

I/S

Personelskaberne – Valg af selskabsform

Indledning

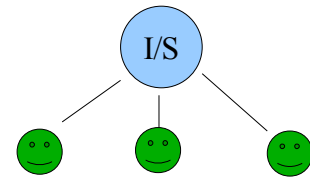
Residualform

- Interessentskabet og det indre (stille) selskab, er den selskabsretlige residualform, dvs. hvis der ikke er holdepunkter for anden selskabsform, falder man tilbage på de deklaratoriske regler om interessentskabet.

I/S karakteristika

2 forhold er karakteristisk for interessentskabet

- Mindst 2 selskabsdeltagere (ellers er det ikke et *selskab*)
- Deltagerne hæfter
 - personligt
 - Dvs. med hus og hjem.
 - Solidarisk
 - Én for alle og alle for én.
 - Principalt
 - *Direkte* hæftelse – kreditor kan rette sit krav mod deltageren, uden først at rette krav mod selskabet.
 - Kreditor kan søge sig fyldstgjort hos én enkelt deltager, for det fulde tilgodehavende.
 - Deltagerne må herefter selv søger regres hos de øvrige deltagere.
- Bruttoandel
 - Ved 3 ejere der ejer ligeligt, der ejer man 1/3 af hvert aktiv. Man kan afskrive på hver enkelt aktiv, dvs. man kan i skat fratække så meget som aktivet er falder i værdi.
- Nettoandel
 - Hvor man ejer 1/3 af alle aktiver samlet minus passiverne.



Fordele og ulemper

Fordele

- Frihed
 - Aftalefrihed, formløs stiftelse og likvidation, ingen kapitalkrav eller kapitalrekonstruktionskrav.
 - Fri adgang til kapitaludtræk.
- Ledelse og beslutning
 - Ledelsesorganerne kan tilpasses de konkrete behov,
 - Enhver interessent har vetoret, - hvilket er den mest vidtgående minoritetsbeskyttelse
 - Modstykket hertil er at såfremt der i selskabskontrakten er fastsat regler der skal afgøres af flertallet, kan minoriteten ikke gøre til eller fra.
- Der gælder en deklaratorisk loyalitetspligt.
- Ingen krav om offentlighed omkring selskabet, ingen regnskabskrav (dog: kapital-I/S'er jf. ÅRL og LEV § 8).
- Skattemæssigt

- Hver interessent kan vælge hvor meget han vil afskrive på sin ejerandel af de enkelte aktiver, og hvor meget han vil fratække sin del af underskuddet i egne eller ægtefællens øvrige indtægter.
- Hver interessent bestemmer selv hvor stor del af udbyttet han vil lade indestå i selskabet, jf. virksomhedsskatteordningen til blot 25 % beskatning.
- Ejerandelens størrelse samt over- og underskudsfordelingen kan aftales.
- Tvangsmæssig udelukkelse ved væsentlig misligholdelse.
- Opsigelsesadgang for hver interessent.

Ulemper

- Personlig hæftelse
- Ikke mulighed for ”differentieret hæftelse” som ved K/S eller A/S, så blot enkelte deltagere hæfter personligt.
- Lavt beskattet overskud kan ikke anvendes til køb af aktier i andre selskaber idet man ellers ville kunne flytte lavt beskattet midler fra personselskaber til kapitalselskaber.
 - Såfremt der købes aktier for disse midler skal midlerne først overføres fra virksomhedsskatteordningen til deltagerens privatøkonomi, så der sker beskatning her.

Set med kreditors øjne

- Ingen krav om kapital => ulempe
- Ingen regnskabskrav => mindre gennemsækelighed
- Personlig hæftelse => fordel

Anvendelsesområde

Den retlige regulering

- **Ingen** særlig selskabslovgivning der regulerer I/S'et.
- Deklaratoriske regler formuleret på baggrund af domspraksis samt selskabsretlige og obligationsretlige principper.
- LEV, jf. dennes § 1, stk. 1 og 2.
 - § 6 – regler om selskabers navne:
 - Må ikke krænke andres navne, må ikke vildlede og kun interessentskaber må anvende navnet samt forkortelsen I/S.
 - § 7 - regler om prokurafuldmagt:
 - Kan meddeles af de fuldt ansvarlige deltagere eller af det ledelsesorgan, som er beføjet hertil. Prokuristen må handle og forpligte virksomheden i alle forhold vedrørende driften, dog må han ikke afhænde eller pantsætte fast ejendom.
 - § 8, jf. § 3 - Kapitalinteressentskaber skal anmeldes til E & S.
 - Dvs. hvis alle interessenter er kapitalselskaber, skal disse anmeldes. Krav om offentlighed og regnskaber indtræder.
- **ÅRL:**
 - Interessentskaber skal ikke udarbejde eller offentliggøre regnskab.
 - Kun kapital-I/S'er skal følge ÅRL, jf. dennes § 3, stk. 1.
 - Vælger et I/S frivilligt at udarbejde en årsrapport, der ikke udelukkende anvendes til virksomhedens eget brug (beregnet til forevisning ved ex opnåelse af kredit), skal reglerne for regnskabsklasse A følges, jf. ÅRL § 3, stk. 2.

Stiftelsen – Selskabskontrakten

Stiftelse

- Stiftes ved aftale, evt. stiltiende pga. deres adfærd.
 - Skriftlighed ikke nødvendig, men nyttigt. Formfrihed i dansk ret.
- Ikke afgørende, om ordet ”I/S” anvendes overfor omverdenen. Det er nok, at navnene på flere personer nævnes i virksomhedsnavnet.
 - Således en betragtning om hvad 3.mand kan forvente. Husk I/S er residualform.
- Stiftelsen skal anmeldes til E & S, der formidler oplysninger til det Centrale VirksomhedsRegister (CVR).
 - Det er udelukkende et informativt register, - der er således ikke knyttet retsvirkninger til anmeldelsen.
 - Det er dog et krav at alle I/S'er er registreret. Sanktion for ikke at registrere er sandsynligvis bøde.
 - Modif: Hvis interessenterne er kapitalselskaber.

Selskabsindskud

- En interessent må præstere et indskud:
 - Kontantindskud, igangværende virksomhed, produktionsaktiver, fast ejendom, kreditværdighed og/eller stille sin arbejdskraft og ledelsesmæssige kapacitet til rådighed.
- Berigtigelse af indskud:
 - Berigtigelse over ejerandele.
 - Således at ejerandelsbrøken tilpasses forholdet mellem indskudene.
 - Dette er uønskeligt på sigt, hvorfor dette bør frarådes.
 - Berigtigelse over over-/underskudsfordelingen.
 - Fordelingen af over-/underskud tilpasses forholdet mellem indskudene.
 - Dette er uønskeligt på sigt, hvorfor dette bør frarådes.
 - => Ordningen vil/bør typisk være tidsbegrænset.
 - Over kapitalkontiene. (Det normale)
 - Indskuddets nettoværdi krediteres (godskrives) på interessentens kapitalkonto.
 - Forrentes denne konto, nogenlunde svarende til markedsrenten, er hans interesser tilgodeset.
 - **Arbejdskraft** har ikke en sikker aktuel værdi → kan ikke godskrives kapitalkontoen.
 - Evt. ulige ejerandele eller over-/underskudsbrøk. Bob bob.

Ejerandele

- Ejerandelen \approx ejerbrøken
 - Bør aftales i en selskabskontrakt
 - Ejerandele fremgår derfor ikke i regnskabet, da selve beløbet kan variere meget.
 - Udfyldende deklaratorisk regel → lighedeling af ejerandele.
- **Selskabsretligt:**
 - Ejerandelen angiver den **nettoandel**, som tilkommer interessenten
 - Dvs. andelen af I/S'ets samlede aktiver (bogførte og ikke-bogførte) fratrukket gælden og deltagernes kapitalonti (egenkapitalen).
 - Interessenten er *ikke berettiget* til at **disponere over de enkelte konkrete aktiver**. Først ved sin udtræden af selskabet har interessenten krav på at få sin andel af egenkapitalen udbetalt.
 - En interessents **særkreditor** kan alene søge sig fyldestgjort i interessentens ejerandel.

- ”Skjulte værdier og tab” - (dvs. aktiver og passiver, der ikke fremgår af regnskabet)
 - Medtages, fx værdistigninger på fast ejendom, for store regnskabsmæssige afskrivninger i forhold til den reelle værdi samt oparbejdet goodwill.
 - Skjulte passiver
 - Beløbet fratrækkes ejernes kapitalkonto.
→ kan betyde, at en ejer skal betale for at komme ud af selskabet.
- Opgørelse af nettoandelen vil først blive relevant ved en deltagers udtræden (herunder likvidation) eller kreditorforfølgning.
- **Skattemæssigt:**
 - Hver interessent anses for ejer af en bruttoandel af selskabet.
 - **Individuel** adgang til skattemæssig **afskrivning** på dennes andel af hvert enkelt aktiv.
 - Ligeledes **avancebeskattes** den enkelte interessent ved hel eller delvis overdragelse / afståelse af et aktiv (fast ejendom, maskiner, aktier, goodwill).
 - Delvis overdragelse foreligger bl.a. ved en interessents udtræden, overdragelse af andelen (som kræver samtykke) og udlæg/konkurs.

Over-/underskudsbrøk

- Fordelingen af selskabets løbende driftsmæssige resultater mellem deltagerne.
 - Dvs. hvor stort et beløb, der skal krediteres (overskud) el. debiteres (underskud) i deltagernes kapitalkonti.
 - Eks. oparbejdet goodwill, salg af omsætningsaktiver.
- NB! Vedrører ”tabet”/”gevinsten” et anlægsaktiv, f.eks. tab ved tvangsauktion over en fast ejendom, eller salg af maskiner, skal avancen fordeles efter ejerandelene.
- Den udfyldende regel → følger ejerandelene, dvs. lighedeling
 - Kan man sammenligne indskuddene (f.eks. ved kontantindskud), skal over-/underskudsbrøken nok fastlægges efter indskuddenes størrelse.

Kapitalkonti

- En mellemregningskonto.
- De samlede kapitalkonti udgør interessentskabets egenkapital.
- Viser sammen med gælden hvordan selskabets aktiviteter er finansieret.
- Oprindelige og efterfølgende indskud krediteres, samt løbende overskud og værdistigninger på aktiver. Løn og løbende acontooverskudsandele krediteres også. Derimod debiteres løbende underskud, regnskabsmæssigt konstaterede værdifald samt de beløb, som interessenten hæver (privatforbrug).
- Bør aftales, i hvilket omfang man kan hæve på kapitalkontoen.

I/S – Indre forhold

Ledelse

- Ledelsesretten ligger dels hos interessentmødet og dels hos den enkelte interessent.
- I/S-mødet kan afgøre alle spørgsmål
 - Omfatter samtlige interessenter.
 - Deklaratorisk UP:
Afgørelser træffes i **enighed** → hver interessent har **vetoret** (pga. personlig hæftelse).
- Ret og pligt til at deltage i ledelsen – deklaratorisk regel
 - Arbejde i øvrigt skal ligedeles. Må dog ikke overstige hvad med rimelighed kunne påregnes.
- Derudover er den enkelte interessent et organ i selv og tillagt **individualbeføjelser** → en handleadgang

uden krav om forudgående forelæggelse på I/S-mødet:

- Dispositioner af ringe betydning (hensigtsmæssighedsbetragtning)
- Negotiorum gestio-tilfælde (undgå truende tab – videre adgang end udenforstående)
- Lovpåbudte dispositioner (betale moms og skat)
- Sædvanlige dispositioner vedrørende den daglige drift
- Sædvanebestemte dispositioner (kan reelt ændre kontrakten)
- Vetobeføjelse overfor konkrete dispositioner, som en anden interessent i medfør af en individualbeføjelse vil foretage (men man kan ikke gøre beføjelserne illusoriske ved generelt at nedlægge veto).
 - Selv passive interessenter må altid kunne modsætte sig ekstraordinære dispositioner.
 - Personlig hæftelse → særligt hensyn at tage til interessent.

Yderligere indskud – hæveadgang

- Interessenterne har hverken ret eller pligt til at foretage **yderlige indskud**.
 - Enhver medinteressent kan modsætte sig at en anden interessent indskyder yderligere kapital.
- Kan som udfyldende regel **hæve** sin andel af selskabets regnskabsmæssige overskud på kapitalkontoen.
 - Medmindre overskuddet går til dækning af tidligere års underskud, eller kontrakten kræver, at kapitalkontoen holdes på et vist niveau.
 - **Vederlag for arbejde**:
 - En interessent kan ikke forlange særskilt vederlag for det arbejde, som han ifølge selskabskontrakten er pligtig at yde.
 - En interessent vil normalt kunne kræve honorering for arbejde, der ligger uden for de i selskabskontraktens fastsatte og forudsatte forpligtelser.

Regres

- **Betaler én interessent på selskabets vegne**, har denne et regreskrav mod selskabet. (herunder, men ikke begrænset til, betaling af selskabskreditor jf. den principale og solidariske hæftelse)
- Såfremt **selskabet ikke har midler** kan han gå efter de andre interessenter *efter over-/underskudsbrøken* jf. princippet i GBL § 2, stk. 2 om solidariske skyldforhold.
 - Dvs. denne kan kræve hver interessent ”hans del”.
 - Hvis en deltager ikke kan betale, eller han ikke inden 14 dage betaler, kan de andre deltagere blive afkrævet deres forholdsmæssige del af hans gæld.

Loyalitetspligt

- Tavshedspligt – interne forhold, samt parternes forhold
- Pligt til at oplyse om økonomiske og personlige forhold, der har væsentlig betydning for I/S'et.
- Må ikke modtage særfordele fra medkontrahenter når han disponere på selskabets vegne.
- Forbud mod konkurrerende virksomhed

Nye deltagere – samt overdragelse af andel

- Optagelse af nye interessenter kræver samtykke fra samtlige interessenter.
- **Overdragelse** af en I/S-andel kræver samtykke fra samtlige interessenter.
 - Modif: Større antal deltagere, se note 21, side 84.
- De nye interessenter indtræder som udgangspunkt i alle forpligtelser og rettigheder.
- Den nye interessent hæfter som udgangspunkt ikke for den gæld der bestod ved sin indtræden. Det kan afviges ved aftale.

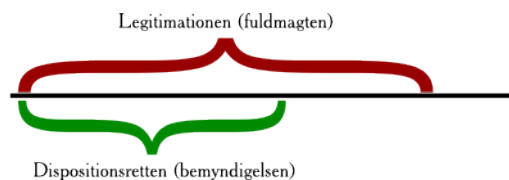
Regnskab

- Enhver interessent kan kræve, at der udarbejdes regnskab i overensstemmelse med god regnskabskik, men han kan ikke kræve regnskabet revideret.
 - Modif: Kvalificerede forhold kan begrunde revision.

I/S – Ydre forhold

Legitimation

- Hver interessent har **legitimation** til at forpligte selskabet når dispositionerne er af *naturlig og normal karakter*. (såkaldt *selskabssignatur*)
 - Naturlig i forhold til branchen og normal i forhold til selskabets størrelse.
- Dog bindes selskabet ikke, hvis medkontrahenten kendte eller burde kende overskridelsen af **dispositionsretten**.
- Selskabet kan også bindes efter de alm. fuldmagtsregler, f.eks. stillingsfuldmagt.
- Legitimationen forpligter ikke blot selskabet, men også de andre interessenter.



Hæftelse

	Krav opstået før indtræden	Krav opstår under deltagelsen	Krav opstået efter udtræden
Ydre forhold	HR: Hæfter <i>ikke</i> U: Selskabsindskuddet (eget og indtrådt i andres) U: Forpligter sig ved aftale direkte overfor kreditor.	HR: Hæfter (også efter udtræden)	HR: Hæfter <i>ikke</i> U: Hæfter overfor faste kontraktspartnere, indtil disse modtager meddelelse om udtræden (forudsætningssynspunkt)
Indre Forhold	HR: "Ansvar" U: Krav der ikke indgår i indtrædelsesstatus	HR: "Ansvar" (ikke efter udtræden)	HR: <i>Intet</i> ansvar

- Selskabskreditorerne har fortrinsret til midlerne i selskabet frem for de enkelte deltageres særkreditorer.

Udtræden og udelukkelse

- Forhold hos selskabet eller de enkelte deltagere kan bevirke, at selskabssamarbejdet helt eller delvist må ophøre.
- Tidligere medførte en ophørsgrund likvidation, medmindre alle var enige eller kontrakten sagde noget andet. Det betød at man var nød til at misligholde kreditorerne, de ansatte osv. (side 87, note 24)
- I dag skal den udtrædende/udelukkede blot stilles, som var likvidation sket.
 - Dvs. samme økonomiske udbetaling, ingen hæftelse overfor gamle kreditorer og ingen konkurrenceklausuler. Der skal udarbejdes en udtrædelsesbalance, hvor de skjulte værdier kommer frem i lyset (oparbejdet goodwill, værdistigninger).
- Ophørsgrundene kan påberåbes af hver enkelt deltager, jf. deres individualbeføjelser.

Grunde, der er knyttet til selskabets forhold

- Selskabet er tidsbegrænset eller begivenhedsbegrænset
- Selskabsformålet er opfyldt
- Selskabsformålet er umulig at opfylde
- Selskabet mangler drifts- eller anlægskapital

- Selskabet kan ikke køre rundt økonomisk
- NB! Vil typisk medføre selskabets likvidation.

Grunde, der er knyttet til deltagerens forhold

- Interessentens død, umyndiggørelse eller uarbejdsdygtighed
- Interessentens konkurs eller betalingsdygtighed
- Interessentens væsentlig misligholdelse af sine forpligtelser
- NB! Vil typisk medføre en deltagers udtræden eller udelukkelse.

Andre grunde

- Samarbejdsvanskeligheder, der ikke er grundet væsentlige misligholdelser
- Frivillig udtræden, f.eks. egen opsigelse af selskabssamarbejdet
- NB! Vil typisk medføre en deltagers udtræden eller selskabets likvidation.

Udtræden

- En interessent kan opsig samarbejdet med rimeligt varsel, - pga. den personlige hæftelse.
 - Nok 6 måneders varsel op til udløbet af et regnskabsår.
- Ved udtræden skal der laves en udtrædelsesbalance, der skal opgøre hvor meget den udtrædende skal have.
 - Aktiver skal opskrives eller nedskrives til handelsværdien.
 - Samtlige aktiver skal medregnes og de skjulte værdier skal huskes.

Udelukkelse

- Ved væsentlig misligholdelse (eller død, konkurs, arbejdsudygtighed) kan enhver interessent kræve, at den misligholdende deltager skal udelukkes.

Likvidation

- (fx ved opfyldelse af selskabsformålet eller samarbejdsumulighed)
- Selskabet kan kræves opløst af hver enkelt interessent med rimeligt kort varsel.
- HVIS de andre vil fortsætte, kan de forlange at den der vil opsig, udtræder, såfremt han ikke stilles ringere end ved en likvidation.
- Ved indtræden i et selskab kan man betale en brøkdelt af de skjulte værdier.
 - Disse kan godskrives på hans kapitalkonto, - da vil dette beløb tilsvarende komme ind i kassebeholdningen. Såfremt man ikke godskrives det på hans kapitalkonto, skal det ikke tilskrives i kassebeholdningen. Man kan også aftale at der ikke skal betales noget som helst.

Fusion og spaltning

- Man kan i realiteten godt fusionere og spalte I/S selskaber.
- Om hvorvidt der foreligger et helt nyt selskab eller om det gamle stadig foreligger, det kommer an på hvorvidt det nye selskab ligger sig op af det gamle selskab. (Identitetsspørgsmålet)

Skatteretlige forhold

- Interessentskaber er *ikke* et selvstændigt skatteretligt subjekt.
- Alle indtægter, udgifter, værdistigninger og værdifald skal derfor fordeles mellem deltagerne på deres selvangivelser.

Driftsrelateret

- Fortjeneste ved salg af omsætningsaktiver samt værdistigninger på oparbejdet goodwill.
- Driftsresultatet fordeles efter over/-underskudsbrøken.

Anlægsrelateret

- Fast ejendom og produktionsapparat.
- Værdistigninger, der knytter sig til anlægsaktiverne, fordeles efter ejerbrøken.
- Den enkelte interessent bliver avancebeskattet (ved salg af aktiver) og beskattet af genvundne afskrivninger på sin bruttoandel af aktiverne.

Skattemæssige fordele i forhold til kapitalselskaber

- Mere fleksibel efter deltagers enkelte behov.
- **Underskud** kan fradrages i deltagerens eller dennes ægtefælles anden indkomst.
 - Dvs. statslig dækning af underskud med op til 63 % hvis der er andet positivt indtægt at fradrage i.
- Valgfrihed mht. **afskrivning**
 - Hver deltager kan selv vælge, hvor store skattemæssige afskrivninger, han vil foretage.

Virksomhedsskatteordning

- Valgfrihed mht. **overskud**
 - Hver deltager kan selv vælge hvor stor en del af overskuddet han vil lade indestå i selskabet til 25 % beskatning (VSL forudsat).
- Valgfrihed mht. anvendelse af virksomhedsskatteordningen eller kapitalafkastordningen
 - Når man trækker penge ud, beskattes med fradrag af den selskabsskat der allerede er betalt. → Man udregner den skat man skal betale samlet, og trækker den allerede betalte skat fra.

Dette skal udbydes.... kommer senere!