

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.

案件編號 D51/09

薪俸稅 – 行使憑僱員身分而取得認購權的收益 – 《稅務條例》第9(1)(d)、第9(4)條及第9(5)條

委員會：郭慶偉資深大律師（主席）、房萃儀及廖文健

聆訊日期：2009年12月16日

裁決日期：2010年1月22日

上訴人行使(憑僱員身分而取得之)認購權購入僱主公司股票。評稅主任向上訴人發出薪俸稅評稅，計算上訴人行使認購權的應課稅收益為 1,144,843.75 元。上訴人聲稱她不但沒有實際收益，反而損失了超過 14 萬元。

裁決：

1. 《稅務條例》第9(1)(d)條規定行使認購權所得的任何收益包括在入息之內。
2. 《稅務條例》第9(4)條硬性規定行使認購權所得的應課稅收益為將所得股份於獲取時若在公開市場出售而可合理預期獲得的款額減去為取得該股份而付出的代價款額。
3. 上訴人於獲取所得股份時，若在公開市場出售而可合理預期獲得的款額是每股1.1元。為取得該股份而付出的代價款額是每股0.238元。第9(4)條硬性規定行使認購權所得的應課稅收益為 $(1.1 - 0.238) \text{元} \times 1,328,125 = 1,144,843.75 \text{元}$ 。

上訴駁回。

納稅人親自出席聆訊。

葉梓元及徐年美代表稅務局局長出席聆訊。

決定書：

引言

1. 上訴人任職會計文員。在僱主公司上市時，上訴人獲得認購權，認股價每股 0.238 元。
2. 上訴人於 2007 年 12 月 6 日行使認購權購入 1,328,125 股股票。而當日股票市價為每股 1.10 元。
3. 評稅主任向上訴人發出 2007/08 課稅年度薪俸稅評稅，以 $(1.10 - 0.238) \text{元} \times 1,328,125 = 1,144,843.75$ 元計算上訴人行使認購權的收益。
4. 上訴人上訴的理由是她不但沒有就行使認購權得到實際收益，反而損失了超過 14 萬元。

有關條文

5. 立法局在 1971 年就《稅務條例》(第 112 章)有關認購權收益的評稅作出修訂。
6. 第 9(1)(d)條規定：

「(1) 因任何職位或受僱工作而獲得的入息，包括—

(d) 任何人憑其在某個法團或任何其他法團所任職位或僱員身分而取得上述某個法團的股份或股額的認購權後，因行使、轉讓或放棄該認購權而變現所得的任何收益。」
7. 第 9(4)條規定：

「(4) 為施行第(1)款—

(a) 該款(d)段所提述的權利於任何時間被行使而變現所得的收益，須被視為相等於以下差額，即任何人將所得股份或股額於獲取時若在公開市場出售而可合理預期獲得的款額，減去為取得該股份或股額、或為獲授予上述權利、或為兩者而付出的代價款額或價值後所得的款額；及

(b) 該款(d)段所提述的權利被轉讓或被放棄而變現所得的收益，須被視為相等於以下差額，即轉讓或放棄該權利所得的代價

款額或價值，減去為獲授予上述權利而付出的代價款額或價值後所得的款額，

(對於為獲授予可認購上述股份或股額及其他股份或股額的權利，或為獲授予可認購該等股份或股額及其他的權利而付出的全部代價，須予公平分攤)：

但為獲授予該權利而付出的代價或任何上述全部代價，不得視為包括藉以獲授予該權利的某職位或受僱工作的職責的執行，亦不得視為包括與該職位或受僱工作有關的職責的執行，而為獲授予該權利而付出的代價款額或價值，其任何部分均不得根據本款扣除超過一次。」

8. 第 9(5)條規定：

「(5) 凡行使某項權利予以變現的任何收益，是憑藉第(1)(d)款應徵收薪俸稅的，則不得根據本條例任何其他條文而對該項權利的獲得徵收薪俸稅。」

個案的實況

9. 第 9(1)(d)條將行使認購權所得的任何收益包括在入息之內。

10. 第 9(4)條規限收益的計算法。

(1) 第 9(4)條硬性規定行使認購權所得的收益為：

將所得股份於獲取時若在公開市場出售而可合理預期獲得的款額減去為取得該股份而付出的代價款額。

(2) 根據第 9(4)條釐定的收益款額與納稅人是否實際獲得收益無關。

(3) 根據第 9(4)條釐定的收益款額不可按納稅人實際收益調整。

(4) 第 9(4)條並無賦予稅務主任或稅務局局長或稅務上訴委員會(「委員會」)任何酌情決定權。

11. 第 9(5)條規定行使認購權所得的任何收益不可再根據其他條文徵收薪俸稅。

(2009-10) VOLUME 24 INLAND REVENUE BOARD OF REVIEW DECISIONS

12. 上訴人於獲取所得股份時若在公開市場出售而可合理預期獲得的款額是每股 1.1 元。為取得該股份而付出的代價款額是每股 0.238 元。第 9(4)條硬性規定行使認購權所得的收益為 $(1.1 - 0.238) \text{元} \times 1,328,125 = 1,144,843.75 \text{元}$ 。

13. 委員會確認評稅主任的評稅正確。

個案的處置

14. 委員會駁回上訴，並確認上訴所針對的評稅額。