



Foreningen af Statsautoriserede Revisorer

Kronprinsessegade 8, 1306 København K. Telefon 33 93 91 91
Telefax nr. 33 11 09 13 e-mail: fsr@fsr.dk Internet: www.fsr.dk

Skatteministeriet
Nicolai Eigtveds Gade 28
1402 København K

E-mail: pskerh@skm.dk

23. november 2009
mbl (X:\Faglig\HORSVAR\2009\H161-09.doc)

Udkast til lovforslag om mindre justering af reglerne vedrørende investeringsselskaber - L 55 H161-09

Skatteministeriet har 2. november 2009 fremsendt ovennævnte udkast med anmodning om bemærkninger.

Generelt

Indledningsvist bemærkes, at forudsætningerne for vedtagelse af ændringerne til aktieavancebeskatningslovens § 19 ikke længere ses at være til stede.

Det vurderes således, at behovet for en særskilt lagerbeskatning af selskaber efter aktieavancebeskatningslovens § 19 er overflødig, efter at skattereformen har indført generel lagerbeskatning af selskabers porteføljeinvesteringer, og når der henses til det betydelige administrative besvær og den øgede kompleksitet et sådant tostrengt beskatningssystem medfører, er det vort forslag, at bestemmelsen begrænses til alene at omfatte personer.

For personer burde der være en særlig overgangsregel for beskatning, således at merbeskatningen undgås. Eksempelvis er det ikke forståeligt, at en person med et tab på 1 mio. DKK i 2010 på § 19-aktier og en tilsvarende gevinst i 2011 på 1 mio. DKK på § 19-aktier pålægges en merskat på 270.000 DKK. Der burde være en overgangsregel for disse tilfælde, eksempelvis ved at der føres en særlig tabssaldo til udligning af forskellen i beskatningen over/under topskattegrænsen.

Holdingsreglen for investeringsselskaber med tilbagekøbspligt

Efter lovforslaget skal et investeringsselskab som nævnt i aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 2, nr. 2, 1. pkt., ikke omfatte et selskab m.v., hvis formue gennem datterselskaber hovedsageligt investeres i andre værdier end værdipapirer m.v. Ved et datterselskab forstås et selskab, hvori moderselskabet har bestemmende indflydelse, jf. ligningslovens § 2, stk. 2.

Den foreslåede lempelse vedrørende holdingselskaber ("holdingreglen") skal kun gælde i de tilfælde, hvor der består en tilbagekøbspligt vedrørende aktierne i investeringsselskabet.

Efter lovforslagets formulering er det afgørende for, at der ikke skal ske omkvalifikation til investeringsselskab, at selskabet ejer aktier i selskaber, der defineres som datterselskaber efter reglen i LL § 2, stk. 2. Efter den gældende regel i ABL § 19, stk. 3, skal der bortses fra aktier i koncernforbundne selskaber, jf. LL § 2, stk. 2 og 3.

FSR skal anmode Skatteministeriet om at uddybe, hvorfor den nye regel skal have et andet anvendelsesområde end den eksisterende.

I lighed med den tidligere bestemmelse indeholder holdingsreglen krav om, at selskabet "hovedsagelig" investerer i andre værdier end værdipapirer. Skatteministeriet bedes uddybe, efter hvilke kriterier det skal bedømmes, om selskabet "hovedsagelig" investerer i andre værdier end værdipapirer.

Ved den oprindelige udformning af ABL § 19 blev det præciseret, at et investeringsselskab ikke måtte have anden aktivitet end investering i værdipapirer. Det fremgår af de almindelige bemærkninger til lovforslag L 98 (2004/05), at forudsætningen for at blive kvalificeret som investeringsselskab er, at selskabet udøver *investeringsvirksomhed*. Herom anføres bl.a.:

»Et selskab m.v., hvis virksomhed består i investering i værdipapirer m.v. Heri ligger, at selskabet ikke må have anden virksomhed. Et selskab, der både har investeringsvirksomhed og produktionsvirksomhed, er ikke et investeringsselskab. Et pengeinstitut, der både har masseindlån og masseudlån, og som samtidig investerer i værdipapirer, har en virksomhed, der går ud over at investere i værdipapirer. Det er heller ikke et investeringsselskab. Det samme gælder realkreditinstitutter m.v. og livsforsikrings- og skadesforsikringsselskaber, uanset hele deres formue er anbragt i værdipapirer. «

Når man ser bort fra bagatelagtige aktiviteter, har det hidtil været antaget, at et selskab, der driver anden form for virksomhed end investeringsvirksomhed, falder uden for ABL § 19.

Skatteministeriet bedes bekræfte, at lovforslaget ikke medfører ændringer i denne fortolkning.

Det har ikke tidligere været afklaret, om det forhold, at der udøves andre aktiviteter end investeringsvirksomhed i et *datterselskab*, skal tillægges nogen betydning ved bedømmelsen af, om holdingselskabet har en virksomhed, hvori der (gennem datterselskaber) hovedsageligt investeres i andre værdier end værdipapirer. Dette spørgsmål blev afklaret med bemærkningerne til et ændringsforslag, der blev stillet af Skatteministeren under 3. behandlingen af L 23, der netop var møntet på den tidligere gældende holdingregel i ABL § 19, stk. 3. Her blev anført følgende:

»Hvis datterselskabet er et sædvanligt pengeinstitut, der både har masseindlån og masseudlån og som samtidig investerer i værdipapirer, har holdingselskabet en virksomhed, hvori der (gennem datterselskaber) hovedsageligt investeres i andre værdier end værdipapirer. Tilsvarende gælder realkredit, livsforsikring og skadesforsikring. Holdingselskabet bliver derfor ikke et investeringsselskab. At datterselskabet selv isoleret set heller ikke er et investeringsselskab fremgår af beskrivelsen i de oprindelige bemærkninger til L 98«.

Skatteministeriet bedes bekræfte, at den omtalte fortolkning også vil være gældende for den foreslåede holdingregel.

Holdingreglen for de kollektive investeringsselskaber

Efter udvidelsen af definitionen på et investeringsselskab, der blev indført med vedtagelsen af L 23, skal et selskab, der opfylder betingelserne for at blive kvalificeret som et kollektivt investeringsselskab, jf. lovens § 19, stk. 2, nr. 2, 5. – 7 pkt., sammenholdt med lovens § 19, stk. 3, ikke anses som et investeringsselskab, hvis mere end 15 % af selskabets regnskabsmæssige aktiver i løbet af regnskabsåret gennemsnitlig er placeret i andet end værdipapirer.

For så vidt angår datterselskaber, som et holdingselskab har en bestemmende indflydelse på, eller datterselskaber, der ejes af et koncernforbundet selskab efter LL § 2, stk. 2 og 3, ses der efter ABL § 19, stk. 3, ved opgørelsen af 15 % -reglen bort fra aktierne i datterselskabet, og i stedet medregnes aktiverne i datterselskabet (transparent) ved opgørelsen (evt. forholdsmæssigt, svarende til moderselskabets ejerandel).

Det er FSR's opfattelse, at selskaber, der har anbragt formuen i datterselskaber, som holdingselskabet har en bestemmende indflydelse på og som driver anden virksomhed end investeringsvirksomhed, falder uden for definitionen på et 'kollektivt investeringselskab'. 15 % -reglen finder ikke anvendelse for disse typer af selskaber, og det er FSR's opfattelse, at 15 % -reglen i de omhandlede tilfælde alene har selvstændig betydning i de situationer, hvor der er tvivl om, hvorvidt et selskab driver anden virksomhed en investeringsvirksomhed.

FSR anmoder Skatteministeriet om at bekræfte, at selskaber – der i lighed med, hvad der er omtalt for investeringselskaber med tilbagekøbspligt - driver anden form for virksomhed end investeringsvirksomhed - falder uden for definitionen på et 'kollektivt investeringselskab' (ABL § 19, stk. 2, nr. 2, 5 – 7. pkt.), samt at 15 % -reglen i ABL § 19, stk. 3, ikke finder anvendelse på datterselskaber, der driver anden form for virksomhed end investeringsvirksomhed, således at datterselskabsaktierne i disse tilfælde indgår som 'andre aktiver'.

Nettokurstabsopgørelse

Efter lovforslaget kan *selskaber*, hvis aktier eller investeringsforeningsbeviser er omfattet af aktieavancebeskatningslovens § 9, jf. lovbekendtgørelse nr. 1274 af 31. oktober 2007, som følge af aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 2, nr. 2, som affattet ved § 2, nr. 1, i lov nr. 98 af 10. februar 2009 om ændring af selskabsskatteoven, fusionsskatteoven og forskellige andre love, overgår til beskatning efter aktieavancebeskatningslovens § 19, opgøre et nettokurstab for disse aktier eller investeringsforeningsbeviser. (Større klarhed i bestemmelsens formulering er ønskelig En vis redaktionel tilpasning er ønskelig).

Nettokurstabet opgøres som forskellen mellem selskabets samlede anskaffelsessummer på aktierne og investeringsforeningsbeviserne og den samlede værdi af disse på overgangstidspunktet.

Nettokurstabet nedsættes, i det omfang selskabet i indkomståret 2006 og indtil overgangen har været fritaget for at medregne modtagne udbytter af aktierne eller beviserne.

Reglerne omfatter ikke nettokurstab på aktier, hvor selskabet i ejerperioden har kunnet modtage skattefrie udbytter efter selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2.

Det opgjorte nettokurstab kan fradrages i nettogevinster efter aktieavancebeskatnings-lovens § 19. Uudnyttede tab kan fradrages i de følgende indkomstårs nettogevinster efter aktieavancebeskatningslovens § 19.

FSR kan ikke se nogen rimelig begrundelse for, at reglerne ikke omfatter nettokurstab på aktier, hvor selskabet i ejerperioden har kunnet modtage skattefrie udbytter efter selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2.

Det må efter FSR's opfattelse være tilstrækkeligt, at det opgjorte nettokurstab reduceres med de udbytter, der har kunnet modtages skattefrit efter SEL § 13, stk. 1, nr. 2, på fuldstændig samme måde som det angives vedrørende udbytter omfattet af SEL § 13, stk. 3 (66 % - udbytter).

Det anføres i bemærkningerne, at den valgte nettokurstabs-løsning er inspireret af skattereformreglerne, hvor sådanne aktier ikke skal medtages. FSR vil dog gerne understrege, at der er en væsentlig forskel på situationen efter skattereform-reglerne, hvor sådanne aktier typisk overgår til skattefrihed, og så situationen for aktier i investeringsselskaber, hvor der sker overgang til fuld lagerbeskatning.

Selvom udbytter efter SEL § 13, stk. 1, nr. 2, ikke er blevet selvangivet på samme måde som udbytte efter SEL § 13, stk. 3, så er der dog sket en ligning ved, at den manglende skattepligt på udbytterne er blevet accepteret. Der bør derfor ikke være kontrollenssyn, der taler imod, at der nu gennemføres en løsning, hvor aktionærer med aktier, der er eller har været datterselskabsaktier, også sikres mod at blive beskattet af beløb, som reelt udgør et tab for aktionæren.

Andre forhold

Nedenfor omtales andre forhold, der efter FSR's opfattelse bør overvejes præciseret:

SKAT's Styresignal

SKAT har den 1. oktober 2009 udsendt et styresignal om "Overgang til beskatning efter aktieavancebeskatningslovens § 19 og dermed lagerbeskatning som følge af lov nr. 98 af 10. februar 2009.". Styresignalet omhandler ikke forholdene for selskabsinvestorer.

Efter FSR's opfattelse indeholder styresignalet fortolkninger, som ikke kan læses ud fra lovteksten, hvilket ikke er tilfredsstillende (selvom enkelte forhold dog er berørt i form af svar fra skatteministeren).

FSR vil nævne 3 forhold:

1. Forskudt regnskabsår.

Som det anføres i styresignalet, forudsætter overgangsreglerne, at selskabet og investor har kalenderårsregnskab. Ikke desto mindre indeholder styresignalet uddybende fortolkninger af, hvorledes der skal forholdes, når henholdsvis selskabet og/eller investor har forskudt regnskabsår. Dette gælder f.eks., når det foreskrives, at i de situationer, hvor såvel investor som selskabet har forskelligt regnskabsår, skal man anvende den 1. januar 2009 som skæringsdag.

FSR skal henstille, at overgangsreglerne ved forskudt regnskabsår optages i lovteksten.

2. Modregning i kursgevinster på børsnoterede aktier.

Styresignalet indeholder i pkt. 3.4. en detaljeret beskrivelse af reglerne om kildeartsbegrænsning. Her mangler der efter FSR's opfattelse hjemmel til at foreskrive pligtmæssig anvendelse af kildeartsbegrænsning, før overgangsreglerne finder anvendelse.

3. Afsluttende ansættelse for investeringsselskabet (månedsfristen)

Efter FSR's opfattelse kan det først afgøres endeligt ved udgangen af indkomståret 2009, om betingelserne for beskatning som investeringsselskab har været opfyldt. Først fra dette tidspunkt synes månedsfristen at løbe.

Aktieavancebeskatningslovens § 33, stk. 6

Styresignalet omtaler ikke aktieavancebeskatningslovens § 33, stk. 6. jf. stk. 4.

Hvordan skal sætningen ” ... opgøres efter fradrag af udlodninger, der efter begyndelsen af første år med ny status betales af indkomsten i sidste år med gammel status ...”, jf. § 33, stk. 4, fortolkes i relation til overgang efter den vedtagne L 23 ?

Aktiesælgere kan blive utilsigtet beskattet

En gruppe aktionærer (8 eller derover) kan have afstået aktier i et selskab, der på salgstidspunktet ikke er et § 19-selskab, men efterfølgende bliver det, f.eks. hvor det viser sig at 15 % -reglen ikke er opfyldt

Selskabet vil således kunne overgå til beskatning efter aktieavancebeskatningslovens § 19 fra den 1. januar i salgsåret. Herved vil sælgerne af aktierne, som de opfattede som ”almindelige” aktier, blive anset for at have afstået aktierne og blive undergivet lagerbeskatning fra 1. januar til salgstidspunktet.

Vedkommende sælgere kan således blive undergivet en beskatning, som ikke kunne forudses på salgstidspunktet.

Efter FSR's opfattelse bør der indføres en beskyttelse af aktionærer, der i god tro afstår aktier som almindelige aktier, men hvor det viser sig, at aktien efterfølgende bliver kvalificeret som en aktie i et investeringsselskab. Det kan gøres enkelt ved at vurderingen af aktiernes status sker på salgstidspunktet.

Hvorledes vil aktionærene være stillet, hvis der sker statusskifte efter salget og selskabet har udloddet udbytte i salgsåret med eksempelvis 1 mio. DKK? Skatteministeriet bedes illustrere de skattemæssige konsekvenser af et sådant salg.

Gennemsnitsberegning – 15 % -grænsen

Det synes ikke afklaret, efter hvilke principper gennemsnitsopgørelsen i aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 3, skal foretages.

Udover daglige udsving i aktiekurser kan der tilsvarende være udsving i værdien af investeringen i andre aktiver end værdipapirer mv., ligesom omfanget af investeringen i andre aktier end værdipapirer mv. kan variere betydeligt i løbet af måleperioden.

Valg af opgørelsesmetode kan derfor have stor indvirkning på, om 15 % -grænsen overholdes.

FSR skal anmode Skatteministeriet om at bekræfte, at følgende opgørelse kan godkendes som hovedregel:

- Opgørelse på månedsbasis (sidste hverdag i måneden)
- Principper for opgørelse og værdiansættelse følger årsrapporten (senest aflagte)
- Summen af investerede bruttoaktiver opgøres ved simpel sammentælling (benævnt Brutto aktiver) ud fra perioderegnskabet ultimo måneden
- Summen af investeringer i aktiver der ikke er værdipapirer mv. opgøres ved simpel sammentælling (benævnt Andre aktiver) ud fra perioderegnskabet ultimo måneden.

Spørgsmålet er desuden, om der skal anvendes vægtede gennemsnit baseret på de

løbende/månedlige opgørelser, eller hvorvidt der skal være tale et vægtet gennemsnit ud fra bruttobeløbene, der indgår i de enkelte beregninger. Efter FSR's opfattelse bør selskabet kunne vælge frit.

Den metode, som selskabet har valgt, skal som udgangspunkt godkendes af SKAT. Selskaber, der er tæt på grænsen på 15 %, har behov for sikkerhed for beregningsmetode mv. I modsat fald vil det effektive krav i praksis være langt over 15 %, idet der må opereres med en passende sikkerhedsmargin.

Koncernforbundne selskaber - nærtstående personer bør være én aktionær

Det fremgår af aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 2, nr. 2, sidste pkt., at: "Koncernforbundne deltagere, jf. kursgevinstlovens § 4, anses i denne sammenhæng for én deltager".

Det fremgår af de tilhørende bemærkninger, at "Henvisningen til kursgevinstlovens § 4 medfører f.eks., at to eller flere selskaber anses som en deltager, hvis samme aktionærkreds

direkte eller indirekte ejer mere end 50 pct. af aktiekapitalen eller råder over mere end 50 pct. af stemmeværdien i hvert af selskaberne".

Det medfører i praksis, at et selskab med 8 personaktionærer kan være omfattet af reglerne, mens et tilsvarende selskab med 6 personaktionærer og 2 selskabsaktionærer, der er ejet af nærtstående, ikke er omfattet af reglerne.

Reglerne burde være udformet på en sådan måde, at disse to tilfælde behandles ens i forhold til § 19.

Bemærkningerne omtaler heller ikke, om to personer - eksempelvis to ægtefæller - eller en person og et selskab - eksempelvis en person og dennes 100 pct. ejede selskab - udgør "koncernforbundne deltagere".

Det burde være indarbejdet i lovteksten, at personer omfattet af aktieavancebeskatningslovens § 4, stk. 2, også anses som én aktionær ved opgørelse af antal deltagere.

Som reglen er formuleret i den gældende lov virker det hæmmende på familiemæssige generationsskifter, idet familien efter et frasalg af holdingselskabets driftsaktiver mv. vil overgå til at blive et § 19-selskab hvis der ikke reinvesteres i erhvervsaktivitet mv. Dette må være en utilsigtet konsekvens.

Konsolideringsregler

Principperne for konsolidering af datterselskaber er ikke præciseret. Det fremgår af bemærkninger til lovændringen i februar 2009, at

"Hvis det førstnævnte selskab har bestemmende indflydelse eller direkte eller indirekte ejer aktier i et eller flere koncernforbundne selskaber, jf. ligningslovens § 2, stk. 2-3, skal 1. pkt. i stk. 3 dog anvendes under ét for alle disse selskaber. Det medfører, at aktierne i det eller de andre selskaber ikke medregnes ved opgørelsen efter 1. pkt. I stedet medregnes den del af det eller de andre selskabers aktiver, som svarer til det førstnævnte selskabs direkte eller indirekte ejerforhold i de andre selskaber."

Det må opfattes som en pro rata, linje for linje, konsolidering baseret på perioderegnskaber, jf. nedenfor om opgørelsesmetoden.

FSR skal anmode Skatteministeriet om at bekræfte, at denne opfattelse er korrekt.

Det bedes i den forbindelse også bekræftet, at der kan ske eliminering af koncernmellemværender mv., jf. herved de regnskabsmæssige regler for udarbejdelse af koncernregnskaber. Således bedes Skatteministeriet bekræfte, at der kan bortses fra mellemregninger mellem koncernselskaberne ved opgørelse af den konsoliderede opgørelse, der ligger til grund for beregning af 15 % -grænsen.

Hvorledes skal en ændring af regnskabspraksis mv. indregnes ved konsolideringen, jf. ovenfor? I overgangsreglerne for personers beskatning af aktieavancer (ved forhøjelsen af skattesatsen til 45 %) blev der mulighed for at ændre regnskabspraksis i et efterfølgende regnskabsår, og herved indregne den opgjorte merværdi i overgangssaldoen. Vil et tilsvarende princip kunne finde anvendelse ved opgørelse af de regnskabsmæssige værdier.

I øvrigt bør det være muligt for selskabet at foretage gennemsnitsberegningen på grundlag af enten principper mv. ifølge den senest officielle årsrapport eller principper, som vil blive indarbejdet i årsrapporten for det igangværende regnskabsår (og hvor årsrapporten senest skal være godkendt på generalforsamlingen i maj måned i det følgende år).

Ved køb af et datterselskab forudsættes indregningen at skulle ske på dagen for endelig retserhvervelse, eksempelvis 15. marts i året. Tilsvarende formodes at gælde ved en skattefri aktieombytning.

Ved skattefri omstrukturering, hvor der tilføres et selskab ny aktivitet mv., forudsættes de nye aktiver at kunne medregnes i opgørelse af 15 % -grænsen fra fusionsdatoen, eksempelvis den 1. januar i året.

Skatteministeriet bedes bekræfte denne opfattelse.

Andre aktiver mv.

Det bedes bekræftet, at aktieinvesteringer på mindst 10 % af kapitalen skal medregnes ved opgørelse af Andre aktiver.

Værdien af disse investeringer kan medregnes til den regnskabsmæssige værdi ifølge perioderegnskabet. Dette indebærer, at den løbende opgørelse af investeringen kan ske efter de principper, der er fastlagt i årsrapporten.

Ved ændring af princip mv. forudsættes ændringen at kunne indregnes fra beslutningstidspunktet, og ikke først ved aflæggelse af årsrapporten.

Det bedes bekræftet, at definitionen af finansielle aktiver skal ske med afsæt i hidtidig praksis, jf. spørgsmål 81 fra Finansrådet.

Antal deltagere

Det er ikke klart, hvorledes antallet af aktionærer skal forstås. FSR er bekendt med, at Skatteministeriet i tidligere afgjorte sager har anerkendt, at der lægges vægt på antallet af aktionærer pr. regnskabsårets sidste dag. Kan Skatteministeriet bekræfte denne fortolkning?

Medarbejderselskaber og undtagelsesregler

Der bør være en lempeligere overgangsregel for allerede etablerede medarbejderholding selskaber.

Disse har ikke mulighed for at indrette sig efter overgangsreglen om at det udelukkende må være medarbejdere, der har erhvervet aktier i medarbejderholdingselskabet.

Der var ikke mulighed for at forudse de nye regler da selskabet blev etableret.

---oo0oo---

Såfremt der er spørgsmål i forbindelse med ovenstående, står foreningen naturligvis gerne til rådighed med en uddybning heraf.

Med venlig hilsen

John Bygholm
formand for skatteudvalget

Mette Bøgh Larsen
skattekonsulent