



Verdienstelijk in recht

© Copyright MERITIUS® Gent

In dit nummer

Wanneer een verkoopprijs een geldlening wordt1

... of misschien toch een verkoopprijs blijft ?1

Rechtszekerheidsbeginsel verhindert de fiscus om zomaar van mening te veranderen (1)2

Rechtszekerheidsbeginsel verhindert de fiscus om zomaar van mening te veranderen (2)2

Verstandig wegwerken van R/C is geen speculatie !3

Fiscus mag overgedragen "oude" verliezen controleren3

Bankgeheim geldt ook voor leasingmaatschappijen4

Fiscus mag werkelijkheid van managementfees controleren4

Wanneer een verkoopprijs een geldlening wordt ...

Luc STOLLE

Een notaris draagt, bij wijze van quasi-inbreng (een verkoop binnen de twee jaar na de oprichting) zijn handelsfonds en cliënteel over aan zijn vennootschap. Er wordt geen betalingstermijn vastgesteld, doch de overdrachtprijs wordt als een (rentedragende) vordering geboekt in de R/C van de notaris.

Na verloop van jaren stelt de fiscus vast dat de notarisvennootschap nog steeds een aanzienlijk openstaand saldo verschuldigd is aan de notaris, dit niettegenstaande deze vennootschap over voldoende middelen beschikt om het openstaande bedrag aan te zuiveren. Ondertussen betaalt de vennootschap aanzienlijke interesten op het openstaande bedrag. De Administratie is dan ook van oordeel dat er sprake is van een werkelijke financieringswijze. Zij besluit – en ze wordt daarin gevolgd door het Hof van Beroep te Bergen – dat onder de

mantel van een overdracht van cliënteel er in werkelijkheid een geldlening aan de vennootschap schuil gaat. Gezien de betreffende wettelijke grenzen werden overschreden, heeft de Administratie de interesten dan ook terecht geherkwalificeerd als dividenden (art. 18 WIB/92).

Het concrete gevolg daarvan was dat de vennootschap het verlaagd opklimmend tarief in de vennootschapsbelasting aan haar neus voorbij zag gaan wegens overschrijding van de zgn. 13 %-regel (zie art. 215, al. 3, 3° WIB/92). Het Hof bevestigt daarmee nog eens dat men in dit verband rekening moet houden met alle uitgekeerde dividenden, ongeacht de oorsprong ervan, en dus ook met de dividenden die hun oorsprong vinden in een wettelijke herkwalficatie-regel.

Bergen 9 september 2015

... of misschien toch een verkoopprijs blijft ?

Peter VERMEIREN

In een gelijkaardige zaak die werd voorgelegd aan het Hof van Beroep te Bergen werd enkele maanden voordien evenwel nog anders geoordeeld, ditmaal in het voordeel van de belastingplichtige.

Ook hier was er sprake van een verkoop van activa met volledig uitstel van betaling gedurende meerdere jaren. Bovendien bleek de verkoopprijs op een passiefrekening van meer dan één jaar te zijn geboekt. De betaalde interesten werden op een speciaal daartoe opgestelde kostenrekening geboekt. Volgens de Administratie was er sprake van schuldvernieuwing; de schuld ingevolge de verkoop van activa was een leningschuld geworden.

Het Bergense Hof was het daarmee niet eens: schuldvernieuwing wordt niet vermoed, de wil om ze tot stand te brengen moet duidelijk uit de handeling blijken (art. 1273 BW). Het Hof besluit dat de boeking van de verkoopprijs in de R/C van de verkoper slechts een uitvoeringsmodaliteit betreft van de overdracht met uitstel van betaling en geen geldlening vormt. Van een herkwalficatie van de betaalde interesten kan dan ook geen sprake zijn.

Bergen 26 juni 2015



Rechtszekerheidsbeginsel verhindert de fiscus om zomaar van mening te veranderen (1)

Philippe VANDEN POEL

Een VZW die haar aangifte deed in de rechts-personenbelasting werd diverse keren gecontro-leerd. Nooit kreeg zij een opmerking. Evenwel verandert de Administratie plots van mening en stelt zij dat de VZW onderworpen is aan de ven-nootschapsbelasting.

De belastingplichtige, en finaal ook het Hof van Beroep te Antwerpen, is het niet eens met deze kentering. Zij zijn van mening dat de fiscus niet retroactief kan terugkomen op het standpunt dat eerder werd ingenomen, temeer daar niet is aangetoond dat de situatie van de VZW intussen was veranderd.

Interessant zijn de aanknopingspunten waarop het Hof zich baseert om het rechtszekerheidsbe-ginsel in fiscale zaken toe te passen. Wij willen u deze rechtsgronden niet onthouden:

(i) artikel 1 van het Eerste Aanvullend Protocol bij het EVRM (dat o.m. het eigendomsrecht be-schermt) bepaalt dat het toepasselijk fiscaal stel-sel voor de betrokken personen toegankelijk en voorzienbaar in de toepassing moet zijn; een

belasting die niet beantwoordt aan de voorwaarde van voorzienbaarheid van het toepasselijk fiscaal stelsel in hoofde van de persoon die door deze belasting wordt geraakt, schendt het beginsel van rechtszekerheid en is strijdig met artikel 1 van het Eerste Aanvullend Protocol bij het EVRM.

(ii) het principe van voorzienbaarheid van het toe-passelijk fiscaal stelsel in hoofde van de persoon die door deze belasting wordt geraakt, is een al-gemeen rechtsbeginsel in het Europees recht.

(iii) volgens rechtspraak van het Grondwettelijk Hof mogen de belastingplichtigen verwachten dat het fiscaal stelsel dat op hen van toepassing is, voorzienbaar is; een belasting die wordt gevestigd met schending van het principe van de voorzien-baarheid van het toepasselijke belastingstelsel is strijdig met het principe van de rechtszekerheid en leidt tot een discriminatie die strijdig is met het gelijkheidsbeginsel bepaald in artikel 10, 11 en 172 GW.

Brussel 9 september 2014

“De burger moet kunnen vertrouwen op wat volgens hem niet anders dan een vaste gedragsregel en een regel van bestuur kan zijn en krachtens hetwelk de openbare diensten dienen te vol-doen aan de bij hem gewekte verwachtingen”

Rechtszekerheidsbeginsel verhindert de fiscus om zomaar van mening te veranderen (2)

Luc STOLLE

Eenzelfde oordeel velde ook de Brugse fiscale rechter m.b.t. een discussie omtrent de bewijskracht van de boekhouding van een VZW. De VZW had deze boekhouding steeds op dezelfde manier gevoerd en tijdens geen enkele voor-gaande controle waren daaromtrent opmerkin-gen gemaakt.

Volgens de rechtbank zijn de algemene beginse-len van behoorlijk bestuur dat het recht op rechtszekerheid omvat, bindend voor de FOD Financiën. Het recht op rechtszekerheid houdt in dat *“de burger moet kunnen vertrouwen op wat volgens hem niet anders dan een vaste gedrags-regel en een regel van bestuur kan zijn en krach-tens hetwelk de openbare diensten dienen te*

voldoen aan de bij hem gewekte verwachtingen”.

Door haar houding had de fiscus bij de VZW de gewettigde verwachting gewekt dat de boekhou-ding bewijskrachtig is. De VZW mocht, aldus de fiscale rechter, van een normaal zorgvuldige en redelijk handelende administratie verwachten dat ze de fiscale controles die worden uitge-voerd op een correcte manier doet. Door op een willekeurig ogenblik haar houding te wijzigen, schendt de administratie het opgewekte ver-trouwen en het recht op rechtszekerheid.

Rb. West-Vlaanderen (afd. Brugge)

24 december 2014



Artikel 90 WIB/92

**Diverse inkomsten zijn :
1° onverminderd het be-
paalde in 8° en 10°, winst of
baten, hoe ook genaamd, die
zelfs occasioneel of toeval-
lig, buiten het uitoefenen van
een beroepswerkzaamheid,
voorkomen uit enige presta-
tie, verrichting of speculatie
of uit diensten bewezen aan
derden, daaronder niet be-
grepen normale verrichtin-
gen van beheer van een pri-
vé-vermogen bestaande uit
onroerende goederen, porte-
feuillewaarden en roerende
voorwerpen ;**

Verstandig wegwerken van R/C is geen speculatie !

Luc STOLLE

Een belastingplichtige kocht tegen een relatief lage prijs de aandelen van een niet-actieve vennootschap. Hij "vormt" de vennootschap om tot een managementvennootschap die "op systematische wijze facturen zou uitschrijven aan haar opdrachtgever". Daardoor verhoogt het vermogen en de waarde van de vennootschap aanzienlijk. Na een tijdje verkoopt de belastingplichtige de aandelen teneinde de R/C-schuld in een andere vennootschap weg te werken.

Deze vaststellingen houden volgens de fiscus een aanwijzing in van een abnormaal beheer of een inzicht tot speculatie (art. 90, 1° WIB92).

Volgens het Hof van Beroep te Gent heeft de fiscus het verkeerd voor.

Zij is van oordeel dat de inbreng van de professionele activiteit in een eigen vennootschap een vrije keuze is van de belastingplichtige en de verhoging van het eigen vermogen het logische gevolg van het feit dat door inbreng van activiteiten managementinkomsten werden gegene-reerd.

Bovendien erkent het Hof dat de belastingplich-tige met de transactie wilde vermijden dat hij nog langer uit zijn persoonlijk vermogen belasting

moest betalen op een voordeel in natura (de-betinteresten op de R/C).

Het argument dat de belastingplichtige bij de transactie risico's heeft genomen, snijdt, aldus het Gentse Hof, geen hout temeer de aandelen tegen een zeer beperkte prijs werden verworven (1.500 euro) en een dergelijke aankoop aller-minst een "grote belegging" kan worden ge-noemd. De meerwaarde is dan weer louter het gevolg van de inspanningen van de belasting-plichtige, hetgeen geenszins op speculatie wijst. Bovendien werd de aandelenprijs bepaald vol-gens aanvaardbare en aannemelijke waarde-ringsmethoden.

Het Hof beklemtoont "dat het begrip van de goe-de huisvader niet uitsluit dat winst wordt nage-streefd, noch dat deze winstbetrachting het ge-volg mag zijn van een kostenbesparing onder de vorm van een belastingoptimalisatie, op voor-waarde dat deze optimalisatie geen overtreding van de wet uitmaakt noch valt onder een alge-mene of specifieke antimisbruikbepaling".

Gent 14 april 2015

Fiscus mag overgedragen "oude" verliezen controleren

Didier BAECKE

Een vennootschap brengt voor het aanslagjaar 2008 overgedragen verliezen in rekening die zijn ontstaan in de aanslagjaren 2001 en 2002. De Administratie verwerpt de verliesaftrek en steunt zich daarvoor op een onderzoek dat zij heeft uitgevoerd m.b.t. het aanslagjaar 2007.

Volgens de vennootschap maakte de Administra-tie twee fouten: (1) zij heeft ten onrechte geen bericht van wijziging gestuurd voor de aanslagja-ren 2001 en 2002, en (2) het onderzoek van 2007 is gebeurd met schending van de normale onderzoekstermijn van drie jaar.

Het Hof van Beroep te Antwerpen wuift deze bezwaren evenwel weg.

Vooreerst is de Administratie, voor de betwisting van de overgedragen verliezen, er niet toe ge-houden om een bericht van wijziging te versturen "betreffende de aangifte voor het jaar waarin de aangevoerde bedrijfsverliezen werden geleden"

(in casu de aanslagjaren 2001 en 2002).

Daarenboven kan een geleden verlies "door de Administratie betwist worden op het ogenblik dat dit verlies effectief in mindering wordt gebracht van belastbare inkomsten van latere belastbare tijdperken". M.a.w., de Administratie kon voor het aanslagjaar 2008 "controle uitoefenen over de verrekenbaarheid van voorgehouden vorige verliezen, ongeacht het ogenblik waarop ze hun ontstaan zouden hebben gevonden". Hierop zijn "de controle- en aanslagtermijnen voor aanslag-jaar 2008 van toepassing" (art. 333 WIB/92).

Antwerpen 17 februari 2015





MERITIUS
ADVOCATEN - AVOCATS

Art. 49 WIB/92:

Als beroepskosten zijn aftrekbaar de kosten die de belastingplichtige in het belastbare tijdperk heeft gedaan of gedragen om de belastbare inkomsten te verkrijgen of te behouden en waarvan hij de echtheid en het bedrag verantwoordt door middel van bewijsstukken of, ingeval zulks niet mogelijk is, door alle andere door het gemeen recht toegelaten bewijsmiddelen, met uitzondering van de eed.

Bankgeheim geldt ook voor leasingmaatschappijen

Luc STOLLE

Na afloop van een leasingovereenkomst heeft de leasingnemer een optie om de geleasde wagen aan te kopen. Vaak wordt de optie niet door de vennootschap gelicht, maar laat laatstgenoemde dat toe aan één van haar bestuurders/zaakvoerders of daarmee gerelateerde personen. Het is dan ook niet verwonderlijk dat de fiscus deze vrijgevigheid ergens wenst te belasten en daarom op zoek gaat naar gegevens waarop zij haar aanslag kan vestigen.

De vraag stelde zich aldus of de leasingmaatschappij zomaar inlichtingen mag verschaffen aan de fiscus omtrent het lichten van koopopties

en de personen die de koopoptie lichtten.

Het Hof van Cassatie heeft in een recent arrest van 15 oktober 2015 bevestigd dat het bankgeheim (van art. 318 WIB/92) ook geldt voor de ondernemingen die een werkzaamheid van financiële leasing uitoefenen, hetgeen impliceert dat de leasingmaatschappijen de lippen op elkaar zullen moeten houden.

Cass. 15 oktober 2015

Fiscus mag werkelijkheid van managementfees controleren

Luc STOLLE

Een vennootschap betaalt aanzienlijke managementvergoedingen die door de fiscus worden verworpen omdat niet is aangetoond dat de beweerde uitgaven werkelijke prestaties vergoeden, reden waarom zij niet voldoen aan de aftrekbaarheidsvoorwaarden van art. 49 WIB/92.

Het Hof van Beroep te Gent overweegt dat de Administratie niet kan oordelen over de opportuniteit of het nut van een uitgave, of nog over de

wijze waarop de belastingplichtige zijn activiteit organiseert. Desalniettemin moet de belastingplichtige aantonen dat de voorwaarden bepaald bij art. 49 WIB/92 voor de aftrekbaarheid van een managementvergoeding vervuld zijn.

Volgens het Hof doet de Administratie hierdoor niets meer dan het uitoefenen van toezicht op de naleving van de fiscale wet.

Gent 23 december 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