

L178 OPFINDERUDGIFTER I SELVSTÆNDIG ERHVERSVIRKSOMHED MV.

Ministeren anmodes om at redegøre for opfinderes muligheder for at anvende LL § 8 B herunder om ministeren kan bekræfte:

1. at professionelle opfindere også kan anvende LL § 8 B vedrørende udgifter afholdt til frembringelse af opfindelser m.v., når udviklingskriterierne (nyhedsværdi, kreativitet og usikkerhedsmoment) i LL § 8 B er opfyldte,
2. at ovenstående udgifter efter praksis også kan fradrages som driftsomkostninger efter SL § 6,
3. at både 1) og 2) gælder, hvor en erhvervsdrivende har afholdt udgifter til en opfindelse eller lignende, såfremt udgifterne samtidig kan anses som afholdt som led i en løbende erhvervsvirksomhed eller i øvrigt har tilknytning til vedkommendes erhverv, selvom opfindelsen på det pågældende tidspunkt ikke er udnyttet erhvervsmæssigt,
4. at der er valgfrihed mellem fradrag efter SL § 6 og LL § 8 B for opfinderudgifter, der opfylder betingelserne for fradrag efter begge bestemmelser

BEGRUNDELSE

1 FRADRAG SOM DRIFTSOMKOSTNINGER EFTER SL § 6

Vedrørende fradragsret for professionelle opfinderes og erhvervsdrivendes opfinderudgifter som driftsomkostninger efter SL § 6 kan henvises til JVL C.C.2.2.2.19 og vedlagte SKDM 1980.16:

- a) *En selvstændigt erhvervsdrivende eller lignende, som beskæftiger sig med opfindervirksomhed, kan ved indkomstopgørelsen fratække udgifter, der er nødvendigt og naturligt forbundet med indtægtserhvervelsen som opfinder inden for rammerne af SL § 6, stk. 1, litra a, om driftsudgifter.*
- b) *Herudover kan erhvervsdrivende opfindere, allerede mens de arbejder med opfindelsen, løbende trække de udgifter, der er forbundet med at fremstille opfindelser, fra som driftsudgifter efter SL § 6, stk. 1, litra a. Det gælder, selv om opfindelsen ikke er udnyttet erhvervsmæssigt på det pågældende tidspunkt og dermed ikke har genereret indkomst. Som eksempel på sådanne udgifter kan nævnes udgifter til patentering mv. Se SKDM 1980.16.*
- c) *Det samme gælder tilfælde, hvor en erhvervsdrivende har afholdt udgifter til en opfindelse eller lignende, hvis udgifterne samtidig anses for afholdt som led i en løbende erhvervsvirksomhed eller i øvrigt knytter sig til vedkommendes erhverv, selv om opfindelsen på det pågældende tidspunkt ikke er udnyttet erhvervsmæssigt. Se SKDM 1980.16.*

2 FRADRAG SOM UDGIFTER TIL FOU EFTER LL § 8 B

I forhold til fradrag som opfinderudgifter efter LL § 8 B kan henvises til FSR's spørgsmål i forbindelse med udvidelse af skattecreditordningen i 2013 (L 216 - 2012-13 - Bilag 8: Høringssvar og høringsskema):

"Da det bl.a. er "små opstartende opfindervirksomheder" som regeringen og aftalepartierne ønsker at støtte, vil FSR gerne have uddybet, hvordan sådanne virksomheder i personligt regi kan opfylde kravene til at anvende virksomhedsskatteordningen, hvilket ifølge forslaget er en forudsætning for anvendelse af ordningen [skattecreditordningen]. Der tænkes herpå, at virksomhedsskatteordningen kun kan anvendes i forhold til "selvstændig virksomhed", hvilket krav "opstartende opfindervirksomheder" ifølge praksis kan have svært ved at opfylde."

Ministerens besvarelse:

"Anvendelsen af skattecreditordningen gælder selskaber m.v. og personer, der driver selvstændig erhvervsvirksomhed, og som kan anvende ligningslovens § 8 B. Bestemmelsen omhandler udgifter, som afholdes til forsøgs- og forskningsvirksomhed i tilknytning til den skattepligtiges erhverv. Hvis udgifterne er afholdt, før den skattepligtige påbegyndte erhvervet, kan udgifterne først fradrages i det indkomstår, hvori erhvervet er påbegyndt, eller afskrives som anført fra og med dette indkomstår, medmindre der er tale om et aktie- eller anpartsselskab. Det afhænger af en konkret vurdering, om den skattepligtige driver selvstændig erhvervsvirksomhed, og om udgifterne er afholdt i tilknytning til den skattepligtiges erhverv, herunder om den skattepligtige kan anvende virksomhedsordningen."

Ministerens svar på FSR's spørgsmål med spørgsmålets indeholdte præmisser synes indholdsløs, hvis opfinderudgifter efter ministerens opfattelse allerede var udelukket for fradrag efter LL § 8 B som følge af, at samme udgifter kan fradrages som driftsomkostninger efter SL § 6 jf. foranstående pkt. a) - c).

Relevant er bl.a. også skatterådsafgørelse SKM2012.634, hvor Skatterådet tiltrådte Skatteministeriets begrundelse, hvorefter en virksomhed måtte anses for en "forsknings- og udviklingsvirksomhed" omfattet af reglerne i LL § 8 B og LL § 8 X.

Om virksomheden var det nærmere oplyst:

"Spørger er et dansk selskab med en række danske aktionærer. Spørgers formål/eksistensgrundlag er at (videre-)udvikle en særlig teknologi indenfor udvinding af vedvarende energi. Det vil sige, at spørger er på markedet for vedvarende energiløsninger."

Målet er at levere denne særlige teknologi til det globale energimarked."

Det synes utvivlsomt, at virksomheden som en igangværende og egentlig "forsknings og udviklingsvirksomhed" også havde kunne fradrage sine udgifter som driftsomkostninger efter SL § 6 jf. foranstående punkt a) – c).

Særligt foranstående pkt. c) hvorefter der er fradrag som driftsomkostninger efter SL § 6 - "*hvor en erhvervsdrivende har afholdt udgifter til en opfindelse eller lignende, hvis udgifterne samtidig anses for afholdt som led i en løbende erhvervsvirksomhed eller i øvrigt knytter sig til vedkommendes erhverv, selv om opfindelsen på det pågældende tidspunkt ikke er udnyttet erhvervsmæssigt*" - har et betydeligt sammenfald med LL § 8 B, hvor det er svært at få øje på, hvilke udgifter, der for en igangværende virksomhed vil kunne fradrages/afskrives efter LL § 8 B, hvis bestemmelsen ikke gælder for udgifter, der kan (skal) fradrages som driftsomkostninger efter SL § 6 jf. foranstående pkt. c).

LL § 8 B vil således for en igangværende virksomhed reelt være uden indhold, hvis bestemmelsen ikke kan rumme driftsudgifter, hvilket dog også synes modsagt med lovbemærkningerne til LLF 1987-10-07 nr. 6 "Forslag til Lov om ændring af ligningsloven (Forbedring af konkurrenceevnen)", hvor det fremgår:

"Efter de gældende regler i ligningslovens § 8 B kan udgifter, som afholdes til forsøgs- og forskningsvirksomhed fradrages ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Opgørelsen af fradraget følger de normale regler, dvs. at driftsudgifter vil kunne fradrages med et beløb, der svarer til de afholdte driftsudgifter, og afskrivninger vil kunne fradrages med beløb, der er beregnet på grundlag af reglerne i bl.a. afskrivningsloven."

LL § 8 B må derfor for den allerede igangværende erhvervsvirksomhed være et supplement, som den skattepligtige kan vælge, hvis udviklingskriterierne (nyhedsværdi, kreativitet og usikkerhedsmoment) er opfyldte, uanset at udgifterne også kan fradrages som opfinderudgifter efter SL § 6 og særligt efter foranstående pkt. c).

Peter Rose Bjare
Partner