

# REVIFAXEN

NYHEDSBREV OM SKATTER OG AFGIFTER

Nummer 1277 af 6 /3 -2017

## Deltagere i Partnerselskaber Selvstændigt erhvervsdrivende eller lønmodtager Skærpeelse af vurderingen

*Skatteministeriet har på baggrund af en henvendelse fra Skatterådet, som afsagde et bindende svar i 2015 om "juniorpartnerskab", sendt et lovforslag i høring. Hvis lovforslaget vedtages, betyder det, at man ikke blot anses for selvstændigt erhvervsdrivende, som følge af at man er deltager i et Partnerselskab, Kommanditselskab eller Interessentskab (transparente enheder). Man er fra Skatteministeriets side nervøs for, at det er for let at placere sin lønmodtagerindkomst i selskabsregi eller i virksomhedsskatteordningen.*

### Forslag til bestemmelse

I ligningsloven stilles der forslag om følgende bestemmelse:

"§ 4. Deltagelse i et skattemæssigt transparent selskab er ikke i sig selv tilstrækkeligt til, at deltagerens indkomst fra det skattemæssigt transparente selskab kan anses for indkomst ved selvstændig erhvervsvirksomhed."

### Skatterådets afgørelse SKM2015.729.SR

Sagen drejede sig om et partnerselskab med et større antal ejere, der alle arbejdede i selskabet, og som hver især ejede en aktie i selskabet. Selskabet bad om bindende svar på, om det næste ledelseslag med omtrent samme antal medarbejdere skattemæssigt kunne anses for selvstændigt erhvervsdrivende, hvis de hver især erhvervede en aktie på 1/10 af værdien af den aktie, som de eksisterende ejere havde.

Skatterådet fandt efter en samlet konkret vurdering, at de nye kapitalejere kunne anses for selvstændigt erhvervsdrivende.

Skatterådets afgørelse medfører efter Skatteministeriets opfattelse, at en medarbejders erhvervelse af selv en ganske beskedent ejerandel i et transparent selskab betyder, at medarbejderen skattemæssigt skifter status fra lønmodtager til selvstændigt erhvervsdrivende, uanset at de sædvanlige kriterier for skattemæssigt at kunne anses for selvstændigt erhvervsdrivende ikke er opfyldt.

Skatterådets afgørelse betyder dermed, at erhvervelsen af selv en beskedent ejerandel i sig selv medfører, at den pågældende anses for at drive selvstændig erhvervsvirksomhed, og at erhvervelsen af ejerandelen er det afgørende kriterium ved vurderingen.

Skatterådet bemærkede, at afgørelsen er i tråd med eksisterende praksis om partnerselskaber, selv om denne praksis har omhandlet en mindre ejerkreds. Det var således efter Skatterådets opfattelse ikke muligt at imødegå udfordringen ved hjælp af fortolkning af loven eller praksis, men der skulle i givet fald ske en ændring af skattelovgivningen.

Skatterådets afgørelse indebærer således, at en lønmodtagers aflønning for arbejdet i et partnerselskab kan indgå og dermed beskattes i virksomhedsordningen, da erhvervelsen af andelen i partnerselskabet medfører, at lønmodtageren skattemæssigt skifter status til selvstændigt erhvervsdrivende.

Dette gælder, selv om lønmodtageren via erhvervelsen af andelen reelt ikke påtager sig en økonomisk risiko, som normalt kræves for at anse en fysisk person for at være selvstændigt erhvervsdrivende. Det gælder også, selv om personen bl.a. er underlagt en instruktionsbeføjelse og andre karakteristika, som normalt vil gælde for lønmodtagere.

## **Hvis lovforslaget vedtages**

Hvis lovforslaget vedtages, betyder det, at der skal foretages en vurdering af, om deltageren i den transparente enhed er lønmodtager eller selvstændigt erhvervsdrivende.

Der er ikke i skattelovgivningen fastsat en definition af selvstændig erhvervsvirksomhed.

Afgørelsen af, om indkomsten fra en given aktivitet skattemæssigt skal anses for indkomst indtjent af et selskab eller en person, som ejer selskabet og driver aktiviteten gennem selskabet, og dermed, om selskabet eller personen kan anses for rette indkomstmodtager af indkomsten, er i høj grad fastlagt af konkrete afgørelser.

Det vil sige, at det er bestemt af praksis. Det følger af praksis, at lønmodtagere skattemæssigt ikke kan få deres lønindkomst udbetalt til et selskab, som de ejer.

Afgrænsningen af selvstændig erhvervsvirksomhed over for lønmodtagere sker ud fra en række kriterier og beror på en konkret vurdering af alle relevante forhold. Det er dog normalt et krav for at kunne blive betragtet som selvstændigt erhvervsdrivende, at man bl.a. bærer den økonomiske risiko i forbindelse med arbejdets udførelse, samt at man ikke er underlagt en arbejdsgivers instruktionsbeføjelse.

Selvstændig erhvervsvirksomhed er dermed kendetegnet ved, at der for egen regning og risiko udøves en virksomhed af økonomisk karakter med det formål at opnå et overskud.

Hvis man er personlig ejer og har anvendt virksomhedsskatteordningen, men efter vedtagelsen af loven alene kan anses for lønmodtager, kan vederlaget ikke længere indgå i virksomhedsordningen. Hvis virksomhedsordningen dermed må ophøre, kan det få betydning for tidligere opsparet overskud.

Hvis andelen i det transparente selskab ejes via et selskab og resultatdelen, herunder den del der kan relateres til løn, medtages i selskabet, bør man sikre sig, at selskabet kan anses for rette indkomstmodtager. Hvis man ved en fortolkning af den nye bestemmelse når frem til, at der er tale om et lønmodtagerforhold, og indkomsten er placeret i selskabet, risikerer man at blive ramt af trippelbeskatning.

Der bør i mange af disse situationer, hvor man planlægger juniorpartnerskab m.v. søges bindende svar på hvorvidt deltagerne kan anses for selvstændigt erhvervsdrivende.

Med venlig hilsen

Skatteafdelingen  
**REVITAX A/S**

Ewaldsgade 5  
2200 København N  
Telefon 3391 2201  
Telefax 3391 3801