

Advokatrådet

Skatteministeriet
Nicolai Eigtveds Gade 28
1402 København K.

KRONPRINSESSEGADE 28
1306 KØBENHAVN K
TLF. 33 96 97 98
FAX 33 36 97 50

DATO: 02-12-2005
J.NR.: 04-013702-05-2227
REF.: spi/kfe

Høring over udkast til forslag til ny aktieavancebeskatningslov og følgeforslag hertil.

Ved mail af 9. november 2005 har Skatteministeriet anmodet om Advokatrådets bemærkninger til ovennævnte udkast.

Udkastet til aktieavancebeskatningslov har været forelagt for Advokatrådets Skatteudvalg, hvorefter bemærkes, at udkastet giver Advokatrådet anledning til følgende bemærkninger:

Advokatrådet finder det positivt, at aktieavancebeskatningsloven forenkles, særligt således at det for private aktionærer bliver mere overskueligt at investere i aktier.

Uanset at der med forslaget vil være tale om en forenkling, fører de meget omfattende og tidsbegrænsede overgangsregler ikke til en mere overskuelig lov. Den omfattende udlægning af gældende ret, der er anført i bemærkningerne, er Advokatrådet ikke uden videre enig i på alle punkter.

Udkast til ny aktieavancebeskatningslov

Ad § 1, stk. 3

Det bør fremgå direkte af lovens ordlyd, at loven for så vidt angår konvertible obligationer alene finder anvendelse i de tilfælde, der er anført i bemærkningerne til § 1, stk. 3.

Ad § 2, stk. 3, nr. 1

Skatteministeren har ved L56 (forslag til lov om ændring af ligningsloven m.m.) fremsat forslag om at ligningslovens § 16B, stk. 1, 2. pkt. udvides til også at omfatte aktier omfattet af ligningslovens § 7H, aktier erhvervet ved udnyttelse af en købe-

Advokatrådet

eller tegningsret omfattet af ligningslovens § 7H, og aktier erhvervet ved udnyttelse af en købe- eller tegningsret omfattet af ligningslovens § 28.

Forslagets § 2, stk. 3, nr. 1, bør derfor bringes i overensstemmelse med L56.

Det er efter bestemmelsen en betingelse, at udstedelsen af aktierne er betinget af, at aktierne ved afståelse eller ved medarbejderens død tilbagesælges til det udstedende selskab, der i så fald er forpligtet til at erhverve disse. Det er uklart om betingelsen om, at aktierne ved "afståelse" skal tilbagesælges, kan anses for opfyldt i tilfælde hvor medarbejdere tildeles aktier betinget af, at medarbejderne afstår aktierne til selskabet ved ansættelsesforholdets ophør, eller om bestemmelsen alene kan anses for opfyldt, når medarbejderne selv kan bestemme, hvornår aktierne skal tilbagesælges til det udstedende selskab.

Det bemærkes i den forbindelse, at den af skatteministeren ved L56 foreslåede tilføjelse til ligningslovens § 7A, stk. 2, 6. pkt. – hvorefter der ved afgørelsen af, om aktierne har samme rettigheder som selskabets øvrige aktier af samme klasse ses bort fra en eventuel pligt til at afstå aktierne til det udstedende selskab – ikke indeholder samme krav om, at der skal ske tilbagesalg netop ved afståelse eller medarbejderens død.

Ad § 3

Det anføres i bemærkningerne, at aktier, der er OTC-noterede, ikke anses for børsnoterede. Da der ikke findes entydig definition af, hvad der præcist skal forstås for OTC-noterede aktier, bør det tydeliggøres, hvad der hermed sigtes til.

Ad § 16

Det anføres i lovforslagets bemærkninger, at bestemmelse alene gælder i forhold til tegningsretter, der er tegningsretter til aktier. Udvalget går ud fra, at dette ikke betyder, at bestemmelsen ikke finder anvendelse på tegningsretter til eksempelvis anparter og ministeriet opfordres til at præcisere bemærkninger, så den nærmere betydning af udsagnet klargøres.

Ad § 17, stk. 2

I bemærkningerne er det anført, at det er skattemyndighedernes klare opfattelse, at begrænsningen af fradraget for tab med skattefrit udbytte gælder, uanset hvilket opgørelsesprincip tabet er opgjort efter. Det bør tilføjes, at dette er udtryk for skattemyndighedernes opfattelse – og ikke foreligger afgjort i praksis.

Advokatrådet

Ad § 19, stk. 2, nr. 2

Efter bestemmelsen sidestilles med tilbagekøb, at en tredjemand tilkendegiver over for selskabet, at enten den pågældende selv eller en anden fysisk eller juridisk person på forlangende vil købe enhver andel.

Det bør i lovforslaget bekræftes, at dette ikke omfatter tilfælde, hvor en tredjemand over for enkelte selskabsdeltagere tilkendegiver at ville købe sådanne enkelte selskabsdeltageres andele i selskabet.

Ad § 19, stk. 4

Skatteministeren har oplyst, at der ved 2.-behandlingen af lovforslaget vil blive fremsat et ændringsforslag til lovforslagets § 19, stk. 4. Det bør i den forbindelse sikres, at ændringen ikke får skattemæssige konsekvenser for investeringer foretaget forud for ændringsforslagets fremsættelse.

Ad § 23

Ifølge ordlyden af § 23, stk. 1, skal gevinst og tab på aktier medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst i det indkomstår, hvori gevinsten eller tabet realiseres.

Ordlyden fastlægger ikke afståelsestidspunktet. Derimod er der i bemærkningerne til § 23, stk. 1, forslag om en ændring af erhvervelsestidspunktet for nogle aktier og tegningsretter m.v. i forhold til gældende ret. Efter Advokatrådets opfattelse er der tale om lovgivning i bemærkningerne, hvilket ikke er i overensstemmelse med god lovgivningsskik. De nye regler for tegningsretter bør således fremgå direkte af lovens ordlyd og ikke alene i bemærkningerne.

Af forenklingsgrunde forekommer det mindre hensigtsmæssigt at operere med forskellige anskaffelsestidspunkter. Det forekommer uoverskueligt, og under alle omstændigheder bør det fremgå af loven, hvilket anskaffelsestidspunkt der skal være gældende for samtlige de rettigheder, der er nævnt i bemærkningerne.

Ad § 24, stk. 1 og 2

Efter ordlyden skal gevinst og tab opgøres efter gennemsnitsmetoden. I bemærkningerne er det anført, at i de tilfælde, hvor kursværdien på et givent tidspunkt, som ikke er erhvervelses- eller afståelsestidspunktet, er relevant, f.eks. ved anvendelse af indgangsværdier i medfør af overgangsregler, tillægges omkostningerne ved erhvervelsen ikke kursværdien af aktierne. Der synes ikke at være noget retligt grundlag for en sådan antagelse, når det i øvrigt generelt anerkendes, at omkostninger kan tillægges anskaffessummen. Synspunktet ved overgangsregler er vel netop at friholde kurs-

Advokatrådet

stigninger indtil et givent tidspunkt, uafhængig af faktiske omkostninger ved erhvervelsen.

Ad § 25, stk. 2

Det fremgår af bestemmelsen, at anskaffelsessummen for tegningsretter til børsnoterede aktier, der er tildelt den skattepligtige i dennes egenskab af aktionær i selskabet, er 0 kr.

Det fremgår imidlertid tillige af lovforslagets almindelige bemærkninger (afsnit 3.2.6) samt lovforslagets § 26, stk. 4, at tildelte tegningsretter til unoterede aktier anses for erhvervet til tegningsbeløbet, og skatteministeren bedes derfor bekræfte, at retsstilling efter lovforslagets vedtagelse vil være den, at anskaffelsessummen for tegningsretter til børsnoterede aktier, der er tildelt den skattepligtige i dennes egenskab af aktionær i selskabet, er 0 kr., medens anskaffelsessummen for tegningsretter til ikke-børsnoterede aktier, der er tildelt den skattepligtige i dennes egenskab af aktionær i selskabet, er tegningsbeløbet.

Ad § 30

Det synes at fremgå af bemærkningerne til lovforslagets § 30, at manglende udnyttelse af en tegningsret anses for afståelse ("bortfald").

Det bør i lovforslaget bekræftes, at manglende udnyttelse af en tegningsret anses for en afståelse. I givet fald bør det afklares, om lovforslagets § 16, stk. 1, finder anvendelse i tilfælde, hvor en aktionær vælger ikke at udnytte en tegningsret, der er tildelt den pågældende i dennes egenskab af aktionær i selskabet.

Det anføres endvidere i bemærkningerne til lovforslagets § 30, at visse former for betingede salg eller bortgivelser ikke kan anses for afståelse. Som eksempel angives blandt andet tilfælde, hvor overdrageren har forbeholdt sig stemmeretten samtidig med, at der er pålagt modtageren indskrænkninger i dennes ret til at disponere over aktierne. Det bør tydeliggøres, i hvilket omfang sådanne dispositioner udløser andre skattemæssige konsekvenser.

Ad § 36

Der er flere steder i bestemmelsen nævnt "Told- og Skatteforvaltningen". Navnet bør vel ændres?

Ad § 38, stk. 2

Advokatrådet

Det fremgår af bemærkningerne, at såfremt medarbejderen på fraflytningstidspunktet endnu ikke har erhvervet endelig ret til en tegningsret, skal medarbejderen på dette tidspunkt ”efter praksis beskattes af den skattepligtige gevinst som eventualretten til tegningsretten repræsenterer”.

Efter Advokatrådets opfattelse eksisterer der ikke en praksis, hvorefter medarbejdere, der ikke har erhvervet endelig ret til tegningsretter, beskattes, og der ses heller ikke i skattelovgivningen i øvrigt at være hjemmel til at beskatte eventualretter.

Ad overgangsreglerne

Som også påpeget i andre hørings svar finder Advokatrådet overgangsreglerne voldsomt komplekse og meget svært tilgængelige. Advokatrådet erkender behovet for overgangsreglerne, men finder det helt nødvendigt, at overgangsreglerne omformuleres og ombrydes, evt. i flere bestemmelser med angivelse af vejledende kursivoverskrifter.

Følgforslaget

Advokatrådet eftersender sine eventuelle bemærkninger vedrørende følgeforslaget.

Med venlig hilsen

Steffen Pihlblad