

end 50 pct. af stemmerne i hvert selskab. Koncernforbindelsen skal foreligge på det tidspunkt, hvor den ansatte erhverver ret til det modtagne.

Endvidere er det efter det foreslåede stk. 2, nr. 4, en betingelse, at der er tale om aktier henholdsvis køberetter og tegningsretter vedrørende aktier i enten arbejdsgiverselskabet eller et selskab, der er koncernforbundet med arbejdsgiverselskabet. Betingelsen skal være opfyldt på det tidspunkt, hvor den ansatte erhverver ret til det modtagne. Dette indebærer, at betingelsen anses for opfyldt, selv om omstruktureringer, der finder sted efter, at retserhvervelsestidspunktet er indtrådt, måtte medføre, at tildelte købe- eller tegningsretter ender med at vedrøre aktier i et selskab, der ikke var koncernforbundet med arbejdsgiverselskabet på retserhvervelsestidspunktet. Herved sikres, at reglerne ikke udgør en hindring for eventuelle omstruktureringer.

Efter det foreslåede stk. 2, nr. 5, er det en betingelse, at de direkte tildelte aktier henholdsvis de aktier, der erhverves eller tegnes i henhold til tildelte købe- eller tegningsretter, ikke indgår i en særlig aktieklasse kun for medarbejderaktier.

Hvorvidt der foreligger en særlig aktieklasse skal afgøres ud fra de selskabsretlige regler. Der er ikke tale om en skattemæssig afgrænsning. Dette betyder f.eks., at en indløsningsklausul for medarbejderaktier ved fratræden ikke betyder, at der foreligger en særlig aktieklasse for medarbejderaktier.

Der er ikke knyttet tidsmæssige krav til betingelsen. Betingelsen skal således være opfyldt hele tiden. Hvis der efterfølgende oprettes en særlig aktieklasse, betyder det, at betingelsen ikke er opfyldt, og dermed at den foreslåede § 7 H ikke kan finde anvendelse.

Endelig er køberetter til aktier og tegningsretter til aktier efter det foreslåede stk. 2, nr. 6 og 7, kun omfattet af den foreslåede § 7 H, såfremt de udnyttes til køb henholdsvis tegning af aktier. De to betingelser anses dog for opfyldt, hvor købe- eller tegningsretten ikke anvendes. Det vil sige, hvor retten bortfalder, uden at dette udløser noget krav parterne imellem. Hvis retten kan overgå ved arv, anses det ikke for en overdragelse, der gør, at betingelserne for skattefrihed efter stk. 1 ikke kan anses for opfyldt.

Derimod finder bestemmelsen ikke anvendelse, såfremt købe- eller tegningsretten afstås eller hvor en køberet udnyttes ved differenceafregning, dvs. hvor forskellen mellem aktiernes markedskurs og den aftalte kurs i henhold til køberetten udbetales kontant. Begrundelsen er, at dette vil være uforeneligt med ordningens hovedprincip, hvorefter beskatningen indtræder, når de erhvervede aktier sælges. Hvis der rent

faktisk sker en overdragelse eller en differenceafregning, må dette tages som udtryk for, at retten uanset den formelle udformning kunne overdrages, og at køberetten kunne opfyldes på anden måde end ved en faktisk levering af aktier, nemlig ved udbetaling af et kontantbeløb. Dermed var betingelserne ikke opfyldt på det tidspunkt, hvor den ansatte erhvervede ret til de modtagne købe- eller tegningsretter.

Kravet om, at der ikke må kunne ske overdragelse af modtagne købe- og tegningsretter gælder i forhold til den ansatte. Det selskab, der har ydet en køberet, kan godt overdrage køberetten, dvs. forpligtelsen til at opfylde køberetten, når den gøres gældende af den ansatte.

En overdragelse vil f.eks. foreligge, hvis den ansatte sælger købe- eller tegningsretten til tredjemand. Ændringer af væsentlige vilkår i de indgåede købe- og tegningsretsaftaler vil endvidere statuere en overdragelse. En ændring i genstanden for aftalen, dvs. de aktier som købe- eller tegningsretten vedrører, vil typisk blive anset for en så væsentlig ændring, at købe- eller tegningsretten må anses for afstået. Dog vil der ikke nødvendigvis altid blive stateret afståelse, hvor der i forbindelse med skattefrie omstruktureringer sker en ændring med hensyn til den omhandlede aktie – dette uanset ændringen nok udgør en væsentlig ændring. En forudsætning for, at der i disse situationer kan stateres ikke-afståelse, er, at genstanden (aktien) ændres til at være aktier i det selskab, hvori personen er ansat efter omstruktureringen.

Også i forhold til betingelserne i stk. 2, nr. 3-7, er konsekvensen af en manglende opfyldelse, at reglerne i den foreslåede § 7 H ikke kan finde anvendelse. Dette betyder, at den ansatte i stedet skal beskattes af de modtagne aktier m.v. på retserhvervelsestidspunktet og med en eventuel modsvarende fradragsret for selskabet efter reglerne i statskattelovens § 6, litra a, eller den foreslåede § 8 L i ligningsloven. Er der sket overdragelse, vil overdragelsen kunne udløse beskatning efter kursgevinstloven (køberetter) eller aktieavancebeskatningsloven (tegningsretter), idet der ved avancebeskatningen tages højde for den gennemførte beskatning som løn. Ved differenceafregning af køberetter vil der tillige indtræde beskatning efter kursgevinstloven med hensyntagen til den gennemførte beskatning som løn.

Da vurderingen af, om betingelserne er opfyldt som hovedregel skal ske på retserhvervelsestidspunktet, vil konstateringen af, om den foreslåede § 7 H kan anvendes, også typisk kunne ske på retserhvervelsestidspunktet. I forhold til betingelserne i det foreslåede § 7 H, stk. 2, nr. 5, 6 og 7, kan efterfølgende handlinger