

Skatteministeriet
Den

J.nr. 2005-411-0042

Til

Folketingets Skatteudvalg

**L 121- Forslag til Lov om ændring af selskabsskatteloven og andre skattelove
(Nedsættelse af selskabsskatten og globalpulje-princip i sambeskatningen).**

Hermed fremsendes i 5 eksemplarer svar på spørgsmål nr. 135-137 af 13. maj 2005.

Kristian Jensen

/ Ivar Nordland

Spørgsmål 135: *Ad besvarelsen af spørgsmål 123:* I besvarelsen anføres, at der kan opnås samme skattemæssig fordel, som det i spørgsmålet anførte eksempel, ved at gennemføre en skattefri fusion efter reglerne i fusionsskatteloven mellem holdingselskabet og det opkøbte danske selskab.

Kan det bekræftes, at en sådan skattefri fusion kræver tilladelse fra ToldSkat efter reglerne i Fusionsskattelovens § 3?

Er det praksis, at ToldSkat giver tilladelse efter Fusionsskattelovens § 3 til en sådan fusion, hvis formålet med fusionen er at overføre det potentielle skattemæssige underskud i det etablerede holdingselskab til fradrag i det opkøbte datterselskabs overskud?

Er det efter selskabslovgivningen tilladt, at et holdingselskab, der har opkøbt et aktivt selskab, og hvor opkøbet delvis er finansieret ved lån, i opkøbsåret fusioner med det opkøbte selskab (da der jo så foreligger den situation, at selskabet selv finansierer opkøbet)?

Svar: Efter de gældende regler kan de potentielle skattemæssige underskud i det etablerede holdingselskab overføres til fradrag i det opkøbte selskab ved etablering af sambeskatning i det første indkomstår, hvor betingelserne for sambeskatning er opfyldte i hele indkomståret.

I besvarelsen af spørgsmål 123 bemærkes afslutningsvis vedrørende underskud i selve opkøbsåret, at fradrag for underskuddet i holdingaktieselskabet ville kunne opnås efter gældende regler ved en skattefri fusion efter reglerne i fusionsskatteloven mellem holdingaktieselskabet og det opkøbte danske selskab.

Det er korrekt, at fusionsskattelovens § 3 medfører, at en skattefri fusion, hvor et moderselskab fusionerer med sit datterselskab og hvor moderselskabet ikke i et tidsrum af tre år forud for fusionsdatoen har besiddet den fornødne majoritet for gennemførelse af fusionen, kræver tilladelse fra den skatteansættende myndighed. Hvorvidt der konkret gives tilladelse eller ej, beror på den skatteansættende myndigheds skønsmæssige vurdering af den konkrete planlagte fusion.

Fusionsskattelovens § 3 giver ifølge Ligningsvejledningen (S.D. 1.5.1)

”de skatteansættende myndigheder mulighed for at kontrollere, om bl.a. beskatningsgrundlaget for de sælgende selskabsdeltagere er korrekt, og om fusionen medfører beskatningsmæssige fordele, der ikke har været tilsigtet.”

Formålet med § 3 er at undgå omgåelse af den til grund for lovens § 2 liggende forudsætning om, at aktionærerne i det indskydende selskab som hovedregel skal fortsætte som aktionærer i det modtagende selskab efter fusionen. En væsentlig del af bestemmelsens berettigelse er derfor fjernet med vedtagelsen af lov nr. 313 af 21. maj 2002, hvor grænsen for kontant betaling ved skattefrie omstruktureringer blev ophævet.

Den offentliggjorte praksis vedrørende bestemmelsen er meget sparsom. Fra praksis kan dog nævnes, at Ligningsrådet tidligere (i 1989) har nægtet tilladelse til skattefri fusion under henvisning til, at der ved fusionen måtte skønnes at kunne opnås fradrag for renteudgifter, som under sambeskatning ville blive ramt af det nu ophævede sambeskatningsvilkår 2.4.2. (Tynd kapitalisering). Sambeskatningsvilkåret, som forhindrede fradrag for underskud i tyndt kapitaliserede moderselskaber, skulle således ikke kunne omgås ved at fusionere. Sambeskatningsvilkår 2.4.2. er imidlertid blevet ophævet efter indførslen af selskabsskattelovens § 11 om tynd kapitalisering – og det holdingaktieselskab, som behandles i dette spørgsmål, er ikke omfattet af de nuværende regler om tynd kapitalisering. Ved fusionen vil der således ikke kunne opnås en skattemæssig fordel, der ellers ville være forhindret af reglerne om tynd kapitalisering.

Såfremt det forudsættes, at det erklærede formål med fusionen udelukkende er at overføre opkøbsårets skattemæssige underskud i det etablerede holdingselskab til fradrag i det opkøbte datterselskabs overskud, er det formentligt tvivlsomt, om der kan opnås tilladelse til fusionen.

Hvis koncernen måtte have problemer med at opnå tilladelse til skattefri fusion, kan fradrag for underskuddene i stedet opnås ved en skattepligtig fusion, hvor fusionen tillægges skattemæssigt tilbagevirkende kraft. Beskatning af avancer og genvundne afskrivninger i det børsnoterede selskab kan undgås ved at gøre holdingaktieselskabet til det indskydende selskab. Herefter vil der kun være beskatning af en eventuel avance på holdingselskabets aktiebeholdning.

For så vidt angår selskabslovgivningen har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen oplyst, at

”Det vil afhænge af de konkrete omstændigheder og formålet med den konkrete fusion, hvorvidt denne er i overensstemmelse med reglerne om selvfinansiering. I den udstrækning, at formålet med fusionen er at finansiere erhvervelse af datterselskabet, vil det være i strid med selvfinansieringsforbuddet.

Med de foreliggende oplysninger er det derfor ikke muligt at give et præcist svar.”

Spørgsmål 136: *Ad besvarelsen af spørgsmål 127:* Hvad er den skattemæssige konsekvens af, at den anførte fordring rent faktisk ikke bliver bogført og derved ikke indgår i de pågældendes selskaber regnskabsaflæggelse og årsrapport?

Svar: Fordringen skal selvfølgelig bogføres korrekt. Det har dog ingen direkte skattemæssige konsekvenser, hvis den anførte fordring ikke bogføres korrekt. Såfremt den manglende bogføring medfører, at renteindtægter og renteudgifter som følge af fordringen heller ikke selvangives, vil denne manglende selvangivelse selvfølgelig have skattemæssige konsekvenser.

Spørgsmål 137: *Ad besvarelsen af spørgsmål 129:* Er svaret det samme, hvis de to selskaber begge har skattemæssigt overskud det pågældende år?

Svar: Det ændrer ikke på min besvarelse af spørgsmål 90, 91 og 129, at det forudsættes, at begge selskaber har skattemæssigt overskud i det pågældende år. Der henvises til de omtalte besvarelser.