



De
btw

lij n

Herstructureringen

Belgische ondernemingen: aandachtspunten VennB, btw en financiering



Directe belastingen

Directe belastingen

Financiering

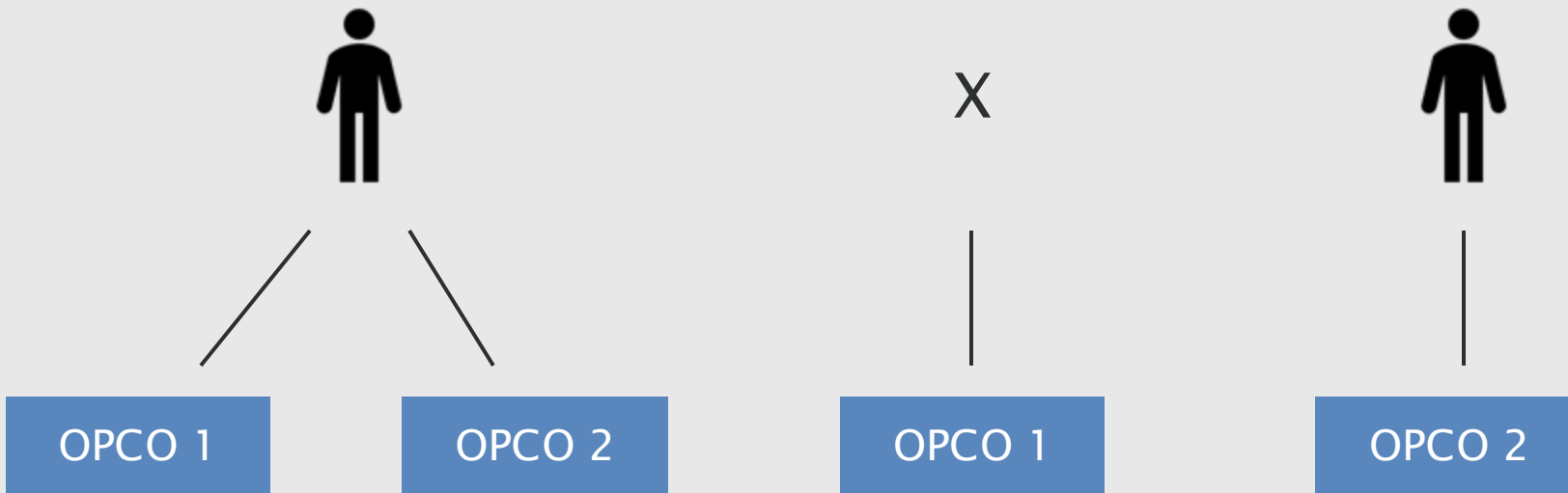
Aandachtspunten btw

Herstructureringen

Wettelijke bepalingen

- Belangrijkste toetsingscriteria in het kader van belastingvrije herstructureringen (directe belastingen) => artikel 183bis, WIB 92
 - *Voor de toepassing van de artikelen 45, § 1, eerste lid, 46, § 1, eerste lid, 2°, 95, eerste lid, 211, § 1, eerste lid, en 231, § 2, eerste lid, mag de verrichting niet als hoofddoel of een der hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking hebben.*
 - *Wanneer de verrichting niet plaatsvindt op grond van zakelijke overwegingen, zoals herstructurering of rationalisering van de activiteiten van de bij de verrichting betrokken vennootschappen, kan dit doen vermoeden, behalve het bewijs van het tegendeel, dat die verrichting als hoofddoel of een van de hoofddoelen belastingfraude of belastingontwijking heeft.*
- BTW: artikel 11 en 18, §3, W.BTW
- Registratierecht: artikel 117, §1, W.Reg

Herstructureringen

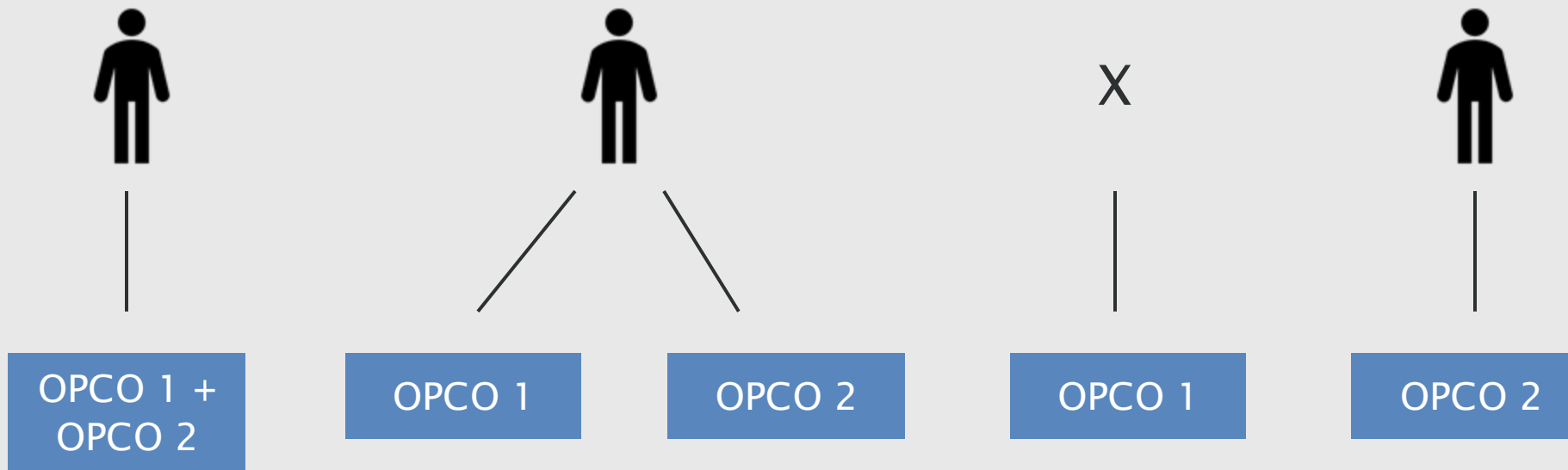


- Vrijgestelde meerwaarden op aandelen
- Geen toepassing art, 90, eerste lid, 9°, WIB 92
- Excess cash – overtollige liquiditeiten!

Herstructureringen

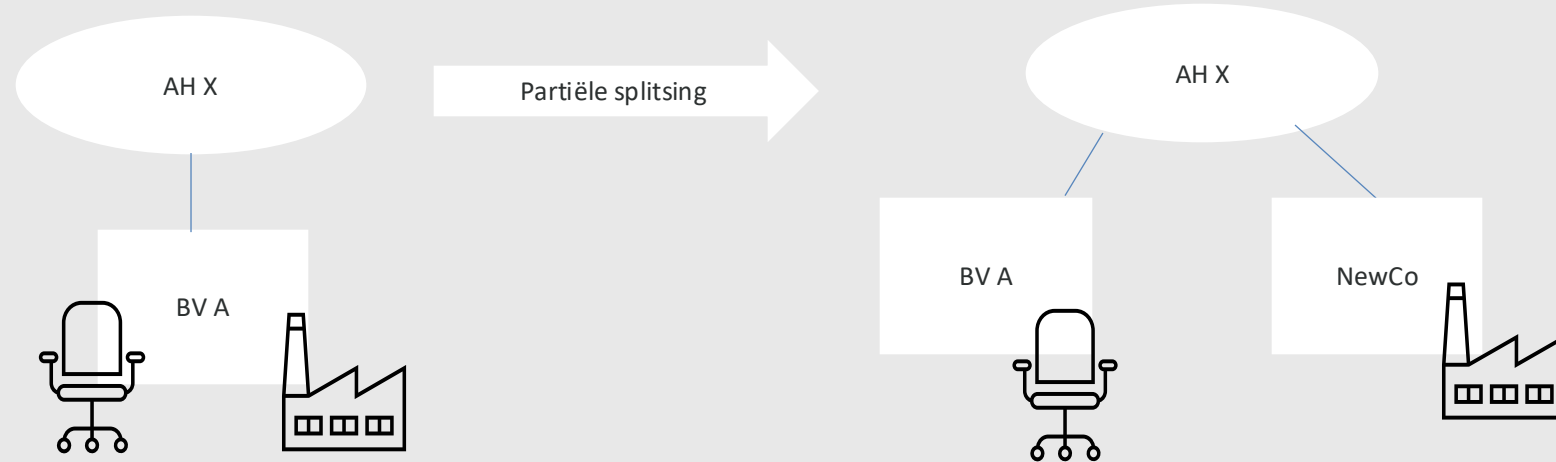
(Partiële) splitsing

Verkoop aandelen OPCO 1
aan derde X

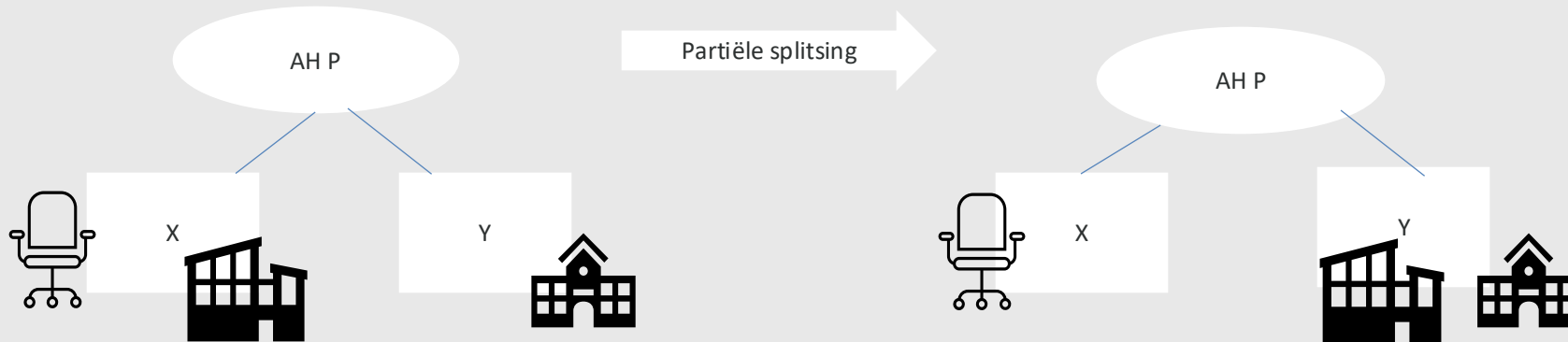


→ Quid fiscaal misbruik?

Herstructureringen



Herstructureringen



Herstructureringen

Heroriënteringsengagement

Ratio:

- Het engagement werd in het leven geroepen als compensatie voor het fiscaal voordeel dat ontstaat indien de aanvrager opteert voor een (partiële) splitsing of inbreng gevolgd door een verkoop van aandelen i.p.v. een assetdeal gevolgd door een dividenduitkering van de verkoopprijs aan de aandeelhouders. Het **fiscale voordeel** van deze werkwijze bestaat uit:
 - geen belasting op de latente meerwaarde op de assets in de Ven.B;
 - geen RV op de verkoopprijs die rechtstreeks toekomt aan de aandeelhouders-natuurlijke personen.
- Deze visie gaat uit van de **continuïteitsgedachte** van de vennootschappen betrokken bij de herstructurering en het is in die visie evident dat de geldsommen ontvangen na verkoop van de aandelen opnieuw worden geherinvesteerd.

Herstructureringen

Heroriënteringsengagement

- Enkel indien fiscaal voordeel (slechts in uitzonderlijke gevallen – maar bv. VB 2020.1807 geen heroriëntering want geen fiscaal voordeel t.o.v. asset deal)
- Negatieve gevallen zelfs indien heroriëntering:
 - Operationele activiteit + privégoederen/niet productieve goederen;
 - Operationele activiteit + overtollige cash/effectenportefeuille
 - Afsplitsen onroerend goed en zeker indien leegstaand of improductief onroerend goed
 - Zuivere holdingvennootschap met verschillende deelnemingen : indien men een aantal deelnemingen wenst af te stoten => verkoop van de deelnemingen rechtstreeks door de holding (ipv van splitsing van de holding gevolgd door verkoop van aandelen)

Herstructureringen

Partiële splitsing gevolgd door aandelenverkoop – 2018.0012

Feiten

- De VOF X is een exploitatievennootschap die tevens eigenaar is van het onroerend goed waarin ze haar activiteiten uitoefent.
- Er zal een partiële splitsing van de VOF X doorgevoerd worden waarbij het onroerend goed zal worden overgedragen aan een nieuw op te richten vastgoedvennootschap.
- In de aanvraag wordt gesteld dat de aandeelhouders, gelet op hun leeftijd 'hun exit uit de zaak' wensen voor te bereiden vanuit de optiek van de continuïteit van de vennootschap. De aanvragers wensen de exploitatieactiviteit over te dragen zonder het onroerend goed hierin te willen betrekken.

Herstructureringen

Partiële splitsing gevolgd door aandelenverkoop – 2018.0012

Beslissing

- Op basis van bovenstaande elementen kan aangenomen worden dat de partiële splitsing niet plaatsvindt op grond van zakelijke overwegingen en als hoofddoel of één der hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft in de zin van artikel 183bis, WIB 92 waardoor de partiële splitsing niet belastingvrij kan geschieden overeenkomstig artikel 211, WIB 92.
- De combinatie van een partiële splitsing gevolgd door een verkoop van de aandelen van één van de bij de partiële splitsing betrokken vennootschappen (in casu de VOF X) met het oog op de overdracht van een deel van de activa zou bovendien fiscaal misbruik uitmaken in de zin van artikel 344, §1, eerste lid, WIB 92. De eenheid van handelen is zeer duidelijk aanwezig.

Herstructureringen

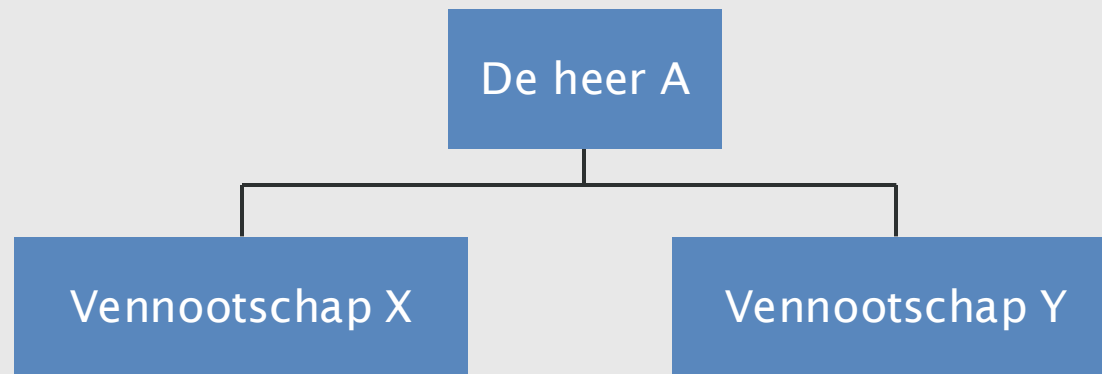
Partiële splitsing gevolgd door aandelenverkoop – 2018.0012

- Negatieve beslissing inzake partiële splitsing gevolgd door aandelenverkoop (2018.0012) werd aangevochten voor REA Brussel
- Voorwerp? Kan beslissing ruingdienst worden aangevochten? Kan rechter een positieve beslissing afleveren?
- REA Brussel 3 februari 2020 komt tot besluit dat het tot haar rechtsmacht en bevoegdheid behoort om zich uit te spreken over ruing (zie ook REA Gent 14 januari 2020 inzake Vlabel-ruing) en de wettigheid ervan
- Rechtbank kan zelf geen nieuwe ‘voorafgaande beslissing’ afleveren.

Herstructureringen

Jaarverslag 2020

- Exploitatievennootschap X is in handen van de heer A. Daarnaast bezit hij de aandelen van vennootschap Y die zich bezig houdt met het beheer van roerend en onroerend vermogen.



Herstructureringen

Jaarverslag 2020

- De heer A wenst zich terug te trekken uit de zaak en de aandelen te verkopen aan een werknemer, de heer B.
- Om de overname financieel haalbaar te maken, wenst de aanvrager voorafgaand aan de overname, de geldbeleggingen en een rekening courant vordering partieel af te splitsen naar de bestaande vennootschap Y.
- De voorgelegde herstructurering kadert in de verkoop van de operationele vennootschap X. De zakelijke overwegingen beperken zich tot het verkoopsklaar maken van vennootschap X.
- Aangezien de verrichting er uitsluitend op gericht is om de overtollige liquiditeiten uit vennootschap X te halen teneinde de overname te faciliteren stelt de DVB dat de zakelijke overwegingen niet opwegen tegen het fiscaal voordeel, m.n. het vermijden van RV die verschuldigd zou zijn indien deze liquiditeiten zouden uitgekeerd worden d.m.v. een dividend.
- Bijgevolg beantwoorden de geplande verrichtingen niet aan het bepaalde in artikel 183bis en 344,§1 WIB 92.

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2020.2203 d.d. 19/1/2021

- BV A is een exploitatievennootschap. De aandelen zijn integraal in handen van de natuurlijke persoon x. BV A bezit een bedrijfsgebouw dat deels verhuurd wordt aan derden en deels gebruikt wordt voor de eigen exploitatie.
- De partiële splitsing van BV A strekt ertoe haar bedrijfsgebouw over te dragen naar een nieuw op te richten patrimoniumvennootschap Newco tegen uitreiking van aandelen Newco aan de aandeelhouder van BV A. Op het onroerend goed rusten geen schulden. BV A zal een marktconforme huur betalen aan Newco voor het gebruik van het onroerend goed.

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2020.2203 d.d. 19/1/2021

- De aanvrager heeft bevestigd dat er geen intentie bestaat om de aandelen van BV A en Newco te vervreemden aan derden. Evenwel bestaat de mogelijkheid dat in het kader van de successieplanning van de natuurlijke persoon x voormelde aandelen als volgt worden overgedragen:
 - schenking van de blote eigendom van de aandelen van de patrimoniumvennootschap Newco aan beide kinderen, met voorbehoud van vruchtgebruik voor de natuurlijke persoon x;
 - verkoop van de aandelen van de exploitatievennootschap BV A aan kind y dat actief is in de vennootschap.
- De natuurlijke persoon x zal de verkoopprijs van de aandelen van BV A na de partiële splitsing duurzaam en beroepsmatig investeren via een kapitaalinjectie in een vennootschap. De herinvestering zal uiterlijk plaatsvinden binnen de 2 jaar na de verkoop van de aandelen van BV A. De aanvrager zal een overzicht van de gedane investeringen bezorgen aan het bevoegde controlekantoor.

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2021.0063 d.d. 16/3/2021

- Vennootschap X is een exploitatievennootschap die tevens eigenaar is van verschillende onroerende goederen. In een van deze onroerende goederen worden haar activiteiten uitgeoefend.
- Vennootschap Y fungeert als een vastgoedvennootschap. Deze vennootschap bezit hiertoe verschillende onroerende goederen die verhuurd worden aan derden.
- De aandelen van vennootschap X en vennootschap Y worden alle aangehouden door de heer P.
- De voorgenomen verrichting betreft een partiële splitsing van vennootschap X waarbij de onroerende goederen en de schulden die hiermee verbonden zijn aan de bestaande vastgoedvennootschap Y zullen worden overgedragen.

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2021.0063 d.d. 16/3/2021

- Verwacht wordt dat een kandidaat-overnemer geen interesse zal tonen in het vastgoed en enkel de operationele activiteiten zal willen overnemen. Een verkoop van de aandelen van vennootschap X zonder vastgoed zal volgens de aanvrager ook meer potentiële kopers aantrekken, aangezien de prijs van de aandelen hierdoor wordt verlaagd met de aanzienlijke marktwaarde van het vastgoed. De geplande partiële splitsing van vennootschap X zou de overdracht van de exploitatieactiviteiten vlotter kunnen laten verlopen.
- De aanvragers hebben verklaard dat vennootschap Y de verhuuractiviteiten na de partiële splitsing onverminderd zal verderzetten en dat een marktconforme huur door vennootschap Y zal worden aangerekend aan vennootschap X voor het gebruik van het bedrijfsmatig aangewende onroerend goed en aan de heer P voor het gebruik van de privéwoning. Er werd tevens verklaard dat deze marktconforme huurgelden ook betaald zullen worden.

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2021.0063 d.d. 16/3/2021

- De partiële splitsing gevolgd door de verkoop van de aandelen van vennootschap X door de heer P zal een fiscaal voordeel (op het vlak van de vennootschapsbelasting en op het vlak van de roerende voorheffing) opleveren in vergelijking met een verkoop van de exploitatieactiviteit met alle daarbij horende activa en passiva door vennootschap X aan de overnemer gevolgd door een uitkering als dividend van de verkoopprijs door vennootschap X aan aandeelhouder-natuurlijke persoon.
- In dit kader werd door de aanvragers bevestigd dat de verkoopprijs van de aandelen van vennootschap X (na partiële splitsing) opnieuw duurzaam zal worden geherinvesteerd in de Europese Economische ruimte door middel van een kapitaalverhoging in vennootschap Y binnen de drie maanden na verkoop van deze aandelen en dat deze middelen door vennootschap Y zullen worden geïnvesteerd in vastgoed bestemd voor verhuur aan derden.

Herstructureringen

Partiële splitsing gevolgd door aandelenverkoop en heroriëntering

- Beslissing 2019.0527 d.d. 12/7/2019
- Beslissing 2019.0537 d.d. 12/7/2019
- Beslissing 2019.0596 d.d. 24/9/2019
- Beslissing 2019.0938 d.d. 19/11/2019
- Beslissing 2020.1877 d.d. 13/10/2020
- Beslissing 2020.2010 d.d. 24/11/2020
- Beslissing 2020.2047 d.d. 1/12/2020
- Beslissing 2020.2075 d.d. 8/12/2020
- Beslissing 2020.2148 d.d. 22/12/2020
- Beslissing 2020.2150 d.d. 22/12/2020
- Beslissing 2021.0139 d.d. 23/3/2021
- Beslissing 2021.0893 d.d. 26/10/2021
- Beslissing 2022.1052 d.d. 17/1/2023
- Beslissing 2023.0249 d.d. 23/5/2023
- Beslissing 2023.0376 d.d. 2/7/2023

Herstructureringen

Voorafgaande beslissing 2020.1773 d.d. 17/11/2020 – geen herbelegging – schenking aandelen

- De BV X is een exploitatievennootschap, die tevens het bedrijfsmatig onroerend goed bezit waarin ze haar activiteiten uitoefent. De aandelen worden quasi volledig aangehouden door de heer P; zijn kinderen bezitten elk één aandeel.
- De heer P wenst een regeling te treffen voor zijn opvolging door de volgende generatie. In het kader hiervan zal de BV X partieel gesplitst worden waarbij de exploitatieactiviteit en alle activa en passiva die ermee verband houden, alsook een deel van de liquide middelen, worden overgedragen aan een nieuwe vennootschap (Newco) tegen uitgifte van aandelen in de newco. Het vastgoed en alle ermee samenhangende activa en passiva, alsook een deel van de liquide middelen blijven behouden in de BV X. Deze verrichting laat toe om nadien de exploitatievennootschap te schenken aan enkel de kinderen die actief zijn binnen de onderneming, terwijl de vastgoedvennootschap kan geschonken worden aan alle kinderen.

Herstructureringen

Heroriënteringsengagement – Gedeeltelijke verkoop

- Verkoop van een gedeelte van de aandelen van de vennootschap
- Beoogde gevallen:
 - De enige aandeelhouder verkoopt een gedeelte van de aandelen
 - Bepaalde aandeelhouders verkopen hun aandelen (of een gedeelte ervan), de andere aandeelhouders hebben niet de intentie om te verkopen (2023.0247 d.d. 23/5/2023)
- Algemene regel bij gedeeltelijke verkoop van aandelen geen heroriëntering want:
 - een dergelijke verrichting valt bezwaarlijk via een asset deal te regelen (geen misbruik in het kader van art. 183bis of 344, § 1, WIB 92)
 - men kan dit niet beschouwen als een equivalent van een asset deal gevolgd door een dividenduitkering aan de aandeelhouders aangezien niet alle aandeelhouders cashen (geen misbruik in het kader van art. 183bis of 344, § 1, WIB 92)

Herstructureringen

Heroriënteringsengagement – Gedeeltelijke verkoop – vervolg

- Geen heroriëntering vereist bij gedeeltelijke verkoop van aandelen:
 - Intrede van key-personeel/management waarbij de bestaande aandeelhouder(s) nog de meerderheid van de aandelen aanhouden
 - Intrede van derde investeerder met voldoende knowhow/kennis en/of financiële middelen waarbij de bestaande aandeelhouder(s) nog de meerderheid van de aandelen aanhouden
 - Familiale planning waarbij ouders nog actief blijven in het dagelijks bestuur van de vennootschap (een indicatie hiervoor kan zijn dat ze een bezoldiging ontvangen) en ook nog een belangrijke participatie behouden in de vennootschap.
 - Overname van de aandelen van een vennoot (vennoten) door de andere vennoot (vennoten)
- Een gedeeltelijke verkoop (zonder heroriënteringsengagement) vereist altijd een sterk en overtuigend bedrijfseconomisch verhaal.

Herstructureringen

Heroriënteringsengagement – Gedeeltelijke verkoop – vervolg

- Uitzondering (= toch heroriëntering):
 - Indien vaststaande gefaseerde verkoop van aandelen;
 - Indien optie op overige aandelen;
 - Indien verkoop overige aandelen onder opschortende voorwaarden

Herstructureringen

- Hoeveel herinvesteren? – volledige verkoopprijs uitz. aandeelhouders-vennootschappen met dochterondernemingen of activa zonder meerwaarde
- Door wie te herinvesteren? – natuurlijk persoon of vennootschap die de aandelenverkoopprijs ontvangt
- In wat te herinvesteren? - duurzame herinvesteringen = vaste activa + aflossing van externe (bank)schulden
- Binnen welke termijn? Vertrekpunt = aandelenverkoop - Eindpunt = 6 maanden voor verstrijken van de 3-jarige verjaringstermijn van het aanslagjaar waarin splitsing gebeurt
- Formaliteiten om naleving te garanderen? Via warning beslissing



Financiering

Directe belastingen

Financiering

Aandachtspunten btw

Herstructurering Financiering

- Overname Opco door Holdco en financiering op niveau Holdco
- Fiscaal niet optimaal want intrestlast op niveau Holdco die niet kan worden afgezet tegen belastbare inkomsten want vrijgestelde DBI à 100%

Herstructurering Financiering

“Oplossingen”?

- Post acquisitiefusie Opco/Holdco – debt push down?
- Beleende kapitaalvermindering – dividenduitkering op niveau Opco?
- Overdreven bestuurdersbezoldiging/ management fees?
- Groepsbijdrage?

Herstructurering Financiering

Rechtsleer beleende kapitaalvermindering/dividenduitkering

Visie AABBI Filip Vanneste – Fiscale actualiteit 2020/41

De eerste twee BBI-aanslagen werden bevestigd door de hoven van beroep en door het Hof van Cassatie, met duidelijke standpunten. Op basis van een letterlijke lezing van het arrest van Cassatie van 19 maart 2020 (de vennootschap “kan dit onder meer door aan te tonen dat de lening werd aangegaan om het verlies te voorkomen van activa die worden gebruikt om belastbare inkomsten te verkrijgen of te behouden”) kan nog de vraag gesteld worden of de deur op een kier staat dan wel of de deur effectief gesloten is. Hierboven hebben wij duidelijk gemaakt dat de deur gesloten is. Naast het feit dat het een post-factum drogreden betreft, is het bewijs dat de onderhavige leningen aangegaan werden om activa te behouden, een onmogelijk bewijs.

Herstructurering Financiering

Rechtsleer beleende kapitaalvermindering/dividenduitkering

Visie Gnedasj – Fiscale actualiteit 2020/17

BBI wint een veldslag maar verliest de oorlog

De discussie of kosten ter financiering van een kapitaalvermindering of dividenduitkering aftrekbaar zijn, deed de laatste jaren veel stof opwaaien. Aanleiding waren twee principiële zaken waarin de BBI de aftrek van de interest verwierp op basis van artikel 49 WIB 92 omdat ze vond dat aftrek conceptueel onmogelijk was. Zowel het Gentse als Antwerpse hof van beroep beslechtten het pleit op basis van concrete feiten (en gebrekkige bewijzen) in het voordeel van de fiscus. Cassatie heeft zich nu in beide zaken uitgesproken. De voorziening tegen het Gentse arrest werd eind 2019 verworpen om cassatie-technische redenen, waardoor het belang van het arrest voor de praktijk eerder beperkt is (S. Gnedasj in Fisc. Act. 2020, 14/1). In de Antwerpse zaak schenkt het Hof van Cassatie daarentegen uitzonderlijk klare wijn: zulke financieringskosten kunnen wel degelijk fiscaal aftrekbaar zijn, mits wordt aangetoond dat aan alle voorwaarden van artikel 49 WIB 92 is voldaan (waar de belastingplichtige in casu evenwel niet in slaagde).

Herstructurering Financiering

Hof van Beroep van Antwerpen 28/9/2021

- In oktober 2012 kondigden de familiale aandeelhouders van Duvel Moortgat aan dat ze hun bedrijf, dat sinds 1999 op Euronext genoteerd stond, van de beurs wilden halen.
- Voor de beursexit moesten de aandeelhouders een goede € 125 miljoen neertellen. Ze gingen daartoe kortlopende overbruggingsleningen aan die ze aflostten met de dividenden die Duvel hen uitbetaalde.
- Economisch heeft Duvel zijn eigen exit mee gefinancierd (door de dividenduitkering) en naar aanleiding daarvan schulden aangegaan. Anders gezegd: de overnameschuld werd (deels) doorgeduwd naar het niveau van de doelwitvennootschap (debt push down). Dat is trouwens een in de praktijk vaak voorkomende eis van de banken, die liever de activa van de doelwitvennootschap als onderpand hebben dan de aandelen van die vennootschap.

Herstructurering Financiering

Hof van Beroep van Antwerpen 28/9/2021

- Duvel bracht de financieringskosten fiscaal in aftrek, maar de BBI weigerde de aftrek op grond van de finaliteitsvoorwaarde van artikel 49 WIB 92, aangedikt met de dogmatische benadering dat er principieel niet voldaan kan zijn aan die voorwaarde. De lening werd volgens de fiscus immers enkel aangegaan om de dividenduitkering te financieren. Zo'n uitkering van eigen vermogen wordt niet gerealiseerd om belastbare inkomsten te verkrijgen of te behouden omdat ze de vennootschap aanzienlijk verarmt.
- Het arrest doet enkele ernstige vragen rijzen nopens zowel bepaalde theoretische beschouwingen als de concrete toepassing van het theoretische kader rond artikel 49 dat het hof zelf uitgetekend heeft.
- Als het Hof van Cassatie nu niet ingrijpt en de zaken niet (verder) verduidelijkt, dreigen de fiscale controles ter zake bij gebrek aan houvast een echte processie van Echternach te worden, wat de nu al gehavende rechtszekerheid en het onzekere investeringsklimaat in België nog verder zal aantasten.

Bron Fiscale actualiteit 2021/40 Svjatoslav GNEDASJ

Herstructurering Financiering

Hof van Beroep van Gent 26/9/2023

- Een arrest van het hof van beroep te Gent illustreert hoe moeilijk het wel is om de aftrekbaarheid van interesten die worden betaald op een lening om kapitaal of inbreng terug te betalen, hard te maken.
- Om de successieplanning van de hoofdaandeelhouder te faciliteren, had de buitengewone algemene vergadering van een BV beslist tot kapitaalvermindering. Aangezien de BV niet over de nodige liquiditeiten beschikte om het bedrag van de kapitaalvermindering effectief terug te betalen, ging zij een lening aan bij de hoofdaandeelhouder.
- De vennootschap moet in concreto aantonen dat de interestlasten werden gedaan of gedragen met het oog op het verkrijgen of behouden van belastbare inkomsten.
- Het hof kan alleen maar vaststellen dat de vennootschap in casu zeer algemeen blijft. Zij beweert dat ze zonder de lening winstgenererende activa zou hebben moeten verkopen, maar legt daarvan geen enkel stuk voor. Ook de leningsovereenkomst vermeldt daar niets over. Het blijft allemaal bij beweringen. En dat de kapitaalvermindering te situeren was in de successieplanning van de hoofdaandeelhouder doet er ook al geen goed aan. Het hof besluit dan ook tot niet-aftrekbaarheid van de interesten. (SVC)

Bron Fiscooloog 15/11/2023 - 1812 - p.14 - Stefan Van Crombrugge

Herstructurering Financiering

Jaarverslag DVB 2021 - Interestlasten overname financiering

Situatieschets

- De aanvragers zijn de exploitatievennootschap X en haar moedervenootschap Y. Naast haar holdingfunctie houdt Y tevens het bedrijfsvastgoed aan, alsook bouwgronden, deels als investering en deels dienstig voor toekomstige uitbreiding van de onderneming. Tevens is een belangrijk cash bedrag aanwezig in X.
- Voorgelegde verrichting
- Een overdracht naar de volgende generatie dringt zich op. Enkele van de kinderen van de huidige aandeelhouders zijn geïnteresseerd het familiebedrijf verder te zetten. Zij zullen een overnameholding oprichten, Newco, die de aandelen van de huidige aandeelhouders zal aankopen.

Herstructurering Financiering

Jaarverslag DVB 2021 - Interestlasten overname financiering

- Ongeveer 2/3de van de prijs zal onmiddellijk betaald worden, het saldo zal als vendor loan blijven openstaan. Voor het onmiddellijk te betalen bedrag zal een financieringsplan worden opgesteld waarbij door de bank leningen worden verstrekt enerzijds aan Newco, en anderzijds ook aan X en Y, waarmee een superdividend kan opstromen naar Newco tot gedeeltelijke aflossing van de aan haar verstrekte financiering.
- De vraag wordt gesteld of de interestlasten die door X en Y in het kader van de overnamefinanciering zullen worden betaald, beantwoorden aan de voorwaarde dat ze moeten zijn gedaan of gedragen om belastbare inkomsten te verkrijgen of te behouden zoals voorzien in artikel 49 WIB 92.

Herstructurering Financiering

Jaarverslag DVB 2021 - Interestlasten overname financiering

Standpunt DVB

- De DVB is in casu op basis van de feiten van mening dat de verrichting niet is opgezet in het belang van de vennootschappen X en Y, die finaal de interestlast zullen dragen, maar wel in het belang van een derde, meer bepaald de NewCo, zodat niet is voldaan aan de finaliteitsvoorwaarde van artikel 49 WIB 92.

Spreker



Steven Vanden Berghe

steven.vandenbergh@minfin.fed.be

0257/93.843



@berghe_s



Aandachtspunten btw

Directe belastingen

Financiering

Aandachtspunten btw

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling (voorwaarden):

- Geen levering van een goed of dienst als de overnemer de btw (indien die verschuldigd zou zijn) geheel of gedeeltelijk zou kunnen aftrekken.
 - Artikelen 11 en 18, § 3, van het Btw-Wetboek niet facultatief is
- Toepassing is niet facultatief (desgevallend vooraf afstemmen)
- Algemeenheid of bedrijfsafdeling
 - Overdracht geheel van elementen of een combinatie van elementen die de verderzetting van een autonome economische activiteit toelaten
 - Niet per se alles (vb. gebouw kan bij overdrager blijven – eventueel wel herziening)
 - Beoordelen in hoofde van de overnemer
 - Intentie verderzetting activiteit is belangrijk element (niet per se dezelfde activiteit)
- Overdracht ten bezwarende titel of om niet (mag ook met twee contracten)

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling (voorwaarden):

- Overnemer: btw-plichtige met recht op aftrek (hoedanigheid mag nav overdracht)
 - Wordt geacht de activiteit van de overdrager verder te zetten
 - Artikel 44, § 2, 13°, van het Btw-Wetboek:

Overeenkomstig de bepalingen van dit artikel zijn van de belasting vrijgesteld

- de levering van goederen die uitsluitend ten behoeve van een op grond van dit artikel vrijgestelde activiteit werden aangewend als voor al deze goederen geen recht op aftrek is genoten;
- de overdracht van een cliënteel of het verlenen van rechten op een cliënteel, dat betrekking heeft op een op grond van dit artikel vrijgestelde activiteit;
- de levering van goederen waarvan de verkrijging of de bestemming het voorwerp heeft uitgemaakt van een uitsluiting van het recht op aftrek overeenkomstig artikel 45, § 3, van dit Wetboek”.

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling (gevolgen):

- Geen herziening op bedrijfsmiddelen (roerend of onroerend) indien overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling
 - Geen herziening als overdrager eigendom overdraagt of zakelijk recht vestigt t.v.v. overnemer
 - Voor nieuwe gebouwen: geen optie vereist door toevallige btw-plichtige overdrager
 - Wel herziening als overdrager vrijgestelde verhuur afsluit met overnemer of derde (indien herzieningstermijn niet verstreken is)

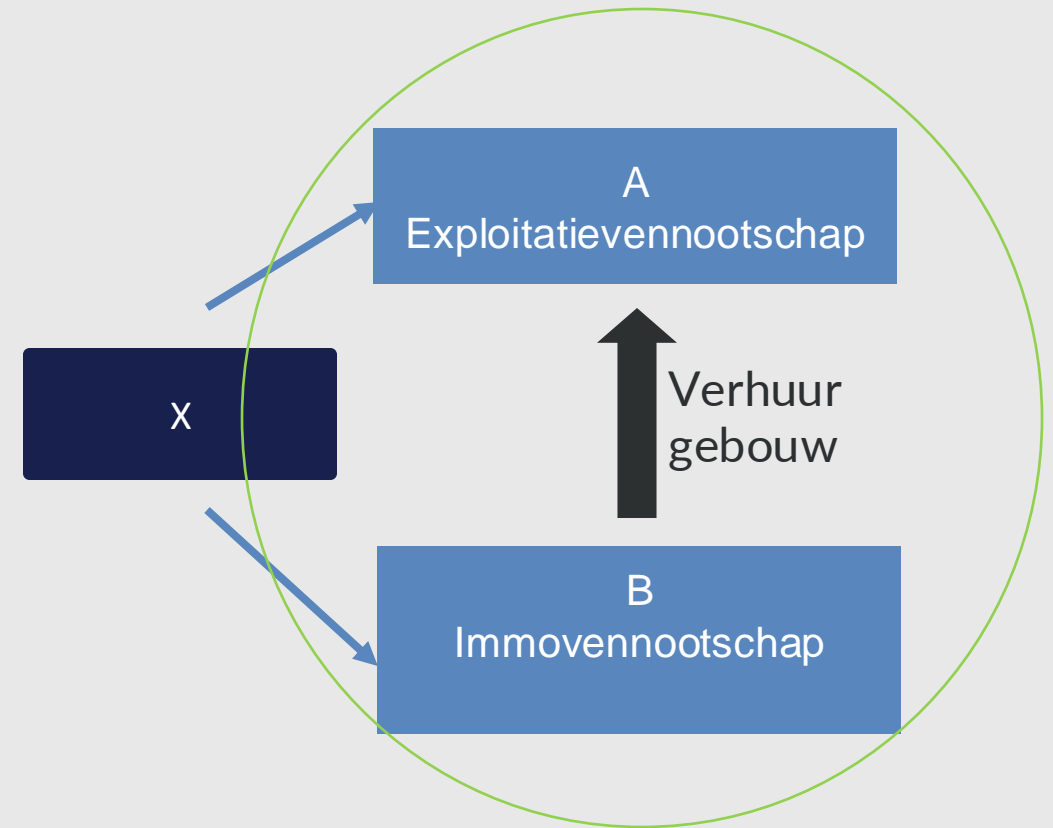
Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling

Overdracht algemeenheid of bedrijfsafdeling (formaliteiten):

- **Opmaak stuk – vermeldingen:**
 - De datum van de overdracht of van de handelingen
 - De naam of de maatschappelijke benaming en het adres van de betrokken partijen
 - In voorkomend geval het btw-identificatienummer bedoeld in artikel 50 van het Btw-Wetboek van de betrokken partijen
 - Een nauwkeurige beschrijving van het voorwerp van de overdracht of van de handeling
 - De prijs van de overdracht of van de handelingen
- **Overdrager:**
 - Rooster 00
 - 604C of 604B
- **Overnemer:**
 - Rooster 81/82/83
 - 604A of 604B

Splitsing en verhuur onroerend goed

- Een vennootschap X wordt gesplitst in twee nieuwe vennootschappen A (exploitatievennootschap) en B (patrimoniumvennootschap).
- In de mate dat de artikelen 11 en 18, § 3, van het Btw-Wetboek van toepassing zijn, dient X geen herzieningen door te voeren
- A moet eerst verhuren aan B (negatieve herziening door A indien vrijgesteld)
 - Ev. later positieve herziening door btw-eenheid
- Oprichting btw-eenheid tussen A en B voor de splitsing mogelijk?
- Geen bewijs economische verbondenheid (A doet nog niets)



Splitsing en verhuur onroerend goed

- Tolerantie: negatieve herziening in hoofde van B uitstellen tot de eerste btw-aangifte van de btw-eenheid (Opname in rooster 61 en 62)
- 3 cumulatieve voorwaarden:
 - De splitsing van de vennootschap en de inwerkingtreding van de huurovereenkomst gelijktijdig gebeuren
 - Onverwijld na de splitsing (en het sluiten van de huurovereenkomst) een geldige aanvraag tot identificatie van de btw-eenheid wordt ingediend en
 - De splitsing en de effectieve oprichting van de btw-eenheid in hetzelfde kalenderjaar plaatsvinden.
- Idem in geval partiële splitsing bij afsplitsing bedrijfstak (Let op! Niet bij afsplitsing onroerend goed)
- De fiscus kan op voormelde tolerantie terug komen als zou blijken dat de toepassing ervan misbruiken of onvoorziene/ongewenste gevolgen met zich meebrengt.