



Ophævelse af skattebegunstigende regler for incitamentsprogrammer - muligheder fremadrettet.

Af consultant Dilan Natasya Duvarci, PwC

Tidligere gav Ligningsloven arbejdsgivere mulighed for at anvende visse skattemæssigt favorable regler på aktielønsområdet. Med regeringens vedtagelse af lovforslag L 31 den 21. december 2011 faldt disse regler ud af Ligningsloven. Den nugældende lovgivning rummer imidlertid stadig muligheder for at etablere incitamentsprogrammer med en skattemæssig fordel. Denne artikel har fokus på disse muligheder.

Hidtidige regler og overgangsbestemmelser

Det har igennem en årrække været muligt for arbejdsgivere at gøre brug af et særlig regelsæt i Ligningslovens § 7H, når der som led i en incitamentsordning tildeltes aktier, købe- eller tegningsretter til direktionsmedlemmer eller udvalgte nøglemedarbejdere. For medarbejderen ligger fordelene efter Ligningslovens § 7H i en udskydelse af beskatningstidspunktet fra tildeling indtil salg samt reduktion af skatten for instrumenter med en værdi op til 10 % af medarbejderens årsløn.

Med ikrafttrædelse fra årsskiftet 2012 er reglen i Ligningslovens § 7H om medarbejderaktieordninger ophævet. Som følge af lovændringerne er der indsat overgangsbestemmelser, hvorefter det gælder, at § 7H ophæves med virkning for aftaler, der er indgået den 21. november 2011 eller senere. Det betyder, at aftaler om aktier, købe- eller tegningsretter, der er tildelt før denne skæringsdag ikke berøres af ophævelsen. Dette uanset, at retserhvervestidspunktet måtte være udskudt pga. betingelser i incitamentsordningen om medarbejderens eller virksomhedens fremtidige performance eller betingelse om medarbejderens fortsatte ansættelse. I relation til skæringsdagen har lovgiver specificeret, at tidspunktet hvorpå der er indgået aftale, er der, hvor der foreligger en endelig og bindende aftale om tildeling af aktier, købe- eller tegningsretter.

De nævnte lovændringer er forhold, som man som part i en incitamentsordning følgelig ikke kan påvirke, og netop derfor er det vigtigt, at man som arbejdsgiver forstår hvilke beskatningsalternativer, der fremadrettet er inden for lovgivningen til at skabe incitamentsordningerne som tilgodeser både arbejdsgiver og medarbejder.

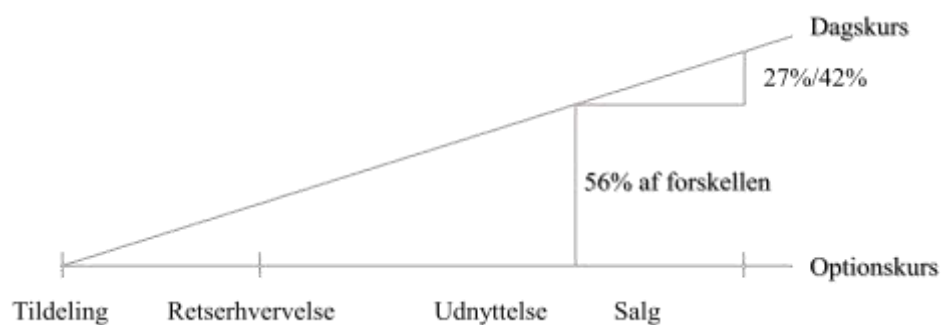
Ligningslovens § 28 – udskudt beskatning og fradragsmulighed

Den regel man vil kunne falde tilbage på, når det drejer sig om incitamentsordninger baseret på købe- eller tegningsretter, er den almindelige bestemmelse i Ligningslovens § 28. Reglen finder anvendelse på instrumenter, der er udstedt til en person som led i et ansættelsesforhold af arbejdsgiverselskabet eller et selskab, der er koncernforbundet hermed, og som medarbejderen får tildelt gratis eller betaler mindre end markedsværdien for ved tildeling. I henhold til § 28 er der stadig mulighed for at tildele købe- og tegningsretter til medarbejdere uden at dette udløser en beskatning. Først når instrumenterne udnyttes eller afstås vil der efter § 28 skulle betales skat, og grundlaget herfor vil da være instrumentets værdi på udnyttelsestidspunktet eller afståelsestidspunktet. Hvis medarbejderen udnytter sin køberet eller tegningsret vil værdien blive opgjort som forskellen mellem aktiernes handelsværdi på udnyttelsestidspunktet og køberettens/tegningsrettens udnyttelseskurs.

Det er værd at bemærke, at ved brug af § 28, bliver værdien af instrumentet beskattet som personlig indkomst med op til 56 % og ikke aktieindkomst, som det gjaldt efter § 7H. En væsentlig skattemæssig fordel ved § 28 findes imidlertid i det forhold, at differencen mellem markedskursen og det beløb, som medarbejderen betaler for aktierne, er fradragsberettiget for arbejdsgivere som en driftsomkostning. Retten til fradrag tilkommer det selskab, hvor medarbejderne er ansat. Er der således tale, om tildeling fra et koncernforbundet selskab, er det stadig arbejdsgiverselskabet på hvem fradragsretten hviler. Med § 7H har der ikke for arbejdsgivere været adgang til at fradrage værdien af en incitamentsordning. Opmærksomheden henledes derfor på, at der med fremtidige individuelle tildelinger efter § 28 på det overordnede plan vil kunne opnås samme økonomiske position som hidtil efter Ligningslovens § 7H – dog med en fremrykket beskatning.

Når medarbejderen vælger at udnytte tildelte instrumenter ved levering af aktier vil et evt. aktiesalg skattemæssigt behandles efter Aktieavancebeskatningslovens almindelige regler, og reglerne på dette område opretholdes således uændret.

Beskatning efter Ligningslovens § 28 er illustreret ved figuren nedenfor.



Ligningslovens § 16 – beskatning af instrumentets værdi

På den fremadrettede bane vil tildeling af købe- eller tegningsretter til nøglemedarbejdere tillige kunne gives i henhold til Ligningslovens almindelige regel om beskatning af personalegoder i § 16. Heri foreskrives, at en medarbejder, der modtager en køberet/tegningsret fra sit arbejdsgiverselskab bliver beskattet af værdien af disse på retserhvervestidspunktet. Da personalegodet sidestilles med løn, vil værdien blive beskattet som alm. lønindkomst. Anvendelse af § 16 fordrer en skattemæssig værdiansættelse af instrumentet, og her har skat i 2010 godkendt en alternativ værdiansættelsesmodel, som er fordelagtig i relation til brugen af § 16.

Værdiberegningen af købe- og tegningsretter tager traditionelt udgangspunkt i to forskellige beregningsmetoder, som Skatterådet (tidligere Ligningsrådet) har godkendt. I henhold til skattepraksis skal den såkaldte Black & Scholes-model anvendes ved værdiansættelsen af købe- og tegningsretter til børsnoterede aktier. Beregningsmodellen tager hensyn til instrumentets værdistigningspotentiale og inddrager en række forskellige parametre til værdifastlæggelsen. En noget simplere formel til at fastslå optioners værdi i unoterede selskaber er Ligningsrådets formel, som inddrager betydeligt færre beregningsfaktorer. Ingen af disse beregningsmodeller tager imidlertid højde for, at optioner tildelt i

ansættelsesforhold indeholder betingelser, som alt andet lige forringer instrumentets værdi, herunder ansættelses- eller performance-betingelser.

På den baggrund har Skatterådet godkendt en tredje værdiansættelsesmetode – Binomialmodellen - som tillader reduktion i værdien for eventuelle udnyttelsesbetingelser. Dette er gunstigt i relation til netop Ligningslovens § 16, idet medarbejderen efter denne bestemmelse bliver beskattet af optionens værdi. Interessant er det fx at der i en afgørelse fra Skatterådet ved anvendelse af Binomialmodellen er opnået en reduktion på 83 % af optionens værdi (sammenholdt med værdiansættelsen efter Ligningsrådets formel). Binomialmodellen egner sig således godt til at foretage konkrete, tilpassede værdiansættelser af et incitamentsprogram for at påvirke beskatningsgrundlaget. Skattemyndighedernes imødekommenhed over for denne beregningsmodel betyder samtidig, at det er muligt at indsætte betingelser i et incitamentsprogram, som reducerer værdien væsentligt – og er gunstigt fra et skattemæssigt synspunkt – men som ikke nødvendigvis opfattes tilsvarende negativt for medarbejderne.

I tråd med betragtningerne om beskatningen af optionens værdi skal det desuden bemærkes, at i den situation, hvor selskabet tildeler køberetter/tegningsretter og har en klar forventning om, at aktierne vil stige, kan man med fordel anvende bestemmelsen, idet beskatning efter denne bestemmelse alene sker for så vidt angår værdien af instrumentet. Den *fulde* værdistigning medarbejderen vil have ved salg af underliggende aktier, vil således blive beskattet til den lavere skattesats som aktieindkomst.

Beskatningen vil blive udløst ved retserhvervelse og alt afhængig af, hvilke betingelser selskabet har knyttet til instrumentet, vil retserhvervelse typisk være tidspunktet for tildeling. Alligevel vil det ofte være tilfældet, at køberetten/tegningsretten gives som del af en incitamentsordning, der er betinget af forhold, som ligger uden for medarbejderens kontrol, og her vil man kunne argumentere for, at retserhvervelsen - og dermed beskatningen - er udskudt. Iagttaget man skattemyndighedernes praksis på området er det tydeligt, at betingelser som opnåelse af nærmere angivne økonomiske mål for selskab eller medarbejder samt krav om fortsat ansættelse i mindst 3 år er grundlag for at udskyde retserhvervelsen.

Idet en køberet/tegningsret udgangsvist vil være omfattet af § 28 fordrer anvendelsen af Ligningslovens § 16 en særskilt indgået aftale herom. Dette vil imidlertid kunne lade sig gøre ved at lade en bank udstede instrumenterne til medarbejderen i stedet for selskabet selv, eftersom det er en forudsætning efter § 28, at instrumenterne er udstedt af arbejdsgiverselskabet eller et koncernforbundet selskab. Når en tredje part er udsteder er brugen af § 28 således automastik udelukket.

Afsluttende bemærkninger

En måde hvorpå selskabet undgår beskatningsproblematikken og skaber samme situation som efter den forhenværende 7H-model er ved at lade medarbejderne investere i instrumenterne til markedsværdi. Dvs. at medarbejderne på baggrund af en værdiansættelse selv køber deres køberet/tegningsret uden at der indgår et favørelement. I denne situation vil aktielønnen have karakter af et ”gode” til medarbejderen og hverken være omfattet af § 28 eller § 16, idet der ikke vil være tale om en aktiebaseret vederlæggelse. Beskatningen vil da følge de normale regler for investering, og medarbejderen vil således undgå at skulle beskattes førend salg af de underliggende aktier som aktieindkomst.

Den ændrede retstilstand er således ikke en nødvendigvis en belastning når man taler om incitamentsordninger. Det vigtigste er, at man ikke er bange for at se mulighederne i den ændrede lovgivning.



Har din virksomhed brug for at få klarlagt mulighederne for at sammensætte et nyt eller skatteoptimere et allerede eksisterende incitamentsprogram, eller efterlyser du et generelt overblik over situationen i din virksomhed, bistår PwC gerne med en grundig gennemgang af dine muligheder.

Du er velkommen til at kontakte manager **Lone Friis Johansen** på tlf. 39 45 95 39 eller e-mail lfj@pwc.dk eller consultant **Dilan Natasya Duvarci** på tlf. 39 45 94 71 eller e-mail dnd@pwc.dk.