

København d. 30. marts 2011

**HØRINGSSVAR FOR DVCA VEDRØRENDE LOVFORSLAG OM SKATTEFRITAGELSE AF
IVÆRKSÆTTERAKTIER****INDLEDNING**

Regeringen har den 17. marts 2011 fremsat lovforslag om ændring af aktieavancebeskatningsloven, ligningsloven og selskabsskatteloven vedrørende skattefritagelse af iværksætteraktier ("Lovforslaget").

DVCA anerkender Regeringen indsats i forbindelse med at lette tilvejebringelsen af risikovillig kapital, og på denne måde sikre de danske venturefonde og business angels vilkår, der motiverer til at investere i danske vækstvirksomheder. Set i dette perspektiv hilser DVCA derfor det fremsatte lovforslag om en delvis afskaffelse af beskatning af iværksætteraktier velkommen.

Det er fortsat DVCA's opfattelse, at det på længere sigt er nødvendigt med en fuldstændig afskaffelse af beskatningen af selskabers unoterede porteføljeselskabsaktier for at sikre markedskonforme investeringsvilkår for venturefonde og business angels i Danmark. Ordningen i sin nuværende ordning vil efter DVCA's opfattelse være vanskelig at administrere for både investorer og virksomheder.

LOVFORSLAGETS ENKELTE ELEMENTERKrav om særlig investeringsstruktur

Ved iværksætteraktier forstås blandt andet i henhold til den foreslåede ABL § 4 C, aktier som et selskab tegner via en venturefond til markedskursen i andet selskab.

Det er en forudsætning for, at aktier kan anses for iværksætteraktier, at disse tegnes i gennem en venturefond. I henhold til den foreslåede ABL § 4 C, stk. 3, nr. 5 skal venturefonden enten være et kommanditselskab eller et partnerselskab.

Business angels foretager normalt en række investeringer fra personlige holdingselskaber i flere opstarts- og vækstvirksomheder for på denne måde at sprede risikoen forbundet med investeringen så meget som muligt. Sædvanligvis går flere business angels sammen i en investering i en vækstvirksomhed, hvor hver business angel foretager en mindre investering som en del af den samlede business angel investering i iværksættervirksomheden.

Skal business angels etablere et kommanditselskab eller partnerselskab for få sin investering omfattet af Lovforslagets muligheder for skattefritagelse af iværksætteraktier, vil det medføre meget store omkostninger for business angels i forhold til de investeringer, der skal foretages. Endvidere er det langt fra sådan, at det er de samme business angels, der går sammen i hver investering. Derfor er det ikke praktisk muligt for eksempelvis fem business angels at danne et kommanditselskab til brug for deres fælles fremtidige investeringer.

Konsekvensen herved vil være, at business angels i praksis vil blive afskåret fra at benytte muligheden for skattefritagelse af iværksætteraktier. Lovforslagets målsætning om at lette tilvejebringelsen af risikovillig kapital nås herved ikke i relation til business angels. Det bemærkes i denne sammenhæng, at det er anerkendt i EF-retningslinjer for statsstøtte til fremme af risikokapitalinvesteringer i små og mellemstore virksomheder (2006/C 194/2) ("Retningslinjerne"), at det er en fordel, at business angels er involveret i investeringer i igangsatte stadier, hvorfor Skatteministeriet har et vist spillerum til at udarbejde Lovforslaget, således at det også i praktisk henseende bliver muligt for business angels at opnå skattefritagelse for iværksætteraktier.

Det foreslås derfor, at Lovforslaget ændres, således at det fortsat vil være muligt for business angels at investere ud fra samme rammer som hidtil og stadigvæk opnå skattefritagelse af iværksætteraktier.

Efter DVCA's opfattelse vil en ændring af Lovforslaget i overensstemmelse hermed ikke stride i mod konformiteten med Retningslinjerne. Det bemærkes i denne sammenhæng, at Retningslinjerne ikke forudsætter at der investeres i gennem en fond, jf. eksempelvis punkt 4.3.6 i de generelle motiver til Lovforslaget, hvori det anføres, at "*en risikoforanstaltning eller en –fond skal ledes på kommercielt basis*".

Fordeling af iværksætteraktier

Af forslaget til en ny formulering af ABL § 4 C, stk. 1. 2. pkt. fremgår, at iværksætterselskabet i enhver 12 måneders periode maksimalt må udstede iværksætteraktier med en kursværdi på kr. 18,7 mio. i enhver 12 måneders periode.

Det fremgår imidlertid hverken af ordlyden til den foreslåede bestemmelse, eller af motiverne hertil, hvordan bestemmelsen skal fortolkes i de situationer, hvor tærskelværdien overskrides.

Hvad vil den skattemæssige konsekvens eksempelvis være i den situation, hvor en investor den 30. juni i et indkomstår tegner iværksætteraktier i et iværksætterselskab for kr. 10 mio., og hvor en anden investor efterfølgende den 30. november 2011 tegner yderligere iværksætteraktier for kr. 10 mio.?

Vil den sidstnævnte investor blive anset for at have tegnet iværksætteraktier for kr. 8,7 mio. og porteføljeselskabsaktier for kr. 1,3 mio., eller skal der foretages en proratarisk fordeling af iværksætteraktier mellem de to investorer?

Efter DVCA's opfattelse bør der enten i selve lovteksten eller i motiverne foretages en beskrivelse af de væsentligste konsekvenser ved en overtrædelse af tærskelværdien. **DVCA anbefaler** i den forbindelse en "først i tid – bedst i ret" model.

Krav til forvaltningen af venturefonden

I følge forslaget til ABL § 4 C, stk. 3, nr. 6 skal den ansvarlige deltager i venturefonden forvalte fonden på et kommercielt grundlag og udarbejde en investeringsstrategi.

DVCA anerkender, at de i Lovforslaget oplyste krav til kommerciel ledelse, udarbejdelse af investeringsstrategi mv. er naturlige, når der er tale om venturefonde med deltagelse af private investorer. Business angels, derimod, udarbejder sjældent formelle forretningsplaner og exitstrategier i forbindelse med de investeringer, der foretages.

I praktisk henseende foregår en business angel investering således, at den pågældende business angel præsenteres for en konkret business case. På denne baggrund foretager den pågældende business angel en vurdering og analyse af, om der er grundlag for at investere i

den pågældende virksomhed. Det er mere den pågældende business angels forretningsmæssige erfaring, der danner grundlag for investeringen end egentlige formelle forretningsplaner og investeringsstrategier.

Hvis business angels skal overholde de omfattende krav om udarbejdelse af formelle investeringsstrategier mv., vil det pålægge business angels omfattende administrative byrder, som ikke er proportionale med de investeringer business angels gennemfører.

Det foreslås derfor, at Lovforslaget ændres, således at de formelle krav til kommerciel ledelse lempes i forhold til business angels, således at de administrative byrder for business angels reduceres, samtidig med, at det tilsikres, at den pågældende business angel forvalter sin investering på et kommercielt grundlag. En lempelse kunne eksempelvis bestå i, at den forretningsplan, som den pågældende business angel præsenteres for kan anvendes til opfyldelse af kravet om, at den pågældende business angel skal have udarbejdet en forretningsplan for investeringen.

Krav til iværksætterselskabets livsforløb

I henhold til den foreslåede ABL § 4 C, stk. 4 er det en forudsætning, at aktierne tegnes enten i små iværksættervirksomheder, der befinder sig i igangsætter, opstarts- eller ekspansionsfasen, eller mellemstore iværksætterselskaber, der befinder sig i igangsætter eller opstartsfasen. I de specielle bemærkninger til bestemmelsen er det præciseret, at det er hele virksomheden, dvs. inklusiv partnervirksomheder og tilknyttede virksomheder, der skal være i den pågældende fase.

Det fremgår ikke yderligere af de specielle bemærkninger til bestemmelsen, hvad der nærmere skal forstås ved partnervirksomheder og tilknyttede virksomheder. Det må dog forventes, at der er tale om en løsere tilknytning end defineret i eksempelvis selskabsskattelovens § 31 C, stk. 3, hvor den afgørende forudsætning er, om et selskab kontrollerer et andet selskab.

Ved eksempelvis at udelukke, at der kan investeres i et mindre selskab i opstartsfasen, fordi selskabet har en tilknytning til et mellemstort selskab i ekspansionsfasen, forskelsbehandles de iværksættere, der tidligere har etableret bæredygtige virksomheder, fra førstegangs iværksættere.

Iværksættere, der tidligere har etableret en virksomhed, vil ikke have samme mulighed for at tiltrække kapital til en ny iværksættervirksomhed, idet investorerne på grund af den tilknyttede virksomheds succes, ikke vil kunne få deres aktier fritaget for beskatning efter de foreslåede regler. Dette er efter DVCA's opfattelse uhensigtsmæssigt, idet "anden gangs" iværksættere ofte har lige så stort behov for at tiltrække kapital som "første gangs" iværksættere.

Det foreslås derfor, at kravet om, at hele virksomheden, inklusive partnerselskaber og kommanditselskaber, skal være i den pågældende fase, udgår af Lovforslaget. I stedet foreslås DVCA, at grænsen for tilknytning defineres i overensstemmelse med de regnskabsmæssige konsolideringsprincipper i selskabsskattelovens § 31 C, stk. 3. Herved imødekommes eventuelle værnshensyn, samtidig med at det eksempelvis vil være muligt for en mellemstor virksomhed i ekspansionsfasen at yde til markedsføringstilskud til en tilknyttet – men ikke kontrolleret - lille iværksættervirksomhed i opstartsfasen, således at denne virksomhed vil blive endnu mere attraktiv for en investor.

Erklæring vedrørende kommerciel ledelse

I henhold til den foreslåede ABL § 4 C, stk. 7 er det en betingelse, at der hvert år vedlægges en skriftlig erklæring fra den ansvarlige deltager i fonden om, at fonden ledelse kommercielt. Manglende opfyldelse medfører, at venturefonden ikke anses for kommercielt forvaltet. Det er uklart, hvad den egentlige konsekvens af, at der ikke udarbejdes en skriftlige erklæring, er?

Hvis en fond i år 2 efter en investering omfattet af skattefritagelsen for iværksætteraktier ved en fejl undlader at indsende en skriftlig erklæring sammen med selvangivelsen, vil konsekvensen så være, at de tegnede iværksætteraktier ikke kan anses for iværksætteraktier alligevel og derfor vil være skattepligtige?

Den foreslåede ABL § 4 C, stk. 1 henviser ikke til § 4 C, stk. 7 som en betingelse for, at der kan opnås skattefrihed for iværksætteraktier. Da fonden imidlertid ikke kan anses for kommercielt forvaltet, hvis der ikke indsendes en erklæring herom sammen med selvangivelsen, er den indirekte konsekvens så, at den foreslåede ABL § 4 C, stk. 3, nr. 6 ikke er opfyldt? I så fald skal iværksætteraktierne anses for afståede og anskaffet igen til handelsværdien på det tidspunkt, hvor betingelser ikke længere er opfyldt, jf. den foreslåede ABL § 4 C, stk. 1, 3. pkt. Dette indebærer, at iværksætteraktierne bliver skattepligtige, hvis de anses for afstået inden for de 3 års ejertid.

En sådan retstilstand vil efter **DVCAs vurdering** være særdeles bebyrdende for de private investorer, som ikke jo ikke har mulighed for selv at sikre opfyldelsen af denne betingelse.

Er konsekvensen ved manglende overholdelse af erklæringspligten, at tegnede iværksætteraktier bliver skattepligtige, bør der efter **DVCAs opfattelse** indsættes en lovbestemt nachfrist for fonden til at indsende erklæringen om kommerciel ledelse, således at der er mulighed for at undgå, at iværksætteraktierne bliver skattepligtige.

Skattefrit salg efter 3 års ejertid

Det foreslås, at iværksætteraktier kan sælges skattefrit efter 3 års ejertid.

Efter DVCAs opfattelse kan et 3 års ejertids krav som betingelse for et skattefrit salg af iværksætter ikke udledes af Retningslinjerne.

Business angels beholder ikke nødvendigvis deres aktier i mere end 3 år, før at aktierne sælges. Business angels sælger deres aktier, når det rigtige købstilbud foreligger, hvilket lige så godt kan være inden for 3 år som efter 3 år.

DVCA foreslår derfor, at kravet om 3 års ejerskab af iværksætteraktierne som betingelse for et skattefrit salg udgår af lovforslaget.

Skattefrihed for udbytte efter 3 års ejertid

Det foreslås, at der ikke skal være begrænset skattepligt på udbytter af iværksætteraktier, når udlodning foretages på et tidspunkt, hvor ejeren har ejet iværksætteraktierne i 3 år eller mere.

Det foreslås, at bestemmelsen ændres således at det vil være muligt for investorerne at modtage skattefrie udbytte allerede i første år, forudsat at aktierne beholdes i en periode på 3 år eller mere.

Reglen vil herved svare til den tidligere bestemmelse i selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2, hvorefter det var muligt at udlodde skattefrit udbytte til moderselskabet inden for det første ejerår, når blot moderselskabet efterfølgende opfyldt betingelsen om, at aktierne skulle ejes i

en sammenhængende periode på mindst et år, inden for hvilken periode udbytteudlodningstidspunktet skulle ligge.

Ved at give iværksætterselskabet mulighed for at udlodde udbytte inden 3 år, vil de private investorer allerede fra starten få et afkast af deres investering, som kan anvendes til yderligere investeringer i iværksætterselskaber.

Kumulering med andre statsstøtteordninger

Af de specielle motiver til Lovforslaget fremgår, at iværksætterselskabets revisor skal sikre, at såfremt iværksætteraktieordningen anvendes, må den modtagne statsstøtte ikke kumulere med andre statsstøtteordninger med samme formål. Det fremgår ikke nærmere af motiverne, hvad der forstås ved "statsstøtteordninger med samme formål". En lang række iværksættervirksomheder i innovationsmiljøet modtager i dag støtte fra eksempelvis Vækstfonden, Højteknologifonden og Fornyelsesfonden.

Vil sådanne støtteordninger være at anses for statsstøtteordninger med samme formål?

Ikrafttrædelse

Det er hensigten, at Lovforslaget skal have virkning for investeringer, der foretages efter 1. januar 2011.

Det fremgår ikke klart af Lovforslaget, eller motiverne hertil, om det er en betingelse for skattefrihed, at den pågældende investering er foretaget igennem en fond på selve investeringstidspunktet, eller om det er tilstrækkeligt, at investeringen blot er foretaget efter 1. januar 2011 og efterfølgende lægges ind i en fond.

Efter DVCA's opfattelse bør det ikke være en betingelse for at aktierne kan omfattes af de nye regler, at disse er tegnet igennem en fond på investeringstidspunktet. Afgørende bør være, at aktierne lægges ind i en fond, der forvaltes på kommercielt grundlag inden 31. december 2011.

Med venlig hilsen
DVCA



Jannick Nytoft
Direktør