

5. juli 2021

Extension of the limit for granting "employee shares" free of income taxation for start-ups

Summary in English: A new Act extends the favourable tax regime in § 7 P of the Tax Assessment Act so that employees in start-ups can receive up to 50 percent of their annual salary in equity based compensation (shares, warrants and options) subject to certain conditions. § 7 P already allowed a company to grant employees equity based compensation free of income tax if the value of the grant did not exceed 10 percent of the annual salary in the relevant years. In 2018, the limit for granting employees equity based compensation was extended from 10 to 20 percent of the employee's annual salary. It is a condition for using the 20 percent limit that the programme has a general nature and that 80 percent of a group of employees delimited by general criteria are offered to participate in the programme. The prior regulation remains in place but is supplemented by the new regulation.

--oOo--

FORHØJELSE AF GRÆNSEN FOR MEDARBEJDERAKTIER I LL § 7 P TIL 50 % AF LØNNEN FOR START-UPS

Folketinget vedtog ved 3. behandling den 21. december 2020 et lovforslag, hvorefter ligningslovens ("LL") § 7 P med ikrafttræden 1. januar 2021 blev udvidet til fordel for start-ups ved indsættelse af et nyt stk. 7¹. Der havde tidligere været en tilsvarende bestemmelse, men denne var aldrig trådt i kraft. Lovændringen gør det muligt at aflønne medarbejdere med op til 50 % af lønnen ved medarbejderaktier. Formålet med lovændringen er at styrke iværksætter- og aktiekulturen i Danmark.

Betingelserne for at start-ups efter LL § 7 P, stk. 7, kan aflønne med op til 50 % af lønnen ved medarbejderaktier

Den nye skattebegunstigende ordning i LL § 7 P, stk. 7, kan anvendes, når følgende betingelser i nr. 1-9 er opfyldt:

- Selskabet må på aftaletidspunktet i et af de to senest aflagte årsregnskaber højst have haft 50 ansatte.
- Selskabet må på aftaletidspunktet ikke i et af de to senest aflagte årsregnskaber have haft en nettoomsætning, der var over 15 mio. kr., eller en balancesum, der var over 15 mio. kr.
- Selskabet må kun have været aktivt på markedet i mindre end 5 år før kalenderåret, hvor aftalen indgås.
- Selskabet skal være aktivt med reel erhvervsmæssig virksomhed i modsætning til et selskab, hvis virksomhed hovedsageligt består i passiv kapitalanbringelse.
- Ordningen må ikke anvendes af medarbejdere, som på aftaletidspunktet direkte eller indirekte ejer mere end 25 % af selskabskapitalen eller råder over mere end 50 % af stemmerne.
- Selskabet må ikke på aftaletidspunktet have kapitalandele optaget til handel på et reguleret marked.
- Selskabet må ikke have modtaget ulovlig statsstøtte, som ikke er tilbagebetalt.

¹ Lov nr. 2197 af 29/12/2020. Reguleringen udspringer oprindeligt af "Erhvervs- og iværksætter aftalen" af 12. november 2017 mellem Venstre, Liberal Alliance, Det Konservative Folkeparti, Dansk Folkeparti og Radikale Venstre. Se særligt afsnit I.3. for motivationen bag lovændringen.

C O P E N H A G E N L A W

- Selskabet, der anvender ordningen, skal under visse betingelser opgøre og indberette statsstøtte. Selskabet opnår således indirekte statsstøtte i form af støtte til aflønning af medarbejdere. Selskabet skal derfor opgøre og indberette støttebeløbet til skatteforvaltningen, hvis den samlede støtte efter ordningen overstiger 500.000 euro svarende til ca. 3,7 mio.² kr. i et kalenderår. Værdien af støtten afhænger af såvel skatteregler for virksomheden samt indkomstforhold hos den enkelte lønmodtager, der modtager aktieløn. En præcis opgørelse af støttebeløbet vil derfor medføre store administrative omkostninger hos både virksomheder og myndigheder. Derfor indtræder støtteberetningspligten først, hvis et nærmere fastlagt loft for aktieløn overskrides. Selskabet vil ramme loftet, når virksomhedens aflønning med aktieløn omfattet af LL § 7 P har en værdi på 16,5 mio. kr. årligt for lønsumsafgiftspligtige virksomheder og 22,3 mio. kr. for alle andre virksomheder. I loftberegningen indgår alene aflønning efter LL § 7 P.³
- Selskabet må ikke være kriseram. Et selskab anses for kriseram, når selskabet ikke med egne finansielle midler eller med de midler, som selskabet kan opnå fra ejeren/aktionærer og kreditorer, er i stand til at standse de tab, som uden statslig indgriben, næsten med sikkerhed vil medføre, at selskabet vil være nødt til at indstille sin aktivitet på kort eller mellemlang sigt. Det vil fx være tilfældet, hvis (i) et selskab med begrænset ansvar taber over halvdelen af dets tegnede selskabskapital som følge af akkumulerede tab, (ii) et selskab, hvor nogle af selskabsdeltagerne hæfter ubegrænset, taber over halvdelen af selskabskapitalen, som er opført i virksomhedens regnskaber, som følge af akkumulerede tab, (iii) et selskab er under konkursbehandling eller opfylder de nationale kriterier for at undergå konkursbehandling på begæring af kreditorer, og endelig når (iv) et selskab ikke er en SMV⁴ og i de seneste to år har haft og stadig har en gældsandel⁵ over 7,5 og en EBITDA-rentedækningsgrad⁶ under 1,0.⁷

Det nye stk. 7 i LL § 7 P indfører dermed en række supplerende betingelser til de i stk. 2 oplyste betingelser for den generelle ordning. Medarbejderen kan således modtage vederlag i form af kapitalandele, warrants eller optioner til kapitalandele svarende til op til 50 % af årslønnen uden indkomstskat, såfremt både betingelserne i stk. 2 og stk. 7 er opfyldt.

Generelt om beskatning af medarbejderaktier

Udgangspunktet er, at ansatte, der aflønnes med kapitalandele, warrants eller optioner, skal medregne værdien heraf ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, jf. LL § 16 og statsskattelovens § 4. Værdien af kapitalandelen m.v. beskattes som lønindkomst, og selskabet har som udgangspunkt fradragsret for udgifterne.

Det følger af LL § 28, at warrants og optioner til kapitalandele, der tildeles en person som vederlag for personligt arbejde, først beskattes, når warrant'en eller optionen udnyttes eller afstås. Beskatningen sker som lønindkomst, og selskabet har som udgangspunkt fradrag for værdien på tidspunktet, hvor warrant'en eller optionen udnyttes. Ved et senere salg af kapitalandelen beskattes en eventuel fortjeneste efter aktieavancebeskatningsloven.

² Omregningen fra danske kroner til euro skal ske efter den kurs, der gælder den første arbejdsdag i oktober i det kalenderår, som indberetningen vedrører, og offentliggøres i Den Europæiske Unions Tidende.

³ Se 2020/1 LSF 69 under bemærkninger til lovforslagets § 1, nr. 1.

⁴ Kategorien mikrovirksomheder, små og mellemstore virksomheder (SMV'er) omfatter virksomheder, som beskæftiger under 250 personer, og som har en årlig omsætning på ikke over 50 mio. EUR og/eller en årlig samlet balance på ikke over 43 mio. EUR.

⁵ Det vil sige et forhold mellem bogført gæld og egenkapital.

⁶ EBITDA-rentedækningsgraden er et forhold, som bruges til at vurdere virksomhedens økonomiske holdbarhed ved at undersøge, om det er mindst rentabel nok til at betale sine renteudgifter. Et forhold på 1 eller derover indikerer, at selskabet har mere end nok indtjening til at betale sine renteudgifter.

⁷ Jf. Europa-Kommissionens meddelelse om Fællesskabets rammebestemmelser for statsstøtte til redning og omstrukturering af kriseramte ikke-finansielle virksomheder (2014/C 249/01), afsnit 2.2, pkt. 20.

C O P E N H A G E N L A W

LL § 7 P indeholder en regel, hvorefter ansatte kan modtage kapitalandele, warrants eller optioner som vederlag uden indkomstskat og arbejdsmarkedsbidrag. Den ansatte beskattes først, når kapitalandele m.v. afstås, og beskatningen sker som aktieindkomst med 27 pct. af beløbet op til grundbeløbet (56.500 kr. i 2021) og med 42 pct. af beløbet derudover. Selskabet har til gengæld ikke fradragsret for udgiften.

Udgangspunktet efter LL § 7 P er, at den ansatte kan modtage skattefri aktieløn på op til 10 % af sin årlige indkomst. Det blev i 2018 gjort muligt for virksomheder under visse betingelser at aflønne deres medarbejdere med op til 20 % af medarbejderens årsløn efter LL § 7 P med virkning for aktielønsaftaler indgået efter 1. januar 2018.

Pr. 1 januar 2021 er anvendelsesområdet for LL § 7 P altså udvidet yderligere for start-ups, jf. ovenfor.

Reglerne for beskatning af medarbejderaktier efter henholdsvis LL §§ 7 P og 28 kan opsummeres som følger:

Overblik over reglerne om beskatning af medarbejderaktier			
Bestemmelse i Ligningsloven	§ 28	§ 7 P, stk. 2 (10-20 %)	§ 7 P, stk. 7 (nye regler – 50 %)
Instrumenter	Warrants og optioner til kapitalandele.	Kapitalandele samt warrants og optioner til kapitalandele.	Kapitalandele samt warrants og optioner til kapitalandele.
Tildelingsbetingelser	Tildelt som vederlag for personligt arbejde (uanset ansættelsesforhold).	<ul style="list-style-type: none"> - Medarbejderen skal være ansat i selskabet. - Må ikke udgøre en særlig kapitalklasse. - Maksimalt 10 % af årslønnen pr. år. - 10-20 % af årslønnen pr. år, forudsat ordningen tilbydes til min. 80 % af alle ansatte eller af en medarbejdergruppe afgrænset efter almindelige kriterier. 	<ul style="list-style-type: none"> - Betingelserne i stk. 2. - Ikke mere end 50 ansatte. - Nettoomsætning < 15 mio. kr., og balancesum < 15 mio. kr. - Selskabet skal have været aktiv på et marked < 5 år. - Reel erhvervsmæssig virksomhed (ikke passiv kapitalanbringelse). - Ikke kriseramte selskaber. - Ikke til ansatte der ejer > 25 % af kapitalen eller > 50 % af stemmerne. - Ikke børsnoteret (reguleret marked). - Ikke modtaget ulovlig statsstøtte, der ikke er tilbagebetalt.

C O P E N H A G E N L A W

			- Skal indberette statsstøtte, såfremt denne overstiger 500.000 euro.
Rådighedsbegrænsninger	Ingen.	Der må ikke ske overdragelse af modtagne warrants og optioner. Arv er dog undtaget. Alene modtagne kapitalandele må overdrages.	Der må ikke ske overdragelse af modtagne warrants og optioner. Arv er dog undtaget. Alene modtagne kapitalandele må overdrages.
Beskatningstidspunkt	Ved udnyttelse eller afståelse af warrants og optioner.	Ved afståelse af kapitalandele modtaget direkte eller ved udnyttelse af warrants og optioner.	Ved afståelse af kapitalandele modtaget direkte eller ved udnyttelse af warrants og optioner.
Beskattes som	Lønindkomst med op til ca. 56 %. Evt. indkomst på kapitalandele efter udnyttelse beskattes som aktieavance.	Aktieavance med 27 % til 42 % afhængigt af fortjenestens størrelse og øvrig aktieindkomst. Evt. efterfølgende indkomst på kapitalandelene beskattes tilsvarende.	Aktieavance med 27 % til 42 % afhængigt af fortjenestens størrelse og øvrig aktieindkomst. Evt. efterfølgende indkomst på kapitalandelene beskattes tilsvarende.

Tabellen er i oversigtsform, hvorfor visse detaljer er udeladt.

--oOo--

Eventuelle spørgsmål i relation til ovenstående kan rettes til advokat Christoffer Galbo (E: cg@copenhagenlaw.eu, T: +45 26 22 09 77) eller Lærke Alberte Lei (E: ll@copenhagenlaw.eu, T: +45 25 68 23 39).

--oOo--

Nærværende skrivelse er en generel orientering og bør ikke anvendes som grundlag for konkrete transaktioner.