



Oktober 2018

## Nyhedsbrevet den 1ste

Velkommen til Advokatfirmaet Drachmanns Nyhedsbrev Den 1ste – oktober 2018.

Den 1. september 2018 har Advokatfirmaet Drachmann overtaget Advokatfirmaet Svend Kinch.

Kontoret i Nygade 1A i Nakskov er pt. under ombygning, som forventes afsluttet ultimo november 2018.

I byggeperioden er kontoret i Nakskov kun åben for personlig henvendelse efter forudgående aftale.

Med åbningen af kontoret i Nakskov, ønsker Advokatfirmaet Drachmann at understøtte de vækstmuligheder, der, efter vores vurdering, vil være på Vestlolland og i Nakskov, de kommende år.

Når ombygningen er overstået, vil alle advokater fra Advokatfirmaet Drachmann have deres daglige gang i både Nykøbing og Nakskov, som advokater for hele Lolland og Falster. Det vil derfor være muligt, efter aftale, at holde møder på begge adresser.

Vi har fortsat travlt, så på personalesiden har vi ansat en yderligere jurist, Anders Nielsen, der pr. 1. oktober 2018 er tiltrådt som advokatfuldmægtig. Anders er cand.jur. fra Aarhus Universitet, og har allerede bosat sig i Nykøbing Falster, hvor han er godt i gang med at lære området at kende. Anders skal beskæftige sig med generel rådgivning, inden for både erhvervsret og privatret, behandling af retssager samt inkasso.

På sekretærsiden, har vi samtidig ansat advokatsekretær Lene Agergaard og advokatsekretær Vibeke Jensen.

Vibeke, bor i Nakskov og har arbejdet for Advokat Svend Kinch i 40 år.

Lene, bor i Nakskov og har været ansat hos Advodan.

Både Lene og Vibeke, vil være tilknyttet vores afdeling i Nakskov, Nygade 1A, 1. sal.

Vi glæder os over alle de nye spillere på holdet, og byder dem velkommen hos Drachmann.

Vi ønsker dig god læselyst.

Morten Ammentorp, Morten Jensen, Lone Rømø, Jørgen Thomsen, Sissel Victoria Egede-Pedersen, Michelle Ljungstrøm og Anders Nielsen.

### Indhold

- Nu skal der også foretages registrering af reelle ejere i erhvervsdrivende fonde.
- Generationsskifte: Solceller kan være et pengetankaktiv
- Lovforslag om ændring af fondsloven.
- Opfølgning – nyt skilsmisseyesystem.
- Frakendelse af førerretten i Danmark.
- GAVER – pas nu på.



## Nu skal der også foretages registrering af reelle ejere i erhvervsdrivende fonde.

Den 1. juli 2018 trådte nye regler i kraft, om erhvervsdrivende fondes pligt til at registrere reelle ejere.

De nye regler betyder dels, at der skal ske registrering af reelle ejere i forbindelse med stiftelsen af en erhvervsdrivende fond, samt at manglende registrering kan medføre tvangsopløsning af fonden.

Med lovændringen skal alle erhvervsdrivende fonde registrere reelle ejere, herunder også de erhvervsdrivende fonde, som ikke er omfattet af Lov om erhvervsdrivende fonde, samt de erhvervsdrivende fonde, som er undtaget fra lovens anvendelsesområde.

### Hvornår indtræder registreringspligten

Alle danske selskaber, herunder også erhvervsdrivende fonde, er forpligtet til at fastlægge, hvem der reelt er ejer af disse.

En reel ejer defineres som: *"Den eller de fysiske personer, der i sidste ende direkte eller indirekte ejer eller kontrollerer en tilstrækkelig del af ejerandelene eller stemmerettighederne i virksomheden, eller som udøver kontrol over virksomheden ved hjælp af andre midler".*

Udgangspunktet er, at en fysisk person er reel ejer, hvis vedkommende ejer eller kontrollerer mere end 25 % af selskabet. I vurderingen af, om en fysisk person er reel ejer af selskabet, er det den samlede faktiske indflydelse, der er afgørende. Man kan således være reel ejer, a) ved direkte eller indirekte at eje eller kontrollere stemmer eller kapital i et selskab, b) ved at have kontrol over selskabet på anden vis eller ved en kombination af a) og b).

Den 1. december 2017 udløb fristen for at registre oplysninger om reelle ejere for selskaber, som er stiftet før den 23. maj 2017. Selskaber, som er stiftet efter den 23. maj 2017, skal i forbindelse med stiftelsen oplyse og registre alle reelle ejere.

Som nævnt tidligere trådte der den 1. juli 2018 nye regler i kraft, hvorefter registrering af reelle ejere er en forudsætning for registrering af nye selskaber, herunder også erhvervsdrivende fonde.

Yderligere kan Erhvervsstyrelsen nu anmode skifteretten om at tvangsopløse et selskab, hvis ikke selskabet har registreret de reelle ejere. Lovændringen gælder ikke for de ikke-erhvervsdrivende fonde, som derfor ikke kan tvangsopløses, grundet manglende registrering af reelle ejere.

De reelle ejere af erhvervsdrivende fonde vil altid være fondsbestyrelsen (i helt særlige tilfælde kan de reelle ejere udvides til også at omfatte fondens stifter og/eller begunstigede personer/grupper).

Fondsbestyrelsens medlemmer skal derfor altid registreres som de reelle ejere. Registreringen skal indeholde bestyrelsesmedlemmernes navne og CPR-numre.

En administrator i en fond har ingen ledelsesmæssig kompetence, og er derfor ikke reel ejer af den erhvervsdrivende fond.

Har du spørgsmål til registrering af reelle ejere i selskaber eller erhvervsdrivende fonde, eller til stiftelse af selskaber og erhvervsdrivende fonde, er du velkommen til at kontakte advokat Morten Ammentorp.



Spørgsmål kan rettes til  
**Advokat (H), partner**  
**Morten Ammentorp**  
[ma@drachmann.com](mailto:ma@drachmann.com)



## Generationsskifte: Solceller kan være et pengetankaktiv

Ved generationsskifte af erhvervsvirksomheder, herunder af landbrug, kan muligheden for at udskyde skat, i forbindelse med ejerskiftet, være altafgørende for, om generationsskiftet kan gennemføres. Skatten kan udskydes, når overdragelsen kan ske med såkaldt skattemæssig succession, hvor den udskudte skat, der pålægges køberen, bliver en del af betalingen for virksomheden/landbruget.

Det er afgørende for, om overdragelsen kan ske med skattemæssig succession, at betingelserne i den såkaldte pengetankregel er opfyldt. Helt overordnet forhindrer reglen, at selskaber/virksomheder, hvor mere end halvdelen af indtægter eller aktiver udgøres af passive investeringer, såkaldte ”pengetankaktiver”, kan overdrages med skattemæssig succession.

Pengetankaktiver er traditionelt udlejningsejendomme, værdipapirer og likvide beholdninger, hvorimod fast ejendom, der indgår i virksomhedens drift eller andre driftsaktiver, ikke medregnes som pengetankaktiver.

Traditionelt har solceller ikke været anset som finansielt aktiv, i relation til pengetankreglen, idet solceller har været betragtet som løsøre eller installationer og ikke som fast ejendom. Desuden foregår der i et solcelleanlæg en aktiv produktion af et produkt, nemlig elektricitet, der videresælges til en kunde, hvorimod der ikke foregår en sådan produktion, i kraft af selve aktivets egenskab, i en fast ejendom. Et solcelleanlæg har derfor normalt været sidestillet med en produktionsvirksomhed, og derfor har solcelleanlæg normalt ikke været anset som et pengetankaktiv.

Ikke desto mindre har Skatterådet nu, i et bindende svar, offentliggjort som SKM2018.459.SR, truffet afgørelse om, at et solcelleanlæg skal anses for et pengetankaktiv.

I den konkrete sag var hensigten at overdrage et selskab fra ejeren til dennes børn, med skattemæssig succession, som led i et generationsskifte af virksomheden. Selskabet var via et andet selskab, medejer af en række solcelleanlæg i flere forskellige lande, og ejeren ønskede bekræftet, at solcelleanlæggene samt indtægterne derfra, skulle medregnes som et erhvervmæssigt

aktiv i pengetankregelens forstand, så der kunne generationsskiftes med skattemæssig succession.

Skattestyrelsen afviste dette og meddelte, at solcelleanlæggene havde visse fysiske lighedstræk med fast ejendom, da der var tale om et stationært aktiv af en vis størrelse, hvorfor det måtte anses for et ”lignende” aktiv, og at solcelleanlæggene derfor skulle betragtes som et pengetankaktiv. Afgørelsen er i generationsskiftemæssig sammenhæng principiel og en ændring af hidtidig praksis.

Afgørelsen kan påklages, men for nuværende må det konstateres, at Skatterådet, med afgørelsen, har ændret praksis for hvilke aktiver, der er omfattet af pengetankreglen.

Har du spørgsmål generationsskifte af erhvervsvirksomheder eller landbrug, er du velkommen til at kontakte advokat Morten Jensen.



*Spørgsmål kan rettes til*  
**Advokat (H), partner**  
**Morten Jensen**  
*mj@drachmann.com*



## Lovforslag om ændring af fondsloven.

Nu skal det være muligt, uden forudgående samtykke, at uddele midler, der tilfalder fonde som arv eller gave.

Justitsministeriet har sendt lovforslag i høring.

### Gældende ret

I henhold til den gældende fondslov, kan en fond kun med Civilstyrelsens godkendelse foretage uddelinger af aktiver, der tilfalder fonden ved arv eller gave – med mindre arvelader eller gavegiver positivt har bestemt, at aktiverne skal anvendes til uddeling.

For så vidt angår gaver, som udgør et ubetydeligt beløb, i forhold til fondens formue, og det har været helt klart, at det var gavegivers ønske, at gaven skulle anvendes til uddeling, kan fondens bestyrelse uddele af gaven.

Tilsvarende gælder imidlertid ikke for arv.

I henhold til fondsloven skelnes der i mellem kapitalaktiver og uddelingsaktiver. Kapitalen er, som udgangspunkt, bundet, og må ikke reduceres, mens de øvrige aktiver skal anvendes til uddeling, i overensstemmelse med fondens formål.

Baggrunden herfor er, at en fonds kapital skal bevares, og ikke må uddeles, fordi en fond, som udgangspunkt, skal virke uden tidsbegrænsning.

En arvelader eller en gavegiver kan i testamentet udtrykkeligt have bestemt, at arven eller gaven skal anvendes til uddeling, og så er Civilstyrelsens samtykke hertil ikke påkrævet. Men fremgår det ikke tydeligt, så indgår arven eller gaven i fondens bundne kapital.

Civilstyrelsens godkendelsespraksis er meget restriktiv, og det er således vanskeligt at få godkendt uddeling af arv eller gave, som fonden har modtaget. Derfor er det også begrænset, hvor mange ansøgninger Civilstyrelsen modtager herom.

### Lovforslaget

Lovforslaget indebærer en ændring og en omformulering af fondslovens § 9, stk. 1, nr. 2, således at det nu positivt skal være bestemt, at aktiverne skal henlægges til fondens formue.

Det indebærer, at hvis der ikke er bestemt noget i testamente eller gavebrev, ved udgangspunktet være, at arv og gave kan uddeles, mens det altså kræver samtykke fra Civilstyrelsen, hvis aktiverne skal henlægges til formue.

Lovforslaget forventes fremsat i forbindelse med Folketingets åbning i oktober.



*Spørgsmål kan rettes til*  
**Advokat (H), partner**  
**Lone Rømø**  
*lr@drachmann.com*



## Opfølgning – nyt skilsmisssystem.

Som omtalt i nyhedsbrevet april 2017, træder et nyt skilsmisssystem i kraft den 1. april 2019.

### Behandling af sagerne

Fremadrettet bliver Familieretshuset den samlede indgang til det system, der skal behandle alle sager om børn i skilsmisser, herunder sager om forældremyndighed, bopæl, samvær, tvangsmæssig gennemførelse af samvær osv. I Familieretshuset skal sagerne screenes og opdeles i 3 typer, afhængig af konfliktniveauet. I de mest konfliktfyldte sager, skal der iværksættes en tværfaglig og helhedsorienteret indsats, hvor blandt andet kommunen også inddrages.

Såfremt der er behov for, at der skal træffes afgørelser, sker dette i Familieretten (byretten). Det gælder også de sager, hvor tidligere aftaler/afgørelser ikke efterleves.

Der etableres endvidere en børneenhed, hvor børnesagskyndige skal stå til rådighed for de børn, der kommer i klemme i skilsmisserne, f.eks. i form af uvildige voksne at spørge til råds og i øvrigt tale med.

### Refleksionsperiode

Pt. er det muligt at få en straks-skilsmisse, hvis begge parter er enige. Fremadrettet vil der for par med børn, være en 3 måneders refleksionsperiode, med tilbud om målrettede rådgivnings- og afklaringsamtaler, hvor forældrene rustes til at støtte børnene bedst muligt.

### Delt bopæl

For de forældre, der er enige om det, bliver det muligt at aftale delt bopæl, således at et barn, udover folkeregisteradressen, kan registreres med en yderligere adresse. Delt bopæl vil også give mulighed for, at børne-unge ydelsen deles mellem forældrene.

Hos Advokatfirmaet Drachmann har vi høje forventninger til det nye set up, som forhåbentligt vil fremme sagsgangen og mindske belastningen for de implicerede børn.

De endelige lovændringer, der skal danne grundlag for ændringerne, er endnu ikke offentliggjorte, men hos Advokatfirmaet Drachmann følger vi nøje processen, således at vi er klar til at rådgive om/ og arbejde i det nye system, fra 1. april 2019.

Såfremt du har behov for rådgivning i forbindelse med forældremyndighed, bopæl eller samvær, er du altid velkommen til at kontakte advokat Michelle Ljungstrøm.



*Spørgsmål kan rettes til*  
**Advokat (L)**  
**Michelle Ljungstrøm**  
*mil@drachmann.com*



## Frakendelse af førerretten i Danmark.

Efter at være fundet skyldig i spirituskørsel i Tyskland, med en promille på 1,92, blev en dansk statsborger af Amtsgericht Hannover, den 17. november 2014, idømt bøde på EUR 690,00 og blev frakendt førerretten i Tyskland, i 9 måneder.

Det kom til at betyde noget for førerretten i Danmark.

### Dansk ret

Efter fast dansk retspraksis, indebærer 1. gangs kørsel med en promille på 1,92 bøde og frakendelse af førerretten i 3 år.

Sagen blev oversendt til Danmark, i slutningen af december 2014, og anklagemyndigheden oplyste, at der, under henvisning til straffelovens § 11, ville blive nedlagt påstand om frakendelse af førerretten i Danmark.

Retten i Aarhus frakendte i 3 år, og Vestre Landsret stadfæstede.

### Højesterets afgørelse

Hovedspørgsmålet ved sagens prøvelse i Højesteret var, om det var i strid med grundlæggende rettigheder i henhold til EU-regler, artikel 50 i den Europæiske Unions Charter – forbud mod dobbelt straf -, og det tredje kørekortdirektiv, at rejse sag om frakendelse i Danmark.

Højesteret nåede i dom af 17. august 2018 frem til, at det var det ikke, og fandt heller ikke, at der var grundlag for at fastsætte en kortere frakendelsestid, end 3 år.



*Spørgsmål kan rettes til*  
**Advokat (H), partner**  
**Lone Rømø**  
*lr@drachmann.com*



## GAVER – pas nu på.

Afgiftsmæssigt er det muligt at yde livsarvinger og svigerbørn afgiftsfri gaver. Beløbsgrænserne er i 2018 kr. kr. 64.300 til livsarvinger og kr. 22.500 til svigerbørn. Det er en glimrende mulighed, og den anvendes flittigt. Det kræver ikke andet end et par klik i netbank, gaven er givet, og alle er glade.

Lige indtil, at gavegiver afgår ved døden. Her kan de ydede gaver danne grundlag for flere forskellige problemstillinger.

### a) Uskiftet bo

Når du sidder i uskiftet bo, må formuen i det uskiftede bo ikke misbruges. Hvis der ydes gaver til en eller flere livsarvinger frem for andre, kan gavegiver hurtigt komme på tynd is. Konkret ses der på, om gaverne stod i misforhold til boets formue, og om gavemodtager var bekendt med dette. I forbindelse med skiftet af boet efter længstlevende, kan eventuelle øvrige arvinger efter førstafdøde anlægge en omstødsessag.

### b) Er det en gave

Det er gavemodtager, der skal føre bevis for, at der var tale om en gave. Uden dokumentation for, at der var tale om en gave, anses overførslen/udbetalingen som et lån, der skal tilbagebetales.

Når gavegiver er afdøet ved døden, kan det være vanskeligt at dokumentere, at der var tale om en gave, medmindre der foreligger et skriftligt dokument. Indimellem lykkedes det at føre bevis i form af vidneforklaringer fra uvildige, f.eks. bankmanden eller plejepersonalet, men det er vanskeligt. Det er derfor meget vigtigt, at gavegiver er opmærksom på, at der med gaven følger et gavebrev. Der er ingen formkrav til et sådant gavebrev, men det bør som minimum indeholde beløb, dato og underskrift.

### c) Selvindtræde

Har en arving haft fuldmagt til afdødes konto, kan en sådan fuldmagt ikke juridisk set benyttes af fuldmagtshaver/arvingen til overførsler eller udbetalinger til den pågældende selv. Tilsvarende kan et NemID eller dankort ikke benyttes til at foretage overførsler fra gavegivers konto, til den der har NemID/dankortet i hænde. Dertil kommer at NemID og dankort ikke må overlades til andre.

Det kan lade sig gøre i praksis, og det sker formentlig ret ofte, men juridisk set, er overførsler og udbetalinger foretaget på

ovennævnte måde ugyldige. Ønsker gavegiver at yde en gave til fuldmagtshaver/den der har NemID/dankort i hænde, bør dette ske uden fuldmagtshavers/ihændehaberens mellemkomst. Det kunne være i form af en skriftlig instruks fra gavegiver til banken, om at foretage overførslen.

Bestemmelserne er blandt andet til for at sikre, at eventuelle overførsler og udbetalinger, der foretages uden kontohavers vidende/ønske, kan kræves tilbageført til boet, og fordeles blandt alle arvinger i henhold til loven/testamente. Bestemmelserne har derfor deres berettigelse, men det medfører, at der altid bør oprettes skriftligt dokumentation, i forbindelse med at der ydes en gave – uanset om gaven er afgiftsfri. Dette for at sikre, at gavemodtager ikke på et senere tidspunkt ender med at skulle tilbagebetale gaverne tilbage til dødsboet. Et gavebrev ændrer dog ikke på, om der er sket misbrug af et uskiftet bo.

Såfremt du ønsker at vide mere om gaver, dødsbobehandling mv., er du velkommen til at kontakte advokat Michelle Ljungstrøm.



*Spørgsmål kan rettes til*  
**Advokat (L)**  
**Michelle Ljungstrøm**  
[mil@drachmann.com](mailto:mil@drachmann.com)