

# Skatta- og avgjaldsmál avgerðir

|                         |  |                             |
|-------------------------|--|-----------------------------|
| Mál nr.:<br>09-02-22-84 | Lóg:<br>Kapitalvinningskattalógini § 5 | Avgerð tikin:<br>17.02.2010 |
|-------------------------|--|-----------------------------|

## Kapitalvinningur - vinningsbýti

### Samandráttur:

**Kært er um, at TAKS hevur avgjørt at skatta avhendingarupphæddina viðvíkjandi virðisbrøvum, sum eru avhendaði til felagið, sum hevur givið út virðisbrævið, sum vinningsbýti, jbr. § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini.**

**Skatta- og avgjaldskærunevndin avgjórði at broyta avgerðina hjá Toll- og Skattaráð Føroya.**

**Avgerðin verður grundað við, at nevndin metir, at kærarin við teimum frágreiðingum um motivini fyri, at partabrøvini vóru seld til útgevandi felagið í hesum føri, hevur víst á, at partabrøvini vóru seld felagnum út frá øðrum motivum enn fyri at sleppa undan atlitinum í § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini. Talan er ikki um alternativ til útlutan, og tí er grundarlag fyri at brúka § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini.**

### Avgerð:

**Kært er um, at TAKS hevur avgjørt at skatta avhendingarupphæddina viðvíkjandi virðisbrøvum, sum eru avhendaði til felagið, sum hevur givið út virðisbrævið, sum vinningsbýti, jbr. § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini.**

Upplýst er í málinum, at kærarin tann 18. juni 2008 seldi partabrøv í felagnum.

Hann søkti Toll- og Skattaráð Føroya um at sølan varð viðgjørd eftir reglunum í § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini. Toll- og skattaráð Føroya noktaði hesum og hetta hevur hann kært.

**TAKS** greiður frá, at tann 18. juni 2008 seldi kærarin partabrøv í felagnum, nom. 184.900 til sama felag fyri kr. 443.760,00.

Sostatt er talan um eina sølu til kurs 240, meðan dagskursurin tann 18. juni 2008 á partabrøvunum hjá felagnum sambært heimasíðu felagsins er 219.

Sambært upplýsingum frá felagnum eigur kærarin 3.544 stk. tann 19. desember 2007, meðan hann eigur 1.772 eftir søluna tann 18. juni 2008.

Ásett verður í § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini, at um tey virðisbrøv, sum eru fevnd av § 1, nr. 1, verða seld til tað felagið, sum hevur givið út hetta virðisbræv, verður avhendingarupphæddin roknað sum vinningsbýti. Soleiðis verður tað mett sum útlutan av vinningsbýti, tá parteigari ella luthavari, sjálvboðin ella tvingaður, selur partabrøv, lutaprógv og líknandi virðisbrøv, her íroknað umbýtilig lánsbrøv og tekningsrættindi til slík virðisbrøv til tað felagið, sum hevur útskrivað hesi virðisbrøv. Í slíkum førum verður øll avhendingarupphæddin tí mett sum skattskyldug inntøka.

Og ásett er í § 5 stk. 2, at Toll- og Skattaráð Føroya kann loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjørd eftir § 5, stk. 1.

Verður loyvi givið, skal viðgerðin fara fram eftir somu reglum, sum vinningur og tap við avhendan av partabrøvum v.m. eftir § 4. Undantaksloyvi kann gevast, tá avhendingin av partabrøvunum er framd av øðrum enn teimum, sum roynt verður at sleppa undan við høvuðsreglu í § 5, stk. 1.

Í § 5, stk. 1 verður forða fyri, at parteigarar verða eggjaðar til at leggja allan vinningin í felagnum í grunn, ístaðin fyri at geva upp ein hóskandi part sum vinningsbýti, sum kann skattast, og við avhending av partabrøvum til felagið kunnu vinna sær útlutan, sum skattast á ein annan hátt.

Tá avgerast skal, um undantaksloyvi skal gevast, vil dentur tí verða lagdur á, um aftursølan til felagið verður nýtt sum alternativ til útlutan. Hetta kann til dømis vera í føri, har felagið keypir egin partabrøv til ein kurs, ið er hægri enn marknaðarkursurin.

Sambært omanfyri standandi upplýsingum, keypir felagið egin partabrøv fyri kurs 240, sum er umleið 10% hægri enn marknaðarvirðið.

Vanliga verður undantaksloyvi bert givið, um parteigarar avhenda øll síni partabrøv. Tey nýtast tó ikki øll at verða avhendað til felagið, tí partvís avhending til onnur, herundir aðrar partabrævaeigarar í felagnum, kann góðtakast sum fullkomin avhending av partabrøvunum. Her er ikki talan um avhendan av øllum partabrøvunum, tá hann avhendir 1.772 stk. av 3.544 stk.

Í heilt serligum førum kann gevast undantaksloyvi, hóast øll partabrøv ikki verða avhendað, tá ið skatting av allari søluupphæddini hevði givið eitt heilt órímiligt úrslit. Tað skal m.a. metast, um partaeigarin veruliga hevur givið frá sær sína ávirkan á ta vinningsbýtisgevandi ognina. Kærarin átti 3.544 stk. og eigur nú 1.772 stk. út av umleið 1 mió partabrøvum. Sostatt er ikki talan um eina munandi broytan í eigaraviðurskiftunum.

Taks metir tí ikki, at skatting av allari søluupphæddini hevði givið eitt órímiligt úrslit.

Toll- og skattaráð Føroya hevur út frá hesum avgjørt ikki at geva loyvi til at brúka § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini.

**Kæruumboðið** vísur á, at kærarin tann 18. juni 2008 seldi partabrøv í felagnum, nom. 177.290 kr. til felagnum fyri kr. 425.280 (kurs 240). Somu partabrøv vóru útvegað fyri kr. 462.492 (kurs 261). Sostatt hevði kærarin eitt tap av søluni á kr. 37.212.

Taks hevur ta støðu, at øll søluupphæddin, kr. 425.280 skal roknast sum vinningsbýti, og tað merkir, at ein skattur skal gjaldast upp á kr. 148.848.

Støðan hjá Taks er grundað á § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini, sum sigur: “*Verða... virðisbrøv avhendað til felagið, ið hevur givið út virðisbrævið, skal avhendingarupphæddin roknast fyri vinningsbýti*”.

Í stk. 2 í somu lógargrein stendur, at “*Toll- og Skattaráð Føroya kann loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjørd eftir stk. 1*” Verður slíkt loyvi givið, verður avhendingin í staðin viðgjørd eftir reglunum um vinning og tap við avhendan (§ 5, stk. 4).

Kærarin hevur søkt um loyvi til, at avhendingin verður viðgjørd eftir vanligu reglunum um avhendan, men umsóknin varð ikki játtað.

Í viðmerkingunum til kapitalvinningskattalógina (løgtingsmál nr. 35/2001) sigur landsstýrið, hvat endamálið var við regluni um at skatta sølu av partabrøvum til útgevandi felagið sum vinningsbýti. Har stendur:

“§5, stk. 1 skal forða, at parteigarar verða eggjaðir til at leggja allan vinningin í felagnum í grunn í staðin fyri at geva upp ein hósandi part sum vinningsbýti, sum kann skattast, og við avhending av partabrøvum til felagið kunnu vinna sær útlutan, sum skattast á ein annan hátt.”

Viðmerkingarnar siga eisini nakað um, nær undantaksloyvi eigur at gevast:

*“Undantaksloyvi kann gevast, tá avhendingin av partabrøvunum er framd av øðrum orsökum enn teimum, sum roynt verður at sleppa undan við høvuðsreglu í §5, stk. 1...*

*Tá avgerast skal, um undantaksloyvi skal gevast, vil dentur tí verða lagdur á, um aftursølan til felagið verður nýtt sum alternativ til útlutan. Hetta kann t.s. vera í føri, har felagið keypir egin partabrøv til ein kurs, ið er hægri enn marknaðarkursurin. Vanliga verður undantaksloyvi bert givið, um parteigarar avhenda øll síni partabrøv. (...) Í heilt serligum førum kann gevast undantaksloyvi, hóast øll partabrøv ikki verða avhendað, tá ið skatting av allari søluupphæddini hevði givið eitt heilt órímiligt úrslit. Tað skal m.a. metast um parteigarin veruliga hevur givið frá sær sína ávirkan á ta vinningsbýtisgevandi ognina.”*

Í sínum svári til kæraran vísir Taks á, at

1. partabrøvini eru avhendað fyri hægri kurs enn marknaðarkursin (avhendað fyri kurs 240), meðan dagskursurin tann 18. juni 2008 sambært heimasíðu felagsins var 219),
2. hann hevur ikki avhendað øll síni partabrøv,
3. skatting av allari søluupphæddini hevði ikki givið eitt órímiligt úrslit.

Viðv. 1: Til hetta er at viðmerkja, at kærarin í juni 2008 fekk tilboð frá øðrum parteigara at keypa hansara partabrøv fyri kurs 261. Kursurin, sum partabrøvini vóru seld til felagið fyri, varð ásettur eftir drúgvur samráðingar partanna millum. Kærarin hevði tilboð uppá øll síni partabrøv. Avhendingin til felagið hevði einki við útlutan at gera. Hon varð gjörd í tráð við heilt vanlig handilslig prinsipp í samband við sølu av partabrøvum í børsskrásettum feløgum. Ein uttanveltaður serfrøðingur innan partafelags- og skattarætt EW hevur gjørt eina lögfrøðisliga kanning av málinum. Hansara niðurstøða er, at talan var um eina sakliga handilsliga avgerð partanna millum.

Viðv. 2: Av tilsamans 1.035.000 partabrøvum átti kærarin undan søluni 3.544 stk. og eftir söluna 1.722. Vísandi til viðmerkingarnar skrivar Taks, at “sostatt er ikki talan um eina munandi broyting í eigaraviðurskiftunum”.

Til tað er at siga, at sjálvt um kærarin hevði latið frá sær øll partabrøvini, so var ikki talan um nakra munandi broyting, tí hansara ognarpartur var so lítil frammanundan. Undan söluni átti hann 0,34% og eftir söluna eigur hann 0,17%. At føra fram slík sjónarmið kann ikki tykjast annað enn undrunarvert, tá hugsað verður um, at felagið er børsskrásett, at leiðsla felagsins ikki hevur nakran avgerandi ognarlut, og tá felagið hevur eina eginogn omanfyri 200 mill. kr.

Rætt er tað, at í viðmerkingunum stendur, at vanliga skal loyvi bert gevast, um øll partabrøv verða avhendað, men har stendur eisini, at undantøk kunnu gevast. Tað, sum stendur í viðmerkingunum um at lata frá sær sína ávirkan á ta vinningsbýtisgevandi ognina, hevur ongan týðning í hesum føri, tí kærarin hevur ongantíð átt so mikið, at hann gjøgnum sín ognarpart hevur havt nakra sum helst ávirkan í felagnum.

Her sipa viðmerkingarnar sjálvsagt til parteigarar, ið veruliga hava ávirkan gjøgnum sín ognarpart.

Viðv. 3: Sambært viðmerkingunum eigur undantaksloyvi at verða givið, um skatting av søluupphæddini gevur eitt órímligt úrslit. Kærarin heldur tað vera sera órímligt, at skattgjaldarin skal rinda kr. 148.800 í skatti av einum handli, sum gevur eitt hall upp á kr. 37.200.

Tað yvirskipaða endamálið við § 5, stk. 1 er at fyrirbyggja, at partaeigarar fáa pening úr einum felag skattafrítt sum alternativ til útlutan. Sølun hjá kæraranum av partabrøvum til felagið hevur einki við alternativa útlutan at gera. Tað var nevndin í felagnum sum einsamøll gjørði av, um hon vildi keypa, og hvønn kurs keypt var fyri.

Heldur enn at seta nágreiniligar og truplar reglur um frávik í lógina er heimildin til at veita frávik latin Toll- og skattafyrisitingini at umsita. Lógin leggur upp til, at skattamyndugleikarnir ansa eftir, at hvørki misbrúk ella órímlig skatting fara fram.

Kærarin heitir á Skatta- og avgjaldskærunevndina um at áleggja skattamyndugleikunum at loyva, at avhendingarupphæddin av søluni hjá kæraranum tann 18. juni 2008 av partabrøvum í felagnum til sama felag verður viðgjørd eftir § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini.

**Fundur var í Skatta- og avgjaldskærunevndini** tann 17. februar 2010, har umboð fyri kæraran og TAKS møttu og greiddu frá málinum.

Umboðini fyri kæraran vístu m.a. á, at talan er um sølu av partabrøvum í einum børsskrásettum felag og kann ikki samanberast við sølu av partabrøvum í vanligum partafelagi í Føroyum. Reglurnar í kapitalvinningskattalógini taka ikki hædd fyri, at talan kann vera um børsskrásett felag. Tá lógin varð sett í gildi, vóru ongi føroysk feløg børsskrásett. Tað ber ikki til at tosa um fjalt vinningsbýti, tá talan er um børsskrásett felag.

Víst varð á, at tað er heilt vanligt, at felag keypir egin partabrøv og atlitini fyri hesum kunnu t.d. vera strategisk uppkeyp ella uppkeyp fyri at kunna bjóða leiðslu ella starvsfólku partabrøv.

Greitt varð frá, at kærarin er partur av leiðsluni í felagnum. Fýra stjórar í felagnum keyptu tilsamans 22.183 partabrøv í felagnum fyri kurs 261, tá hesi vóru boðin út í 2007.

Í juni 2008 fekk leiðslan tilboð frá áhugaðum keypara um at keypa teirra partabrøv fyri kurs 261. Áhugaði keyparin átti frammanundan uml. 5% av aktiekapitalinum í felagnum og hevði í fleiri ár havt handilssamstarv við felagið, millum annað við leasing av flogførum. Samsýningin fyri partabrøvini skuldi ikki vera kontant, men leiðslan skuldi fáa partabrøv ístaðin.

Leiðslan ynskti at selja partabrøvini, men nevndin í felagnum metti, at tað kundi koma í stríð við felagsins áhuga at selja til henda áhugaða keypara. Nevndin metti, at vandi kundi vera fyri, at tað eftir slíka transaktión kundi setast spurnartekin við loyalitetin hjá leiðsluni, tá hesir so blivu partaeigarar í einum felagið saman við nevnda partaeigara í felagnum.

Leiðslan var ónøgd og frustrerað. Teir sluppu ikki av við partabrøvini aðrastaðni, tað var so at siga ongin umsetningur við partabrøvunum. Nevndin ynskti at fáa viðurskiftini við leiðsluna í rætt lag, fáa stabilitet um leiðsluna. Víst verður í hesum sambandi m.a. á, at tað um hesa tíðina var nógur aktivitetur í felagnum, m.a. umfatandi samstarv við S um flogfør og hækkaðir oljuprísir gjørdu eisini, at neyðugt var innan stutta tíð at seta í verk kompenserandi tiltøk. Samanumtikið metti nevndin, at tað var ikki driftsmæssiga forsvarligt at ímynda sær útskipting í leiðsluni.

Nevndin tók tí upp samráðingar við leiðsluna, sum enda við, at nevndin avger at keypa helvtina av teirra partabrøvum fyri kurs 240, sum er á leið 10 % hægri enn skrásetti kursurin. Kursurin er tó lægri enn tilboðið á kurs 261, sum leiðslan fekk fyri øll partabrøvini fyrr í juni mánaða. Víst var á, at tað var ein óvanlig støða, tí umsetningurin av partabrøvum var so sera lítil. Kursurin sum stendur sum dagskursur er kanska ikki so sigandi um virði á partabrøvunum, men vísur heldur seinast handlaða partabræv.

Víst varð eisini á, at parturin av partabrøvum, sum kærarin eigur í felagnum er so lítil í mun til samlaða talið av partabrøvum, at tað ber ikki til at tosa um nakra ávirkan á felagið.

Víst varð annars á frágreiðing, sum EW, prof. dr. jur. hevði gjørt um júst hesa søluna.

TAKS vísti sum heild á avgerðina og viðmerkingarnar til lógina.

### **Avgerð hjá Skatta- og avgjaldskærunevndini**

Tá virðisbrøv verða avhendaði til felagið, sum hevur givið út virðisbrævið, er útgangspunktið, at avhendingarupphæddin skal roknast fyri vinningsbýti, jbr. § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini. Toll- og Skattaráð Føroya hevur tó heimild til at loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjörd eftir stk. 1.

Í greinini er ikki ásett, hvørjar treytir skulu vera loknar fyri at loyva, at avhendingarupphæddin ikki verður viðgjörd sum vinningsbýti. Men viðmerkingarnar siga, at undantaksloyvi kann gevast, tá avhendingin av partabrøvunum er framd av øðrum orsökum enn teimum, sum roynt verður at sleppa undan við høvuðsregluni í § 5, stk. 1.

Sagt verður eisini í viðmerkingunum, at § 5, stk. 1 skal forða fyri, at parteigarar verða eggjaðir til at leggja allan vinningin í felagnum í grunn, í staðin fyri at gera upp ein hóskandi part sum vinningsbýti, sum kann skattast, og við avhending av partabrøvum til felagið kunnu vinna sær útlutan, sum skattast á ein annan hátt.

Nevnt verður, at tá undantaksloyvi skal gevast, verður dentur tí lagdur á, at um aftursølan til felagið verður nýtt sum alternativ til útlutan. Sum dømið verður víst á, at felagið keypir egin partabrøv til ein kurs, ið er hægri enn marknaðarkursurin. Sagt verður eisini, at undantaksloyvi vanliga bert verður givið, um parteigarar avhenda øll síni partabrøv.

Skatta- og avgjaldskærunevndin viðmerkti, at tað, at partabrøv eru seld til ein kurs, sum er hægri enn marknaðarkursurin ella at ikki øll partabrøvini eru avhendaði, eru viðurskifti, sum kunnu geva eina ábending um, um talan er um alternativ til útlutan. Men tað er ikki ein forðing fyri at loyva viðgerð eftir stk. 2, at partabrøvini t.d. eru seld til ein kurs, sum er hægri enn marknaðarkursurin, um vísast kann á, at aftursølan til felagið er framd av øðrum orsökum enn sum alternativ til útlutan. Týðningarmikið í hesari meting er eisini orsøkin til, at selt verður til útgevandi felagið.

Sambært upplýsingum frá kærumboðnum átti kærarin 3.544 partabrøv tann 19. desember 2007, meðan hann eigur 1.772 eftir søluna tann 18. juni 2008. Kærarin hevur ikki selt øll síni partabrøv, men ognarparturin hjá honum í felagnum er somikið lítil, at tað gevur ikki meining at tosa geva frá sær ávirkan á vinningsbýtisgevandi ognina.

Kursurin, sum kærarin hevur selt fyri, er hægri enn tann kursur, sum sambært TAKS er skrásettur á felagsins heimasíðu at vera 219 tann 18. juni 2008. Kursurin er tó lægri enn tað tilboðið á kurs 261, sum kærarin, saman við hinum í leiðsluni fekk fyrst í juni 2008.

Frágreiðingin hjá kærumboðnum um orsökina til, at partabrøvini vóru seld felagnum vísur, at talan var um eina handilsliga vælgrundaða dispositiún, tí tað var ikki mett at tæna áhugamálunum hjá felagnum, um leiðslan tók av tilboðnum frá júst tí áhugaða keyparanum og harvið fekk bindingar til felag hansara, sum kundi sáa iva um loyalitetin hjá leiðsluni framyvir. Frágreiðingin vísur eisini, at leiðslan var ónøgd og tá so at siga ongin umsetningur var við partabrøvunum, sloppu teir ikki av við partabrøvini aðrastaðni og fyri at fáa stabilitet kring leiðsluna, grundað á aktivitetirnar og viðurskiftini í felagnum um hetta mundi og at tað ikki tænti felagnum, um útskiftingar vóru í leiðsluni um hetta mundi, metti nevndin, at tað varð neyðugt at fara inn og keypa part av partabrøvunum hjá leiðsluni.

Frágreiðingin um orsökina til, at partabrøvini vóru seld felagnum, verður mett at vísa, at atlitini handan dispositiúnina at selja partabrøvini til útgevandi felagið, í hesum ítøkiligum førinum vóru heilt onnur enn tað at sleppa undan at rinda vinningsbýtisavgjaldi.

Tá so er, eru treytirnar fyri at partabrævasølan verður viðgjørd eftir § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini loknar.

**Skatta- og avgjaldskærunevndin avgjórði at broyta avgerðina hjá Toll- og Skattaráð Føroya.**

**Avgerðin verður grundað við, at nevndin metir, at kærarin við teimum frágreiðingum um motivini fyri, at partabrøvini vóru seld til útgevandi felagið í hesum føri, hevur víst á, at partabrøvini vóru seld felagnum út frá øðrum motivum enn fyri at sleppa undan atlitinum í § 5, stk. 1 í kapitalvinningskattalógini. Talan er ikki um alternativ til útlutan, og tí er grundarlag fyri at brúka § 5, stk. 2 í kapitalvinningskattalógini.**