

NIEUWSBRIEF NEDERLAND - BELGIË

Uitgave van BDO Werkgroep Nederland-België

AFTREKBARE MINDER- WAARDE BIJ LIQUIDATIE

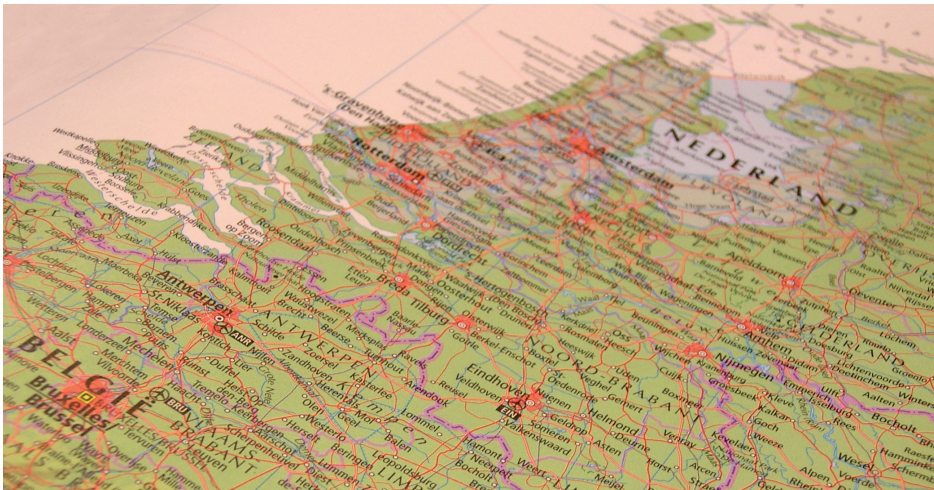
PAGINA 1

REMIGRATIE LEIDDE TOT STEP-UP

PAGINA 2

BESPARING SUCCESSIERECHTEN

PAGINA 2



AFTREKBARE MINDERWAARDE IN BELGIË BIJ LIQUIDATIE DOCHTERMAATSCHAPPIJ

Eerder is de aftrek na faillissement van een dochtermaatschappij in de Belgische rechtspraak aan de orde geweest. Op basis daarvan is in België het verlies op een investering in een dochtermaatschappij aanvaard, en wel als een aftrekbare beroepskost.

Onlangs heeft het Hof van Beroep te Luik zich over een dergelijke zaak gebogen. Het betrof een Belgische aandeelhouder (vennootschap) met een participatie in een (inmiddels) gefailleerde dochtervennootschap. Primo het jaar 2001 werd de dochtervennootschap failliet verklaard, kort nadien werd aan de aandeelhouders meegedeeld dat er geen liquidatie-uitkering meer zal volgen. Reeds voor het jaar 2000 claimt de aandeelhouder/moedervernootschap een verlies uit hoofde van de waardevermindering van de failliete dochter, daar deze feiten zich voordeden ten tijde van het opmaken van de balans over 2000, met de kennis van nadien (2001).

De Belgische fiscus aanvaardde deze verliesneming in 2000 niet. Nadien werd in 2001 alsnog het verlies genomen, maar dat werd evenmin geaccepteerd door de Belgische fiscus. Aldus ontstond de discussie wanneer er een verlies kan worden genomen.

In het onderhavige arrest wordt door het Hof gesteld dat er een verlies kan worden genomen op het gestorte kapitaal in het jaar dat de afwaardering daadwerkelijk plaatsvindt. Als voorwaarde stelt zij daarbij dat er wel een effectieve verdeling van het aandelenkapitaal heeft plaatsgevonden, echter volstaat niet een loutere mededeling dat er in feite niets meer is voor de aandeelhouder(s). Het verlies kan worden genomen in het jaar waarvoor de jaarrekening wordt opgemaakt (2000), ook als het verlies pas daadwerkelijk geleden wordt nadien (2001), derhalve op het tijdstip waarin de cijfers na de betreffende balansdatum worden opgemaakt. Het verlies kan dus boekhoudkundig al in 2000 worden genomen.

INHOUD

- ▶ Aftrekbare minderwaarde in België bij liquidatie dochtermaatschappij
- ▶ Remigratie leidde tot step-up voor aanmerkelijk belang
- ▶ Besparing Nederlandse successierechten voor Nederbelgen

VOOR VRIJ ONDERNEMEN

Het feit dat de overeenstemming omtrent de verdeling van het maatschappelijk kapitaal pas na balansdatum (pas in 2001) plaatsvond, staat niet in de weg dat een verlies kan worden genomen in eerder stadium (2000). Het Hof ziet hier kennelijk geen bijzondere betekenis in.

Uiteraard opent dit de mogelijkheid om al in een vroeg stadium verlies te nemen op een gefailleerde dochter. Zodra er bekend is dat een dochter faillieert, kan een verlies worden genomen, als er maar wel een verdeling plaatsvindt van hetgeen de aandeelhouder(s) hebben gestort, al is dat in een later stadium.

Nederland kent een vergelijkbare bepaling in de Wet op de vennootschapsbelasting 1969. In Nederland kan pas een verlies worden genomen zodra de liquidatie van een dochtermaatschappij geheel is voltooid. Ten opzichte van België lijkt dit dus een stuk minder soepel, als men tenminste op het arrest van het Hof te Luik mag afgaan, en het Belgische Hof van Cassatie (de hoogste rechter in België) daar niet anders over denkt. In elk geval iets om in de gaten te houden. Mocht dus er aldus sprake zijn van een in faillissement gerakende dochtermaatschappij van een in België gevestigde vennootschap, dan kan reeds in het jaar waarin de balans wordt opgemaakt een verlies worden genomen, ook al vindt faillissement in een later jaar plaats. Wel moet er dan op een later tijdstip een verdeling van het gestorte kapitaal plaatsvinden. Dat laatste zal meestal weinig opleveren bij een faillissement, maar de eerdere verliesneming kan daarbij een fiscale verzachting zijn.

REMIGRATIE LEIDDE TOT STEP-UP VOOR AANMERKELIJK BELANG

Onlangs is een procedure bij de Rechtbank te Arnhem aanhangig geweest, inzake de remigratie van een natuurlijk persoon/aanmerkelijk belanghouder.

Deze persoon had in 1995 Nederland verlaten en zich op de Antillen gevestigd. Hij was in 1996 in België gaan wonen. In 2001 had hij de Belgische nationaliteit aangenomen. In 2001 werd tevens zijn Nederlandse BV opgericht met een gestort kapitaal van € 18.000. In 2005 wenste hij zich weer in Nederland te vestigen en verzocht de inspecteur om vaststelling van de verkrijgingsprijs van het aanmerkelijk belangpakket te stellen op de waarde per remigratiedatum (ruim € 8,1 mio). Dit is van belang, want bij eventuele verkoop na vestiging in Nederland is alleen hetgeen belast tegen 25%, dat hij ontvangt bovenop voornoemd bedrag van € 8,1 mio.

Indien men zich in Nederland vestigt, kan men verzoeken om de verkrijgingsprijs van het aanmerkelijk belangpakket vast stellen. Men kan dan verzoeken om de verkrijgingsprijs op de actuele



waarde ten tijde van vestiging in Nederland te stellen. De Nederlandse wet (uitvoeringsbesluit) voorziet in een dergelijk verzoek, maar de inspecteur wilde in casu niet aan de regeling meewerken en de verkrijgingsprijs op € 18.000 stellen (oprichtingskapitaal). Dat zou dus bij een waarde van ruim € 8,1 mio leiden tot een toekomstige claim van ruim € 2 mio (25% van € 8.1 mio-€ 18.000).

De inspecteur stelde dat de BV reeds bij oprichting feitelijk in Nederland was gevestigd en er dus geen reden bestaat om de verkrijgingsprijs op € 8,1 mio te stellen. De Rechtbank oordeelde echter anders: de BV was wel feitelijk in België gevestigd omdat daar de directiebesluiten plaatsvonden, en de BV feitelijk vanuit België werd geleid. In dat geval is de vestigingsplaats vanuit fiscaal oogpunt België, en dus bestaat er bij remigratie in Nederland recht op een zogenoemde step-up naar de waarde in het economische verkeer ten tijde van vestiging. Het aandelenbezit kreeg dus een step up van € 18.000 naar ruim € 8,1 mio.

Steeds vaker keren Nederlanders terug naar Nederland, bijvoorbeeld na ommekomst van de 10-jaarstermijn om de aanmerkelijk belangclaim af te schudden, of vestigen zich in Nederland buitenlanders met een Nederlandse BV. Het blijkt dat het belangrijk is dit zeer zorgvuldig te plannen en uit te voeren. De fiscus kijkt mee, want er is flink wat geld te halen voor de fiscus, indien men niet een step-up kan krijgen en men in het land van vertrek geen belasting heeft betaald over de meerwaarde. Alsdan loopt men in Nederland op tegen een forse aanmerkelijk belangclaim. Wees dus beducht en plan zorgvuldig! BDO kan daar uiteraard bij helpen.

BESPARING NEDERLANDSE SUCCESSIERECHTEN VOOR NEDERBELGEN

Zoals wellicht bekend is per 1 januari 2010 het recht van overgang in de Successiewet 1956 (hierna SW) komen te vervallen. Vanaf deze datum is de verkrijging van in Nederland gelegen onroerende zaken onbelast voor het SW wanneer deze worden verkregen van een niet (fictief) in Nederland wonende persoon. De combinatie van het vervallen van het recht van overgang en het systeem in België met betrekking tot de vererving/schenking van niet in België gelegen onroerende zaken, maakt het voor inwoners van België (Belgen of Nederbelgen die langer dan 10 jaar uit Nederland weg zijn) aantrekkelijk om onroerende zaken in Nederland nu al te schenken.

Situatie

Wanneer een inwoner van België in Nederland onroerend goed nalaat, zijn de erfgenamen hier Belgisch successierecht over verschuldigd. Wordt hetzelfde onroerend goed echter geschonken, dan is hier geen Belgisch schenkingsrecht/registratierecht over verschuldigd. In dit kader is tevens van belang dat de driejaarstermijn in België niet geldt voor het schenken van buitenlandse onroerende zaken. Op basis van de driejaarstermijn worden in beginsel schenkingen die niet met Belgisch schenkingsrecht/registratierecht zijn belast, als nog in de successierechtheffing betrokken.

In Nederland is geen recht van overgang meer verschuldigd wanneer een inwoner van België (Belgen of Nederbelgen die langer dan 10 jaar uit Nederland weg zijn) een in Nederland gelegen on-

roerende zaak schenkt. Uiteraard is er terzake van de verkrijging wel 6% overdrachtsbelasting verschuldigd. Deze overdrachtsbelasting weegt echter niet op tegen het te behalen voordeel bij overlijden. Een rekenvoorbeeld ter verduidelijking:

Voorbeeld

Man langer dan 10 jaar woonachtig in België. Tot zijn vermogen behoort Nederlands onroerend goed met een waarde van € 1 mio (zonder financiering). Wanneer deze man zou komen te overlijden en het desbetreffende o.g. vererft naar de kinderen is maximaal 27% successierecht, zijnde € 270.000 verschuldigd. In Nederland is de vererving van onroerend goed vrij van overdrachtsbelasting.

Door nu tijdens leven het onroerend goed aan de kinderen te schenken, is alleen Nederlandse overdrachtsbelasting verschuldigd, zijnde € 60.000 (6% van de waarde in het economische verkeer). In casu een besparing van € 210.000!

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: redactienb@bdo.nl.



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.

Colofon

Deze regelmatig verschijnende nieuwsbrief is bedoeld om algemene informatie te verschaffen op het gebied van grensoverschrijdend belastingrecht in Nederland en België. Deze publicatie is zorgvuldig voorbereid, maar is in algemene bewoordingen gesteld en bevat alleen informatie van algemene aard. Deze publicatie bevat geen advies voor concrete situaties, zodat uitdrukkelijk wordt aangeraden niet zonder advies van een deskundige op basis van de informatie in deze publicatie te handelen of een besluit te nemen. Voor het verkrijgen van een advies dat is toegesneden op uw concrete situatie kunt u zich wenden tot BDO of een van haar adviseurs. BDO en haar adviseurs aanvaarden geen aansprakelijkheid voor

schade die het gevolg is van handelen of het nemen van besluiten op basis van de informatie in deze publicatie.

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

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

BDO is de merknaam die wordt gebruikt ter aanduiding van het BDO-netwerk en van elk van de BDO Member Firms.