

OBSAH/INDEX

STRANA/PAGE 1

Sprísnenie pravidiel pre rozdelenie, zlúčenie, splynutie
Tightened rules for splits and mergers

STRANA/PAGE 2

Pôjde to aj bez zdanenia?
Can taxation be avoided?

STRANA/PAGE 3

Kapitálové fondy
Capital reserves

STRANA/PAGE 4

KF z pohľadu účtovníctva a daní
KR from accounting and tax view

PODNIKOVÉ KOMBINÁCIE, KAPITÁLOVÉ FONDY

Vzhľadom na novelu zákona o dani z príjmov a Obchodného zákonníka by sme Vám v tomto vydaní Mailingu BMB Leitner radi priblížili novinky v oblasti podnikových kombinácií. Okrem rozdelenia, zlúčenia, splynutia spoločností a nepeňažných vkladov sa budeme venovať aj téme posilnenia vlastného imania.

SPRÍSŇENIE PRAVIDIEL PRE ROZDELENIE, ZLÚČENIE, SPLYNUTIE

Koncom roka 2017 začala platiť novela Obchodného zákonníka, ktorá zavádza nové pravidlá a obmedzenia týkajúce sa rozdelenia, zlúčenia a splynutia spoločností. Účelom týchto ustanovení je, podobne ako pri nových daňových pravidlách, zamedziť účelovým a špekulatívnym fúziám.

V zmysle schválenej novely nebude rozdelenie, zlúčenie alebo splynutie možné, ak by výsledkom fúzie mala byť nástupnícka spoločnosť, ktorá by bola v úpadku. Splnenie tejto podmienky bude potrebné **preukázať správou audítora**. Zároveň Obchodný zákonník zavádza novú povinnosť oznámiť **správci dane** vypracovanie zmluvy o zlúčení/splynutí alebo projektu rozdelenia, a to v lehote najneskôr 60 dní pred konaním valného zhromaždenia, na ktorom majú byť tieto dokumenty schválené. Správca dane rozdelenie/zlúčenie/splynutie neschvaľuje, musí však byť o týchto reorganizáciách vopred informovaný.

Tiež je potrebné skúmať, či nie je na zúčastnené spoločnosti vyhlásený konkurz, začaté reštrukturalizačné konanie alebo či nie sú v likvidácii. V takom prípade by zlúčenie, rozdelenie alebo splynutie nebolo možné.

Novela Obchodného zákonníka zavádza možnosť realizovať rozdelenie / zlúčenie / splynutie z účtovného hľadiska aj **späťne**.

REORGANISATIONS, CAPITAL RESERVES

In this issue of Mailing BMB Leitner we would like to inform you about the amendments to the Income Tax Act and the Commercial Code with respect to the latest developments in the field of reorganisations. Besides splits, mergers and contributions in kind, we will also deal with the strengthening of equity.

TIGHTENED RULES FOR SPLITS AND MERGERS

At the end of 2017, the Amendment to the Commercial Code came into effect, introducing new rules and restrictions on splits and mergers of companies. The purpose of these provisions is, similarly as in the case of the new tax rules, to prevent artificial and speculative mergers.

Pursuant to the amendment adopted, a split or a merger is not possible if the result of the transaction is an insolvent successor company. The fulfilment of this precondition needs to be **confirmed by an auditor's report**. Furthermore, the Commercial Code introduces a new duty to inform the **tax administrator** on the preparation of a merger agreement or a division project no later than 60 days prior to the date of the general meeting at which these documents should be approved. It is not the task of the tax administrator to approve the split/merger. However, it must be informed on such reorganisations in advance.

It is also necessary to verify whether the participating companies are not in bankruptcy proceedings, in restructuring proceedings or in liquidation. In such a case a split or a merger would not be possible.

The Amendment to the Commercial Code introduces the option to carry out the split or merger also **retroactively** from accounting perspective.

OBSAH/INDEX

STRANA/PAGE 1

Sprísenie pravidiel pre rozdelenie, zlúčenie, splynutie
Tightened rules for splits and mergers

STRANA/PAGE 2

Pôjde to aj bez zdanenia?
Can taxation be avoided?

STRANA/PAGE 3

Kapitálové fondy
Capital reserves

STRANA/PAGE 4

KF z pohľadu účtovníctva a daní
KR from accounting and tax view

Podmienkou je, že účtovná závierka za toto obdobie ešte nebola schválená.

PÔJDE TO AJ BEZ ZDANENIA?

Novelou zákona o dani z príjmov (ZDP) sa zaviedli rozsiahle zmeny v oblasti podnikových kombinácií. Tieto sa týkajú nielen rozdelenia, zlúčenia a splynutia, ale aj nepeňažných vkladov. Primárnym cieľom týchto opatrení je zamedziť agresívnemu daňovému plánovaniu a obmedziť transakcie bez ekonomického obsahu.

Najväčšou zmenou je obmedzenie použitia tzv. pôvodných cien. V prípade, že spoločnosť chce zmeniť svoju doterajšiu štruktúru a rozhodne sa či už pre nepeňažný vklad alebo pre rozdelenie/zlúčenie či splynutie, musí tieto zrealizovať v reálnych hodnotách. Následkom je zdanenie prírastku hodnoty podniku alebo majetku, ktorá nebola zachytená v účtovníctve (ide o tzv. oceňovacie rozdiely alebo tiché rezervy, bez realizácie príjmu).

Aj naďalej môže právny nástupca **umoriť daňové straty**, ktoré vykázala zanikajúca spoločnosť. Podmienkou však je, že transakcia má ekonomické opodstatnenie a jej účelom nebolo zníženie daňovej povinnosti alebo snaha o vyhnutie sa plateniu dane.

Uvedené obmedzenie platí tak pre tuzemské ako aj pre cezhraničné transakcie. Pri cezhraničných transakciách vzniká navyše ešte aj **povinnosť zdanenia tichých rezerv** jednorazovo, na rozdiel od tuzemských reorganizácií, kde je možnosť voľby zdanit' oceňovací rozdiel jednorazovo alebo počas 7 rokov.

Pre zahraničné subjekty neexistuje ani možnosť platenia dane v splátkach tak, ako je to v prípade novozavedenej exit tax.

A precondition is that the financial statements for this period have not been approved yet.

CAN TAXATION BE AVOIDED?

The Amendment to the Income Tax Act (ITA) has introduced extensive changes to reorganisations. They concern not only splits and mergers, but also contributions in kind. The key goal of these measures is to prevent aggressive tax planning and restrict transactions without economic substance.

The most significant change is the restriction on the use of book values. If a company intends to change its current structure and opts either for a contribution in kind or a split/merger, it has to carry out these transactions at market values (step-up). Consequently, the increase in value of the company or assets not recorded in the books (valuation differences or hidden reserves, without profit realisation) shall be subject to taxation.

The legal successor may **utilize tax losses** reported by the company which will cease to exist. The precondition is that the transaction has economic substance and its purpose was not to decrease the tax liability or to avoid taxation.

This restriction applies both to inland and cross-border transactions. With cross-border transactions, there is an extra **duty to tax** the total amount of **hidden reserves** immediately, unlike inland reorganisations, where there is a possibility to tax the total valuation difference either immediately or gradually within a period of seven years.

Foreign entities do not have the option to pay the tax in annual instalments unlike in the case of the newly introduced exit tax.

OBSAH/INDEX

STRANA/PAGE 1

Sprísenie pravidiel pre rozdelenie, zlúčenie, splynutie
Tightened rules for splits and mergers

STRANA/PAGE 2

Pôjde to aj bez zdanenia?
Can taxation be avoided?

STRANA/PAGE 3

Kapitálové fondy
Capital reserves

STRANA/PAGE 4

KF z pohľadu účtovníctva a daní
KR from accounting and tax view

Vzniká teda otázka, či je okamžité zdanenie tichých rezerv pri cezhraničných reorganizáciách v súlade so základnými slobodami, ktoré sú garantované Zmluvou o fungovaní EÚ.

Na druhej strane je v určitých cezhraničných prípadoch (na území SR ostáva stála prevádzkareň a zároveň prijímajúci štát je členom EÚ a uplatňuje pre daňové účely výlučne pôvodné ceny) možné aplikovať režim pôvodných cien, t.j. bez zdanenia tichých rezerv. Za určitých okolností tak môžu mať cezhraničné transakcie výhodnejší daňový režim ako tuzemské. Takéto zvýhodnenie je však v súlade so Zmluvou o fungovaní EÚ ako aj Smernicou o fúziách (Merger Directive).

Na druhej strane, ak dôjde v ďalších obdobiach k presunu majetku stálej prevádzkarene mimo SR, uplatnia sa pravidlá pre exit taxation.

KAPITÁLOVÉ FONDY

Pozitívnu správou je, že novela Obchodného zákonníka reagovala aj na potreby praxe v oblasti posilňovania vlastného imania spoločností a zaviedla pravidlá pre tvorbu a vyplácanie tzv. kapitálových fondov. Tieto neboli do konca roka 2017 v Obchodnom zákonníku upravené, čo v praxi viedlo k rôznym diskusiám a záverom.

Spoločnosti môžu posilniť svoje vlastné imanie nielen zvýšením základného imania, ale aj tvorbou kapitálových fondov, a tým **zamedziť účinkom tzv. podniku v kríze.**

Radi by sme upozornili, že nová právna úprava tvorby ako aj vyplatenia kapitálových fondov sa vzťahuje na príspevky poskytnuté do kapitálových fondov po 01.01.2018.

Consequently, a question arises whether or not the immediate taxation of hidden reserves as a result of cross-border reorganisations is in line with the fundamental freedoms guaranteed by the Treaty on the Functioning of the EU.

On the other hand, in some cross-border cases (a permanent establishment remains in SK and the receiving state is an EU member and applies exclusively book values for tax purposes) it is possible to apply book values, i.e. without the taxation of hidden reserves. Thus, under certain circumstances, cross-border transactions may enjoy a more advantageous tax treatment than inland transactions. However, such an advantage is in line with the Treaty on the Functioning of the EU as well as with the Merger Directive.

However, if the assets of the permanent establishment are relocated outside SK in the following periods, exit taxation rules shall apply.

CAPITAL RESERVES

The good news is that the Amendment to the Commercial Code has reflected the needs of the practice in the field of strengthening the equity of companies and has introduced rules for the creation and repayment of capital reserves. Until the end of 2017, these reserves have not been regulated in the Commercial Code, what led to discussions and legal uncertainties in practice.

Companies can strengthen their equity not only by increasing registered capital, but also by creating capital reserves, and thus **prevent the effects of a “company in crisis”.**

Please note that the new regulation of the creation and repayment of capital reserves is applicable to the contributions made into capital reserves after 01/01/2018.

OBSAH/INDEX

STRANA/PAGE 1

Sprísenie pravidiel pre rozdelenie, zlúčenie, splynutie
Tightened rules for splits and mergers

STRANA/PAGE 2

Pôjde to aj bez zdanenia?
Can taxation be avoided?

STRANA/PAGE 3

Kapitálové fondy
Capital reserves

STRANA/PAGE 4

KF z pohľadu účtovníctva a daní
KR from accounting and tax view

Preto odporúčame konzultovať s tímom expertov (právnik, audítor aj daňový poradca) postup v prípade, ak boli ostatné kapitálové fondy vytvorené pred rokom 2018 (t.j. pred nadobudnutím účinnosti novely) a k ich výpláte dôjde až po 01.01.2018.

KF Z POHĽADU ÚČTOVNÍCTVA A DANÍ

Na zmenu Obchodného zákonníka v oblasti tvorby a vyplácania KF reagovali tak účtovné ako aj daňové predpisy.

Zákon o účtovníctve už jednoznačne uvádza, že z pohľadu vkladateľa zvyšuje poskytnutý príspevok obstarávaciu cenu obchodného podielu. Samotná tvorba a vyplatenie KF predstavuje súvahovú operáciu. O výnosoch by sa účtovalo iba v prípadoch, ak spoločník v čase vyplatenia dostane vyššiu sumu, ako bol jeho splatený príspevok.

Zákon o dani z príjmov (ZDP) upravuje daňové dopady vkladov ako aj výplaty KF, a to tak na úrovni príjemcu vkladov (slovenských spoločností) ako aj na úrovni poskytujúcich subjektov (spoločníci).

ZDP rozlišuje, či bol KF tvorený z vlastných zdrojov (napr. z nerozdelených ziskov minulých období) alebo z iných zdrojov. Táto skutočnosť síce nemá vplyv na zdanenie v čase tvorby KF, môže však viesť k rôznym daňovým režimom v čase výplaty KF.

Vo všeobecnosti sa **príjem plynúci z vyplatenia KF považuje za zdaniteľný**. ZDP však umožňuje ako daňový výdavok uplatniť výšku poskytnutého príspevku. Zdaneniu teda bude podliehať výnos z prerozdelenia KF, ktorý prevyšuje splatený vklad.

V čase výplaty teda môžu nastať rôzne situácie, ktoré je potrebné skúmať pre každý prípad osobitne.

Consequently, we recommend consulting a team of experts (lawyer, auditor and tax advisor) regarding the steps to be taken if other capital reserves (CR) were created before 2018 (i.e. before the amendment came into effect) and will be repaid after 01/01/2018.

CR FROM ACCOUNTING AND TAX VIEW

Changes to the Commercial Code in the field of creation and repayment of CR have been reflected in both accounting rules and tax law.

Now, the Act on Accounting states clearly that, from the perspective of the contributor, the paid contribution increases the acquisition cost of the business share. Both the creation and repayment of CR are balance-sheet operations. Revenues should be booked only if the shareholder receives a higher amount at the time of the repayment than his paid-in contribution.

The Income Tax Act (ITA) specifies tax implications of contributions as well as of CR repayment both at the level of recipients of contributions (Slovak companies) and at the level of contributors (shareholders).

The ITA differentiates whether the CR have been created from own sources (e.g. retained earnings of previous periods) or from other sources. Even though this fact has no impact on the taxation at the time of CR creation, it may lead to differing tax treatment at the time of CR repayment.

In general, the **income from the repayment of CR is considered to be taxable**. However, the ITA allows to deduct the amount of the paid contribution for tax purposes. Thus, the proceeds from the redistribution of CR exceeding the paid-in contribution will be subject to taxation.

Accordingly, various situations may occur at the time of repayment, which need to be analysed on a case-by-case basis.

OBSAH/INDEX

STRANA/PAGE 1

Sprísenie pravidiel pre rozdelenie, zlúčenie, splynutie
Tightened rules for splits and mergers

STRANA/PAGE 2

Pôjde to aj bez zdanenia?
Can taxation be avoided?

STRANA/PAGE 3

Kapitálové fondy
Capital reserves

STRANA/PAGE 4

KF z pohľadu účtovníctva a daní
KR from accounting and tax view

Finálne daňové zaťaženie príjmov z vyplatenia KF bude závisieť okrem zdrojov, z ktorých bol KF vytvorený, v neposlednom rade aj od skutočnosti, či je spoločník rezidentom v SR alebo nie.

V neposlednom rade upozorňujeme aj na nové daňové pravidlá v prípade znižovania základného imania.

Investovať do právneho a daňového posúdenia sa určite oplatí.

The final tax burden on income from the repayment of CR will depend not only on the sources from which it was created but also on the fact whether the shareholder is a resident of Slovakia or not.

Further, we would like to draw your attention to the fact that new tax rules have been introduced also for registered capital decreases.

It definitely pays off to invest in a legal and tax analysis.

Autori/Authors:



Anna Fábryová
Partner



Miroslava Zaťková
Tax Manager