



107

Een uitgave verzorgd door B&R

NIEUWSBRIEF

Verschijnt tweemaandelijks - december 2016

01

KORT

1. Kort
2. Regering grijpt in / verzekeringsgift kan toch onbelast in de erfbelasting
3. Wel of niet voorafbetalen
4. Zelfstandig statuut / sociale bijdragen / waar u moet op letten
5. Vennoetschappen / exit-heffing / gespreide belastingbetaling
6. Een vervangingsovereenkomst

Uit het Parlement / Rechtspraak

1. Wat vindt u van deze?
2. Formeel onjuiste factuur / toch BTW aftrek
3. De aftrekbaarheid van een managementvergoeding / Antwerpse Hof van Beroep remt belastingdienst af
4. Onregelmatige kapitaalvermindering / welk fiscaal gevolg

Het aandeel van de werkgever in de sociale bijdragen op het salaris van een werknemer bedraagt al vlug 32%. Voor studentenarbeid is dat beperkt tot "slechts" 5,42%. De eigen bijdrage van de student bedraagt 2,71%. Dat kan in de huidige regeling van **studentenarbeid** voor maximaal 50 activiteitsdagen per kalenderjaar. Vanaf 1 januari 2017 worden de activiteitsdagen vervangen door **475 activiteitsuren per kalenderjaar**. De student is dus niet langer gebonden aan een maximum van 50 dagen. Belangrijk is dat de werkgever de uren van de student tijdig aanmeldt bij Dimona (déclaration immédiate/onmiddellijke aangifte). Bij laattijdige aangifte zal de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid automatisch de gewone premies berekenen wat uiteraard veel duurder uitkomt. In de veronderstelling dat de student de 475 uur op jaarbasis overschrijdt, zijn enkel de bijkomende uren onderworpen aan de gewone premieheffing.

Betalingen aan belastingparadijzen die meer dan 100.000 EUR op jaarbasis bedragen, moeten gemeld worden aan de belastingdienst ter gelegenheid van de aangifte vennootschapsbelasting. Deze meldingsplicht wordt uitgebreid. Voorheen beperkte die zich tot de betalingen aan "personen" gevestigd in een belastingparadijs. Voortaan moeten ook betalingen worden gemeld aan "vaste inrichtingen" of als middelen terecht komen op een rekening die daar wordt beheerd door een persoon of vaste inrichting. Belastingparadijzen waarvoor de meldingsplicht geldt, zijn niet enkel meer de landen die als non-compliant voorkomen op een zwarte lijst van de OESO. Er wordt ook een tweede categorie gedefinieerd van landen die geen of een lage vennootschapsbelasting kennen. Daar horen ook de landen bij die misschien wel belasting heffen op binnenlandse inkomsten, maar de buitenlandse (offshore) inkomsten vrijstellen. Bij laag belast denk u aan landen met een nominaal tarief van minder dan 10% en die niet minstens 15% hanteren voor buitenlandse inkomsten...

Om de reserves van een werkvennootschap belastingvrij in privé te realiseren, is de **oprichting van een holding** waaraan men de aandelen van de (eigen) werkvennootschap verkoopt en/of de aandelen van die werkvennootschap inbrengt tegen uitreiking van aandelenkapitaal, de planningstechniek bij uitstek (tot voor kort alleszins). Neem een werkvennootschap die met haar resultaten van de afgelopen jaren een eigen vermogen heeft opgebouwd met een waarde van 1000 (waarin het aandeel volstort kapitaal 100 bedraagt). Worden de reserves uitgekeerd als dividend, weegt daarop een roerende voorheffing van 27% (dat wordt 30% vanaf 1 januari 2017).

De techniek bestaat er dan in dat men een holding opricht bij wie de aandelen van de werkvennootschap worden ingebracht. Als tegenprestatie voor de inbreng reikt de holding aandelenkapitaal uit voor een waarde van 1000. Vervolgens keert de werkvennootschap haar reserves uit onder deelnemingsvrijstelling aan de holding. Die betaalt daarover maximaal 1,7% aan belasting. De holding betaalt vervolgens met de middelen haar kapitaal onbelast terug aan de aandeelhouder, besparing... 27%.

Men noemt dat in het fiscale jargon de realisatie van een "interne" meerwaarde, die onbelast blijft zolang die maar kadert in een normaal beheer van privé vermogen. De structuur is een doorn in het oog van de belastingdienst. Aan belastingplichtigen, die in het verleden trachtten een voorafgaand akkoord te bekomen van de rullingdienst op de planning werden steeds meer en strengere "engagementen" opgelegd, bv. het voorafgaand uitkeren door de werkvennootschap van haar overtollige liquiditeiten als dividend. Een wetgevend initiatief ontbrak... tot nu. De laatste federale begrotingsronde brengt verandering.

Voor inbrengverrichtingen van vóór 1 januari 2017 zal men zich bij een terugbetaling van kapitaal mogen verwachten aan gerichte controles van de belastingdienst op basis van de antimisbruikbepaling.

Indien de inbreng in de holding en de daaropvolgende terugbetaling enkel fiscaal gemotiveerd is (het vermijden van de roerende voorheffing) zal de belastingdienst kunnen besluiten tot fiscaal misbruik. Zij zal de inbreng en de terugbetaling kunnen negeren, en roerende voorheffing invorderen.

Voor de verrichtingen ná 1 januari 2017, zal het aandelenkapitaal in de holding fiscaal nog slechts als effectief gestort worden beschouwd voor de oorspronkelijke aanschafwaarde.

Het meerdere wordt beschouwd als een belaste reserve die bij latere uitkering onderworpen wordt aan de roerende voorheffing. In ons voorbeeld zal nog slechts 100 van de 1000 in het aandelenkapitaal van de holding worden aangemerkt als effectief gestort. Enkel die 100 zal nog onbelast kunnen terugbetaald worden. Het surplus, de step-up die gecreëerd werd, wordt bij terugbetaling belast.

B&R
BONNÉ & RAEIJMAEKERS

BEDRIJFSADMINISTRATIES - BELASTINGADVISEURS - JURISTEN

C 1 J F E R 5 A L L E E N V O L 5 T A A N N I E T

Hetzelfde federaal begrotingsoverleg heeft fiscaal nog meer in petto.

Naast het initiatief over de interne meerwaarden is er;

- een verhoging van het standaard tarief in de roerende voorheffing van 27% tot 30%. Voor rente-inkomsten komt dat neer op een verdubbeling van het tarief op slechts enkele jaren...
- het tarief voor de uitkering van dividend op een liquidatiereserve binnen de 5 jaar na de aanleg ervan, wordt verhoogd van 17% tot 20%;
- de speculatietaaks - de belasting op meerwaarden die u realiseert binnen de 6 maanden op beursgenoteerde producten - wordt na amper 1 jaar afgevoerd. Dat is goed nieuws, maar als tegenprestatie wordt de taks op de beursverrichtingen ook van toepassing op de buitenlandse aan- en verkooporders van in België gevestigde inwoners;
- er komt een heffing op tankkaarten en het zal werkgevers en werknemers mogelijk worden om in vervanging van een auto van de zaak te voorzien in een "mobiliteitsbudget" en/of een extra salaris.



Het ontwerp van programmawet dat al deze wijzigingen bevat, levert nog iets prettigs op.

Een vennootschap die een auto ter beschikking stelt aan een medewerker is over 1/7 van het voordeel dat aangerekend wordt voor het privé gebruik (bijtelling) vennootschapsbelasting verschuldigd. Dit ongeacht of de vennootschap winst of verlies maakt. Die 17% wordt verhoogd tot maar liefst 40% van zodra de vennootschap de brandstofkosten van het privé gebruik betaalt, hoe beperkt haar bijdrage ook is. Over de verlaging van het tarief van de vennootschapsbelasting tot 20% of 25% bestaat nog geen akkoord.

In Vlaanderen kan u beroep doen op een **tijdelijke vermindering van onroerende voorheffing** (onroerend goed belasting) voor 50% of zelfs 100% voor "nieuwe" gebouwen met een laag energieverbruik. In haar laatste ontwerp van programmadecreet breidt de Vlaamse regering de vermindering uit tot "bestaande" gebouwen die een ingrijpende energetische renovatie hebben ondergaan waardoor het E-peil (peil van het primair energieverbruik) onder een bepaald maximum daalt. U kan beroep doen op de vermindering voor een periode van maximaal 5 jaar. Meer informatie bezorgen wij u graag op eerste verzoek.

Het is weer de tijd van het jaar om uw goede (en minder goede) klanten te bedanken met een **relatiegeschenkje**. Hoewel het gebruik in praktijk wat afneemt, misschien toch goed u de **aftrekregels** in herinnering te brengen, zowel op het vlak van de BTW, als de inkomstenbelasting.

We maken u dat graag duidelijk met een samenvattende tabel;

Type geschenk	Aftrek inkomstenbelasting	Aftrek BTW
Geschenk met uw publiciteit	100% aftrekbaar indien uw naam/reclame opvallend en blijvend op het geschenk is aangebracht / zoniet slechts 50% aftrek	100% aftrekbaar, tenzij het kosten van onthaal betreft
Drank	50% (ook niet-aftrekbare BTW)	100% indien de kostprijs max. 50 EUR bedraagt (> 50 EUR, geen aftrek)
Sterke drank	50%	Geen aftrek
Tabak	50%	Geen aftrek
Geschenk aan individuele medewerkers	50%	Geen aftrek
Geschenk (collectief) aan medewerkers n.a.v. gelegenheid bv. sinterklaas, ...	100% aftrekbaar voor max. 35 EUR per jaar per medewerker	100% indien de kostprijs max. 50 EUR bedraagt (niet aftrekbaar indien in natura)

De **sociale premieheffing onder een werknemersstatuut** is fors duurder in vergelijking tot een zelfstandige tewerkstelling. In de praktijk is de grens tussen een arbeidsovereenkomst (gezag, leiding en toezicht) en een zelfstandige samenwerkings- of aannemingsovereenkomst niet altijd even scherp.

Een "herkwalificatie" van een zelfstandige samenwerking tot een arbeidsovereenkomst heeft zware fiscale en sociale gevolgen. Denk dus aan de duurdere premiepercentages, navorderingen, boetes...

Wat indien u een samenwerking start en u bij voorbaat elk mogelijk risico op herkwalificatie wenst uit te sluiten. U kan gaan voor een sociale ruling, of u kan een eenvoudig beroep doen op de Arbeidswet zelf. Voor de beoordeling van een arbeidsrelatie vindt u daar een aantal criteria terug die bij overschrijding van de helft ervan leiden tot een "weerlegbaar vermoeden" van een arbeidsovereenkomst. U kan ook de rechtspraak nalopen. Zo heeft het Hof van Cassatie zonet nog geoordeeld dat het feit dat een opdrachtgever in de mogelijkheid voorziet om aan haar opdrachtnemer een sanctie op te leggen die is voorzien in haar arbeidsreglement, onverenigbaar is met een zelfstandige samenwerking.

Een in België gevestigde natuurlijke persoon die dividend ontvangt van een Belgische vennootschap, betaalt daarover (doorgaans) 27% roerende voorheffing. De heffing is onmiddellijk ook eindheffing. Het ontvangen dividendbedrag moet dus niet in de aangifte personenbelasting worden vermeld. Ook over buitenlandse dividenden zal hij of zij 27% Belgische belasting verschuldigd zijn.

Probleem is vaak dat het land van waaruit het dividend afkomstig is op haar beurt meestal ook een "bronheffing" inhoudt. Een **dubbele belasting** dus. De verdragen tot vermijding van dubbele belasting die door België werden aangegaan, bieden voor dit probleem veelal geen oplossing. De totale belastingdruk op dividenden van buitenlandse oorsprong is dus hoger dan de belastingdruk op dividenden van binnenlandse oorsprong. Financiën werd onlangs nog over deze kwestie ondervraagd. Specifiek ging de vraagstelling over een Frans dividend. Rekening houdend met de Franse bronheffing weegt op dat dividend een belastingdruk van 37,95%, waar dat voor een Belgisch dividend beperkt is tot 27%. Financiën erkent het probleem, maar verduidelijkt dat zij niet de intentie heeft dit op te lossen.

Zij stelt eenvoudig dat Frankrijk maar van haar bronbelasting moet afzien...

02

REGERING GRIJPT IN / VERZEKERINGS- GIFT KAN TOCH ONBELAST IN DE ERFBELASTING

Eind vorig jaar kon u in deze nieuwsbrief lezen dat de Vlaamse belastingdienst (Vlabel) er een nieuw standpunt op nahoudt wat verzekeringsgiften betreft.

Een verzekeringsgift is een populaire techniek om begunstigen een bedrag toe te stoppen op het ogenblik dat de verzekeringsnemer overlijdt. Doorgaans wordt een beroep gedaan op beleggingsverzekeringen tak 21 (vastrentend) en tak 23 (gekoppeld aan een fonds).

Een voorbeeld;

een vader sluit een levensverzekering af waarin wordt voorzien dat bij zijn overlijden aan zoon of dochter een bepaald bedrag wordt uitgekeerd. Normaliter is junior op het bedrag van de uitkering erfbelasting verschuldigd. Vader kon die vermijden door de levensverzekering vooraf te schenken aan junior. Dat gebeurde dan veelal met betaling van schenkbelasting, 3% in rechte lijn (7% in alle andere gevallen).

Vlabel nam in 2015 het verrassende standpunt in dat de uitbetaling door de verzekeraar toch wordt getroffen met erfbelasting ongeacht of er voordien schenkbelasting werd betaald... een dubbele heffing dus en een onbillijke situatie. Het standpunt van Vlabel stootte op heel wat kritiek en werd ook in de rechtsleer sterk betwist. Assuralia - de beroepsvereniging van de verzekeraars - wendde zich tot de Raad van State in een poging de beslissing van de belastingdienst te vernietigen.

Nu, een jaar later, grijpt de regering in. Er ligt een ontwerpdecreet klaar dat de dubbele belasting rechtzet. Vlabel wordt daarmee teruggefloten.

Voor de toekomst kan u opnieuw met een gerust hart een levensverzekering schenken. Over het aandeel van de verzekeringsgift dat vooraf werd geregistreerd - in regel is dat het volledig verzekerd kapitaal - is geen erfbelasting verschuldigd. De registratie en het betalen van de 3% of 7% schenkbelasting, is wel een vereiste om aan de erfbelasting te ontsnappen.

Het schenken voor een buitenlandse - bijvoorbeeld Nederlandse - notaris en het niet registreren van de akte in België is niet langer een optie.

03

WEL OF NIET VOORAFBETALEN

Vennootschappen, bedrijfsleiders, vrije beroepers, ... kunnen kiezen vrijwillig vooraf te betalen op de inkomstenbelasting die ze verwachten verschuldigd te zijn op het resultaat van het lopende inkomstenjaar. Wat nu voorafbetaald wordt, zal vervolgens worden verrekend bij de vestiging van de definitieve aanslag inkomstenbelasting. Die verrekening laat wel nog even op zich wachten, aangezien de aangifte over dit inkomstenjaar uiterlijk slechts in het najaar van 2017 wordt ingediend. De aanslag volgt dan eind 2017, begin 2018 (uiterlijk voor 30 juni van dat jaar).

Het is geen verplichting, maar doen ze het niet, wordt een "belastingvermeerdering" aangerekend. Het percentage van de vermeerdering is al enkele jaren laag, aangezien die gelinkt is aan de basisrentevoet die de Europese Centrale Bank hanteert. Die wordt vervolgens vermenigvuldigd met een factor 2,25. Voor 2016 is de basisrentevoet "fictief" op 0,50% gezet, zodat het vermeerderingspercentage voor dit jaar gelijk is aan 1,125% (0,50% x 2,25). Voorafbetalen kan vóór vier vervaldata in het jaar, waarbij aan elke datum een "vermindering van het vermeerderingspercentage" kleeft.

Een voorbeeld;

Een vennootschap raamt de belasting op haar resultaat voor dit jaar op 10.000 EUR. Betaalt zij niet vooraf, wordt een vermeerdering aangerekend van 112,50 EUR (10.000 EUR x 1,125%).

Betaalt zij wel vooraf zal afhankelijk van de datum, de vermeerdering verminderd worden...

Zo levert een voorafbetaling vóór 11 april een vermindering op van 1,50%, vóór 11 juli is dat 1,25%, vóór 10 oktober 1% en vóór 20 december 0,75%. Stel dat ze telkens 2.500 EUR per vervaldag betaald heeft, wordt de vermeerdering van 112,50 EUR als volgt verminderd;

VA 1	2.500 x 1,50%	37,50 EUR
VA 2	2.500 x 1,25%	31,25 EUR
VA 3	2.500 x 1%	25,00 EUR
VA 4	2.500 x 0,75%	18,75 EUR

In dit voorbeeld is de volledige vermeerdering dus tot nul herleid.

Zou ze slechts drie maal voorafbetalen (VA 1, 2 en 3), wordt de vermeerdering herleid tot 18,75 EUR.

"Starters" zijn overigens vrijgesteld van vermeerdering voor de eerste drie activiteitsjaren.

Doet u er goed aan om nog vooruit te betalen voor het vierde kwartaal (20 december).

Gelet op het verminderingspercentage van slechts 0,75% is het voordeel te verwaarlozen.

Precies omwille van het lage vermeerderingspercentage beslissen veel belastingplichtigen niet vooraf te betalen. Een streep door de rekening van de begrotingsminister, reden waarom vanaf het inkomstenjaar 2017 de vermeerdering "standaard" wordt vastgeklekt op "minimum 2,25%".



Nog dit, wat indien u mocht vaststellen dat u dit jaar teveel heeft voorafbetaald. U heeft een aantal keuzes;

Of u wacht op de verrekening in uw aanslagbiljet inkomstenbelasting dat u ten vroegste kan verwachten eind 2017, begin 2018.

Terugbetaling volgt dan voor het einde van de 2de maand volgend op de verzending van de aanslag.

U kan ook;

- het teveel betaalde terugvragen;
- het overschot gebruiken voor de betaling van een openstaande belastingschuld;
- of het teveel betaalde overdragen als voorafbetaling voor 2017.

Tijdige actie is de boodschap.

U wacht het rekeninguittreksel af dat u door de belastingdienst wordt toegestuurd begin 2017, en dient vervolgens een verzoekschrift in bij de dienst voorafbetalingen (voor het einde van de maand februari of binnen de maand na verzendingsdatum vermeld op het uittreksel).

04

ZELFSTANDIG STATUUT/ SOCI- ALE BIJDRAGEN / WAAR U MOET OP LETTEN

Heeft u een activiteit als eenmanszaak, vrij beroeper of heeft u een directeursmandaat in een vennootschap, bent u over uw (netto) activiteitsinkomen sociale bijdragen verschuldigd onder het zelfstandigenstatuut.

Het bijdragepercentage bedraagt 21,5% tot een netto activiteitsinkomen van (afgerond) 56.000 EUR, over het meerdere tot 82.700 EUR wordt dat 14,16%.

De berekeningswijze werd in 2015 grondig gewijzigd. Waar u in het verleden bijdragen betaalde over uw inkomen van 3 jaar terug, is dat nu op het inkomen van het jaar zelf. De nieuwe berekeningsmethode voorkomt situaties waarin u een hoge bijdrage moet betalen in een jaar waarin u over geen of weinig inkomen beschikt in vergelijking tot drie jaar terug. Let wel, wat u dit jaar betaalt zijn slechts "voorlopige" bijdragen aangezien uw inkomen fiscaal slechts definitief gekend is ten vroegste eind 2017, medio 2018 van zodra de belastingdienst uw aanslag in de personenbelasting heeft gevestigd. Het is dan perfect mogelijk dat een herberekening volgt met bijbetaling of in beste geval een terugbetaling.

Om dergelijke regularisaties te vermijden, waarover u bovendien ook een forse rente wordt aangerekend indien u niet betaald heeft wat van u gevorderd werd middels de voorlopige kwartaalafrekeningen, doet u er goed aan nog voor het einde van het jaar te berekenen of u dit jaar wel voldoende heeft betaald. Die bijbetaling is overigens ook nog volledig aftrekbaar voor dit jaar.

Nog een aandachtspunt aan het eind van het jaar is de "tijdige" betaling van uw bijdrage voor het vierde kwartaal. Alles wat u niet betaalt voor het einde van de maand december wordt standaard onderworpen aan een kwartaalverhoging van 3% met daarbovenop een jaarverhoging van 7% op het openstaande saldo aan sociale bijdragen voor dit jaar...

05

VENNOOT- SCHAPPEN / EXIT-HEFFING / GESPREIDE BELASTING BETALING

Aan het verplaatsen van de zetel van uw vennootschap buiten België, hangt vaak een fiscaal prijskaartje. Er bestaat immers een "exit-belasting" voor vennootschappen.

Fiscaal wordt de emigratie behandeld als een "fictieve liquidatie" waarbij vennootschapsbelasting verschuldigd wordt over bijvoorbeeld latente meerwaarden. U denkt dan aan meerwaarden die niet onmiddellijk in de balans zijn uitgedrukt op voorraden, goodwill enz.

U leest het goed, u betaalt vennootschapsbelasting zonder dat er sprake is van een werkelijke realisatie van de activa die België verlaten.

De exit-heffing is in strijd met Europese regels. Men heeft dat opgelost door te voorzien in een "belastingvrije" emigratie. Het is te zeggen... bestanddelen die behouden blijven binnen een Belgische vaste inrichting van de migrerende vennootschap worden niet belast... Of nog eenvoudiger, men mag de maatschappelijke zetel van de vennootschap naar gelijk welk land verplaatsen binnen de EER, blijven de activa (en passiva) in België volgt er geen heffing...

Alles wat achterblijft op de balans van de vaste inrichting blijft buiten schot. Vaak is dat natuurlijk niet de bedoeling. Wenst men een vennootschap te emigreren, is het ook de bedoeling dat die effectief België verlaat.

Als alternatief wordt vaak de activiteit verplaatst naar buiten België zonder dat men de maatschappelijke zetel verplaatst... Ook in deze situatie is geen exit-heffing verschuldigd. Het is af te wachten of dit in de toekomst ongewijzigd blijft.

Eens de belasting is verschuldigd, moet die bovendien onmiddellijk worden betaald bij emigratie. Ook dat onmiddellijk karakter kan volgens Europa niet. De Belgische wet wordt daarom gewijzigd. Een wetsontwerp voorziet in de mogelijkheid van een gespreide betaling van de exit-heffing over vijf jaar.

06

EEN VERVANGINGS- OVEREENKOMST



Neem de situatie waarin de arbeidsovereenkomst van uw werknemer langdurig is geschorst door ziekte of arbeidsongeschiktheid. Het werk gaat door en u dient dringend in een vervanging te voorzien. U aarzelt om een arbeidsovereenkomst van bepaalde duur aan te bieden. U bent dan immers gebonden aan die duur, en wat mocht uw werknemer alsnog vroegtijdig op de werkvloer terugkeren... Aan een nieuwe kracht een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde duur aanbieden houdt ook een risico in. U bent dan immers gebonden aan de gewone opzegtermijnen en vergoedingen (*).

Een vervangingsovereenkomst is dan misschien een goed alternatief voor u.

Dat is een arbeidsovereenkomst specifiek bedoeld voor de vervanging van een afwezige medewerker.

De overeenkomst legt u schriftelijk vast uiterlijk op het moment waarop de vervanger in dienst treedt en dat voor een maximale periode van twee jaar. De overeenkomst bevat de reden van de vervanging, de identiteit van de vervangen werknemer, en uiteraard de voorwaarden van de aanwerving (salaris, bepaalde of onbepaalde duur, arbeidsregime...). U hoeft de vervanger overigens niet eenzelfde functie te laten uitoefenen als die van de werknemer die hij of zij vervangt. Een vervangingsovereenkomst van bepaalde duur eindigt in principe op het ogenblik waarop de schorsing van de overeenkomst van de vervangen werknemer een einde neemt. Lees, bij zijn of haar terugkomst. Verder is er geen opzegtermijn en/of vergoeding verschuldigd.

Voor vervangingsovereenkomsten van onbepaalde duur moet u een onderscheid maken tussen de beëindiging gedurende de uitvoering van de overeenkomst (denk aan een arbeidsongeschiktheid, dringende reden), en de beëindiging op het einde van een vervanging.

Wordt de overeenkomst beëindigd gedurende de uitvoering gelden de gewone opzegtermijnen en vergoedingen.

Wordt de overeenkomst beëindigd op het einde van een vervanging, voorziet de wet in de mogelijkheid om af te wijken van de gewone regels.

Zo mag de opzegtermijn vrij door de partijen worden bepaald. U kan een kortere termijn overeenkomen, of u zou kunnen voorzien dat de overeenkomst automatisch eindigt zonder opzeg of vergoeding bij terugkeer van de vervangen medewerker. Een erg flexibele oplossing dus.

(*) Wordt in weken uitgedrukt. We verwijzen graag naar onze website / tarieven en percentages / opzeggingstermijnen

01

WAT VINDT U VAN DEZE ?

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

Een belastingambtenaar is op wandel en ontdekt in de tuin van een belastingplichtige een "buitenbubbelbad". Na onderzoek van het dossier van het "slachtoffer" vestigt hij een aanslag op basis van "tekenen en indicïën".

U weet wel, de uiterlijke tekenen van welstand die niet onmiddellijk overeenstemmen met de inkomsten die de belastingdienst terugvindt in de belastingaangifte.

De belastingplichtige is het niet eens met de aanslag. Door binnen te gluren in de tuin werd zijn privacy geschonden. Bovendien zijn de gedane vaststellingen onrechtmatig, want voor een visitatie van een particuliere woning is de toestemming van een politierechter nodig.

De zaak komt voor de rechtbank van eerste aanleg in Antwerpen. Die beslist als volgt: "vaststellingen die gedaan worden door een ambtenaar van op een pad dat behoort tot de openbare ruimte, overigens zonder dat deze ambtenaar meer diende te doen voor deze vaststellingen dan over het pad te wandelen en eenvoudig even te kijken, kunnen geenszins worden gelijkgesteld met een vorm van toegang tot een particuliere woning of tot bewoonde lokalen waarvoor een machtiging van een politierechter nodig zou zijn". De rechtbank wijst ook van de hand dat de ambtenaar door zijn handelwijze de privacy van de belastingplichtige zou geschonden hebben.

02

FORMEEL ONJUISTE FACTUUR / TOCH BTW AFTREK

Heeft u een BTW-plichtige activiteit, en wenst u de BTW op een inkomende factuur in aftrek te brengen, moet die factuur voldoen aan een aantal formele voorwaarden.

Zo moet de factuur een datum hebben, genummerd zijn, een goede omschrijving geven van de geleverde goederen of gepresteerde diensten, zowel uw BTW-nummer als dat van de leverancier of dienstverrichter vermelden,...

In de praktijk ziet de BTW-dienst zeer strikt toe op die formele vermeldingen. Ontbreekt bijvoorbeeld het

C 1 J F E R 5 A L L E E N V O L 5 T A A N N I E T



03

DE AFTREKBAARHEID VAN EEN MANAGEMENTVERGOEDING / ANTWERPSE HOF VAN BEROEP REMT BELASTINGDIENST AF

04

ONREGELMATIGE KAPITAALVERMINDERING / WELK FISCAAL GEVOLG

BTW-nummer van de leverancier, is het niet denkbeeldig dat uw BTW-af trek wordt verworpen. Geen recht op af trek dus zonder een conforme factuur.

Het Europees Hof van Justitie heeft recent beslist dat voor de beoordeling van het recht op af trek de belastingdienst toch niet al te streng op die formele vermeldingen moet toezien. Het Hof stelt dat naast formele ook materiële voorwaarden van toepassing zijn om BTW in af trek te kunnen brengen.

Materieel is vereist "dat goederen en/of diensten in een eerder stadium door een BTW-plichtige zijn geleverd en/of gepresteerd en vervolgens door de ontvanger in een later stadium zijn gebruikt in het kader van zijn of haar BTW-activiteit". Indien de belastingdienst over de nodige gegevens beschikt om vast te stellen dat is voldaan aan de materiële voorwaarden, is dat voldoende voor het recht op af trek. De belastingdienst mag geen BTW-af trek weigeren enkel en alleen omdat een factuur formeel niet in orde is. Een belangrijke wending in de rechtspraak. Dit betekent overigens ook weer niet dat u elke niet-conforme factuur zomaar mag accepteren. U blijft er goed aan doen onmiddellijk de leverancier of dienstverrichter aan te spreken op de onvolledigheid en te verzoeken om een correct exemplaar.

De vergoeding die een managementvennootschap ontvangt voor geleverde bestuurs- of managementprestaties kan weleens hoger liggen dan het salaris dat zij zelf betaalt aan haar zaakvoerders die de prestaties fysiek leveren. Is het verschil tussen beide vergoedingen te groot stelt de belastingdienst zich soms op het standpunt dat de werkvennootschap dat verschil niet in af trek kan nemen.

Een voorbeeld /

Managementvennootschap A levert prestaties voor een werkvennootschap B. Zij rekent daarvoor een managementvergoeding van 250.000 EUR. A op haar beurt betaalt aan haar zaakvoerder die de prestaties fysiek levert een salaris van 50.000 EUR. De belastingdienst zou dan kunnen stellen dat 200.000 EUR van de managementvergoeding een niet-af trekbare gift uitmaakt van B aan A. Het salaris van 50.000 EUR wordt daarnaast geacht rechtstreeks te zijn betaald door B aan de zaakvoerder van A.

De belastingdienst negeert m.a.w. het bestaan van de managementvennootschap. Hoewel dit standpunt van de belastingdienst in bepaalde lagere rechtspraak wordt bijgetreden, fluit het Hof van Beroep te Antwerpen de belastingdienst nu terug. Zo oordeelt het Hof dat de managementvergoeding wel in af trek kan worden genomen zolang die werkelijke prestaties vergoedt en marktconform is.

Welk salaris de managementvennootschap vervolgens betaalt aan haar zaakvoerder doet verder niets ter zake. Het arrest van het Hof is een opsteker, maar het blijft van belang om met de nodige omzichtigheid te werk te gaan. Wie management- en/of bestuurdersprestaties levert middels een managementvennootschap moet steeds zorgen voor een goede dossieropbouw (bv. een schriftelijke managementovereenkomst, een gedetailleerd overzicht van de prestaties, een onderbouwing van het aangerekende uurbedrag, ...) waaruit duidelijk volgt dat de prestaties werkelijk werden geleverd en de vergoedingen marktconform zijn.

Volgende casus

Een aantal personen richten samen een holding op met een maatschappelijk kapitaal van 50 mio EUR. Voor 99% is dat kapitaal afkomstig van een inbreng in natura, het restant wordt volstort in geld. Vervolgens vinden, gespreid over een periode van 4 jaar, vier kapitaal terugbetalingen plaats. Middels die terugbetalingen worden reserves onbelast aan de aandeelhouders uitgekeerd. Voor de belastingdienst is het bij de vierde terugbetaling genoeg geweest.

Zij stelt dat er sprake is "van een constructie die erin bestaat door een cascade van kapitaalverminderingen uitkeringen te doen die niets anders zijn dan een uitkering van de winst aan de aandeelhouders met als eindresultaat het zo goed als verdwijnen van het maatschappelijk kapitaal". Bovendien, stelt de belastingdienst, is er sprake van "simulatie". Een kapitaal terugbetaling kan slechts worden doorgevoerd mits een geldige beslissing van de algemene vergadering volgens de regels die in het vennootschapsrecht zijn voorzien en met inachtnaam van een termijn van 2 maanden na publicatie van de beslissing in het Belgisch Staatsblad. Die termijn is een regel specifiek bedoeld voor de bescherming van de rechten van eventuele schuldeisers. Het niet respecteren van de wachttermijn kan als een indicatie van simulatie worden beschouwd. . .

Zij belast de terugbetaling als een gewone dividenduitkering.

De zaak komt voor de rechtbank. Die verwijst naar rechtspraak van het Hof van Cassatie, die stelt dat het louter feit dat er sprake is van een wetsovertreding op zich niet volstaat om te besluiten tot simulatie.

Daarvoor is vereist dat de belastingplichtige niet de bedoeling had de door haar naar buiten gebrachte rechtshandeling te stellen. De niet-naleving van een regel voor de bescherming van schuldeisers is onvoldoende om tot simulatie te besluiten. In deze casus had de vennootschap wel degelijk de bedoeling om een effectieve kapitaal terugbetaling door te voeren. Het niet naleven van de wachttermijn is een "onzorgvuldigheid" waarvan de belastingdienst niet bewijst dat ze tot doel had om roerende voorheffing te ontwijken (die uiteraard van toepassing is bij de uitkering van een gewoon dividend).

Door het wetgevend initiatief waarvan eerder sprake, zullen deze discussies wel tot het verleden behoren.

Wij danken u hartelijk voor het in ons gestelde vertrouwen en het prettige contact. Graag wensen wij u een sfeervolle kerst en een nieuw jaar vol van geluk en succes.

B&R
BONNÉ & RAEIJMAEKERS

BEDRIJFSADMINISTRATIES - BELASTINGADVISEURS - JURISTEN

