



Verdienstelijk in recht

© Copyright MERITIUS® Gent

In dit nummer

Redelijke verhouding tussen inkomsten en kosten1

Gesimuleerde verkoop wordt zwaar belaste bezoldiging.....1

Wat is "beleggingswaarde" om verlaagd tarief te behouden ?....2

Machtiging tot huisvisitatie opent perspectieven voor BBI.....2

Overdreven ogende bezoldiging niet sowieso misbruik2

Niet spreiden van vooruitbetaalde kosten is frauduleus.....3

Opsteker voor de funding lossstrijders !..... 3

Subsidiaire aanslag schaaft recht van verdediging niet..... 3

Aftrek onderhoudsuitkeringen vergt dossieropbouw.....4

Kotverhuur wordt beroepsactiviteit.....4

Redelijke verhouding tussen inkomsten en kosten

Luc STOLLE

Een belastingplichtige is een echte paardenliefhebber. Hij maakt van zijn hobby zelfs een bijberoep, wat hem in de mogelijkheid stelt de aan zijn nevenactiviteit gerelateerde kosten in aftrek te brengen van zijn inkomsten. Maar bij de vaststelling van de aftrekbare beroepskosten verliest hij art. 53, 10° WIB/92 uit het oog. Dit artikel sluit de aftrek uit van uitgaven die op een onredelijke wijze de beroepsbehoeften overtreffen. Daar de nevenactiviteit over een periode van 25 jaar slechts 175.000 euro heeft opgebracht, moet, aldus de Administratie, de aftrekbaarheid van de uitgaven (655.000 euro) beperkt worden tot de inkomsten.

De fiscale rechter te Bergen keurt het stand-

punt van de Administratie goed. *In casu* is er volgens de rechter zelfs geen sprake van een beroepsactiviteit: dergelijke activiteit moet de beroepsbeoefenaar immers toelaten in zijn onderhoud te voorzien, hetgeen hier duidelijk niet het geval is. Er kan weliswaar worden aanvaard dat een beroepsactiviteit tijdelijk verlieslatend is, maar het feit dat de activiteit gedurende 25 jaar verliezen genereert zonder hoop op verbetering is abnormaal. De taxatiediensten hebben het bedrag van de aftrekbare beroepskosten dan ook terecht beperkt tot het bedrag van de inkomsten.

Rb. Bergen 24 april 2014

Gesimuleerde verkoop wordt zwaar belaste bezoldiging

Luc STOLLE

Een belastingplichtige verkoopt een aantal schilderijen en lithografieën aan de vennootschap waarvan hij de bestuurder is. De gefactureerde prijs van de schilderijen en lithografieën is evenwel op geen enkele wijze te rechtvaardigen. De namen van de schilders zijn nergens terug te vinden zodat de waarde niet kan worden getoetst. Van de lithografieën is niet bekend om de hoeveelste druk het gaat noch of het gaat om originelen.

De Administratie is dan ook van oordeel dat de verkoopprijs moet worden belast als bestuurdersbezoldiging (art. 32 WIB/92), dit terwijl de belastingplichtige erop wijst dat de verkoop als dusdanig in de boekhouding is opgenomen en voor de Administratie een vaststaand feit is.

Het Hof van Beroep te Gent volgt evenwel het standpunt van de Administratie. De Administratie kan, als derde, bewijzen dat het niet gaat om een verkoop maar wel om het toekennen

van een bezoldiging, m.a.w. dat er sprake is van simulatie.

Het Hof keurt ook de opgelegde belastingverhoging van 50% goed (art. 444 WIB/92 en artikel 226, C, KB-WIB/92). Er is sprake van een onvolledige of onjuiste aangifte met het opzet de belasting te ontduiken (het betrof een eerste overtreding). Het Hof meent dat niet ernstig betwist kan worden dat er opzet aanwezig is om de belasting te ontduiken en dat het de bedoeling was van de belastingplichtige om zich, onder het mom van een verkoop, een bezoldiging toe te kennen zonder dat deze aan inkomstenbelastingen zou worden onderworpen. Op het verzoek van de belastingplichtige om de belastingverhoging te toetsen (art. 6 EVRM), oordeelt de rechter dat zij niet onevenredig is met de inbreuk. Evenmin is ze onredelijk.

Gent 3 december 2013



Wat is “beleggingswaarde” om verlaagd tarief te behouden ?

Philippe VANDEN POEL

Een vennootschap wenst het verlaagd tarief Venn.B. toe te passen maar merkt dat zij niet voldoet aan de voorwaarde van art. 215 lid 3, 1° WIB/92. Dat artikel stelt dat vennootschappen die aandelen bezitten waarvan de beleggingswaarde meer dan 50 % bedraagt van hetzij de gerevalueerde waarde van hun gestort kapitaal, hetzij van hun gestort kapitaal verhoogd met de belaste reserves en de geboekte meerwaarden, uitgesloten zijn van dat tarief. Om haar doel te bereiken boekt de vennootschap een waardevermindering op de aandelen die zij in portefeuille heeft. Op die manier zakt de beleggingswaarde onder de genoemde 50 %-grens.

De Administratie is het daarmee niet eens. Zij stelt dat de beleggingswaarde de waarde is zo-

als deze op datum van de belegging is geboekt, aldus vóór boeking van enige waardevermindering of enige herwaardering.

Volgens het Gentse Hof van Beroep bepaalt het betreffende wetsartikel enkel “welke de parameters zijn die de fiscale wetgever in aanmerking heeft willen nemen om vennootschappen toe te laten van het verlaagd opklimmend tarief te genieten en werden de boekhoudkundige regels zelf hierbij niet gewijzigd”. Aldus volgt het Hof het standpunt van de Administratie: bij de bepaling van de beleggingswaarde van de aandelen moet rekening worden gehouden met hun oorspronkelijke aanschaffingswaarde. Waardeverminderingen moeten buiten beschouwing worden gelaten.

Gent 29 april 2014

Vergeet niet dat art. 63 WBTW de toegang tot particuliere woningen of bewoonde lokalen slechts toelaat tussen vijf uur 's morgens en negen uur 's avonds. De machtiging van de politierechter is steeds vereist.

Machtiging tot huisvisitatie opent perspectieven voor BBI

Luc STOLLE

BBI-ambtenaren verschaffen zich toegang tot de woning van een voormalige zaakvoerder van een vennootschap. Zij treffen er enkel de echtgenote van de gewezen zaakvoerder aan, doch dat is voor de ambtenaren geen beletsel om hun onderzoek uit te voeren. Eenmaal binnen gaan zij op zoek naar boeken en stukken. Zonder daarvoor toestemming te vragen aan de echtgenote, openen zij kasten en laden teneinde te controleren of daarin nuttige boeken en stukken te vinden zijn. Meer nog, zij nemen de aangetroffen boeken en stukken ongevraagd met zich mee, zonder enig PV op te stellen.

Volgens de fiscale rechtbank te Antwerpen is er geen vuiltje aan de lucht. De BBI-ambtenaren kregen immers machtiging van de politierechter

om zich toegang te verschaffen tot de betreffende particuliere woning (art. 63 WBTW en art. 319 WIB/92). De rechter oordeelt dat een rechtsgeldige huisvisitatie niet vereist dat de voormalige zaakvoerder zelf aanwezig is of dat er nadien een PV wordt opgesteld.

Bovendien hebben BBI-ambtenaren ook de bevoegdheid om vaststellingen te doen inzake BTW en inzake directe belastingen. Daar de huisvisitatie kaderde in een onderzoek inzake BTW én directe belastingen, mochten de vaststellingen die n.a.v. de huisvisitatie regelmatig en binnen de wettelijke bevoegdheden werden gedaan, ook gebruikt worden inzake directe belastingen.

Rb. Antwerpen 15 januari 2014

Overdreven ogende bezoldiging niet sowieso misbruik

Didier BAECKE

De bestuurder van een vennootschap moet zich voor de correctionele rechtbank te Luik verantwoorden omtrent misbruik van vennootschapsgoederen: de hem indertijd toegekende bezoldigingen zouden overdreven zijn, reden waarom blijkbaar de vennootschap in financiële problemen was terechtgekomen.

Maar de strafrechter denkt er anders over. Hij is van oordeel dat er geen sprake is van een klaarblijkelijk misbruik, temeer daar er een tegenpres-

tatie is geweest voor de bedragen die als bezoldiging werden betaald. Verder vereist de feitelijke beoordeling van dergelijke tenlastelegging het onderzoek van factoren die niet altijd objectieverbaar zijn. De rechter wijst erop dat hij het bedrag van de toegekende bezoldigingen niet a posteriori mag beoordelen. Bij zijn beoordeling moet hij zich immers plaatsen op het moment waarop de bezoldigingen werden uitgekeerd.

Corr. Luik 29 oktober 2013



Wanneer tegen een beslissing van de directeur van de belastingen of van de door hem gedelegeerde ambtenaar een vordering in rechte is ingesteld en de rechter de aanslag geheel of ten dele nietig verklaart, om een andere reden dan verjaring, blijft de zaak gedurende een termijn van zes maanden te rekenen vanaf de rechterlijke beslissing ingeschreven op de rol. Gedurende die termijn van zes maanden die de termijnen om verzet of hoger beroep aan te tekenen of om een voorziening in cassatie in te dienen schorst, kan de administratie een subsidiaire aanslag door middel van conclusies aan het oordeel van de rechter onderwerpen op naam van dezelfde belastingschuldige en op grond van alle of een deel van dezelfde belastingelementen als de initiële aanslag (art. 356 WIB/92)

Niet spreiden van vooruitbetaalde kosten is frauduleus

Luc STOLLE

Een vennootschap doet een voorafbetaling van de huur voor de gebouwen die ze bezet en neemt de volledige voorafbetaling ten laste in het jaar van betaling.

Volgens de administratie is dit niet correct. De vennootschap had de huurgelden op een overlopende rekening moeten boeken en ze nadien gespreid fiscaal in aftrek moeten brengen. De verplichting om vooruitbetaalde kosten over te dragen volgt volgens de fiscus uit de boekhoudwetgeving die ter zake voorrang heeft op het fiscaal recht.

De fiscale rechtbank te Antwerpen volgt het standpunt van de fiscus en oordeelt dat de onmiddellijke aftrek van de vooruitbetaalde huur indruist tegen de eenjarigheid van de belastingwet. Bovendien blijkt de vennootschap andere

kleine kosten wel gespreid te hebben geboekt. Zij is dus niet consequent. De rechter merkt ook op dat de werkwijze van de vennootschap geen getrouw beeld geeft van de financiële situatie van de onderneming. Hij eindigt zijn argumentatie wijzend op het feit dat de verhuurder wel gebruik maakt van het systeem van de overlopende rekeningen om de belasting op de vooruitbetaalde huur in de tijd te spreiden.

De rechter steekt het niet onder stoelen of banken dat de door de fiscus toegepaste belastingverhoging van 10 % zeer gematigd is. Hij is immers van oordeel dat het gaat om een vorm van "gekwalificeerde fraude", waarbij de regels van "behoorlijk burgerschap" werden geschonden.

Rb. Antwerpen 15 januari 2014

Opsteker voor de funding loss-strijders !

Luc STOLLE

Terugkomend op onze nieuwsbrief van mei 2014 kunnen we u melden dat nu ook het Hof van Cassatie recentelijk heeft bevestigd dat sommige banken de leningen op interest die onder artikel 1907bis B.W. ressorteren (en waarvan de we-

derbeleggingsvergoeding 6 maanden interest bedraagt) ten onrechte trachten te verpakken als zgn. kredietopeningen teneinde de "ontrouwe" klant een zware funding loss aan te rekenen. Laat u dus niet zomaar ringeloren !

Subsidiaire aanslag schaadt recht van verdediging niet

Didier BAECKE

Veronderstel dat een belastingplichtige zich tot de rechtbank richt omdat hij zich niet kan neerleggen bij een directoriale beslissing. De rechter vernietigt de aanslag geheel of ten dele (om een andere reden dan verjaring). Moet de administratie voor het instellen van een nieuwe aanslag de administratieve aanslagprocedure helemaal opnieuw doorlopen, inclusief het versturen van een bericht van wijziging en een kennisgeving van beslissing tot taxatie ?

Helemaal niet! De zaak blijft immers gedurende een termijn van zes maanden te rekenen vanaf de rechterlijke beslissing ingeschreven op de rol. Gedurende die termijn kan de administratie een subsidiaire aanslag aan het oordeel van de rechter onderwerpen. Dit dient uiteraard te gebeuren op naam van dezelfde belastingschuldige en op grond van alle of een deel van dezelfde belastingelementen als de initiële aanslag (artikel 356 WIB/92). De Administratie formuleert deze sub-

sidiaire aanslag in conclusies. Deze techniek van de subsidiaire aanslag veronderstelt m.a.w. niet dat de administratieve procedure voor de vestiging van een gewone aanslag wordt overgedaan.

De belastingplichtige meent dat hij op die manier de gelegenheid wordt ontnomen om zijn opmerkingen naar voor te brengen of met kennis van zaken zijn akkoord te betuigen met de voorgenomen aanslag en volhardt tot in hoger beroep. Het Hof van Beroep te Gent oordeelt dat het recht van verdediging weldegelijk gewaarborgd is: door de subsidiaire aanslag aan de belastingplichtige ter kennis te brengen in het kader van de gerechtelijke procedure, krijgt de belastingplichtige de mogelijkheid zijn opmerkingen te formuleren en zijn de rechten van verdediging ten volle gevrijwaard.

Gent, 3 december 2013



MERITIUS
ADVOCATEN - AVOCATS

Het Hof wijst er op dat het bewijs dat de studerende kinderen effectief en op bestendige wijze de gezinswoning hebben verlaten en dat ze de wil hebben om een afzonderlijk gezin te stichten, moet worden geleverd aan de hand van een geheel van concrete feitelijke omstandigheden en niet aan de hand van abstracte beschouwingen.

Aftrek onderhoudsuitkeringen vergt dossieropbouw

Philippe VANDEN POEL

Soms is het fiscaal interessant om onderhoudsuitkeringen uit te keren aan studerende kinderen. Dergelijke uitkeringen kunnen immers van het belastbaar inkomen worden afgetrokken. In voorkomend geval moet het kind evenwel de ouderlijke woning hebben verlaten met de wil om een eigen gezinsleven, onderscheiden van dat van zijn ouders, op te zetten.

De wil om een eigen gezinsleven op te zetten moet voortvloeien uit gebeurtenissen die het leven van het kind hebben beïnvloed in de richting van de stap naar onafhankelijkheid (huwelijk, leven als koppel, onenigheid met de ouders, verwijdering wegens het uitoefenen van een

eerste betrekking, enz.).

Volgens het Hof van Beroep te Bergen blijven kinderen principieel deel uitmaken van het gezin van de ouders tot op het ogenblik dat ze de ouderlijke woning verlaten, meestal wegens het verwerven van financiële, psychologische of sociale onafhankelijkheid. Het Hof wijst er op dat het bewijs dat de studerende kinderen effectief en op bestendige wijze de gezinswoning hebben verlaten en dat ze de wil hebben om een afzonderlijk gezin te stichten, moet worden geleverd aan de hand van een geheel van concrete feitelijke omstandigheden en niet aan de hand van abstracte beschouwingen.

Bergen 11 september 2013

Kotverhuur wordt beroepsactiviteit

Evi CONRUYT

Een belastingplichtige verhuurt 73 studentenkamers in Leuven, verspreid over 8 gebouwen. Hij kocht de gebouwen aan over een periode van 10 jaar en voerde belangrijke verbouwingswerken uit. Dat alles financierde hij met leningen. Volgens de Administratie kan een dergelijke activiteit voor een doorsnee huishouden niet aanzien worden als een normaal beheer van een privé-vermogen.

Ook het Hof van Beroep te Antwerpen is die mening toegedaan: de uitbating van 73 kamers

(beheer en globaal onderhoud, opvolging huurcontracten, opvolgen betalingen, het maken van afrekeningen voor elektriciteit en water, etc.) wijst daarentegen op een specifieke organisatie en constante intellectuele bedrijvigheid zodat er sprake is van een beroepsactiviteit/winstgevende bezigheid. De daaruit voortvloeiende inkomsten zijn dan ook beroepsinkomsten (art. 23, par. 1 WIB/92).

Antwerpen 21 januari 2014

Onze kantoren

MERITIUS® GENT

Martelaarslaan 402 - 9000 Gent
Tel. +32 (0)9 269 70 70 - Fax +32 (0)9 269 70 71
info.gent@meritius.be

MERITIUS® BRUXELLES

Georges Henrilaan 431 - 1200 Bruxelles
Tel. +32 (0)2 735 91 56 - Fax +32 (0)2 734 35 00
info.brussels@meritius.be

MERITIUS® MONS

Rue Ste Gertrude 1 - 7070 Le Roeulx
Tel. +32 (0)64 66 50 12 - Fax +32 (0)64 67 60 93
info.mons@meritius.be

MERITIUS® NAMUR

Rue des Aubépines 44 - 5101 Namur (Erpent)
Tel. +32 (0)81 32 22 70 - Fax +32 (0)81 32 22 79
info.namur@meritius.be

MERITIUS® ANTWERPEN

Jules Moretuslei 374-376 - 2610 Antwerpen
Tel. +32 (0)3 825 55 00 - Fax +32 (0)3 825 56 00
info.antwerpen@meritius.be

Bezoek ook onze website: <http://www.meritius.be>



MERITIUS is a member of **CYRUS ROSS INTERNATIONAL EEIG**

With member offices in Austria, Belgium, Bulgaria, Denmark, Finland, France, Germany, Great Britain, Hungary, Ireland, Italy, Luxembourg, Netherlands, Norway, Poland, Portugal, Spain, Sweden, Switzerland

www.cyrusross.com