



PM

KAN UTDELNING PÅ PREFERENSAKTIER (S.K. SPÅRAKTIER) OMKVALIFICERAS SOM LÖN?

Skatterättsnämnden har i förhandsbesked den 4 januari 2019, bland annat, bedömt att utdelning på preferensaktier (s.k. spåraktier), i ett visst fall, inte ska betraktas som ersättning för arbetsprestation (d.v.s. lön).

OMSTÄNDIGHETERNA

Bolaget X AB:s verksamhet, aktiestruktur och aktieägarkrets

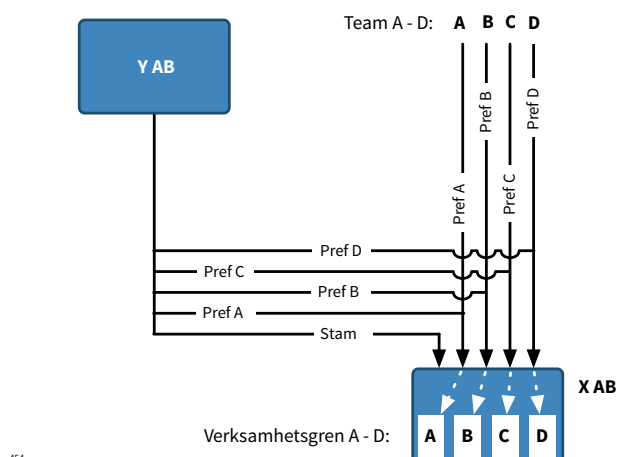
Verksamheten i X AB ("bolaget") kommer att bestå av förvaltning av fonder och/eller institutionella förvaltningsuppdrag. Verksamheten kommer att vara uppdelad i separata verksamhetsgrenar med olika inriktning (verksamhetsgren A – D i bilden nedan). Inom respektive verksamhetsgren kommer ett team om 1 – 5 förvaltare, 0 – 2 säljare och eventuellt annan personal (tillsammans, "teammedlemmarna") att arbeta med förvaltningen av en eller flera fonder (team A – D i bilden nedan). Teammedlemmarna kommer att vara anställda av X AB eller arbeta för bolagets räkning genom konsultavtal. Andra funktioner än fondförvaltning (exempelvis, risk- och regelefterlevnad, bokföring och övriga administrativa arbetsuppgifter) kommer att bedrivas som en gemensam stödfunktion till de olika verksamhetsgrenarna.

Intäkter som uppkommer till följd av verksamheten inom respektive verksamhetsgren kommer att allokeras till respektive verksamhetsgren och bolagets direkta och indirekta kostnader kommer att belasta den verksamhetsgren till vilken kostnaderna kan hänföras. Det utdelningsbara resultatet på respektive serie av preferensaktier utgörs av viss andel av summan av den relevanta verksamhetsgrenens balanserade vinstmedel och årliga resultat efter avdrag för verksamhetens andel av bolagets skatt och balansering av vinstmedel med anledning av kapitaltäckningskrav i bolaget. Utdelning kommer att lämnas på både stam- och preferensaktier.

Teammedlemmarna kommer att förvärva preferensaktier som spårar mot viss andel av resultatet i den verksamhetsgren där respektive teammedlem är verksam. Antalet preferensaktier som respektive teammedlem kommer att inneha kommer att variera, bland annat, beroende på senioritet. Det kan också finnas teammedlemmar som inte kommer att inneha några preferensaktier. Teammedlemmarna kommer att förvärva preferensaktierna på marknadsmässiga villkor. Samtliga teammedlemmar kommer vidare att ha marknadsmässig lön.

Y AB kommer att inneha samtliga stamaktier i bolaget samt mer än 30 procent av aktierna i respektive serie av preferensaktier. Stamaktierna kommer att vara röststarka (tio röster per aktie) och preferensaktierna kommer att vara röstsvaga (1 röst per aktie). Y AB kommer att inneha mer än 90 procent av rösterna i bolaget.

X AB kommer att vara ett fåmansföretag men preferensaktierna kommer, till följd av den s.k. utomstående regeln, inte att vara kvalificerade andelar i fåmansföretag.¹



Aktieägaravtal

Bolagets aktieägare kommer att ingå ett aktieägaravtal. För att säkerställa teammedlemmarnas engagemang i bolaget kommer aktierna att förses med förfoganderättsinskränkningar under viss tid. Aktieägaravtalet kommer att innehålla, bland annat, följande förfoganderättsinskränkningar.

- Teammedlemmarna får under en period om sju år inte förfoga över aktierna utan att inhämta samtycke från bolaget. Undantag finns för överlåtelse till helägt bolag.
- Bolaget har rätt att under den första fyraårsperioden återköpa en viss procent av aktierna för ett pris under marknadsvärdet om teammedlemmen slutar sin anställning eller överläter sina aktier i strid med avtalet.
- Fyraårsperioden är även relevant vad gäller tidpunkten när utdelning vid en s.k. exit (ägarutträde) eller en rekapitalisering görs till teammedlemmen. Utdelning vid en sådan situation utbetalas först när fyraårsperioden förflutit.

Sökanden och de frågor förhandsbeskedet avser

TM avser att förvärva preferensaktier av serie A i bolaget. TM kommer att tillhöra team A och kommer således att vara verksam i verksamhetsgrenen A.

TM vill veta om någon del av utdelningen från bolaget ska anses utgöra ersättning för en arbetsprestation (d.v.s. beskattas som lön och inte som utdelning). Han vill också, mot bakgrund av förfoganderättsinskränkningarna, veta vid vilken tidpunkt aktierna ska anses anskaffade. Han frågar också om lagen mot skatteflykt kan bli tillämplig.

¹ Enligt bestämmelserna avseende beskattning av delägare i fåmansföretag (de s.k. 3:12-reglerna) gäller, bland annat, följande. Om utomstående regeln är tillämplig beskattas all utdelning som inkomst av kapital (och således ingen del som inkomst av tjänst).

SKATTERÄTTSNÄMNDENS FÖRHANDBESKED

Förvärvstidpunkten

Skatterättsnämnden anför att det rör sig om förhållandevis långtgående inskränkningar i förfoganderätten (se ovan). TM kommer att föras in i aktieboken, ha rösträtt och rätt till utdelning. För TM innebär inte förfoganderättsinskränkningarna, mot bakgrund av rättspraxis (RÅ 2009 ref. 86 och RÅ 2009 not. 206) att han ska anses ha förvärvat preferensaktierna vid någon annan tidpunkt än avtalstidpunkten.

Ersättning för en arbetsprestation (lön)

Skatterättsnämnden anför att det i allmänhet saknas anledning att behandla belopp som enligt beslut på bolagsstämma betalas ut till aktieägarna som annat än utdelning. Principen att vad som civilrättsligt betecknas som utdelning också ska behandlas som utdelning vid beskattningen kan emellertid inte upprätthållas undantagslöst. I RÅ 2000 ref. 56 konstaterade Högsta förvaltningsdomstolen att principen inte kan upprätthållas om

- 1) aktier av samma slag ger olika utdelning beroende på vem som äger dem, och
- 2) det finns en direkt koppling mellan lönsamheten i aktieägarens verksamhetsgren och utdelningen på dennes aktier.

För att, i ett fall som det nu föreliggande, rättsligt omkvalificera vad som rubricerats som utdelning måste, enligt Skatterättsnämndens uppfattning, båda de krav vara uppfyllda som Högsta förvaltningsdomstolen uttryckt i rättspraxis (se ovan). I det nu aktuella ärendet finns det en koppling mellan lönsamheten i den verksamhetsgren där TM är verksam och utdelningen på hans preferensaktier. Aktierna (d.v.s. preferensaktierna av serie A) har emellertid inbördes lika rätt till utdelning. De ger således inte rätt till olika utdelning beroende på vem som äger dem. Det finns, enligt Skatterättsnämnden, mot bakgrund av vad nu sagts, inte tillräckliga skäl för att behandla löpande utdelning från X AB som annat än utdelning.

Lagen mot skatteflykt

Förfarandet kan, enligt Skatterättsnämnden, inte anses strida mot lagstiftningens syfte. Redan av det skälet kan lagen mot skatteflykt inte anses tillämplig på förfarandet.

SKILJAKTIG MENING

En minoritet i Skatterättsnämnden var skiljaktig och ansåg att utdelningen på preferensaktierna, till viss del, skulle betraktas som lön.

KOMMENTAR

Förhandsbeskedet avsåg även frågan om utdelning av en bolagiserad verksamhetsgren till någon del ska anses utgöra ersättning för en arbetsprestation. Den frågan behandlas inte i denna PM.

Denna PM innehåller kortfattad och något förenklad information avseende Skatterättsnämndens förhandsbesked den 4 januari 2019 (dnr 92-17D). Förhandsbeskedet är, i sin helhet, publicerat på Skatterättsnämndens webbplats (skatterattsnamnden.se). Vad som anføres i denna PM är inte avsett som, och utgör inte, skatterättslig rådgivning i något enskilt fall.