Omstrukturering med henblik på generationsskifte

Speciale fra Cand.merc.aud. – studiet, AAU.

11. april 2012

Udarbejdet af: Lise Andersen

Vejleder: Henrik Vestergaard Andersen

Forord

Specialet er den afsluttende afhandling på cand.merc.aud. - studiet på Aalborg Universitet. Dette speciale er udarbejdet i perioden fra oktober 2011 til april 2012.

Det overordnede emne for dette speciale er omstrukturering med henblik på generationsskifte. Specialet omfatter en gennemgang af de fire omstruktureringsmodeller: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Modellerne danner grundlaget for, at generationsskiftet kan gennemføres så succesfuldt som muligt.

Baggrunden for valget af dette emne er, at jeg i forbindelse med mit daglige arbejde som revisor, kan blive stillet overfor en række problemstillinger som vedrører omstrukturering med henblik på generationsskifte, samt grundet de omfattende ændringer i det skatteretlige og selskabsretlige grundlag som lov nr. 525 af 12. juni 2009 medførte.

Formålet med dette speciale er at opnå tilstrækkelig viden omkring de skatteretlige og selskabsretlige regler i forbindelse med omstrukturering med henblik på generationsskifte, hvormed jeg vil være bedre rustet til at rådgive og afhjælpe kunder der står overfor et fremtidigt generationsskifte.

Målgruppen for dette speciale er teoretikere og praktikere, der har kendskab til omstruktureringer med henblik på generationsskifte, set ud fra et skatteretligt og selskabsretligt synspunkt, hvorfor nogle begreber formodes kendt af læseren.

Aalborg, den 11. april 2012

Lise Andersen

Indholdsfortegnelse

1. Indledning 5
1.1 Problemstilling 7
1.1.1 Afgrænsning 7
1.1.2 Problemformulering 8
1.2 Metodevalg 10
1.3 Opgavestruktur 11
1.4 Anvendte forkortelser 12
2. Omstruktureringsmodeller 13
2.1 Det historiske perspektiv 13
2.2 Aktieombytning 16
2.2.1 Selskabsretlig behandling 17
2.2.2 Skatteretlig behandling 20
2.2.2.1 Skattepligtig aktieombytning 20
2.2.2.1.1 Ophørspension 21
2.2.2.2 Skattefri aktieombytning 22
2.2.2.2.1 Skattefri aktieombytning med tilladelse 22
2.2.2.2.2 Skattefri aktieombytning uden tilladelse 24
2.2.3 Aktieombytning og generationsskifte 25
2.3 Tilførsel af aktiver 27
2.3.1 Selskabsretlig behandling 28
2.3.2 Skatteretlig behandling 28
2.3.2.1 Skattepligtig tilførsel af aktiver 28
2.3.2.2 Skattefri tilførsel af aktiver 30
2.3.2.2.1 Skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse 30
2.3.2.2.2 Skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse 32
2.3.3 Tilførsel af aktiver og generationsskifte 33
2.4 Spaltning 34
2.4.1 Selskabsretlig behandling 35
2.4.1.1 Spaltningsplan 35
2.4.1.2 Spaltningsredegørelse 37
2.4.1.3 Vurderingsberetning om apportindskud 37
2.4.1.3.1 Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan 38
2.4.1.3.2 Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling 38
2.4.1.4 Indsendelse af spaltningsplan til E&S 38
2.4.1.5 Beslutning om spaltning 39
2.4.1.6 Spaltningens ikrafttræden 39
2.4.2 Skatteretlig behandling 40

2.4.2.1 Skattepligtig spaltning ... 40
2.4.2.2 Skattefri spaltning ... 40
2.4.2.2.1 Skattefri spaltning med tilladelse ... 41
2.4.2.2.2 Skattefri spaltning uden tilladelse ... 42
2.4.3 Spaltning og generationsskifte ... 43
2.5 Fusion ... 45
2.5.1 Selskabsretlig behandling ... 46
2.5.1.1 Fusionsplan ... 46
2.5.1.2 Fusionsredegørelse ... 48
2.5.1.3 Vurderingsberetning om apportindskud ... 48
2.5.1.4 Indsendelse af fusionsplan til E&S ... 50
2.5.1.5 Beslutning om fusion ... 50
2.5.1.6 Urimeligt Fusionsvederlag ... 50
2.5.1.7 Fusionens retsvirkning ... 51
2.5.2 Skatteretlig behandling ... 51
2.5.2.1 Skattepligtig fusion ... 51
2.5.2.1.1 Skattepligtig fusion med tilbagevirkende kraft ... 52
2.5.2.1.2 Det modtagende selskabs skattemæssige stilling ... 53
2.5.2.1.3 Aktionærernes skattemæssige stilling ... 53
2.5.2.2 Skattefri fusion ... 53
2.5.2.2.1 Anmeldelseskrav ... 54
2.5.2.2.2 Opgørelse af den skattepligtige indkomst ... 55
2.5.2.2.3 Retsvirkning for selskaberne ... 56
2.5.2.2.4 Underskudsbegrænsninger ... 56
2.5.2.2.5 Retsvirkning for selskabsdeltagere ... 57
2.5.3 Fusion og generationsskifte ... 58
2.6 Successionsprincippet ... 59
2.6.1 Succession til familiekreds ... 59
2.6.1.1 Passivpost ... 61
2.6.2 Succession til nær medarbejder ... 61
3. Casevirksohmhed ... 62
3.1 Beskrivelse af case ... 63
4. Omstrukturering ... 67
4.1 Opdeling af driftsaktiviteter ... 67
4.1.1 Valg af omstruktureringsmodel ... 68
4.1.1.1 Skattepligtig ophørsspaltning ... 69
4.1.1.2 Skattefri ophørsspaltning med tilladelse ... 70
4.1.1.3 Skattefri ophørsspaltning uden tilladelse ... 70
4.1.2 Selskabsretlig gennemførelse af ophørsspaltning ... 71

4.1.2.1 Spaltningsplan ... 71
4.1.2.2 Spaltningsredegørelse ... 72
4.1.2.3 Vurderingsberetning om Apportindskud ... 72
4.1.2.4 Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan ... 72
4.1.2.5 Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling ... 72
4.2 Overdragelse af PM værksted A/S ... 73
4.2.1 Finansiering ... 74
4.2.2 Overdragelsen ... 74
4.3 Etablering af holdingstruktur ... 76
4.3.1 Valg af omstruktureringsmodel ... 77
4.3.1.1 Skattepligtig aktieombytning ... 78
4.3.1.2 Skattefri aktieombytning med tilladelse ... 79
4.3.1.3 Skattefri aktieombytning uden tilladelse ... 79
4.3.2 Gennemførelse af aktieombytning ... 80
4.3.2.1 Stiftelsesdokument ... 80
4.3.2.2 Åbningsbalance og vurderingsberetning ... 81
4.4 Overdragelse af PM forhandler A/S ... 81
4.4.1 Overdragelsen ... 81
4.5 Fusion af PM forhandler A/S og Møller Biler A/S ... 83
4.5.1 Valg af omstruktureringsmodel ... 83
4.5.1.1 Skattepligtig fusion ... 83
4.5.1.2 Skattefri fusion ... 83
5. Konklusion ... 85
6. Executive summery ... 88
7. Litteraturliste ... 91
8. Bilagsfortegnelse ... 93

1. Indledning

Der er i de seneste år sket en række ændringer i lovgivningen, hvilket gør et i forvejen meget komplekst område endnu vanskeligere at navigere rundt i. Omstrukturering af en virksomhed kan være særdeles relevant, da strukturen for en nyetableret virksomhed sjældent vil være hensigtsmæssig igennem hele dens levetid. Der er forskel på, hvilke krav der stilles til en nystartet virksomhed og en virksomhed der har udviklet sig på markedet i en årrække, da vilkårene for drift af en virksomhed i et globalt samfund, hele tiden vil ændre sig. For at en virksomhed skal kunne manøvrere sig rundt i et til tider hektisk samfund, er det en nødvendighed med omstruktureringer.

Der er, i de seneste år, indført lempeligere regler med hensyn til omstruktureringer, hvilket har åbnet op for flere muligheder. Det er blevet nemmere at overdrage en virksomhed med de seneste lempelser af successionsreglerne, både i levende live og ved død.

Omstruktureringer gennemføres ikke kun som et led i et generationsskifte, men kan også udspringe fra et behov for tilpasning til markedsudviklingen ved eksempelvis at ændre virksomhedsstrukturen grundet udvidelse, omkostningsminimering for at være konkurrencedygtige på markedet eller på grund af en ny ejerkreds.

Der findes mange muligheder for omstrukturering, herunder virksomhedsomdannelse, aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Valget af, hvilken omstruktureringsmodel der skal anvendes, afhænger af, om virksomhedsejeren ønsker at overdrage hele virksomheden eller bare dele deraf, samt hvilken struktur der tiltaler en overtager mest. Valget afhænger endvidere af de skattemæssige konsekvenser en omstrukturering kan have, da der eksisterer både fordele og ulemper ved alle omstruktureringsmodellerne. Der er yderligere mulighed for at vælge mellem en skattefri og en skattepligtig omstrukturering, hvor den skattefrie kan foretages med eller uden tilladelse fra SKAT.

Ifølge en publikation udgivet af Deloitte i 2010, har ordet generationsskifte i de seneste år ændret betydning i og med det tidligere blev betragtet som en aldersbetinget overdragelse af et selskab til den næste generation, hvor man i dag ofte betragter et selskab som et aktiv man forvalter indtil det gunstigt kan overdrages til en ny ejer[1].

Et generationsskifte kræver mange overvejelser, for at opnå den mest hensigtsmæssige overdragelse af virksomheden, hvad enten det er til et familiemedlem eller tredjemand.

[1] Deloitte publikation, "Ejer- og generationsskifte af virksomhed", 2010, side 1.

Det er af vigtighed at virksomhedsejerne har fokus på planlægningsfasen for at opnå det mest ideelle generationsskifte, i og med det kan tage lang tid at tilpasse en virksomhed for at opnå det mest hensigtsmæssige udgangspunkt.

Ifølge en undersøgelse foretaget af PWC i 2010, har virksomhedsejerne ikke fokus på planlægningsfasen i forbindelse med et generationsskifte, da kun 30 % af de adspurgte virksomheder har en plan for et generationsskifte og kun halvdelen heraf har en plan for, hvem der skal videreføre virksomheden.[2] Manglende fokus på planlægningsprocessen kan i visse tilfælde resultere i et uhensigtsmæssigt generationsskifte, med større skattebetalinger og større likviditetsbehov.

Det kan, i visse tilfælde, være mest fordelagtigt at overdrage en virksomhed til et familiemedlem eller en medarbejder der har været aktiv i virksomheden, da det kan være svært at overbevise en uafhængig tredjemand om, at virksomheden er opbygget og drives på den mest hensigtsmæssige måde. Dette vil ofte være tilfældet hvis virksomhedsejeren selv har opbygget virksomheden fra bunden, og ønsker denne videreført efter det samme koncept som virksomheden er drevet efter.

Et generationsskifte kan være en langsommelig proces, hvor der er mange overvejelser, både skatteretligt og selskabsretligt, der skal tages stilling til inden det gennemføres. Der opnås det bedste resultat af et generationsskifte, når der er foretaget de nødvendige overvejelser og forberedelser, både fra overdrager og modtagers side, inden overdragelsen finder sted. Et forhastet og ugennemtænkt generationsskifte kan koste både overdrager og modtager dyrt, og i værste fald koste virksomheden dens eksistens.

[2] http://www.pwc.com/dk/da/presse/meddelelser/familybusinesssurvey2010dk.jhtml

1.1 Problemstilling

Ved nyetablering af en virksomhed, tager ejeren sjældent stilling til, om virksomheden på et senere tidspunkt skal overdrages til et familiemedlem eller tredjemand. En omstrukturering vil ofte være nødvendig i forbindelse med virksomhedens drift eller ved en senere overdragelse.

På tidspunktet, hvor overdrager og modtager, står overfor generationsskiftet, er det vigtigt at se på, hvilke overdragelsesmuligheder der forekommer. Det er her vigtigt, at sætte fokus på de skatteretlige og selskabsretlige regler, der er forbundet med hver enkelt mulighed, samt fordele og ulemper for begge parter ved disse. Det er endvidere væsentligt at finde ud af, om der er forskel på reglerne, alt efter om overdragelsen sker til nærtstående parter, familiemedlem eller tredjemand.

Formålet med dette speciale er, for det første at redegøre for og analysere omstruktureringsmodellerne; aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion, samt redegøre for de skattemæssige og selskabsretlige regler i forhold til disse.

Formålet er endvidere, at vise hvordan et generationsskifte kan gennemføres, samt redegøre for og analysere de skatteretlige regler og konsekvenser, der opstår ved overdragelsen af et selskab. Disse konsekvenser skal ses ud fra såvel overdragers som modtagers side. Det vil i specialet være de skatteretlige regler der er det primære fokus, men da det ikke er muligt at se bort fra de selskabsretlige elementer, idet de er en forudsætning for at man kan omstrukturere efter de skatteretlige regler, vil de selskabsretlige regler ligeledes blive gennemgået.

1.1.1 Afgrænsning

I dette afsnit vil de afgrænsninger der er foretaget blive gennemgået, da det er nødvendigt at foretage visse afgrænsninger for at holde emnefeltet på et niveau, hvor det er muligt at nå i dybden med emnet indenfor et begrænset sideantal.

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

De skattemæssige regler for sambeskatning vil ikke blive gennemgået i specialet.

Det forudsættes i forbindelse med opgavebesvarelsen, at generationsskiftet foretages i levende live, hvorfor arvelovens regler ikke vil blive behandlet i specialet.

Opgaven er kun koncentreret om danske forhold og EU-reglerne på området vil ikke blive omtalt. Det forudsættes derved, at selskaberne udelukkende er danske og ikke eksempelvis har datterselskaber i udlandet.

Der vil, i specialet, ikke blive lagt vægt på andre selskabsformer end anparts- og aktieselskaber, hvorfor lovgrundlaget for kooperative virksomheder ikke vil blive gennemgået. Ligeledes vil de forskellige generationsskiftemodeller heller ikke blive gennemgået i opgaven, da der udelukkende fokuseres på omstruktureringsmodellerne.

Jeg vil endvidere afgrænse specialet fra forhold, som vedrører beskatningen af personer. Beskatningen af personer ved afståelse af aktier, vil dog i enkelte tilfælde blive omtale uden at gå ned i en nærmere behandling heraf.

I forbindelse med finansiering af generationsskifte vil jeg ikke komme ind på de forskellige lånemuligheder. Det vil være interessant at se hvilke muligheder man har i form af gaver, private lån mv., men de forskellige lånetyper vil ikke blive gennemgået.

Der vil endvidere ikke ske en udtømmende redegørelse for alle skattelovgivningens successionsregler. Herunder eksempelvis reglerne for skattefri virksomhedsomdannelse, som findes i virksomhedsomdannelsesloven og reglerne i aktieavancebeskatningsloven angående overdragelse af aktier med succession vil heller ikke blive gennemgået. Successionsprincippet går igen ved omstrukturering af selskaber og vil blive behandlet i relation hertil.

Der afgrænses fra lovforslag, der er fremsat efter den 31. marts 2012.

1.1.2 Problemformulering

Ovenstående emne vil blive belyst via nedenstående hovedspørgsmål:

Hvordan kan der i en casevirksomhed gennemføres en succesfuld omstrukturering med henblik på et senere generationsskifte?

For at kunne besvare ovenstående hovedspørgsmål fyldestgørende, er det i opgaven opdelt i tre underspørgsmål. Det første vil omhandle omstruktureringsmulighederne og belyse disse via nedenstående spørgsmål:

Hvilke omstruktureringsmodeller findes selskabsretligt i dansk lovgivning?

De to andre vil omhandle omstrukturering af en konkret casevirksomhed og vil blive belyst via nedenstående spørgsmål:

Hvilke problemstillinger bør overvejes i forbindelse med en omstrukturering?

Hvordan kan en casevirksomhed omstruktureres som led i et generationsskifte?

Behandling og løsning af de opremsede problemstillinger vil være omdrejningspunktet i den resterende del af specialet, og de vil slutteligt blive besvaret i konklusionen. Her inden vil der i det næste afsnit blive redegjort for den anvendte metode, som er valgt for at kunne besvare de ovennævnte problemstillinger.

1.2 Metodevalg

Det er den juridisk metode, der vil blive anvendt i dette speciale. Metoden indebærer, at man først må finde og fortolke de relevante retsregler, dernæst må man, gennem udvælgelse af de relevante fakta, forstå og anvende retsreglerne for at nå frem til en konklusion på, hvordan situationen skal håndteres.

Afhandlingen er overordnet opdelt i fire dele, hvor den første del består af de indledende overvejelser ved udformning af denne afhandling. Den anden del omfatter en overordnet teoretisk behandling af de fire omstruktureringsmodeller, der kan anvendes ved omstrukturering af et selskab. Til behandlingen af emnet i specialet vil der blive anvendt kvalitative data, såsom love, domme, bekendtgørelser, artikler og bøger. Den tredje del består af en analyse af en casevirksomhed, hvor aktuelle modeller vil blive anvendt. I afhandlingens fjerde del vil jeg afrunde og afslutte med en konklusion.

Dette valg er foretaget for at skabe større overblik for læseren.

Den lov der vil være mest anvendt i afhandlingen i forbindelse med omstruktureringer, er fusionsskatteloven (FUSL), da det er denne der regulerer skattefri omstruktureringer. De kapitler i FUSL der vil blive anvendt i afhandlingen er kapitel 1, 4 og 5, vedrørende omstruktureringer af danske koncerner. Kapitlerne 2 og 3, som vedrører fusion af kooperative virksomheder samt udenlandske eller grænseoverskridende omstruktureringer, vil jf. afgrænsningen ikke blive omtalt i afhandlingen.

Endvidere vil aktieavancebeskatningsloven (ABL) blive anvendt i afhandlingen i forbindelse med omstruktureringer, især § 36 vedrørende skattefrie aktieombytninger, men også de almindelige regler om aktieavancebeskatning vil til en vis grad blive anvendt i afhandlingen.

1.3 Opgavestruktur

Opgavens disposition og opbygning fremgår nedenstående.

1.4 Anvendte forkortelser

ABL	Aktieavancebeskatningsloven
FUSL	Fusionsskatteloven
KGL	Kursgevinstloven
LL	Ligningsloven
LV	Ligningsvejledning
PBL	Pensionsbeskatningsloven
PSL	Personskatteloven
SEL	Selskabsskatteloven
SL	Selskabsloven
E&S	Erhvervs- & selskabsstyrelsen
ÅRL	Årsregnskabsloven

2. *Omstruktureringsmodeller*

2.1 Det historiske perspektiv

Omstruktureringsreglerne støder vi i Danmark for første gang på, ved indførelsen af lov nr. 143 af 2. maj 1967, hvor lov om beskatning ved sammenslutning af aktieselskaber blev vedtaget.[3] Denne lov byggede på et successionsprincip, hvor det modtagne selskab overtog det overdragede selskabs skattemæssige position.[4] Endvidere omhandlede loven kun horisontale fusioner indtil man videreførte loven fra 1967 ved lov nr. 647 af 19. december 1975, hvor muligheden for vertikal fusion kom til.[5]

De danske regler forblev stort set uændret frem til vedtagelse af lov nr. 219 af 3. april 1992, hvor fusionsdirektiv 1990/434 blev implementeret i fusionsskatteloven. Implementeringen medførte nye regler omkring grænseoverskridende fusioner i FUSL § 15, samt regler om spaltning og tilførsel af aktiver i selskaber i FUSL § 15 a-d. Før implementeringen af fusionsdirektivet fulgte ovenstående de almindelige regler om afståelse- og realisationsbeskatning i skattelovgivningen.[6]

Ved lov nr. 219 af 3. april 1992 blev det indskrevet i FUSL at der skulle søges om tilladelse fra skattemyndighederne til at gennemføre skattefrie omstruktureringer. Denne bestemmelse bygger på fusionsdirektivets artikel 11, stk. 1, litra a, der behandler, hvornår SKAT, på grund af skatteunddragelse eller skatteundgåelse, kunne nægte tilladelse til omstrukturering.

Reglerne i FUSL og ABL er blevet ændret flere gange ved indførelse af de objektive kriterier. Selskaber har en lovbestemt ret til at anvende de objektive regler i stedet for at ansøge SKAT om tilladelse, hvor afgørelsen er baseret på deres subjektive vurdering. Regelsættet ændres for første gang ved lov nr. 166 af 24. marts 1999, der gjorde det muligt at klage til Landsskatteretten, hvis man var uenig i en afgørelse om tilladelse til skattefri omstrukturering.[7] Ændringen var en direkte konsekvens af Leur-Bloem-sagen[8] fra 1997.[9]

Der gennemførtes endnu en ændring i 2002, ved lov nr. 313 af 21. maj, hvor grænsen for den maksimale kontante udligningssum blev ophævet, hvor der tidligere gjaldt en 10 % begrænsning. Ophævelsen havde virkning for fusion, spaltning og aktieombytning.[10]

[3] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 35
[4] Fusionsskatteloven med kommentarer, side31
[5] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 40
[6] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 46
[7] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 43
[8] Se notehenvisning nr. 34
[9] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 64
[10] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 44

Regelsætte blev objektiviseret endnu engang med vedtagelse af lov nr. 343 af 18. april 2007, hvor kravet om tilladelse til gennemførsel af skattefri fusion blev ophævet og der indførtes mulighed for at gennemføre skattefri spaltning, tilførsel af aktiver og aktieombytning uden at skulle indhente tilladelse fra SKAT.[11] Indførelsen af de objektive regler, medførte en række værnsregler, som skulle overholdes for at de involverede selskaber kunne bevare skattefriheden. Værnsreglerne blev indført for at sikre, at de objektive regler til skattefri omstrukturering ikke bliver anvendt, hvis hovedformålet er skatteunddragelse eller skatteundgåelse. [12]

For at opnå tilladelse til skattefri omstrukturering er det nødvendigt at sandsynliggøre, at omstruktureringen foretages ud fra en forretningsmæssig begrundelse. Foreligger der en formodning om skatteunddragelse eller skatteundgåelse vil tilladelsen ikke blive givet.

Omstrukturering uden tilladelse behøver ikke at have en forretningsmæssig begrundelse, hvorfor regelsættet kan formodes at være motiveret med skatteoptimering eller skatteplanlægning. Der er dog indført en række værnregler, som skal opfyldes for at reglerne for omstrukturering uden tilladelse kan anvendes.

Herudover er reglerne for beskatning af aktier for selskaber blevet ændret. Tidligere var beskatningen baseret på ejertid, hvor den nu er baseret på ejerskab. Aktierne er nu opdelt i koncernselskabsaktier, datterselskabsaktier og porteføljeaktier, hvor både koncernselskabsaktierne og datterselskabsaktierne kan afstås skattefrit uanset ejertid og afståelse. Porteføljeaktier medregnes ved opgørelse af den skattepligtige indkomst uanset ejertid.

Reglerne blev senest ændret ved lov nr. 525 af 12. juni 2009, hvor den mest markante ændring var, at reglerne vedrørende udbyttebegrænsning for aktieombytning, spaltning og tilførsel af aktiver blev ophævet, hvilket medførte, at der for omstruktureringer vedtaget den 22. april 2009 eller senere eller fra indkomståret 2010, ikke gælder noget loft over, hvor meget der kan udloddes i udbytte.

Der er i forbindelse med ophævelsen af reglerne omkring ubyttebegrænsning indsat et treårigt holdingkrav jf. lov nr. 525, § 22, stk. 17, der medfører, at det ikke er muligt at afstå aktier i en treårig periode efter en omstrukturering. Der er dog muligt at foretage skattefri aktieombytning, såfremt der ikke vederlægges med andet end aktier og i så fald vil der opstå endnu et treårigt holdingkrav. Hvis aktierne afstås inden udløb af det treårige holdingkrav, vil dispositionen blive skattepligtig, og hvis aktierne afstås inden begge de treårige

[11] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 45
[12] Fusionsskatteloven med kommentarer, side 53-54

holdingkrav udløber, vil hele omstruktureringen blive skattepligtig. Det er dog muligt at søge SKAT om tilladelse til at afstå aktierne inden udløbet af det treårige holdingkrav, hvormed omstruktureringen ikke bliver skattepligtig.

Reglerne for skattefri fusion er placeret i kapitel 1-3 i FUSL, hvor kapitel 1 (§1-11) indeholder reglerne for fusion af selskaber, kapitel 2 indeholder reglerne for fusion af kooperative virksomheder og kapitel 3 indeholder regler for fusion med udenlandske selskaber. FUSL kapitel 4 (§15a-b) indeholder reglerne for skattefri spaltning og kapitel 5 (§15c-d) indeholder reglerne for skattefri tilførsel af aktiver. Reglerne for skattefri aktieombytning findes i ABL § 36. Før lov nr. 525 af 12. juni 2009 trådte i kraft var reglerne placeret i både § 36 og § 36 A. I § 36 A var reglerne for skattefri aktieombytning uden tilladelse, placeret. Efter ophævelsen af udbyttebegrænsningsreglen er § 36 A ophævet og holdingkravet er skrevet ind i ABL § 36, stk. 6 og 7. Det er hermed som tidligere omtalt FUSL kapitel 1, 4 og 5 og ABL § 36 der vil blive behandlet i afhandlingens kapitel 2.

2.2 Aktieombytning

En aktieombytning er i dag en af de mest populære omstruktureringsmodeller, da den på en simpel måde kan anvendes til at etablere en holdingstruktur.[13] Modellen anvendes typisk i den situation, hvor en aktionær ønsker at indskyde et holdingselskab i mellem aktionæren og et driftsselskab.

Som begreb dækker en aktieombytning over enhver afståelse af aktier, hvor der vederlægges med kapitalandele i det modtagende selskab. Aktieombytning anvendes ved at indskyde et eller flere selskaber over det oprindelige selskab til at skabe en koncernstruktur. I almindelighed anvendes aktieombytning i praksis, når en aktionær etablerer en holdingkonstruktion ved at indskyde aktierne i et selskab som apportindskud i et andet selskab, og modtager kapitalandele heri som vederlæggelse.

Af nedenstående figur 1 er aktieombytning illustreret.

Figur 1, aktieombytning, kilde: egen tilvirkning

Ved at etablere en holdingstruktur bliver det muligt for kapitalejeren at opspare kapital i holdingselskabet uden driftsrisiko, hvormed det bliver muligt at begrænse risikoen i driftsselskabet, da selskabets overskud kan udloddes skattefrit til holdingselskabet i stedet for at blive opsparet i driftsselskabet.

En holdingstruktur kan ligeledes give mulighed for at slanke driftsselskabet ved at udlodde skattefrit udbytte op til holdingselskabet, hvilket eksempelvis kan være meget nyttigt ved et

[13] Generationsskifte og omstrukturering, side 185

generationsskifte, hvor en nær medarbejder eller tredjemand skal købe sig ind i selskabet, da kapitalandelene i driftsselskabet således kan erhverves billigere, idet der ikke skal betales for tidligere års akkumulerede resultater. Der kan således være mange årsager til at skabe en holdingstruktur.

2.2.1 Selskabsretlig behandling

Den nye selskabslov af 2009 er udarbejdet med det formål, at modernisere selskabsretten og sikre danske selskabers konkurrencedygtighed. Loven har medført en række administrative lempelser i forhold til tidligere, men det er begrænset hvor meget nyt der er i den nye lov.[14]

I forbindelse med aktieombytninger er der indført lempeligere krav. Eksempelvis er der blevet indført valgfrihed med hensyn til valg af ledelsesstruktur, både for anparts- og aktieselskaber. Hermed er det eksempelvis muligt for anpartsselskaber, at alle medlemmerne af direktionen samtidig er medlemmer af bestyrelsen, og det vil for aktieselskaber eksempelvis være muligt at vælge at stifte selskabet uden bestyrelse men med et tilsynsråd.[15]

Endvidere er det hidtidige krav om DKK 125.000 i selskabskapital reduceret til DKK 80.000 for anpartsselskaber. For aktieselskaber er kravet fortsat DKK 500.000, men for begge kapitalselskaber gælder det, at man kun skal indbetale 25 % af kapitalen, dog altid mindst TDKK 80. Dette betyder at man med den nye lov kan stifte et aktieselskab ved kun at fremskaffe TDKK 125, hvormed den resterende del af kapitalen vil fremgå som et tilgodehavende i regnskabet.[16]

Den selskabsretlige gennemførelse af aktieombytning, hvor det sker til et nystiftet selskab, sker efter reglerne om indskud ved apportindskud i SL §§35-38 og er der tale om et eksisterende selskab, vil aktieombytningen ske ved kapitalforhøjelse efter reglerne i SL § 160.

Hvis det besluttes at gennemføre aktieombytning til et nystiftet selskab, hvor der vederlægges med andet end kontanter, er der en række dokumenter, der skal udarbejdes for at registrere beslutningerne hos E&S.

- Der skal efter SL §§ 25- 27, udarbejdes et stiftelsesdokument, der som minimum skal indeholde oplysninger om navn, bopæl og cpr-nummer for stiftere, tegningskurs for kapitalandele, hvorvidt selskabet skal afholde omkostninger i forbindelse med stiftelsen og hvis dette er tilfældet skal de anslåede omkostninger medtages, samt

[14] www.fsr.dk, "Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov", side 1
[15] www.fsr.dk, "Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov", side 5
[16] www.fsr.dk, "Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov", side 2

selskabets vedtægter. Yderligere skal det anføres fra hvilken dato stiftelsen skal have retsvirkning, samt den dato hvorfra stiftelsen skal have virkning i regnskabsmæssig henseende. Stiftelsesdokumentet skal senest to uger efter underskrift registreres hos E&S. Sker dette ikke kan registreringen ikke finde sted jf. SL § 40.

- Selskabets vedtægter skal jf. SL § 25 medtages i stiftelsesdokumentet, og skal som minimum jf. SL § 28 indeholde oplysninger om selskabets navn og binavne, selskabets formål, selskabskapitalens størrelse, kapitalandelenes pålydende værdi og rettigheder, opbygning af selskabets ledelsesorgan, indkaldelse til generalforsamling og selskabets regnskabsår.

- Ved vederlæggelse i andet end kontanter skal der jf. SL §§ 35-36, vedhæftes en vurderingsberetning til stiftelsesdokumentet. Denne vurderingsberetning skal indeholde en beskrivelse af hvert indskud, oplysning om den anvendte fremgangsmåde ved vurdering, angivelse af det vederlag der er fastsat ved overtagelsen, samt en erklæring om, at den fastsatte økonomiske værdi af kapitalandelene mindst svarer til det aftalte vederlag. Hvis vurderingen foretages mere end 4 uger før stiftelsesdokumentet underskrives, må vurderingen foretages igen.

- Såfremt der, i forbindelse med stiftelsen af et selskab, ikke foretages valg af ledelse eller revisor skal der senest 2 uger efter underskrivelsen af stiftelsesdokumenterne, afholdes generalforsamling hvor disse vælges jf. SL § 39.

Jf. SL § 4, stk. 2, skal selskabskapitalen som minimum udgøre TDKK 80 for et anpartsselskab og TDKK 500 for et aktieselskab.

Hvis det besluttes at gennemføre aktieombytning til et eksisterende selskab, hvor der vederlægges med andet end kontanter, er det jf. SL § 154 generalforsamlingen der træffer beslutning om kapitalforhøjelse efter reglerne i SL kapitel 10. Generalforsamlingen kan jf. SL § 155, stk. 1, via vedtægterne bemyndige selskabets centrale ledelsesorgan til at forhøje selskabskapitalen på indtil fem år ad gangen.

Når kapitalandele kan indbetales i andre værdier end kontanter, skal forhøjelsesbeslutningen indeholde bestemmelser herom, og der skal udarbejdes en vurderingsberetning der skal vedhæftes stiftelsesdokumentet jf. SL § 160, stk. 1, 1. pkt..

Vurderingsberetningen skal jf. SL § 36 indeholde følgende:

- en beskrivelse af hvert indskud,

- oplysning om den anvendte fremgangsmåde ved vurderingen,
- angivelse af det vederlag, som er fastsat for overtagelsen, og
- erklæring om, at den fastsatte økonomiske værdi mindst svarer til det aftalte vederlag, herunder den eventuelle pålydende værdi af de kapitalandele, der skal udstedes, med tillæg af en eventuel overkurs.

Vurderingen må efter SL § 36, stk. 2, ikke være foretaget mere end fire uger før stiftelsesdokumentets underskrivelse og overskrides denne frist skal der foretages en ny vurdering. Der skal endvidere tages højde for, at vurderingsberetningen skal indeholde en åbningsbalance såfremt selskabet ved stiftelsen overtager en eksisterende virksomhed eller en bestemmende kapitalpost i et andet selskab. Denne åbningsbalance skal efter SL § 36, stk. 3, være i overensstemmelse med ÅRL, være uden forbehold, og forsynet med en revisionspåtegning uden forbehold såfremt selskabet er underlagt revisionspligt.

Kravet om udarbejdelse af en vurderingsberetning i SL § 36, er ikke gældende ved indskud af aktiver, der er selvstændigt målt i et årsregnskab og er forsynet med en revisionspåtegning. Dette gør sig ligeledes gældende for værdipapirer eller lignende der er optaget til en gennemsnitskurs og er handlet på et reguleret marked op til fire uger før stiftelsen jf. SL § 38. I sådanne tilfælde kan selskabets centrale ledelsesorgan jf. SL § 38, stk. 2, vælge at udarbejde en erklæring der indeholder følgende:

- en beskrivelse af aktivet og dets værdi,
- oplysning om den anvendte fremgangsmåde ved vurderingen,
- en udtalelse om at de angivne værdier mindst svarer til værdien af og i givet fald overkursen for de kapitalandele, der skal udstedes som vederlag, og,
- en udtalelse om, at der ikke er opstået nye omstændigheder, der har betydning for den oprindelige vurdering.

Denne erklæring skal det centrale ledelsesorgan jf. SL § 38, stk. 3, senest offentliggøre hos E&S samtidig med at stiftelsen registreres eller anmeldes til registrering.

Stiftelsen af selskabet eller anmeldelsen til registrering skal registreres ved E&S senest to uger efter stiftelsesdokumentet er underskrevet. Er registreringen ikke sket eller anmeldelsen ikke modtaget ved E&S inden for tidsfristen kan registreringen ikke finde sted jf. SL § 40.

Selskabet skal dog jf. SL § 40, stk. 2, mindst indbetale 25 % af den samlede kapital dog mindst TDKK 80 før registreringen kan finde sted.

2.2.2 Skatteretlig behandling

En aktieombytning kan skatteretligt foretages skattepligtigt eller skattefrit både med eller uden tilladelse fra SKAT. Der kan være flere årsager til at foretage en aktieombytning. Formålet med holdingstrukturen kan være, at få de frie reserver ud af driftsselskabet og udloddet op til holdingselskabet, for dermed at kunne investere dem i andre aktiviteter, samt for at mindske hæftelsen i driftsselskabet.

2.2.2.1 Skattepligtig aktieombytning

Aktieombytning anses skatteretligt som afståelse af aktier og medfører, som udgangspunkt, beskatning efter reglerne i ABL, hvilket også er tilfældet ved afståelse af almindelige aktier.

Ved en skattepligtig aktieombytning, hvor et selskab overdrages til et andet selskab gennem overdragelse af stemmemajoriteten, vil der hverken udløses avancebeskatning i det modtagende eller det overdragede selskab. Det modtagende selskab modtager aktier i det overdragede selskab til markedsværdi, hvilket dermed bliver den skattemæssige anskaffelsessum.[17]

For den aktionær der ombytter sine aktier, vil transaktionen derimod udløse beskatning, idet ombytningen anses for et salg, som udløser avancebeskatning. Avancen opgøres som forskellen mellem afståelsessum og anskaffelsessum jf. ABL § 26, stk. 2.

Der kan opstå situationer, hvor det vil være mere fordelagtigt at gennemføre en skattepligtig end en skattefri aktieombytning. Hvis der eksempelvis er store underskud eller aktietab i det overdragede selskab, vil det realiserede tab ikke udløse beskatning, og man slipper derved for de begrænsninger som den skattefrie aktieombytning medfører. Skatteværdien af det tab der opnås ved ombytningen og som ejes i personligt regi, kan fradrages i anden personlig indkomst jf. ABL § 13.

Der er ved en skattepligtig aktieombytning ligeledes mulighed for at benytte reglerne for ophørspension, hvorved avancen kan anbringes på en pensionsordning, og indskyderen får et skattemæssigt fradrag herved jf. nedenstående afsnit 2.2.2.1.1, vedrørende ophørspension.

For så vidt, aktionæren er en person, beskattes avancen som aktieindkomst. Skattesatserne fremgår af PSL § 8a. For indkomståret 2011 vil positiv aktieindkomst, der ikke overstiger DKK 48.300 beskattes med 28 % og for indkomståret 2012 og efterfølgende indkomstår

[17] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.1

beskattes med 27 % og øvrig aktieindkomst beskattes med 42 %. Såfremt der er negativ avance, beregnes der tilsvarende en negativ skat, som kan fradrages i personens slutskat jf. PSL § 8a, stk. 5.

De eneste skattepligtige aktieombytninger der kan udløse beskatning, er hvor der er involveret aktionærer der har en aktiepost på mindre end 10 %, eller hvis aktionærerne er fysiske personer.

2.2.2.1.1 Ophørspension[18]

Reglen i PBL § 15 a, er blevet indført da virksomhedsejere og hovedaktionærer der har drevet virksomhed gennem en årrække, ofte har prioriteret at investere i virksomheden i stedet for en pensionsopsparing. Disse personer har jf. PBL § 15 a, stk. 6, muligheden for at indsætte et beløb svarende til kr. 2.507.900 (2010-niveau) på en pensionsordning og dermed få fradrag i den personlige indkomst, hvormed avancebeskatningen udskydes til beskatning af de løbende ydelser i takt med udbetaling fra pensionsordningen. For at benytte reglerne om ophørspension, skal bestemmelserne i PBL § 15 a være opfyldt.

- Det er en forudsætning at indskyderen er fuldt skattepligtig til Danmark på tidspunktet for afståelsen.
- Det er endvidere en forudsætning, at indskyderen har ejet virksomhed eller selskabet i en periode på mindst 10 år indenfor de seneste 15 år, jf. PBL § 15 a, stk. 2.
- Indskyderen skal inden afståelsen være fyldt 55 år for at kunne benytte ordningen.
- Det er et krav, at indskyder skal have ejet 25 % af aktierne, eller i samme periode have haft rådighed over mere end 50 % af stemmerne jf. ABL § 4.

Det er dog ikke et krav, at virksomheden skal afhændes med likvidation, for at reglerne om ophørspension kan benyttes. Virksomheden kan også sælges med henblik på fortsat drift, det er blot et krav, at der realiseres en skattepligtig avance ved afhændelsen.

Reglerne for ophørspension knytter sig til personer, som har opnået en avance ved salg af en reel erhvervsvirksomhed. Det er ikke muligt at benytte ophørspension ved salg af en passiv virksomhed. Her henvises til SKM2006.502.SR hvor skatterådet gav afslag i en sag der omhandler et salg af en vindmølle, hvor avancen ikke indgik i beregningen for ophørspension, da der skal være tale om en aktiv erhvervsvirksomhed for at få adgang til reglerne i PBL § 15 a.

[18] Hovedaktionæren, side 181-184

Ophørspension kan ikke benyttes ved salg af en pengetank. Pengetanksbegrebet[19] for personligdrevet virksomheder svarer til det begreb, der anvendes for selskaber i ABL § 34, stk. 6 som gennemgås i afsnit 2.6.1. Holdingselskaber går ikke ind under pengetanksreglen, da man i bedømmelsen inddrager aktiviteterne i de underliggende selskaber, hvormed værdien og afkastet af datterselskabsaktierne ikke skal medregnes ved bedømmelsen. Det er ikke muligt at indskyde en avance på en ophørspension, hvis denne opstår som følge af et salg af driftsselskabet, medmindre holdingselskabet likvideres straks efter salget.

Fusioner og spaltninger giver ligeledes ret til indskud på ophørspension, hvad enten transaktionen er skattepligtig eller skattefri, når blot der udbetales en skattepligtig kontant udligningssum i forbindelse med den skattefrie omstrukturering.

2.2.2.2 Skattefri aktieombytning

Muligheden for at foretage skattefri aktieombytning er baseret på fusionsdirektivet, der er implementeret i dansk ret ved FUSL §§ 9 og 11, samt ABL § 36. Ved skattefri aktieombytning efter ABL § 36, udskydes beskatningstidspunktet fra ombytningstidspunktet til det tidspunkt, hvor aktionæren afhænder aktier i det modtagende selskab.

Aktieombytningen skal være gennemført inden for en periode på seks måneder fra ombytningsdag, jf. ABL § 36, stk. 4, der kan dog ansøges om forlængelse af fristen hos SKAT.[20]

2.2.2.2.1 Skattefri aktieombytning med tilladelse

Der er en række betingelser i ABL § 36, der skal være opfyldt for at SKAT kan give tilladelse til en skattefri aktieombytning:

- det indskydende og det modtagende selskab skal være omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i artikel 3 i direktiv 90/434/EØF,[21] og
- det indskydende selskab opnår stemmeflertal i det modtagende selskab eller, hvis det allerede har et sådant flertal, erhverver en yderligere andel,[22] og

[19] En pengetank er en virksomhed der i overvejende grad udøver aktiviteter i form at ejerskab af kontanter, værdipapirer eller lignende, eller udlejning af fast ejendom, se også afsnit 2.6.1.
[20] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.5
[21] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.2
[22] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.1

- aktionærerne i det indskydende selskab, modtager som vederlag alene kapitalandele i det modtagende selskab og eventuelt en kontant udligningssum, som eventuelt kan indskydes på en ophørspension som omtalt tidligere under afsnit 2.2.2.1.1.[23]

Der kan jf. ABL § 36, stk. 4, ikke foretages en aktieombytning med tilbagevirkende kraft, da ovenstående skattemæssigt ikke kan anses for at være opfyldt før aftaledatoen.[24]

Jf. ovenstående punkt 3, er skattefri aktieombytning betinget af, at vederlaget for de ombyttede kapitalandele sker i form af kapitalandele i det modtagende selskab, da vederlæggelse udelukkende i form af kontanter, anses for afståelse af aktier og udløser hermed beskatning efter de almindelige regler i ABL.[25]

Forretningsmæssig begrundelse

Den væsentligste forskel på en skattefri aktieombytning med henholdsvis uden tilladelse er, at der ved en skattefri aktieombytning med tilladelse er krav om, at den ønskede omstruktureringen skal være forretningsmæssigt begrundet.

For at skattemyndighederne kan vurdere, om den ønskede omstrukturering er forretningsmæssigt begrundet, kræves det, at den forretningsmæssige begrundelse er konkretiseret i ansøgningen.

I sagen TfS.2005.426ØL har Østre Landsret givet skatteministeriet medhold i et afslag på at tillade gennemførelse af en skattefri aktieombytning, da den anførte forretningsmæssige begrundelse ikke blev fundet tilstrækkeligt konkretiseret. Ansøgningen var begrundet med minimering af driftsrisiko, forberedelse af generationsskifte og behov for stiftelse af yderligere datterselskaber i fremtiden. Da der ikke var nærmere konkretisering eller dokumentation herfor, blev der givet afslag på ansøgningen.

Det er et krav, at en omstrukturering ikke må foretages med det hovedformål at undgå eller udskyde beskatning, hvorfor det er af vigtighed at ansøgningen konkretiseres for at SKAT har mulighed for at foretage en vurdering heraf.

Anmeldelse af ændrede vilkår

Sammen med tilladelsen til skattefri aktieombytning fra SKAT, bliver der givet anmeldelsesvilkår, hvilket betyder, at hvis der sker væsentlige ændringer i forhold der lå til grund for tilladelsen indenfor en perioden på tre år efter den skattefrie aktieombytning, skal det anmeldes til SKAT.

[23] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.3.2
[24] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.3.3
[25] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.3.2

En skriftlig anmeldelse skal sendes til SKAT senest tre måneder før ændringen ønskes gennemført. Skyldes ændringen omstændigheder udenfor det modtagende selskabs indflydelse, skal ændringen anmeldes til SKAT senest en måned efter, at de ændrede forhold er blevet bekendt.

Manglende anmeldelse af ændringer i forhold, vil som udgangspunkt skabe formodning om, at den oprindelige tilladelse til skattefri aktieombytning skal tilbagekaldes. Sker der væsentlige ændringer som ikke bliver anmeldt til SKAT, vil aktieombytningen kunne anses for skattepligtig.[26]

Ved skattefri aktieombytning med tilladelse fra SKAT har aktionærerne i det Indskydende selskab adgang til beskatning efter reglerne i FUSL §§ 9 og 11, jf. ABL § 36, stk. 1. Herved opnås der fuld succession, således at aktionæren ikke anses for at have afstået de ombyttede aktier og derfor ikke beskattes af en eventuel gevinst i forbindelse med ombytningen. Der udløses først beskatning når kapitalandelene afstås, medmindre dette sker ved succession. Hvis der udbetales en kontant udligningssum, anses dette som aktieafståelse der beskattes efter reglerne i ABL i henhold til FUSL § 9.

De aktier, som det overdragede selskab modtager i det modtagende selskab i forbindelse med aktieombytningen omfattes ikke af succession, hermed anses de ombyttede aktier for erhvervet til handelsværdien på tidspunktet for ombytningen. Selskaber er dog som udgangspunkt ikke skattepligtige af aktieavancen, hvis der er tale om datterselskabs- eller koncernselskabsaktier omfattet af enten ABL § 4 A eller 4 B.[27]

Hvis der ikke kan opnås tilladelse fra SKAT til at foretage en skattefri aktieombytning, er der ikke noget til hinder for at foretage aktieombytningen skattefri uden tilladelse fra SKAT.

2.2.2.2.2 Skattefri aktieombytning uden tilladelse

Ved skattefri aktieombytning uden tilladelse fra SKAT, skal ovenstående betingelser for aktieombytning med tilladelse fra SKAT ligeledes være opfyldt med undtagelse af den forretningsmæssige begrundelse, og endvidere skal følgende betingelser være opfyldt:

For at forhindre at adgangen til skattefri aktieombytning uden tilladelse anvendes til at omgå avancebeskatningen, er det en betingelse for skattefriheden, at det modtagende selskab ikke afstår aktierne i det overdragede selskab i en periode på tre år efter ombytningstidspunktet. Denne betingelse omtales "holdingkravet" og er fastsat i ABL § 36, stk. 6, 3. pkt.

[26] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.1.6.3
[27] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.6.3.8

For at gøre det muligt at foretage skattefri omstruktureringer efterfølgende, kan aktierne jf. ABL § 36, stk. 6, 4. pkt., i det indskydende selskab, uanset holdingkravet, afstås i forbindelse med en skattefri omstrukturering af det modtagende eller det indskydende selskab, hvis der ved denne efterfølgende omstrukturering ikke sker vederlæggelse med andet end aktier.

Det er endvidere en betingelse for at kunne foretage en skattefri aktieombytning uden tilladelse, at ombytningen sker til handelsværdi. Det vil sige, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum skal svare til handelsværdien af de ombyttede aktier, jf. ABL § 36, stk. 6, 2. pkt.[28]

Hvis det modtagende selskab påtænker at afstå de erhvervede kapitalandele indenfor den treårige periode, anbefales det at der indhentes tilladelse til aktieombytningen fra SKAT og samtidig hermed en dispensation.[29]

Senest samtidig med indgivelsen af selvangivelsen for indkomståret, hvor aktieombytningen har fundet sted, skal det modtagende selskab give SKAT oplysninger om, at selskabet har deltaget i en aktieombytning uden tilladelse fra SKAT jf. ABL § 36, stk. 6.[30]

2.2.3 *Aktieombytning og generationsskifte*

I ovenstående afsnit 2.2 er reglerne for aktieombytning gennemgået i hovedtræk. På baggrund heraf vil jeg foretage en kort opsummering med kobling til generationsskifte.

Aktieombytning er et godt værktøj til at gøre et selskab klar til et generationsskifte, da der kan flyttes ressourcer og likvider væk fra driftsselskabet, og dermed slankes selskabet. Herved er det kun den nødvendige kapital som bibeholdes i driftsselskabet som eksempelvis produktionsbygninger mv.. Omfordeling af ressourcer fra driftsselskabet til holdingselskabet kan maksimalt udgøre forskellen på den bogførte frie egenkapital og den lovpligtige kapital i driftsselskabet.

Ved en skattepligtig aktieombytning, er der reelt tale om afståelse af aktier i det overdragede selskab til det modtagende selskab mod helt eller delvist at modtage aktier i det modtagende selskab som betaling herfor. Hvis der sker kontaktvederlæggelse, er der mulighed for at indskyde DKK 2.507.900 (2010-niveau) på en ophørspension hvis en række betingelser er opfyldt.

[28] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.7.4.1
[29] SKM2010.223.SR - I et bindende svar gav SKAT person A tilladelse til at frasælge sine anparter skattefrit.
[30] Den Juridiske Vejledning 2011-2, C.D.7.4.2

Ved en skattefri aktieombytning med tilladelse er det et krav, at omstruktureringen skal være forretningsmæssigt begrundet og ikke have skatteudskydelse eller skatteundgåelse som et hovedformål, for at tilladelsen kan opnås.

Generationsskifte anses som hovedregel som en forretningsmæssig begrundelse, men som anført i ovenstående i TfS2005.426ØL, vil det kræve en konkretiseret ansøgning i forhold til beskrivelsen af ønsket om generationsskifte, hvis der skal opnås tilladelse til at foretage transaktionen skattefrit.

Ved en skattefri aktieombytning uden tilladelse er der ikke krav om en forretningsmæssig begrundelse, men til gengæld er der nogle objektive regler, som skal overholdes. Det væsentligste krav i disse regler er holdingkravet, som medfører, at omstruktureringen kan blive skattepligtig, hvis det modtagende selskab afstår aktierne i det indskydende selskab indenfor tre år efter gennemførelsen.

Et salg af et holdingselskabs aktier i et driftsselskab kan ske skattefrit, hvis holdingselskabet har været ejer i over tre år, jf. ABL § 8 “holdingkravet”. Derved kan et generationsskifte gennemføres, uden at det udløser beskatning hos ejeren, nemlig holdingselskabet, i modsætning til, hvis ejeren var en fysisk person.

2.3 Tilførsel af aktiver

Tilførsel af aktiver anvendes til at overdrage et selskab, eller en gren heraf, til et andet selskab. Tilførsel af aktiver kan eksempelvis anvendes til at etablere en holdingstruktur, eller til at opdele driftsaktiviteterne i et selskab.

Ved tilførsel af aktiver forstås efter FUSL § 15 c, stk. 2, den transaktion, hvor et selskab uden at blive opløst, overdrager hele eller dele af sin samlede virksomhed, til et andet selskab, mod at få tildelt kapitalandele i det modtagende selskab. Tilførsel af aktiver kan ske til såvel et nystiftet som et allerede eksisterende selskab.

Af nedenstående figur 2 er tilførsel af aktiver illustreret.

Figur 2, tilførsel af aktiver, kilde: egen tilvirkning

Det er, som omtalt ovenstående, muligt at etablere en holdingstruktur, ved tilførsel af aktiver, hvormed det bliver muligt at udlodde overskudslikviditet skattefrit fra driftsselskabet til holdingselskabet og herved begrænse risikoen i driftsselskabet, gøre driftsselskabet modent for salg, samt mulighed for at anvende overskudslikviditeten til opstart af nye forretningsområder.

Det er endvidere muligt at tilføre en gren af virksomheden til et eksisterende selskab og derved foretage en sammenlægning af det eksisterende selskabs driftsaktivitet med driftsaktiviteten i den tilførte gren, hvilket kan medvirke til at forbedre markedspositionen samt medføre stordriftsfordele.

2.3.1 Selskabsretlig behandling

Som omtalt under den selskabsretlige behandling af aktieombytning, er det blevet administrativt lettere at foretage omstruktureringer i forhold til tidligere. Der er under afsnit 2.2.1 omtalt nogle eksempler på administrative lempelser.

I selskabsretlig henseende er der tale om apportindskud, uanset om tilførslen af aktiver er skattepligtig eller skattefri. Gennemføres der en tilførsel af aktiver ved nystiftelse af et selskab, skal den selskabsretligt gennemføres efter reglerne i SL § 35-38, mens en tilførsel af aktiver ved en kapitalforhøjelse i et allerede eksisterende selskab sker efter reglerne i SL § 160.

2.3.2 Skatteretlig behandling

I skatteretlig henseende anses tilførsel af aktiver som afståelse af aktiver til et nyt selskab, hvilket udløser beskatning efter afståelsesprincippet. Det vil dog, som en undtagelse hertil, være muligt at foretage skattefri tilførsel af aktiver, hvis reglerne i FUSL anvendes.[31] Ved tilførsel af aktiver sker der ingen ændring i det indskydende selskabs kapitalejerskab, da der blot er tale om en overdragelse af selskabets virksomhed, hvor det indskydende selskab ikke opløses, men står tilbage med kapitalbesiddelse i det modtagende selskab. Tilførsel af aktiver indebærer, at der skabes en holdingstruktur, hvor virksomheden skydes nedad, således at det hidtidige driftsselskab får karakter af et holdingselskab.[32]

2.3.2.1 Skattepligtig tilførsel af aktiver

I og med tilførsel af aktiver som udgangspunkt anses som værende en overdragelse af de tilførte aktiver og passiver, udløser der almindeligvis afståelsesbeskatning i det indskydende selskab i forhold til værdien af de modtagne aktiver.[33]

Det indskydende selskabs indtægter og udgifter skal medregnes i den skattepligtige indkomst frem til stiftelsestidspunktet, hvor der sker en tilførsel af aktiver til det modtagende selskab. Det er altså først fra stiftelsestidspunktet, at selskabets indtægter og udgifter medregnes i det modtagende selskabs skattepligtige indkomst, jf. SEL § 4, stk. 1.

Der kan ved tilførsel af aktiver ske kontantvederlæggelse, da de overdragede aktiver skattemæssigt behandles som almindeligt salg. Dog skal det indskydende selskab modtage vedlæggelse delvist i aktier, da der ellers blot vil være tale om et almindeligt salg af aktiver.

Som undtagelse til ovenstående, er der indført mulighed for at foretage stiftelse af det

[31] Generationsskifte og omstrukturering, side 305-206
[32] Skatteretten 2, side 580
[33] Skatteretten 2, side 581

modtagende selskab med tilbagevirkende kraft, jf. SEL § 4, stk. 5. Der er her mulighed for at foretage tilførsel af aktiver, dog skal stiftelsen af det modtagende selskab ske senest seks måneder efter skæringsdatoen. Ved denne model skal indtægter og udgifter for perioden fra skæringsdatoen til stiftelsestidspunktet indregnes i det modtagende selskabs skattepligtige indkomst i stedet for det indskydende selskabs skattepligtige indkomst. Værdiansættelse af kapitalandelene sker på baggrund af værdierne i selskabet på skæringstidspunktet.

Det skal kun fremgå af stiftelsesdokumenterne, at stiftelsen er sket med tilbagevirkende kraft, da det ikke har nogen skattemæssig betydning. Dog hæfter det indskydende selskab stadig overfor eksempelvis kreditorer frem til den egentlige stiftelse. Aktiver og passiver i det indskydende selskab anses for afstået på stiftelsesdatoen og således ikke på skæringsdatoen. Hermed har det indskydende selskab først erhvervet aktierne i det modtagende selskab på stiftelsestidspunktet.

Formålet med at anvende reglerne om tilførsel af aktiver med tilbagevirkende kraft er, at det indskydende selskabs indtægter og udgifter for den tilførte del, i perioden fra skæringstidspunktet til stiftelsestidspunktet, medtages i det modtagende selskab, samt at det er værdierne på skæringstidspunktet, der lægges til grund for omdannelsen.

For at anvende reglerne om tilførsel af aktiver med tilbagevirkende kraft i henhold til SEL § 4, stk. 5 er der opstillet betingelser, som skal være opfyldt, disse omfatter:

- der kan kun ske tilførsel af aktiver til et nystiftet selskab,
- det indskydende selskab skal eje hele selskabskapitalen af det modtagende selskab, hvor regnskabsåret skal løbe fra skæringsdagen og tage udgangspunkt i den udarbejdede åbningsbalance,
- skæringsdagen skal ligge efter det indskydende selskabs sidste normale indkomstår, og,
- stiftelsen af det modtagende selskab skal ske senest 6 måneder efter skæringsdatoen.

Skattepligtig tilførsel af aktiver benyttes eksempelvis hvis skattebyrden er minimal eller ikke eksisterer. Da skattepligtig tilførsel af aktiver sidestilles med afståelse, vil hverken de objektive eller subjektive regler gøre sig gældende, som det er tilfældet ved henholdsvis en skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse.

Herved vil man eksempelvis ikke være bundet af et treårige holdingkrav, som ved skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse, men i stedet kan der frit disponeres over aktierne i det indskydende selskab.

En skattepligtig tilførsel af aktiver kan ligeledes være fordelagtig, hvis der er oparbejdet store skattemæssige underskud eller tab, da disse kan bruges til modregning i fremtidig overskud.

Der er ved en skattepligtig tilførsel af aktiver ligeledes mulighed for at benytte reglerne for ophørspension, hvorved avancen kan anbringes på en pensionsordning, og indskyderen får et skattemæssigt fradrag herved som omtal under aktieombytning i afsnit 2.2.2.1.1, vedrørende ophørspension.

2.3.2.2 Skattefri tilførsel af aktiver

Skattefri tilførsel af aktiver kan foretages med eller uden forudgående tilladelse fra SKAT. Skattefri tilførsel af aktiver fremgår af reglerne i FUSL §§ 15 c-d. Disse regler kan vælges benyttet efter ansøgning derom.

2.3.2.2.1 Skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse

Selskaber har ved tilførsel af aktiver ifølge FUSL § 15 c, adgang til beskatning efter FUSL § 15 d, hvis både det indskydende og det modtagende selskab er omfattet af begrebet "selskab i en medlemsstat" i henhold til fusionsdirektivet, og ikke ved beskatning her i landet anses som værende en transparent enhed.

Der skal som udgangspunkt, som en betingelse for anvendelses af reglerne om skattefri fusion, ansøges om tilladelse ved SKAT jf. FUSL § 15 c, stk. 1, 2. pkt.. SKAT's vurdering af, om der kan gives tilladelse til skattefri tilførsel af aktiver, afgøres blandt andet på baggrund af en vurdering af, om tilførslen er forretningsmæssigt begrundet. Hvis der foreligger usikkerhed omkring formålet med tilførslen, og hermed usikkerhed omkring det forretningsmæssige formål, skal SKAT i henhold til FUSL § 15c, stk. 1, 2. pkt., stille vilkår for tilladelsen. Disse vilkår har til formål at sikre, at tilførslen er forretningsmæssigt begrundet og ikke udelukkende et ønske om skatteudskydelse. Hvis SKAT vurderer, at formålet med tilførslen af aktiver er at fortage skatteundgåelse eller skatteunddragelse[34], vil ansøgningen blive afvist.

I lighed med ved en aktieombytning er der krav om, at en skattefri tilførsel af aktiver skal være forretningsmæssigt begrundet, for der kan opnås tilladelse hertil. Der er som udgangspunkt de samme krav til den forretningsmæssige begrundelse, hvorfor der henvises til afsnit 2.2.2.2.1 for en gennemgang heraf.

Der kan ved tilførsel af aktiver, tillige foretages tilførsel af en gruppe af aktiver, der udgør en gren i virksomheden. FUSL § 15, stk. 2, 2. pkt., definerer en gren af en virksomhed, som alle

[34] I SU1997.257 Leur-Bloem-sagen vurderede skattemyndighederne, at hovedformålet med omstruktureringen var skatteunddragelse, hvorfor der blev givet afslag.

aktiver og passiver i en afdeling af et selskab, som udgør en selvstændig samlet enhed, der kan fungere ved hjælp af egne midler. Heraf fremgår det, at det er en betingelse at alle aktiver og passiver i afdelingen skal overføres, samt at der skal være tale om en afdeling, der selvstændigt kan fungere ved egne midler. Som et eksempel kan nævnes en ejendom, der opfylder kravene om at udgøre en selvstændig gren af en virksomhed, og som kan indgå i en omstrukturering som et enkelt aktiv ved tilførsel af aktiver.

I forbindelse med skattefri tilførsel af aktiver, skal det indskydende selskab modtage vederlæggelse i form af kapitalandele i det modtagende selskab. Det er her ikke muligt at modtage en kontakt vederlæggelse eller en udligningssum. Vederlæggelsen skal ifølge FUSL § 15c, stk. 2, ske med nyudstedte kapitalandele eller med egne kapitalandele i det modtagende selskab.

Reglerne i FUSL vedrørende tilførsel af aktiver er baseret på successionsprincippet, hvorfor der ifølge FUSL § 15d, stk. 1, ikke udløses nogen form for beskatning i det modtagende selskab i forbindelse med tilførsel af aktiver. Det modtagende selskab indtræder her i det indskydende selskabs skattemæssige position vedrørende de tilførte aktiver.

Det er endvidere en betingelse for skattefri tilførsel af aktiver, at denne har virkning fra datoen for udarbejdelsen af åbningsbalancen for det modtagende selskab, jf. FUSL § 15d, stk. 2, hvilket svare til skæringsdatoen for selskabets regnskabsår. Det fremgår endvidere af FUSL § 15d, stk. 2, at bestemmelserne i FUSL § 8, finder anvendelse ved tilførsel af aktiver. Det indskydende selskab vil hermed ikke blive beskattet af gevinster og tab vedrørende de aktiver der tilføres til virksomheden, men udskydes til det tidspunkt, hvor virksomheden afhænder de tilførte aktiver jf. FUSL § 8, stk. 1. Det modtagende selskab succedere i både anskaffelsessum og tidspunkt for de modtagne aktiver og passiver, samt i de skattemæssige afskrivninger og nedskrivninger, som det indskydende selskab har foretaget.

Ifølge FUSL § 8, stk. 2, anses de tilførte aktiver og passiver som værende anskaffet i spekulationsøjemed eller som led næring i det modtagende selskab, hvis dette var tilfældet i det indskydende selskab.

Hovedreglen i FUSL § 8, stk. 6, er, at underskud fra tidligere år i det indskydende selskab, ikke kan anvendes ved opgørelse af den skattepligtige indkomst i det modtagende selskab. Det er dog, som en undtagelse hertil, muligt at anvende underskud fra tidligere år opstået før tilførslen, hvis tilførslen af aktiver sker mellem sambeskattede selskaber jf. FUSL § 8, stk. 6, 2. pkt.. Underskud fra tidligere år i det indskydende selskab kan fremføres ved opgørelse af den skattepligtige indkomst i det indskydende selskab jf. LL § 15.

Der kan ifølge FUSL § 8, stk. 8, ske fremførsel af uudnyttede fradragsberettigede tab fra tidligere indkomstår, uanset reglerne i ABL § 8, stk. 1, EBL § 6, stk. 4 og KGL § 31, stk. 3, dog gælder reglerne kun for tab der er realiseret, men ikke udnyttet forud for tilførselsdatoen.

2.3.2.2.2 Skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse

Der kan foretages skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse fra SKAT, når både det indskydende selskab og det modtagende selskab er omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i artikel 3 i direktiv 90/434/EØF og ikke ved beskatningen her i landet anses for en transparent enhed. Reglerne herfor fremgår i lighed med skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse fra SKAT, af FUSL § 15 c. Helt overordnet findes reglerne for skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse af FUSL § 15 c, stk. 1, 4-7. pkt..

Det er en betingelse for at foretage skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse fra SKAT, at det indskydende selskab ikke afstår aktier i det modtagende selskab i en periode på tre år efter vedtagelsen af tilførslen, "holdingkravet" jf. FUSL § 15 c, stk. 1, 5. pkt. Det svarer til de holdingkrav, der stilles ved skattefri aktieombytning og skattefri spaltning uden tilladelse.

For at gøre det muligt at foretage skattefrie omstruktureringer efterfølgende, kan aktierne i det modtagende selskab i den nævnte periode, uanset holdingkravet, afstås i forbindelse med en ny skattefri omstrukturering af det indskydende eller det modtagende selskab, hvis der ikke sker vederlæggelse med andet end aktier jf. FUSL § 15 c, stk. 1, 6. pkt.

I tilfælde, hvor der efter en skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse gennemføres en ny skattefri omstrukturering, vil holdingkravet vedrørende den første omstrukturering stadig være gældende i sin restløbetid jf. FUSL § 15 c, stk. 1, 7. pkt. Holdingkravet har til formål at sikre, at der ikke gennemføres flere skattefrie omstruktureringer uden tilladelse for at omgå en avancebeskatning.

Ved siden af videreførelsen af holdingkravet fra den forudgående tilførsel af aktiver vil en efterfølgende skattefri omstrukturering uden tilladelse i sig selv være betinget af et nyt holdingkrav.

Det er endvidere en betingelse for at kunne foretage skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse, at tilførslen sker til handelsværdi jf. FUSL § 15 d, stk. 4.

Det skal oplyses til SKAT, hvis der afstås aktier, oplysningen skal gives senest en måned efter afståelsen jf. FUSL § 15 c, stk. 8, 2. pkt..

2.3.3 Tilførsel af aktiver og generationsskifte

I ovenstående afsnit 2.3 er reglerne for tilførsel af aktiver gennemgået i hovedtræk. På baggrund heraf vil jeg foretage en kort opsummering med kobling til generationsskifte.

Tilførsel af aktiver kan i forbindelse med et generationsskifte benyttes, hvis eksempelvis en fader ønsker at overdrage sit selskab til sønnen, der har begrænset likvider til rådighed. Ved at skyde driftsaktiviteten ned i et datterselskab og beholde likviderne i moderselskabet, bliver det nemmere for faderen at overdrage driftsaktiviteten, da kravet til kapital vil være mindre.

Transaktionen vil kunne ske ved skattepligtig tilførsel af aktiver, der betragtes som almindelig afståelse, hvilket medfører realisationsbeskatning hos der indskydende selskab, der modtager aktier, samt en eventuel kontant udligningssum for de tilførte aktiver og passiver. Hvis der sker kontaktvederlæggelse, er der muligt for faderen at indskyde op til DKK 2.507.900 (2010-niveau) på en ophørspension. Hvis faderen har et holdingselskab, der ejer moderselskabet, vil overdragelsen af aktierne i datterselskabet kunne ske skattefrit, da der er tale om salg af datterselskabsaktier.

Ved en skattefri aktieombytning med tilladelse er det et krav, at omstruktureringen skal være forretningsmæssigt begrundet og ikke have skatteudskydelse eller skatteundgåelse som et hovedformål, for at tilladelsen kan opnås.

Ved en skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse er der ikke krav om en forretningsmæssig begrundelse, men til gengæld er der nogle objektive regler, som skal overholdes. En skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse kræver, at moderselskabet har ejet datterselskabet i mindst tre år jf. holdingkravet. I og med tilførslen kan ske skattefrit, vil et generationsskifte kunne gennemføres uden det udløser beskatning hos både aktionæren og moderselskabet.

2.4 Spaltning

Spaltning af selskaber anvendes eksempelvis, hvis en virksomhed ønsker at frasælge en del af virksomheden, hvormed man kan fraspalte den gren af selskabet, som man ønsker at frasælge og så selv beholde resten. En anden grund til at foretage spaltning kan være, hvis der er uenighed i aktionærkredsen, hvormed selskabets aktivitet kan spaltes ud i to nye selskaber, hvor én tidligere aktionær overtager én gren, mens en anden tidligere aktionær overtager en anden gren. Denne løsning er mulig, da der ved spaltning ikke er krav om, at alle kapitalejere skal modtage aktier eller anparter i alle de modtagende selskaber. Der er endvidere mulighed for at én aktionær vederlægges med aktier i det nye selskab, mens den anden aktionær vederlægges med kontanter. Der må i forbindelse hermed ikke ske en forskydning af værdier mellem de to aktionærer.

Ved spaltning af en virksomhed forstås den transaktion, hvor et selskab overfører en del eller samtlige aktiver og passiver til et eller flere eksisterende eller nystiftede selskaber og kapitalejerne vederlægges i samme forhold som hidtil med kapitalandele i det modtagende selskab og eventuelt en kontant udligningssum, jf. FUL § 15, stk. 2.

Der sondres imellem to former for spaltning, grenspaltning, hvor et selskab opdeles i en eller flere virksomhedsgrene, hvorefter en eller flere grene spaltes ind i et nystiftet eller et eksisterende selskab og ophørsspaltning, hvor samtlige aktiver og passiver overdrages til et eller flere selskaber, hvorefter det oprindelige selskab ophører med at eksistere. Ophørsspaltning kan ligeledes foretages til såvel et nystiftet som til et eksisterende selskab.

Af nedenstående figur 3 er grenspaltning illustreret.

Figur 3, grenspaltning, kilde: egen tilvirkning

2.4.1 Selskabsretlig behandling

Det er ligeledes blevet administrativt lettere at foretage spaltninger for anpartsselskaber, da anpartshavere ved indførelsen af den nye selskabslov i 2009, fik større fleksibilitet i forbindelse med hvilke dokumenter der skal udarbejdes. Det er blevet muligt for anpartshavere i enighed at beslutte, om der skal udarbejdes en spaltningsplan, spaltningsredegørelse og/eller eventuel en mellembalance. Det blev endvidere muligt for kapitalejerne i både aktie- og anpartsselskaber at beslutte om der skal udarbejdes en vurderingsmandsudtalelse om kreditorernes stilling. Hvis denne fravælges vil kreditorerne få mulighed for at anmelde deres krav.[35]

Generalforsamlingen i et selskab kan ifølge SL § 254 træffe beslutning om spaltning af et selskab, ved overdragelse af en del at selskabets aktiver og passiver, eller som helhed til et andet selskab, mod at modtage kapitalandele og en eventuelt udligningssum i det modtagende selskab.

Den selskabsretlige behandling af spaltning er den samme, uanset om der er tale om en skattepligtig eller skattefri fusion. De selskabsretlige regler fremgår af selskabslovens kapitel 15, hvoraf det fremgår at følgende punkter skal behandles:

2.4.1.1 Spaltningsplan

Det centrale ledelsesorgan i de bestående selskaber skal udarbejde og underskrive en spaltningsplan, jf. SL § 255, stk. 1.

Hvis der alene er tale om anpartsselskaber der deltager i spaltningen, kan anpartshaverne i enighed beslutte, at der ikke skal udarbejdes en spaltningsplan i henhold til SL § 255, stk. 2. Hvis det besluttes, at der ikke skal udarbejdes en spaltningsplan, skal der jf. SL § 266, stk. 2, tages stilling til følgende:

- anpartsselskabernes navne og eventuelle binavne, herunder om det indskydende selskabs navn eller binavn skal indgå som binavn for det fortsættende selskab,
- vederlaget for kapitalandelene i det indskydende selskab,
- tidspunktet, fra hvilket de kapitalandele, der eventuelt ydes som vederlag, giver ret til udbytte,
- tidspunktet, fra hvilket det indskydende anpartsselskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt skal anses for overgået, og,

[35] www.fsr.dk, "Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov", side 11

- vedtægter, jf. SL §§ 28 og 29, hvis der ved spaltningen dannes et nyt anpartsselskab.

Der skal være truffet identiske beslutninger i samtlige de deltagende anpartsselskaber med hensyn til ovennævnte krav jf. SL § 266, stk. 3. Hvis dette ikke er tilfældet, betragtes beslutningen om gennemførelse af en spaltning for bortfaldet.

Hvis der derimod er tale om fusioner, hvor der indgår aktieselskaber, skal der udarbejdes en spaltningsplan, der skal indeholde følgende punkter jf. SL § 255, stk. 3, nr. 1-12:

- selskabernes navne og eventuelle binavne, herunder om det indskydende selskabs navn eller binavn skal indgå som binavn for det fortsættende selskab,
- selskabernes hjemsted,
- en beskrivelse og fordeling af de dele af aktiver og passiver, der skal overføres eller forbliver i hvert af selskaberne, der deltager i spaltningen,
- vederlaget for kapitalandelene i det indskydende selskab,
- en fordeling af vederlaget, herunder kapitalandele i de fortsættende selskaber, til kapitalejerne i det indskydende selskab og kriteriet for fordelingen,
- det tidspunkt, fra hvilket de kapitalandele, der eventuelt ydes som vederlag, giver ret til udbytte,
- de rettigheder i det fortsættende selskab, der tillægges eventuelle indehavere af kapitalandele og gældsbreve med særlige rettigheder i det indskydende selskab,
- eventuelle andre foranstaltninger til fordel for indehavere af de i ovennævnte omhandlede kapitalandele og gældsbreve,
- notering af eventuelle kapitalandele, der ydes som vederlag, samt eventuel udlevering af ejerbeviser,
- det tidspunkt, fra hvilket det indskydende selskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt skal anses for overgået,
- enhver særlig fordel, der gives medlemmerne af selskabernes ledelse, og,
- udkast til vedtægter, jf. §§ 28 og 29, hvis der ved spaltningen dannes et eller flere nye selskaber.

Spaltningsplanen skal jf. SL § 255, stk. 4, for hvert af de bestående selskaber være underskrevet senest ved regnskabsårets udløb, hvori tidspunktet for fusionens regnskabsmæssige virkning indgår. Overskrides denne frist, kan modtagelsen af spaltningsplanen ikke offentliggøres og spaltningen er dermed ikke vedtaget.

2.4.1.2 Spaltningsredegørelse

I hvert af de bestående selskaber der deltager i spaltningen, skal det centrale ledelsesorgan udarbejde en skriftlig redegørelse, hvori spaltningsplanen forklares og begrundes jf. SL § 256. Denne kaldes en spaltningsredegørelse.

Spaltningsredegørelsen skal indeholde oplysninger om fastsættelsen af vederlaget for kapitalandelene i det indskydende selskab, herunder særlige vanskeligheder forbundet med fastsættelsen. Kapitalejerne kan dog i enighed beslutte, at der ikke skal udarbejdes en spaltningsredegørelse.

2.4.1.3 Vurderingsberetning om apportindskud

Hvis der i forbindelse med spaltningen sker en kapitalforhøjelse i det, eller de, fortsættende selskaber, eller der opstår et eller flere nye selskaber som led i spaltningen, skal der ifølge SL § 258, indhentes en beretning fra en vurderingsmand. Vurderingsmanden udvælges efter SL § 37, stk.1, og uafhængighedskravene i SL § 37, stk. 2. Det skal efter reglerne heri være en godkendt revisor der udpeges som vurderingsmand, i andre tilfælde kan skifteretten, hvor det fortsættende selskab har hjemsted, udpege en vurderingsmand.

Hvis der skal udarbejdes en vurderingsberetning som led i spaltningen, skal denne jf. SL § 258, stk. 2, indeholde følgende:

- en beskrivelse af hvert indskud,
- oplysning om den anvendte fremgangsmåde ved vurderingen,
- angivelse af det fastsatte vederlag, og,
- erklæring om, at den ansatte værdi mindst svarer til det aftalte vederlag, herunder den eventuelle pålydende værdi af de kapitalandele, der skal udstedes, med tillæg af eventuel overkurs.

Vurderingsberetningen må ifølge SL § 258, stk. 3, ikke være udarbejdet mere end tre måneder før tidspunktet for spaltningens eventuelle vedtagelse, jf. SL § 263. Hvis fristen overskrides, kan spaltningen ikke gyldigt vedtages.

2.4.1.3.1 Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan

Der skal udarbejdes en vurderingsmandsudtalelse i hvert af selskaberne der deltager i spaltningen, af en eller flere sagkyndige vurderingsmænd, indeholdende en skriftlig udtalelse om spaltningsplanen jf. SL § 259, stk. 1, 1. pkt.. Det kan dog, i enighed fra kapitalejernes side, besluttes ikke at udarbejde en sådan udtalelse fra en vurderingsmand jf. SL § 259, stk. 1, 2. pkt..

Vurderingsmandens udtalelse skal jf. SL § 259, stk. 4, indeholde en erklæring om følgende:

- hvorvidt vederlaget for kapitalandelene i det indskydende selskab er rimeligt og sagligt begrundet,
- angivelsen af den eller de fremgangsmåder, der er anvendt ved fastsættelsen af vederlaget, og vurdere hensigtsmæssigheden heraf,
- de værdier, som fremgangsmåderne hver for sig fører til, og den betydning, der må tillægges fremgangsmåderne i forhold til hinanden ved værdiansættelsen, og,
- har der været særlige vanskeligheder forbundet med værdiansættelsen, skal disse omtales.

2.4.1.3.2 Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling

Vurderingsmændene skal udover udarbejdelsen af ovennævnte erklæring jf. SL § 260, ligeledes erklære sig om, hvorvidt kreditorerne i det enkelte selskab må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen. Kapitalejerne kan dog i enighed beslutte, at der ikke skal udarbejdes en erklæring fra vurderingsmand omkring kreditors stilling.

Finder vurderingsmændene ikke kreditorerne tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen, eller udarbejdes der ikke en erklæring herom, kan kreditorerne, hvis fordringen er stiftet forud for E&S's offentliggørelse i medfør af SL § 262, anmelde deres krav og for uforfaldne krav kan der forlanges sikkerhedsstillelse jf. SL § 261, stk. 1.

Hvis der er uenighed mellem kreditorerne og kapitalselskabet om hvorvidt der skal stilles sikkerhed, eller om denne er tilstrækkelig, skal sagen senest to uger efter anmeldelsen af fordringen indbringes for skifteretten ved selskabets hjemsted, jf. SL § 261, stk. 4.

2.4.1.4 Indsendelse af spaltningsplan til E&S

Senest fire uger efter en eventuel spaltningsplans underskrivelse, skal E&S modtage en kopi af spaltningsplanen med eventuelt tilhørende vurderingsmænds erklæring om kreditorernes stilling jf. SL § 262. Overskrides denne frist, vil modtagelsen af spaltningsplanene ikke blive

offentliggjort, og dermed er spaltningen ikke vedtaget jf. SL § 262, stk. 1, 2. pkt.. Hvis kreditorerne har ret til at anmelde deres krav, skal styrelsens offentliggørelse jf. SL § 262, stk. 2, 2. pkt., oplyse herom.

2.4.1.5 Beslutning om spaltning

Beslutningen om spaltning af det indskydende selskab træffes på denne generalforsamling jf. SL § 264, med et stemmeflertal på 2/3 jf. SL § 106. Selskabets aktiver og passiver overdrages herefter, som helhed eller en del, til et eller flere nystiftede eller eksisterende selskaber mod vederlag i form af kapitalandel i det fortsættende selskab.

Beslutningen om spaltning kan gennemføres uden kreditorernes godkendelse jf. SL § 254, stk. 2, da de øvrige deltagende selskaber hæfter solidarisk for de krav der bestod ved spaltningsplanens offentliggørelse.

2.4.1.6 Spaltningens ikrafttræden

Hvis det indskydende selskab ophører som led i spaltningen og har afsluttet regnskabsåret, skal generalforsamlingen godkende årsrapporten for den afsluttende regnskabsperiode senest samtidig med beslutningen om gennemførelsen af spaltningen jf. SL § 263, stk. 3. Spaltningens gennemførelse skal være i overensstemmelse med spaltningsplanen, hvis denne er udarbejdet. Hvis spaltningen ikke gennemføres i overensstemmelse en eventuel offentliggjort spaltningsplan, anses forslaget for bortfaldet jf. SL § 263, stk. 5.

Spaltningen anses for gennemført og det indskydende selskabs rettigheder og forpligtelser anses for overgået til det fortsættende selskab, når nedenstående betingelser er opfyldt jf. SL § 268, stk. 1, nr. 1-4.

- Spaltningen er besluttet i alle de bestående selskaber, der deltager i spaltningen.
- Kreditorernes krav anmeldt efter SL § 261 er afgjort.
- Kapitalejernes krav om godtgørelse efter SL § 267 er afgjort eller der er stillet betryggende sikkerhed for kravet. Hvis der er udarbejdet en vurderingsmandsudtalelse og det heri antages, at vederlaget er rimeligt og sagkyndigt begrundet, skal vurderingsmændene endvidere have erklæret, at deres udtalelse om vederlaget ikke anfægtes i væsentlig grad.
- Opstår der ved spaltningen et nyt selskab, og foretages valg af det øverste ledelsesorgan og eventuel revisor ikke umiddelbart efter generalforsamlingen har vedtaget spaltningen, skal der senest to uger derefter afholdes generalforsamling i det fortsættende selskab, hvor ledelse og revisor vælges.

Underskrives spaltningsplanen mere end seks måneder efter det regnskabsår, hvori selskabet sidste årsrapport er udgivet skal der jf. SL § 257 udarbejdes en mellembalance i overensstemmelse med ÅRL. Denne mellembalance må ikke have en opgørelsesdato, der ligger mere end tre måneder før underskrivelsen af spaltningsbalancen, endvidere skal mellembalancen være forsynet med en revisionspåtegning, hvis selskabet er underlagt revisionspligt jf. SL § 257, stk. 2.

2.4.2 Skatteretlig behandling

Spaltning kan skatteretligt udføres på to måder, enten skattepligtig eller skattefri med eller uden tilladelse fra SKAT. Der foreligger ifølge FUSL § 15 a, stk. 2, spaltning, når et selskab overdrager en del eller samtlige aktiver og passiver til et eller flere eksisterende eller nystiftede selskaber, mod at tildele selskabsdeltagerne kapitalandele og en eventuel kontant udligningssum i det modtagende selskab.

2.4.2.1 Skattepligtig spaltning

Skattepligtig spaltning benyttes eksempelvis hvis avancen for de aktiver og passiver, som spaltes ud er minimal eller ikke eksisterende, hvormed der ikke sker avancebeskatning hvis avancen er negativ. Herved undgår man at skulle tage højde for de udvidede krav til at benytte en skattefri spaltning ved fremtidige dispositioner. Det samme gør sig gældende hvis der er oparbejdet fremførselsberettigede underskud og tab fra tidligere år.

Der er ved en skattepligtig spaltning ligeledes mulighed for at benytte reglerne for ophørspension, hvorved avancen kan anbringes på en pensionsordning, hvorved indskyderen får et skattemæssigt fradrag som omtal under aktieombytning i afsnit 2.2.2.1.1, vedrørende ophørspension.

En skattepligtig spaltning anses som afståelse af aktier eller aktiver og passiver alt efter om der er tale om ophørs- eller grenspaltning.

Ved ophørsspaltning vil det skatteretligt blive anset som afståelse af aktier, der beskattes efter reglerne i ABL. Ved grenspaltning, hvor der overdrages en gren af en virksomhed, til et andet selskab, sker der afståelsesbeskatning af de aktiver og passive der overdrages efter reglerne i ABL, KGL, EBL, AL mfl. Der er i loven ikke hjemmel til at gennemføre en spaltning med tilbagevirkende kraft.

2.4.2.2 Skattefri spaltning

Der kan foretages skattefri spaltning med og uden tilladelse fra SKAT, reglerne for skattefri spaltning fremgår af FUSL kapitel 4.

Skattefri spaltning af et selskab kan jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 1. pkt., finde sted når både det indskydende og det modtagende selskab er omfattet af begrebet, selskab i en medlemsstat i artikel 3 i direktiv 2009/133/EF og ikke anses som en transparent enhed.

2.4.2.2.1 Skattefri spaltning med tilladelse

Det er jf. FUSL§ 15 a, stk. 3, en betingelse for at spalte et selskab uden ophør, at de aktiver og passiver, som udspaltes til et eller flere modtagende selskaber, hver især udgør en gren af en virksomhed. Skatteministeriets Departement opfatter lovens ordlyd således, at når der skal foretages en bedømmelse af om der er tale om en gren af en virksomhed, skal der lægges mere vægt på de faktiske forhold i selskabet, og ikke blot om det udspaltede kan fungere ved hjælp af egne midler.[36] Ved ophørsspaltning stilles der derimod ikke krav til karakteren af det spaltede, og som følge heraf stilles der ikke krav til, at det spaltede skal udgøre en gren af virksomheden.

Der kan alene gennemføres en skattefri spaltning, hvis der foreligger en gyldig forretningsmæssig begrundelse. Hvis omstruktureringen ikke foretages med en gyldig forretningsmæssig begrundelse, kan der være en grund til at formode, at hovedformålet eller et af hovedformålene med spaltningen er skatteunddragelse eller skatteundgåelse. Afgørelsen i SKM.2004.147.TSS afspejler, at generationsskifte kan være en gyldig forretningsmæssig årsag til at gennemføre en skattefri spaltning.

I praksis er ønsket om at kunne foretage generationsskifte et af de oftest anvendte argumenter for at foretage en skattefri spaltning af et selskab. Om et generationsskifte er en forretningsmæssig begrundelse kommer an på, hvordan selskabet og dets aktiviteter er sammensat.[37]

Hvis en ansøger opfylder betingelserne for at kunne spalte skattefrit, har ansøgeren som udgangspunkt et retskrav på at opnå en tilladelse til skattefri spaltning jf. EF-domstolens dom af 17. juli 1997 i Leur-Bloem-sagen offentliggjort i SU.1997.257. Det fremgår ligeledes af sagen, at begrebet "forretningsmæssig begrundelse" skal fortolkes således, at det er mere vidtgående end bare hensigten om at opnå en skattemæssig fordel. SKAT kan nægte at give tilladelse til en skattefri spaltning, hvis de har en formodning om, at formålet med spaltningen er skatteunddragelse eller skatteundgåelse.

[36] TfS.1996, 899, i denne dom har Skatteministeriets Departement udtalt sig om, hvad der skal forstås ved en gren af en virksomhed, jf. FUL §§ 15 a, stk. 3 og 15 c, stk. 2.
[37] Generationsskifte og omstrukturering, side 399

2.4.2.2.2 Skattefri spaltning uden tilladelse

Endvidere er det en betingelse at ombytningen skal ske til handelsværdi. Det vil sige, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum skal svare til handelsværdien af de tilførte aktiver og passiver jf. FUSL § 15 a, stk. 2, 2. pkt.

Det er en betingelse, at forholdet mellem de aktiver og de forpligtelser, der ved spaltningen overdrages til det modtagende selskab, svarer til forholdet mellem aktiver og forpligtelser i det indskydende selskab. Se FUL § 15 a, stk. 2, 3. pkt.

Det er en betingelse for skattefri spaltning uden tilladelse fra SKAT at selskaber, der efter spaltningen ejer mindst 10 % af kapitalen i et af de deltagende selskaber, ikke må afstå aktier i de pågældende selskaber i en periode på tre år efter spaltningen. Betingelsen omtales "holdingkravet" og er fastsat i FUL § 15 a, stk. 1, 5. pkt. Den svarer til de holdingkrav, der stilles ved skattefri aktieombytning og skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse. Holdingkravet gælder kun selskabsaktionærer med videre og ikke personlige aktionærer.

Reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse kan jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 8 pkt., ikke benyttes, hvis følgende betingelser alle er opfyldt:

- det indskydende selskab har mere end én selskabsdeltager,
- en eller flere af disse har været selskabsdeltagere i mindre end tre år uden at have rådet over flertallet af stemmerne, og,
- de pågældende selskabsdeltagere er selskabsdeltagere i både det indskydende og det modtagende selskab samtidig, hvor de tilsammen råder over flertallet af stemmerne.

Betingelsen har til formål at undgå, at der via reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse i det indskydende selskab reelt sker afståelse af aktiver til en tredjemand, uden at der sker beskatning. Uden denne betingelse ville det være muligt at tilrettelægge spaltningen således, at en tredjemand før spaltningen indskyder købesummen i det indskydende selskab ved en kapitalforhøjelse og derved bliver aktionær heri. Herved modtager tredjemand ved spaltningen, aktier i det selskab der får overdraget de pågældende aktiver og de oprindelige aktionærer vederlægges med aktier i det modtagende selskab. Dette var tilfældet i SKM2005.357.TSS hvor SKAT fandt, at spaltningen var et maskeret salg til tredjemand af to skibe tilhørende A, der som et af hovedformålene måtte anses at have skatteunddragelse eller skatteundgåelse, jf. fusionsdirektivet artikel 11.

Det modtagende selskab skal, senest samtidig med indgivelsen af selvangivelsen for det indkomstår, hvor spaltningen gennemføres, oplyse SKAT om, at selskabet har deltaget i en skattefri spaltning uden tilladelse. Hvis aktierne i de deltagende selskaber afstås, skal SKAT ligeledes oplyses herom, senest en måned efter afståelsen jf. FUSL § 15 a, stk. 7.

Jf. Lov nr. 254 af 30. marts 2011 pkt. 10, skal det være en betingelse for at gennemføre skattefri spaltning uden tilladelse fra SKAT, at der ikke ydes kontantvederlæggelse til selskaber, hvis aktierne i det indskydende selskab er datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier. Denne begrænsning er indført for at hindre omgåelse af avancebeskatning ved skattefrie spaltninger uden tilladelse.

2.4.3 Spaltning og generationsskifte

I ovenstående afsnit 2.4 er reglerne for spaltning gennemgået i hovedtræk. På baggrund heraf vil jeg foretage en kort opsummering med kobling til generationsskifte.

Spaltning kan foretages enten som en grenspaltning hvor en gren af selskabet fraspaltes, imens den resterende del af selskabet fortsætter, eller som en ophørsspaltning, hvor selskabet spaltes i to eller flere dele hvorefter det indskydende selskab ophører.

Ved skattepligtig spaltning sker der afståelsesbeskatning i det indskydende selskab. Aktionæren bliver udbyttebeskattet i tilfælde af, at der foretages en grenspaltning, ligesom aktionæren bliver aktieavancebeskatning ved en ophørsspaltning. Hvis der sker kontaktvederlæggelse i forbindelse med spaltningen, er der mulighed for at indskyde op til DKK 2.507.900 (2010-niveau) på en ophørspension.

Som eksempel på en situation, hvor ophørsspaltning kan anvendes i forbindelse med et generationsskifte kan nævnes en fader der ønsker at trække sig tilbage og overlade driften af hans selskab til sønnen. Det kan her være fordelagtigt at gennemføre en skattefri ophørsspaltning, da et salg af faderens aktier vil udløse avancebeskatning.

Ved at gennemføre en skattefri ophørsspaltning, kan sønnen overtage selskabet, hvor driftsaktiviteten er i, mens faderen overtager selskabet bestående af likvider, et såkaldt pengetanksselskab. Ved at foretage en ophørsspaltning undgår parterne ligeledes diskussionen med SKAT om, hvorvidt likviderne i faderens selskab reelt tilhører driftsaktiviteten.

Et andet eksempel hvor grenspaltning kan anvendes i forbindelse med et generationsskifte, kan være en situation, hvor en fader ejer et holdingselskab, der ejer et driftsselskab, hvori der er en ejendom ved siden af driftsaktiviteten. Faderen ønsker at gennemføre et

generationsskifte af driftsaktiviteten til sønnen og selv beholde ejendommen, da sønnen har begrænsede midler til rådighed. Dette kan gøres ved at sønnen stifter et selskab, hvorefter faderen spalter driftsaktiviteten (en gren af selskabet) over i sønnens selskab.

For at der kan gives tilladelse til en spaltning, er det et krav, at den ønskede transaktion er forretningsmæssigt begrundet. Det er også muligt at foretage en skattefri spaltning uden tilladelse, hvormed der opstår et holdingkrav, der medfører at aktier modtaget i forbindelse med spaltningen ikke må afstås indenfor en periode på tre år. Sker dette bliver transaktionen skattepligtig.

2.5 Fusion

Fusion kan eksempelvis anvendes til at slanke en koncernstruktur, hvis et eller flere selskaber er blevet overflødige. I så fald kan de overflødige selskaber fusioneres ind i allerede eksisterende selskaber. Fusion kan endvidere anvendes, hvis to konkurrerende selskaber beslutter sig for, at de står stærkere sammen end hver for sig. Det vil i sådan et tilfælde være oplagt at fusionere de to selskaber.

En fusion er defineret ved at to eller flere juridiske enheder sammenlægges og bliver til en samlet juridisk enhed. Der foreligger hermed en fusion jf. FUSL § 1, stk. 3, når et selskab overdrager alle sine aktiver og passiver som en helhed til et andet selskab, hvad enten det modtagende selskab er dannet som led i fusionen eller om selskabet eksisterede før fusionen.

Der kan foretages både lodret og vandret fusion, herunder også omvendt lodret fusion i henhold til fusionsskatteloven. Ved vandret fusion forstås de tilfælde, hvor to eller flere uafhængige selskaber fusioneres. Hvad enten de samlede aktiver og passiver overdrages til et nystiftet tredje selskab for derefter begge at ophøre, eller hvor de samlede aktiver og passiver i et selskab overdrages til et andet selskab for derefter selv at ophøre. Den vandrette fusion er ligeledes kendetegnet som horisontal fusion.

Af nedenstående figur 4 er vandret fusion illustreret.

Figur 4, vandret fusion, kilde: egen tilvirkning

Lodret fusion er, når et moderselskab overtager et datterselskabs aktiver og passiver, samtidig med at datterselskabet ophører. Hvorimod en omvendt lodret fusion er, når et

datterselskab overtager moderselskabets aktiver og passiver, hvormed moderselskabet ophører med at eksistere. Den lodrette fusion er ligeledes kendetegnet som vertikal fusion.[38]

Ved eksempelvis at fusionere to konkurrerende selskaber, som nævnt ovenstående, kan der være mulighed for stordriftsfordele. Det samme kan gøre sig gældende for to søsterselskaber med samme administration.

2.5.1 Selskabsretlig behandling

Det er ligeledes, som ved spaltning, blevet administrativt lettere at foretage fusioner for anpartsselskaber, da anpartshavere har fået større fleksibilitet i forbindelse med, hvilke dokumenter der skal udarbejdes. Det blev muligt for anpartshavere i enighed at beslutte, om der skal udarbejdes en fusionsplan, fusionsredegørelse og/eller eventuelt en mellembalance. Det er endvidere blevet muligt for kapitalejerne i både aktie- og anpartsselskaber at beslutte, om der skal udarbejdes en vurderingsmandsudtalelse om kreditorernes stilling. Hvis denne fravælges vil kreditorerne få mulighed for at anmelde deres krav.[39]

Et selskab kan ifølge SL § 236 1. pkt. opløses uden likvidation, ved overdragelse af selskabets aktiver og passiver som helhed til et andet selskab, mod vederlag til det eller de ophørende selskabers kapitalejere, det vil sige uegentlig fusion. Det samme gør sig gældende hvis et eller flere selskaber sammensmeltes til et nyt selskab, det vil sige egentlig fusion jf. SL § 236, 2. pkt..

Den selskabsretlige behandling af fusion er den samme, uanset om der er tale om en skattepligtig eller skattefri fusion. De selskabsretlige regler fremgår af selskabslovens kapitel 15, hvoraf det fremgår, at følgende punkter skal behandles:

2.5.1.1 Fusionsplan

De centrale ledelsesorganer i de selskaber der indgår i fusionen, skal i fællesskab udarbejde og underskrive en fusionsplan, jf. SL § 237, stk. 1. Alle medlemmer af det centrale ledelsesorgan skal underskrive fusionsplanen. Det er ikke nok at aftalen underskrives i henhold til selskabets tegningsregel. En fusionsplan er et forslag til en aftale, der først er bindende, når de fusionerede selskabers respektive organer vedtager aftalen.

Hvis der kun er tale om anpartsselskaber der deltager i fusionen, kan anpartshaverne i enighed beslutte, at der ikke skal udarbejdes en fusionsplan i henhold til SL § 237, stk. 2. Hvis det besluttes, at der ikke skal udarbejdes en fusionsplan skal der jf. SL § 248, stk. 2, tages stilling til følgende:

[38] Generationsskifte og omstrukturering, side 255-257
[39] www.fsr.dk, "Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov", side 11

- anpartsselskabernes navne og eventuelle binavne, herunder om et ophørende selskabs navn eller binavn skal indgå som binavn for det fortsættende selskab,
- vederlaget for kapitalandelene i et ophørende anpartsselskab,
- tidspunktet, fra hvilket de kapitalandele, der eventuelt ydes som vederlag, giver ret til udbytte,
- tidspunktet, fra hvilket et ophørende anpartsselskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt skal anses for overgået, og,
- vedtægter, jf. SL §§ 28 og 29, hvis det fortsættende anpartsselskab er nystiftet.

Der skal være truffet identiske beslutninger i samtlige de deltagende bestående anpartsselskaber med hensyn til ovennævnte krav jf. SL § 248, stk. 3. Hvis dette ikke er tilfældet, betragtes beslutningen om gennemførelse af en fusion for bortfaldet.

Hvis der derimod er tale om fusioner, hvor der indgår aktieselskaber, skal der udarbejdes en fusionsplan, der skal indeholde følgende punkter jf. SL § 237, stk. 3, nr. 1-10:

- selskabernes navne og eventuelle binavne, herunder om et ophørende selskabs navn eller binavn skal indgå som binavn for det fortsættende selskab,
- selskabernes hjemsted,
- vederlaget for kapitalandelene i et ophørende selskab,
- det tidspunkt, fra hvilket de kapitalandele, der eventuelt ydes som vederlag, giver ret til udbytte,
- de rettigheder i det fortsættende selskab, der tillægges eventuelle indehavere af kapitalandele og gældsbreve med særlige rettigheder i et ophørende selskab,
- eventuelle andre foranstaltninger til fordel for indehavere af de i ovennævnte omhandlede aktier og gældsbreve,
- notering af eventuelle kapitalandele, der ydes som vederlag, samt eventuel udlevering af ejerbeviser,
- det tidspunkt, fra hvilket et ophørende selskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt skal anses for overgået,

- enhver særlig fordel, der gives medlemmerne af selskabernes ledelse, og,
- udkast til vedtægter, jf. §§ 28 og 29, hvis der ved fusionen dannes et nyt selskab.

Fusionsplanen skal jf. SL § 237, stk. 4, for hvert af de bestående selskaber være underskrevet senest ved regnskabsårets udløb, hvori tidspunktet for fusionens regnskabsmæssige virkning indgår. Overskrides denne frist, kan modtagelsen af fusionsplanen ikke offentliggøres og fusionen er dermed ikke vedtaget.

2.5.1.2 Fusionsredegørelse

I hvert af de bestående selskaber der deltager i fusionen, skal det centrale ledelsesorgan udarbejde en skriftlig redegørelse hvori fusionsplanen forklares og begrundes jf. SL § 238, stk. 1, 1. pkt., hvilket kaldes en fusionsredegørelse. Fusionsredegørelsen skal udarbejdes af hvert enkelt selskabs centrale ledelsesorgan, og den skal være udarbejdet til dette konkrete selskabs ejere.

Fusionsredegørelsen skal i henhold til SL § 238, stk. 1, 2. pkt., indeholde oplysninger om fastsættelsen af vederlaget for kapitalandelene i de ophørende selskaber, herunder særlige vanskeligheder forbundet med fastsættelsen. Ifølge SL § 238, stk. 2, kan anpartshaverne i et ApS i fællesskab beslutte, at der ikke skal udarbejdes en fusionsredegørelse.

2.5.1.3 Vurderingsberetning om apportindskud

Hvis der i forbindelse med fusionen sker en kapitalforhøjelse i det fortsættende selskab, eller der opstår et nye selskab som led i fusionen, skal der ifølge SL § 240, stk. 1, 1. pkt., indhentes en vurderingsberetning fra en vurderingsmand. Vurderingsmanden udvælges efter SL § 37, stk.1, og uafhængighedskravene i SL § 37, stk. 2. Det skal efter reglerne heri være en godkendt revisor, der udpeges som vurderingsmand. I andre tilfælde kan skifteretten, hvor det fortsættende selskab har hjemsted, udpege en vurderingsmand.

Er der tale om fusion mellem aktieselskaber ved indskud i andre værdier end kontanter, kan det jf. SL § 240, stk. 2, fravælges at udarbejde en vurderingsberetning, uanset om der er tale om en egentlig fusion til et nystiftet aktieselskab eller en uegentlig fusion til et eksisterende aktieselskab. Fravælges vurderingsberetningen er det en betingelse at der i stedet som minimum udarbejdes en vurderingsmandsudtalelse om fusionsplanen. Hvis eksempelvis et af de ophørende selskaber ved en fusionen er et anpartsselskab, og der som led i fusionen sker en kapitalforhøjelse i det fortsættende aktieselskab, eller hvis der opstår et nyt aktieselskab som led i fusionen, skal der udarbejdes en vurderingsberetning.

Hvis der skal udarbejdes en vurderingsberetning som led i en fusion, skal denne jf. SL § 240, stk. 3, indeholde følgende:

- en beskrivelse af hvert indskud,
- oplysning om den anvendte fremgangsmåde ved vurderingen,
- angivelse af det fastsatte vederlag, og,
- erklæring om, at den ansatte værdi mindst svarer til det aftalte vederlag, herunder den eventuelle pålydende værdi af de kapitalandele, der skal udstedes, med tillæg af eventuel overkurs.

Vurderingsberetningen må ifølge SL § 240, stk. 4, ikke være udarbejdet mere end tre måneder før tidspunktet for fusionens eventuelle vedtagelse, jf. SL § 245. Hvis fristen overskrides, kan fusionen ikke gyldigt vedtages.

Der skal udarbejdes en vurderingsmandsudtalelse i hvert af de i fusionen deltagende selskaber, at en eller flere sagkyndige vurderingsmænd, indeholdende en skriftlig udtalelse om fusionsplanen jf. SL § 241, stk. 1, 1. pkt.. Det kan dog, i enighed fra kapitalejernes side, besluttes ikke at udarbejde en sådan udtalelse fra en vurderingsmand jf. SL § 241, stk. 1, 2. pkt..

Vurderingsmandens udtalelse skal jf. SL § 241, stk. 4, indeholde en erklæring om følgende:

- hvorvidt vederlaget for kapitalandelene i et ophørende selskab er rimeligt og sagligt begrundet,
- angivelsen af den eller de fremgangsmåder, der er anvendt ved fastsættelsen af vederlaget, og vurdere hensigtsmæssigheden heraf,
- de værdier, som fremgangsmåderne hver for sig fører til, og den betydning, der må tillægges fremgangsmåderne i forhold til hinanden ved værdiansættelsen, og,
- har der været særlige vanskeligheder forbundet med værdiansættelsen, skal disse omtales.

Vurderingsmændene skal udover udarbejdelsen af ovennævnte erklæring jf. SL § 242, 1. pkt., ligeledes erklære sig om, hvorvidt kreditorerne i det enkelte selskab må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter fusionen. Kapitalejerne kan dog jf. SL § 242, 2. pkt., i enighed

beslutte, at der ikke skal udarbejdes en erklæring fra vurderingsmand omkring kreditors stilling.

Finder vurderingsmændene ikke kreditorerne tilstrækkeligt sikrede efter fusionen, eller udarbejdes der ikke en erklæring herom, kan kreditorerne, hvis fordringen er stiftet forud for E&S's offentliggørelse, i medfør af SL § 244, anmelde deres krav og for uforfaldne krav kan der forlanges sikkerhedsstillelse.

2.5.1.4 Indsendelse af fusionsplan til E&S

Senest fire uger efter en eventuel fusionsplans underskrivelse, skal E&S modtage en kopi af fusionsplanen med eventuelt tilhørende vurderingsmænds erklæring om kreditorernes stilling jf. SL § 244, stk. 1, 1. pkt.. Overskrides denne frist, vil modtagelsen af fusionsplanerne ikke blive offentliggjort, og dermed er fusionen ikke vedtaget jf. SL § 244, stk. 1, 2. pkt.. Hvis kreditorerne har ret til at anmelde deres krav, skal styrelsens offentliggørelse jf. SL § 244, stk. 2, 2. pkt., oplyse herom.

2.5.1.5 Beslutning om fusion

Man må, tidligst fire uger efter E&S's eventuelle offentliggørelse af modtagelse af fusionsplanen, træffe beslutning om at gennemføre fusionen, jf. SL § 245, stk. 1. Formålet med denne fire ugers regel er, at kapitalejerne skal have god tid til at vurdere og beregne fusionens følger, tage stilling til fusionsvederlagets rimelighed med videre.

Beslutningen om fusion træffes i det ophørende selskab, som hovedregel af generalforsamlingen jf. SL § 246, stk. 1, 1. pkt.. Hvis det ophørende selskab indgår i fusion med et andet selskab, der ejer mindst 90 % af selskabskapitalen i det ophørende selskab, kan beslutningen om fusion i det ophørende selskab i henhold til SL § 246, stk. 2, træffes af det centrale ledelsesorgan. Denne beslutning skal træffes af generalforsamlingen, såfremt kapitalejere der ejer 5 % af selskabskapitalen skriftligt forlanger det, senest to uger efter modtagelsen af fusionsplanen er offentliggjort af E&S jf. SL § 246, stk. 3, 1. pkt.. Hvis det er generalforsamlingen der skal træffe beslutningen, kræves det efter SL § 106, at dette sker med et flertal på 2/3.

2.5.1.6 Urimeligt Fusionsvederlag

Kapitalejere i det ophørende selskab kan efter SL § 249, kræve godtgørelse fra det fortsættende selskab, hvis vederlaget for kapitalandelen i det ophørende selskab ikke kan anses som værende rimeligt og sagkyndigt begrundet, og hvis der på generalforsamlingen, hvor fusionens gennemførsel blev truffet er taget forbehold herom. En eventuel sag herom skal anlægges senest to uger efter fusionen er besluttet i alle de fusionerede selskaber.

2.5.1.7 Fusionens retsvirkning

Fusionen anses for gennemført og det ophørende selskab anses for opløst og dets rettigheder og forpligtigelser anses for overgået til det fortsættende selskab, når nedenstående betingelser er opfyldet jf. SL § 250, stk. 1, nr. 1-4.

- Fusionen er besluttet i alle de bestående selskaber, der deltager i fusionen,
- Kreditorernes krav anmeldt efter SL § 243 er afgjort,
- Kapitalejernes krav om godtgørelse efter SL § 249 er afgjort, eller der er stillet betryggende sikkerhed for kravet. Hvis der er udarbejdet en vurderingsmandsudtalelse og det heri antages at vederlaget er rimeligt og sagkyndigt begrundet, skal vurderingsmændene endvidere have erklæret, at deres udtalelse om vederlaget ikke anfægtes i væsentlig grad.
- Opstår der ved fusionen et nyt selskab, og foretages valg af det øverste ledelsesorgan og eventuel revisor ikke umiddelbart efter generalforsamlingen har vedtaget fusionen, skal der senest to uger derefter afholdes generalforsamling i det fortsættende selskab, hvor ledelse og revisor vælges.

2.5.2 Skatteretlig behandling

En fusion kan skatteretligt udføres på to måder, enten skattepligtig eller skattefri. Ved skattepligtig fusion anvendes reglerne i SEL afsnit 3, hvor det ved skattefri fusion er reglerne i FUSL kapitel 1. Der foreligger ifølge FUSL § 1, stk. 3, fusion, når et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmeltes med dette.

Det er ved vedtagelse af lov nr. 343 af 18. april 2007 ikke længere muligt at opnå tilladelse fra SKAT ved skattefri fusion, hvormed det kun er muligt at udføre skattefri fusion uden tilladelse, hvorfor det anbefales at indhente bindende svar fra SKAT, hvis der er tvivlsspørgsmål. [40]

2.5.2.1 Skattepligtig fusion

Der foreligger en skattepligtig fusion når reglerne i FUSL ikke anvendes, når der foretages en selskabsretlig fusion. Det betragtes skatteretligt som et almindeligt salg eller køb af aktiver, når et selskab overdrager en del eller samtlige aktiver og passiver til et andet selskab. Hermed vil det indskydende selskab eller dele deraf blive beskattet efter de gældende regler for de enkelte aktiver og passiver. Ved ophør af det eksisterende selskab uden anvendelse af FUSL, vil der ske likvidationsbeskatning af det indskydende selskab efter SEL § 5.

[40] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1

Eventuel negativ indkomst i det indskydende selskab kan ikke efter fusionen overføres til fradrag i det modtagende selskabs indkomst, hvorimod det modtagende selskabs underskud på sædvanlig vis kan fradrages efter LL § 15.

Skattepligtig fusion mellem to selskaber kan eksempelvis anvendes, hvis der er skattemæssige underskud fremført fra tidligere år i det ene selskab, og der ikke er nogle underskud i det andet selskab. Det kan i denne situation endvidere være en fordel at bruge det selskab med fremførte underskud som det modtagende, da underskuddet i denne situation ikke vil gå tabt.

2.5.2.1.1 Skattepligtig fusion med tilbagevirkende kraft

En skattepligtig fusion kan ske med tilbagevirkende kraft efter de selskabsretlige regler, dette godkendes også skattemæssigt i SEL § 8 A, stk. 2. Der er således givet mulighed for under nogle nærmere angivne bestemmelser at fravige det almindelige princip i SEL § 8 A, stk. 1. Det almindelige princip i skatteretten, om hvornår den endelige aftale vedrørende overdragelsen er indgået, sker i forbindelse med overdragelsen af aktiver eller det tidspunkt, hvor virksomhederne indtræder.

Den tilbagevirkende kraft indebærer, at opgørelsen over hvilke aktiver og passiver der overdrages i forbindelse med fusionen, og dermed skal medtages i åbningsbalancen for det modtagende selskab, afspejler aktivsammensætningen på en skæringsdato, der normalt vil ligge forud for vedtagelsen af fusionen.

Selskaberne der indgår i fusionen kan beslutte, at fusionen skal tillægges skattemæssig virkning fra datoen, for den udarbejdede åbningsbalance, såfremt denne dato er sammenfaldende med skæringsdatoen for det indskydende selskabs regnskabsår. Det er efter SEL § 8 A, stk. 2, dog en betingelse for at tillægge fusionen virkning fra skæringsdatoen, at de deltagende selskaber senest 1 måned efter vedtagelsesdatoen for fusionen, indsender kopi til SKAT af de dokumenter der i selskabslovgivningen er foreskrevet udarbejdet i forbindelse med fusionen. Der skal ligeledes indsendes dokumentation for at fusionen er endeligt vedtaget i de deltagende selskaber. Kravet om indsendelse af dokumentation gælder kun skattepligtige fusioner, der gennemføres med tilbagevirkende kraft.

Den skattemæssige tilbagevirkende kraft indebærer alene adgang til at anse overdragelsen for sket pr. skæringsdatoen i relation til opgørelsen og værdiansættelsen af de overdragne aktiver og passiver samt i relation til indkomstopgørelsen. Den tilbagevirkende kraft indebærer således ikke fravigelse fra de almindelige regler for fastlæggelsen af det skattemæssige erhvervelses- eller afståelsestidspunkt. Avancer og tab der konstateres i

forbindelse med fusionen skal opgøres efter de regler der gælder for tidspunktet for vedtagelse af fusionen.

2.5.2.1.2 Det modtagende selskabs skattemæssige stilling

Det vederlag der er ydet for de enkelte aktiver modtaget i det modtagende selskab, ligger til grund for anskaffelsessummerne af de modtagne aktiver. Ifølge SEL § 8 A, stk. 2, indebærer dette, at det modtagende selskab i indkomstopgørelsen skal medregne alle indtægter og udgifter, som måtte anses for at vedrøre det modtagende selskab, såfremt fusionen af selskaberne reelt var sket på skæringsdatoen til værdierne pr. denne dato.

2.5.2.1.3 Aktionærernes skattemæssige stilling

Aktionærerne i det overdragede selskab anses for at have afstået deres kapitalandele heri på tidspunktet for vedtagelse af fusionen. Erhvervelsen af kapitalandele i det modtagende selskab anses ligeledes for at være sket på tidspunktet for vedtagelse af fusionen. Det vederlag der ydes til aktionærerne i det overdragede selskab i forbindelse med fusionen, kan som nævnt være kapitalandele i det modtagende selskab, men kan ligeledes være vederlæggelse i form af kontanter.

I og med aktiver og passiver i det overdragede selskab anses for overdraget til værdierne pr. skæringsdatoen, betyder dette, at afståelsessummen for kapitalandelene i det overdragede selskab og anskaffelsessummen for aktiver i det modtagende selskab, afspejler værdierne på dette tidspunkt. Der skal i forbindelse med anskaffelsessummen for kapitalandele dog tages højde for, at vederlaget eller en del deraf eventuelt er ydet kontant. Hvis der ved en fusion sker vederlæggelse med kontanter, er det muligt at indsætte et beløb svarende til DKK 2.507.900 (2010-niveau), på en ophørspension, som omtalt tidligere under afsnit 2.2.2.1.1.

2.5.2.2 Skattefri fusion

Som følge af Lov nr. 343 af 18. april 2007 om ændring af SEL, ABL, FUSL og andre skattelove, skal der efter den 1. januar 2007 eller senere ikke længere ansøges om tilladelse fra SKAT, hvis man ønsker en skattefri fusion. SKAT har i den forbindelse i SKM2007.272.SKAT afvist at behandle en ansøgning om tilladelse til skattefri fusion, i og med der ikke længere er lovhjemmel til at tillade skattefrie fusioner. Det anbefales herfor, at der indhentes bindende svar fra SKAT ved skattefri fusion, hvis der er tvivlsspørgsmål.[41]

Der er jf. lov nr. 254 af 30. marts 2011, indsat en værnsregel i FUSL § 15, stk. 4, pkt. 6, hvorefter personer og selskaber der er hjemhørende udenfor EU skal søge SKAT om tilladelse til at foretage en grænseoverskridende fusion. Denne værnsregel er indsat for at

[41] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1.1.1

hindre uhensigtsmæssig adfærd, da man kan bruge fusion over landegrænser for at omgå "kildeskatten af udbytte". Hermed fusionerer man og dermed flytter pengetanken til udlandet for at undgå at betale skat.

For at der kan ske skattefri fusion skal reglerne i FUSL anvendes, og for at få adgang til brugen af FUSL, skal de deltagende selskaber være skattepligtige til Danmark, SEL afsnit 1, jf. FUSL § 1, stk. 1.

Det er en betingelse for anvendelse af reglerne i FUSL at aktionærerne i det indskydende selskab vederlægges med kapitalandele i det modtagende selskab og eventuelt en kontant udligningssum, jf. FUSL § 2, stk. 1. Der foreskrives ikke noget i lovgivningen om størrelsen af den kontante udligningssum, eller hvordan den skal fordeles mellem aktionærerne. Den eneste begrænsning der er til den kontante udligningssum er, at mindst en af aktionærerne i det indskydende selskab skal modtage kapitalandele i det modtagende selskab i forbindelse med fusionen. Der skal bare vederlægges med mindst én aktie i det modtagende selskab i forbindelse med fusionen for at denne kan foretages skattefrit jf. SKM.2010.412.SR. Her ønskede tre datterselskaber at fusionere, og der blev ved fusionen vederlagt med én aktie, hvilket skatterådet bekræftede, var tilstrækkeligt.

Det er, som udgangspunkt, en betingelse for en skattefri fusion, at fusionen har virkning fra datoen for den udarbejdede åbningsbalance, hvilket svarer til skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår, jf. FUSL § 5, stk. 1.

2.5.2.2.1 Anmeldelseskrav[42]

Kravet i FUSL § 6, stk. 1, om at de selskabsretlige dokumenter der udarbejdes i forbindelse med en omstrukturering skal indsendes til SKAT er i henhold til § 7 i Lov nr. 527 af 17. juni 2008, ophævet. De selskabsretlige dokumenter, der udarbejdes i forbindelse med fusionen, skal som hidtil stadig indsendes til Erhvervs- og selskabsstyrelsen. Hvis SKAT, efter gennemførsel af den pågældende fusion, ønsker at fortage kontrol af om denne opfylder betingelserne i FUSL, vil de selv rekvirere dokumenterne fra E&S.

Det fremgår af FUSL § 6, i hvilke tilfælde der stadig er indsendelsespligt til SKAT. Ifølge FUSL § 6, stk. 1, er det skatteministeren der fastsætter nærmere regler for hvilke oplysninger der skal meddeles om fusionen, i tilfælde hvor fusionen sker ved at et moderselskab overtager et datterselskabs aktiver og passiver som helhed.

Det fremgår endvidere af FUSL § 6, stk. 2, at skatteministeren efter indstilling fra skatterådet er bemyndiget til at fastsætte regler om, hvilke oplysninger der i tilfælde af fusion skal

[42] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1.7

tilvejebringes af det modtagende selskab til brug for SKAT. Der er ifølge LV 2011 afsnit S.D.1.7, ikke fastsat regler i medfør af FUSL § 6, stk. 1 eller 2.

Det er en betingelse for anvendelse af reglerne i FUSL og hermed at foretage skattefri fusion, at de ovennævnte dokumenter og oplysninger indsendes til SKAT senest en måned efter fusionen er vedtaget i alle de fusionerede selskaber, jf. FUSL § 6, stk. 3.

2.5.2.2.2 Opgørelse af den skattepligtige indkomst[43]

Det fremgår af FUSL § 7, stk. 1, at den skattepligtige indkomst i det indskydende selskab opgøres på sædvanligvis frem til fusionsdatoen. For perioden fra udløbet af det sidste sædvanlige indkomstår og frem til fusionsdatoen ansættes indkomsten således for hele denne periode uden hensyn til dens længde i det indskydende selskabs selvangivelse.

Selvangivelsen skal udarbejdes uden hensyn til at det indskydende selskab efterfølgende opløses. Det vil sige, at der ikke sker ophørsbeskatning af fortjeneste og tab på de aktiver og passiver der ved fusionen er blevet overført til det modtagende selskab efter reglerne i SEL § 5. I stedet indtræder det modtagende selskab i den opgjorte skattemæssige position for det overdragede selskab.

Hvis det overdragede selskab har været omfattet af reglerne i SEL § 29 A omkring acontoskatteordningen, vil ordinære acontoskatter, der skal betales i perioden forud for fusionsdatoen, indgå i skatteberegningen for det overdragede selskab. Har det overdragede selskab betalt acontoskatter der vedrører perioden efter fusionsdatoen, vil disse indgå i det modtagende selskabs skatteberegning for det pågældende år.

Det påhviler ifølge FUSL § 7, stk. 2, det modtagende selskab at indsende selvangivelsen for det overdragede selskabs sidste regnskabsår til SKAT. Indsendelsen skal ske til det overdragede selskabs skattecenter. Var de fusionerede selskaber sambeskattede før fusionsdatoen, skal selvangivelsen indsendes til administrationsselskabets skattecenter.

Det er det modtagende selskab der hæfter for eventuelle skattekrav og bødeansvar, som efter skattelovgivningen kan rettes mod det overdragede selskab. Det er ligeledes det modtagende selskab der indtræder i de krav, som det overdragede selskab måtte have mod skattemyndighederne jf. SEL § 29 B, stk. 5 og 6.

[43] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1.8

2.5.2.2.3 Retsvirkning for selskaberne[44]

Som det er anført i ovenstående, sker der i forbindelse med fusionen ikke beskatning af fortjenester og tab på aktiver og passiver i det overdragede selskab ved overdragelsen til det modtagende selskab. Beskatningen udskydes til det tidspunkt, hvor det modtagende selskab afhænder de overtagne aktiver og passiver, jf. FUSL § 8, stk. 1. Hermed succederer det modtagende selskab i såvel anskaffelsessum som anskaffelsestidspunkt på de overtagne aktiver og passiver.

Der succederes ligeledes i de skattemæssige af- og nedskrivninger som det overdragede selskab har foretaget. Hvis afskrivningssaldoen i det overdragede selskab er negativ, skal saldoen ligeledes overføres til det modtagende selskab der har pligt til at udligne den negative saldo eller medregne den ved indkomstopgørelsen. Har det overdragede selskab aktiver der kun kan afskrives forholdsmæssigt, kan det modtagende selskab tilsvarende også kun afskrive disse aktiver forholdsmæssigt, jf. FUSL § 8, stk. 1, 3 pkt.. Denne regel sikrer, at der i et kalenderår ikke kan afskrives mere end tolv måneders afskrivninger.

Det forhold, at et aktiv eller passiv er erhvervet med spekulationshensigt eller som led i næring af det overdragede selskab, medfører at aktivet eller passivet ligeledes anses som erhvervet med spekulationshensigt i det modtagende selskab jf. FUSL § 8, stk. 2.

2.5.2.2.4 Underskudsbegrænsninger

Underskud fra tidligere år der måtte være i de fusionerende selskab, kan ikke anvendes ved opgørelse af det modtagende selskabs skattepligtige indkomst, jf. FUSL § 8, stk. 7. Dette skyldes at skattemæssige underskud som hovedregel bortfalder ved skattefri fusion, for at undgå at et selskab med skattemæssigt overskud, fusionerer med et selskab med skattemæssigt underskud for at nedbringe overskuddet til beskatning. Baggrunden for, at det modtagende selskab heller ikke kan fremføre skattemæssige underskud, er for at undgå at det er selskabet med underskud det bliver valgt som det fortsættende selskab.

Underskud, der i det overdragede selskab er opstået i perioden fra fusionsdatoen og frem til den dato hvor fusionen er vedtaget i alle de fusionerende selskaber, kan ikke anvendes ved opgørelse af den skattepligtige indkomst i det modtagende selskab såfremt underskuddet vedrører et selskab der er uden økonomisk risiko ved erhvervsmæssig aktivitet. Dette er gældende, hvad enten underskuddet er opstået i det overdragede selskab eller via et datterselskab hvori det overdragede selskab ejer 25 % eller mere af selskabskapitalen.

[44] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1.9

Formålet med underskudsbegrænsningerne er at hindre, at reglerne om skattefri fusion benyttes som led i skatteundgåelse. Det modtagende selskab skal udarbejde en særskilt opgørelse af den skattepligtige indkomst for hvert af de fusionerede selskaber i perioden fra fusionsdatoen og til den endelige vedtagelse, for at kunne foretage en vurdering af, om ovenstående begrænsninger er gældende for anvendelse af opståede underskud.

2.5.2.2.5 Retsvirkning for selskabsdeltagere[45]

Hvis selskaberne i forbindelse med en fusion vælger at anvende reglerne i FUSL, skal selskabsdeltagerne beskattes efter reglerne i FUSL § 8 og 11, jf. FUSL § 1, stk. 2. Anvendelsen af reglerne i FUSL betyder, at selskabsdeltagerne ikke beskattes ved fusionen i det omfang kapitalandele i det overdragede selskab vederlægges med kapitalandele i det modtagende selskab.

I det omfang at selskabsdeltagerne i det overdragede selskab vederlægges med andet end kapitalandele i det modtagende selskab, beskattes vederlaget som afståelse af kapitalandele jf. FUSL § 9, stk. 1.

Ifølge FUSL § 9, stk. 2, behandles fortjeneste og tab i forbindelse med modtagelse af vederlaget som nævnt i FUSL § 9, stk. 1, efter reglerne i ABL. Det er her det faktisk modtagne vederlag, der danner grundlaget for afståelsessummen.

I tilfælde, hvor selskabsdeltagerne ejer flere kapitalandele i det overdragede selskab end dem der anses for indløst, og disse er erhvervet på forskellige tidspunkter, vil det være de først anskaffede kapitalandele, der anses for indløst i forbindelse med fusionen jf. FUSL § 9, stk. 3, FIFO-metoden.

Datterselskabets aktiver og passiver træder i stedet for moderselskabets beholdning af kapitalandele heri, ved fusion mellem moder- og datterselskaber. I og med datterselskabet ophører i forbindelse med fusionen, skal moderselskabet annullere kapitalandele heri uden at der skal udstedes nye aktier. Fortjeneste og tab medtages ikke ifølge FUSL § 10, stk. 1, ved ansættelse af moderselskabets skattepligtige indkomst.

Erhverver det modtagende selskab i forbindelse med fusionen egne aktier, vil annullering heraf ikke have skattemæssige konsekvenser for selskabet jf. FUSL § 10, stk. 2.

De kapitalandele som selskabsdeltagerne i det overdragede selskab erhverver i forbindelse med fusionen, anses som værende anskaffet på samme tidspunkt, til samme anskaffelsessum og med samme intention, som tilfældet var med de oprindelige kapitalandele i det

[45] Ligningsvejledningen 2011-1, S.D.1.10

overdragede selskab jf. FUSL § 11. I tilfælde, hvor de ombyttede kapitalandele i det overdragede selskab er anskaffet på forskellige tidspunkter, eller hvor nogle er erhvervet som led i næring, anses kapitalandelene for ombyttede med en andel af de modtagne kapitalandele i det modtagende selskab, jf. FUSL § 11, stk. 2.

Selskabsdeltagerne i det modtagende selskab, vil som udgangspunkt ikke blive beskattet i forbindelse med skattefri fusion.

2.5.3 Fusion og generationsskifte

I ovenstående afsnit 2.5 er reglerne for fusion gennemgået i hovedtræk. På baggrund heraf vil jeg foretage en kort opsummering med kobling til generationsskifte.

En fusion kan laves såvel skattefrit som skattepligtigt. Det skal bemærkes, at der ikke er mulighed for at søge om tilladelse til at gennemføre en skattefri fusion. Det er således kun muligt at foretage en skattefri fusion uden tilladelse efter de objektive regler.

Foretages en fusion skattepligtigt sker der afståelsesbeskatning af såvel de indskudte aktiver som af de afståede aktier.

Ved en skattefri fusion er der krav om, at der vederlægges med aktier, ligesom der er mulighed for kontantvederlæggelse. Det er endvidere et krav, at der ikke må ske forskydning mellem aktionærerne.

Som et eksempel på en situation, hvor man kan benytte fusion i forbindelse med et generationsskifte, kan nævnes et selskab hvor faderen ønsker at overdrage selskabet til sin søn, men for at sønnen kan finansiere overtagelsen, isoleres eksempelvis en ejendom i et særskilt selskab, som faderen beholder midlertidigt.

Når generationsskiftet på et senere tidspunkt ønskes afsluttet, er det ikke muligt for sønnen, efter reglerne om succession, at overtage selskabet hvor ejendommen ligger i, da selskabet falder ind under pengetanksreglerne[46].

Det vil her være muligt at foretage en fusion imellem faderens ejendomsselskab og sønnens driftsselskab, hvorefter faderen kan overdrage sin andel af aktierne i de fusionerede selskaber til sønnen efter reglerne om succession, jf. ABL § 34. Hermed opnås generationsskifte med succession, selv om det i ABL § 34 stk. 6, umiddelbart ikke var muligt på grund af pengetanksreglerne.

[46] Se afsnit 2.6.1 vedrørende pengetanksreglerne

2.6 Successionsprincippet

Det er for familie og nære medarbejdere muligt at gennemfører et generationsskifte med succession, for at undgå et likviditetskrævende generationsskifte. Ved generationsskifte af selskaber findes lovgrundlaget for succession i ABL § 34.[47]

2.6.1 Succession til familiekreds

ABL § 34 giver familiemedlemmer hjemmel til at overdrage aktiver og passiver med succession, hvorefter den nye ejer indtræder i overdragerens skattemæssige stilling hvad angår anskaffelsestidspunkt, anskaffelseshensigt, anskaffelsessum, samt foretagne af- og nedskrivninger mv..

Af ABL § 34, stk. 1, nr. 1, fremgår det, hvem der, efter loven, betragtes som værende familiemedlemmer. Nedenfor er udarbejdet en liste over hvilke personer der indgår i familiebegrebet i lovens forstand.

Børn, børnebørn, søskende, søskendes børn, søskendes børnebørn eller en samlever.

En samlever defineres jf. ABL § 34, stk. 1, som en person, der på overtagelsestidspunktet har boet sammen med overdrageren i to år op til overdragelsen, eller personer der tidligere har boet sammen i mindst to år og den fælles bopæl kun er ophørt på grund af anbringelse i en institution eller ældrebolig, jf. BAL § 22, stk. 1, litra d. Det fremgår endvidere af ABL § 34, stk. 1, nr. 1, at stedbørn og adoptivbørn sidestilles med naturlige slægtskabsforhold.

Det er endvidere et krav, at der ved en overdragelse mindst overdrages 1 % af selskabskapitalen jf. ABL § 34, stk. 1, nr. 2. Det er nødvendigt at foretage et generationsskifte med succession, for at det ikke skal være for likviditetskrævende for den person, der skal overtage selskabet.

Vederlæggelsen for overdragelsen af et selskab kan, når det gælde familiemedlemmer enten ske ved kontantvederlæggelse, eller som en gave fra overdrager eller en kombination af dem begge. Et kontantvederlag kan ligeledes ydes som et gældsbrev eller et lån, der mest fordelagtigt vil være oprettet som et anfordringslån, så lånet kan ydes rentefrit. Hvis det endvidere påtænkes, at lånet skal afdrages med den afgiftsfrie gave hvert år, må det ikke fremgå af aftalen, da hele beløbet vil blive anset for at være givet på en gang, hvorfor der skal afregnes gaveafgift af hele beløbet.[48]

[47] Generationsskifte og omstrukturering, side 26
[48] Generationsskifte og omstrukturering, side 50-51

Gaveafgiften beregnes for børn og børnebørn som 15 % af gaven fratrukket det årlige afgiftsfrie grundbeløb på kr. 58.700 (2010-niveau), jf. BAL § 22, stk. 1. Hvorimod gaver givet til søskende, søskendes børn og søskendes børnebørn beskattes som personlig indkomst, da disse ikke er omfattet af familiekredsen i BAL. Denne regel kan dog omgås ved at ansætte personen i virksomheden, hvorefter der kan overdrages med succession til en nær medarbejder, hvis kravene hertil er opfyldt.

Når det gælder generationsskiftet imellem ægtefæller er der jf. BAL § 22, stk. 3, ingen gaveafgift, da de er afgiftsfritaget. En ægtefælle kan hermed overdrage aktierne i et selskab med succession, til sin ægtefælle uden beskatning.

Det skal indberettes til SKAT senest 1. maj i det efterfølgende indkomstår, hvis der ydes en afgiftspligtig gave, hvoraf der skal betales gaveafgift.

Der er i ABL § 35 a, indført, at det er tilladt at tilbageføre et generationsskifte, hvis eksempelvis modtageren ikke ønsker at drive virksomhed længere. Der er dog tre betingelser der skal være opfyldt for at tilbageførelsen kan finde sted:

- gennemførelsen skal ske senest fem år efter den første overdragelse,
- at overdragelsen sker til den oprindelige ejer, som aktierne blev erhvervet fra, og,
- den første omdannelse skal være sket ved succession.[49]

Det er endvidere en betingelse i ABL § 34, stk. 1, nr. 3, at det selskab der overdrages ikke beskæftiger sig med ejendomsudlejning eller lignende aktiviteter der hører ind under begrebet pengetankselskab. I ABL § 34, stk. 6, er reglerne for succession i pengetanksselskaber fastsat, samt hvilke selskaber der betragtes som en pengetank:

- hvis mindst 50 %[50] af indtægterne, over de sidste tre år, i gennemsnit stammer fra udlejningsejendomme, kontanter, værdipapirer eller lignende, eller,
- hvis mindst 50 % af handelsværdien af selskabets samlede aktiver, enten på omdannelsestidspunktet eller et gennemsnit af de sidste tre regnskabsår stammer fra udlejningsejendomme, kontanter, værdipapirer eller lignende.

Hvis selskabet jf. ovenstående ikke betegnes som en pengetank, er det muligt at benytte reglerne om succession.

[49] Generationsskifte og omstrukturering, side 64
[50] Ændret fra 75 % til 50 % ved L30 af 28. december 2011, https://www.retsinformation.dk/Forms/R0710.aspx?id=139963

2.6.1.1 Passivpost

Hvis der indgår en gave i vederlaget for overtagelsen af aktier, som led i generationsskifte med succession der udløser gaveafgift, er der mulighed for jf. KSL § 33 d, at beregne en passivpost. Passivposten kan benyttes til modregning i den opgjorte gaveværdi, hermed bliver gaveværdien reduceret og hermed også gaveafgiften. Gaveafgiften bortfalder hvis passivposten overstiger gaveværdien.

Passivposten skal beregnes som 22 % af den beregnede aktieavance og skal modregnes i det beløb, som skal betales for overdragelsen, hvorfor gaveværdien bliver reduceret. Hvis generationsskiftet bliver gennemført med udelukkende kontanter eller gældsbrev og ikke indeholder en gave, kan der ikke beregnes passivpost til modregning.

2.6.2 Succession til nær medarbejder

Det er jf. ABL § 35, ligeledes muligt at overdrage aktiver og passiver til en nær medarbejder ved succession.

ABL § 34, stk. 1, nr. 2-3, vedrørende kravet om at der ved en overdragelse mindst skal overdrages 1 % af selskabskapitalen og reglerne vedrørende pengetankselskaber, finder ligeledes anvendelse ved succession til en nær medarbejder.

Den medarbejderkreds der jf. ABL § 35, stk. 1, 1. pkt., kan erhverve aktier i et selskab med succession, er personer der indenfor de sidste fem år, har været fuldtidsbeskæftigede i sammenlagt mindst tre år i selskabet de ønsker at erhverve aktierne i.

Det er derimod ikke et krav, at medarbejderen er ansat i selskabet på overdragelsestidspunktet eller at medarbejderen skal have en bestemt position i selskabet, som for eksempel en ledende stilling.

Overdrageren har herfor mulighed for selv at bestemme hvem det er der skal overtage ejerskabet af selskabet. [51]

[51] Generationsskifte og omstrukturering, side 100-101

3. Casevirksohmhed

Jeg har i ovenstående afsnit foretaget en teoretisk gennemgang af de selskabsretlige og skatteretlige regler forbundet med omstruktureringsmodellerne; aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. I det efterfølgende vil jeg anvende reglerne herfor i praksis i en fiktiv casevirksomhed.

I forbindelse hermed vil jeg inddrage og anvende de forskellige omstruktureringsmodeller, til løsning af de strukturændringer der ønskes i forbindelse med et generationsskifte. For at kunne svare på min problemformulering, vil jeg analysere omstruktureringsmodellernes anvendelighed i en række forskellige situationer i forbindelse med et generationsskifte, samt analysere hvilke problemstillinger der kan være forbundet med anvendelsen af de forskellige omstruktureringsmodeller. Herunder vil jeg redegøre for de forskelle og konsekvenser der er, alt efter om man foretager en omstrukturering skattepligtig eller skattefri.

Jeg har nedenstående opstillet en case hvori der er en række scenarier der ønskes opnået, ved gennemførsel af omstruktureringer. Casen er i hovedtræk opdelt i fire scenarier; opdeling af driftsaktiviteter, overdragelse til nystiftet selskab, etablering af en holdingstruktur, samt overdragelse af driftsaktivitet til eksisterende selskab. Det er forsøgt at illustrere fire scenarier der er realistiske og dermed kan tænkes gennemført i den virkelige verden.

3.1 Beskrivelse af case

Casen er opbygget over en fiktiv casevirksomhed, hvor Paul Møller (PM) skal have foretaget en omstrukturering af sin virksomhed som led i generationsskifte.

PM er 60 år, og uddannet mekaniker. Efter endt uddannelse i 1975, har han i en periode på fem år arbejdet hos en mekaniker, indtil han i 1980 startede og siden har drevet egen virksomhed "Møller autoværksted, v/ Paul Møller", der reparerer biler og motorcykler. I 1982 begyndte virksomheden at opkøbe og sælge brugte biler og i 1984 begyndte virksomheden ligeledes at sælge nye biler. De første otte år var virksomheden drevet i personligt regi, som en enkeltmandsvirksomhed. I og med omfanget af virksomheden greb om sig, var der flere fordele ved at omdanne virksomheden til selskabsform og PM valgte at omdanne virksomheden til et aktieselskab.

Omdannelsen til et aktieselskab blev gennemført efter reglerne i lov nr. 265 af 8. juni 1983 om skattefri virksomhedsomdannelse uden afståelsesbeskatning hos PM. Selskabet "Møller AUTO forhandler og værksted A/S" (PM AUTO A/S) succederede i PM's skattemæssige stilling og indtrådte derved i den personligt drevet virksomheds (Møller autoværksted, v/ Paul Møller) anskaffelsessummer, anskaffelsestidspunkter og foretagne afskrivninger vedrørende de overdragne aktiver, således at den skat der hviler i disse aktiver vil komme til beskatning i selskabet ved eventuel afhændelse. PM modtog i forbindelse med omdannelsen ikke kontantvederlæggelse, men blev alene tildelt alle aktierne i PM AUTO A/S i bytte for den personligt drevet virksomhed.

Aktieselskabet blev stiftet den 1.1.1988 med en selskabskapital på kr. 500.000. Nedenstående figur 5 illustrerer den foretagne omstrukturering:

Figur 5, virksomhedsomdannelse af Møller autoværksted v/Paul Møller, kilde: egen tilvirkning

PM etablerede den 1.1.1997 PM Holding A/S som led i et fremtidigt generationsskifte, da denne selskabskonstruktion gjorde det muligt at udlodde skattefrie udbytter fra driftsselskabet op til holdingselskabet og dermed slanke driftsselskabet så det ikke er lige så

likviditetskrævende at skulle overtage. Endvidere gav det PM mulighed for at investere de frie reserver i PM Holding A/S, uden det har indflydelse på driftsselskabet. PM Holding A/S blev etableret ved en skattefri aktieombytning med tilladelse fra SKAT, selskabet blev etableret med en aktiekapital på kr. 500.000. Hermed kommer man frem til nedenstående konstruktion, der illustrerer hvorledes virksomheden ser ud i dag.

Figur 6, aktieombytning af PM AUTO A/S, kilde: egen tilvirkning

PM har en forventning om at han i løbet af en årrække kan trække sig tilbage og nyde sin alderdom sammen med sin hustru. Han ønsker både at udtræde fra den daglige rolle som administrerende direktør og ligeledes ønsker han på sigt at overdrage ejerskabet af selskabet. PM oplyser endvidere at han har sparret op til sin pension løbende hvorfor der ikke skal tages højde herfor i forbindelse med planlægning af generationsskiftet.

PM har to børn, henholdsvis Mads Møller (MM) der er 39 år og Emil Møller (EM) der er 31 år. PM påtænker at generationsskiftet skal ske til sine børn og en nær medarbejder.

MM er uddannet sælger og har arbejdet i forhandlerdelen af PM AUTO A/S i ca. 10 år, hvor han var daglig leder de sidste to år. PM og MM var ikke helt enige om, hvorledes det var bedst at drive virksomheden, hvorfor MM i 2003 stiftede sit eget selskab Møller biler A/S, som han har drevet selvstændigt siden. PM ønsker nu at MM skal overtage forhandlerdelen af PM AUTO A/S.

EM gik i sin fars fodspor og er uddannet automekaniker, han blev uddannet ved en anden automekaniker, hvor han var ansat i fem år hvorefter han begyndte at arbejde i PM AUTO A/S, hvor han har arbejdet siden. PM føler at EM har kompetencerne til at overtage lederskabet og ønsker at han skal overtage 50 % af ejerskabet (værkstedsvirksomheden).

Herudover ønsker PM at mekanikeren, Søren Severinsen (SS) der har været ansat i selskabet i ni år, skal overtage de resterende 50 % (værkstedsvirksomheden).

MM er indstillet på at overtage ejerskabet af forhandlervirksomheden af PM AUTO A/S og videreføre dette. Det er planen at overdragelsen af forhandlervirksomheden til MM skal ske på en gang. Hvorimod det er planen at værkstedsvirksomheden overdrages gradvist til EM og SS over en periode på de næste fem år, da EM og SS ikke har den fornødne likviditet til at overtage selskabet på en gang.

PM ejer 100 % af PM Holding A/S der ejer 100 % af PM AUTO A/S, hvilket svarer til 500 aktier á 1.000 kr.. PM er den daglige leder af PM AUTO A/S, der blev grundlagt i 1983. Virksomhedens hovedaktivitet er reparation og salg af nye og brugte biler. Selskabet har 18 ansatte, heraf seks sælgere, to medarbejdere i administrationen, to drenge der kommer et par gange om ugen efter skole for at vaske biler og rydde op på værkstedet, samt otte mekanikere inklusiv PM, EM og SS.

PM AUTO A/S har adresse i centrum af Aalborg, hvor virksomheden holder til i lejede lokaler. Selskabets varelager består i gennemsnit af 150 biler. PM AUTO A/S's balance pr. 31.12.2011 er opstillet herunder:

	PM AUTO A/S
Aktiver	**TDKK**
Anlægsaktiver	
Andre anlæg, driftsmateriel og inventar	500
Servicevogn	400
Autotransportere	600
Materielle anlægsaktiver I alt	**1.500**
Deposita	**100**
Varelager biler	20.000
Varelager reservedele	1.500
Varebeholdninger I alt	**21.500**
Tilgodehavender, salg	2.500
Andre tilgodehavender	500
Tilgodehavender i alt	**3.000**
Likvider	**900**
Aktiver I alt	**27.000**
Passiver	
Selskabskapital	500
Overført resultat	8.500
Egenkapital	**10.000**
Gæld til pengeinstitutter	11.500
Gæld til leverandører	2.500
Selskabsskat	500
Anden gæld	3.500
Gældsforpligtelser i alt	**18.000**
Passiver i alt	**27.000**

Tabel 1, Balance for PM AUTO pr. 31.12.2011, kilde: egen tilvirkning

4. Omstrukturering

Der bør foretages nogle indledende overvejelser inden der foretages omstruktureringer. Der bør først og fremmest være en begrundelse for den ønskede omstrukturering, samt afstemme forventninger og behov for såvel kapitalejeren som selskabet selv.

Med udgangspunkt i de indledende overvejelser, kan der forekomme en indikation af, hvilke omstruktureringsmodeller, der vil være velegnede til løsning af virksomhedens behov. Der kan påbegyndes en analyse af konsekvenserne af de selskabsretlige og skattemæssige forhold, når de mest velegnede omstruktureringsmodeller er identificeret. Herved kan man få et overblik over hvilken omstruktureringsmodel der bedst opfylder de opstillede forventninger og krav og dermed kan den endelige model vælges og påbegyndelse af implementering i virksomheden kan finde sted.

En omstrukturering kan være en omfattende proces, hvorfor det vil være fordelagtigt at have en konkret plan for, hvordan omstruktureringen skal gennemføres. Det er derfor vigtigt at omstruktureringen planlægges grundigt, herunder begrundelsen for den ønskede omstrukturering, en analyse af virksomheden, de involverede parter, fordeling af ansvarsområder og tidshorisonten for omstruktureringen.

PM's begrundelse for omstruktureringen er hans ønske om at træde tilbage og hermed at overdrage sit driftsselskab til sine børn og en nær medarbejder. PM ønsker endvidere at generationsskiftet skal foretages inden for den næste fem år, da han påtænker at gå på pension til den tid. PM har i henhold til ovenstående casebeskrivelse, en klar ide til hvordan han ønsker generationsskiftet skal foretages.

Først vil vi se på mulighederne for at opdele værkstedsdelen og forhandlerdelen af PM AUTO A/S, hvorefter vi vil se på mulighederne og konsekvenserne ved overdragelse af værkstedsvirksomheden til EM og SS og efterfølgende se på mulighederne og konsekvenserne for overdragelse af forhandlervirksomheden til MM.

4.1 Opdeling af driftsaktiviteter

Som det fremgår af casebeskrivelsen ønsker PM at opdele de to aktiviteter i PM AUTO A/S i to selskaber PM forhandler A/S der skal overdrages til MM på en gang og PM værksted A/S der skal overdrages til EM og SS over de næste fem år.

PM ønsker rådgivers forslag til hvorledes han kan omstrukturere selskabet for at lette overdragelsen af selskabet til MM, EM og SS. PM ejer hele aktiekapitalen i PM Holding A/S, der ejer hele aktiekapitalen i PM AUTO A/S.

4.1.1 Valg af omstruktureringsmodel

De alternative strukturer der selskabsretligt vil være oplagte, indebærer, at der må gennemføres spaltning. Aktieombytning vil ikke være relevant, da der allerede er skabt en holdingstruktur, og tilførsel af aktiver vil medføre at en af aktiviteterne i PM AUTO A/S indskydes i et selskab under det oprindelige driftsselskab, hvormed der vil blive etableret et datterselskab under PM AUTO A/S. Det vil ikke være optimalt at foretage tilførsel af aktiver, da det skaber en lodret virksomhedsstruktur, hvormed der skabes en moder- datterselskabs konstruktion. Det vil endvidere ikke være relevant at foretage fusion, da hensigten er at opdele og ikke samle aktiviteter.

Hensigten med spaltningen er at de to driftsaktiviteter i PM AUTO A/S skal ligge i hver deres selskab, hvor PM til at starte med vil eje 100 % af aktiekapitalen. Efterfølgende skal de to nystiftede selskaber overdrages til MM, EM og SS.

PM har to mulighed for at spalte PM AUTO A/S, det skal herfor overvejes om det vil være mest hensigtsmæssigt at gennemføre en grenspaltning eller en ophørsspaltning for at opnå den ønskede struktur. Ved ophørsspaltning vil PM AUTO A/S ophøre med at eksistere, og samtlige aktiver og passiver fordeles ud til to nystiftede selskaber. PM vil her modtage aktier i de to modtagende selskaber, som vederlæggelse for de overdragne aktiver og passiver.

Den anden mulighed er grenspaltning, hvor PM vil bevare PM AUTO A/S, mens en del (gren) af selskabet vil blive overdraget til et nyt selskab. PM vil modtage kapitalandele i det modtagende selskab svarende til de overdragne aktiver og passiver.

Det vil i dette tilfælde være mest hensigtsmæssigt at fortage en ophørsspaltning, hvor det oprindelige selskab ophører, mens driftsaktiviteten spaltes ud i to nystiftede selskab, med hver deres aktivitet. Der bliver herved oprettet to nye selskaber der begge vil være 100 % ejet af PM Holding A/S, se nedenstående figur.

Figur 7, spaltning af PM AUTO A/S, Kilde: egen tilvirkning

Ved at foretage ophørsspaltning i stedet for grenspaltning kan PM frit fordele aktiver og passiver fra PM AUTO A/S til PM forhandler A/S og PM værksted A/S, da der ikke stilles krav til at det udspaltede skal udgøre en gren af virksomheden. Kravet til en grenspaltning er at forholdet imellem aktiver og passiver skal være det samme i det modtagende selskab som i det indskydende selskab, hvilket sjældent kan lade sig gøre i praksis. Det vil dog ikke være muligt at fremføre eventuelle underskud i PM AUTO A/S ved en ophørsspaltning, men da der i casevirksomheden ikke er fremførbare underskud fra aktuelt eller tidligere år er dette ikke en hindring for at foretage ophørsspaltning frem for grenspaltning.

Det vurderes på baggrund af ovenstående at være mest hensigtsmæssigt at foretage den ønskede strukturændring som en ophørsspaltning. Det skal nu undersøges, hvorledes omstruktureringen kan gennemføres skattemæssigt.

4.1.1.1 Skattepligtig ophørsspaltning

Det er altid muligt at gennemføre en omstrukturering skattepligtigt og vælges dette bliver PM AUTO A/S betragtet som likvideret og selskabet bliver beskattet af avancen på de overdragne aktiver og passiver. Skattemæssigt vil det ikke have effekt for PM som eneaktionær i PM Holding A/S, da det er selskabet der sælger kapitalandele og modtager vederlaget. Overvejelserne skal derfor gå på størrelsen af den opgjorte avance, hvis denne er ubetydelig kan det være en mulighed at foretage spaltningen skattepligtigt, idet skattebetalingen vil være begrænset. Det vil, for den i casen givne situation, ikke være fordelagtigt at foretage spaltningen skattepligtigt, da der har været fremgang for begge aktiviteter i de seneste år.

4.1.1.2 Skattefri ophørsspaltning med tilladelse

I og med en skattepligtige ophørsspaltning ikke vil være fordelagtig, skal mulighederne for at gennemføre spaltningen skattefrit enten med eller uden tilladelse fra SKAT undersøges.

En skattefri spaltning vil betyde at afståelsesbeskatningen udskydes, da der vil ske succession. De modtagende selskaber PM værksted A/S og PM forhandler A/S vil derfor succedere i PM AUTO A/S' anskaffelsestidspunkter, anskaffelsessummer og foretagne afskrivninger vedrørende de overdragne aktiver. Der er nogle betingelser der skal være opfyldt for at en spaltning kan foretages skattefrit.

Det første der skal overvejes i forbindelse hermed, er om årsagen til den ønskede omstruktureringen anses for en gyldig forretningsmæssig begrundelse. I dette tilfælde skyldes strukturændringen et ønske om generationsskifte, hvilket skatteministeriet jf. SKM2007.807.DEP bekræftede kunne være en forsvarlig forretningsmæssig begrundelse. Ud fra et forretningsmæssigt synspunkt, er formålet med strukturændringen generationsskifte, og hermed sikring af virksomhedens fremtidige videreførelse, hvorfor generationsskifte umiddelbart er en gyldig forretningsmæssig begrundelse, jf. SKM2004.147.TSS[52], hvor skattemyndighederne gav tilladelse til at foretage en skattefri ophørsspaltning i en lignende situation. Dette er dog ikke altid ensbetydende med at man er sikret tilladelse fra SKAT, da udskillelse af de to aktiviteter til to nye selskaber kan være knyttet sammen med overvejelser om frasalg af en af aktiviteterne, se SKM2004.73.TSS, hvor der blev givet afslag da SKAT mente der var tale om frasalg.

Det afgørende for om SKAT giver tilladelse til at foretage spaltning afhænger af, hvad der er af skattebesparelse ved den skattefri omstrukturering kontra den skattepligtige omstrukturering, og om hovedformålet med strukturændringen er enten skatteunddragelse eller skatteundgåelse. På baggrund af ovenstående antages det at der i den givne situation i casen kan opnås tilladelse til at foretage ophørsspaltningen skattefrit, der skal herfor udarbejdes en ansøgning, hvor formålet med omstruktureringen beskrives indgående. Ved at foretage ophørsspaltningen skattefrit sker der ikke beskatning ved overdragelse af aktiver og passiver fra PM AUTO A/S til de to nystiftede selskaber, og spaltningen udløser herfor ingen skattebetaling.

4.1.1.3 Skattefri ophørsspaltning uden tilladelse

Selvom det anses for sandsynligt, at der kan opnås tilladelse til at foretage omstruktureringen skattefrit fra SKAT, vil det ligeledes blive vurderet, om der vil være

[52] I domme blev anmodningen om spaltning imødekommet. Der blev henset til, at generationsskiftet vedrørte de driftsmæssige aktiviteter, og at ægteparrets sønner allerede var involveret heri.

fordele ved at foretage spaltningen uden tilladelse fra SKAT. I forbindelse hermed skal det særligt vurderes om værnsreglerne vil blive en problemstilling for selskaberne i forbindelse med det ønskede generationsskifte.

Det er en forudsætning for at spaltningen kan fortages skattefrit uden tilladelse, at aktionæren ikke afhænder aktier modtaget i forbindelse med spaltningen i en periode på tre år efter omstruktureringen. Aktierne kan dog godt afstås skattefrit indenfor perioden på de tre år, hvis det sker i forbindelse med en ny skattefri omstrukturering og der ved spaltningen ikke vederlægges med andet end aktier.

Det anbefales PM, at foretage en skattefri ophørsspaltning af PM AUTO A/S, med tilladelse fra SKAT, da PM ønsker at påbegynde overdragelsen til EM og SS umiddelbart efter spaltningen. Hermed Skal PM oprette to nye selskaber PM værksted A/S og PM forhandler A/S. Idet PM Holding A/S er eneaktionær, og hermed er alene om at træffe beslutning om spaltningen, og de aktier PM Holding A/S vil modtage i de to selskaber svarer til handelsværdien af de spaltede aktiver og passiver. De to nystiftede selskaber succederer hermed i PM AUTO A/S's Anskaffelsestidspunkter, anskaffelsessummer og foretagne afskrivninger for de overdragne aktiver. De aktier PM Holding A/S modtager som vederlæggelse i forbindelse med spaltningen, anses som anskaffet samtidig med vedtagelsesdatoen for spaltningen.

I forbindelse med den skattefrie spaltning med tilladelse skal der angives oplysninger til SKAT, gennemførelsen heraf gennemgås nedenfor.

4.1.2 Selskabsretlig gennemførelse af ophørsspaltning

Det er fastlagt, at PM skal foretage en ophørsspaltning af PM AUTO A/S, og hermed stifte selskaberne PM værksted A/S og PM forhandler A/S der skal modtage de fraspaltede aktiviteter. Nedenfor gennemgås gennemførelsen af spaltningen samt de selskabsretlige dokumenter der skal udarbejdes. Der er i bilag 1 udarbejdet en tidslinje over hvilke tidsfrister der er i forbindelse med spaltningen.

4.1.2.1 Spaltningsplan

Spaltningsplanen for PM AUTO A/S er det første der skal udarbejdes ved spaltningen. Spaltningsplanen er vedlagt som bilag 2. Spaltningsplanen oplyser alle de forhold SL § 255, stk. 2, nr. 1-12., foreskriver at en spaltningsplan som minimum bør indeholde. Som bilag til spaltningsplanen skal der ligeledes udarbejdes udkast til vedtægter, da der stiftes to nye selskaber, disse er vedlagt som bilag 3-4.

4.1.2.2 Spaltningsredegørelse

Efter spaltningsplanen er udarbejdet, skal PM udarbejde en spaltningsredegørelse, se bilag 5. Denne redegørelse skal forklare og begrunde spaltningsplanen. Den skal yderligere indeholde oplysninger om vederlaget til PM, herunder skal eventuelle vanskeligheder, der har været forbundet hermed, forklares og uddybes.

4.1.2.3 Vurderingsberetning om Apportindskud

I forbindelse med åbningsbalancerne udarbejder vurderingsmændene ligeledes vurderingsberetninger for de to selskaber, jf. Bilag 6. Som oftest er det revisorerne, der udnævnes som vurderingsmænd af bestyrelsen, hvilket også er gældende i denne situation.

Vurderingsberetningen indeholder en udtalelse jf. SL § 258, fra den uafhængige vurderingsmand, om hvorvidt vederlaget til PM er i overensstemmelse med de gældende regler, samt en angivelse af fremgangsmåden ved vurdering heraf.

4.1.2.4 Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan

Denne indeholder i henhold til SL § 259 en udtalelse fra revisor omkring spaltningsplanen, samt en erklæring vedrørende værdiansættelsen af de overdragne aktiver og passiver. det klarlægges i vurderingsmandsudtalelsen at det er bestyrelsen der har ansvaret for de fastsatte vilkår, herunder bl.a. værdiansættelsen af de overdragne aktiver og passiver. Det er herfor revisors opgave, som uafhængig vurderingsmand, at udtale sig om spaltningsplanen, herunder hvorvidt vederlaget til PM er rimeligt og sagligt forsvarligt. Revisor skal i forbindelse hermed vurdere fremgangsmåden for fastsættelse af vederlaget og hensigtsmæssigheden heraf, denne er vedlagt som bilag 7.

4.1.2.5 Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling

I forbindelse med spaltningen af PM AUTO A/S udarbejdes der også en kreditorerklæring, denne er vedlagt som bilag 8. I kreditorerklæringen, der er underlagt SL § 260, afgiver revisoren en erklæring om PM AUTO A/S's kreditorers stilling efter spaltningens gennemførsel. I kreditorerklæringen fremgår det at selskaberne, PM værksted A/S og PM forhandler A/S, efter spaltningen hæfter solidarisk for forpligtelser, der bestod på tidspunktet for spaltningens offentliggørelse.

4.2 Overdragelse af PM værksted A/S

Efter ovenstående ophørsspaltning er foretaget og spaltningsplanen med eventuelt tilhørende erklæringer fra vurderingsmænd er indsendt til E&S, er det næste skridt i processen mod den endelige selskabsstruktur, at planlægge overdragelsen af PM værkested A/S til EM og SS.

PM ønsker, som tidligere omtalt, at overdrage aktierne i PM værksted A/S til sønnen EM og den nære medarbejder SS over en periode på fem år. PM, EM og SS er blevet enige om at gennemføre overdragelse i henhold til nedenstående model, da EM og SS ikke har likviditet til at overtage selskabet på én gang. Det fremgår af overdragelsesmodellen, at PM hvert år overdrager 10 % af aktierne i selskabet til både EM og SS over en femårig periode, så overdragelsen er gennemført i år 2016, hvor EM og SS hver vil eje 50 % af kapitalandelene i PM AUTO værksted A/S.

Ejerandel/År	2012	2013	2014	2015	2016
PM	80 %	60 %	40 %	20 %	0 %
EM	10 %	20 %	30 %	40 %	50 %
SS	10 %	20 %	30 %	40 %	50 %

Tabel 2, overdragelsesmodel, kilde: egen tilvirkning

Havde PM ikke opnået en holdingstruktur inden generationsskiftet, ville det have været muligt at foretage overdragelsen ved skattemæssig succession efter reglerne i ABL §§ 34 og 35. Dette er dog ikke muligt ved den nuværende struktur, da succession sker mellem fysiske personer indenfor personkredsen og giver mulighed for at udskyde en aktieavancebeskatning.

Hvis dette var tilfældet ville EM og SS i forbindelse med overdragelsen have overtaget en latent skat i PM værksted A/S, som ville udløse beskatning hvis aktierne heri afstås. Der skulle endvidere have været beregnet en passivpost ved overdragelsen, som et udtryk for den latente skat. For EM og SS ville overdragelsen medføre, at de ville indtræde i PM's skattemæssige stilling med hensyn til aktiernes anskaffelsestidspunkt, anskaffelsessum og anskaffelseshensigt.

Vederlaget for aktierne i PM værksted A/S, ville således kunne ske med enten kontanter eller ved at aktierne blev overdraget fra PM som en gave til EM og SS, eller det kan være en kombination af de heraf.

Da det er PM Holding A/S, og ikke PM som person der ejer aktierne i PM værksted A/S, er det ikke muligt at foretage overdragelsen af aktierne med succession, hvorfor jeg i det

efterfølgende vil vurdere om det for, EM og SS vil være mest hensigtsmæssigt at opnå en holdingstruktur inden overdragelsen af PM værksted A/S påbegyndes.

4.2.1 Finansiering

EM og SS skal tilvejebringe finansiering til dækning af overdragelsen af PM værksted A/S, dette vil typisk ske ved lån i pengeinstitut. Der skal ved overvejelser vedrørende finansieringsmulighederne tages hensyn til at de lånte midler efterfølgende skal afvikles og den eneste måde herfor, typisk vil være ved lønudtræk fra selskabet. EM og SS skal derfor først betale skat og herefter betale for deres familiers underhold, inden de vil have mulighed for at afvikle lånet med de resterende midler. Dette vil i de fleste tilfælde være urealistisk, da det vil dræne på selskabets likviditet.

Det skal i forbindelse hermed derfor overvejes, om EM og SS skal oprette hver deres holdingselskaber, for at flytte finansieringsbyrden fra dem selv til holdingselskabet, således at det er holdingselskaberne der overtager aktierne i PM værksted A/S. Hermed vil holdingselskaberne kunne modtage skattefrit datterselskabsudbytte og anvende disse ubeskattede midler til at afvikle de lånte midler.

Der findes ligeledes andre metoder til at gennemføre et likviditetsbesparende generationsskifte for de involverede parter. Eksempelvis kan aktierne i PM værksted A/S opdeles i A og B aktier, hvormed eksempelvis B aktierne i en årrække ikke har ret til udbytte og hermed er billigere end A aktierne, som giver ret til udbytte. Der er endvidere i den nye selskabslov indført mulighed for selvfinansiering, hvormed de frie reserver i det modtagende selskab, her PM værksted A/S, kan anvendes til finansiering af aktiekøbet. Problematikken i forbindelse med generationsskifte er primært finansieringen, da et generationsskifte kan kræve store likviditetstræk der kan vanskeliggøre en overdragelse.

4.2.2 Overdragelsen

Som udgangspunkt anses overdragelse af aktier som afståelse og beskattes herfor som et almindeligt salg. Ved at det er PM Holding A/S og ikke PM der overdrager aktierne i PM værksted A/S til EM og SS, vil PM Holding A/S ikke blive beskattet af aktieavancen, da der er tale om datterselskabsaktier, hvor gevinst og tab ved salg jf. ABL § 8, ikke medregnes ved opgørelse af den skattepligtige indkomst.

Gennemføres der en skattepligtig overdragelse af aktierne i PM værksted A/S fra PM Holding A/S, kan aktierne overdrages til EM og SS som fysiske personer eller til eventuelt nystiftede holdingselskaber. Aktierne vil have forskellige anskaffelsestidspunkter da de overdrages over en periode på fem år i henhold til den i tabel 2 illustrerede

overdragelsesmodel. Hvis EM og SS modtager aktierne i PM værksted A/S som fysiske personer og senere sælger dem, vil de blive afståelsesbeskattet af avancen. Herimod udløses der ikke afståelsesbeskatning hvis overdragelsen sker til EM og SS holdingselskaber og salget efterfølgende sker herfra.

På baggrund af ovenstående har PM og EM valgt at stifte hver deres holdingselskab inden påbegyndelse af overdragelsen af PM værksted A/S.

Nedenstående er illustreret den ønskede ejerstruktur efter de fem år.

Figur 8, overdragelse af PM værksted A/S, kilde: Egen tilvirkning

Etablering af den ønskede holdingstruktur for EM og SS vil ikke blive gennemgået særskilt, da MM ligeledes ønsker at etablere en holdstruktur inden modtagelsen af PM forhandler A/S. Processen i forbindelse hermed vil derfor blive gennemgået nedenstående for MM.

4.3 Etablering af holdingstruktur

Efter planlægningen af overdragelsen af PM værksted A/S til EM og SS er det næste skridt i processen mod den endelige selskabsstruktur at planlægge overdragelsen af PM forhandler A/S til MM.

MM ejer Møller Biler A/S personligt og ønsker at skabe en holdingstruktur inden modtagelsen af PM forhandler A/S, da det giver bedre muligheder med hensyn til finansieringsmulighederne, da overskudslikviditeten fra driftsselskabet Møller Biler A/S, som er udloddet til holdingselskabet MM Holding A/S, kan anvendes i forbindelse med finansiering af overtagelsen af PM forhandler A/S.
Endvidere ønsker MM at etablere holdingstrukturen, så han får mulighed for at begrænse risikoen i driftsselskabet ved at opspare overskudslikviditeten i holdingselskabet.
MM ønsker således en holdingstruktur inden overtagelsen af PM forhandler A/S, denne er illustreret nedenstående:

Figur 9, aktieombytning af MM Holding A/S, kilde: egen tilvirkning

Møller Biler A/S drives af Mads Møller, der ejer 100 % af aktierne i selskabet. Aktiekapitalen består af 500 aktier á 1.000 kr. Selskabet, der blev grundlagt i 2003, handler med biler udelukkende i Danmark. Virksomheden beskæftiger foruden MM, fire sælgere og en kontorfunktionær. Endvidere er der ansat en 15 årige dreng, der kommer efter skole for at vaske biler og lave andet oprydningsarbejde. Selskabet har i gennemsnit et varelager på 90 biler.

Selskabet har ikke eget værksted men har en samarbejdsaftale med reparationer af bilerne, med PM AUTO A/S. Møller Biler A/S holder til i lejede lokaler beliggende centralt i Aalborg. Nedenfor er balancen for Møller Biler A/S opstillet pr. 31.12.2011:

	Møller Biler A/S
Aktiver	**TDKK**
Anlægsaktiver	
Andre anlæg, driftsmateriel og inventar	400
Autotransportere	500
Materielle anlægsaktiver I alt	**900**
Deposita	**100**
Varebeholdninger	**5.000**
Tilgodehavender, salg	1.200
Andre tilgodehavender	150
Tilgodehavender i alt	**1.350**
Likvider	**150**
Aktiver I alt	**7.500**
Passiver	
Selskabskapital	500
Overført resultat	2.000
Egenkapital	**2.500**
Gæld til Pengeinstitut	3.000
Gæld til leverandører	700
Selskabsskat	250
Anden gæld	1.050
Gældsforpligtelser i alt	**5.000**
Passiver i alt	**7.500**

Tabel 3, Balance for Møller Biler A/S pr. 31.12.2011, kilde: egen tilvirkning

4.3.1 Valg af omstruktureringsmodel

De muligheder MM har for at skabe den ønskede holdingstruktur vil derfor blive gennemgået og der vil i forbindelse hermed blive analyseret på hvilken mulighed der vil være den mest fordelagtige for MM at anvende.

Der kan anvendes flere omstruktureringsmodeller for at opnå den ønskede struktur, både aktieombytning og tilførsel af aktiver. Det vil, som nævnt, være muligt at anvende tilførsel af aktiver som omstruktureringsmodel, hvorved MM får mulighed for at udlodde skattefrit udbytte fra driftsselskabet op til holdingselskabet. Vælges tilførsel af aktiver som omstruktureringsmodel tilføres aktiviteten i det nuværende driftsselskab, ned i et nyt

driftsselskab, hvormed det oprindelige driftsselskab vederlægges med aktier i det nye driftsselskab og hermed bliver til et holdingselskab.

En ulempe ved at anvende tilførsel af aktiver som omstruktureringsmodel er, at alle garantiforpligtelser og eventuelle erstatningssager mv. ikke følger driftsselskabet og dermed vil blive i det nye holdingselskab. Selvom dette ikke er et problem for MM på nuværende tidspunkt, kan det efterfølgende komme et erstatningskrav, som holdingselskabet hæfter for. En anden ulempe som er mere aktuel for MM er, at alle kontrakter, aftaler mv. skal genforhandles i det nye selskab, når driftsaktiviteten tilføres hertil. Ofte vil det dog være uproblematisk at få de indgåede aftaler og kontrakter overført til det nye selskab. Der er dog ingen garanter herfor og det vil medføre en del ekstra administration at få omregistreret alle bilerne i selskabet.

Vælges derimod aktieombytning som omstruktureringsmodel for at skabe den ønskede holdingstruktur, ombyttes aktierne i Møller Biler A/S med aktier i MM Holding A/S, således at holdingselskabet kommer til at eje 100 % af driftsselskabet, og MM kommer til at eje 100 % af holdingselskabet. Der er umiddelbart ikke nogle ulemper forbundet med at foretage ovenstående aktieombytning.

Ud fra ovenstående vil det anbefales MM at foretage den ønskede strukturændring som en aktieombytning i stedet for tilførsel af aktiver, da MM derved kan opnå den ønskede holdingstruktur uden nogle særlige ulemper.

4.3.1.1 Skattepligtig aktieombytning

Det er, i lighed med skattepligtig ophørsspaltning, ligeledes altid muligt at fortage en aktieombytning skattepligtigt. Herved skal der foretages afståelsesbeskatning af aktierne i henhold til ABL. Da MM ejer alle aktierne i Møller Biler A/S personligt, vil han blive afståelsesbeskatter af gevinsten ved salg af aktierne. Aktierne skal overdrages til handelsværdien efter armslængde princippet, hvilket svarer til prisen ved fri handel imellem to uafhængige parter. Da MM er gift og det antages at han og hans hustru ikke har anden aktieindkomst, skal MM beskattes med 28 % af de første kr. 96.600, og beskattes med 42 % af den resterende gevinst ved salg af aktierne til holdingselskabet. Endvidere vil en skattepligtig aktieombytning medfører at MM Holding A/S erhverver aktierne i Møller Biler A/S til handelsværdien.

Det vil, for den i casen givne situation ikke være fordelagtigt for MM at foretage aktieombytningen skattepligtigt, da der i selskabet har været overskud de seneste år og det vil medføre en for MM væsentlig skattebetaling.

4.3.1.2 Skattefri aktieombytning med tilladelse

I og med en skattepligtig aktieombytning jf. ovenstående ikke vil være fordelagtigt, vil jeg se på mulighederne for at foretage aktieombytningen skattefrit, enten med eller uden tilladelse fra SKAT. Ved en skattefri aktieombytning ombytter MM i lighed med en skattepligtig aktieombytning aktierne i Møller Biler A/S med aktierne i MM Holding A/S. Aktierne ses dog som anskaffet skattefrit mod at aktierne i MM Holding A/S, anses for anskaffet på samme tidspunkt, til samme anskaffelsessum og med den samme anskaffelseshensigt.

Hermed udløses der ingen beskatning hos MM i forbindelse med afståelsen af aktierne i Møller Biler A/S, hvilket er en klar fordel i forhold til den skattepligtige aktieombytning, da transaktionen ikke kræver likviditet på nuværende tidspunkt.

For at aktieombytningen kan foretages skattefrit med tilladelse fra SKAT, er der nogle betingelse der skal være opfyldt. Det skal i lighed med ovenstående analyse af ophørsspaltning med tilladelse fra SKAT, overvejes om årsagen til den ønskede aktieombytning anses som en gyldig forretningsmæssig begrundelse. MM ønsker at etablere en holdingstruktur, da det vil give ham mulighed for at overfører overskud i Møller Biler A/S til MM Holding A/S, og hermed anvende likviditeten til at overtage PM forhandler A/S indenfor de næste fem år. Endvidere er det et ønske fra MM at begrænse risikoen i Møller Biler A/S. Det kan være tvivlsomt om begrundelsen kan godkendes som værende forretningsmæssig, da det først skal genereres noget overskudslikviditet fra Møller Biler A/S, inden MM vil ligge nogle konkrete planer for overtagelsen af PM forhandler A/S.

I TfS2005.426 ØL har Østre Landsret givet skatteministeriet medhold i et afslag på at tillade gennemførelse af en skattefri aktieombytning med tilladelse, da den anførte begrundelse ikke var tilstrækkeligt konkretiseret.[53] Det fremgår herfor, at det vil kræve en konkretiseret ansøgning i forhold til beskrivelse af ønsket om risikoafgrænsning og forberedelse til generationsskifte, hvis der skal opnås tilladelse fra SKAT til at foretage aktieombytningen skattefrit.

4.3.1.3 Skattefri aktieombytning uden tilladelse

Ved skattefri aktieombytning uden tilladelse fra SKAT, behøver der ikke at være en forretningsmæssig begrundelse, men der en række øvrige betingelser der skal være opfyldt. Det er en forudsætning for at aktieombytningen kan foretages skattefrit uden tilladelse fra SKAT, at MM ikke afhænder de modtagne aktier i MM Holding A/S i en periode på tre år efter aktieombytningen er foretaget, denne værnsregel omtales som ”Holdingkravet”.

[53] Ansøgningen var begrundet med minimering af driftsrisiko, forberedelse af generationsskifte og behov for stiftelse af yderligere datterselskaber i fremtiden. Da der ikke var nærmere konkretisering eller dokumentation herfor, blev der givet afslag på ansøgningen.

Aktierne kan dog som tidligere omtalt, afstås indenfor perioden hvis det sker i forbindelse med en ny skattefri omstrukturering, og der ikke vederlægges med andet end aktier. MM har ikke nogle planer om at afstå aktierne i MM Holding A/S, hvorfor denne værnsregel umiddelbart ikke vil være et problem. Det er endvidere en betingelse, at aktieombytningen foretages til handelsværdi af de ombyttede aktier. Der kan dog være usikkerhed forbundet med vurderingen af handelsværdien af unoterede aktier, hvorfor det kan være hensigtsmæssigt at indhente bindende svar fra SKAT, hvor de bekræfter, at de er enige i fastsættelsen af handelsværdien. Hvis aktieombytningen foretages skattefrit uden tilladelse fra SKAT og de ikke er enige i fastsættelsen af handelsværdien, kan aktieombytningen blive skattepligtig.

I og med MM kan udskyde skatten ved at gennemføre aktieombytningen skattefrit, vil det være mest hensigtsmæssigt for MM at gennemføre aktieombytningen skattefrit. Det vil endvidere være en fordel for MM at foretage aktieombytningen skattefrit uden tilladelse fra SKAT, da han som beskrevet ovenstående kan få problemer med at opnå tilladelsen, på grund af manglende konkretisering af den forretningsmæssige begrundelse, da der ikke er en konkret plan for overtagelsen af PM forhandler A/S.

Der vil ikke umiddelbart være nogle problemer i den konkrete case, med hensyn til at overholde de værnsregler der er til gennemførsel af skattefri aktieombytning uden tilladelse fra SKAT. Det skal dog anbefales MM at indhente bindende svar fra SKAT, da transaktionen kan blive skattepligtig hvis SKAT ikke er enige i fastsættelsen af aktiernes handelsværdi.

4.3.2 Gennemførelse af aktieombytning

Det er fastlagt, at MM skal foretage en skattefri aktieombytning uden tilladelse fra SKAT og hermed stifte selskabet MM Holding A/S, der skal modtage aktierne i Møller Biler A/S. Nedenfor gennemgås gennemførelsen af aktieombytningen samt de selskabsretlige dokumenter, der skal udarbejdes i forbindelse hermed.

4.3.2.1 Stiftelsesdokument

I forbindelse med aktieombytningen skal der udarbejdes et stiftelsesdokument, dette er vedlagt som bilag 9. Stiftelsesdokumentet oplyser de forhold SL §§ 25-27, foreskriver et stiftelsesdokument bør indeholde. Som bilag til stiftelsesdokumentet skal der ligeledes udarbejdes udkast til vedtægter i overensstemmelse med SL § 28, da der stiftes et nyt selskab. Vedtægterne er vedlagt som bilag 10.

4.3.2.2 Åbningsbalance og vurderingsberetning

Den uafhængige vurderingsmand skal udarbejde en vurderingsberetning, hvor vurderingsmanden udtaler sig om hvorvidt vederlaget til MM er i overensstemmelse med gældende regler. Svarer vederlaget ikke til handelsværdien af den ombyttede aktier, falder retten til at foretage aktieombytningen skattefrit bort. Vurderingen må ikke være foretaget mere end 4 uger før stiftelsesdokumentet underskrives, overholdes dette ikke skal der udarbejdes en ny vurdering. Vurderingsberetningen skal indeholde en åbningsbalance i overensstemmelse med ÅRL, da MM Holding A/S ved stiftelsen overtager selskabskapitalen i Møller Biler A/S. Den udarbejdede åbningsbalance og vurderingsberetning for MM Holding A/S kan se i bilag 11.

Stiftelsesdokumentet med tilhørende bilag skal senest to uger efter underskrift, registreres hos E&S, ellers kan registreringen ikke finde sted. Endvidere skal mindst 25 % af selskabskapitalen være indbetalt før registrering kan finde sted.

4.4 Overdragelse af PM forhandler A/S

Nu har MM fået skabt den ønskede holdingstruktur, med mulighed for at overføre overskudslikviditet fra driftsaktiviteten i Møller Biler A/S. PM og MM ønsker nu at få redegjort for mulighederne for valg af omstruktureringsmodel i forbindelse med overdragelsen af PM forhandler A/S til MM, samt en redegørelse for, hvilke konsekvenser omstruktureringsmodellerne vil have for de to parter.

4.4.1 Overdragelsen

Som udgangspunkt anses overdragelse af aktier som afståelse og beskattes derfor som et almindeligt salg. Ved at det er PM Holding A/S og ikke PM der overdrager aktierne i PM forhandler A/S til MM Holding A/S, vil PM Holding A/S ikke blive beskattet af aktieavancen, da der er tale om datterselskabsaktier, hvor gevinst og tab ved salg jf. ABL § 8, ikke medregnes ved opgørelse af den skattepligtige indkomst.

Ved at gennemføre overdragelsen af aktierne i PM forhandler A/S fra PM Holding A/S skattepligtigt, kan aktierne overdrages til MM's nystiftede holdingselskab MM Holding A/S. Da overdragelsen af aktierne sker til MM's holdingselskab, skal der ved et efterfølgende salg af aktierne ikke ske afståelsesbeskatning. Hvis MM derimod havde overtaget aktierne i PM forhandler A/S som en fysisk person og senere havde solgt aktierne, ville han være blevet afståelsesbeskattet af avancen.

Nedenstående er illustreret den ønskede ejerstruktur om fem år når generationsskiftet af selskabet skal finde sted.

Figur 10, overdragelse af PM forhandler A/S, kilde: egen tilvirkning

4.5 Fusion af PM forhandler A/S og Møller Biler A/S

MM påtænker at fusionere PM forhandler A/S med sit oprindelige selskab Møller Biler A/S, når han har overtaget PM forhandler A/S om ca. fem år, da han ikke ser nogen økonomisk grund til at have to ens aktiviteter i to selskaber. Han ønsker i forbindelse hermed rådgivers redegørelse for mulighederne for at fusionere, samt en redegørelse for fordele og ulemper ved at fusionere de to selskaber.

4.5.1 Valg af omstruktureringsmodel

Der er tre muligheder for at fusionere, vandret fusion, lodret fusion og omvendt lodret fusion. Som det fremgår af ovenstående, overvejer MM at fusionere de to eksisterende selskaber PM forhandler A/S og Møller Biler A/S til ét, og da der er tale om fusion af to uafhængige selskaber, skal der gennemføres vandret fusion. MM ønsker endvidere at det skal være Møller Biler A/S, som skal være det modtagende selskab, hvormed PM forhandler A/S er det ophørende selskab der skal overføre alle sine aktiver og passiver til Møller Biler A/S. Da PM forhandler A/S overdrager alle sine aktiver og passiver til Møller Biler A/S, modtager MM Holding A/S aktier i Møller biler A/S som vederlag herfor.

4.5.1.1 Skattepligtig fusion

For PM forhandler A/S anses fusionen som likvidation, hvilket medfører, at selskabet vil blive beskattet af en eventuel avance ved overdragelsen af aktiver og passiver til Møller Biler A/S. MM Holding A/S vil derimod ikke blive beskattet af afståelsen af aktierne, da der er tale om datterselskabsaktier der kan afstås skattefrit.

Havde PM forhandler A/S skattemæssige underskud fra aktuelt eller tidligere år, ville det være en fordel at foretage fusionen skattepligtigt, da der så ville være mulighed for at anvende disse underskud til modregning i den opgjorte avance i forbindelse med overdragelsen af aktiver og passiver til Møller Biler A/S.

4.5.1.2 Skattefri fusion

Da der ikke er nogen skattemæssige underskud fra aktuelt eller tidligere år i PM forhandler A/S, vil det være mest fordelagtigt at gennemføre fusionen skattefrit, da MM holding A/S ikke vil blive beskattet af en eventuel aktieavance.

En ulempe ved at foretage fusion kan være at Møller Biler A/S kommer til at hænge på eventuelle underskud genereret i PM forhandler A/S og omvendt, hvormed selskabernes driftsrisiko vil være afhængig af hinanden. En fordel ved at foretage fusion er at, det er relativt simpelt at gennemføre fusion, da det blot er to allerede eksisterende selskaber der skal slås sammen. En anden fordel vil være, at det vil være administrativt lettere at fusionere

de to selskaber, da de har samme leverandører og bor i samme lokaler og dermed vil have fælles udgifter der vil skulle splittes op og fordeles ud på de to selskaber.

Det er efter vedtagelsen af lov nr. 343 i 2007 ikke længere muligt at søge SKAT om tilladelse til at foretage en skattefri fusion. Der er derfor en række objektive betingelser, der skal overholdes for at der kan fusioneres skattefrit.

De selskaber, som kan fusionere skattefrit, er almindelige danske aktie- eller anpartsselskaber, hvilket både PM forhandler A/S og Møller Biler A/S opfylder.

Der er mulighed for kontantvederlæggelse, det skal dog bemærkes at der så sker afståelsesbeskatning, da der reelt er tale om et salg. Det er ligeledes et krav at mindst én aktionær i det fortsættende selskab vederlægges med mindst én aktie for at fusionen kan foretages skattefrit. Dette krav er ligeledes opfyldt, da MM Holding A/S er eneaktionær i både det indskydende og det modtagende selskab, og vil efter fusionen være eneaktionær i det modtagne selskab.

Der må ved fusionen ikke ske forskydning mellem aktionærerne, hvilket vil sige at den enkelte aktionærer i det indskydende selskab, skal vederlægges i forhold til de værdier, de kommer med til fusionen. Det er endvidere et krav, at vederlæggelsen skal foretages på baggrund af markedsværdien. Dette krav er ligeledes opfyldt, da MM Holding A/S efter fusionen stadig ejer den samme ejerandel og til samme værdi.

Den sidste betingelse der er for at man kan foretage fusion skattefrit er, at skæringsdagen for det modtagende selskabs regnskabsår skal anvendes som fusionsdato i skattemæssig henseende.

Der er på baggrund af ovenstående, umiddelbart ikke noget der hindrer MM i at foretage den ønskede fusion skattefrit.

5. Konklusion

I foranstående speciale er der arbejdet med den i afsnit 1.1.2 opstillede problemformulering. Jeg vil i dette afsnit foretage en konklusion på de i specialet udførte analyser, for at besvare den opstillede problemformulering:

Hvordan kan der i en casevirksomhed gennemføres en succesfuld omstrukturering med henblik på et senere generationsskifte?

Formålet med dette speciale er at analysere, efter hvilke regler en virksomhed kan gennemføre en omstrukturering med henblik på et senere generationsskifte. For at kunne vurdere og diskutere, hvorledes der kan omstruktureres mindst likviditetskrævende, er det nødvendigt at have et indgående kendskab til de udvalgte omstruktureringsmodeller.

Jeg har i specialet indledningsvist gennemgået udviklingen i det regelsæt, der regulerer muligheden for at foretage omstruktureringer. Dette er gjort for at opnå en forståelse af, hvorfor reglerne ser ud, som de gør.

Efterfølgende er de fire selskabsretlige omstruktureringsmodeller gennemgået; aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Der er ved gennemgangen redegjort for det nugældende lovgrundlag, der regulerer anvendelsen af modellerne. Der er ligeledes redegjort for konsekvenserne ved anvendelsen af de enkelte modeller. I relevant omfang er der endvidere inddraget afgørelser og domme, som ligger til grund for den praksis, der er gældende i dag. Dette er gjort for at svare på følgende underspørgsmål til problemformuleringen:

Hvilke omstruktureringsmodeller findes selskabsretligt i dansk lovgivning?

Der er mulighed for at foretage en omstrukturering enten skattepligtigt eller skattefrit. Foretages omstruktureringen skattepligtigt, anses aktiverne for afstået og der sker beskatning i henhold hertil. En skattepligtig omstrukturering kan være en fordel hvis der er underskud eller tab på aktiver i selskabet, da disse ville kunne fratrækkes i den skattepligtige indkomst. Aktionæren har i forbindelse med den skattepligtige afståelse, mulighed for at indskyde en eventuel avance på en ophørspension, såfremt aktionæren er mindst 55 år og har drevet erhvervsvirksomhed eller været hovedaktionær i en virksomhed, i en periode på 10 år indenfor de sidste 15 år.

Ved en skattefri omstrukturering kan der ske vederlæggelse med aktier og en eventuel kontant udligningssum. Der er intet krav til den kontante udligningssum, så længe mindst én aktionær vederlægges med mindst én aktie i det modtagende selskab. Der er dog ikke

mulighed for kontantvederlæggelse ved skattefri spaltning uden tilladelse og skattefri tilførsel af aktiver.

En skattefri omstrukturering kan både foretages med og uden tilladelse fra SKAT, med undtagelse af fusion, hvor der ikke længere er lovhjemmel til at søge om tilladelse. Det kræver dog en gyldig forretningsmæssig begrundelse, for at opnå tilladelse til en skattefri omstrukturering. Ifølge Leur-Bloem-sagen foretages denne vurdering ud fra den konkrete situation. Generationsskifte anses dog ofte som værende en gyldig forretningsmæssig begrundelse, så længe planen for generationsskiftet er konkret og aktuel. Findes der ikke en gyldig forretningsmæssig begrundelse, er der mulighed for at foretage omstruktureringen skattefrit uden tilladelse fra SKAT. Det er dog en forudsætning at de respektive regler for omstruktureringsmodellen er opfyldt.

Efterfølgende er de fire omstruktureringsmodeller anvendt til at analysere den opstillede casevirksomhed, for at kunne svare på følgende underspørgsmål, som har bidraget til besvarelsen af den opstillede problemformulering:

Hvilke problemstillinger bør overvejes i forbindelse med en omstrukturering?

Hvordan kan en casevirksomhed omstruktureres som led i et generationsskifte?

I forbindelse med omstrukturering med henblik på generationsskifte er der mange faktorer, der har indvirkning på, hvorledes omstruktureringsforløbet gennemføres, samt hvilke omstruktureringsmodeller, der kan benyttes. Alle omstruktureringsmodeller kan benyttes med henblik på generationsskifte, så valget afhænger af, hvilken situation virksomheden befinder sig i.

Det er ligeledes vigtigt, at de indledende overvejelser til, hvorledes generationsskiftet skal forløbe, ikke undervurderes. I forløbet er det væsentligt, at der tages hensyn til alle implicerede parter i forberedelsen af generationsskiftet. Omstruktureringen kan ske både skattepligtigt eller skattefrit med og uden tilladelse fra SKAT. Ved at benytte de skattefri omstruktureringsregler og overdragelse med succession er det muligt at minimere eller udskyde den skattemæssige byrde.

For at overføre teori til praksis er der benyttet en fiktiv casevirksomhed, PM AUTO A/S, der skal gennemføre en omstrukturering med henblik på et generationsskifte. Som forberedelse til generationsskiftet, bliver de enkelte omstruktureringsmodeller, herunder fusion, spaltning, tilførsel af aktiver og aktieombytning gennemgået i forhold til de i casevirksomheden opstillede scenarier.

Dette har medvirket til, at Poul Møller har et grundigt underbygget vurderingsgrundlag for hvilke modeller, der vil give den mest optimale selskabsstruktur med henblik på det ønskede generationsskifte. For at imødekomme PM's ønsker, bliver spaltning valgt som omstruktureringsmodel, til at opdele de to driftsaktiviteter der er i PM AUTO A/S.

Mulighederne for overdragelse af selskaberne til PM's børn og en nær medarbejder bliver gennemgået, og det vurderes at være mest hensigtsmæssigt, at de etablerer hver deres holdingselskab. Dette vurderes mest hensigtsmæssigt, da generationsskiftet ikke kan ske ved hjælp af succession til familie og nære medarbejdere, hvorfor oprettelsen af en holdingkonstruktion kan forbedre mulighederne for gennemførelse af generationsskiftet, da handelsværdien kan mindskes, samtidig med at skatten kan udskydes.

Endvidere er der foretaget en analyse af muligheden for at fusionere sønnen MM's eksisterende selskab med det selskab sønnen modtager af faderen, samt eventuelle konsekvenser herved. Omstrukturering med henblik på senere generationsskifte kan også gennemføres ved brug af andre omstruktureringsmodeller, hvis forudsætningerne havde været anderledes.

Gennem forståelse af de muligheder og modeller, som virksomheder kan benytte i forbindelse med omstruktureringer med henblik på generationsskifte, vil den ønskede løsning alt andet lige altid kunne lade sig gøre enten skattepligtigt eller skattefrit.

6. *Executive summery*

This thesis deals with the restructuring of companies in preparation for generational handover, which is always of current interest as often business owners do not consider whether their company should at a later time be subject to a generational handover to a family member, a close employee or a third party.

The above subject has been addressed in the thesis by answering the following question:

How can a fictitious company implement a successful restructuring in preparation for a later generational handover?

The purpose of this thesis is to discuss under which rules a company can implement a restructuring with a view to a later generational handover. To evaluate and discuss how to restructure a company in the least cash intensive way, it is necessary to have a thorough knowledge of the restructuring model selected.

To answer these questions, I have first gone through the historical development of the rules that govern the ability to restructure. This is done to obtain an understanding of the nature of the rules.

Subsequently, I have examined the four corporate restructuring models: Conversion of Shares, Contribution of Assets, Demerging and Merging. This review outlines the current legal framework regulating the use of the models. I have also discussed the consequences of use of the individual models. Moreover, to the relevant extent, I have involved decisions and judgments forming the basis of the practice today.

If the restructuring is subject to taxation, the assets are considered sold, and taxation takes place accordingly. A taxable restructuring may be an advantage if there is a deficit or loss on the assets of the company, as these would be deductible from the taxable income. In connection with the taxable sale, the shareholder has the opportunity to contribute a possible gain on a retirement pension if the shareholder is at least 55 years old and has carried on business or been the majority shareholder of a company for a period of 10 years within the last 15 years.

In case of a tax-free restructuring, payment may be effected in shares and cash payment of any residual amount. There are no requirements in respect of the cash residual amount as long as at least one shareholder is remunerated with at least one share in the receiving company. However, there is no possibility of cash payment in case of a tax-exempt demerger without permission and tax-free contribution of assets.

A tax-free reorganisation may take place either with or without the permission of the tax authorities, except for mergers which no longer require permission. However, a valid business justification is required to obtain permission for a tax-free restructuring. According to the Leur-Bloem case, this assessment is based on the specific situation. A generational handover is, however, often regarded as a valid business justification as long as the plan for the generational handover is specific and relevant. If there is no valid business justification, it is possible to make a tax-free restructuring without the permission of the tax authorities. It is, however, a condition that the respective rules relating to the restructuring model are fulfilled.

Subsequently, the four restructuring models are used to analyse the chosen fictitious company, which has contributed to answering the problem identified.

With regard to generational handover, the focus has been on succession within the family and to a close employee, and the possibilities of using the restructuring models in this connection.

In order to translate theory into practice, I have used a fictitious company, PM AUTO A/S, which is going to carry through a restructuring for the purpose of a generational handover. In preparation for the succession, the individual restructuring models, including mergers, demergers, contribution of assets and share exchange, are discussed in relation to the scenarios of fictitious company.

This has contributed to the thoroughly substantiated basis for evaluating which models will provide the most optimal corporate structure for the purpose of the desired generational handover. To meet PM's wishes, the “Demerging” model has been selected as the restructuring model in order to divide the two operating activities of PM AUTO A/S.

The possibility of transferring the companies to PM's children and a close employee are discussed, and it is considered most appropriate that they each establish holding company. This is considered most appropriate as the generational handover cannot be affected by means of succession to family and close employees and therefore the establishment of a holding structure can improve the possibilities of implementing the generational handover as the market value can be reduced while the tax can be deferred.

In addition to the above, I explain the possibility of merging the son MM's existing company with the company which the son receives from his father as well as any consequences of this. Restructuring for the purpose of future generational handover can also be implemented using other restructuring models if the conditions had been different.

Through understanding of the possibilities and models that companies may use in connection with restructuring in preparation for a generational handover, the desired solution will ceteris paribus always be feasible either taxable or tax-free.

7. Litteraturliste

Nedenstående er angivet de bøger, artikler og links der er anvendt i denne afhandling. Herudover er anvendt diverse love og afgørelse, disse er der henvis til direkte i teksten eller som en notehenvisning.

Bøger:

Søren Halling-Overgaard & Birgitte Sølvkjær Olesen, ”Generationsskifte og omstrukturering - det skatteretlige grundlag”
Jurist- og Økonomiforbundets Forlag, 3. udgave, 2010

Michael Serup, ”Fusionsskatteloven med kommentarer”
Forlaget Thomson A/S, 3. udgave, 2008

Ebbe Melchior & Dorte B. Madsen, ”Hovedaktionæren”
Thomson Reuters Professional A/S, 2. udgave, 2010

Jan Pedersen m.fl. ”Skatteretten 2”
Thomson Reuters Professional A/S, 5. udgave, 2009

Artikler:

www.fsr.dk, artikel ”Fagligt notat om hovedpunkterne i den nye selskabslov” http://www.fsr.dk/Nyheder%20og%20presse/Nyheder/Nyheder%202009/FSR%20orienter er%20om%20ny%20selskabslov

Deloitte publikation, ”Ejer- og generationsskifte af virksomhed”, 2010, side 1.

www.pwc.dk, undersøgelse foretaget af pwc ” Familievirksomheder er vækstoptimister, men fremtiden er uklar”, 2010

http://www.pwc.com/dk/da/presse/meddelelser/familybusinesssurvey2010dk.jhtml

Hjemmesider:

www.skat.dk

www.skm.dk

www.retsinformation.dk

www.karnovgroup.dk, FUSL, ABL, SL, SEL

Andet:

Ligningsvejledningen 2011-1

Den juridiske vejledning 2011-2

L30, https://www.retsinformation.dk/Forms/R0710.aspx?id=139963

8. Bilagsfortegnelse

Bilag 1: Tidsmæssigt forløb vedrørende spaltning

Bilag 2: Spaltningsplan

Bilag 3: Udkast til vedtægter for PM værksted A/S

Bilag 4: Udkast til vedtægter for PM forhandler A/S

Bilag 5: Spaltningsredegørelse

Bilag 6: Vurderingsberetning for PM værksted A/S og PM forhandler A/S

Bilag 7: Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan

Bilag 8: Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling

Bilag 9: Stiftelsesdokument for MM Holding A/S

Bilag 10: Udkast til vedtægter for MM Holding A/S

Bilag 11: Vurderingsberetning og åbningsbalance for MM Holding A/S

Bilag 1: Tidsmæssigt forløb vedrørende spaltning

SPALTNINGSPLAN

for

PM AUTO A/S

CVR.nr. 12 34 56 78

I forbindelse med at ovennævnte selskab påtænkes spaltet til to til formålet nystiftede aktieselskaber, er der i henhold til selskabslovens § 255 af bestyrelsen i PM AUTO A/S udarbejdet nærværende spaltningsplan.

1. De omfattede selskaber:

Selskabet som påtænkes spaltet er:

PM AUTO A/S
Aalborgvej 1
9000 Aalborg
CVR.nr. 12 34 56 78

der ved spaltningen opløses uden likvidation.

De modtagende selskaber, som først påtænkes stiftet i forbindelse med spaltningen, er:

PM værksted A/S under stiftelse
Aalborgvej 1
9000 Aalborg
CVR.nr. 99 99 99 99

PM forhandler A/S under stiftelse
Aalborgvej 1
9000 Aalborg
CVR.nr. 00 00 00 00

2. Selskabernes hjemsted:

Det spaltede (ophørende) selskab PM AUTO A/S har Aalborg som hjemstedskommune, hvilket tillige vil blive vedtaget for de modtagende selskaber, PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse.

3. Fordeling af overførte aktiver og passiver:

Det modtagende selskab PM værksted A/S under stiftelse, skal have en aktiekapital på kr. 500.000. Indskuddet af aktiekapitalen sker ved apportindskud af kr. 2.500.000. Apportindskuddet sker til kurs 500.

Det modtagende selskab PM forhandler A/S under stiftelse, skal have en aktiekapital på kr. 500.000. Indskuddet af aktiekapitalen sker ved apportindskud af kr. 2.500.000. Apportindskuddet sker til kurs 500.

Forholdet mellem de udspaltede aktiver og den udspaltede gæld til hvert af de modtagende selskaber svarer til forholdet mellem aktiver og gæld i det indskydende selskab PM AUTO A/S. Der er ikke udarbejdet et spaltningsregnskab, jf. SL § 257. Fordelingen af aktiver og passiver fremgå nedenstående.

	PM AUTO A/S	Reguleringer	PM forhandler A/S	PM værksted A/S
Aktiver	**TDKK**	**TDKK**	**TDKK**	**TDKK**
Andre anlæg, driftsmateriel og inventar	500	-	-	500
Servicevogn	400	-	-	400
Autotransportere	600	-	600	-
Anlægsaktiver	**1.500**	**-**	**600**	**900**
Deposita	**150**	**-**	**100**	**50**
Varelager biler	20.000	-	20.000	-
Varelager reservedele	1.450	-	-	1.450
Varebeholdninger I alt	**21.450**	**-**	**20.000**	**1.450**
Tilgodehavender, salg	2.500	-	1.500	1.000
Andre tilgodehavender	500	-	300	200
Tilgodehavender	**3.000**	**-**	**1.800**	**1.200**
Likvider	**900**	**-**	**400**	**500**
Aktiver	**27.000**	**-**	**22.900**	**4.100**
Passiver				
Selskabskapital	500	500	500	500
Overført resultat	4.500	-500	2.000	2.000
Egenkapital	**5.000**	**-**	**2.500**	**2.500**
Gæld til pengeinstitutter	15.500	-	15.500	-
Gæld til leverandører	3.000	-	2.400	600
Anden gæld	3.500	-	2.500	1.000
Gældsforpligtelser i alt	**22.000**	**-**	**20.400**	**1.600**
Passiver	**27.000**	**-**	**22.900**	**4.100**

4. Vederlaget til aktionærerne i det spaltede (indskydende) selskab:

Aktionærerne PM, som ejer 100 % af aktierne i det spaltede (ophørende) selskab PM AUTO A/S, vederlægges med aktierne i de modtagende selskaber således:

PM: Aktierne nom. kr. 500.000 i PM værksted A/S under stiftelse.

PM: Aktierne nom. kr. 500.000 i PM forhandler A/S under stiftelse.

Der sker således ingen forrykkelse af ejerforholdet for aktionærerne i det spaltede (indskydende) selskab i forbindelse med spaltningen. Værdien af de tildelte aktier svarer til handelsværdien af de overførte aktiver og passiver.

5. Spaltningsdato:

Spaltningen sker som en skattefri spaltning med virkning pr. 1.1.2012, fra hvilket tidspunkt det spaltede selskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt anses for overgået til de modtagende selskaber.

Retten til udbytte fra de modtagende selskaber, PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, vil ligeledes indtræde den 1.1.2012.

6. Aktionærernes rettigheder i det modtagende selskab:

Aktionæren PM i det spaltede (ophørende) selskab PM AUTO A/S, erhverver samme rettigheder i de modtagende selskaber, som de besidder i det spaltede selskab, jf. i det hele vedtægterne for de modtagende selskaber.

Der skal således, ligesom for det spaltede selskabs aktionærer, ikke tillægges aktionærerne i de modtagende selskaber særlige rettigheder.

Der ydes endvidere ikke særlige fordele til medlemmerne af det berørte selskabs direktion eller bestyrelse.

Aktierne noteres i det modtagende selskabs aktiebog, når spaltningen er registreret hos Erhvervs- og Selskabsstyrelsen. Der udleveres ikke aktiebreve.

7. Udkast til vedtægter for hvert af de to modtagende selskaber:

Vedlagt udkast til vedtægter for de modtagende selskaber, PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, som påtænkes stiftet i forbindelse med, at spaltningen vedtages i PM AUTO A/S.

8. Skat

Det spaltede (ophørende) selskabs overdragelse af aktiver og passiver til det nystiftede (modtagende) aktieselskab, og dermed underskrivelsen af nærværende spaltningsplan, finder sted med tilladelse fra SKAT i medfør af fusionsskattelovens § 15 a.

Aalborg den 10. januar 2012

Bestyrelsen for PM AUTO A/S:

Poul Møller	**1. bestyrelsesmedlem**
2. bestyrelsesmedlem	

Bilag:

Bilag 3: Udkast til vedtægter for PM værksted A/S

Bilag 4: Udkast til vedtægter for PM forhandler A/S

Udkast til vedtægter for PM værksted A/S

Selskabets navn, hjemsted og formål.

§ 1

Selskabets navn er PM værksted A/S
Selskabets hjemsted er Aalborg Kommune

§ 2

Selskabets formål er at drive forretning inden for salg af nye og brugte biler, samt hermed beslægtede aktiviteter.

Selskabets kapital.

§ 3

Selskabets indskudskapital er kr. 500.000 skriver kroner femhundrede tusinde 00/100
Fordelt i aktier á kr. 1.000 eller multipla heraf.
Indskudskapitalen er fuldt indbetalt.

§ 4

Aktionærens navn og adresse skal være noteret i selskabets ejerbog, som skal indeholde en fortegnelse over samtlige aktionærers navn og adresse samt aktiernes størrelse.

Ingen aktier kan overdrages - hverken i levende live eller gennem arv, frivilligt eller gennem retsforfølgning, eller i forbindelse med bodeling ved separation eller skilsmisse - uden først at være tilbudt selskabets øvrige aktionærer til den kurs, der modsvarer aktiernes indre værdi. I mangel af enighed om den indre værdi fastsættes denne af foreningen af statsautoriserede revisor.

Såfremt en aktionær ønsker at afhænde sine aktier, skal han give direktionen, som repræsenterende de øvrige aktionærer meddelelse herom, og direktionen, der har pligt til uopholdeligt at gøre de andre aktionærer bekendt hermed, skal inden 2 måneder efter at have modtaget den pågældende meddelelse fra den aktionær, der ønsker at overdrage, afgive meddelelse til denne om, hvorvidt en eller flere af de andre aktionærer ønsker at købe de(n) pågældende aktie(r). Hvis forkøbsretten gøres gældende, skal den benyttes overfor hele den tilbudte aktiepost, og købesummen herfor skal berigtiges senest 2 måneder fra tidspunktet for fastsættelsen af købesummen, der igen skal fastsættes senest 4 måneder efter aktiekøberen har erklæret, at han ønsker at købe. De øvrige aktionærer har indbyrdes forkøbsret i forhold til deres aktier.

§ 5

For at en overdragelse af en aktie kan noteres i selskabets ejerbog, skal der overfor direktionen foreligge skriftlig dokumentation for overdragelsen fra såvel overdrager, som den til hvem aktien overdrages.

§ 6

Ingen aktier har særlige rettigheder, og ingen aktionærer er pligtig til at lade sine aktier indløse.

§ 7

Når den reviderede årsrapport er godkendt af generalforsamlingen, udbetales det årlige udbytte på selskabets kontor til den, der i ejerbogen står indtegnet som ejer af de pågældende aktier. Udbytte, der ikke er hævet inden 5 år efter forfaldsdatoen, tilfalder selskabets dispositionsfond.

Selskabets ledelse.

§ 8

Selskabets generalforsamling afholdes i Aalborg kommune.

Den ordinære generalforsamling afholdes inden 5 måneder efter regnskabsårets afslutning, jf. dog § 18. Generalforsamlingen indkaldes af direktionen med højest 4 ugers og mindst 14 dages varsel ved anbefalet brev med angivelse af dagsorden til de i selskabets ejerbog noterede aktionærer.

Ekstraordinær generalforsamling afholdes efter direktionens eller en ordinær generalforsamlings beslutning eller efter skriftlig forlangende af en aktionær, hvilket forlangende skal angive hensigten med en sådan generalforsamlings afholdelse. Den ekstraordinære generalforsamling skal afholdes senest 2 uger efter at forlangendet om afholdelse heraf skriftligt er meddelt direktionen.

Forslag fra aktionærernes side må for at komme til behandling på den ordinære generalforsamling være indgivet til direktionen senest 28 dage før generalforsamlingens afholdelse.

Senest 8 dage før enhver generalforsamling fremlægges på selskabets kontor til eftersyn aktionærerne dagsorden og de forslag, der agtes fremsat på generalforsamlingen, samt for den ordinære generalforsamlings vedkommende årsrapport samt årsberetning med påtegning af revisor og underskrift af direktionen.

§ 9

På den ordinære generalforsamling skal foretages:

1. Direktionens beretning om selskabets virksomhed i det forløbne år.
2. Fremlæggelse af årsrapport med revisionspåtegning til godkendelse samt årsberetning.
3. Beslutning om overskuddets fordeling, respektive dækning af tab, i henhold til den godkendte årsrapport.
4. Valg af direktion.
5. Valg af revisor.
6. Eventuelle forslag fra direktion eller aktionærer.

§ 10

På generalforsamlingen giver hvert aktiebeløb på kr. 1.000 én stemme.

For så vidt den pågældende aktie der erhvervet ved overdragelse, skal denne aktie være noteret på vedkommendes navn i selskabets ejerbog senest 1 måned før generalforsamlingen. Dette gælder dog ikke, såfremt hele aktiekapitalen er repræsenteret på generalforsamlingen, og generalforsamlingen enstemmigt vedtager at fravige det nævnte krav om notering 1 måned før generalforsamlingen.

Stemmeret kan udøves i henholdsvis skriftlig fuldmagt, der kun kan meddeles gældende for en enkelt generalforsamling.

§ 11

Generalforsamlingen vælger ved simpel stemmeflerhed en dirigent, der leder forhandlingerne og afgør alle spørgsmål vedrørende sagernes behandlingsmåde. De stemmeberettigede aktionærer kan forlange skriftlig afstemning om foreliggende forhandlingsemner.

§ 12

De på generalforsamlingen behandlede anliggender afgøres ved almindelig stemmeflerhed af de tilstedeværende stemmer, dog at der til vedtagelse af beslutning om ændring af vedtægterne eller selskabets opløsning kræves, at beslutningen vedtages med 2/3 af den stemmeberettigede indskudskapital.

§ 13

Over det på generalforsamlingen passerede indføres en kort beretning i den dertil af direktionen autoriserede forhandlingsprotokol, der underskrives af dirigenten og direktionens tilstedeværende medlemmer.

§ 14

Generalforsamlingen ansætter en eller flere direktører i selskabet og fastsætter vilkårene for den eller disses stillinger.

§ 15

Selskabet tegnes af en direktør.

Årsrapport og revision.

§ 16

Revisionen af selskabets årsrapporter foretages af 1 eller 2 på hvert års ordinære generalforsamling valgt revisor.

§ 17

Selskabets regnskabsår løber fra den 1. januar - 31. december. Første regnskabsår løber fra 1. januar 2012 - 31. december 2012.

§ 18

Årsrapporten opgøres under omhyggelig hensyntagen til tilstedeværende værdier og forpligtelser og under foretagelse af forsvarlige afskrivninger.

Henstår der uafskrevet underskud fra tidligere år, skal overskud først anvendes til afskrivning af dette. Efter at henlæggelser har fundet sted, udredes tantierne til direktionen efter generalforsamlingens nærmere bestemmelse.

Restbeløbet anvendes efter generalforsamlingens bestemmelse til yderligere henlæggelse, overførsel til næste års årsrapport eller indenfor den gældende lovgivnings regler til udbytte til aktionærerne.

Således vedtaget den 10. januar 2012

Som dirigent:

_____

Paul Møller

Vedtægter for PM forhandler A/S

Selskabets navn, hjemsted og formål.

§ 1

Selskabets navn er PM forhandler A/S
Selskabets hjemsted er Aalborg Kommune

§ 2

Selskabets formål er at drive forretning inden for salg af nye og brugte biler, samt hermed beslægtede aktiviteter.

Selskabets kapital.

§ 3

Selskabets indskudskapital er kr. 500.000 skriver kroner femhundrede tusinde 00/100
Fordelt i aktier á kr. 1.000 eller multipla heraf.
Indskudskapitalen er fuldt indbetalt.

§ 4

Aktionærens navn og adresse skal være noteret i selskabets ejerbog, som skal indeholde en fortegnelse over samtlige aktionærers navn og adresse samt aktiernes størrelse.

Ingen aktier kan overdrages - hverken i levende live eller gennem arv, frivilligt eller gennem retsforfølgning, eller i forbindelse med bodeling ved separation eller skilsmisse - uden først at være tilbudt selskabets øvrige aktionærer til den kurs, der modsvarer aktiernes indre værdi. I mangel af enighed om den indre værdi fastsættes denne af foreningen af statsautoriserede revisor.

Såfremt en aktionær ønsker at afhænde sine aktier, skal han give direktionen, som repræsenterende de øvrige aktionærer meddelelse herom, og direktionen, der har pligt til uopholdeligt at gøre de andre aktionærer bekendt hermed, skal inden 2 måneder efter at have modtaget den pågældende meddelelse fra den aktionær, der ønsker at overdrage, afgive meddelelse til denne om, hvorvidt en eller flere af de andre aktionærer ønsker at købe de(n) pågældende aktie(r). Hvis forkøbsretten gøres gældende, skal den benyttes overfor hele den tilbudte aktiepost, og købesummen herfor skal berigtiges senest 2 måneder fra tidspunktet for fastsættelsen af købesummen, der igen skal fastsættes senest 4 måneder efter aktiekøberen har erklæret, at han ønsker at købe. De øvrige aktionærer har indbyrdes forkøbsret i forhold til deres aktier.

§ 5

For at en overdragelse af en aktie kan noteres i selskabets ejerbog, skal der overfor direktionen foreligge skriftlig dokumentation for overdragelsen fra såvel overdrager, som den til hvem aktien overdrages.

§ 6

Ingen aktier har særlige rettigheder, og ingen aktionærer er pligtig til at lade sine aktier indløse.

§ 7

Når den reviderede årsrapport er godkendt af generalforsamlingen, udbetales det årlige udbytte på selskabets kontor til den, der i ejerbogen står indtegnet som ejer af de pågældende aktier. Udbytte, der ikke er hævet inden 5 år efter forfaldsdatoen, tilfalder selskabets dispositionsfond.

Selskabets ledelse.

§ 8

Selskabets generalforsamling afholdes i Aalborg kommune.

Den ordinære generalforsamling afholdes inden 5 måneder efter regnskabsårets afslutning, jf. dog § 18. Generalforsamlingen indkaldes af direktionen med højest 4 ugers og mindst 14 dages varsel ved anbefalet brev med angivelse af dagsorden til de i selskabets ejerbog noterede aktionærer.

Ekstraordinær generalforsamling afholdes efter direktionens eller en ordinær generalforsamlings beslutning eller efter skriftlig forlangende af en aktionær, hvilket forlangende skal angive hensigten med en sådan generalforsamlings afholdelse. Den ekstraordinære generalforsamling skal afholdes senest 2 uger efter at forlangendet om afholdelse heraf skriftligt er meddelt direktionen.

Forslag fra aktionærernes side må for at komme til behandling på den ordinære generalforsamling være indgivet til direktionen senest 28 dage før generalforsamlingens afholdelse.

Senest 8 dage før enhver generalforsamling fremlægges på selskabets kontor til eftersyn aktionærerne dagsorden og de forslag, der agtes fremsat på generalforsamlingen, samt for den ordinære generalforsamlings vedkommende årsrapport samt årsberetning med påtegning af revisor og underskrift af direktionen.

§ 9

På den ordinære generalforsamling skal foretages:

1. Direktionens beretning om selskabets virksomhed i det forløbne år.
2. Fremlæggelse af årsrapport med revisionspåtegning til godkendelse samt årsberetning.
3. Beslutning om overskuddets fordeling, respektive dækning af tab, i henhold til den godkendte årsrapport.
4. Valg af direktion.
5. Valg af revisor.
6. Eventuelle forslag fra direktion eller aktionærer.

§ 10

På generalforsamlingen giver hvert aktiebeløb på kr. 1.000 én stemme.

For så vidt den pågældende aktie der erhvervet ved overdragelse, skal denne aktie være noteret på vedkommendes navn i selskabets ejerbog senest 1 måned før generalforsamlingen. Dette gælder dog ikke, såfremt hele aktiekapitalen er repræsenteret på generalforsamlingen, og generalforsamlingen enstemmigt vedtager at fravige det nævnte krav om notering 1 måned før generalforsamlingen.

Stemmeret kan udøves i henholdsvis skriftlig fuldmagt, der kun kan meddeles gældende for en enkelt generalforsamling.

§ 11

Generalforsamlingen vælger ved simpel stemmeflerhed en dirigent, der leder forhandlingerne og afgør alle spørgsmål vedrørende sagernes behandlingsmåde. De stemmeberettigede aktionærer kan forlange skriftlig afstemning om foreliggende forhandlingsemner.

§ 12

De på generalforsamlingen behandlede anliggender afgøres ved almindelig stemmeflerhed af de tilstedeværende stemmer, dog at der til vedtagelse af beslutning om ændring af vedtægterne eller selskabets opløsning kræves, at beslutningen vedtages med 2/3 af den stemmeberettigede indskudskapital.

§ 13

Over det på generalforsamlingen passerede indføres en kort beretning i den dertil af direktionen autoriserede forhandlingsprotokol, der underskrives af dirigenten og direktionens tilstedeværende medlemmer.

§ 14

Generalforsamlingen ansætter en eller flere direktører i selskabet og fastsætter vilkårene for den eller disses stillinger.

§ 15

Selskabet tegnes af en direktør.

Årsrapport og revision.

§ 16

Revisionen af selskabets årsrapporter foretages af 1 eller 2 på hvert års ordinære generalforsamling valgt revisor.

§ 17

Selskabets regnskabsår løber fra den 1. januar - 31. december. Første regnskabsår løber fra 1. januar 2012 - 31. december 2012.

§ 18

Årsrapporten opgøres under omhyggelig hensyntagen til tilstedeværende værdier og forpligtelser og under foretagelse af forsvarlige afskrivninger.

Henstår der uafskrevet underskud fra tidligere år, skal overskud først anvendes til afskrivning af dette. Efter at henlæggelser har fundet sted, udredes tantierne til direktionen efter generalforsamlingens nærmere bestemmelse.

Restbeløbet anvendes efter generalforsamlingens bestemmelse til yderligere henlæggelse, overførsel til næste års årsrapport eller indenfor den gældende lovgivnings regler til udbytte til aktionærerne.

Således vedtaget den 10. januar 2012

Som dirigent:

_____

Poul Møller

SPALTNINGSREDEGØRELSE

udarbejdet af bestyrelsen

for

PM AUTO A/S

CVR.nr.12 34 56 78

I tilknytning til den af bestyrelsen for PM AUTO A/S vedtagne spaltningsplan afgiver bestyrelsen i henhold til SL § 256, herved følgende redegørelse, idet der samtidig henvises til spaltningsplanen.

Selskaber, spaltningstidspunkt og ikrafttræden

Spaltningen gennemføres som en fuldstændig spaltning af PM AUTO A/S, CVR.nr.12 34 56 78 ved fordeling af samtlige aktiver og passiver til de nystiftede modtagende selskaber PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse.

Spaltningen gennemføres med regnskabsmæssig virkning fra den 01.01.2012.

Baggrunden for spaltningen

Spaltningen er begrundet i et ønske om en mere hensigtsmæssig struktur som led i generationsskifte samt at opnå en risikospredning.

Vederlag

Idet der ikke udbetales kontant vederlag til aktionærerne i forbindelse med spaltningen, kan det oplyses, at vederlaget til aktionærerne vil være følgende:

PM Holding A/S:	aktier nom. kr. 500.000 i det modtagende selskab PM værksted A/S under stiftelse og i det modtagende selskab PM forhandler A/S under stiftelse.

Værdien af de tildelte aktier svarer til handelsværdien af de til PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, overførte aktiver og passiver.

Der har ikke været særlige vanskeligheder forbundet med fastsættelsen af vederlaget til aktionærerne.

Efter gennemførelsen af spaltningen vil det modtagende selskab, PM værksted A/S under stiftelse således have en aktiekapital på kr. 500.000, mens det modtagende selskab PM forhandler A/S under stiftelse vil have en aktiekapital på kr. 500.000.

Skattemæssige forhold

Spaltningen gennemføres som en skattefri spaltning i henhold til lov om fusion, spaltning og tilførsel af aktiver, hvorefter de modtagende selskaber succederer i det indskydende selskabs skattemæssige stilling for så vidt angår de overtagne værdier.

Bilag 5: Spaltningsredegørelse

Spaltningen gennemføres i medfør af fusionsskattelovens § 15 a, uden tilladelse fra SKAT.

Generalforsamlinger

Snarest efter udløbet af den i selskabslovens § 263, nævnte frist vil der blive indkaldt til ekstraordinær generalforsamling i det spaltede (ophørende) selskab PM AUTO A/S, CVR.nr. 12 34 56 78 med henblik på endelig vedtagelse af spaltningsplanen.

På den ovenfor anførte ekstraordinære generalforsamling vil de to modtagende selskabers vedtægter, jf. bilag til spaltningsplanen, blive godkendt.

Aalborg den 10. januar 2012

Bestyrelsen for PM AUTO A/S:

Paul Møller	Birgitte Møller
Arne Møller	

Bilag 6: Vurderingsberetning om apportindskud

PM værksted A/S, under stiftelse og

PM forhandler A/S under stiftelse

Vurderingsberetning og åbningsbalance

pr. 1. januar 2012

Vurderingsberetning afgivet af uafhængig revisor

Til kapitalejerne i PM Værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse

Vi har som uvildige, sagkyndige vurderingsmænd udpeget i henhold til selskabslovens § 37, udarbejdet efterfølgende vurderingsberetning i henhold til selskabslovens § 36, stk.1 og stk. 3. Vurderingsberetningen udarbejdes i anledning af stiftelsen af PM Værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, hvor aktiekapitalen tilvejebringes ved indskud af andre aktiver end kontanter.

Aktiverne indskydes på vilkår, der er fastsat af stifterne. Stifterne har ansvaret for de fastsatte vilkår, herunder at værdien af de indskudte aktiver mindst svarer til det fastsatte vederlag, herunder den pålydende værdi af de aktier der skal udstedes, med tillæg af eventuel overkurs.

Det er vores opgave som vurderingsmænd at udtale os om værdiansættelsen, herunder hvorvidt værdien af det indskudte aktiv mindst svarer til det fastsatte vederlag, herunder den pålydende værdi af de aktier, der skal udstedes, med tillæg af eventuel overkurs.

Beskrivelse af spaltningen

Bestyrelsen i PM AUTO A/S og bestyrelserne for PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, har den 10. januar 2012 tiltrådt en spaltningsplan om fuldstændig spaltning af PM AUTO A/S, hvorved selskabets aktiver og passiver, rettigheder og forpligtelser overdrages til de modtagende selskaber PM Værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse.
Der indskydes samtlige aktiver, gældsforpligtelser og hensatte forpligtelser i virksomhederne. For en beskrivelse af de enkelte aktiver og forpligtelser i virksomheden henvises til åbningsbalancen.

Det spaltede selskab PM AUTO A/S' ejerforhold er følgende:

- PM Holding A/S, nominelt 500.000 kr.

Spaltningen gennemføres som en fuldstændig spaltning.
Spaltningen gennemføres som skattefri spaltning efter fusionsskattelovens regler.

Der kan indledningsvist henvises til den af bestyrelsen tiltrådte spaltningsplan af den 10. januar 2012, samt den af bestyrelsens udarbejdede spaltningsredegørelse af den 10. januar 2012.

Bilag 6: Vurderingsberetning om apportindskud

Vederlaget

PM Holding A/S, som ejer samtlige aktier i det fuldstændigt spaltede selskab PM AUTO A/S, vederlægges ved ophørsspaltningen med aktier i de modtagende selskaber PM Værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse. Som vederlag for den indskudte virksomhed modtages aktier i PM værksted A/S nominelt TDKK 500 til kurs 500 og nominelt TDKK 500 til kurs 500 i PM forhandler A/S.

Ombytningsforholdet og spaltningsvederlaget er fastlagt på baggrund af selskabets dagsværdier pr. 1. januar 2012.

Da alle de selskaber der er omfattet af spaltningen er ejet af PM Holding A/S kan vi erklære at vi finder vederlaget rimeligt og sagligt begrundet, samt at vi finder den fremgangsmåde der er anvendt ved fastsættelsen af vederlaget for hensigtsmæssig.

Der har ikke været særlige vanskeligheder forbundet med værdiansættelsen.

Det udførte arbejde

Vi har udført vores arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå høj grad af sikkerhed for vores konklusion.

Vi har gennemgået det af os reviderede årsregnskab for regnskabsåret 2011, for PM AUTO A/S, der er forsynet med en revisionspåtegning uden forbehold eller supplerende oplysninger, samt spaltningsplanen og spaltningsredegørelsen for de selskaber der er omfattet af spaltningen.

Det er vores opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for vores konklusion.

Konklusion

Det er vores opfattelse, at værdien af den indskudte virksomhed mindst svarer til det fastsatte vederlag, herunder den pålydende værdi af de aktier der skal udstedes.

Aalborg, den 10. januar 2012

Revisionsfirmaet

Statsautoriseret Revisionsaktieselskab

Revisor
statsautoriseret revisor

Bilag 7: Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplan

Vurderingsmandsudtalelse om spaltningsplanen afgivet af uafhængig revisor

Til aktionærerne i PM AUTO A/S, PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse

Indledning

Undertegnede revisor er udpeget som uvildige, sagkyndige vurderingsmænd af bestyrelserne i hvert af de af spaltningen omfattede sekslaber i henhold til selskabslovens § 37, jf. § 259. Vi har udarbejdet denne udtalelse om spaltningsplanen i henhold til selskabslovens § 259.

Virksomhederne spaltes på vilkår, der er fastsat af bestyrelserne, der har ansvaret for de fastsatte vilkår, herunder vederlæggelsesforholdet. Det er vores opgave som vurderingsmænd at udtale os om spaltningsplanen, herunder hvorvidt vederlaget til aktionærerne i PM AUTO A/S for de aktiver og forpligtelser, der ved spaltningen udskilles til PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, er rimeligt og sagligt begrundet.

Spaltningsplanen

Bestyrelsen i PM AUTO A/S har den 10. januar 2012 i henhold til selskabslovens § 255 og ikrafttrædelsesbekendtgørelsens § 37 udarbejdet en spaltningsplan, der indebærer, at PM AUTO A/S udskilles til PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse, der begge opstår som led i spaltningen. Spaltningen vil have regnskabsmæssig virkning fra 1. januar 2012.

I henhold til spaltningsplanen vederlægges aktionærerne i PM AUTO A/S således, at hvert aktiebeløb på nominelt DKK 500.000 i PM AUTO A/S giver ret til et aktiebeløb på nominelt DKK 500.000 i PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse.

Vederlæggelsesforholdet er af bestyrelsen i det spaltede selskab fastsat på grundlag af vurderede dagsværdier for de aktiver og forpligtelser, der pr. 1. januar 2012 udskilles fra PM AUTO A/S til PM værksted A/S under stiftelse henholdsvis PM forhandler A/S under stiftelse.

Ombytningsforholdet og spaltningsvederlaget er fastlagt på baggrund selskabernes dagsværdier pr. 1. januar 2012. Da alle de selskaber, der er omfattet af spaltningen, er ejet af PM Holding

A/S, kan vi erklære, at vi finder vederlaget rimeligt og sagligt begrundet, samt at vi finder den fremgangsmåde, der er anvendt ved fastsættelsen af vederlaget, for hensigtsmæssig.

Der har ikke været særlige vanskeligheder ved vurderingen.

Det udførte arbejde

Vi har udført vores arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå høj grad af sikkerhed for vores konklusion.

Arbejdet har omfattet en gennemgang af spaltningsplanen udarbejdet i henhold til selskabslovens § 255. De fra PM AUTO A/S udskilte aktiver og forpligtelser til henholdsvis PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse fremgår af spaltningsplanen for PM AUTO A/S.

Ved vurderingen af dagsværdien af udskilte aktiver og forpligtelser har vi taget stilling til, om de anvendte værdiansættelsesmetoder er passende efter omstændighederne, ligesom vi har vurderet rimeligheden af de forudsætninger, der ligger til grund for værdiansættelserne, samt testet de data, der er anvendt ved værdiansættelserne.

Det er vores opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for vores konklusion.

Konklusion

Efter vores opfattelse er den af selskabernes bestyrelser anvendte fremgangsmåde ved beregning af dagsværdien for de udskilte aktiver og forpligtelser og fastsættelsen af vederlæggelsesforholdet hensigtsmæssig. På det grundlag er det vores opfattelse, at vederlaget for de fra PM AUTO A/S til PM værksted A/S under stiftelse henholdsvis PM forhandler A/S under stiftelses udskilte aktiver og forpligtelser er rimeligt og sagligt begrundet.

Aalborg, den 10. januar 2012

Revisorfirmaet

Statsautoriseret Revisionsaktieselskab

Revisor

Statsautoriseret revisor

Bilag 8: Vurderingsmandserklæring om kreditorernes stilling

Vurderingsmandserklæring afgivet af uafhængig revisor

Til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen/kreditorerne i det indskydende og de modtagende selskaber

Bestyrelsen i PM AUTO A/S har udpeget os som uvildige, sagkyndige vurderingsmænd i henhold til selskabslovens § 37, jf. § 259, stk. 2, i forbindelse med spaltningen pr. 1. januar 2012 af PM AUTO A/S (indskydende selskab) til PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse (modtagende selskaber). Vi har udarbejdet efterfølgende erklæring om, hvorvidt kreditorerne i det indskydende selskab og de modtagende selskaber må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen.

Bestyrelsen i PM AUTO A/S har ansvaret for, at kreditorerne i PM AUTO A/S (indskydende selskab) samt kreditorerne i PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse (modtagende selskaber) er tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen. Vores ansvar er på grundlag af vores undersøgelser at udtrykke en konklusion om, hvorvidt kreditorerne i det indskydende og modtagende selskab må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen.

Det udførte arbejde

Vi har udført vores arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå høj grad af sikkerhed for vores konklusion. Vi har som led i vores arbejde gennemgået den af bestyrelsen udarbejdede spaltningsplan. Vi har endvidere ud fra en going concern betragtning foretaget en analyse af de økonomiske forhold i det indskydende og de modtagende selskaber med særlig vægt på soliditeten og den likviditetsmæssige udvikling siden aflæggelsen af det indskydende selskabs årsrapport for regnskabsåret 2011.
Det er vores opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for vores konklusion.

Konklusion

Det er vores opfattelse, at kreditorerne i PM AUTO A/S (indskydende selskab) samt PM værksted A/S under stiftelse og PM forhandler A/S under stiftelse (modtagende selskaber) må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter spaltningen, jf. selskabslovens § 260.

Aalborg, den 10. januar 2012

Revisionsfirmaet

Statsautoriseret Revisionsaktieselskab

Revisor

statsautoriseret revisor

STIFTELSESDOKUMENT

for

MM Holding A/S

Bilag 9: Stiftelsesdokument MM Holding A/S

Undertegnede

Mads Møller
Direktør i Møller Biler A/S
Aalborgvej 100
9000 Aalborg

erklærer herved dags dato at have stiftet et aktieselskab på grundlag af vedhæftede udkast til vedtægter under navnet

MM Holding A/S

Selskabets formål er at eje aktier og anparter samt hermed beslægtet virksomhed.

I forbindelse med stiftelsen skal selskabet med virkning pr. stiftelsesdatoen som led i en skattefri aktieombytning overtage de hidtil af stifterne ejede aktier, nom.kr. 500.000 i Møller Biler A/S, 55 55 55 55, svarende til hele selskabskapitalen i nævnte selskab, der indskydes til kr. 2.500.000. Der henvises til vedlagte vurderingsberetninger, som betragtes som en del af stiftelsesdokumentet.

Overdragelsessummen berigtiges fuldt ud ved udstedelse af aktier således:

500.000, fordelt på aktier á kr. 1.000 eller multipla heraf, til kurs 500 procentuelt.

Indtil selskabets første ordinære generalforsamling er som bestyrelse udpeget:

Mads Møller
Aalborgvej 100
9000 Aalborg

2. bestyrelsesmedlems navn
bestyrelsesmedlems adresse
postnummer og by

3. bestyrelsesmedlems navn
bestyrelsesmedlems adresse
postnummer og by

Bilag 9: Stiftelsesdokument MM Holding A/S

Indtil selskabets første ordinære generalforsamling er som direktør udpeget:

Mads Møller
Aalborgvej 100
9000 Aalborg

og som revisor i selskabet:

Revisionsselskabet
Revisorvej 1
9000 Aalborg
23 23 23 23

Omkostningerne i forbindelse med stiftelsen af selskabet, der afholdes af selskabet, andrager anslået kr. 18.750, inklusiv moms, der fordeler sig således:

Honorar advokat	15.000
+ 25 pct. moms	3.750
I alt	18.750

Der tilkommer ikke stifterne eller andre garantiprovision eller andet vederlag i anledning af stiftelsen.

Aalborg, den 10. januar 2012

Som stifter:

_____

Mads Møller

Udkast til vedtægter for MM Holding A/S

Selskabets navn, hjemsted og formål.

§ 1

Selskabets navn er MM Holding A/S
Selskabets hjemsted er Aalborg Kommune

§ 2

Selskabets formål er at eje aktier og anparter samt hermed beslægtet virksomhed.

Selskabets kapital.

§ 3

Selskabets indskudskapital er kr. 500.000 skriver kroner femhundrede tusinde 00/100
Fordelt i aktier á kr. 1.000 eller multipla heraf.
Indskudskapitalen er fuldt indbetalt.

§ 4

Aktionærens navn og adresse skal være noteret i selskabets ejerbog, som skal indeholde en fortegnelse over samtlige aktionærers navn og adresse samt aktiernes størrelse.

Ingen aktier kan overdrages - hverken i levende live eller gennem arv, frivilligt eller gennem retsforfølgning, eller i forbindelse med bodeling ved separation eller skilsmisse - uden først at være tilbudt selskabets øvrige aktionærer til den kurs, der modsvarer aktiernes indre værdi. I mangel af enighed om den indre værdi fastsættes denne af foreningen af statsautoriserede revisor.

Såfremt en aktionær ønsker at afhænde sine aktier, skal han give direktionen, som repræsenterende de øvrige aktionærer meddelelse herom, og direktionen, der har pligt til uopholdeligt at gøre de andre aktionærer bekendt hermed, skal inden 2 måneder efter at have modtaget den pågældende meddelelse fra den aktionær, der ønsker at overdrage, afgive meddelelse til denne om, hvorvidt en eller flere af de andre aktionærer ønsker at købe de(n) pågældende aktie(r). Hvis forkøbsretten gøres gældende, skal den benyttes overfor hele den tilbudte aktiepost, og købesummen herfor skal berigtiges senest 2 måneder fra tidspunktet for fastsættelsen af købesummen, der igen skal fastsættes senest 4 måneder efter aktiekøberen har erklæret, at han ønsker at købe. De øvrige aktionærer har indbyrdes forkøbsret i forhold til deres aktier.

§ 5

For at en overdragelse af en aktie kan noteres i selskabets ejerbog, skal der overfor direktionen foreligge skriftlig dokumentation for overdragelsen fra såvel overdrager, som den til hvem aktien overdrages.

§ 6

Ingen aktier har særlige rettigheder, og ingen aktionærer er pligtig til at lade sine aktier indløse.

§ 7

Når den reviderede årsrapport er godkendt af generalforsamlingen, udbetales det årlige udbytte på selskabets kontor til den, der i ejerbogen står indtegnet som ejer af de pågældende aktier. Udbytte, der ikke er hævet inden 5 år efter forfaldsdatoen, tilfalder selskabets dispositionsfond.

Selskabets ledelse.

§ 8

Selskabets generalforsamling afholdes i Aalborg kommune.

Den ordinære generalforsamling afholdes inden 5 måneder efter regnskabsårets afslutning, jf. dog § 18. Generalforsamlingen indkaldes af direktionen med højest 4 ugers og mindst 14 dages varsel ved anbefalet brev med angivelse af dagsorden til de i selskabets ejerbog noterede aktionærer.

Ekstraordinær generalforsamling afholdes efter direktionens eller en ordinær generalforsamlings beslutning eller efter skriftlig forlangende af en aktionær, hvilket forlangende skal angive hensigten med en sådan generalforsamlings afholdelse. Den ekstraordinære generalforsamling skal afholdes senest 2 uger efter at forlangendet om afholdelse heraf skriftligt er meddelt direktionen.

Forslag fra aktionærernes side må for at komme til behandling på den ordinære generalforsamling være indgivet til direktionen senest 28 dage før generalforsamlingens afholdelse.

Senest 8 dage før enhver generalforsamling fremlægges på selskabets kontor til eftersyn aktionærerne dagsorden og de forslag, der agtes fremsat på generalforsamlingen, samt for den ordinære generalforsamlings vedkommende årsrapport samt årsberetning med påtegning af revisor og underskrift af direktionen.

§ 9

På den ordinære generalforsamling skal foretages:

1. Direktionens beretning om selskabets virksomhed i det forløbne år.
2. Fremlæggelse af årsrapport med revisionspåtegning til godkendelse samt årsberetning.

3. Beslutning om overskuddets fordeling, respektive dækning af tab, i henhold til den godkendte årsrapport.
4. Valg af direktion.
5. Valg af revisor.
6. Eventuelle forslag fra direktion eller aktionærer.

§ 10

På generalforsamlingen giver hvert aktiebeløb på kr. 1.000 én stemme.

For så vidt den pågældende aktie der erhvervet ved overdragelse, skal denne aktie være noteret på vedkommendes navn i selskabets ejerbog senest 1 måned før generalforsamlingen. Dette gælder dog ikke, såfremt hele aktiekapitalen er repræsenteret på generalforsamlingen, og generalforsamlingen enstemmigt vedtager at fravige det nævnte krav om notering 1 måned før generalforsamlingen.

Stemmeret kan udøves i henholdsvis skriftlig fuldmagt, der kun kan meddeles gældende for en enkelt generalforsamling.

§ 11

Generalforsamlingen vælger ved simpel stemmeflerhed en dirigent, der leder forhandlingerne og afgør alle spørgsmål vedrørende sagernes behandlingsmåde. De stemmeberettigede aktionærer kan forlange skriftlig afstemning om foreliggende forhandlingsemner.

§ 12

De på generalforsamlingen behandlede anliggender afgøres ved almindelig stemmeflerhed af de tilstedeværende stemmer, dog at der til vedtagelse af beslutning om ændring af vedtægterne eller selskabets opløsning kræves, at beslutningen vedtages med 2/3 af den stemmeberettigede indskudskapital.

§ 13

Over det på generalforsamlingen passerede indføres en kort beretning i den dertil af direktionen autoriserede forhandlingsprotokol, der underskrives af dirigenten og direktionens tilstedeværende medlemmer.

§ 14

Generalforsamlingen ansætter en eller flere direktører i selskabet og fastsætter vilkårene for den eller disses stillinger.

§ 15

Selskabet tegnes af en direktør.

Årsrapport og revision.

§ 16

Revisionen af selskabets årsrapporter foretages af 1 eller 2 på hvert års ordinære generalforsamling valgt revisor.

§ 17

Selskabets regnskabsår løber fra den 1. januar - 31. december. Første regnskabsår løber fra 1. januar 2012 - 31. december 2012.

§ 18

Årsrapporten opgøres under omhyggelig hensyntagen til tilstedeværende værdier og forpligtelser og under foretagelse af forsvarlige afskrivninger.

Henstår der uafskrevet underskud fra tidligere år, skal overskud først anvendes til afskrivning af dette. Efter at henlæggelser har fundet sted, udredes tantierne til direktionen efter generalforsamlingens nærmere bestemmelse.

Restbeløbet anvendes efter generalforsamlingens bestemmelse til yderligere henlæggelse, overførsel til næste års årsrapport eller indenfor den gældende lovgivnings regler til udbytte til aktionærerne.

Således vedtaget den 10. januar 2012

Som dirigent:

_____

Mads Møller

MM Holding A/S under stiftelse

Vurderingsberetning og åbningsbalance pr. 1. januar 2012

Bilag 11: Vurderingsberetning og åbningsbalance for MM Holding A/S

Vurderingsberetning

Til stifter i MM Holding A/S under stiftelse

Vi har som sagkyndige vurderingsmænd udpeget i henhold til Selskabslovens § 37 udarbejdet efterfølgende vurderingsberetning i henhold til Selskabslovens § 36 stk. 1 og stk. 3. Vurderingsberetningen er udarbejdet i anledning af stiftelsen af MM Holding A/S under stiftelse, hvor aktiekapitalen tilvejebringes ved indskud af andre formuegoder end kontakter.

Vurderingens formål og udførelse

Vi har udført vurderingsopgaven i overensstemmelse med den danske revisionsstandard om erklæringsopgaver med henblik på at opnå høj grad af sikkerhed for vor konklusion.

Ved vurderingen har vi taget stilling til, om den af stifteren anvendte værdiansættelsesmetode er passende efter omstændighederne. Det er vor opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for vor konklusion.

Fremgangsmåde ved vurderingen

Vurderingen har omfattet en gennemgang af de aktiver, som indskydes i forbindelse med stiftelsen.

Beskrivelse af indskuddet

Indskuddet omfatter nominelt 2.500.000 kr. aktier Møller Biler A/S – CVR-nr. 55 55 55 55. Ved vurderingen er anvendt værdierne i forbindelse med det reviderede regnskab for Møller Biler A/S pr. 31. december 2011.

Værdien af de nominelt 2.500.000 kr. aktier i Møller Biler A/S pr. 1. januar 2012 fremkommer således (i kr.):

Møller Biler A/S	**Nominel aktie-capital**	**Egenkapital**
Værdi ved regnskabet af Møller Biler A/S pr. 1. januar 2012	2.500.000	2.500.000
Indtjening i perioden 1. januar – 10. januar 2012		0
Samlet værdi af selskabet Møller Biler A/S pr. 10. januar 2012		**2.500.000**

Værdien af aktierne er baseret på det udarbejdede regnskab pr. 31. december 2011.

Det fastsatte vederlag

Nettoaktiverne, som indskydes ved stiftelsen, har en samlet værdi på 2.500.000 kr. Indskuddet vil blive vederlagt således:

Aktiekapital, nominelt	2.500.000 kr.
Overkurs	0 kr.
	2.500.000 kr.

Konklusion

Vi skal i henhold til selskabslovens § 36 erklære, at den ansatte værdi mindst svarer til det aftalte vederlag, herunder den pålydende værdi af de anparter, der skal udstedes med tillæg af overkurs.

Aalborg, den 10. januar 2012

Revisionsfirmaet
Statsautoriseret Revisionsinteressentskab

Revisor
Statsautoriseret revisor

Bilag 11: Vurderingsberetning og åbningsbalance for MM Holding A/S

Åbningsbalance pr. 10. januar 2012

	MM Holding A/S
Aktiver	**TDKK**
Anlægsaktiver	
Kapitalandele I Møller Biler A/S	2.500
Finansielle anlægsaktiver I alt	**2.500**
Aktiver I alt	**2.500**
Passiver	
Selskabskapital	2.500
Overkurs	0
Egenkapital	**2.500**
Passiver i alt	**2.500**

Aktiekapitalen sammensættes således:

2.500 aktier af kr. 1.000	2.500

Der er ingen forskel i aktiernes rettigheder.