

ETT NYHETSBRV FRÅN
MANNHEIMER SWARTLING
DECEMBER 2009

Private Equity Legal Alert

Nya skatteregler gör det lättare att etablera risk- kapitalfonder som svenska kommanditbolag

OM NI HAR NÅGRA FRÅGOR
I ANLEDNING AV DETTA
NYHETSBRV ÄR NI
VÄLKOMNA ATT KONTAKTA:

Peter Alhanko, partner
pa@msa.se
+46 8 595 064 66

Martin Nilsson, partner
mni@msa.se
+46 8 595 061 10

NYHETSBRVET UTGES I
INFORMATIONSSYFTE OCH ÄR
INTE ATT BETRAKTA SOM
JURIDISK RÅDGIVNING.
NYHETSBRVET FÅR CITERAS
MED ANGIVANDE AV KÄLLA.

FÖR MER INFORMATION, SE
WWW.MANNHEIMERSWARTLING.SE

HANDELS- OCH KOMMANDITBOLAG SKA FR.O.M. I JANUARI 2010 OMFATTAS AV REGLERNA OM NÄRINGSBETINGADE ANDELAR. DET INNEBÄR BL.A. ATT HANDELS- OCH KOMMANDITBOLAG KOMMER ATT KUNNA SÄLJA ONOTERADE AKTIER UTAN ATT NÅGRA SKATTEKONSEKVENSER UPPKOMMER FÖR DELÄGARN. REGLERNA INNEBÄR ÖKADE MÖJLIGHETER ATT ETABLERA RISKKAPITALFONDER SOM SVENSKA KOMMANDITBOLAG ISTÄLLET FÖR SOM UTLÄNDSKA LIMITED PARTNERSHIPS.

BAKGRUND

Aktiebolag kan skattefritt sälja onoterade aktier. Samma regler gäller emellertid inte idag för handels- och kommanditbolag. Om ett handels- eller kommanditbolag säljer onoterade aktier, ska en kapitalvinst tas upp till beskattning av bolagets delägare, såvida inte delägaren är skattebefriad.

Dessa regler innebär att det idag i princip är omöjligt att etablera en riskkapitalfond som ett svenskt kommanditbolag, om inte samtliga investerare är antingen helt befriade från att betala skatt (såsom AP fonderna) eller betalar skatt på särskild grund (såsom livförsäkringsbolagen). Svenska aktiebolag och utländska investerare måste däremot betala inkomstskatt på kommanditbolagets vinster och får inte göra avdrag för kommanditbolagets förluster. Detta trots att vinsterna skulle ha varit skattefria om investeraren direkt hade ägt fondens tillgångar (aktierna i portföljbolagen).



MANNHEIMER
SWARTLING

Investerare i riskkapitalfonder vill av flera skäl inte äga fondens tillgångar direkt utan genom bolag. Eftersom svenska kommanditbolag inte fungerat av skatteskäl så har de flesta riskkapitalfonder etablerats som limited partnerships i andra länder, t.ex. på Jersey eller Guernsey, och några som svenska aktiebolag.

NYA SKATTEREGLER

Fr.o.m. 1 januari 2010 införs nya regler för handels- och kommanditbolag. De innebär bl.a. följande:

- Svenska och utländska bolag ska i princip skattefritt kunna sälja andelar i handels- och kommanditbolag.
- Handels- och kommanditbolag ska i princip kunna sälja onoterade aktier utan skattekonsekvenser för delägarna.
- Handels- och kommanditbolag ska i princip kunna uppbära utdelning på onoterade aktier utan skattekonsekvenser för delägarna.

LÄTTARE ATT ETABLERA RISKKAPITALFONDER SOM SVENSKA KOMMANDITBOLAG

De nya skattereglerna innebär att riskkapitalfonder kan etableras som svenska kommanditbolag, även om investerarna är svenska aktiebolag eller utländska personer. Kapitalvinst och utdelning på fondens aktier i portföljbolag kommer normalt inte att beskattas, varken hos kommanditbolaget eller hos investerarna. För utländska investerare gäller dock ett krav på att de ska vara bolag inom EU. Utländska investerare utanför EU behöver således etablera ett bolag inom EU som genomför investeringen i det svenska kommanditbolaget för att kunna tillgodogöra sig skattefriheten för investeringen i det svenska kommanditbolaget.

Främst kostnadsbesparingsskäl talar för att använda ett svenskt kommanditbolag istället för en utländsk motsvarighet. En utländsk struktur är dyrare att etablera och vidmakthålla, jämfört med ett svenskt kommanditbolag. Dessutom undviker man de skattefrågor som ofta uppkommer i utländska strukturer, såsom frågor rörande fast driftställe och internprissättning.

En fråga som idag inte har något klart svar är hur carried interest som uppbärs av en svensk delägare i ett kommanditbolag ska beskattas. *Är den en skattefri andel av fondens vinst eller ett skattepliktigt förvaltningsarvode?* Den frågan får troligen lösas av rättspraxis.

FRAMTIDEN

De nya reglerna innebär sannolikt ett ökat intresse att etablera riskkapitalfonder som svenska kommanditbolag, särskilt för mindre och mellanstora fonder som inte kan bära kostnaderna för att etablera och vidmakthålla en utländsk fondstruktur. En viktig fråga är emellertid hur utländska investerare kommer att ställa sig till att investera i svenska fondstrukturer. De föreslagna reglerna är förmånliga ur ett investerarperspektiv jämfört med de flesta länder i Norden. Om man däremot jämför en svensk struktur med de idag etablerade skattefria strukturerna på t.ex. Jersey och Guernsey, så är de senare attraktiva för alla delägare och därmed fortsatt mycket konkurrenskraftiga, särskilt för de större riskkapitalfonderna. Utländska investerare kommer också att bedöma hur pass stor den politiska risken är för förändringar i och ogynnsamma tolkningar av de nya svenska reglerna innan de vågar fatta beslut om att genomföra en långsiktig investering i en svensk fondstruktur.

Men det är inte bara den politiska risken i Sverige som måste beaktas. Inom EU bearbetas ett förslag till direktiv, det s.k. AIFM-direktivet, vilket innehåller regleringar som kan få till effekt att förvaltare kommer att önska att etablera sig inom EU för att underlätta marknadsföringen av sina fonder till professionella investerare inom medlemsstaterna. Vad detta får för effekt på fonder och fondförvaltare som idag finns etablerade utanför medlemsstaterna är än så länge svårt att bedöma, men det bör bidra till att fondförvaltare som har Sverige som en del av sitt fokusområde kan få ett förnyat intresse av att etablera nya fonder baserade på en svensk struktur.

