

REVIFAXEN

NYHEDSBREV OM SKATTER OG AFGIFTER

Nummer 824 af 24. april 2009

Lovforslaget vedrørende begreberne datterselskabsaktier og porteføljeaktier får betydning for de såkaldte omvendte juletræer. Her tænkes på den situation, hvor man har etableret et fælles mellemholdingselskab med det formål, at opnå ejerskab på 10 % sådan, at der kan udloddes skattefrit udbytte igennem koncernen.

Beskatning af udbytte i omvendte ”juletræer”

Som reglerne er i dag, kan selskaber modtage skattefrie udbytter, hvis de ejer mere end 10 % af det udbyttegivende selskab. I situationer, hvor et selskab ikke har haft en direkte ejerandel på mindst 10 % har man etableret sig sammen med andre aktionærer i såkaldte mellemholdingselskaber. Herved opnåede man, at der hele vejen i udbyttelinjen var ejerandele på mindst 10 %.

Med den foreslåede ændring af begreberne og reglerne for skattefrit udbytte kendetegnes datterselskabsaktier som aktiebesiddelser på 10 pct. eller mere.

Kravet om en aktiebesiddelse på 10 pct. eller mere skal fortolkes i overensstemmelse med 10-procents-kravet i selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2, om skattefrit datterselskabsudbytte. Heri ligger bl.a., at det kun er direkte ejerskab, der tæller med ved opgørelsen af, om aktiebesiddelsen udgør 10 pct. eller mere.

Modsætningen til datterselskabsaktier er porteføljeaktier. Porteføljeaktier er aktier i selskaber, hvor det direkte ejerskab er på under 10 % af selskabets kapital.

For at undgå en omgåelse (udnyttelse af det omvendte juletræ), er det i lovforslaget foreslået, at datterselskabsaktierne anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer i tilfælde, hvor

- 1) moderselskabets primære funktion er ejerskab af datterselskabsaktier,
- 2) moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed og
- 3) mere end 50 pct. af dets aktiekapital direkte eller indirekte ejes af selskaber, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab.

Alle 3 betingelser skal være opfyldt.

Bestemmelsen medfører, at der skal ses bort fra moderselskabet (herefter mellemholdingselskabet).

Aktierne skal anses for ejet direkte af mellemholdingselskabets selskabsaktionærer.

Formålet med denne bestemmelse er at hindre, at 10 pct¹. ejerkravet omgås ved at lave såkaldte »omvendte juletræer«. Ved »omvendte juletræer« forstås ejerstrukturer, hvor en ejerkreds på f.eks. 20 selskaber, der hver ejer 5 pct. af aktierne i »datterselskabet«, indsætter 4 mellemholdingselskaber med fem deltagere i hver mellem ejerkredsen og »datterselskabet«.

Ejerstrukturen er herefter, at »datterselskabet« er ejet af fire mellemholdingselskaber, der hver ejer 25 pct. af aktiekapitalen. Hvert af disse mellemholdingselskaber ejes af fem selskaber i ejerkredsen, som har 20 pct. af aktiekapitalen. På denne måde ville ejerkravet på 10 pct. kunne omgås.

Den foreslåede bestemmelse medfører, at hver af de egentlige ejere ejer 5 pct. af aktierne i »datterselskabet«, hvorfor aktiebesiddelsen skal anses for at være en porteføljebesiddelse. Der udløses beskatning efter den foreslåede bestemmelse om porteføljeaktiebeskatning, hvad enten der sker salg af »datterselskabet« eller af mellemholdingselskabet. Endvidere vil udbytter blive anset for modtaget direkte af moderselskabets aktionærer - og dermed være skattepligtige for modtageren, jf. selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c, eller § 13, stk. 1, nr. 2.

De tre betingelser

Det foreslås, at der opstilles tre betingelser for, at værnsreglen finder anvendelse.

For det første – skal mellemholdingselskabets primære funktion være at eje datterselskabsaktier. Det kan være aktier i et eller flere datterselskaber. Der skal i den forbindelse foretages en konkret vurdering af, hvad der må anses for at være formålet med mellemholdingselskabets eksistens. Mellemholdingselskabet skal i ikke uvæsentligt omfang have anden aktivitet end ejerskabet af datterselskabsaktier - ellers vil værnsreglen finde anvendelse.

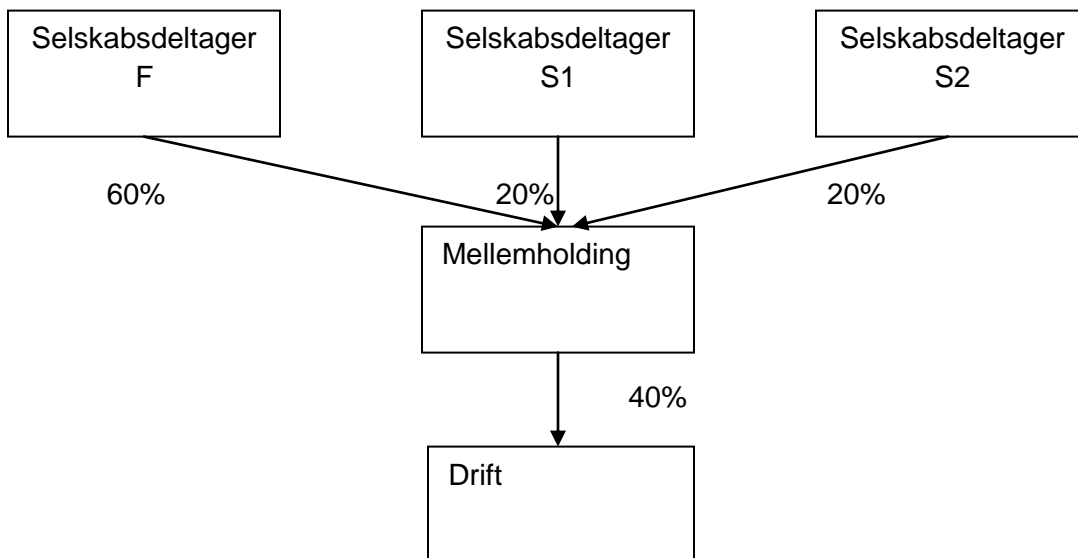
For det andet – finder bestemmelsen kun anvendelse, hvis moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen. Moderselskabet skal udøve en eller anden form for erhvervsvirksomhed for, at bestemmelsen ikke finder anvendelse, og denne erhvervsvirksomhed skal have en tilknytning til aktiebesiddelsen. Selskabet skal også have en fysisk eksistens, dvs. lokaler, personale og udstyr. Det vil ikke være tilstrækkeligt blot at eje datterselskabsaktierne, idet dette ikke er reel økonomisk virksomhed i denne sammenhæng.

For det tredje – gælder bestemmelsen kun i tilfælde, hvor mere end 50 pct. af mellemholdingselskabets aktiekapital direkte eller indirekte ejes af selskaber, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab.

Dette medfører, at følgende situationer ikke er omfattet:

Eksempel

Et mellemholdingselskab (MH) ejer 40 pct. af aktierne i et driftsselskab (D). Aktierne i MH ejes af selskaberne F (60 pct.), S1 (20 pct.) og S2 (20 pct.). F ville ved direkte ejerskab eje 24 pct. af MH, mens S1 og S2 ved direkte ejerskab ville være porteføljeaktionærer med 8 pct. af MH. Kun 40 pct. af aktiekapitalen i mellemholdingselskabet ejes af porteføljeaktionærer.

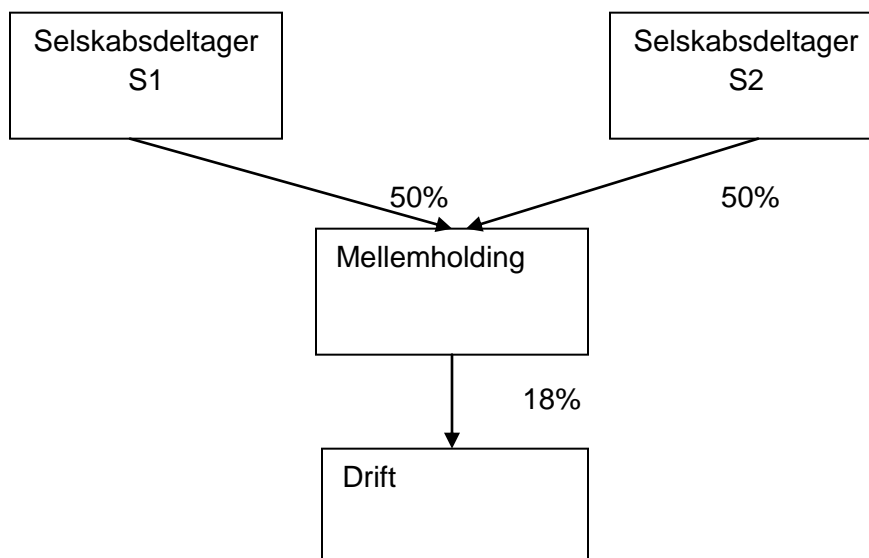


I strukturen kan der udloddes skattefrie udbytter, idet porteføljeaktionærerne ejer 50 % eller mindre af kapitalen i mellemholdingselskabet.

Til gengæld vil følgende situationer være omfattet, når mellemholdingselskabets primære funktion er at eje aktierne, og det ikke udøver reel økonomisk virksomhed:

Eksempel

Et mellemholdingselskab (MH) ejer 18 pct. af aktierne i et driftsselskab (D). Aktierne i MH ejes af selskaberne S1 (50 pct.) og S2 (50 pct.). S1 og S2 ville ved direkte ejerskab være porteføljeaktionærer med 9 pct. af MH.



Hvis S1 i denne situation sælger sin del af MH til S2, hvorved S2 indirekte ejer 18 pct. af aktiekapitalen i D, vil S2 blive beskattet ved statusskiftet fra porteføljeaktionær til datterselskabsaktionær.

Med venlig hilsen

Ebbe Melchior

REVITAX A/S

Frederiksgade 1
1265 København K
Telefon 3391 2201
Telefax 3391 3801