

# REVIFAXEN

NYHEDSBREV OM SKATTER OG AFGIFTER  
Nummer 1436 af 25/9 2020

## Udlån til far ikke anset for omfattet af reglerne for kapitalejrlån

*Landsskatteretten har i en nyligt offentliggjort afgørelse (SKM2020.386.LSR) vurderet, at et udlån til faren fra datterens selskab ikke skulle anses for et ulovligt kapitalejrlån.*

### Om afgørelsen

En far ejede et selskab indtil den 27. august 2012, hvor han solgte 50 % af anparterne til sin 14-årige datter og de resterende anparter (50 %) til sin niece. Kort tid derefter videresolgte niecen sine anparter til datteren, således at datteren ejede selskabet 100 %. Den 31. januar 2014 købte faren alle anparterne tilbage af sin nu 15-årige datter.

I årene 2013 og 2014 (perioden hvor faren ikke ejede kapitalandele i selskabet), havde faren optaget lån i selskabet. SKAT (nu Skattestyrelsen) havde opgjort og udbyttebeskattet faren af de foretagne udlån med henvisning til LL § 16E.

Landsskatteretten kom imidlertid frem til, at beskatning efter LL § 16 E, stk. 1, kræver, at der mellem långiver (selskabet) og låntager (faren) er en forbindelse omfattet af ligningslovens § 2. Hertil fandt Landsskatteretten, at det er et krav, at den fysiske person (faren) selv ejer anparter i selskabet, hvis anparterne fra en nærtstående skal indgå i bedømmelsen af, om den fysiske person udøver bestemmende indflydelse over selskabet.

Da alle anparterne imidlertid var overdraget til datteren allerede i 2013, og faren således ikke ejede anparter i selskabet på tidspunkterne for udlånene i 2013, var der ikke mellem faren og selskabet en forbindelse omfattet af ligningslovens § 2, hvorfor ligningslovens § 16 E ikke fandt anvendelse for 2013.

Landsskatteretten ændrede derved SKATs (nu Skattestyrelsens) afgørelse, hvorefter faren ikke blev beskattet af et ulovligt kapitalejerlån for 2013.

For lånene opstået i 2014 blev faren beskattet efter reglerne i LL § 16E, idet faren havde tilbagekøbt anparterne pr. 31. januar 2014 og derved ejede anparter i selskabet.

## Vores bemærkninger til afgørelsen

Afgørelsen er central i forståelsen af, hvem der kan og ikke kan beskattes efter reglerne i LL § 16E (ulovlige kapitalejerlån).

Umiddelbart kan afgørelsen virke overraskende, men det skyldes det forhold, at en nærtstående person, der ikke ejer anparter i selskabet eller på anden vis ikke har bestemmende indflydelse, ikke kan anses for nærtstående i relation til LL § 2, og således ikke kan blive omfattet af LL § 16E. Dette forhold er understøttet af Juridisk Vejledning, hvoraf det fremgår under overskriften "Lån til nærtstående, der ikke ejer aktier" at:

*"Den låntager, der slet ikke ejer aktier, vil således ikke kunne blive omfattet af LL § 16 E, selv om han er nærtstående til en, der udøver bestemmende indflydelse. Det fremgår også af de specielle bemærkninger, at "hvis en sådan låntager hverken er aktionær eller ansat i selskabet, kan vedkommende ikke beskattes af maskeret udbytte eller løn."*

Væsentligt for forståelsen af afgørelsen er samtidig, at afgørelsen ikke forholder sig til, hvorvidt datteren (kapitalejeren) evt. skal beskattes efter reglerne i LL § 16E, idet afgørelsen alene behandler farens beskatning.

Hertil fremgår dog følgende i Juridisk Vejledning:

*"Selskabets lån til hovedaktionæren (med bestemmende indflydelse)'s nærtstående, fx forældre, ægtefæller og børn, som ikke selv ejer aktier i selskabet, må anses for et indirekte lån til hovedaktionæren med den følge, at denne skal beskattes."*

Ud fra afgørelsen kan det derfor konkluderes, at det fortsat ikke er muligt at udlåne midler til nærtstående personer fra selskaber. I situationer, hvor lånemodtager formelt er nærtstående, men i forhold til LL § 2 ikke anses for nærtstående, er det dog ikke denne, der skal beskattes, men derimod kapitalejeren, der skal beskattes.

Endelig skal det bemærkes, at Skatterådet i SKM2020.180.SR har bekræftet, at det er muligt at foretage udlån fra et selskab til kapitalejerens bror, uden at forholdet er omfattet for nogen part af LL § 16E. En eventuel rentefordel skal dog beskattes. Hertil skal det dog bemærkes, at såfremt der foreligger omgåelse, vil udlånet alligevel blive beskattet hos kapitalejeren.

Med venlig hilsen

Skatteafdelingen  
**REVITAX A/S**

Ewaldsgade 5  
2200 København N  
Telefon 3391 2201