

Skatta- og avgjaldsmál avgerðir

Mál nr.: 10/00185	Lóg: Kapitalvinningskattalógin § 1 Lóg um Toll- og Skattafyrising § 25a, § 25b	Avgerð tikin: 02.09.2010
----------------------	---	-----------------------------

Vinningsbýti. Sýtt undantaksloyvi at skatta niðurskriving av partapeningi sambært reglunum um sølu av partabrøvum. Freistin at broyta skattaálíkningina ikki farin.

Samandráttur:

Kært er um, at TAKS hevur sett kæraran í skatt av vinningsbýti. Kærarin hevur goldið 2 mió. kr. í partapeningi kontant til kurs 100 til felag. Í 2003 verður partapeningurin lækkaður við 1,5 mió. kr. Kærarin hevur søkt TAKS um loyvi at skatta niðurskrivingina av partapeninginum sambært reglunum um sølu av partabrøvum. TAKS hevur sýtt hesum og tikið avgerð um at seta kæraran í skatt av vinningsbýti frá felagnum á 1,5 mió. kr. Kærarin hevur ikki lyft próvbyrðuna fyri, at niðurskrivingin av partapeninginum bert er grundað í felagsins vinnuligu viðurskiftum, og avgerðin hjá TAKS um at sýta at geva undantaksloyvi eftir § 1, stk. 4 í lógini um skatting av kapitalvinningi er tí staðfest av nevndini. Hartil hevur nevndin mett, at kærarin av stórum ósketni hevur verið atvold til, at skattamyndugleikarnir hava gjørt eina skattaálíkning á einum skeivum grundarlagi, og at TAKS hevur fráboðað innan rímliga tíð eftir, at TAKS hevur fingið kunnleika til tey viðurskifti, sum grundgeva fráboðanina. Nevndin hevur tí tikið avgerð um, at freistin fyri at broyta álíkningina fyri 2003 ikki er farin vísandi til § 25b, stk. 1, nr. 4 og § 25, stk. 3 í løgtingslóg nr. 169 frá 30. desember 1997 um toll- og skattafyrising.

Avgerð

Kært er um, at TAKS hevur sett kæraran í skatt av vinningsbýti frá felagnum uppá kr. 525.000.

Kærarin hevur goldið 2 mió. kr. í partapeningi kontant til kurs 100. Í 2003 verður partapeningurin lækkaður við 1,5 mió. kr.

Í umsókn frá 7. juli 2008 søkir kærumbóðið vegna kæraran um loyvi at nýta § 5, stk. 2 í lógini um skatting av kapitalvinningi. Umsóknin verður ikki gingin á møti.

Síðani tekur TAKS avgerð um at seta kæraran í skatt av vinningsbýti frá felagnum, 1,5 mió. kr. Hendan avgerð er kærð.

Kærarin hevur grundað kærana á: 1) at kravið er fyrnað og 2) at kærarin eigur at fáa loyvi at nýta § 1, stk. 4 og/ella § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini.

Upplýst er, at kærarin í 1991 stovnaði felagið. Upprunaliga varð felagið stovnað við partapeningi uppá kr. 10.000, men tá ið partafelagslógin varð broytt, og partapeningurin í minsta lagi skuldi vera kr. 500.000, varð partapeningurin hækkaður við kr. 1.990.000 til kurs 100. Hendan hækking varð goldin kontant tann 20. desember 1992.

Felagið gjørdi síðani íløgur í ymisk virðisbrøv, men í 2003 varð greitt, at felagið ongantíð gjørdist eitt so aktivt íløgufelag, sum ætlanin hevði verið. Kærarin tók tí á eykaaðalfundi tann 26. november 2003 avgerð um at lækka partapeningin úr 2 mió. kr. niður í kr. 500.000 ella ein lækking uppá 1,5 mió. kr. Lækkingin varð gjørd til kurs 100, og upphæddin, sum hann harvið fekk tilgóðar hjá felagnum, varð standandi sum millumrokning millum felagið og hann.

TAKS hevur síðani havt eftirlitsvitjan og er komin til, at lækkingin og útlutingin í sambandi við lækkingina skal metast sum vinningsbýti.

Viðvíkjandi spurninginum um fyrning verður víst á, at lækkingin er gjørd í 2003, og kravið móti kæraranum persónliga eigur tí at vera fyrnað.

Viðvíkjandi spurninginum um undantaksloyvi verður víst á, at Toll- og Skattaráð Føroya eftir § 1, stk. 4 kann loyva, at útlutanin í sambandi við niðurskriving av partapeningi verður viðgjørd eftir ásetingunum um sølu og aðra avhending, og eftir § 5, stk. 2 kann Toll- og Skattaráð Føroya loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjørd eftir stk. 1, um virðisbrøv verða seld til tað felagið, ið hevur givið virðisbrævið út.

Í hesum sambandi er talan um niðurskriving av partapeningi, sum er goldin inn kontant til kurs 100. Talan er sostatt um at útluta aftur tann pening, sum partaeigarin sjálvur hevur goldið inn í felagið, og sum hann upprunaliga hevur goldið skatt av.

Í viðmerkingunum til nevndu grein er lagt upp til, at ein slík niðurskriving ikki skal vera alternativ til at rinda út vinningsbýti fyri á hendan hátt at sleppa undan vinningsbýtisskatti.

Kæruumboðið metir tó ikki, at vandi er fyri hesum í sambandi við kapitallækkingina hjá felagnum.

Í hesum sambandi verður víst á:

- At felagið er eldri enn 2001, t.v.s. at felagið kundi verið likviderað skattafrítt
- Endamál felagsins varð broytt, og talan er tí um slíkar umstøður, sum § 1, stk. 4 leggur upp til, nevniliga at niðurskrivingin er grundað í felagsins vinnuligu viðurskiftum. Sum dømi verður nevnt, at felagið hevur minkað um virksemd, og at partapeningurin ikki longur svarar til felagsins veruliga fíggarliga virksemd. At talan skal vera um at minka virksemd er bert nevnt sum dømi, og kæruumboðið metir tí, at tað í hesum føri eisini eigur at verða givið undantak, tí ið talan er um, at felagið reelt ongantíð fór undir tað virksemd, sum ætlanin var at fara undir, og sum partapeningurin upprunaliga varð teknaður til.
- Sum viðlagda roknskapartilfar vísir, hevur kærarin stóra millumrokning mótvegis felagnum. T.v.s. at hann eins væl kundi havt hevað peningin umvegis millumrokningina, sum at lækka partapeningin og sum at taka vinningsbýti. T.v.s. at talan ikki er um at sleppa undan reglunum um vinningsbýti.
- Vísast kann eisini á, at peningurin enn ikki er tikin úr felagnum

Kæruumboðið metir, at TAKS í grundgeving síni tulkar viðmerkingarnar til § 1, stk. 4 ov strangt, tá ið lagt verður upp til sum grundgeving, at felagið ikki hevur minkað virksemd sítt.

Viðvíkjandi § 5, stk. 2 er framført í umsóknini um at nýta hesa grein, at 1,5 mió. kr. ikki eru útgoldnar til kæraran. Peningurin er góðskrivaður kæraranum, men er ikki útgoldin. Víst verður eisini á:

- At lækkingin er gjørd, tí íløguvirksemd ongantíð gjørdis so umfatandi, sum kærarin upprunaliga ætlaði
- At lækkingin er gjørd til kurs 100, t.v.s. sama kurs, sum var galdandi, tá partapeningurin varð inngoldin

- At lækkingin er ikki gjørd sum eitt alternativ til vinningsbýti, tí upphæddin er ikki útgoldin enn

TAKS vísir í ætlanarskrivinum til umsóknina um at nýta § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini, har upplýst er, at kærarin hevur inngoldið kr. 1.500.000 til kurs 100, og tað er hesin peningur, sum síðani verður útgoldin aftur, sum lækkaður partapeningur. Kæruumboðið førir fram, at talan er um pening, sum kærarin hevur goldið skatt av áðrenn inngjald, og kann nevnda upphædd tí útlutast, uttan at vinningsbýtisskattur verður goldin.

TAKS vísir síðani til § 1, stk. 1, pkt. 5, § 1, stk. 2 og § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini.

Vísandi til hetta er TAKS av tí fatan, at tað hevur ongan týdning, at niðurskrivingin av partapeninginum bert umfatar part av tí nominella partapeninginum og ikki part av yvirskoti. TAKS setir tí kæraran í skatt av vinningsbýti frá felangum, 35% av kr. 1.500.000, sum gevur ein skatt á kr. 525.000.

Í avgerðini um ikki at geva loyvi at brúka § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini framførir TAKS, at sum málið er lýst er ikki talan um, at kærarin hevur selt partabrøv til eitt felag, sum hevur givið út hetta virðisbræv, og at avhendingarupphæddin av tí orsök verður roknað sum vinningsbýti. Heldur ikki hevur kærarin givið frá sær sína ávirkan á ta vinningsbýtisgevandi ognina.

Viðvíkjani undantaksloyvi eftir § 1, stk. 4 í somu lóg framførir TAKS, at sum málið er upplýst, so er niðurskrivingin ikki grundað í, at felagið hevur minkað um virksemd soleiðis, at partapeningurin ikki longur svarar til felagsins veruliga fíggjarliga virksemd, men heldur at felagið ongantíð kom at fáa tað ætlaða virksemd.

Viðvíkjandi fyrningini førir TAKS fram í ummælinum, at TAKS metir, at málið ikki er fyrnað vísandi til, at TAKS í fyrsta lagi í sambandi við eftirlitsvitjan á sumri 2006 verður varugt við, at tað snýr seg um eina skattskylduga lækking av partapeninginum.

Lógargrundarlagið

Løgtingslóg nr. 164 frá 21. desember 2001 um skatting av kapitalvinningi fevnir sambært § 1, stk. 1 í hesi lóg um:

- 1) Sølu og aðra avhendan av partabrøvum, íløguprógvum og líknandi virðisbrøvum eins og umbýtiligum lánsbrøvum. Sama er galdandi fyri vinning ella tap, ið stendst av at siga frá sær ella avhenda serstøk rættindi, ið hava tilknýti til hesi virðisbrøv.
- 2) Innfrían, sølu og aðra avhendan enn sølu av fíggjarkrøvum herundir lánsbrøvum, pantibrøvum og skuldarbrøvum
- 3) Leysgeran av skuld.
- 4) Keys- og sölurættindi til virðisbrøv og fíggjarkrøv fevnd av nr. 1 og nr. 2.
- 5) Vinningsbýti.
- 6) Rentuinntøkur.
- 7) Rentuútreiðslur, jb. § 10, stk. 3.

Sambært § 1, stk. 4 kann Toll- og Skattaráð Føroya loyva, at útlutanir í sambandi við niðurskriving av partapeningi verða viðgjørdar eftir ásetingunum um sølu og aðra avhending.

§ 5 hevur hesar ásetingar:

Stk. 1. Verða tey í § 1, nr. 1 nevndu virðisbrøv avhendað til tað felagið v.m., ið hevur givið út virðisbrævið, skal avhendingarupphæddin roknast fyri vinningsbýti. Sama er galdandi fyri umbýtilig lánsbrøv og tekningsrættindi til tey í § 1, nr. 1 nevndu virðisbrøv.

Stk. 2. Toll- og Skattaráð Føroya kann loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjørd eftir stk. 1.

Stk. 3. Fer avhending nevnd í stk. 1. fram í tí kalendaraári, tá felagið, ið hevur givið virðisbrævið út, er endaliga avtikið, er stk. 1 ikki galdandi.

Stk 4. Í teim í stk. 2 og stk. 3 nevndu førum verða vinningur ella tap viðgjørd eftir somu reglum sum vinningur ella tap við avhendan av partabrøvum v.m. til onnur enn tey í stk. 1 nevndu feløg v.m., jbr § 4.

Avgerð hjá Skatta- og avgjaldskærunevndini

Niðurskrivingin av partapeninginum

Sambært § 1, stk. 4 í lógini um skatting av kapitalvinningi kann Toll- og Skattaráð Føroya loyva, at útlutanir í sambandi við niðurskriving av partapeningi verða viðgjørdar eftir ásetingunum um sølu og aðra avhending.

Útgangsstøðið er, at niðurskriving av partapeninginum er at meta sum vinningsbýti.

Undantaksloyvi til at skatta útlutanina sum sølu ella aðra avhendan eftir § 1, stk. 4 kann bert gevast, um niðurskrivingin av partapeninginum bert er grundað í felagsins vinnuligu viðurskiftum og ikki er eitt alternativ til vanliga útlutan av vinningsbýti.

Umbønin um undantak í hesum máli er grundað á, at felagið reelt ongantíð fór undir tað virkseimið, sum ætlanin var at fara undir, og sum partapeningurin upprunaliga varð teknaður til. Partapeningurin var tí ov høgur í mun til virkseimið hjá felagnum og varð tí niðurskrivaður.

Tað framgongur m.a. av viðmerkingunum til § 1, stk. 4 í lógini um skatting av kapitalvinningi, at undantak eftir hesi grein kann gevast, t.d. um felagið hevur minkað um virkseimið soleiðis, at partapeningurin ikki longur svarar til felagsins veruliga fíggjarliga virkseimi.

Tað kann ikki avvísast, at tann støða, at aktiviteturin hjá einum felagi ikki kemur upp á tað ætlaða støðið, kann síðustillast við tað støðu, at aktiviteturin hjá einum felagi minskar, og tí kann geva grundarlag fyri einum undantaksloyvi eftir § 1, stk. 4 í lógini um skatting av kapitalvinningi.

Í hesum føri gongur undir øllum umstøðum ógvuliga long tíð frá, at partapeningurin verður hækkaður, og til hann verður niðurskrivaður aftur, og tað má tá leingi hava verið greitt fyri kæraran, at aktiviteturin ikki fór at hækka. Hetta bendir á, at orsøkin til niðurskrivingina av partapeninginum veruliga er ein onnur.

Sum málið er lýst, hevur kærarin ikki lyft próvbyrðuna fyri, at niðurskrivingin av partapeninginum bert er grundað í felagsins vinnuligu viðurskiftum, og avgerðin hjá TAKS um at sýta at geva undantaksloyvi eftir § 1, stk. 4 í lógini um skatting av kapitalvinningi verður tí staðfest.

Freistin fyri at broyta skattaálíkningarnar

Upplýst er í málinum, at lækkingin av partapeninginum er gjørd í 2003. Spurningurin er, um álíkningin hjá kæraranum fyri 2003 kann broytast vísandi til ásetingarnar um freistir í § 25a, stk. 1 ella § 25b, stk. 1, nr. 4 í løgtingslóg nr. 169 frá 30. desember 1997 um toll- og skattafyrising.

Sambært § 25a, stk. 1 í lógini um toll- og skattafyrisiting kann skattaálíkning ikki gerast, broytast ella takast upp aftur seinni enn 15. mars 4. árið eftir, at inntøkuárið er lokið.

Broytingin av skattaálíkningini hjá kæraranum fyri 2003 er fráboðað við avgerð, dagfest 19. februar 2009, og freistin sambært § 25a, stk. 1 í lógini um toll- og skattafyrisiting er farin.

Sambært § 25b, stk. 1, nr. 4 í somu lóg er ásett, at freistin í § 25a ikki er galdandi, um skattaálíkningin er ein avleiðing av, at hin skattskyldugi ella annar hansara vegna við vilja ella av stórum ósketni hevur verið atvold til, at skattamyndugleikarnir hava gjørt eina skattaálíkning á einum skeivum ella ófullfiggjaðum grundarlagi.

Í hesum sambandi skal ein heildarmeting gerast av støðuni, herundir av trúvirðinum í frágreiðingunum hjá pørtunum í mun til teirra áskoðan, grundað á teirra atburð annars, útbúgving hjá pørtunum, teirra arbeiði og upplýsingarstöði, pengaupphæddirnar, sum skattur ikki er goldin av, og greiðleikanum á reglunum á økinum.

Við atliti at, at talan er um niðurskriving av partapeningi, ið sum útgangsstøði skal skattast sum vinningsbýti sambært § 1 og § 9 í lógini um skatting av kapitalvinningi, at søkjast skal um undantaksloyvi frá TAKS, um hendan útlutan skal skattast sambært reglunum um sølu, at kærarin ikki hevur søkt um undantaksloyvi, fyrr enn TAKS hevur eftirlit við felagnum í 2006, at virkseimið hjá felagnum er handil við partabrøvum, og kærarin tí eigur at kenna reglurnar á hesum øki, og at talan er um eina stóra upphædd, metir nevndin, at kærarin av stórum ósketni hevur verið atvold til, at skattamyndugleikarnir hava gjørt eina skattaálíkning á einum skeivum grundarlagi.

Sambært § 25b, stk. 3 kann ein skattaálíkning tó einans gerast eftir stk. 1, nr. 1-6, um myndugleikin innan rímliga tíð hevur fráboðað, at myndugleikin hevur fingið kunnleika til tey viðurskifti, sum grundgeva fráboðanina.

TAKS hevur fingið kunnleika til niðurskrivingina av partapeninginum í sambandi við eftirlitsvitjan í september 2006. Ætlanarskriv verður sent kæraranum í juni 2008, og endalig avgerð verður fráboðað í skrivi frá februar 2009. Einku er hent í málinum frá medio november 2006 til medio juni 2008. Viðgerðin hjá TAKS av hesum máli tekur íalt meira enn 2 ár, og í hesum tíðarskeiði hendir einki í málinum í umleið 1 ½ ár. Hetta er long viðgerðartíð við atliti til, at talan er um eitt lutfalsliga einkult mál hjá TAKS at viðgera og taka avgerð í, og at orsøkin til, at einki er hent í málinum síðani november 2006 eru intern viðurskifti hjá TAKS.

Hinvegin hevur kærarin í mun til skattligu viðgerðina av niðurskrivingini av partapeninginum handlað við stórum ósketni, og hartil er tað ikki greitt, hvør støðan hevur verið í málinum grundað á samskiftið millum TAKS og kæraran í samband við fyrstu umsókn kærarans um undantaksloyvi, herundir um TAKS móguliga hevur verið í eini bíðistøðu í mun til rindanina av skattinum ella nýggja umsókn um undantak. Vísandi til hetta metir nevndin, at TAKS hevur fráboðað innan rímliga tíð eftir, at TAKS hevur fingið kunnleika til tey viðurskifti, sum grundgeva fráboðanina.

Nevndin hevur tí tikið avgerð um, at freistin fyri at broyta álíkningina fyri 2003 ikki er farin vísandi til § 25b, stk. 1, nr. 4 og § 25, stk. 3 í lögtingslóg nr. 169 frá 30. desember 1997 um toll- og skattafyrisiting.