

købere, som i forhold til koncernen og aktionærerne er fremmede.

Dispensationen baseres på en samlet vurdering af sagens omstændigheder, hvorved der endvidere henses til om kapitalnedsættelse sker kort tid efter aktivitetssalget (indenfor ca. 1½ år), om udlodningen nogenlunde svarer til de midler, der er indkommet ved salget, samt om der fortsat er en ikke uvæsentlig aktivitet i selskabet (koncernen).

Når der ikke sker udlodning i forbindelse med en kapitalnedskrivning, men nedskrivningen evt. i forbindelse med nytægning alene finder sted for at bortskaffe en underskudssaldo gives ikke dispensation til aktionærer, der efter nedskrivningen fortsat ejer aktier. Dispensation bør nemlig ikke anvendes i stedet for likvidation. Dispensation vil alene tjene til at give tabsfradrag, selvom de pågældende aktionærer ikke har afstået deres aktier.

Ikke alene selskabets forhold skal undersøges nøje, men det bør også meget nøje overvejes, om der skal gives dispensation i tilfælde, hvor dette medfører, at en (ellers indtrædende avance)skat undgås hos aktionærer, der er hjemmehørende i udlandet. I denne forbindelse vil både aktionærens individuelle forhold - f.eks. besiddelsestiden af aktierne og indflydelsen i selskabet - og også mere generelle forhold have betydning. Udenlandske aktionærer vil dog ikke generelt blive afskåret fra dispensation. Dette kunne virke urimeligt i visse situationer, f.eks. i tilfælde, hvor selskabet har ført en rimelig udbyttepolitik, og hvor aktionæren er uden bestemmende indflydelse på selskabets forhold.

Efter *forslaget* til § 16 A, stk. 3, fritages udlodning af pengebeløb o.l. til aktionærerne i forbindelse med nedskrivning af aktiekapital for at blive beskattet som udbytte. Fritagelsen medfører, at det udloddede beløb i stedet beskattes efter reglerne for aktieavancer, jf. *forslaget* til § 16 A, stk. 7. Der er dog forskellige betingelser for fritagelsen, der skal være opfyldt. Det er således en betingelse, at dele af virksomheden afstås i forbindelse med nedsættelsen, og at udlodningen ikke overstiger vederlaget for de afståede dele. Selvom den gæld, der kan henføres til den afståede aktivitet, ikke overtages af køber, skal den nedsætte det vederlag, som udlodningen ikke må overstige, for at udlodningen fuldt ud skal kunne indgå i en avanceopgørelse.

Efter gældende praksis er det en betingelse, at udlodningen nogenlunde svarer til de midler, der er indkommet ved salget. Det er derfor forekommet, at der er givet dispensation, selvom udlodningen overstiger vederlaget. Ved fastlæggelsen af hvad der fremtidig skal være gældende ret, er man imidlertid nødt til at

foretage faste afgrænsninger, hvis objektiveringen skal være til nogen hjælp for skatteydere og myndigheder.

Efter *forslaget* til § 16 A, stk. 3, er nedskrivning og udlodning endvidere kun fritaget for udbytteskat, hvis nedskrivningen sker ligeligt overfor alle, der er aktionærer på udlodningstidspunktet. Kravet om, at nedskrivningen skal fordeles ligeligt imellem aktionærerne, betyder, at den skal fordeles i overensstemmelse med de enkelte aktionærers andel af aktierne på udlodningstidspunktet. Endvidere må der ikke i forbindelse med nedskrivningen ske en ændret fordeling af stemmeret imellem aktionærerne. I selskaber med aktionærklasser med forskellige rettigheder, anses nedskrivningen dog for at være sket ligeligt, når aktionærerne inden for den enkelte aktieklasse berøres lige meget.

Efter *forslaget* til § 16 A, stk. 3, må nedskrivningen af aktiekapital ikke overstige udlodningen. Hvis den måtte, ville det være lettere at komme i situationer, hvor aktionæren kunne skabe sig et stort og i de reelle forhold ubegrundet tabsfradrag. Det er nemlig alene aktier svarende til nedskrivningen af kapital, der anses for afstået, hvis der fritages for udbyttebeskatning.

Kravet i *forslaget* til § 16 A, stk. 3, om at der skal foreligge afståelse af en del af virksomheden, er opfyldt, når en gren af en virksomhed frasælges, således at nogle aktiviteter i virksomheden enten bliver overtaget af en køber eller nedlægges. Det er også opfyldt, selvom kun en del af grenen frasælges, når blot det delvise frasalg stadigvæk medfører en hel eller delvis nedlæggelse af aktiviteter i den virksomhed, hvor frasalget sker. Kravet er derimod ikke opfyldt, hvis der kun sker et mindre eller midlertidigt frasalg af driftsmidler.

Det er efter *forslaget* et krav, at der i forbindelse med nedsættelsen afstås dele af virksomheden. Hvis afståelsen sker efterfølgende, er kravet om, at der skal være en forbindelse, kun opfyldt, hvis det følger af de planer, der blev lagt i forbindelse med nedsættelsen, at der skulle ske en afståelse umiddelbart efter. Det kan dokumenteres f.eks. igennem generalforsamlingsreferat, igennem mislykkede salgsforhandlinger, der har måttet gå om. Afståelse af dele af virksomheden må efter *forslaget* til § 16 A, stk. 3, gerne være sket inden nedsættelsen, blot der er forbindelse mellem afståelsen og nedsættelsen. Kravet om forbindelse er opfyldt, hvis der - i tilfælde hvor der afholdes årlige ordinære generalforsamlinger - ikke har været afholdt en ordinær generalforsamling imellem afståelsen og den generalforsamling, hvor kapitalnedskrivningen vedtages.