



Nieuwsbrief Nederland - België

VRIJ
ONDERNEMEN
ZONDER GRENZEN

In deze editie van de Nieuwsbrief Nederland-België aandacht voor:

pag. 2 Kosten onderhoud Belgisch monumentenkasteel in Nederland aftrekbaar
Onlangs heeft de rechtbank te Breda uitspraak gedaan in een procedure met betrekking tot onderhoudskosten voor een Belgisch kasteel, dat wettelijk is beschermd als monument voor de Vlaamse Gemeenschap.

pag. 2 Terugbetaling premies op uitgegeven aandelenkapitaal geen dividendinkomen in België

Onlangs heeft de Belgische rullingcommissie een oordeel geveld inzake de premies op het uitgegeven aandelenkapitaal die een dochtermaatschappij heeft terugbetaald aan haar Belgische moedermaatschappij.

pag. 3 Financiering koopsom voor aandelen in een Belgische vennootschap

Indien men een vennootschap met een in aandelen verdeeld kapitaal heeft die men wil verkopen, zoekt men naar een kredietwaardige koper en naar een fiscaal vriendelijke overdracht. Indien de koper de koopsom van de aandelen echter niet kan voldoen, kan hij de reserves uit de aangekochte onderneming aanwenden of een lening aangaan bij een derde.

Kosten onderhoud Belgisch monumentenkasteel in Nederland aftrekbaar

Onlangs heeft de rechtbank te Breda uitspraak gedaan in een procedure met betrekking tot onderhoudskosten voor een Belgisch kasteel, dat wettelijk is beschermd als monument voor de Vlaamse Gemeenschap.

In Nederland zijn onderhoudskosten normaliter niet aftrekbaar, tenzij het onderhoudskosten betreft ter zake van een monumentenpand die als persoonsgebonden aftrek in aftrek kunnen worden gebracht. De regeling is eigenlijk bedoeld om de instandhouding van Nederlandse monumentenpanden te stimuleren. In de onderhavige procedure ging het echter om een naar België geëmigreerde Nederlander, die aldaar een kasteel kocht. Hij bleef echter wel werken in Nederland, zodat Nederland over het salaris mocht heffen.

Ter zake van dit kasteel dat als monument was aangewezen voor de Vlaamse Gemeenschap, had hij onderhoudskosten gemaakt. Door te opteren voor de zogenoemde fictieve binnenlandse belastingplicht, kon hij gebruik maken van de regeling voor persoonsgebonden aftrek. De fictieve binnenlandse belastingplicht bewerkstelligt dat de in het buitenland wonende belastingplichtige fiscaal min of meer hetzelfde wordt behandeld als inwoner van Nederland, zij het dat de regeling niet bedoeld is om Nederlandse heffingsrechten uit te bereiden.

De aftrek voor uitgaven ter zake van het onderhoud weigerde de inspecteur echter, omdat het Belgische kasteel niet stond ingeschreven in het (Nederlandse) monumentenregister zoals bedoeld in de Monumentenwet 1988. Een Belgisch kasteel kan echter niet worden ingeschreven. De Nederbelg ging in beroep omdat hij meende dat deze voorwaarde in strijd is met EU-recht, en de zaak kwam voor de rechtbank te Breda.

De rechtbank te Breda oordeelde dat een dergelijk kasteel, als deze in Nederland zou zijn gelegen, wel in aanmerking zou komen voor inschrijving in het monumentenregister. In dat geval is sprake van een belemmering van de vrijheid van kapitaalverkeer, en de rechtbank oordeelde dan ook dat de kosten als persoonsgebonden aftrek in mindering moeten kunnen worden gebracht. Deze procedure opent de weg naar een fiscaal vriendelijke renovatie van buitenlandse monumentenpanden. Zolang in Nederland (progressief belast) inkomen wordt genoten, komen de onderhoudsuitgaven voor aftrek in aanmerking.

Terugbetaling premies op uitgegeven aandelenkapitaal geen dividendinkomen in België

Onlangs heeft de Belgische rulingcommissie een oordeel geveld inzake de premies op het uitgegeven aandelenkapitaal die een dochtermaatschappij heeft terugbetaald aan haar Belgische moedermaatschappij.

Het betrof in dit geval een Cypriotische dochtermaatschappij van een in België gevestigde houdster. Deze houdster heeft 100% van de aandelen. De Belgische houdstervenootschap wenste zekerheid omtrent de terugbetaling van de zogenoemde uitgiftepremie op gestort aandelenkapitaal (vergelijkbaar met de Nederlandse agioreserves).

De rulingcommissie oordeelde dat de terugbetaling van dergelijke premies geen dividendinkomsten vormen, maar een vorm van terugbetaling van kapitaal. Van belang is daarbij dat de premies boekhoudkundig op een aparte passiefpost worden geboekt en dat een gekwalificeerde meerderheid van de aandeelhouderstemmen kan beslissen dat een terugbetaling plaatsvindt. Verder achtte de rulingcommissie van belang dat de terugbetaling aan bepaalde regels, vergelijkbaar met de regels in België, is gebonden (onder andere statutenwijziging) en dat er bepaalde mate van prudentie jegens schuldeisers in acht wordt genomen. Al met al leidde dit tot de conclusie dat de terugbetaling van de premie die bij storting op aandelen is voldaan, fiscaal als gestort kapitaal wordt erkend naar Belgisch recht.

De vennootschap bespaart daarmee een bedrag aan Belgische vennootschapsbelasting. De Belgische deelnemingsvrijstelling voor dividendinkomsten is immers beperkt tot een 95% vrijstelling (onder voorwaarden), terwijl de terugbetaling van fiscaal gestort kapitaal, mits eveneens is voldaan aan de voorwaarden, onbelast is. Een reden te meer om in een dergelijk geval een ruling aan te vragen.



Financiering koopsom voor aandelen in een Belgische vennootschap

Indien men een vennootschap met een in aandelen verdeeld kapitaal heeft die men wil verkopen, zoekt men naar een kredietwaardige koper en naar een fiscaal vriendelijke overdracht. Indien de koper de koopsom van de aandelen echter niet kan voldoen, kan hij de reserves uit de aangekochte onderneming aanwenden of een lening aangaan bij een derde (bijvoorbeeld een bank).

Ook kan de over te nemen vennootschap zelf aan de koper een lening verstrekken (of bijvoorbeeld borg staan bij de bank voor een lening) voor de betaling van de koopsom voor de aandelen. De koper leent dus voor de koopsom voor de aandelen bij de vennootschap zelf, mochten de uitkeerbare reserves niet of niet geheel kunnen worden aangewend voor de koopsom voor de aandelen. De Belgische wet legt een dergelijke wijze van financieren wel voorwaarden op.

Artikel 329 van het Belgische Wetboek van vennootschappen keurt een dergelijke handelwijze goed met betrekking tot een Belgische B.V.B.A., onder de volgende voorwaarden (kort samengevat):

- de lening/borgstelling moet onder zakelijke voorwaarden worden aangegaan (onder andere qua rente, aflossing en zekerheid);
- de aandeelhoudersvergadering moet instemmen met haar financiering op deze wijze;
- er moet een directieverslag worden opgemaakt inzake de redenen, het belang, de (financiële) gevolgen, de prijs en de risico's, etc. dat moet worden gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad;
- de reserves die voor aflossing worden aangewend moeten vrij uitkeerbaar zijn.

Mogelijk zal de fiscus de betaling trachten te herkwalificeren als een verkapte (en belaste) dividenduitkering aan de oorspronkelijke aandeelhouder. Dit is echter in een procedure voor het Hof te Gent aan de orde geweest, waarbij het Hof oordeelde dat het achteraf terugdraaien van de rechtshandelingen niet zonder meer kan.

Zo men artikel 329 wenst te vermijden, kan men op een andere wijze de koopsom voor de aandelen voldoen. Zoals gezegd kan de koper de vrij uitkeerbare reserves, mits er voldoende contanten zijn, (deels) putten uit de opgepotte reserves van de aangekochte vennootschap. Zodoende kan de verkoper weliswaar de winstreserves fiscaal vriendelijk incasseren door schuldaflossing van de koopsom, maar voor de koper bestaat een nadeel. Voor de koper zal de dividenduitkering leiden tot belastingheffing (normaliter 25%, onder voorwaarden 15%) om zodoende de aanschaf aandelen te financieren uit de winstreserves van de overgenomen vennootschap. Verder bestaat er de mogelijkheid voor de koper om een koopholding op te richten en na de aankoop door de gekochte vennootschap haar uitkeerbare reserves te laten uitkeren als dividend. De koopholding kan dan met de opbrengst haar schuld voor de koopsom voor de aandelen aflossen.



Werkgroep Nederland-België

De BDO Werkgroep Nederland-België legt zich toe op de advisering van ondernemers en werknemers die actief zijn over de Nederlands-Belgische grens. De werkgroep bestaat uit zowel Belgische als Nederlandse BDO-belastingadviseurs.

Meer informatie

Indien u actie wilt ondernemen naar aanleiding van deze nieuwsbrief, verzoeken wij u zich te wenden tot uw vaste contactpersoon bij BDO. Bij afwezigheid daarvan kunt u contact opnemen met de redactie van de nieuwsbrief, bestaande uit Cees Nijman en Vincent Wanningen. Zij zijn bereikbaar onder telefoonnummer 076 - 571 49 00 of per e-mail: redactiennb@bdo.nl.

Colofon

Deze regelmatig verschijnende nieuwsbrief is bedoeld om algemene informatie te verschaffen op het gebied van grensoverschrijdend belastingrecht in Nederland en België. Hoewel de informatie in deze nieuwsbrief zorgvuldig is samengesteld, aanvaarden wij geen aansprakelijkheid voor onjuiste of onvolledige informatie.

BDO is een op naam van Stichting BDO te Amsterdam geregistreerd merk.

CampsObers is een op naam van BDO CampsObers Holding B.V. te Eindhoven geregistreerd merk.

In deze publicatie worden **BDO** en **BDO CampsObers** gebruikt ter aanduiding van de organisatie die onder de merknaam 'BDO' actief is op het gebied van de zakelijke dienstverlening (accountancy, belastingadvies en consultancy).