

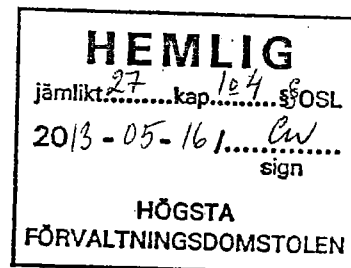
# HÖGSTA FÖRVALTNINGSDOMSTOLENS DOM

Mål nr  
2790-12

meddelad i Stockholm den 16 maj 2013

**KLAGANDE**  
Skatteverket  
171 94 Solna

**MOTPART**  
[REDACTED]  
[REDACTED]



## ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Skatterättsnämndens beslut den 11 maj 2012 i ärende dnr 116-11/D, se bilaga

## SAKEN

Förhandsbesked angående inkomstskatt

## HÖGSTA FÖRVALTNINGSDOMSTOLENS AVGÖRANDE

Högsta förvaltningsdomstolen fastställer Skatterättsnämndens förhandsbesked såvitt avser fråga 1.

Högsta förvaltningsdomstolen förklarar, med ändring i denna del av förhandsbeskedet såvitt avser fråga 2, att utdelningsersättning ska behandlas som utgift för avyttringen vid tillämpning av 44 kap. 13 § inkomstskattelagen (1999:1229). Vad gäller fråga 2 i övrigt undanröjer Högsta förvaltningsdomstolen beskedet och avvisar ansökningen.

Postadress  
Box 2293  
103 17 Stockholm

Besöksadress  
Birger Jarls torg 13

Telefon  
08-561 676 00  
E-post:  
hogstaforvaltningsdomstolen@dom.se

Telefax  
08-561 678 20

Expeditionstid  
måndag – fredag  
08:00-16:30

# DOM

Mål nr  
2790-12

Högsta förvaltningsdomstolen undanröjer förhandsbeskedet såvitt avser fråga 3.

Högsta förvaltningsdomstolen förordnar att sekretessbestämmelserna i 27 kap. 1 och 4 §§ offentlighets- och sekretesslagen (2009:400) ska fortsätta att vara tillämpliga på uppgifter som har tagits in i denna dom utom i fråga om vad som står under rubrikerna Högsta förvaltningsdomstolens avgörande, Yrkanden m.m. och Skälen för avgörandet.

## YRKANDEN M.M.

Skatterättsnämnden har besvarat sökandebolagets frågor med att vinsterna på blankningsaffärerna ska beskattas enligt kapitalvinstreglerna (fråga 1), att låne- och utdelningsersättning till banken ska dras av enligt allmänna regler i näringsverksamheten (fråga 2) samt att lagen (1995:575) mot skatteflykt inte är tillämplig på förfarandet (fråga 3).

Skatteverket yrkar att Skatterättsnämndens förhandsbesked fastställs såvitt avser frågorna 1 och 2 samt att svaret på fråga 3 ändras så att skatteflyktslagen anses tillämplig på förfarandet.

Bolaget anser att Skatterättsnämndens förhandsbesked inte ska ändras.

## SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bolaget har sedan 2001 en kvarstående förlust på aktier i dotterbolag om betydande belopp. Förlusten är avdragsgill för bolaget endast genom kvittning mot kapitalvinster på delägarätter enligt bestämmelserna för den s.k. aktiefällan i 48 kap. 26 § inkomstskattelagen (1999:1229), IL. I syfte att utnyttja förlusten i aktiefällan och samtidigt få avdragsgilla kostnader i näringsverksamheten, som utan begränsning kan kvittas mot intäkter, avser bolaget att göra högst tjugo blankningsaffärer enligt följande. Bolaget lånar en post börsnoterade aktier av en bank. Bolaget säljer aktierna över börs till avistapris innan årets utdelning på aktierna har lämnats. Eftersom lånetiden löper över utdelningstillfället har bolaget

## DOM

Mål nr  
2790-12

att inte bara återlämna en motsvarande aktiepost utan också att ersätta långivaren med ett belopp som svarar mot den utdelning som antas komma att lämnas på aktierna (utdelningsersättning). Därutöver lämnar bolaget banken viss ersättning för aktielånet.

*Fråga 1*

Högsta förvaltningsdomstolen instämmer i Skatterättsnämndens bedömning att blankningsaffäerna ska beskattas enligt kapitalvinstreglerna.

*Fråga 2*

I 44 kap. IL finns grundläggande bestämmelser om kapitalvinster. De gäller som huvudregel vid avyttring av alla slag av tillgångar (och förpliktelser). Som avyttring anses emellertid inte att delägarrätter eller fordringsrätter lånas ut för blankning (9 §). Däremot gäller bestämmelserna för låntagaren. Enligt 29 § första stycket första meningen ska kapitalvinst på grund av att en lånad delägarrätt avyttras tas upp som intäkt det beskattningsår då en delägarrätt återställs till långivaren, dock senast året efter det beskattningsår då den lånade delägarrätten avyttrades.

Enligt 44 kap. 13 § IL ska kapitalvinsten beräknas som skillnaden mellan ersättningen för den avyttrade tillgången minskad med utgifterna för avyttringen och omkostnadsbeloppet. Med omkostnadsbelopp avses enligt 14 §, såvitt nu är av intresse, utgifter för anskaffning ökade med utgifter för förbättring.

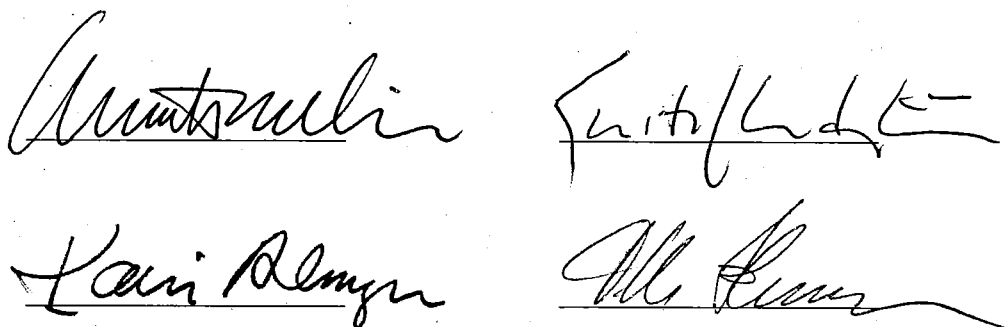
Frågan om den skattemässiga behandlingen av utdelningsersättningen gäller i grunden hur kapitalvinsten ska beräknas. Avtalet mellan banken och bolaget får anses innebära inte bara att banken försträcker bolaget en post aktier med krav på återlämnande av motsvarande aktiepost utan också att banken betingar sig viss del i den ersättning bolaget erhåller vid avyttringen av aktierna. Denna utdelningsersättning utgör en sådan utgift som enligt 44 kap. 13 § IL ska minska ersättningen för de avyttrade aktierna vid beräkningen av bolagets kapitalvinst

(jfr RÅ 2002 ref. 78). Förhandsbeskedet avseende utdelningsersättningen ska ändras i enlighet härmed.

Vid sidan av utdelningsersättningen utgår också annan ersättning för aktielånet. Av utredningen framgår inte klart vad denna ersättning avser. I denna del bör förhandsbeskedet därför undanröjas.

*Fråga 3*

Med anledning av det ändrade svaret på fråga 2 förfaller fråga 3 varför förhandsbeskedet i den delen bör undanröjas.



I avgörandet har deltagit justitieråden Mats Melin, Gustaf Sandström, Karin Almgren och Olle Stenman.

Målet har föredragits av justitiesekreteraren Jan Finander.