

Fra: Torben Buur - DAHL <tbu@dahlaw.dk>
Dato: 7. april 2020 kl. 15.50.16 CEST
Til: Jette Marlene Hansen <Jette.Marlene.Hansen@ft.dk>
Emne: Spørgsmål til lovforslag L 156 2019-20 [DAHL-A.FID1189]

Til Skatteministeren

Jeg tillader mig at fremsende nedenstående spørgsmål vedr. lovforslag L 156 2019-20 om Lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love (Beskatning ved overdragelse af erhvervsvirksomheder til erhvervsdrivende fonde).

Vedr. lovforslagets § 1:

Vedr. ABL § 35 B, stk. 1, nr. 3 - krav om bestemmende indflydelse

Bemærkningerne angiver intet om, hvorvidt fonden som aktionær i selskabet kan indgå en ejerftale med andre aktionærer.

Det bedes bekræftet, at fonden som aktionær kan indgå ejerftale med andre aktionærer i selskabet, forudsat en sådan ejerftale ikke strider mod fondens vedtægter.

Jeg antager, at bestemmelsen i § 35 B, stk. 1, nr. 3 ud fra en realitetsvurdering ikke kan anses for opfyldt, hvis fonden ved erhvervelsen af aktierne straks tiltræder en ejerftale, hvor den bestemmende indflydelse for fonden reelt fjernes. Dette bedes bekræftet.

Det bedes oplyst, om bestemmelsen i ABL § 35 B, stk. 1, nr. 3 også vil anses for ikke at være opfyldt, hvis fonden på et senere tidspunkt tiltræder en ejerftale, som ud fra en realitetsvurdering anses at fjerne fondens bestemmende indflydelse.

Til sammenligning kan henvises til SKM2010.209SR vedr. kravet om bestemmende indflydelse for etablering af sambeskatning jf. koncerndefinitionen i selskabsskatteloven § 31 C. I afgørelsen ejede et selskab 75 % af aktierne og stemmerne i et datterselskab. Selskabet havde tiltrådt en ejerftale, som krævede enighed mellem aktionærerne i alle beslutninger, og det var derfor efter SEL § 31 C, stk. 3, påvist, at ejerforholdet ikke udgjorde bestemmende indflydelse.

Vedr. ABL § 35 B, stk. 1, nr. 7, der kræver at "Aktiernes værdi med fradrag af stifterskatten tilfalder fondens grundkapital."

I høringsvaret til Danske Advokat angiver Skatteministeren, at det forud for overdragelsen vil være muligt at anmode Skattestyrelsen om bindende svar om værdiansættelsen af aktierne og dermed opgørelsen af overdragerens avance og stifterskatten.

Hvis overdragelsen sker uden indhentelse af bindende svar om værdien af aktierne, så kan overdrageren risikere, at Skattestyrelsen efterprøve værdien efter stiftelsen. Hvis Skattestyrelsen forhøjer værdien af aktierne, skal en større værdi således tilfalde grundkapitalen. Hvorvidt dette er muligt afhænger af de fondsretlige regler, herunder erhvervsfondsloven § 35 om overførsel af frie reserver til grundkapitalen. I høringsvaret til Danske Advokater angiver Skatteministeren imidlertid om denne situation: "*Hvis de fondsretlige regler indebærer, at det ikke er muligt at forhøje grundkapitalen, vil den del af avancen, der vedrører den overskydende værdi, ikke kunne omfattes af de foreslåede regler.*" Udtalelsen synes at indikere, at reglerne om succession her kan anvendes på overdragelsen af aktierne, selvom ikke hele værdien af aktierne med fradrag af stifterskatten tilfalder grundkapitalen. Det strider mod ordlyden af bestemmelsen, men vil være en praktisk løsning, hvor blot den overskydende værdi bliver afståelsesbeskattet hos overdrageren. Grundkapitalen kan nemlig kun forhøjes efter erhvervsfondsloven § 35 i tre situationer, og disse omfatter ikke umiddelbart den situation at værdien ved overdragelsen har været sat for lavt. Fondsretligt vil det derfor umiddelbart være problematisk at forhøje grundkapitalen i denne situation.

Skatteministeren bedes bekræfte, at udtalelsen skal forstås således som angivet ovenfor, dvs. at hvis Skattestyrelsen foretager en forhøjelse af værdien af de overdragne aktier, og det ikke er muligt fondsretligt at lade denne merværdi tilfalde grundkapitalen i fonden, da kan successionsreglerne fortsat anvendes (trods ordlyden af nr. 7), og den forhøjede værdi vil blot blive beskattet hos overdrageren efter de almindelige regler om aktieafståelse.

Hvis dette bekræftes, da foreslår jeg at lovteksten tilrettes i overensstemmelse hermed, idet en sådan løsning ellers strider mod ordlyden af nr. 7 om, at værdien (dvs. hele værdien) af aktierne skal tilfalde grundkapitalen.

Venlig hilsen

Torben Buur

Advokat (L)/Partner

Mobil: +45 30 51 92 45
Direkte: +45 88 91 92 43
E-mail: tbu@dahllaw.dk

DAHL Advokatpartnerselskab

T +45 88 91 91 91 | CVR-nr. 37310085 | www.dahllaw.dk

[Læs mere om vores privatlivspolitik](#)

DAHLs Aarhus-afdeling er flyttet i Pakhusene på Aarhus Ø

Klik her for at se DAHLs forretningsbetingelser

Denne e-mail kan indeholde fortrolige oplysninger. E-mailen er kun bestemt for den anførte modtager. Hvis De ved en fejl har modtaget denne e-mail, bedes De derfor straks returnere denne til afsenderen og herefter slette e-mailen. Enhver distribuering, kopiering, offentliggørelse eller brug af denne e-mail eller dens indhold er strengt forbudt.