



Nieuwsbrief

Verschijnt driemaandelijks | september - oktober 2020

1. Kort
2. Covid-19 en de gevolgen voor internationale tewerkstelling
3. Instructie voor buitenlandse roerende inkomsten ingetrokken
4. Over de tewerkstelling van werknemers in België door een buitenlandse werkgever
5. Grensoverschrijdende zetelverplaatsing onder het nieuwe vennootschapsrecht

6. Het einde van de kaasroute weer een stap dichterbij
7. De netto-actiefest in de besloten vennootschap

Uit het Parlement / Rechtspraak

1. Hof van Cassatie / opnieuw negatief over woning in vennootschap
2. Belastbaarheid van meerwaarden op aandelen
3. Schenking van aandelen door een overschrijving in het aandelenregister dan toch rechtsgeldig

1

Kort

Het Belgisch fiscaal recht kent een wirwar aan gunstregimes, ook wat de belasting op dividenden betreft (roerende voorheffing/ RV). De uitkering van een dividend is in principe onderworpen aan een vast tarief van 30%. Het **VVPR-bis regime** (verlaagde voorheffing / précompte réduit) **voorziet in een verlaging tot 15%**. De gunstregeling werd ingevoerd in 2013 en staat open voor "kleine" vennootschappen, die dividend uitkeren op aandelenkapitaal uitgegeven vanaf 1 juli 2013, op naam en volledig in geld volstort.

Die volstorting moet volgens de belastingdienst een feit zijn op het ogenblik van de verlening of toekenning van het dividend. Sinds 1 mei vorig jaar is een nieuw Wetboek voor Vennootschappen en Verenigingen van kracht (WVV). Eén van de belangrijkste hervormingen is precies de schrapping van dat minimumkapitaal en dat werkt ook door op fiscaal vlak.

Het is dus niet langer vereist dat er een minimumkapitaal is, wat niet wil zeggen dat indien er wel een kapitaal is (wat nu inbreng eigen vermogen is), dit niet volstort moet zijn... De volstortingsverplichting blijft inderdaad van toepassing. Oude vennootschappen hebben de tijd tot 1 januari 2024 om zich aan te passen aan het nieuwe WVV. De vraag rijst of een oude BV, opgericht dus vóór 1 juli 2013, haar kapitaal kan verminderen tot 1 EUR en zo haar aandeelhouders kan vrijstellen van volstortingsplicht wat meteen de deur opent voor het verlaagd 15% tarief. De belastingdienst antwoordt bevestigend in twee rulings. Belangrijk, er moeten andere dan enkel fiscale motieven zijn om het kapitaal te verminderen.

Een kapitaalvermindering met vrijstelling van volstorting door een vennootschap die haar middelen nodig heeft, zal de belastingdienst kwalificeren als fiscaal misbruik.

Het gewone tarief van de **registratiebelasting** (overdrachtsbelasting) in Vlaanderen bedraagt 10%. Onder voorwaarden geldt een tariefverlaging voor een natuurlijke persoon die de woning tot zijn of haar hoofdverblijfplaats bestemt;

1

- 6% wordt dan de regel;
- te verlagen tot 5% indien het pand “ingrijpend energetisch” wordt gerenoveerd;
- 1% zo het gaat om “onroerend erfgoed”.

De vestiging van het hoofdverblijf in het aangekochte pand moet een feit zijn binnen de twee jaar na de datum van de notariële aankoopakte.

Een recent Vlaams decreet brengt deze termijn op drie jaar en dit vanaf 1 juni.

Van rechtswege geldt de nieuwe termijn ook voor overeenkomsten gesloten vanaf 1 juni 2018 tot 1 juni 2020.

Voor panden die ingrijpend en energetisch worden gerenoveerd gold vroeger reeds een termijn van 5 jaar. Dat is voortaan ook van toepassing indien de verkrijger de verbintenis aangaat om een (gedeeltelijke) herbouw uit te voeren na een (gedeeltelijke) sloop.

De vijf jaar geldt ook voor onroerend erfgoed.

Maakt u met uw privé auto zakelijke verplaatsingen voor uw werkgever, kan die u daarvoor een (onbelaste) **forfaitaire kilometervergoeding** betalen. De belastingdienst aanvaardt die onbelaste terugbetaling als een “kost eigen aan de werkgever”.

De kilometervergoeding geldt ook voor ambtenaren en wordt geïndexeerd op 1 juli van elk jaar. Het nieuwe bedrag dat van toepassing is vanaf 1 juli 2020 tot 30 juni 2021 is gedaald. Was het nog 0,3653 EUR/km tot 30 juni, is het nu 0,3542 EUR/km.

Goed om weten is dat de belastingdienst dit bedrag nog aanvaardt tot +/- 24.000 kilometer op jaarbasis. Komt u boven dat aantal, dient u de werkelijke kilometerkostprijs van uw auto aan te tonen en die kan best ook hoger zijn. . .

Omgekeerd, krijgt u van uw werkgever een auto ter beschikking ook voor privé gebruik, rekent de belastingdienst daar een voordeel voor aan (bijtelling). De hoogte van het voordeel is afhankelijk van de catalogusprijs van de auto, leeftijd, CO₂-uitstoot, enz. Voor de precieze berekeningswijze verwijzen we u graag naar onze site (bnr.be/nuttigetarieven-percentages/fiscale-waardering-van-voordelen). Gelijkaardige voordelen gelden voor het gratis gebruik van nutsvoorzieningen, pand voor privé bewoning, goedkope leningen, . . .

De belastingdienst stelt zich steevast op het standpunt dat haar forfaitaire ramingen steeds de minimale belastbare grondslag uitmaken, ook al is het bedrag van het werkelijke voordeel lager.

In de rechtspraak wordt dat standpunt vaak afgewezen.

Indien een belastingplichtige een marktconforme bijdrage betaalt aan zijn of haar werkgever, is er van een voordeel geen sprake. Dit standpunt werd recent nog bevestigd door het Hof van Beroep van Antwerpen waar de casus ging over het rentepercentage op een door de werkgever verstrekte lening.

Wordt een normale rente betaald, is er fiscaal geen sprake van een voordeel.

In principe zijn verliezen, zowel in de personen- als in de vennootschapsbelasting, aftrekbaar van **toekomstige** winst (carry forward). Een coronamaatregel voorziet dat u nu **eenmalig het verlies van 2020** meteen kan **afrekken van uw winst over 2019** (carry back). Heeft u dit jaar een verlies, kan u dat dus gelijk verrekenen met de belasting die u over 2019 verschuldigd bent.

Ook hier zijn er weer uitzonderingen. Vennootschappen of eenmanszaken die op 18 maart 2020 reeds in moeilijkheden verkeerden, kunnen geen beroep doen op de regeling. Hetzelfde geldt voor vennootschappen die tussen 12 maart 2020 en de indiening van de aangifte vennootschapsbelasting over boekjaar 2020 een uitkering doen (dividend, inkoop eigen aandelen of kapitaalvermindering). Let op, wees voorzichtig met de inschatting van uw verlies. Vergist u zich met meer dan 10% van uw definitieve verlies van dit jaar, loopt u tegen een belastingvermeerdering aan die in de personenbelasting kan oplopen tot 18%, in de vennootschapsbelasting zelfs tot 40%...

De Vlaamse regering voorziet in een hervorming van haar erf- en schenkbelasting vanaf 1 juli 2021.

Zo bedraagt het tarief voor legaten en schenkingen aan goede doelen nu nog 8,5% en 5,5%.

Bedoeling is om dat te verlagen naar 0%.

Een gunstregeling wordt ingevoerd voor een “vriendenerfenis”. Men zal een deel van een nalatenschap kunnen legateren aan een “beste” vriend(in) tegen een tarief van 3% wat ook geldt voor een vererving in rechte lijn (nu is dat nog 25%). De tariefverlaging zou gelden voor een schijf tot 15.000 EUR. Schenkingen die u doet binnen een periode van 3 jaar voor uw overlijden worden toegevoegd aan het actief van uw nalatenschap.

Die periode wordt opgetrokken tot 4 jaar.

2

Covid-19 en de gevolgen voor internationale tewerkstelling

De Corona pandemie daagt op verschillende vlakken ondernemers uit en dat is ook voor de grensoverschrijdende tewerkstelling niet anders. Veel werknemers mogen de grens niet meer oversteken om in het buitenland te werken of doen dit omwille van praktische bezwaren niet langer.



Zo zijn er vandaag twee situaties denkbaar;

- een medewerker werkt in België, maar woont in het buitenland (bv. Nederland);
- een medewerker heeft een salary split.

Situatie 1

Een buitenlandse werknemer die in België werkt, mag de grens niet meer over en werkt verplicht van thuis uit. Wat met de sociale premieheffing (RSZ) en inkomstenbelasting.

Bij grensoverschrijdende tewerkstelling is een werknemer in principe onderworpen aan de sociale zekerheid en inkomstenbelasting van het land waar hij of zij werkt^(*). Indien een werknemer die gewoonlijk in België werkt, maar buiten België woont, zich plots verplicht ziet om van thuis uit (in het buitenland) te werken, zou dit tot gevolg kunnen hebben dat hij in zijn "thuisland" sociale premies en inkomstenbelasting verschuldigd is. Dit zou een enorme administratieve rompslomp met zich meebrengen.

België heeft een hele reeks afwijkingen op dit principe met haar buurlanden onderhandeld. In bovenstaande hypothese mag worden uitgegaan van een "theoretische" plaats van tewerkstelling i.p.v. waar de werknemer op dat ogenblik effectief werkt. Sociale zekerheidsbijdragen en belasting blijven dan verschuldigd in het land van die theoretische tewerkstellingsplaats.

Wat het sociale zekerheidsaspect betreft, heeft België beslist om deze tolerantie minstens tot 31 december van dit jaar te handhaven.

Dit geldt o.a. voor de Nederlandse, Duitse en Franse grensarbeiders.

De regeling geldt eveneens ook voor Belgische werknemers die gewoonlijk in de buurlanden actief zijn.

Een voorbeeld.

Een Nederlandse werknemer spendeert 80% van de arbeidstijd in België, 20% in Nederland. De Belgische sociale premieheffing is van toepassing. Indien hij meer vanuit Nederland actief zou worden en daar meer dan 25% van zijn arbeidstijd zou spenderen, zou de Nederlandse sociale premieheffing van toepassing zijn. Om een mogelijke wissel van sociale zekerheidstelsel te voorkomen, hebben België en Nederland beslist geen rekening te houden met het tijdelijke thuiswerk.

^(*) uitgezonderd detachering en de 183-dagen regeling

Situatie 2

Een werknemer heeft een salary split.

Bij een dergelijke split wordt het salaris in verschillende landen belast pro rata de fysieke aanwezigheid daar, bijvoorbeeld 50% België, 50% Nederland. De fysieke aanwezigheid kan in deze COVID periode procentueel verschuiven. Dat dit een fiscaal nadeel kan opleveren voor de werknemer, hoeft niet gezegd. Niet enkel zou de salarisadministratie aangepast moeten worden, ook zijn er gevolgen op het vlak van de aangifteplicht in de verschillende landen.

Zowel in ons land als in de buurlanden bestaat er een consensus dat dit geen nadeel mag opleveren voor de werknemer. De belastingdiensten houden met andere woorden rekening met de fictie alsof de werknemer nog steeds zijn of haar normale tewerkstellingsregime aanhoudt. Dit geldt in de meeste lidstaten ook op sociale zekerheidsvlak. Wat als het tewerkstellingspercentage van een werknemer toch definitief wijzigt na de thuiswerkperiode. Belangrijk is om op dit vlak de vinger aan de pols te houden. Eventueel zal de salarisadministratie moeten worden aangepast. Ga als werkgever niet overhaast te werk. De percentages waarop een salary split loonadministratie zijn gebaseerd, moeten bekeken worden op jaarbasis. Indien nodig kunnen er later op het jaar nog steeds de nodige correcties worden aangebracht.

Wat B&R adviseert, is om in voorkomend geval een gedetailleerd overzicht (bv. outlook agenda) bij te houden van waar de medewerker fysiek aan het werk is, gestaafd met de nodige bewijsstukken (bv. tankbonnen).

De belastingdienst heeft een FAQ met concrete situaties opgesteld en verduidelijkt die in haar circulaire van 17 juni, over "FAQ COVID-19 en grensoverschrijdende arbeid".

U vindt de volledige tekst met vraag en antwoord terug op onze website [www.bnr.be /actua](http://www.bnr.be/actua).

3

Instructie voor buitenlandse roerende inkomsten ingetrokken

Wanneer een fiscaal rijksinwoner (natuurlijk persoon) een buitenlands roerend inkomen ontvangt (rente, coupon of dividend), dan is hier meestal nog geen Belgische roerende voorheffing op ingehouden. Het ontbreken van die inhouding zorgt ervoor dat het roerende inkomen verplicht moet worden aangegeven in de aangifte personenbelasting.

Het verwerken van dit inkomen in de aangifte gebeurt in principe op netto basis, d.w.z. dat het brutobedrag wordt verminderd met de werkelijk ingehouden bronheffing.

Ontvangt u bv. een bruto dividend van 1.000 EUR waarop een buitenlandse bronbelasting van 35% van toepassing is, dan dient u 650 EUR aan te geven in uw aangifte personenbelasting. Hierop is dan het Belgische tarief van 30% van toepassing of 195 EUR. In totaal is er dan 545 EUR (350 + 195) aan belasting verschuldigd.

Om de belastingdruk te milderen, wordt in vele dubbelbelastingverdragen voorzien in een vermindering van bronheffing.

Hernemen we ons voorbeeld, dan kan het zijn dat het tarief van 35% wordt teruggebracht tot 10%. Dit geeft dan een netto dividend van 900 i.p.v. 650. Hierover is vervolgens 30% of 270 verschuldigd zodat de totale belasting 370 EUR (100 + 270) bedraagt, wat een besparing oplevert van 175 EUR.

Als men weet welk belastingverdrag van toepassing is, kan men de vermindering onmiddellijk in rekening brengen en stelt er zich geen probleem. Echter in vele gevallen is de genietter van het inkomen niet onmiddellijk identificeerbaar, zodat men uit eenvoudigheidsoverweging het gebruikelijke (hogere) tarief toepast. Men kan de teveel ingehouden bronbelasting terugvorderen, indien men voldoet aan een aantal voorwaarden en de geijkte procedure volgt. In het jaar van de (vaak moeizame) teruggave, dient de belastingplichtige het teruggevorderde bedrag aan te geven in de aangifte personenbelasting als een roerend inkomen belastbaar aan 30%.

Stel dat een belastingplichtige zich in de situatie bevindt waarin bv. 35% bronbelasting werd ingehouden, terwijl dit eigenlijk maar 10% had mogen zijn (en hij de 25% teveel ingehouden bronbelasting dus kan terugvorderen, maar slechts een jaar later terug zal ontvangen), welk bedrag dient hij dan op te nemen in de aangifte, 650 of 900. De regel was het brutobedrag verminderd met de werkelijk ingehouden bronheffing.

Kijken we terug naar ons voorbeeld, dan is dit 650. Het jaar daarop neemt de belastingplichtige dan de 250 teruggave op in de aangifte.

Deze werkwijze werd steeds aanvaard tot de belastingdienst een jaar geleden voor opschudding zorgde door te stellen dat de methode fout was. In een niet-gepubliceerde "interne instructie" stelde zij dat het brutobedrag slechts verminderd mocht worden met de bronbelasting voorzien in het belastingverdrag. Voor ons voorbeeld zou dit betekenen dat 900 EUR moet worden aangegeven. De belastingdienst ging zelfs nog een stapje verder door te stellen dat het irrelevant was of de belastingplichtige later de teveel betaalde bronheffing zou terugkrijgen of niet. Dit kan absoluut niet door de beugel, want sommige belastingplichtigen vragen het verschil in bronheffing zelfs helemaal niet terug zodat dubbele belasting ontstaat.

Fiscalisten kropen in de pen om de nieuwe werkwijze van de belastingadministratie aan te klagen. De kritiek is blijikbaar niet in dovemansoren gevallen, want recent werd een circulaire verspreid waarin tussen de regels door te lezen staat dat de interne richtlijn is ingetrokken. Concreet komt het er dus op neer dat de belastingdienst zich aansluit bij de oorspronkelijk gangbare opvatting waarbij het aan te geven bedrag gelijk is aan het brutobedrag verminderd met de werkelijk ingehouden bronbelasting. De teveel ingehouden belasting die later wordt terugbetaald, dient in het jaar van de terugbetaling te worden opgenomen in de aangifte personenbelasting.



4

Over de tewerkstelling van werknemers in België door een buitenlandse werkgever

Een buitenlandse werkgever die hier werknemers tewerkstelt, dient, net zoals een in België gevestigde werkgever, een aantal administratieve verplichtingen na te leven.

We zetten ze graag voor u op een rij en maken een onderscheid tussen;

- de werknemers die hier werken en onderworpen worden aan de Belgische sociale zekerheidswetgeving;
- zij waarvoor die onderwerping niet geldt.

Wat de eerste categorie betreft

De onderwerping aan de Belgische sociale zekerheidswetgeving en dus de verplichting tot betaling van Belgische sociale bijdragen is van toepassing, indien het gaat om een tewerkstelling van onbepaalde duur of indien de werknemer actief is in België én in één of meerdere lidstaten van de EU waarbij de tewerkstelling in België doorslaggevend is. Daar is reeds sprake van indien minstens 25% van de arbeidstijd in België wordt besteed en/of minstens 25% van het inkomen in België wordt verdiend.

Een werkgever is in dat geval verplicht om de werknemer aan te melden bij de sociale zekerheidsinstanties middels een Dimona aangifte (de elektronische aangifte van iedere in- of uitdiensttreding).

Tevens dient de werkgever een ondernemingsnummer aan te vragen en zijn eventuele vestigingseenheid te registreren bij de kruispuntbank voor ondernemingen (KBO / centraal handelsregister). Die vestigingseenheid is van belang voor de toepassing van "doelgroepverminderingen", lees de verminderingen van sociale premieheffing waarop een werkgever een beroep kan doen bij bv. de tewerkstelling van een eerste werknemer.

De werkgever is verder verplicht een aantal sociale documenten bij te houden zoals het arbeidsreglement en een Belgische salarisadministratie op te starten.

De tweede categorie

Betreft de werknemers die naar België worden "gedetacheerd" en hier tijdelijk actief zijn. Vóór elke start van tewerkstelling dient de werkgever een detacheringsbewijs of A1-attest op te vragen - voor Nederland is dat bv. bij de Sociale Verzekeringsbank - en dit voor een maximale duur van 24 maanden.

Het attest verklaart in welk land de werknemer zijn of haar sociale zekerheidsbijdragen betaalt en dat blijft ook zo voor de duur van de detachering.

Naast het detachingsbewijs dient de werkgever een Limosa^(*) melding te doen waarbij hij alle werknemers elektronisch meldt die voor hem in België arbeid zullen verrichten.

Die melding kan ook gaan over een periode van maximaal 24 aaneensluitende activiteitsmaanden. Bij de melding dient de werkgever de coördinaten op te geven van de "verbindingspersoon" die door de Belgische arbeidsinspectie gecontacteerd kan worden ingeval van controle. De werknemer dient steeds in het bezit te zijn zowel van het detachingsbewijs als van de Limosa melding.

De buitenlandse werkgever is vrijgesteld van het bijhouden van Belgische sociale documenten en dit voor een maximale duur van 1 jaar. Tot de sociale documenten behoren de salarisfiches, individuele rekeningen en het arbeidsreglement.

Arbeidsinspectiediensten kunnen steeds verzoeken andere documenten voor te leggen zoals een kopie van de arbeidsovereenkomst, een overzicht van de arbeidstijden, betalingsbewijzen van het salaris, enz.

^(*) Landenoverschrijdend Informatiesysteem ten behoeve van MigratieOnderzoek bij de Sociale Administratie

Werk in onroerende staat / aangifte van werk / check in at work

Specifiek voor werkgevers die activiteiten verrichten in onroerende staat gelden een aantal bijkomende verplichtingen.

Een activiteit in onroerende staat kan naast het werk in de bouw ook gaan over activiteit in de metaal, elektriciteit, schoonmaak, tuinbouw en houtbewerkingsector.

Voor men het werk aanvangt, moet de werkgever (aannemer) een melding maken aan de Belgische sociale zekerheid;

- indien hij of zij een beroep doet op een onderaannemer en het bedrag van het werk de 5.000 EUR overschrijdt;
- indien het bedrag van het werk de 30.000 EUR overschrijdt, indien geen beroep wordt gedaan op onderaannemers;
- ongeacht het bedrag van het werk, indien een beroep wordt gedaan op twee of meer onderaannemers.

Voor werven boven de 500.000 EUR is verder voorzien in een dagelijkse registratie van alle werknemers die op de werkplaats aanwezig zijn, de 'check-in at work melding'.

Naast een online melding kan men ook op de werf een gateway of mobiele dienst opzetten met behulp van smartphone of computer.

PDOK / ConstruBadge

Een werkgever die werknemers tewerkstelt in de bouw en ressorteert onder paritair comité (bedrijfsvereniging) 124, dient zich tevens aan te melden bij het PDOK (Patronale dienst voor organisatie en controle van de bestaanszekerheidsstelsels) en bijdragen te betalen.

De bijdrage bedraagt 9,12% over het bruto jaarsalaris van de werknemer en wordt aan hem of haar doorgestort als "dertiende maand" of eindejaarspremie (in de vorm van getrouwheidszegels). Een werkgever kan aan deze bijdrageplicht enkel ontkomen, indien wordt aangetoond dat in het vestigingsland reeds een gelijkaardige vergoeding wordt betaald.

Werknemers in de bouw dienen verder steeds een 'ConstruBadge' bij zich te hebben. Die badge bevat de identificatiegegevens van de werknemer en de werkgever, foto en geldigheidsduur. U kan die online opvragen en laten opmaken middels de site van constructiv.be.



5

Grensoverschrijdende zetelverplaatsing onder het nieuwe vennootschapsrecht

Op 1 mei 2019 is het nieuwe Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen (WVV) in werking getreden. Het nieuwe wetboek zorgt voor een grondige modernisering van het Belgische vennootschapsrecht, met onder meer de invoering van de kapitaallose BV als opvolger van de BVBA met een minimumkapitaal van 18.550 EUR. Voor 1 januari 2024 dienen alle bestaande vennootschappen hun statuten aan te passen aan het nieuwe WVV.

In dit artikel focussen wij op een bijzonder aspect waarmee wij in onze praktijk nogal eens te maken krijgen, nl. de zetelverplaatsing van een buitenlandse vennootschap naar België en de zetelverplaatsing van een Belgische vennootschap naar het buitenland. In deze uitgave bespreken wij de vennootschapsrechtelijke aspecten.

In een volgende editie behandelen we de fiscale aspecten.

Voor 1 mei 2019 was het Belgische vennootschapsrecht van toepassing ingeval de werkelijke zetel van de vennootschap (waar de activiteiten van de vennootschap werkelijk plaatsvinden) in België gevestigd was. Dit had tot gevolg dat bij de verplaatsing van de zetel van werkelijke leiding van een Nederlandse BV naar België zowel het Belgische (wegens werkelijke zetel in België) als het Nederlandse vennootschapsrecht (wegens opgericht naar Nederlands recht) op de vennootschap van toepassing waren...

Onder druk van de rechtspraak van het Europese Hof van Justitie is België in het nieuwe WVV overgestapt van de werkelijke zetelleer naar de statutaire zetelleer. Een vennootschap die beslist haar statutaire zetel in België te vestigen, zal voortaan onderworpen zijn aan het Belgische vennootschapsrecht. Ongeacht of haar werkelijke activiteiten of haar zetel van werkelijke leiding naar België worden overgebracht. Omgekeerd zal een Belgische vennootschap die haar statutaire zetel naar het buitenland verplaatst, doch haar activiteiten en zetel van werkelijke

leiding in België behoudt, niet langer onderworpen zijn aan het Belgische vennootschapsrecht. Zodra de statutaire zetel van de vennootschap in België gevestigd is, is de vennootschap ook onderworpen aan het Belgische boekhoudrecht en dient zij haar jaarrekening in België te publiceren. Dit betekent echter niet dat de vennootschap automatisch aan de Belgische vennootschapsbelasting zal onderworpen zijn. Dit zal immers slechts het geval zijn ingeval de vennootschap haar voornaamste inrichting of zetel van bestuur in België heeft. Boek 14 van het WVV voorziet in een verplichte procedure tot immigratie (binnenkomst in België van een buitenlandse vennootschap) en emigratie (vertrek van een Belgische vennootschap naar het buitenland).

Immigratie van een buitenlandse vennootschap naar België

Zo dient de omzetting naar een Belgische rechtspersoon te worden vastgesteld in een Belgische notariële akte, waarin de notaris vooreerst bevestigt dat de buitenlandse wettelijke voorschriften werden nageleefd en vervolgens de statuten van de vennootschap aanpast aan het Belgisch recht.

Na publicatie van de akte in het Belgisch Staatsblad en inschrijving van de vennootschap in de KBO (Kruispuntbank voor Ondernemingen) is de omzetting een feit. Binnen de maand na de notariële akte dient het bestuursorgaan een staat van actief en passief van de vennootschap neer te leggen bij de Nationale Bank, die haar vermogenstoestand weergeeft per verplaatsingsdatum.

Emigratie van een Belgische vennootschap naar het buitenland

Vooreerst maakt het bestuur een voorstel op tot omzetting naar een buitenlandse rechtspersoon. Dit voorstel wordt gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad, waarna schuldeisers 2 maanden tijd hebben om een zekerheid of waarborg voor hun schuldvordering te eisen. Vervolgens dient het bestuur de juridische en economische gevolgen van de omzetting in een buitenlandse rechtspersoon toe te lichten in een bijzonder verslag aan de aandeelhouders. Dit verslag dient vergezeld te zijn van een staat van actief en passief die niet ouder is dan 4 maanden en die is beoordeeld door een bedrijfsrevisor of een externe accountant.

Het zijn tenslotte de aandeelhouders die beslissen in een buitengewone algemene vergadering (voor notaris) met aanwezigheid van minstens de helft van de uitgegeven aandelen en minstens 4/5 van de uitgebrachte stemmen. Op voorlegging van een bewijs van inschrijving in het buitenlandse rechtspersonenregister wordt de vennootschap vervolgens geschrapt uit de KBO.



6

Het einde van de kaasroute weer een stap dichterbij

De Kamercommissie Financiën heeft op 7 juli 2020 een wetsvoorstel goedgekeurd om de kaasroute af te sluiten. De route biedt vandaag nog steeds de mogelijkheid om roerende goederen te schenken voor een buitenlandse notaris, bijvoorbeeld in Nederland, zonder dat hierover schenkbelasting verschuldigd wordt. Met dit voorstel wenst de wetgever een gelijke fiscale behandeling van Belgische en buitenlandse notariële aktes. Elke akte moet verplicht geregistreerd worden en zal dus onderworpen zijn aan schenkbelasting.

Waarover gaat het

Roerende goederen kunnen in België geschonken worden via bank-, handgift of notariële akte. Een Belgische notaris moet zijn akte registreren bij de belastingdienst wat schenkbelasting verschuldigd maakt. Voor een schenking middels bank- of handgift is registratie niet vereist waardoor schenkbelasting achterwege blijft. Zo'n alternatieve, belastingvrije schenking kan fiscaal wel nadelig zijn op het vlak van erfbelasting, indien de schenker binnen de drie jaar (binnenkort verlengd tot 4 jaar) na schenkingsdatum overlijdt. Om dit te vermijden kan men er voor kiezen om binnen de driejaarstermijn (of binnenkort dus vier jaar) de schenking toch te registreren en schenkbelasting te betalen.

Het basistarief van de schenkbelasting bedraagt 3% in Vlaanderen voor schenkingen in rechte lijn of aan de echtgeno(o)t(e) of samenwonende partner. Voor andere begiftigden is dat 7%.

Het wetsvoorstel van 7 juli 2020 raakt niet aan de mogelijkheid tot onbelast schenken middels bank- of handgift.

Notariële tussenkomst / België of buitenland

In sommige gevallen is de tussenkomst van een Belgische dan wel buitenlandse notaris noodzakelijk. Denk aan schenkingen onder voorbehoud van vruchtgebruik of schenkingen van aandelen of deelbewijzen op naam.

Een veel gebruikte planningstechniek bestaat er dan in om de akte voor een buitenlandse (Nederlandse) notaris te verlijden. In tegenstelling tot de Belgische notaris is de Nederlandse notaris niet verplicht om de akte tot registratie hier aan de belastingdienst aan te bieden (wat schenkbelasting verschuldigd maakt). Het gevolg is dus dat er geen schenkbelasting wordt betaald.

Door deze planningstechniek wordt een streep gezet. Een buitenlandse notariële schenking van roerende goederen zou vanaf 1 december van dit jaar verplicht geregistreerd moeten worden met betaling van schenkbelasting.

Conclusie

Indien u overweegt om nog onbelast roerende goederen notarieel te schenken, is het aangewezen dit niet lang uit te stellen. De inwerkingtreding van het wetsvoorstel is momenteel voorzien voor 1 december.

7

De netto-actiefest in de besloten vennootschap

Zoals eerder vermeld onder kort heeft het nieuwe Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen (WVV) het kapitaalbegrip afgevoerd.

Om dit te compenseren en ter bescherming van de schuldeisers of andere belanghebbenden werd een dubbele test ingevoerd van zodra een besloten vennootschap een uitkering wenst te doen. Met een uitkering wordt doorgaans verwezen naar de betaling van een dividend, maar ook een inkoop van eigen aandelen, een verkoop van activa aan de vennootschap door de aandeelhouders (een quasi-inbreng) en een vermindering van het vermogen (de oude "kapitaalvermindering") worden bedoeld.

Al deze uitkeringen zijn nu onderworpen aan een dubbele test. Vooreerst is vereist dat een uitkering er niet mag toe leiden dat het netto-actief van de vennootschap negatief is of wordt als gevolg van de uitkering (netto-actiefest). Onder netto-actief verstaat u de waarde van alle activa op de balans, verminderd met de schulden en eventuele voorzieningen.

De tweede toets is de liquiditeitstest. Een vennootschap moet na de uitkering haar lopende uitgaven en schulden voor een periode van twaalf maanden kunnen voldoen. Het uitgangspunt is dat een vennootschap ook na de uitkering haar "opeisbare" schulden moet kunnen betalen.

Het komt toe aan het bestuursorgaan om de liquiditeitstest vast te stellen middels een bijzonder verslag dat de uitkering voorafgaat.

Heeft u verdere vragen over de dubbele test, uw positie als aandeelhouder of uw positie als schuldeiser, aarzel niet contact op te nemen met onze vennootschapsjuristen.

U I T H E T P A R L E M E N T / R E C H T S P R A A K

1

Hof van Cassatie /opnieuw negatief over woning in vennootschap

Het Hof van Cassatie heeft zich in een arrest van 25 juni van dit jaar opnieuw uitgesproken over de aftrekbaarheid van kosten van een woning in het bezit van een vennootschap.

De casus gaat over een BV die onder haar activa een pand houdt dat ter beschikking wordt gesteld voor de privé bewoning van haar arts-zaakvoerder. De zaakvoerder argumenteert dat het pand ook zakelijk wordt gebruikt.

Zo is het adres van de vennootschap gevestigd op het adres van de woning, houdt de arts er minstens deels praktijk (hij bekijkt röntgenbeelden op het grote televisiescherm in de woonkamer ...) en is het de verplichting voor de arts om binnen een straal van 15 kilometer van het ziekenhuis te wonen. De belastingdienst weigert de aftrek van de kosten. In eerste aanleg haalt de belastingplichtige alles uit de kast om de aftrek te verantwoorden.

Het beroepsmatig gebruik van het pand, de gratis terbeschikkingstelling als een salarisbestanddeel voor de arts, een potentieel belastbaar resultaat voor de vennootschap in de toekomst ingevolge meerwaarde bij verkoop.

De rechtbank veegt de argumentatie van tafel, ook in beroep;

- Het Hof stelt dat er geen enkel bewijs is dat het pand ook maar enigszins beroepsmatig wordt gebruikt;
- kosten die een vennootschap maakt om haar bestuurder een belastbaar voordeel te verschaffen, kunnen aftrekbaar zijn als beroepskost, maar dan moet de belastingplichtige aantonen dat het voordeel een tegenprestatie is voor activiteit geleverd voor de vennootschap en dat bewijs vormt;

• het is niet omdat kosten "op termijn potentieel" een meerwaarde kunnen opleveren dat die kosten aftrekbaar zijn. Tot slot verwijst de belastingplichtige nog naar de aftrek van kosten voor "lusthuizen" die aanvaard wordt indien die begrepen zijn in het salaris van de begunstigde (bestuurder). Niet aan de orde in dit geval, stelt het Hof, omdat de woning geen lusthuis is...

Ten einde raad gaat de belastingplichtige in Cassatie. Ook daar vangt hij bot.

Het Hof doet geen principiële uitspraak maar laat het arrest van het Hof van Beroep intact.

Het moet de intentie zijn om een meerwaarde te realiseren. "Een toevallig inkomen dat slechts een bijproduct is van de eigenlijke intentie die men heeft met de woning, volstaat niet om te voldoen aan de aftrekvoorwaarden van het fiscale Wetboek."

Een "louter hypothetische kans" op een belastbare meerwaarde is niet voldoende om een kost fiscaal aftrekbaar te maken.



2

Belastbaarheid van meerwaarden op aandelen

De meerwaarde die een natuurlijk persoon, woonachtig in België, realiseert bij de overdracht onder bezwarende titel (zeg maar een verkoop) buiten zijn of haar beroepsactiviteit, is in beginsel belast als een divers inkomen tegen een tarief van 33%.

Dit principe vindt geen toepassing, indien de meerwaarde wordt gerealiseerd binnen een "normaal beheer" van een privé vermogen. Of anders, meerwaarden op aandelen die behoren tot het privé vermogen zijn niet belast, tenzij de overdracht "abnormaal" is en een normaal beheer te buiten gaat...

Vooral in de rechtspraak tracht men te verduidelijken onder welke voorwaarden een meerwaarde het gevolg is van een normale beheersverrichting. Algemeen wordt dan gesteld dat het verrichtingen betreft die niet speculatief zijn en die niet zodanig regelmatig plaatsvinden dat ze een winstgevende activiteit worden.

Het is een verrichting die een goede huisvader gewoonlijk stelt met het oog op de aangroei of het behoud van zijn of haar vermogen. Het begrip "goede huisvader" moet niet beperkt worden tot de persoon die zich enkel inlaat met het beheer van zijn bestaande vermogen zonder daarbij grote risico's te nemen of over een bijzondere kennis te beschikken.

Ook een normaal beheer van een vermogen mag erop gericht zijn winst te genereren om dat vermogen te doen groeien. Al bij al blijft de beoordeling een feitenkwestie.

Men moet nagaan hoe een normaal voorzichtig persoon in dezelfde omstandigheden zou handelen. Belangrijk, het is aan de belastingdienst om aan te tonen of een handeling verder gaat dan normaal beheer en een meerwaarde oplevert die belast wordt als een divers inkomen. "Het complex karakter van een verrichting of het spitsvondig feitencomplex, de betrokkenheid van een vennootschap die door de verkoper natuurlijke persoon wordt gecontroleerd of de omvang van een gerealiseerde meerwaarde" kunnen de belastingdienst ertoe bewegen om een verrichting als abnormaal te kwalificeren.

3

Schenking van aandelen door een overschrijving in het aandelenregister / dan toch rechtsgeldige schenking?

Traditioneel wordt aangenomen dat een schenking van aandelen door een loutere overschrijving in het aandelenregister onvoldoende is om een rechtsgeldige schenking te bekomen. Er is steeds een notariële akte vereist. In een recent arrest van het Antwerpse Hof van Beroep (12 juni 2019) lijkt men daar toch anders over te denken. Het Hof verwijst naar artikel 938 van het Burgerlijk Wetboek (BW), dat stelt dat "de behoorlijk aangenomen schenking is voltrokken door de enkele toestemming van partijen; en de eigendom van de geschonken goederen gaat over op de begiftigde, zonder dat enige overgave vereist is".

Het Hof redeneert dat de schenking door de loutere wilsovereenstemming tussen partijen is voltrokken. Het Hof bevestigt dat een ander artikel van het BW voorschrijft dat "alle akten houdende schenking worden verleden door de notaris", maar stelt vast dat er geen geschrift of "akte" aanwezig is...

Stelt men een schenkingsdocument op voor aandelen buiten notaris, dan is deze nietig, minstens vernietigbaar. Maar, als er geen akte is, kan ze ook niet nietig zijn... En dus, zo stelt het Hof, is de inschrijving in het register te beschouwen als een loutere bevestiging van een door wilsovereenstemming tot stand gekomen schenking.

Die schenking is bijgevolg geldig.

Aan deze editie werkten mee: Melanie Declercq, belastingconsulente • Zoë Baats - jurist sociaal recht • Anais Wauters, sociaal juridisch medewerker • Patrick Van Goethem, belastingadviseur • Koen Verhaegen, fiscaal advocaat • Brecht Debruyne, advocaat • Dries Verschuere, advocaat • Yannick Dewitte, fiscaal jurist • Mathijs Gerrits, fiscaal jurist • Rik Hermans, fiscaal jurist • Wim Velters, fiscaal advocaat • Jan Bonné Jr., fiscaal advocaat

GDPR - indien u deze nieuwsbrief niet langer wenst te ontvangen kan u een e-mail sturen aan info@bnr.be. U en/of uw onderneming worden dan onmiddellijk verwijderd uit de verzendingslijst. Indien u onze privacyverklaring wenst na te lezen, kan u deze vinden op www.bnr.be/gdpr
Verantwoordelijke uitgever / B&R / Jan Bonné & Ad Raeijmaekers. Er wordt gestreefd naar een maximale betrouwbaarheid van verstrekte informatie waarvoor wij evenwel niet aansprakelijk kunnen worden gesteld.

