

Case No. D51/09

Salaries tax – gain by the exercise of a right to acquire shares – sections 9(1)(d), 9(4) and 9(5) of the Inland Revenue Ordinance (‘IRO’). [Decision in Chinese]

Panel: Kenneth Kwok Hing Wai SC (chairman), Andrea S Y Fong and Liu Man Kin.

Date of hearing: 16 December 2009.

Date of decision: 22 January 2010.

The appellant was assessed to have made an assessable gain of \$1,144,843.75 by her exercise of the right (she obtained as an employee) to acquire shares of her employer corporation. The appellant contended that she made no actual gain but realised a loss of \$140,000.

Held:

1. Section 9(1)(d) of the IRO stipulates that employment income includes any gain realized by the exercise of a right to acquire shares in a corporation obtained by a person as an employee of that or any other corporation.
2. Section 9(4) dictates that the gain realized shall be taken to be the difference between the amount which a person might reasonably expect to obtain from a sale in the open market at the time of the shares acquired and the amount or value of the consideration given.
3. The appellant might reasonably expect to obtain \$1.1 per share from a sale in the open market at the time of the shares acquired and the amount of the consideration given was \$0.238. According to section 9(4), the assessable gain realized was $\$(1.1 - 0.238) \times 1,328,125 = \$1,144,843.75$.

Appeal dismissed.

Taxpayer in person.

Yip Chi Yuen and Tsui Nin Mei for the Commissioner of Inland Revenue.

案件编号 D51/09

薪俸税 – 行使凭雇员身分而取得认购权的收益 – 《税务条例》第9(1)(d)、第9(4)条及第9(5)条

委员会：郭庆伟资深大律师（主席）、房萃仪及廖文健

聆讯日期：2009年12月16日

裁决日期：2010年1月22日

上诉人行使(凭雇员身分而取得之)认购权购入雇主公司股票。评税主任向上诉人发出薪俸税评税，计算上诉人行使认购权的应课税收益为 1,144,843.75 元。上诉人声称她不但没有实际收益，反而损失了超过 14 万元。

裁决：

1. 《税务条例》第9(1)(d)条规定行使认购权所得的任何收益包括在入息之内。
2. 《税务条例》第9(4)条硬性规定行使认购权所得的应课税收益为将所得股份于获取时若在公开市场出售而可合理预期获得的款额减去为取得该股份而付出的代价款额。
3. 上诉人于获取所得股份时，若在公开市场出售而可合理预期获得的款额是每股1.1元。为取得该股份而付出的代价款额是每股0.238元。第9(4)条硬性规定行使认购权所得的应课税收益为 $(1.1 - 0.238) \text{元} \times 1,328,125 = 1,144,843.75 \text{元}$ 。

上诉驳回。

纳税人亲自出席聆讯。

叶梓元及徐年美代表税务局局长出席聆讯。

决定书：

引言

1. 上诉人任职会计文员。在雇主公司上市时，上诉人获得认购权，认股价每股 0.238 元。
2. 上诉人于 2007 年 12 月 6 日行使认购权购入 1,328,125 股股票。而当日股票市价为每股 1.10 元。
3. 评税主任向上诉人发出 2007/08 课税年度薪俸税评税，以 $(1.10-0.238)$ 元 \times 1,328,125 = 1,144,843.75 元计算上诉人行使认购权的收益。
4. 上诉人上诉的理由是她不但没有就行使认购权得到实际收益，反而损失了超过 14 万元。

有关条文

5. 立法局在 1971 年就《税务条例》(第 112 章)有关认购权收益的评税作出修订。
6. 第 9(1)(d)条规定：

「(1) 因任何职位或受雇工作而获得的入息，包括—

- (d) 任何人凭其在某个法团或任何其它法团所任职位或雇员身分而取得上述某个法团的股份或股额的认购权后，因行使、转让或放弃该认购权而变现所得的任何收益。」*

7. 第 9(4)条规定：

「(4) 为施行第(1)款－

(a) 该款(d)段所提述的权利于任何时间被行使而变现所得的收益，须被视为相等于以下差额，即任何人将所得股份或股额于获取时若在公开市场出售而可合理预期获得的款额，减去为取得该股份或股额、或为获授予上述权利、或为两者而付出的代价款额或价值后所得的款额；及

(b) 该款(d)段所提述的权利被转让或被放弃而变现所得的收益，须被视为相等于以下差额，即转让或放弃该权利所得的代价款额或价值，减去为获授予上述权利而付出的代价款额或价值后所得的款额，

(对于为获授予可认购上述股份或股额及其它股份或股额的权利，或为获授予可认购该等股份或股额及其它的权利而付出的全部代价，须予公平分摊)：

但为获授予该权利而付出的代价或任何上述全部代价，不得视为包括藉以获授予该权利的某职位或受雇工作的职责的执行，亦不得视为包括与该职位或受雇工作有关的职责的执行，而为获授予该权利而付出的代价款额或价值，其任何部分均不得根据本款扣除超过一次。」

8. 第 9(5)条规定：

「(5) 凡行使某项权利予以变现的任何收益，是凭借第(1)(d)款应征收薪俸税的，则不得根据本条例任何其它条文而对该项权利的获得征收薪俸税。」

个案的实况

9. 第 9(1)(d)条将行使认购权所得的任何收益包括在入息之内。
10. 第 9(4)条规限收益的计算法。
- (1) 第 9(4)条硬性规定行使认购权所得的收益为：
- 将所得股份于获取时若在公开市场出售而可合理预期获得的款额减去为取得该股份而付出的代价款额。
- (2) 根据第 9(4)条厘定的收益款额与纳税人是否实际获得收益无关。
- (3) 根据第 9(4)条厘定的收益款额不可按纳税人实际收益调整。
- (4) 第 9(4)条并无赋予税务主任或税务局局长或税务上诉委员会(「委员会」)任何酌情决定权。
11. 第 9(5)条规定行使认购权所得的任何收益不可再根据其它条文征收薪俸税。
12. 上诉人于获取所得股份时若在公开市场出售而可合理预期获得的款额是每股 1.1 元。为取得该股份而付出的代价款额是每股 0.238 元。第 9(4)条硬性规定行使认购权所得的收益为 $(1.1 - 0.238) \text{元} \times 1,328,125 = 1,144,843.75 \text{元}$ 。
13. 委员会确认评税主任的评税正确。

个案的处置

14. 委员会驳回上诉，并确认上诉所针对的评税额。