



SKATTEMINISTERIET

J.nr. 2009-311-0028

Dato: 13. maj 2009

Til

Folketinget - Skatteudvalget

L 199 - Forslag til Lov om ændring af ligningsloven og forskellige andre love (Beskatning af personalegoder, befordringsfradrag, gavefradrag, dag-plejefradrag og rejsefradrag m.v.).

Hermed sendes kommentar til henvendelse af 29. april 2009 fra Plesner (L 199 – bilag 11).

Kristian Jensen

/ Birgitte Christensen

Plesner anfører, at da retserhvervelsesbegrebet i relation til købe- og tegningsretter kan være vanskeligt at håndtere, kan ikrafttrædelsesreglen for ophævelse af ligningslovens § 7 H, stk. 2, nr. 2, litra b, (15 pct.'s reglen) give anledning til fortolkningsproblemer. Plesner beder derfor om, at det overvejes at ændre ikrafttrædelsesreglen således, at betingede tildelinger før lovforslagets fremsættelse, som opfylder 15 pct.'s betingelsen på tildelingstidspunktet, ikke omfattes af den foreslåede ændring.

Plesner anfører, at der formentlig vil være et betydeligt antal tildelinger, der ikke omfattes af ligningslovens § 7 H med heraf følgende negative konsekvenser for den ansatte. Plesner anfører, at tildelingen således i stedet vil være omfattet af ligningslovens § 28 med heraf følgende lønbeskatning af favørelementet med en betydelig likviditetsbelastning for den ansatte.

Hvis ikrafttrædelsesreglen fastholdes, beder Plesner om svar på en række spørgsmål i 3 opstillede eksempler.

Hertil bemærkes:

Lovforslaget går ud på at ophæve en skattemæssigt favorabel ordning i ligningslovens § 7 H. Ordningen går ud på, at den ansatte ubegrænset kan tildeles købe- og tegningsretter uden lønbeskatning, såfremt udnyttelseskursen for købe- og tegningsretten højst er 15 pct. lavere end aktiernes kursværdi. Den ansatte skal først beskattes på det tidspunkt, hvor aktierne afstås. Beskatningen sker som aktieavance.

Ifølge *Forårspakke 2.0* skal initiativet træde i kraft den 1. januar 2010.

Det skal indledningsvis bemærkes, at det i ligningslovens § 7 H er fastsat, at vurderingen af, om 10 pct.'s reglen (i forhold til lønnen) henholdsvis 15 pct.'s reglen er opfyldt, som udgangspunkt skal foretages ud fra forholdene på det tidspunkt, hvor den faktiske udnyttelseskurs for købe- og tegningsretten henholdsvis den faktiske købskurs for de ydede aktier foreligger, dog senest på retserhvervelsestidspunktet. Formålet med fremrykningen af vurderingstidspunktet i forhold til vederlagets størrelse er begrundet i, at retten til at udnytte købe- og tegningsretter ofte er knyttet op på en række suspensive betingelser med den konsekvens, at der kan forløbe op til flere år, inden retserhvervelsestidspunktet indtræder. Da netop denne betingelse kan blive påvirket efter modtagelsen, uden at dette nødvendigvis kan tilregnes den ansatte eller selskabet, har man fundet, at det vil være af væsentlig betydning at kunne få fastslået, om betingelsen er opfyldt på et tidligere tidspunkt end retserhvervelsestidspunktet. Vurderingen af, om en række øvrige betingelser for, at et vederlag er omfattet af ligningslovens § 7 H, er opfyldt, skal ske ud fra forholdene på det tidspunkt, hvor den ansatte erhverver ubetinget ret til vederlaget. Revisorens eller advokatens attest og kopi af aftalen skal indsendes til SKAT senest samtidig med selskabets regnskab for det år, hvor der ansatte erhverver endelig ret til aktierne m.v.

Den foreslåede ophævelse af 15 pct.'s reglen betyder, at købe- og tegningsretter i stedet skal bedømmes efter 10 pct.'s reglen i ligningslovens § 7 H, der med lovforslaget opretholdes. Hvis værdien af købe- og tegningsretter sammenlagt med værdien af eventuelle andre tildelinger ikke overstiger 10 pct. af årslønnen, kan købe- eller tegningsretterne stadig være omfattet af ligningslovens § 7 H. Der er således fortsat gode muligheder for virksomhederne for at anvende købe- og tegningsretter omfattet af ligningslovens § 7 H i aflønningen af de ansatte.

Det foreslås, at ophævelsen af 15 pct.'s reglen har virkning for retserhvervelser af købe- og tegningsretter, der sker den 1. januar 2010 eller senere.

Udgangspunktet for, om et vederlag som her købe- og tegningsretter skal behandles efter det gældende regelsæt eller det fremadrettede regelsæt, der indebærer lønbeskatning, bør

være, hvornår den ansatte erhverver endelig ret til de pågældende købe- og tegningsretter. Hvis der ikke gjaldt skattebegunstigende regler, ville den ansatte således skulle beskattes af købe- og tegningsretterne på retserhvervelsestidspunktet. Det tidspunkt, hvor den ansatte må anses for at erhverve endelig ret til vederlaget, bør således være afgørende for, om den ansatte skattemæssigt skal behandles efter det gældende regelsæt eller det fremadrettede regelsæt.

Det afhænger af den konkrete udformning af den aftale, som den ansatte og selskabet har indgået, hvornår det endelige retserhvervelsestidspunkt for købe- og tegningsretter foreligger.

Købe- og tegningsretter til aktier, der er retserhvervet før den 1. januar 2010, behandles efter forslaget fortsat efter de gældende regler. Købe- og tegningsretter, der retserhverves den 1. januar 2010 eller senere, vil som nævnt dog fortsat være omfattet af ligningslovens § 7 H for den del, der ligger inden for 10 pct. af årslønnen. Hvis udnyttelseskursen for en købe- eller tegningsret ligger fast ved en tildeling i eksempelvis 2009, er det årslønnen for 2009, der skal måles på. Overstiger værdien 10 pct. af den ansattes årsløn i det år, hvor vederlaget modtages, kan den samlede værdi fordeles på de respektive år, hvori retserhvervelsen sker. Dette har betydning, hvis der på forhånd er aftalt flere udnyttelsestidspunkter i takt med, at de økonomiske betingelser opnås.

Overstiger favørelementet for købe- og tegningsretterne 10 pct. af årslønnen, behandles den overskydende del efter ligningslovens § 28. Efter denne bestemmelse udskydes lønbeskatningen til det tidspunkt, hvor købe- eller tegningsretten udnyttes til køb eller tegning af aktier.

Udformes ikrafttrædelsesreglerne i stedet på den måde, at købe- og tegningsretter, der tildeles i 2009 eller tidligere, alternativt før lovforslagets fremsættelse, skattemæssigt skal behandles efter gældende regler, ville konsekvensen være, at ansatte, der erhverver endelig ret til købe- og tegningsretter, i 2010 eller senere indkomstår fortsat kunne anvende de nuværende skatteregler. Modningsperioden for købe- og tegningsretter kan være på flere år, typisk 3-5 år, men den kan i visse tilfælde være helt op imod 10 år. En eventuel overgangsregel ville i givet fald skulle have virkning i en længere årrække.

Jeg mener ikke, at det vil være acceptabelt, at ansatte, der er tildelt købe- og tegningsretter i eksempelvis 2008, og som først retserhverver disse i eksempelvis 2013 (eller 2017), fortsat skal kunne behandles efter den gældende ordning. I længerevarende kontrakter må man generelt acceptere, at også skattereglerne undervejs i kontraktperioden kan ændre sig. Det kan eksempelvis være tilfældet, hvis en ansat og en virksomhed har aftalt, at den ansatte i efterfølgende indkomstår skal have lønstigninger, eventuelt betinget af en given målopfyldelse. I sådanne tilfælde gælder også, at der efter det tidspunkt, hvor den ansatte og virksomheden har aftalt den fremtidige løn til den ansatte, kan være gennemført ændringer af skattereglerne, der ændrer på nettolønnen, dvs. lønnen efter skat, til den ansatte i forhold til de forventninger herom, som parterne lagde til grund ved indgåelsen af aftalen.

Det foreslåede ikrafttrædelsestidspunkt fastholdes således.

Plesner beder om svar på en række spørgsmål i nedenstående 3 eksempler:

Eksempel A:

Et selskab har den 1. juli 2007 tildelt en medarbejder køberetter til 100 aktier. Markedskursen på selskabets aktier udgør på tildelingstidspunktet 200. Udnyttelseskursen er under hensyntagen til 15 pct.'s reglen aftalt til 170. Udnyttelse kan tidligst ske efter 3 år, men kun hvis selskabets regnskabsmæssige resultat er steget med 10 pct. pr. år. Alle øvrige betingelser for anvendelse af § 7 H er opfyldt, herunder har selskabets revisor attesteret aftalen, og

denne er indsendt til SKAT. Medarbejderen er funktionær, og aktieoptionsloven finder derfor anvendelse, bl.a. med den konsekvens, at medarbejderen mister sine køberetter, hvis vedkommende selv siger sin stilling op.

1. Medarbejderen ønsker den 1. juli 2010 at udnytte sine køberetter, da de regnskabsmæssige betingelser er opfyldt. Markedskursen på selskabets aktier udgør nu 500. Hvis det lægges til grund, at 10 pct.'s reglen i den nugældende § 7 H, stk. 2, nr. 2, litra a, ikke er opfyldt på noget tidspunkt, er køberetterne da helt eller delvis omfattet af ligningslovens § 7 H?

2. Er svaret det samme, såfremt den regnskabsmæssige betingelse ikke er en del af aftalen?

Svar på spørgsmål 1:

Tildelingen i 2007 er betinget, idet køberetterne kun kan udnyttes i 2010, såfremt det økonomiske resultat i virksomheden nås. Resterhvervelsen er derfor udskudt til 2010. Det betyder, at den ansatte ikke kan anvende 15 pct.'s reglen ved udnyttelse af køberetterne i 2010.

Herefter er køberetterne omfattet af 10 pct.'s reglen i ligningslovens § 7 H. Hvis værdien af køberetterne ikke overstiger 10 pct. af årslønnen, vil køberetterne således fortsat fuldt ud være omfattet af ligningslovens § 7 H. Da udnyttelseskursen ligger fast i 2007, er det afgørende, om 10 pct.'s betingelsen i forhold til lønnen er opfyldt i 2007.

Svar på spørgsmål 2:

I det tilfælde, hvor den ansatte mister tildelte køberetter, såfremt den pågældende siger op, er det afgørende, om retserhvervelsen herved udskydes. Der er tale om en konkret vurdering.

Ifølge praksis vil betingelser, hvis opfyldelse den ansatte selv har kontrol over, ikke medføre udskydelse af det skattemæssige retserhvervestidspunkt. Det væsentlige i vurderingen af, om retserhvervestidspunktet er udskudt eller ej, er således, om der må antages at foreligge en reel usikkerhed om, hvorvidt betingelsen opfyldes. Det endelige retserhvervestidspunkt i skattemæssig henseende for en betinget tildelt købe- eller tegningsret afhænger af, hvornår det ikke længere er usikkert, om betingelsen opfyldes.

Ved vurderingen lægges der i praksis vægt på det tidsmæssige perspektiv. Er betingelsen for udnyttelsen således, at den ansatte skal være ansat på udnyttelsestidspunktet, vil det i takt med en længere modningsperiode for udnyttelse af køberetten i stigende grad være usikkert, om den pågældende er ansat. 3 år eller mere vil være en forholdsvis lang periode i ansættelsesmæssig sammenhæng, idet det for mange ansatte må anses for usikkert, om de fortsat vil være ansat i selskabet om 3 år. Det vil sige, at ud fra den praksis, der foreligger, må retserhvervelsen i denne situation formentlig antages at være udskudt til 2010.

Eksempel B:

Et selskab har den 1. juli 2007 indgået en aftale med en medarbejder om tildeling af køberetter til 100 aktier. Markedskursen på selskabets aktier udgør på aftaletidspunktet 200. Udnyttelseskursen er under hensyntagen til 15 pct.'s reglen aftalt til 170. Det er aftalt, at køberetterne skal anses for tildelt med 25 pct. pr. år, således at medarbejderen har retserhvervet 25 køberetter efter 12 måneder, 50 køberetter efter 24 måneder o.s.v. Udnyttelsen af tildelte køberetter kan tidligst ske efter 4 år, men kun hvis selskabets regnskabsmæssige resultat er steget med 10 pct. pr. år. Medarbejderen er funktionær, og aktieoptionsloven fin-

der derfor anvendelse, bl.a. med den konsekvens, at medarbejderen mister sine (tildelte) køberetter, såfremt vedkommende selv siger sin stilling op.

3. Medarbejderen er fortsat ansat den 1. juli 2011 og ønsker at udnytte sine 100 køberetter, da de regnskabsmæssige betingelser er opfyldt. Markedskursen på selskabets aktier udgør nu 500. Hvis det lægges til grund, at 10 pct.'s reglen i den nugældende § 7 H, stk. 2, nr. 2, litra a, ikke er opfyldt på noget tidspunkt, er køberetterne da helt eller delvis omfattet af ligningslovens § 7 H?

4. Er svaret det samme, såfremt den regnskabsmæssige betingelse ikke er en del af aftalen?

Svar på spørgsmål 3 og 4:

Eksempel B ses kun at adskille sig fra eksempel A ved, at den ansatte anses for at være tildelt 25 køberetter pr. år, og at udnyttelsen først kan ske den 1. juli 2011.

Tildelingen af køberetter i 4 årlige portioner ses ikke umiddelbart at have betydning for besvarelsen. Det betyder, at kan den ansatte kun udnytte køberetterne, såfremt det økonomiske resultat for virksomheden nås, må retserhvervelsen anses for udskudt til 2011.

Er udnyttelsen ikke betinget af, at virksomheden når et økonomisk resultat, må retserhvervelsen i denne situation, hvor modningsperioden er 4 år, ud fra den praksis, der foreligger, med større sikkerhed end ved en modningsperiode på kun 3 år, antages at være udskudt til 2011.

Eksempel C

Et selskab har den 1. juli 2007 tildelt sin administrerende direktør, der ikke er funktionær, køberetter til 100 aktier. Markedskursen på selskabets aktier udgør på tildelingstidspunktet 200. Udnyttelseskursen er under hensyntagen til 15 pct.'s reglen aftalt til 170. Udnyttelsen kan tidligst ske efter 3 år, men kun hvis selskabets regnskabsmæssige resultat er steget med 10 pct. pr. år, og hvis direktøren fortsat er ansat i selskabet. Der kan ligeledes ske udnyttelse på et hvilket som helst tidspunkt, såfremt aktiemajoriteten i selskabet sælges til en tredjemand. Alle øvrige betingelser for anvendelse af § 7 H er opfyldt, herunder har selskabets revisor attesteret aftalen, og denne er indsendt til SKAT.

5. Direktøren ønsker den 1. juli 2010 at udnytte sine optioner, da de regnskabsmæssige betingelser er opfyldt. Markedskursen på selskabets aktier udgør nu 500. Hvis det lægges til grund, at 10 pct.'s reglen i den nugældende § 7 H, stk. 2, nr. 2, litra a, ikke er opfyldt på noget tidspunkt, er køberetterne da helt eller delvis omfattet af ligningslovens § 7 H?

6. Er svaret det samme, såfremt det alene er en betingelse for udnyttelsen, at direktøren fortsat er ansat i selskabet?

Svar på spørgsmål 5:

For så vidt angår svaret på spørgsmål 5 henvises til svaret på spørgsmål 1 ovenfor.

Svar på spørgsmål 6:

Direktøren mister tildelte optioner ved opsigelse, hvad enten vedkommende selv siger op, eller bliver sagt op af selskabet. Der må i dette tilfælde antages at være så stor usikkerhed om, hvorvidt betingelsen opfyldes, at retserhvervelsen må anses for at være udskudt til 2010.

Det skal for god ordens skyld bemærkes, at besvarelsen af spørgsmålene i ovenstående opstillede eksempler kun har vejledende karakter.

For de skatteydere, der ønsker at få fastslået, hvornår der i skattemæssig henseende konkret foreligger retserhvervelse for en køberet, der eksempelvis alene er betinget af fortsat ansættelse på udnyttelsestidspunktet, er der mulighed for at få en bindende svar fra SKAT om spørgsmålet.