

**BDO**BDO CampsObers
Accountants & Belastingadviseurs B.V.**VRIJ**
ONDERNEMEN
ZONDER GRENZEN

Nieuwsbrief Nederland - België

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

pag. 2 Verbetering positie directeur-grotaandeelhouder Nederlandse vennootschap

Onlangs heeft de Nederlandse staatssecretaris van het ministerie van Financiën aangekondigd met nieuwe wetgeving te komen, die de positie van de directeur-grotaandeelhouder zal verbeteren. Met name de overdracht tijdens leven aan een opvolger binnen de familiesfeer en de daarmee gepaard gaande afrekening alsmede de gebruikelijk loonregeling in economisch slecht weer, is een doorn in het oog. Ook de ter beschikkingstellingsregeling waarbij aandeelhouders uit privé middelen aan de 'eigen' B.V. ter beschikking stellen ontmoet bezwaren. In dit artikel een samenvatting van de belangrijkste wijzigingen.

pag. 3 Aanpassing bedrijfsopvolgingsfaciliteit Nederlandse Successiewet

Al eerder berichtten wij dat de Nederlandse Successiewet zou worden aangepast, waaronder een vermindering van de tarieven. Onlangs is bekend geworden dat ook de bedrijfsopvolgingsfaciliteit wordt aangepast, waardoor de overdracht van een onderneming of aanmerkelijk belangaandelen fiscaal vriendelijker is.

pag. 3 Juridische fusie over de grens

Fiscaal was een grensoverschrijdende juridische fusie in Nederland al lang geregeld, echter ontbrak de juridische wetgeving om een dergelijke fusie te realiseren. In België bestond al de mogelijkheid om juridisch de grens over te fuseren, maar was er nog geen fiscale regeling. Uiteindelijk is het begin dit jaar dan zover gekomen. Zowel voor een Nederlandse als voor een Belgische vennootschap bestaat nu de mogelijkheid om grensoverschrijdend te fuseren. Dit vanwege een arrest van het Europese Hof van Justitie (Sevic) en de implementatie van fiscale fusieregels in België. Hoe werkt een juridische fusie?

Verbetering positie directeur-groootaandeelhouder Nederlandse vennootschap

Onlangs heeft de Nederlandse staatssecretaris van het ministerie van Financiën aangekondigd met nieuwe wetgeving te komen, die de positie van de directeur-groootaandeelhouder zal verbeteren. Met name de overdracht tijdens leven aan een opvolger binnen de familiesfeer en de daarmee gepaard gaande afrekening alsmede de gebruikelijk loonregeling in economisch slecht weer, is een doorn in het oog. Ook de ter beschikkingstellingsregeling waarbij aandeelhouders uit privé middelen aan de 'eigen' B.V. ter beschikking stellen ontmoet bezwaren. Hieronder volgt een samenvatting van de belangrijkste wijzigingen.

Onder de huidige wet dient door een in de 'eigen' BV werkende groootaandeelhouder een gebruikelijk loon te worden genoten van ten minste € 40.000 (of een loon gelijk aan de meestverdiende andere werknemer) tenzij er bijzonderheden zijn, zoals een structurele verliessituatie, sprake is van een deeltijdfunctie of aannemelijk is dat het werkelijke (lagere) loon niet meer dan 30% afwijkt van het gebruikelijk loon. Met name als er een verliessituatie is, zal de groootaandeelhouder liever genoegen nemen met geen of zeer weinig salaris. In dat kader wordt nu voorgesteld om voortaan de gebruikelijk loonregeling buiten toepassing te laten, als het gebruikelijk loon niet hoger is dan € 5.000 per jaar. Stel dus dat de onderneming echte zware tegenvallers heeft te incasseren, of bijvoorbeeld sprake is van een beleggings-BV waarvoor weinig werkzaamheden nodig zijn, dan kan het gebruikelijk loon naar beneden worden bijgesteld. Komt dan het gebruikelijk loon beneden de € 5.000, dan mag de regeling buiten toepassing worden gelaten. Wel wordt gekeken naar de totale werkzaamheden in concernverband.

De belangrijkste wijziging ziet op de schenking van aanmerkelijk belangaandelen (5% of meer aandelenbezit). Onder de huidige

wet kan de fiscale claim op aanmerkelijk belangaandelen alleen doorschuiven naar een verkrijger, als de aandelen vererven. Enkel de in Nederland wonende erfgenamen kunnen dan als het ware de verkrijgingsprijs van de erflater overnemen, en nadien afrekenen als de aandelen uiteindelijk worden verkocht.

Onder de voorgestelde nieuwe regeling, kunnen aanmerkelijk belangaandelen ook worden geschonken, waarbij de verkrijgingsprijs van de aandelen overgaat op de begunstigten. Die begunstigten hoeven overigens geen familieleden te zijn. Wel geldt de voorwaarde dat de vennootschap of BV een materiële onderneming drijft, waarmee bijvoorbeeld passieve beleggings-BV's zijn uitgesloten. Het uitstel van betaling dat normaliter verleend wordt bij de schenking van aanmerkelijk belangaandelen, komt daarmee echter te vervallen.

Ook de ter beschikkingstellingsregeling gaat op de schop. Indien bijvoorbeeld een privépand wordt verhuurd aan de eigen BV of een lening aan de eigen BV wordt verstrekt, dan is de vergoeding maximaal belast met 52% progressieve heffing van inkomstenbelasting. De staatssecretaris keurt goed dat:

- eenmalig het pand zonder heffing van inkomsten- en/ of overdrachtsbelasting in de BV kan worden ingebracht;
- er ook een regeling komt overeenkomstig de 10,5% MKB winstvrijstelling die geldt voor ter beschikkingstellers;
- de ter beschikkingsteller net als de reguliere ondernemer aanspraak kan maken op de regeling inzake de herinvesteringsreserve (reservering van de boekwinst bij verkoop gedurende 3 boekjaren) alsmede op de regeling inzake de kostenegalisatiereserve (reserve voor kosten van groot onderhoud);
- uitstel van betaling bij beëindiging van de ter beschikkingstelling versoepeld wordt, waarbij de vermogenstoets vervalft.

Al met al een interessant pakket maatregelen dat de positie van de groootaandeelhouder versterken, hetgeen in deze economische omstandigheden meer dan welkom is. De beoogde inwerkingtreding is overigens 1 januari 2010.



Aanpassing bedrijfsopvolgingsfaciliteit Nederlandse Successiewet

Al eerder berichtten wij dat de Nederlandse Successiewet zou worden aangepast, waaronder een vermindering van de tarieven. Onlangs is bekend geworden dat ook de bedrijfsopvolgingsfaciliteit wordt aangepast, waardoor de overdracht van een onderneming of aanmerkelijk belangaandelen fiscaal vriendelijker is.

De vrijstelling wordt verruimd naar 90% van het ondernemingsvermogen (t.o.v. 75% huidige percentage) waardoor de bedrijfsopvolging fiscaal gunstiger wordt. Daar staat wel tegenover dat beleggingsvermogen binnen de onderneming beperkt onder de vrijstelling kan vallen. Waar thans nog beleggingen tot een waarde van 15% van de waarde van de aandelen onder de faciliteit kan worden geschaard, wordt dit nog maar 5% van het ondernemingsvermogen. Straks kan dus minder beleggingsvermogen onder de vrijstelling vallen. Over een groter deel van het beleggingsvermogen als aandeel in het totale vermogen moet dus worden afgerekend.

In het vorige artikel is al de aanpassing in de inkomstenbelasting besproken, waarbij bedoeld wordt op de doorschuifaciliteit voor de inkomstenbelasting bij schenking van aanmerkelijk belangaandelen. Helaas kan de fiscale inkomstenbelastingclaim alleen worden doorgeschoven ter zake van aanmerkelijk belangaandelen die de waarde van het echte ondernemingsvermogen behelzen (in plaats van beleggingsvermogen). Daardoor is de overdracht van aanmerkelijk belangaandelen in een beleggings-BV zowel voor de Successiewet als de Wet inkomstenbelasting 2001 minder voordelig dan voor de overdracht van een materiële onderneming. Al met al wordt een echte bedrijfsoverdracht fiscaal in elk geval toch eenvoudiger.



Juridische fusie over de grens

Fiscaal was een grensoverschrijdende juridische fusie in Nederland al lang geregeld, echter ontbrak de juridische wetgeving om een dergelijke fusie te realiseren. In België bestond al de mogelijkheid om juridisch de grens over te fuseren, maar was er nog geen fiscale regeling. Uiteindelijk is het begin dit jaar dan zover gekomen. Zowel voor een Nederlandse als voor een Belgische vennootschap bestaat nu de mogelijkheid om grensoverschrijdend te fuseren. Dit vanwege een arrest van het Europese Hof van Justitie (Sevic) en de implementatie van fiscale fusieregels in België. Hoe werkt een juridische fusie?

De ene vennootschap fuseert in de andere waarbij deze verdwijnt (en wordt dus als het ware opgeslorpt). Alle activa en passiva gaan onder algemene titel over, hetgeen impliceert dat er geen aparte leveringen nodig zijn om bijvoorbeeld de debiteuren, goederen, machines of gebouwen over te dragen. De overblijvende vennootschap neemt dus alle activa en passiva over van de verdwijnende vennootschap. Een fusie impliceert wel in beginsel een fiscale afrekening, omdat een vervreemding wordt aangenomen. De stille reserves en goodwill (meerwaarden) die in de onderneming liggen verscholen leiden tot een fiscale winstneming. Dat geldt ook voor de aandeelhouder, al zal dat niet zoveel fiscale pijn doen als de deelnemingsvrijstelling van toepassing is.

Er kan echter een geruisloze, oftewel fiscaal vriendelijke, overdracht bij wijze van juridische fusie plaatsvinden, dus zonder afrekening. Daarbij worden wel voorwaarden gesteld. De belangrijkste (Nederlandse regels) volgen hieronder:

- geen aanspraak op verliescompensatie;
- dezelfde regels met betrekking tot de winstbepaling (hetgeen niet het geval is);
- geen aanspraak op aftrek ter voorkoming van dubbele heffing (dus een vaste inrichting in een ander land), octrooi-box of deelnemingsverrekening (laagbelaste beleggingsdeelneming);
- latere belastingheffing over aanwezige meerwaarden moet zijn verzekerd;
- de fusie moet niet in overwegende mate gericht zijn op ontgaan of uitstel van heffing

Verder zijn er nog de zogenoemde standvoorwaarden, waaraan moet worden voldaan bij een juridische fusie, mocht niet aan alle voornoemde voorwaarden worden voldaan (zoals de regels omtrent de winstbepaling). Er kan namelijk worden verzocht om goedkeuring voor een fiscaal geruisloze fusie waardoor de standvoorwaarden voor de juridische fusie gelden. Ook wordt - mede - als eis gesteld dat een vaste inrichting achterblijft in het land van de verdwijnende vennootschap. Als een Nederlandse BV dus opgaat in een Belgische BVBA, zal de BVBA een vaste inrichting houden in Nederland.

Vanuit Belgische optiek wordt voor een verdwijnende vennootschap onder meer de voorwaarde gesteld dat:

- de wettelijke regels van België en Nederland omtrent de fusie strikt worden nageleefd;
- de fusie net als de Nederlandse regels op zakelijke gronden (dus geen belastingontwijking) berust;
- de activa en passiva in België moeten achterblijven, waardoor er bij een fusie tussen een BV en BVBA (al verdwijnende vennootschap) dus een vaste inrichting in België achterblijft;
- de vrijgestelde reserves moeten achterblijven in België.

De verliezen van de verdwijnende BVBA kunnen worden meegenomen, echter zal bij een fusie met een Nederlandse BV met een bestaande vaste inrichting in België een samensmelting plaatsvinden met de achtergebleven vaste inrichting (van de BVBA). Daardoor kan een beperking van overdraagbare verliezen ontstaan naar rato van de waarde. Ook het saldo van de notionele interestaftrek kan worden meegenomen.

Wordt een Nederlandse BV opgeslorpt door een Belgische BVBA, dan wordt de voorwaarde gesteld dat oude Nederlandse verliezen niet kunnen worden meegenomen, teneinde te vermijden dat oude Nederlandse verliezen direct worden afgezet tegen Belgische winsten. Als de Nederlandse BV echter al een vaste inrichting had in België, dan kunnen die verliezen worden overdragen de overblijvende BVBA.

Ook voor de aandeelhouders in België zal de (gekwalficeerde) juridische fusie niet leiden tot een heffing over meerwaarden, net als de Nederlandse aandeelhouder.

Voornoemde voorwaarden en regels zijn hierboven niet uitputtend weergegeven. Wel is het ons inziens interessant om te zien dat de fiscale en juridische regels het mogelijk maken om een grensoverschrijdende juridische fusie te realiseren. Een stap voorwaarts voor de internationale, grensoverschrijdende samenwerking.



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).