

Udskriftsdato: 27. december 2025

AFG nr 9736 af 24/08/2021 (Gældende)

Udenlandsk selskab, skattefri aktieombytning

Ministerium: Skatteministeriet

Journalnummer: 21-0251906

Udenlandsk selskab, skattefri aktieombytning

Skatterådet bekræftede, at et selskab beliggende i Hong Kong svarede til et dansk aktie- eller anpartsselskab i relation til aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 1. Skatterådet bekræftede endvidere, at spørger kunne foretage en skattefri aktieombytning uden tilladelse.

Skatterådsmøde 24. august 2021 - SKM2021. 454. SR

Spørgsmål

1. Kan Skattestyrelsen bekræfte, at A Holding Limited (Hong Kong) kan anses for omfattet af formuleringen "eller er selskaber, som svarer til danske aktie- eller anpartsselskaber, men som er hjemmehørende i lande uden for EU", som denne er formuleret i aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 1?
2. Kan Skattestyrelsen bekræfte, at Spørger kan ombytte sine aktier i A Holding Limited (Hong Kong) med anparter i B ApS, efter reglerne i om skattefri aktieombytning i Aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 6, altså ombytning uden forudgående ansøgning?

Svar

1. Ja
2. Ja

Beskrivelse af de faktiske forhold

Spørger ejer A Holding Limited 100% og har gjort det siden juni 20xx.

Man ønsker nu at få samlet koncernen og derfor ønsker man at foretage en skattefri aktieombytning, hvor det danske moderselskab, B ApS, som Spørger ejer 100% bliver 100% ejer af selskabet i Hong Kong.

A Holding Limited er indregistreret i Hong Kong under Company Number xxxxxx og er registreret der som Limited Company.

Vi har vedlagt uddrag af de selskabsretlige regler i Hong Kong. Af disse fremgår det:

"Company limited by shares

For the purposes of this Ordinance a company is a company limited by shares if the liability of its members is limited by the company's articles to any amount unpaid on the shares held by the members."

Der er her tale om et selskab med en selskabskapital på 10.000 Hong kong dollars.

Spørgers opfattelse og begrundelse

Efter bestemmelsen er der under visse betingelser adgang til succession på aktionærsiden i situationer, hvor et selskab helt eller delvist erhverver kapitalen i et andet selskab (uegentlig fusion).

Successionen betyder, at ombytningen ikke udløser beskatning hos aktionærerne, ligesom de modtagne aktier anses for anskaffet på samme tidspunkter, til samme anskaffelsessummer og i samme hensigt som de ombyttede aktier.

Bestemmelsen omfatter ombytning af aktier, hvor det erhvervende og det erhvervede selskab enten er omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i artikel 3 i fusionsskattedirektivet, eller er selskaber, der svarer til danske aktie- og anpartsselskaber, men som er hjemmehørende i lande uden for EU.

Det påhviler ombytterer gennem forelæggelse af oplysninger om selskabet og om de regler, selskabet er undergivet at dokumentere, at der er tale om et selskab, som svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab.

Ved afgørelsen heraf tillægges der navnlig vægt om der er tale om et selskab med en fast indskudskapital, i hvilket ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, men hvor hæftelsen er begrænset til den af deltagerne indskudte kapital og selskabets øvrige formue, og som er undergivet en retlig regulering.

Der kan imidlertid lægges vægt på andre momenter. Mindre væsentlige fravigelser bevirker, i forhold til danske aktie- og anpartsselskaber, ikke uden videre, at tilladelse til succession er udelukket.

Det er vores opfattelse, at det fremlagte materiale bekræfter, at der er tale om et selskab med en fast indskudskapital, i hvilket Spørger ikke hæfter personligt for selskabets forpligtelser, men hæftelsen er begrænset til den af Spørger indskudte selskabskapital.

Selskabet er endvidere underlagt retlig regulering i Hong Kong.

Spørgsmål 1 kan derfor besvares bekræftende.

Begrundelse spørgsmål 2

Af bestemmelsen fremgår det, at en aktieombytning omfattet af aktieavancebeskatningslovens § 36 stk. 1-5 kan gennemføres uden at der er opnået en forudgående tilladelse fra told- og skatteforvaltningen forudsat en række betingelser er opfyldt.

Det er en betingelse, at det erhvervende selskab erhverver flertallet af stemmer i det erhvervede selskab. Da der sker erhvervelse af 100% anses denne betingelse for opfyldt.

Det er herefter bl.a. en betingelse, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuelt kontant udligningssum svarer til handelsværdien af de ombyttede aktier. Der må således ikke i forbindelse med aktieombytningen ske formueforskydninger mellem aktionærene.

Der vil i forbindelse med ombytningen ske ombytning til et selskab som Spørger ejer 100%, hvorfor der ikke er risiko for formueskydning. Vederlagskravet kan derfor anses for opfyldt.

Det kan endvidere lægges til grund, at holdingkravet vil blive opfyldt.

Spørgsmål 2 kan derfor besvares bekræftende.

Skattestyrelsens indstilling og begrundelse

Spørgsmål 1

Det ønskes bekræftet, at A Holding Limited (Hong Kong) kan anses for omfattet af formuleringen "eller er selskaber, som svarer til danske aktie- eller anpartsselskaber, men som er hjemmehørende i lande uden for EU", som denne er formuleret i aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 1.

Begrundelse

En aktieombytning er en transaktion, hvorved et selskab erhverver en andel i et andet selskabs aktiekapital med den virkning, at det opnår flertallet af stemmerne i dette selskab, eller, hvis det allerede har et sådant flertal, erhverver en yderligere andel ved til gengæld for værdipapirer tilhørende aktionærene i det andet selskab at tildele dem aktier eller anparter i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum, jf. aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 2.

Efter bestemmelsen i stk. 1, er det bl.a. et krav, at såvel det erhvervende selskab, B ApS samt det erhvervede selskab, A Holding Limited er selskaber, der svarer til danske aktie- eller anpartsselskaber.

I det følgende tages stilling til om A Holding Limited, Company Number xxxxxx er et selskab, der svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab, jf. aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 1.

I bemærkningerne til aktieavancebeskatningslovens § 36, vedrørende vurdering af, om et selskab svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab, står der:

"Afgørelsen af, om der er tale om et aktie- eller anpartsselskabslignende selskab, træffes i forbindelse med ansøgningen om tilladelse til ombytningen - se herom nedenfor. Det er i denne forbindelse ansøgeren, der gennem forelæggelse af oplysninger om selskabet og om de regler, selskabet er undergivet, skal kunne dokumentere, at der er tale om et selskab, som svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab.

Ved afgørelsen lægges særligt vægt på følgende: Der skal være tale om et erhvervsdrivende selskab med en fast indskudskapital, i hvilket ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, men hvor hæftelsen er begrænset til den af deltagerne indskudte kapital og selskabets øvrige formue, og som er undergivet en retlig regulering. Dog kan der også lægges vægt på andre momenter. Mindre væsentlige fravigelser i forhold til danske aktie og anpartsselskaber bevirker dog ikke, at tilladelse til succession vil være udelukket."

Som det fremgår af ovenstående bemærkninger, lægges der særligt vægt på om selskabet er erhvervsdrivende, har en fast indskudskapital, begrænset hæftelse for selskabsdeltagerene og at selskabet er underlagt retlig regulering. I det følgende gennemgås disse momenter.

Det er Skattestyrelsens opfattelse, at spørgers selskab, er et erhvervsdrivende selskab.

Det er oplyst, at selskabet har en selskabskapital på 10.000 Hong Kong dollars.

Rådgiver har supplerende oplyst, at der i Hong Kong ikke er noget retligt krav om en fast minimumskapital, men blot at aktiekapitalen er over nul, når selskabet som i denne sag er af typen "Private company limited by shares". I praksis vælges imidlertid oftest en aktiekapital på 10.000 Hong Kong dollars.

Der er to typer aktiekapital - autoriseret aktiekapital og udstedt/indbetalt aktiekapital. Autoriseret aktiekapital indebærer, at selskabet i sine vedtægter har angivet en vis øvre beløbsmæssig ramme som sin autoriserede aktiekapital. Selskabet behøver ikke udstede en aktiekapital op til dette beløb, men kan nøjes med en lavere udstedt aktiekapital.

Det er oplyst, at spørgers selskab siden 20xx, hvor det blev stiftet, har haft en indbetalt selskabskapital på 10.000 Hong Kong dollars.

Det er Skattestyrelsen opfattelse, at når der ikke er noget krav i Hong Kong om en fast minimumskapital, kan spørger således selv vælge størrelsen af aktiekapitalen, og dermed er indskudskapitalen ikke *fast* i forhold til kapitalens størrelse, som er tilfældet for danske aktie- og anpartsselskaber. Det bemærkes dog, at aktiekapitalen i spørgers selskab skal være større end nul, og dermed består forskellen således i størrelsen på indskudskapitalen.

Hertil kommer, at spørger har oplyst, at i tilfælde af, at aktiekapitalen skal nedsættes, kan dette ske gennem en domstols godkendt proces eller gennem en ikke-domstols godkendt proces. I sidst nævnte tilfælde skal nedsættelsen blandt andet godkendes af bestyrelsen, der skal udarbejdes en solvenserklæring, ske gennemførelsen af nedsættelsen inden en vis tidsfrist, og der skal indrykkes proklama m.v.

Dermed kan kapitalejerne således ikke frit foretage en kapitalnedsættelse, men skal følge en række krav før nedsættelsen kan gennemføres. Dette er tilsvarende for danske aktie- og anpartsselskaber, hvor en række krav i selskabsloven skal iagttages for at gennemføre en kapitalnedsættelse.

Skattestyrelsen skal desuden bemærke, at Skatterådet i SKM2008. 95. SR har taget stilling til et selskab på Jersey af typen Private Company Limited by Shares i relation til om selskabet svarede til et dansk aktie- eller anpartsselskab efter aktieavancebeskatningslovens § 36.

Skatterådet lagde vægt på, at der var tale om et selskab med begrænset hæftelse, selskabet havde selvstændige vedtægter, der var mulighed for udvidelse af deltagerkredsen (aktierne var omsættelige), og der var krav om likvidator ved opløsning / ophør, herunder krav om deling af egenkapital efter indskud.

Det er Skattestyrelsen opfattelse, at der den gang det bindende svar blev afsagt ikke var noget krav om en fast minimumskapital efter selskabslovgivningen på Jersey.

Skattestyrelsen skal desuden bemærke, at Skatterådet i SKM2018. 272. SR har taget stilling til om et private limited company på Gibraltar svarede til et dansk aktie- eller anpartsselskab efter aktieavancebeskatningslovens § 36.

Skatterådet lagde vægt på, at det var oplyst om selskabet, at det havde stiftelsesdokument og vedtægter, der var udstedt xx kapitalandele af 1 GBP og deltagerens hæftelse var begrænset til den indskudte kapital. Endvidere var der mulighed for at udvide deltagerkredsen og kapitalandelene var omsættelige. Endvidere var det oplyst, at deling af overskud skete efter ejerandele.

Det er Skattestyrelsen opfattelse, at der den gang det bindende svar blev afsagt ikke var noget krav om en fast minimumskapital efter selskabslovgivningen på Gibraltar.

Det er dermed Skattestyrelsen opfattelse, at det ikke har været diskvalificerende i SKM2008. 95. SR og SKM2018. 272, at indskudskapitalen ikke var fast. Som det fremgår bemærkningerne oven for, skal mindre væsentlige fravigelser i forhold til danske aktie- og anpartsselskaber ikke medføre, at succession vil være udelukket.

Af bemærkningerne oven for fremgår det, at der også skal lægges særligt vægt på, om der er begrænset hæftelse og at selskabet er underlagt retlig regulering.

Det er oplyst, at spørgers hæftelse alene er begrænset til den indskudte kapital, og at spørgers selskab er underlagt retlig regulering i Hong Kong.

Hertil kommer, at bemærkningerne også giver mulighed for at lægge vægt på andre momenter end de momenter, der skal lægges særligt vægt på. Det ses af SKM2008. 95. SR og SKM2018. 272, at Skatterådet blandt andet har lagt vægt på om aktierne i selskabet var omsættelige, og om fordelingen af udbytte skete efter ejerandele.

Skattestyrelsen forstår på baggrund af selskabets vedtægter, at ejerandelene i selskabet er omsættelige, samt at deling af overskud og eventuelt likvidationsprovenu sker efter ejerandelene i selskabet.

På baggrund heraf er det Skattestyrelsens vurdering, at spørgers selskab svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab. Kravet i stk. 1 er dermed opfyldt.

Indstilling

Skattestyrelsen indstiller, at spørgsmål 1 besvares med "Ja".

Spørgsmål 2

Det ønskes bekræftet, at Spørger kan ombytte sine aktier i A Holding Limited (Hong Kong) med anparter i B ApS, efter reglerne i om skattefri aktieombytning i aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 6, altså ombytning uden forudgående ansøgning.

Begrundelse

Det følger af aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 6, at et selskab kan foretage en skattefri aktieombytning uden tilladelse, såfremt de objektive betingelser i stk. 1-5 samt betingelserne i stk. 6 er opfyldt.

Betingelsen efter aktieavancebeskatningslovens § 36, stk. 1, er opfyldt, jf. svaret under spørgsmål 1.

Af stk. 2 følger, at det er en betingelse, at det erhvervende selskab opnår flertallet af stemmerne i det erhvervede selskab. Idet B ApS overtager hele aktiekapitalen i A Holding Limited, er betingelsen opfyldt.

Efter stk. 3 er det ydermere en betingelse, at aktionæren (her spørger) i det erhvervede selskab (her A Holding Limited) som vederlag alene modtager anparter i det erhvervende selskab (her B ApS) og eventuelt en kontant udligningssum, jf. stk. 3. Spørger modtager alene anparter i B ApS. Betingelsen er dermed opfyldt.

Af stk. 6 fremgår, at det er en betingelse for at foretage aktieombytningen skattefrit, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum svarer til handelsværdien af de ombyttede aktier. Denne betingelse betegnes ofte som 'vederlagskravet'.

Vederlagskravet har til formål at forhindre, at aktionæren ved hjælp af et skævt ombytningsforhold forærer det erhvervende selskab - og dermed eventuelle andre aktionærer i dette selskab - værdier uden at få et tilsvarende vederlag. Vederlagskravet skal tilsvarende forhindre, at det erhvervende selskab ved hjælp af et skævt ombytningsforhold forærer aktionæren værdier, der står i et misforhold til de ombyttede aktiers værdi. Se nærmere SKM2016. 528. SR.

Skatterådet har i tidligere sager - ud fra en konkret vurdering - fundet, at vederlagskravet kunne fraviges i det tilfælde, hvor der ikke var mulighed for, at der kunne ske formueforskydning mellem aktionærene, og hvor ombytningen ikke medførte utilsigtede skattemæssige fordele. Det fremgår af Den juridiske vejledning, afsnit C. D. 7.4.1. at:

"Det er Skattestyrelsens opfattelse, at betingelsen om, at der skal ske ombytning til handelsværdi, også er opfyldt i tilsvarende konkrete sager, hvor der ikke er mulighed for, at der kan ske formueforskydning mellem aktionærene, og hvor ombytningen ikke medfører utilsigtede skattemæssige fordele."

I denne situation hvor spørger ejer samtlige aktier i såvel det erhvervende som begge de erhvervede selskaber og fremadrettet også ejer samtlige aktier i det erhvervede selskab, vil der ved en aktieombytning, hvor aktierne i det ene selskab ombyttes med aktier i det andet selskab, dog ikke kunne opnås utilsigtede skattemæssige fordele. Se bl.a. SKM2013. 763. SR.

Det har derfor mindre betydning, hvor mange aktier, der udstedes som vederlagsaktier ved aktieombytningen, når blot der udstedes vederlagsaktier, som kan bære successionen. Det lægges dermed til grund, at det erhvervede selskab (her A Holding Limited) har en positiv egenkapital, og dermed at de indskudte aktier ikke er værdiløse, idet der ikke kan erlægges et vederlag herfor. Dette fremgår af Den juridiske vejledning, afsnit C. D. 6.3.3.2.

Det lægges endvidere til grund, at det erhvervende selskab (her B ApS), ikke har en negativ egenkapital, således at hele ombytningen i denne sag bliver vederlagt til handelsværdien, jf. SKM2021. 116. SR

Herefter finder Skattestyrelsen, at betingelsen i stk. 6, om at ombytningen skal ske til handelsværdien, er opfyldt.

Af stk. 6 fremgår yderligere, at det er en betingelse for ombytning af aktier uden tilladelse, at aktionærer (her spørger), der har bestemmende indflydelse i det erhvervede selskab (her A Holding Limited), jf. ligningslovens § 2, ombytter aktierne i dette selskab med aktier i et selskab (her B ApS), der er hjemmehørende på Færøerne eller i Grønland, en stat, der er medlem af EU/EØS, eller en stat, som har en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Danmark. Idet B ApS er hjemmehørende i Danmark, er betingelsen opfyldt.

Endelig er det en betingelse, at det erhvervende selskab, B ApS ikke afstår aktier i det erhvervede selskab, A Holding Limited i en periode på 3 år efter ombytningstidspunktet. Det er oplyst af spørger, at betingelsen vil blive opfyldt.

Indstilling

Skattestyrelsen indstiller, at spørgsmål 2 besvares med "Ja".

Skatterådets afgørelse og begrundelse

Skatterådet tiltræder Skattestyrelsens indstilling og begrundelse.

Lovgrundlag, forarbejder og praksis

Spørgsmål 1

Lovgrundlag

Aktieavancebeskatningsloven § 36

Ved ombytning af aktier har aktionærerne i det erhvervede selskab adgang til beskatning efter reglerne i fusionsskattelovens §§ 9 og 11, når såvel det erhvervende som det erhvervede selskab er omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i artikel 3 i direktiv 2009/133/EF, eller er selskaber, som svarer til danske aktie- eller anpartsselskaber, men som er hjemmehørende i lande uden for EU. Som fusionsdato anses i denne sammenhæng datoen for aktieombytningen. Anvendelse af reglerne i 1. pkt. er betinget af, at der er opnået tilladelse hertil fra told- og skatteforvaltningen. Told- og skatteforvaltningen kan fastsætte særlige vilkår for tilladelsen. 1.-4. pkt. finder ikke anvendelse, når det erhvervede eller det erhvervende selskab ved beskatningen her i landet anses for at være en transparent enhed.

Stk. 2. Ved ombytning af aktier, jf. stk. 1, forstås den transaktion, hvorved et selskab erhverver en andel i et andet selskabs aktiekapital med den virkning, at det opnår flertallet af stemmerne i dette selskab, eller, hvis det allerede har et sådant flertal, erhverver en yderligere andel ved til gengæld for værdipapirer tilhørende aktionærerne i det andet selskab at tildele dem aktier eller anparter i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum. Betingelserne i 1. pkt. om, at det erhvervende selskab skal opnå flertallet af stemmerne i det erhvervede selskab, anses for opfyldt, selv om det erhvervende selskab umiddelbart efter aktieombytningen spaltes efter reglerne i fusionsskattelovens § 15 a.

Stk. 3. Told- og skatteforvaltningen kan tillade, at der ikke sker beskatning efter §§ 9, 12-14, 17, 18, 19 A-19 C og 22 i tilfælde, hvor et selskab erhverver hele aktiekapitalen i et andet selskab, eller hvor et selskab, der i forvejen ejer aktier i et andet selskab, erhverver resten af aktiekapitalen i det andet selskab. Det er en betingelse, at aktionærerne i det andet selskab som vederlag alene modtager aktier i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum. Fusionsskattelovens §§ 9-11 finder tilsvarende anvendelse.

Stk. 4. Det er en betingelse, at transaktioner som nævnt i stk. 1 og 3 gennemføres inden for en periode på højst 6 måneder regnet fra den første ombytningsdag. Told- og skatteforvaltningen kan forlænge fristen i 1. pkt. Ombytning af aktier kan ikke ske med tilbagevirkende kraft.

Stk. 5. Hvis det erhvervede selskab er omfattet af § 19, finder stk. 3 kun anvendelse, hvis det erhvervende selskab tillige er omfattet af § 19, dog således at hvis det erhvervede selskab er omfattet af § 19 B, kun hvis det erhvervende selskab tillige er omfattet af § 19 B, og således at hvis det erhvervede selskab er omfattet af § 19 C, kun hvis det erhvervende selskab tillige er omfattet af § 19 C. Hvis det erhvervede selskab er omfattet af § 22, finder stk. 3 kun anvendelse, hvis det erhvervende selskab tillige er omfattet af § 22. Hvis det erhvervede selskab er omfattet af § 21, finder stk. 3 kun anvendelse, hvis det erhvervende selskab tillige er omfattet af § 21.

Stk. 6. Ombytning af aktier efter stk. 1-5 kan gennemføres, uden at der er opnået tilladelse hertil fra told- og skatteforvaltningen. Det er en betingelse, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum svarer til handelsværdien af de ombyttede aktier. Det er dernæst en betingelse, at det erhvervende selskab ikke afstår aktier i det erhvervede selskab i en periode på 3 år efter ombytningstidspunktet. Uanset 3. pkt. kan aktierne i det erhvervede selskab i den nævnte periode afstås i forbindelse med en skattefri omstrukturering af det erhvervende eller det erhvervede selskab, hvis der ved omstruktureringen ikke sker vederlæggelse med andet end aktier. I sådanne tilfælde finder betingelsen i 3. pkt. i sin restløbetid anvendelse på selskabsdeltageren henholdsvis det eller de deltagende selskaber i den efterfølgende skattefri omstrukturering. Det er en betingelse for ombytning af aktier uden tilladelse, at aktionærer, der har bestemmende indflydelse i det erhvervede selskab, jf. ligningslovens § 2, ombytter aktierne i dette selskab med aktier i et selskab, der er hjemmehørende på Færøerne eller i Grønland, en stat, der er medlem af EU/EØS, eller en stat, som har en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Danmark.

Stk. 7. Senest samtidig med afgivelsen af oplysninger til told- og skatteforvaltningen efter skattekontrollovens § 2 for det indkomstår, hvor aktieombytningen er gennemført, skal det erhvervende selskab give told- og skatteforvaltningen oplysning om, at selskabet har deltaget i en aktieombytning efter reglerne i stk. 6. Hvis det erhvervende selskab afstår aktier som nævnt i stk. 6, 3. pkt., skal told- og skatteforvaltningen gives oplysning herom senest 1 måned efter afståelsen.

Lovforslag nr. 78 fremsat 16. november 2005 til § 36 stk. 1

(...)

Afgørelsen af, om der er tale om et aktie- eller anpartsselskabslignende selskab, træffes i forbindelse med ansøgningen om tilladelse til ombytningen - se herom nedenfor. Det er i denne forbindelse ansøgeren, der gennem forelæggelse af oplysninger om selskabet og om de regler, selskabet er undergivet, skal kunne dokumentere, at der er tale om et selskab, som svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab.

Ved afgørelsen lægges særligt vægt på følgende: Der skal være tale om et erhvervsdrivende selskab med en fast indskudskapital, i hvilket ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, men hvor hæftelsen er begrænset til den af deltagerne indskudte kapital og selskabets øvrige formue, og som er undergivet en retlig regulering. Dog kan der også lægges vægt på andre momenter. Mindre væsentlige fravigelser i forhold til danske aktie og anpartsselskaber bevirker dog ikke, at tilladelse til succession vil være udelukket. (...).

Praksis

SKM2018. 272. SR

Spørger var hjemmehørende i Danmark og ejede 100% af anparterne i et dansk selskab (H2 ApS) og 100% af selskabskapitalen i et selskab hjemmehørende på Gibraltar (H1 Ltd.).

Spørger ønskede at foretage en skattefri aktieombytning med H2 ApS, som det erhvervende selskab af H1 Ltd.

Skatterådet bekræftede, at spørger opfyldte betingelserne for at foretage en skattefri aktieombytning, herunder at det erhvervede selskab, som var hjemmehørende på Gibraltar, svarede til et dansk aktie- eller anpartsselskab.

SKM2008. 95. SR

Skatterådet bekræftede, at spørger kunne anvende reglen om skattefri aktieombytning, herunder at et "Jersey Private Company Limited by Shares" svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab, hvorved selskabet var kvalificeret til at deltage i en skattefri aktieombytning uden tilladelse fra SKAT.

Spørgsmål 2

Lovgrundlag

Se under spørgsmål 1.

Praksis

SKM2016. 528. SR

Skatterådet bekræftede, at det fastsatte ombytningsforhold ved en skattefri aktieombytning af Kommunes aktier i A A/S med aktier i Holding A/S er udtryk for, at værdien af vederlagsaktierne svarer til handelsværdien af de ombyttede aktier.

SKM2013. 763. SR

Betingelsen om værdien af vederlagsanparterne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum svarer til handelsværdien af de ombyttede anparter, var opfyldt, da der ud fra en samlet konkret vurdering ikke fandtes at ske formueforskydning, da samtlige anparter var ejet af én person og der ikke påhvilede aktionærnedslag på nogen af anparterne.

SKM2021. 116. SR

Skatterådet bekræftede, at betingelserne for at foretage en skattefri anpartsombytning efter ABL § 36, stk. 6 var opfyldt.

Det erhvervende selskab havde dog en negativ egenkapital på 595.464 kr. Ved aktieombytningen erhvervede det erhvervende selskab aktier i det erhvervede selskab svarende til en værdi af 10.140.766 kr., men på grund af den negative egenkapital betalte selskabet alene 9.545.302 kr. (10.140.766 kr. - 595.464 kr.) i form af aktierne i selskabet selv.

Skatterådet fandt derfor ud fra en konkret vurdering, at det alene ville være den del af ombytningen, der ansås for at ske til handelsværdi, der var omfattet af ABL § 36.

Som konsekvens heraf skulle der ske afståelsesbeskatning af den del af aktieombytningen, der ikke blev vederlagt til handelsværdi (svarende til den negative egenkapital i det erhvervende selskab).

Skatterådet bekræftede, at Spørgers anskaffelsessum på sit regreskrav mod det erhvervende selskab udgjorde 556.400 kr., jf. KGL § 26, stk. 2, 2. pkt.

Den juridiske vejledning C. D. 6.3.3.2

Negativ egenkapital

De aktionærer, der ombytter deres aktier, skal betales med aktier i det erhvervende selskab. Se ABL § 36. Hvis de indskudte aktier er værdiløse, kan der ikke erlægges et vederlag, og dermed kan der ikke foretages en skattefri aktieombytning.

Der gives derfor som udgangspunkt ikke tilladelse til skattefri aktieombytning, hvis der på ansøgningstidspunktet er negativ egenkapital i det selskab, hvis aktier ønskes ombyttet.

Da det er forholdene på ansøgningstidspunktet, der er afgørende, er det uden betydning, om selskabets egenkapital i det senest aflagte regnskab inden ansøgningstidspunktet var negativ, hvis den efterfølgende er blevet positiv.

Vurderingen tager udgangspunkt i det senest aflagte årsregnskab samt efterfølgende periodeopgørelser. Man skal være opmærksom på, at de bogførte værdier er mindsteværdier, forudsat at regnskabet er aflagt i overensstemmelse med almindelige regnskabsstandarder. Det er dog ansøgers opgave at dokumentere eller i hvert fald sandsynliggøre, at der i driftsselskabet findes værdier, som ikke kan læses ud af det aflagte regnskab. (...).

Den juridiske vejledning C. D. 7.4.1

Ombytningen skal ske til handelsværdi

Det er en betingelse for at kunne foretage en skattefri aktieombytning uden tilladelse, at ombytningen sker til handelsværdi. Det vil sige, at værdien af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuel kontant udligningssum skal svare til handelsværdien af de ombyttede aktier. Se ABL § 36, stk. 6, 2. pkt.

Skatterådet har taget stilling til en situation, hvor én person ejer samtlige anparter i 2 selskaber, og der ikke påhviler aktionærnedslag på nogen af anparterne i de to selskaber. I denne situation kunne der ikke opnås utilsigtede skattemæssige fordele ved en aktieombytning, hvor anparterne i det ene selskab ombyttes med anparter i det andet selskab, når blot der blev udstedt vederlagsanparter. Skatterådet bekræftede, at betingelsen om, at ombytningen skal ske til handelsværdien, var opfyldt. Se SKM2013. 763. SR.

I SKM2014. 128. SR har Skatterådet taget stilling til en situation, hvor to aktionærer hver ejer 50 procent af et selskab. Dette selskab ejer 70 procent af datterselskabet. De resterende 30 procent af datterselskabet ejes af de to aktionærer med 15 procent hver. Der skulle foretages en aktieombytning, så selskabet erhvervede de resterende 30 procent i datterselskabet. Ombytningen skulle gennemføres som en kapitalforhøjelse. Skatterådet fandt, at den planlagte aktieombytning til et eksisterende selskab, hvor aktionærerne vederlægges uden at der sker skævdeling mellem selskabsdeltagerne, og på baggrund af de konkrete forhold, udgjorde vederlæggelse til handelsværdi. Der skulle udstedes til vederlagssktier, som kan bære successionen.

I SKM2013. 763. SR og SKM2014. 128. SR og ligeledes i SKM2014. 640. SR, SKM2015. 674. SR og SKM2016. 528. SR har Skatterådet ud fra konkrete vurderinger accepteret, at betingelsen om ombytning til handelsværdi var opfyldt, så en eller flere aktionærer kunne ombytte sine aktier skattefrit i et selskab uden tilladelse.

Det er Skattestyrelsens opfattelse, at betingelsen om, at der skal ske ombytning til handelsværdi, også er opfyldt i tilsvarende konkrete sager, hvor der ikke er mulighed for, at der kan ske formueforskydning mellem aktionærerne, og hvor ombytningen ikke medfører utilsigtede skattemæssige fordele.