



Nieuwsbrief

Verschijnt driemaandelijks | september 2024

1. Kort
2. Ondernemen in België
3. Nieuw aansprakelijkheidsrecht in werking vanaf 1 januari 2025
4. Hoe definitief is een schenking en kan u er voorwaarden aan verbinden
5. Verliescompensatie in de vennootschapsbelasting

6. Uitbreng van een onroerend goed uit een besloten vennootschap kan tegen het algemeen vast recht van 50 EUR

Rechtspraak en Rulings

1. Buitenlandse rekeningen en roerende inkomsten niet melden / fraude

2. De do's en dont's inzake schenking van aandelen van een burgerlijke maatschap o.b.v. de rulings van Vlabel
3. Onderhandse (herroepbare) schenking naar Nederlands recht is geen fiscaal misbruik
4. Zijn de kosten voor een kinderoppas aftrekbaar voor een vennootschap

1

Kort

In uitgave 136 vindt u een bijdrage over de terugbetaling van kosten die u maakt tijdens zakelijke reizen buiten België. U kan die kosten forfaitair laten terugbetalen door uw werkgever aan de hand van de bedragen die de overheid zelf hanteert voor haar "ambtenaren op reis". De terugbetaling blijft dan onbelast als **kosten eigen aan de werkgever**. Net zoals voor dienstreizen buiten België, zijn die er ook voor **dienstreizen binnen België**. Volgende bedragen gelden vanaf 1 juni 2024;

	Basisbedrag EUR	Bedrag vanaf 01.06.24
Dagvergoeding (maaltijdkosten)	10 /dag	20,80/dag
Maandvergoeding	Max. 16 x 10/maand	Max. 16 x 20,80/maand
Aanvullende dagvergoeding voor verblijfskosten	75/nacht	156,05/nacht

Ook de **kilometervergoeding** die de overheid betaalt aan haar ambtenaren voor dienstverplaatsingen is gestegen, van 0,4265 tot 0,4297 EUR met ingang van 1 juli van dit jaar en geldend tot eind september. Dat forfait kan ook in de privé sector worden toegepast. Het kan ook meer, maar dan moet u de werkelijke kilometerkostprijs van de auto aantonen.

Bent u begunstigde en/of oprichter van een **juridische constructie** moet u dat melden in uw aangifte inkomstenbelasting^(*). Onder een juridische constructie verstaat u een trust of een soortelijke rechtsverhouding en/of laag (of niet) belaste buitenlandse rechtspersonen. Waar in het verleden een eenvoudige melding in de belastingaangifte volstond, moet u vanaf dit aanslagjaar de belastingdienst meer informatie verstrekken in een afzonderlijk bijlage (formulier 276 CJC). Het probleem is dat het formulier niet tijdig beschikbaar was. Reden waarom u als oprichter

1

en/of begunstigde van een constructie bijkomend de tijd krijgt om uw aangifte in te dienen tot 16 oktober van dit jaar. Heeft u vorig jaar reeds melding gemaakt van een constructie krijgt u dat uitstel automatisch. Is '24 het eerste jaar waar u melding maakt, moet u om uitstel verzoeken.

De **derde vervaldatum voor een "vrijwillige" vooruitbetaling** op de inkomstenbelasting 2024 staat op 10 oktober e.k. Elk bedrag dat u voor die datum betaalt aan de belastingdienst levert een "vermindering van vermeerdering" op van 8%. Voorafbetalen doet u op rekeningnummer BE61 6792 0022 9117 van het "Inningscentrum - Dienst voorafbetalingen" met de juiste gestructureerde mededeling (die u eenvoudig kan terugvinden in MyMinfin). Op eerste verzoek kijken we graag voor u of een voorafbetaling in oktober nuttig is en zo ja voor welk bedrag.

In het kader van de **strijd tegen sociale fraude en oneerlijke concurrentie** geldt een nieuwe verplichting vanaf 1 juli 2024 voor ondernemingen actief in de bouw- en/of schoonmaaksector. Werkende vennoten in dergelijke ondernemingen moeten voortaan ingeschreven worden in een nieuw register bij de KBO (centraal handelsregister). Onder **werkend vennoot** begrijpt u elke persoon die minstens één aandeel houdt in een vennootschap en er ook een effectieve activiteit binnen uitoefent. Hetzelfde is van toepassing voor helpers van zelfstandige ondernemers. Naast de inschrijving in het register moeten werkende vennoten en helpers voortaan ook aangesloten worden bij een sociaal verzekeringsfonds voor zelfstandigen en sociale premies betalen. Die inschrijving gebeurt online middels de site "My Enterprise" van de Kruispuntbank van Ondernemingen. Wordt er niet ingeschreven waar het moet, loopt men het risico op een administratieve boete van 500 tot 4.000 EUR met een hoofdelijke aansprakelijkheid voor het bestuur van de onderneming.

De eerste schijf van 1.020,00 EUR (geïndexeerd bedrag inkomsten 2024) aan **rente ontvangen op een gereguleerde spaarrekening** is voornamelijk vrijgesteld van roerende voorheffing (15%). Een gereguleerde spaarrekening moet voldoen aan een aantal voorwaarden. Zo moet de rente van de rekening opgebouwd zijn uit enerzijds een basisrente en anderzijds een getrouwheidspremie. De basisrente bouwt u op vanaf de eerste dag. De getrouwheidspremie ontvangt u voor elk bedrag dat minstens twaalf maanden op de rekening staat. Spaarrekeningen bij Belgische financiële instellingen voldoen in principe automatisch aan de voorwaarden om de vrijstelling te genieten. Voor buitenlandse spaarrekeningen (lidstaten EER) moet worden nagegaan of de rekening "gereguleerd" is en "analoge vereisten" heeft als een Belgische rekening. En net daar ontstaat een probleem. De voorwaarden zijn zo eigen aan een Belgische rekening dat er vaak geen vrijstelling geldt voor buitenlandse deposito's. Recent is bekendgemaakt dat de Europese Commissie ons land voor de kwestie opnieuw voor het Europese Hof van Justitie daagt (eerder werd België al veroordeeld in 2017 en 2023). Omdat ons land nauwelijks inspanningen levert om hier een einde aan te maken en spaarders dus nog steeds belemmert in hun vrij verkeer van kapitaal, wordt de zaak opnieuw aanhangig gemaakt.

Met uitzondering van bepaalde sectoren (bv horeca) kunnen ondernemingen met een omzet van minder dan 25.000 EUR (excl. BTW) kiezen voor een BTW-vrijstelling. Dit is gekend als de **kleine ondernemersregeling**.

Indien van toepassing worden de verplichtingen op vlak van BTW tot een minimum beperkt. Zo moet u bijvoorbeeld geen periodieke BTW aangiften per maand / kwartaal indienen. Ook geen BTW aanrekenen op uitgaande facturatie. Keerzijde is wel dat de BTW op kosten en investeringen niet aftrekbaar is.

Vanaf 1 januari 2025 zal u ook in andere EU-lidstaten deze regeling kunnen gebruiken, als u die in België toepast. Op Europees niveau mag uw totale jaaromzet wel niet hoger zijn dan 100.000 EUR.

Stel, u bent een architect onderworpen aan de Belgische kleine ondernemersregeling en gaat even over de grens om de bouw van een woning gelegen buiten België te begeleiden. Dan is in principe de buitenlandse btw van toepassing. Vanaf 1 januari 2025 kan u dus die omzet op basis van de kleine ondernemersregeling laten vrijstellen. De toepassing gebeurt niet automatisch. Wenst u als Belgische onderneming gebruik te maken van de regeling, dient u voorafgaand een kennisgeving te doen aan de Belgische BTW-administratie.

^(*) waarvan uzelf, uw echtgenoot of partner waarmee u wettelijk samenwoont of de kinderen waarover u het ouderlijk gezag uitoefent, hetzij een oprichter, hetzij een derde begunstigde is.



2

Ondernemen in België

Een buitenlandse ondernemer die een activiteit opstart in België kan dat middels een afzonderlijke rechtspersoon, een bijkantoor of een vestigingseenheid (vaste inrichting).

De oprichting van een afzonderlijke rechtspersoon veronderstelt de tussenkomst van een notaris die zorgt voor de redactie van de oprichtingsakte. Vóór die akte wordt getekend, moet aan de notaris een financiële prognose worden bezorgd waarin de oprichters de financiering van de vennootschap verantwoorden in functie van haar activiteit.

Dat plan dient voor de beoordeling van een eventuele oprichtersaansprakelijkheid bij falen gedurende de eerste drie jaar na oprichting. Het plan moet dus met de nodige zorg worden opgesteld waarvoor de wet overigens zelf geen criteria voorziet. U denkt aan een geprojecteerde balans- en resultatenrekening over de eerste twee werkingsjaren. Met een bijkantoor ontstaat geen afzonderlijke rechtspersoon. De buitenlandse onderneming blijft als moeder gehouden voor alle rechten en plichten van het bijkantoor en draagt dan ook het volledig bedrijfsrisico van de Belgische exploitatie. De beslissing tot de start van het bijkantoor wordt genomen door de algemene vergadering van aandeelhouders waarvan een proces verbaal wordt opgesteld. Die beslissing, die ook de naam van de persoon bevat bevoegd om het Belgisch bijkantoor te verbinden, wordt neergelegd bij de Griffie van de Rechtbank van Koophandel (gelegaliseerd en voorzien van een apostille). Geen financieel plan vereist, geen oprichtersaansprakelijkheid. Het kan nog eenvoudiger, u start met een vestigingseenheid. Ook hier blijft de buitenlandse onderneming met al haar activa en passiva rechtstreeks gehouden voor de verbintenissen van de Belgische vestigingseenheid. Hier moet geen wettelijk vertegenwoordiger in België worden aangeduid en gelden geen specifieke neerleggings- en publicatieformaliteiten.

Nog een kort overzicht;

	Belgische BV / dochtervennootschap	Bijkantoor
Rechtspersoonlijkheid	De BV is een afzonderlijke rechtspersoon gescheiden van de moedervennootschap	Het bijkantoor is geen afzonderlijk rechtspersoon, het is een uitbreiding van de buitenlandse juridische persoon.
Oprichting	De dochtervennootschap zal doorgaans notarieel worden opgericht. Het Belgisch vennootschapsrecht is hier ten volle van toepassing.	Het bijkantoor wordt formeel opgericht door het neerleggen van de nodige documenten bij de KBO. Het Belgisch recht is van toepassing op de Belgische activiteit.
Minimum kapitaal / aanvangsvermogen	De meeste Belgische vennootschappen hebben geen minimumkapitaal meer (met uitzondering van de NV/ 62.000 euro)	Geen minimumkapitaal vereist
Aansprakelijkheid	In principe beperkt tot de ingebrachte middelen in de Belgische vennootschap, toch wanneer men kiest voor een BV of NV. Er is wel een specifieke oprichtersaansprakelijkheid de eerste twee jaar.	De moedervennootschap is onbeperkt aansprakelijk voor de verbintenissen van de dochter.
Bestuur	Er wordt formeel een bestuurder aangeduid of meerdere.	Het bijkantoor wordt bestuurd door de wettelijke vertegenwoordiger van de moedervennootschap.
Boekjaar	De vennootschap heeft een boekjaar dat kan afwijken van het boekjaar van de moedervennootschap (al is dat doorgaans niet wenselijk)	We werken met het boekjaar van de moedervennootschap.
BTW	Afzonderlijk Belgisch BTW nummer en BTW administratie voor transacties onderworpen aan Belgische BTW	Afzonderlijk Belgisch BTW nummer en BTW administratie voor transacties onderworpen aan Belgische BTW
Boekhouding	Afzonderlijke boekhouding naar Belgisch recht	Afzonderlijke boekhouding naar Belgisch recht die later geïntegreerd wordt in de Nederlandse boekhouding. Vaak met de complexiteit van de toerekening van bepaalde algemene kosten van de moeder ten laste van het Belgisch resultaat.
Winsttoewijzing BE / buitenland	Uit de boekhouding volgt een resultaat dat belast wordt in België. Diensten van de moeder dienen at "arm's length" aangerekend te worden.	Uit de boekhouding volgt een resultaat dat belast wordt in België. Diensten van de moeder dienen "at arm's length" verrekend te worden. De verrekensleutel geeft vaker aanleiding tot discussies met de belastingdienst dan voor een afzonderlijke entiteit.
Vennootschapsbelasting	Belgische vennootschapsbelasting is van toepassing / 25%	Belgische vennootschapsbelasting is van toepassing (aangifte als niet-inwoner) / 25%



3

Nieuw aansprakelijkheidsrecht in werking vanaf 1 januari 2025

Vanaf 1 januari 2025 gelden nieuwe regels met betrekking tot het Belgische aansprakelijkheidsrecht.

De regels omvatten vooral de belangrijkste gevestigde principes die verband houden met buitencontractuele aansprakelijkheid zoals die door de jaren vorm hebben gekregen in de rechtspraak. De eeuwenoude artikels 1382 en 1383 van het "oud" Burgerlijk Wetboek houden daarmee gelijk op te bestaan. Die artikels houden kortweg het principe dat eenieder gehouden is de schade te herstellen veroorzaakt door foutief of nalatig handelen. Dat principe blijft behouden, maar de begrippen fout, schade en oorzakelijk verband krijgen een concretere invulling.

Een belangrijke nieuwigheid betreft de afschaffing van de quasi immuniteit van de uitvoeringsagent. Onder de huidige wet zijn hulppersonen die in opdracht van andere partijen handelen doorgaans niet aansprakelijk voor de schade die zij veroorzaken in de uitvoering van hun opdracht. Denk in de eerste plaats aan bestuurders van vennootschappen. Begaat een bestuurder een fout in de uitvoering van zijn opdracht, dan is de vennootschap hiervoor aansprakelijk en dus niet de bestuurder zelf. Dit principe kan vandaag ook worden doorgetrokken naar allerhande onderaannemers. De hoofdaannemer blijft als enige aansprakelijk voor zijn fout in de relatie naar zijn klant, die klant kan de onderaannemer dus niet zomaar aanspreken.

Dit principe verandert zodat die klant, die derde partij die schade lijdt, nu wel de hulppersoon rechtstreeks kan aanspreken. De wetgever wil zo voorzien in een bredere bescherming van slachtoffers. De slachtoffers zouden zich met deze nieuwe wet kunnen richten tot ofwel de vennootschap ofwel de partij met wie ze rechtstreeks contact hadden, bijvoorbeeld die hulppersoon. De inwerkingtreding van de wet is voorzien op alle schadegevallen die zich voordoen na 1 januari 2025 en dit ongeacht of de basis van de hoofdrelatie (bv de overeenkomst tussen de schadelijder en de hoofdaannemer) van voor die datum is. Overeenkomsten voorafgaand aan die datum worden daarom best aan een bijkomend nazicht onderworpen om zo de eventuele gevolgen van de nieuwe regels op die hulppersonen maximaal te moduleren.

Aarzel niet contact op te nemen met één van onze juristen bij vragen over de nieuwe wetgeving.

4

Hoe definitief is een schenking en kan u er voorwaarden aan verbinden

Doet u een schenking, verdwijnt de eigendom van het goed dat u schenkt definitief en onherroepelijk uit uw vermogen. Onroerend goed kan u enkel notarieel schenken, voor roerend goed kan dat ook onderhands. Het mooie van een onderhandse schenking van roerend goed is dat er geen schenkbelasting over verschuldigd is (voor Vlaanderen 3% in rechte lijn, 7% in alle andere gevallen). Een document is wel nuttig indien u aan uw schenking voorwaarden wenst te verbinden. Een alternatief is een notariële schenking van roerend goed, verplicht bijvoorbeeld bij een voorbehoud van vruchtgebruik. In dat geval is er wel steeds schenkbelasting verschuldigd (wat de schenking ook meteen en definitief vrij maakt van erfbelasting).

U kan uw schenking in principe niet herroepen, gegeven is gegeven, of toch niet ... uitzonderingen zijn beperkt.

Zo kan u herroepen in geval van ondankbaarheid van de persoon aan wie u schenkt. U moet dan denken aan een misdrijf dat de begiftigde pleegt, grove beledigingen aan uw adres, een aanslag op uw leven.... De vordering moet u instellen binnen het jaar na de feiten. Ook een schenking tussen echtgenoten is steeds herroepbaar, zelfs na het overlijden van de begiftigde partner (tenzij de schenking plaatsvindt in de huwelijksvereenkomst). De essentie van een herroeping is dat die terugwerkende kracht heeft. De goederen keren immers terug naar het vermogen van de schenker alsof die nooit heeft plaatsgevonden en dat werkt ook fiscaal door.

Aangezien de goederen worden beschouwd als niet geschenken, zijn ze ook niet belast voor de erfbelasting in de nalatenschap van de begiftigde partner (recent nog bevestigd door het Hof van Beroep te Gent).

Wordt er geschenken vanuit een gemeenschapsstelsel veronderstelt dat een beslissing van beide partners. Dat is niet zo bij een scheiding van goederen, indien er geschenken wordt uit eigen vermogen. Hoe dan ook mag een schenking nooit de belangen van een gezin in gevaar brengen. Die kan dan herroepen worden op verzoek van de andere partner.

Wat zijn handige clausules om in uw schenking te voorzien.

5

Een beding van terugkeer

U kan voorzien dat wat u schenkt, terugkeert naar uw vermogen in geval de ongelukkige ontvanger en/of zijn afstammelingen vóór u overlijdt. U kan die bepaling optioneel maken in die zin dat u kan kiezen bij een vooroverlijden of de regel uitwerking heeft of niet. Een optioneel beding heeft tot gevolg - aldus de Vlaamse Belastingdienst (Vlabel) - dat de keuze wordt gemaakt ná een overlijden en dat op dat ogenblik het geschonken goed zich reeds in de nalatenschap bevindt en er dus volgens Vlabel erfbelasting over verschuldigd is (kan worden vermeden).

Er bestaat ook een wettelijk beding van terugkeer. Bij een schenking van ouders aan kinderen die kinderloos blijven (of van grootouders aan kleinkinderen).

U kan aan uw schenking ook voorwaarden verbinden.

De schenking wordt dan geannuleerd indien de begiftigde niet (of niet langer) aan de voorwaarden voldoet. Een last bijvoorbeeld om u een jaarlijkse lijfrente te betalen, al dan niet geïndexeerd, waarbij u dan nog kan beslissen of dat jaarlijks effectief moet plaatsvinden of een vervreemdingsverbod.

Een uitsluitingsclausule

Die bepaalt dat het geschonken goed nooit deel kan uitmaken van een gemeenschap van goederen.

Lijdt u aan het **naaktheidssyndroom** kan u een vruchtgebruik voorbehouden wat moet beletten dat u zich "vermogensloos" voelt. Bent u slachtoffer van het **dynastiesyndroom** bestaan er technieken om controle over uw schenking te behouden middels een vruchtgebruik, maatschap, private stichting en/of een STAK (stichting administratie kantoor).

Onze fiscale juristen adviseren u graag.

☐ Het moet wel gaan om echtgenoten, niet herroepbaarheid blijft de regel voor wettelijk en feitelijk samenwoners.

Verliescompensatie in de vennootschapsbelasting

Verliezen binnenland

Verliescompensatie is in principe onbepakt in de tijd. Een vennootschap die verlies maakt, kan dat verlies dus verrekenen met toekomstige fiscale winsten. Eén uitzondering weliswaar voor ondernemingen met een belastbaar resultaat van meer dan 1 miljoen EUR, de aftrek van vorige verliezen op het resultaat boven die drempel wordt beperkt tot 70%. Een carry-back regeling of een achterwaartse verliesrekening kent de Belgische fiscale wet niet. Eens vennootschapsbelasting betaald, kan die in een later jaar waarin een verlies wordt geleden niet worden teruggehaald.

Onder strikte voorwaarden kunnen verliezen tussen "verbonden" vennootschappen worden overgedragen. Bij een dergelijke fiscale consolidatie kan de winst van een belastbaar tijdperk van een groepsvennootschap verrekend worden met het verlies van een andere vennootschap uit de groep. Enkel moeder- en dochtervennootschappen met een directe deelneming van minstens 90% komen in aanmerking, ook zustervennootschappen die voor minstens 90% door eenzelfde moeder worden aangehouden en dat voor een onafgebroken periode van 5 jaar. Vennootschappen die een onroerend goed ter beschikking stellen aan een bestuurder zijn uitgesloten van deze specifieke verliescompensatie.

Een vennootschap wordt verder uitgesloten van verliesverrekening, indien de belastingdienst een aanslag van ambtswege vestigt met toepassing van een belastingverhoging van minstens 10%, bv. naar aanleiding van een laattijdige aangifte vennootschapsbelasting of na wijziging van een aangifte. De maatregel bestaat sinds het aanslagjaar 2019 en heeft reeds tot meerdere discussies geleid. Zo zag een vennootschap haar verliescompensatie tenietgaan, nadat haar tijdig ingediende aangifte na een belastingcontrole werd gewijzigd met een verhoging van de belastbare basis tot gevolg. Er werd een aanvullende aanslag opgelegd met een belastingverhoging van 10% (onjuiste aangifte, eerste overtreding zonder het oogmerk de belasting te ontduiken). De vennootschap was het daar niet mee eens en trok naar de rechtbank. In eerste aanleg ving zij bot, waarna ze beroep aantekende bij het Hof van Beroep te Antwerpen. Het Hof is het niet eens met de automatische toepassing van de uitsluiting van verliescompensatie. Zij ziet er een schending in van zowel het legaliteits- als het gelijkheidsbeginsel. Of de belastingverhoging van 10% al dan niet wordt toegepast, is immers een beslissing waarover een individuele ambtenaar gaat. Dat kan tot discriminatie leiden omdat belastingplichtigen op deze wijze niet noodzakelijk gelijk worden behandeld. Het Hof doet voorlopig nog geen definitieve uitspraak en zal een prejudiciële vraag stellen aan het Grondwettelijk Hof, wordt dus vervolgd.

Verliezen buitenland

Neem een vennootschap met een vaste inrichting (VI) in een lidstaat van de EER. Zijn de verliezen die de vennootschap daar maakt hier rechtstreeks compensabel voor de vennootschapsbelasting. We beperken ons tot



6

landen waarmee België een verdrag heeft gesloten ter voorkoming van dubbele belasting. Het basisprincipe is dat die verliezen hier inderdaad compensabel zijn waarbij u wel rekening moet houden met de zgn. recapture regeling. Wordt het verlies in het land waar de VI is gelegen daar op enig moment in de toekomst gecompenseerd met een fiscale winst, wordt die winst vervolgens in België belast in de vennootschapsbelasting. Dit principe vermijdt dat het verlies tweemaal fiscaal wordt benut zowel buiten als in België. In 2017 werd de regeling verfijnd. Sindsdien moet u een onderscheid maken tussen 3 situaties;

- de winst van de buitenlandse VI is belastbaar in België. Dat is in de situatie waarin er geen verdrag ter vermijding van dubbele belasting bestaat. Zijn winsten belast, zijn verliezen ook volledig aftrekbaar;
- de winst van de VI is gedeeltelijk belast in België. Denk aan de situatie waarin een verdrag voorziet in een gedeeltelijke vrijstelling. In dat geval zijn verliezen hier compensabel in eenzelfde verhouding;
- in een derde situatie is de winst volledig vrijgesteld in België. In dat geval is het verlies hier niet langer aftrekbaar. Een uitzondering geldt voor de "definitieve" verliezen. Dan moet u denken aan verliezen die nog bestaan bij stopzetting van de activiteit van de VI en die geen enkele fiscale compensatie hebben gekend in het land van vestiging.

Uitbreng van een onroerend goed uit een besloten vennootschap kan tegen het algemeen vast recht van 50 EUR

Neem het voorbeeld van een vennootschap die onder haar activa onroerend goed houdt. Het kan nuttig en wenselijk zijn zowel op het vlak van de inkomsten- als erfbelasting (in het kader van een vermogensplanning) dat het onroerend goed in natura wordt uitgekeerd aan een vennoot. Vlabel heeft daar een standpunt over wat zeer recent is aangepast. In het standpunt schetst zij de fiscale behandeling van;

- een reële (oude) kapitaalvermindering^(*);
- een "gemengde" onttrekking die deels wordt toegerekend op wat destijds is ingebracht in de vennootschap en deels op reserves;
- een voorschot op een liquidatiesaldo;
- en verder een dividenduitkering in natura.

Tot voor kort was het standpunt van Vlabel eenvoudig. De uitkering van een onroerend goed aan een vennoot, op welke wijze ook, is een overdracht onder bezwarende titel waarover verkooprecht (overdrachtsbelasting) van 12% verschuldigd is. Daar komt Vlabel nu op terug.

Zij bevestigt dat de uitkering van een onroerend goed die aangerekend wordt op beschikbare reserves van een vennootschap aan een historische vennoot geen overdracht onder bezwarende titel is. Geen verkooprecht dus. De uitkering kan tegen het algemeen vast recht van (slechts) 50 EUR. Dat is het bedrag dat verschuldigd is voor de notariële vaststelling van die uitkering. Het moet wel gaan om een personenvennootschap, u denkt aan een BV, Comm.V, ... en een uitbreng aan een "historische" vennoot. Dat is een aandeelhouder die destijds het onroerend goed zelf heeft ingebracht in de vennootschap of de vennootschap heeft het onroerend goed destijds verworven met betaling van verkooprecht op een ogenblik dat de verkrijgende aandeelhouder reeds vennoot was...

^(*) het kapitaalbegrip is afgeschaft onder het nieuwe WVW (Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen)

UIT DE RECHTSPRAAK EN RULINGPRAKTIJK

1

Buitenlandse rekeningen en roerende inkomsten niet melden / fraude

In een recent vonnis spreekt de rechtbank van eerste aanleg van Waals Brabant zich uit over een dossier waarbij een belastingplichtige vergeten was een buitenlandse rekening en de roerende inkomsten ervan (rente / dividend) aan te geven in de belastingaangifte. Uit controles in voorbije jaren blijkt dat de belastingdienst steeds vaker het standpunt inneemt dat er sprake is van fraude, indien een belastingplichtige buitenlandse roerende inkomsten niet spontaan aangeeft. Fraude vereist een intentioneel element (bedrieglijk opzet). De belastingplichtige moet de

bedoeling gehad hebben om belasting te ontduiken waarvan de bewijslast rust op de belastingdienst. In de casus was een belastingplichtige over verschillende jaren (2016 tot 2019) dus vergeten om in zijn aangifte personenbelasting enerzijds melding te maken van buitenlandse rekeningen in Libanon en anderzijds van de roerende inkomsten die daarop werden ontvangen. De belastingplichtige stelt dat het een eenvoudige vergetelheid betreft en elk intentioneel element ontbreekt. In haar beoordeling neemt de rechtbank volgende elementen mee;

- het feit dat er herhaaldelijk geen melding werd gemaakt van de buitenlandse rekeningen;
- de belastingplichtige vertrouwd moet zijn met internationale fiscaliteit gelet op zijn dubbele nationaliteit en buitenlandse activiteiten;
- het feit dat hij afwisselend in België en in het Midden-Oosten woonde;
- ...

Er is dus wel degelijk sprake, aldus de belastingdienst, van een bedrieglijk opzet met de intentie belasting te ontduiken. Conclusie, het kan voorkomen dat u vergeet roerende inkomsten aan te geven, maar vergist u zich keer op keer in combinatie met het niet melden van buitenlandse rekeningen, dan wordt uw onvergetelheid sowieso als fraude beschouwd.

De gevolgen zijn niet mis. Bij fraude geldt een minimale belastingverhoging van 50% die kan oplopen tot 200%. Ook de controletermijn wordt verlengd in het voordeel van de belastingdienst van drie tot tien jaar^(*).

^(*) De gewone controletermijn voor een tijdige aangifte is 3 jaar, voor een laattijdige of geen aangifte wordt dit 4 jaar, betreft het een semi-complexe aangifte is het 6 jaar, voor een complexe aangifte zelfs 10 jaar. De bijzondere controletermijn in geval van aanwijzingen van fraude is 10 jaar.

2

De do's en dont's inzake schenking van aandelen van een burgerlijke maatschap o.b.v. de rulings van Vlabel

Een burgerlijke maatschap in combinatie met een schenking is een populaire techniek van successieplanning, omdat het de mogelijkheid biedt erfbelasting te besparen, waar de schenker in staat blijft controle over de geschenken goederen te behouden. In voorafgaande beslissingen heeft Vlabel zich al herhaaldelijk uitgesproken over de techniek waarbij ze van mening is dat er sprake kan zijn van fiscaal misbruik, indien de maatschap en de daaraan verbonden schenking voorzien in een te grote controle voor de schenker. In dat geval kan de belastingdienst de transactie herkwalficeren tot een schenking onder opschortende voorwaarde of termijn van het overlijden van de schenker(s). Gevolg, op het ogenblik van overlijden is er alsnog erfbelasting verschuldigd. Aangezien, zoals eerder aangegeven, een schenking een onmiddellijke eigendomsoverdracht veronderstelt, wordt dit standpunt van Vlabel sterk bekritiseerd zowel in de rechtspraak als rechtsleer. Het is steeds goed om discussies met de belastingdienst te voorkomen. Een samenvatting van een aantal do's en dont's uit de rullingpraktijk;

Om discussies te vermijden is het wenselijk om in een maatschap een "evenwichtige" vorm van controle uit te werken en "alleenheersers" te vermijden. Dit kan door;

- het beperken van het takenpakket van de bestuurder(s) tot daden van beheer;
- voor belangrijke beslissingen de goedkeuring van de algemene vergadering noodzakelijk te maken;
- de installatie van een college van bestuurders waarin ook de begiftigde(n) zetelen.

Het enkele feit dat u als schenker een doorslaggevende stem heeft in de algemene vergadering hoeft niet noodzakelijk een probleem te leveren volgens Vlabel. Ook het verbinden van de duurtijd van een maatschap aan de levensduur van de schenker(s) wordt op zich niet als "te vermijden" beschouwd.

3

Onderhandse (herroepbare) schenking naar Nederlands recht is geen fiscaal misbruik

Sinds einde 2020 is de zgn. kaasroute definitief gesloten. Daardoor is het niet langer mogelijk om een Nederlandse notariële schenkingsakte te verlijden zonder schenkbelasting te betalen in België. Als gevolg daarvan is een praktijk ontstaan waarbij Nederlandse onderhandse (dus niet notariële) schenkingsakten worden opgesteld. Dergelijke schenkingen kunnen immers nog steeds belastingvrij. In een recente rilingaanvraag voorgelegd aan Vlabel werd de vraag gesteld of een herroepbare schenking naar Nederlands recht als fiscaal misbruik kan worden beschouwd. De schenking betrof deelbewijzen van een Belgische maatschap die op haar beurt de aandelen van een Belgische

vennootschap onder haar activa hield. De bedoeling was de schenking uit te voeren onder Nederlands recht zowel qua vorm als inhoud wat mogelijk is dankzij een Europese Verordening.

In tegenstelling tot het Belgisch recht staat het Nederlands recht immers toe dat een schenking periodiek herroepbaar is. In haar ruling bevestigt de belastingdienst dat een herroepbare schenking geen fiscaal misbruik vormt. Een opvallend aspect van de casus is de vraag over de vorm van de schenking. Voor de overdracht van deelbewijzen van een Belgische maatschap is geen notariële akte vereist. Door het onderhands karakter is men niet verplicht om de akte te registreren, lees neer te leggen bij de belastingdienst, en kan men dus schenken zonder schenkbelasting te betalen. Ook aanvullende clausules zoals een voorbehoud van vruchtgebruik vereisen in Nederland geen authentieke akte. In haar beslissing geeft de belastingdienst echter geen oordeel over de registratieverplichting, aangezien dit een federale bevoegdheid is (maar er worden ook geen opmerkingen over geformuleerd). Belangrijk, niet iedereen kan zomaar kiezen voor een schenking naar Nederlands recht. Volgens een Europese Verordening kunnen partijen steeds een uitdrukkelijke rechtskeuze opnemen in een akte waarbij ze vrij zijn in die keuze en dus niet beperkt zijn tot het Belgisch recht. Die keuze is in principe onbeperkt, maar indien alle aanknopingspunten in een ander land liggen, blijven de dwingende bepalingen van het recht van dat land van toepassing. Dat moet voorkomen dat partijen dwingend recht omzeilen door te kiezen voor een ander rechtstelsel. In een puur Belgische situatie kan men dus beter geen rechtskeuze maken voor het Nederlands recht om een schenking herroepelijk te maken, omdat dit in strijd is met dwingend Belgisch recht. Zijn er Nederlandse aanknopingspunten (Nederlandse schenker, Nederlandse goederen...) is de keuze geen probleem.

4

Zijn de kosten voor een kinderoppas aftrekbaar voor een vennootschap

Vlavel heeft hierover in het verleden reeds een beslissing afgeleverd.

Een vennootschap had beroep gedaan op een uitzendkantoor om een kinderoppas (kosteloos) ter beschikking te stellen aan haar bestuurder. Zijn de facturen van het uitzendkantoor voor de vennootschap fiscaal aftrekbaar. De rulingdienst verwijst naar het artikel in het wetboek inkomstenbelasting dat de algemene voorwaarden bevat voor de fiscale aftrek van kosten. Zo moet het gaan om uitgaven;

- gedaan en/of gedragen gedurende een belastbaar tijdperk;
- om belastbare inkomsten te verkrijgen en/of te behouden;
- en moet de echtheid ervan kunnen worden gestaafd.

Aan deze voorwaarden is in de casus voldaan stelt Vlavel.

Immers de kosteloze terbeschikkingstelling van de kinderoppas stelt de vennootschap in staat via de prestaties van haar bestuurder belastbare inkomsten te verkrijgen en/of te behouden.

Recent stelt een lid van het federale parlement een gelijkaardige vraag aan Financiën. De man had vernomen dat de kosten van kinderopvang fiscaal aftrekbaar kunnen zijn op voorwaarde dat die gratis terbeschikkingstelling bij de bestuurder belast wordt als een voordeel alle aard.

Net zoals voor het privé gebruik van een auto van de zaak geldt er ook een forfaitaire waardering voor de kosteloze beschikking over dienstboden, huispersoneel, nanny's, enz. Dat voordeel bedraagt voor het aanslagjaar 2024 5.950 EUR op jaarbasis voor een voltijdse tewerkstelling. Het parlementslid wenst van Financiën te vernemen of de aftrekbaarheid van de kosten steeds het bewijs vereist van een economisch belang voor de vennootschap, dan wel of de aftrek automatisch geldt van zodra een voordeel wordt aangerekend. In haar antwoord stelt Financiën dat de kosten die een vennootschap maakt om aan haar bestuur een voordeel alle aard te leveren als een salaris voor geleverde prestaties binnen de vennootschap in principe fiscaal aftrekbaar zijn voor zover ze maar verantwoord worden en de waarde ervan op een fiscale fiche voor het bestuur worden vermeld. Financiën verwijst verder naar de algemene aftrekvoorwaarden opgenomen in het WIB en naar het artikel dat een niet beperkende opsomming geeft van het voordeel voor kosteloze "beschikking over dienstboden, huispersoneel, hoveniers, chauffeurs, enz.

Een kinderoppas, net zoals een au pair of een persoon die kookt, opruimt en op de kinderen past, valt onder de noemer huispersoneel". Als een vennootschap het bewijs levert dat de uitgaven die zij doet gerechtvaardigd zijn door werkelijk geleverde prestaties van het bestuur, zijn die kosten voor haar aftrekbaar.

Indien een bestuurder van een vennootschap de zorg voor kinderen kan uitbesteden en daardoor meer tijd kan besteden aan de activiteiten van de vennootschap, is een economisch belang evident aanwezig.

Aan deze editie werkten mee: Melanie Declercq - belastingadviseur • Zoë Baats - sociaal jurist • Patrick Van Goethem - belastingadviseur • Brecht Debruyne - advocaat • Dries Verschueren - advocaat • Yannick Dewitte - fiscaal jurist • Lien Vanwinnendael - fiscaal jurist • Rik Hermans - fiscaal jurist • Joeri Van den Lemmer - fiscaal jurist • Anke Van Santvliet - fiscaal jurist • Kenzo Van Passen - fiscaal jurist • Yousef Arbaoui - fiscaal jurist • Lauren Van Thillo - fiscaal medewerker • Ine Helsen - jurist sociaal recht • Julie Maes - fiscaal jurist

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 Bonn . Er wordt gestreefd naar een maximale betrouwbaarheid van verstrekte informatie waarvoor wij evenwel niet aansprakelijk kunnen worden gesteld.

