



97

Een uitgave verzorgd door B&R

NIEUWSBRIEF

Verschijnt tweemaandelijks - december 2014

01

KORT

1. Kort
2. Een aantal fiscale maatregelen uit het federaal regeerakkoord
3. BTW / definitieve regeling voor voorschotfacturen
4. Het aandelenboek

Uit het Parlement / Rechtspraak

5. Onbelaste kapitaal terugbetaling of dividend
6. De zaakvoerder persoonlijk aansprakelijk voor onbetaalde sociale zekerheidsbijdragen
7. De zaakvoerder persoonlijk aansprakelijk voor onbetaalde BTW

Binnen de EU worden er maandelijks statistieken opgesteld over het goederenverkeer tussen de verschillende lidstaten. Ondernemingen reiken de informatie daarvoor aan middels **Intrastat aangiften**. De verplichting tot het indienen van deze aangiften geldt vandaag voor ondernemingen die op jaarbasis minstens voor 700.000 EUR aan goederen verwerven uit andere lidstaten.

Deze "aangiftedrempel voor aankomst" wordt vanaf 1 januari 2015 opgetrokken tot 1,5 miljoen EUR. Een vereenvoudiging dus voor een 3000 tal ondernemingen die geen aangifte meer zullen moeten doen. Ondernemingen die jaarlijks goederen verwerven tussen de 1,5 mio en 25 mio EUR zullen een beperkte aangifte kunnen indienen. Bij meer dan 25 mio geldt (ongewijzigd) een uitgebreide aangifte. Voor de uitvoer - intracommunautaire verzendingen - blijft de drempel op 1 mio EUR.

Brengt u in België een voertuig 'in verkeer', wordt dat ingeschreven in het repertorium van voertuigen, wordt een Belgisch kenteken afgeleverd, en is verkeersbelasting en belasting op inverkeerstelling verschuldigd. Dat is het principe. U kan hier als natuurlijk persoon geen gebruik maken van een voertuig met een buitenlands kenteken. Wat dan met een auto die u ter beschikking wordt gesteld door een buitenlandse werkgever (en met een buitenlands kenteken dus).

Tot voor kort kon u in België enkel gebruik maken van een dergelijke auto - voor zakelijke en privé verplaatsingen - zo u daarvoor om een specifiek attest verzocht bij de lokale BTW inspectie. Het **BTW attest voor niet-belastbare ter beschikking stelling**.

Een Koninklijk Besluit van 18 juni 2014 schrapt die verplichting.

Voortaan volstaat het dat een werknemer in de auto beschikt over /

- een kopie van de arbeidsovereenkomst;
- en een document van de werkgever waarin die bevestigt dat het voertuig aan hem of haar ter beschikking is gesteld.

Het KB schrapt ook het attest in de situatie waarin een voertuig ter beschikking wordt gesteld door een buitenlandse "opdrachtgever", onafhankelijk dus van een arbeidssituatie.

Het KB stelt verder nog vrij /

- de voertuigen die kosteloos ter beschikking worden gesteld aan een natuurlijk persoon voor maximaal 1 maand;
- en de voertuigen van buitenlandse studenten voor de duur van de studie in België.

In onze vorige nieuwsbrief heeft u kunnen lezen dat de berekening van de **sociale bijdragen voor zelfstandigen** wijzigt met ingang 1 januari 2015.

Waar de bijdragen nu nog worden berekend over het activiteitsinkomen van 3 jaar terug, wordt dat vanaf 1 januari op het inkomen van het jaar zelf.

Een zelfstandige zal zijn of haar bijdragen vanaf 1 januari kunnen laten berekenen over het inkomen dat men verwacht te zullen realiseren in het jaar zelf. Het voordeel van de nieuwe berekeningswijze is dat men rekening kan houden met schommelende inkomsten.

Het "aanvraagformulier tot vermindering van het voorlopige bedrag van mijn sociale bijdragen voor het (bijdrage) jaar" is inmiddels bekend en zal u gemotiveerd kunnen indienen bij uw sociaal verzekeringsfonds.

Een onderneming onderworpen aan de Belgische vennootschapbelasting kan jaarlijks een x percentage berekenen over het bedrag van haar eigen vermogen en vervolgens in mindering brengen van haar fiscaal resultaat.

Het **tarief van de notionele renteaftrek** - aftrek risicokapitaal - wordt jaarlijks aangepast afhankelijk van de gemiddelde rentevoet van de lineaire staatsobligaties op 10 jaar (waarbij het nieuwe percentage nooit met meer dan 1 procentpunt mag afwijken van dat van het vorige jaar).

Het nieuwe percentage bedraagt voor het boekjaar 2014 aanslagjaar 2015 1,63%. KMO's mogen daar nog een half procent aan toevoegen zodat voor hen het percentage uitkomt op 2,13%.

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

De Belgische **rulingdienst** heeft zich recent uitgesproken over de fiscale gevolgen voor een particuliere aandeelhouder van een in België gevestigde vennootschap die haar zetel van werkelijke leiding verplaatst naar het buitenland. Voor de Belgische vennootschapbelasting geldt een dergelijke emigratie als een **fictieve vereffening**. In de praktijk bestaat onzekerheid over de vraag of deze vereffening tot gevolg heeft dat de aandeelhouder van de vennootschap liquidatiebelasting verschuldigd wordt over de reserves van de vennootschap. Het tarief daarover bedraagt vanaf 1 oktober 25%.

Neen, zegt de rulingdienst in een specifieke beslissing. Aangezien de zetelverplaatsing van de vennootschap gebeurt "met behoud van de juridische en boekhoudkundige continuïteit van de rechtspersoon, is er geen sprake van een ontbinding en een vereffening en vindt er dus ook geen verdeling van maatschappelijk vermogen plaats".

2 nieuwtjes in de bouwsector.

Vanaf 15 september 2014 worden **construbadges** verdeeld aan bouwvakmedewerkers.

De badges zijn een "persoonlijk visueel identificatiemiddel" - vergelijk het met een paspoort - dat zichtbaar door de bouwvakarbeider gedragen wordt op de werf. De badge is uitgedacht door de sociale partners in de strijd tegen het "niet geregistreerd werken". Net als een paspoort bevat het de naam van de werkgever en de medewerker, identificatienummers, een foto en geldigheidsperiode.

De badge is noch bij wet noch bij cao verplicht maar zal ongetwijfeld zijn bijdrage leveren aan de **verplichte individuele aanwezigheidsregistratie** die geldt op werven met een waarde boven de 800.000 EUR.

Op dergelijke werven moet dagelijks de aanwezigheid van de bouwvakarbeiders worden geregistreerd en elektronisch gemeld door de hoofdaannemer en/of de onderaannemers.

Een "tolerantieperiode" werd ingelast tot eind 2014. Daarna kunnen sociale inspectiediensten sancties opleggen indien de registratie niet wordt uitgevoerd.

U herinnert zich de recente **forse verhoging** van het **liquidatietarief** van 10% tot 25%.

Veel vennootschappen hebben nog van het oude tarief gebruik gemaakt door in vereffening te gaan.

Er zullen ongetwijfeld ondernemers zijn die vervolgens een doorstart maken met een gelijkaardige activiteit in een eenmanszaak of in een nieuwe vennootschap. Doorstaat een dergelijke doorstart de toets van de antimisbruikbepaling. Is een verrichting uitsluitend fiscaal gemotiveerd kan de belastingdienst op basis van deze bepaling belasting heffen alsof de verrichting niet heeft plaatsgevonden...

In de literatuur wordt algemeen aangenomen dat dit niet het geval is.

De belastingdienst bevestigt nu zelf ook in 2 voorafgaande beslissingen dat de toepassing van de antimisbruikbepaling niet aan de orde is. Teksten bezorgen wij u op eerste verzoek.

De **Vlaamse Overheid** heeft op 24 oktober een **ontwerp van programmadecreet** neergelegd bij het Vlaams Parlement.

Het bevat 145 artikelen met evenveel maatregelen waarvan een aantal fiscale.

Zo wordt de reeds lang aangekondigde **afslanking van de woonbonus** definitief. U weet wel, de fiscale aftrek die u geniet op kapitaalaflossingen en betaalde rente op een financiering voor de enige eigen woning. De basisaftrek daalt voor "nieuwe" financieringen vanaf 1 januari 2015 van 2.280 EUR tot 1.520 EUR per jaar.

Voor die nieuwe financieringen zal de belastingvermindering overigens berekend worden tegen een tarief van 40% waar dat tot nu nog gebeurt tegen het progressieve tarief tot 50%.

Er wordt niet getornd aan de toeslagen op de basisaftrek, lees de 760 EUR extra aftrek voor de enige eigen woning gedurende de eerste 10 jaar, en de 80 EUR extra voor belastingplichtigen met minstens 3 kinderen ten laste. Maar grensbedragen worden niet langer geïndexeerd, ook niet voor de oude financieringen.

Voor herfinancieringen is de datum van de oorspronkelijke lening van belang, dus niet de datum van de herfinanciering.

Veronderstel dat u zo herfinancieren in 2015 of 2016, dan kan u nog gebruik maken van de vroegere (hogere) woonbonus indien uw oorspronkelijke lening dateert van voor 1 januari 2015 (en uiteraard voldoet aan de voorwaarden). Dat geldt niet voor heropnemingen van kredietopeningen.

Het ontwerp schaft ook de **belastingverminderingen af voor beveiligingsuitgaven aan woningen tegen brand en inbraak**.

Het **registratierecht** dat van toepassing is bij de wijziging van een onverdeelde eigendomsverhouding in een onroerend goed wordt opnieuw **verlaagd** van 2,5 naar 1%. ... Dit echter enkel voor verdelingen ingevolge scheiding of beëindiging van een (wettelijke)samenwoning.

Maakt u gebruik van een auto van de zaak, krijgt u daar een **voordeel alle aard** (bijtelling) voor aangerekend. De hoogte ervan is afhankelijk van de catalogusprijs & CO₂ uitstoot.

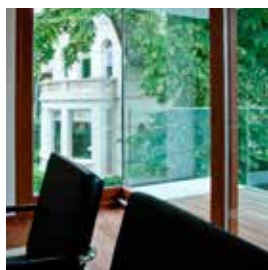
In het verleden heeft de belastingdienst in een aantal voorafgaande beslissingen aangegeven dat een bijtelling achterwege blijft indien er "met de auto effectief geen privéverplaatsingen meer worden afgelegd en voor zover er geen vaste plaats van tewerkstelling ontstaat bij klanten of op een andere plaats". Overweegt u om ook te gaan voor een dergelijk akkoord bent u eraan voor de moeite. In een zojuist gepubliceerde ruling stelt de belastingdienst dat "zij niet beschikt over elementen die de mogelijkheid of zelfs waarschijnlijkheid van zulk privégebruik volledig uitsluiten, te meer daar één enkele privéverplaatsing met zo'n voertuig opnieuw tot de volledige activering van de berekening van een voordeel van alle aard ten name van de heer X zou leiden. Het al dan niet privégebruik ... betreft dan ook een feitenkwestie waarvan de controle slechts a posteriori kan geschieden". Geen rulings hierover meer dus.

Bent u of uw vennootschap bestuurder, zaakvoerder of vereffenaar in een andere vennootschap, heeft u tot vandaag de keuze om de vergoeding daarvoor al dan niet met BTW in rekening te brengen. Financiën heeft beslist dat deze **keuzemogelijkheid wordt afgeschaft voor bestuurdersvennootschappen** (E.T.125.180. dd. 20 november 2014). Met ingang 1 januari 2015 zullen vennootschappen/mandatarissen steeds **BTW** moeten aanrekenen over hun bestuurdersvergoedingen. Dit standpunt heeft een aanzienlijke impact voor een "bestuurde niet BTW plichtige" vennootschap. Voor haar is immers de BTW van 21% niet aftrekbaar...

Voor natuurlijke personen die een mandaat uitoefenen wijzigt er vooralsnog niets.



EEN AANTAL FISCALE MAATREGELEN UIT HET FEDERAAL REGEERAKKOORD



Voor een overzicht verwijzen we u graag naar onze website rubriek actua.

Een aantal maatregelen behoeven wat meer duiding. Zo komt er een **nieuwe VVPR** regeling (Verminderde Voorheffing / Précompte Réduit).

U weet dat het (belasting)tarief v/d roerende voorheffing op dividend 25% bedraagt.

In 2013 werd een **afwijkende regeling** uitgewerkt voor **KMO vennootschappen**. Het gaat daarbij om "kleine" vennootschappen in de zin van het wetboek vennootschappen. Zij genieten van een verlaagd tarief van 15% indien voldaan is aan volgende voorwaarden /

- het moet gaan om dividend op aandelenkapitaal uitgegeven na 1 juli 2013, op naam en in geld volstort;
- de aandelen moeten ononderbroken in volle eigendom worden gehouden door diegene die oorspronkelijk heeft ingetekend.

Worden de aandelen later overgedragen, verdwijnt meteen de mogelijkheid van het verlaagd tarief.

Is aan de voorwaarden voldaan, is het tarief van 15% van toepassing voor het dividend verleend of toegekend op de winstverdeling van het 3de boekjaar volgend op dat van de inbreng.

Het tarief bedraagt 20% voor dividend uit de winstverdeling van het tweede boekjaar na de inbreng.

Tegen de voorwaarden van het verlaagd tarief was overigens nog een annulatieverzoek lopende bij het Grondwettelijk Hof. Dat verzoek is in september verworpen. Het Hof ziet geen discriminatie in de voorwaarde dat het aandelenkapitaal uitgegeven moet zijn na juli 2013 omdat de nieuwe regeling precies tot doel heeft "verhogingen van maatschappelijk kapitaal van bestaande KMO's en het oprichten van nieuwe KMO's aan te moedigen..."

De federale regering voorziet nu in haar regeerprogramma in een **nieuwe verlaging van roerende voorheffing** en dat voor reserves van vennootschappen die opgenomen worden in een **liquidatiereserve**.

U herinnert zich dat de belasting op liquidatiedividend vanaf 1 oktober van dit jaar opgetrokken werd van 10 tot 25%. De belastingverhoging van 150% heeft destijds heel wat ongenoegen veroorzaakt reden waarom tijdelijk in een overgangsregeling werd voorzien.

Aan bestaande ondernemingen werd de mogelijkheid geboden belaste reserves uit te keren tegen een tarief van 10% waarbij het nettobedrag diende opgenomen te worden in het kapitaal van de vennootschap.

Dat kapitaal kan dan vervolgens na 4 jaar (8 jaar voor grote ondernemingen) onbelast worden terugbetaald.

Het is deze overgangsmaatregel die de federale regering nu quasi permanent maakt.

KMO vennootschappen zullen in de toekomst hun belaste reserves tegen betaling van een éénmalige heffing van 10% kunnen opnemen in een afzonderlijke passief rekening. Bij een latere vereffening zullen die bedragen fiscaal worden behandeld als gestort kapitaal, en dus terugbetaalbaar zijn zonder (25%) liquidatiebelasting. De bedragen moeten wel binnen de vennootschap blijven tot aan de vereffening. Keert men toch eerder een dividend uit ten laste van de liquidatiereserve is een aanvullende belasting verschuldigd. Die bedraagt 15% gedurende de eerste 5 jaar, 5% nadien.

Een nieuwe mogelijkheid dus om tegen een verlaagd tarief dividend uit te keren. Ook eenvoudiger omdat een opname in het aandelenkapitaal niet vereist is, en dus ook geen notariële akte vergt.

Het verlaagd tarief is verbonden aan het aandeel zelf, niet aan de houder ervan. Aandelen kunnen dus overgedragen worden met behoud van het verlaagd tarief.

Een tweede belangrijke maatregel is de **afslanking van de aanslag geheime commissielonen van 309%**.

Tot vandaag kan die aanslag in de vennootschapbelasting van toepassing zijn op kosten en voordelen die niet worden verantwoord met "individuele fiches en samenvattende opgaven", of op zogenaamde verdoken meervinsten.

In de toekomst zal de aanslag nog slechts kunnen opgelegd worden indien de identiteit van de genietter niet tijdig aan de belastingdienst wordt kenbaar gemaakt. Lees, indien de belastingdienst niet meer in de mogelijkheid verkeert om een aanslag te vestigen door het verstrijken van aanslagtermijnen.

Het tarief van de aanslag wordt verlaagd tot 103% indien de genietter onderworpen is aan de personenbelasting. Voor een vennootschap wordt dat 51,5%.

De bijzondere aanslag zal verder niet meer van toepassing zijn voor sommige "kleinere" kosten, denk aan restaurant, receptiekosten enz., waarbij wel eens discussie ontstaat over het privé dan wel zakelijk karakter. Kunnen dergelijke kosten niet verantwoord worden, zal de sanctie bestaan in het eenvoudig verwerpen van de aftrek ervan...

Een derde maatregel die inmiddels de nodige publiciteit heeft gehad betreft de **doorkijkbelasting** of de zogenaamde **Kaaimantaks**. Nu al bestaat er in de aangifte personenbelasting een aangifteplicht voor buitenlandse juridische structuren waarvan men oprichter of uiteindelijk begunstigde is. U denkt aan trusts, stichtingen en gelijkaardige rechtsfiguren.

Worden die in het land van herkomst niet belast volgens een normaal belastingregime - criterium zou daarvoor een belastingtarief van 10% zijn - zullen de inkomsten in België worden belast alsof ze door de uiteindelijk begunstigde rechtstreeks in privé zijn ontvangen.

Verder staan er geen nieuwe inkomstenbelastingen op het programma zij het dat een vermogenswinstbelasting blijkbaar opnieuw bespreekbaar wordt... Wel worden de volgende jaren tal van belastingverminderingen niet meer geïndexeerd. Ook BTW & accijnzen worden in bepaalde gevallen verhoogd.

03

BTW / DEFINITIEVE REGLING VOORSCHOT- FACTUREN



Zo wordt voor de **BTW** de **ouderdomsvereiste** die geldt voor het verlaagd tarief van 6% bij renovatie **verhoogd van 5 tot 10 jaar** (januari 2016).

De federale regering engageert zich verder om een **ondernemingsvriendelijk klimaat** tot stand te brengen.

Het vertrouwen tussen belastingplichtigen en de belastingdienst moet worden hersteld. De belastingdienst moet "een partner van ondernemingen zijn en moet afstappen van een nodeloos strenge aanpak van mensen die te goeder trouw zijn".

Verder impliceert dat herstel van vertrouwen een duidelijke en begrijpelijke wetgeving en het systematisch bundelen en bekend maken van standpunten van de belastingdienst. De rulingdienst moet worden uitgebreid. Meer belastingplichtigen moeten voorafgaande beslissingen kunnen verkrijgen wat rechtszekerheid bevordert.

Als gevolg van gewijzigde EU-reglementering (Europese facturatie richtlijn) bestaat er sinds een tweetal jaar een tijdelijke overgangsregeling inzake de verschuldigheid van BTW op voorschotfacturen. Vanaf 1 januari 2015 komt er een definitieve regeling.

Waarover gaat het;

Een BTW-plichtige ondernemer is de aangerekende BTW op een uitgaande factuur verschuldigd aan de belastingdienst vanaf het ogenblik van voltooiing van de dienstprestatie of de levering van de goederen, of de betaling ervan indien die op een eerder tijdstip plaatsvindt.

Voor een klassieke factuur die wordt uitgereikt na de prestatie of de levering is de BTW derhalve onmiddellijk verschuldigd (en ook aftrekbaar voor de klant).

Voor een voorschotfactuur is niet de factuurdatum van belang, wel de betaling van het voorschot of de voltooiing/levering naargelang wat eerst plaatsvindt.

Om tegemoet te komen aan een aantal praktische problemen voorziet de belastingdienst in een definitieve regeling die in werking treedt per 1 januari 2015.

Voor het uitreiken van voorschotfacturen zal u voortaan de keuze hebben tussen;

- hetzij het uitreiken van een "betalingsverzoek". Dat is dan geen factuur.

Derhalve mag op het document ook geen melding worden gemaakt van het woord factuur en mag het document ook geen BTW-bedrag, tarief of iets dergelijks bevatten.

U denkt bijvoorbeeld aan een klassieke correspondentie met verzoek tot betaling van een voorschot. De "echte" factuur wordt dan uitgereikt na ontvangst van de betaling of na voltooiing/levering.

Op dat ogenblik is ook de BTW verschuldigd aan de belastingdienst.

- of u reikt een echte voorschotfactuur uit met aanrekening van BTW.

Die is dan verschuldigd hetzij op de datum van uitreiking van de factuur hetzij bij ontvangst van de betaling of de voltooiing/levering.

Op de voorschotfactuur vermeldt u ook de "vermoedelijke" datum van de voltooiing/levering. (langer dan 7 dagen na factuurdatum anders is het geen voorschotfactuur)

Wat wijzigt er voor de ontvanger van de factuur.

Bij ontvangst van een eenvoudig betalingsverzoek, ontstaat er geen recht op aftrek van BTW. Betalingsverzoeken vermelden immers geen BTW.

Slechts bij ontvangst van de "echte" factuur ontstaat er recht op aftrek.

Ook de BTW op een voorschotfactuur is onmiddellijk aftrekbaar.

Belangrijk is wel dat u deze BTW dient te herzien - lees terugstorten aan de belastingdienst - indien de betaling/voltooiing/levering niet plaatsvindt binnen de drie maand na factuurdatum.

Een voorbeeld;

U ontvangt in januari een voorschotfactuur waarop u onmiddellijk de BTW in aftrek brengt. De aftrek dient u te herzien indien de betaling/voltooiing/levering niet plaatsvindt voor het eind van de maand april.

Wij geven nog mee dat;

- u op een voorschotfactuur steeds een "vermoedelijke" datum van voltooiing / levering moet vermelden;
- er geen afwijking bestaat voor intracommunautaire facturen.

De factuur moet hier steeds opgenomen worden in de periode waarin de betaling dan wel voltooiing/levering plaatsvindt.

Wilt u toch gebruik maken van een voorschot kan u een betalingsverzoek richten aan de klant.

Samengevat; wenst u als leverancier te werken met voorschotfacturen, ziet u er op toe dat de factuur steeds een vermoedelijke datum van voltooiing vermeldt. De BTW is verschuldigd aan de belastingdienst bij de betaling of de voltooiing/levering.

Ontvangt u als klant een voorschotfactuur, kan u de BTW onmiddellijk in aftrek brengen. De aftrek moet u herzien indien de betaling/voltooiing/levering niet plaatsvindt voor het einde van de derde maand volgend op factuurdatum. Een betalingsverzoek geeft nooit recht op aftrek van BTW.

04

HET AANDELENBOEK



Het tijdperk van de toondereffecten is definitief voorbij. U kent ze nog wel, aandelen van vennootschappen, vaak erg fraai gedrukt, en overdraagbaar middels de eenvoudige overhandiging ervan. Hij of zij die het aandeel materieel in bezit had was ook gelijk de eigenaar en had dus recht op dividend, enz. Een wet van december 2005 heeft de toondereffecten definitief afgeschaft.

Bestaande effecten dienden “gedematerialiseerd” te worden of omgezet in aandelen op naam. Aandelen op naam worden geregistreerd in een aandelenboek. U moet zich daar niet teveel bij voorstellen. Kan een eenvoudig schriftje zijn.

In het aandelenboek wordt vermeld wie de aandeelhouders van de vennootschap zijn, welke stortingen er zijn verricht, eventuele overdrachten, telkens met datum en ondertekening.

Aandelen op naam worden niet met een authentieke/notariële akte overgedragen. Een onderhandse overeenkomst - mondeling of schriftelijk - volstaat met vermelding van de overdracht in het boek. Het aandelenboek van een vennootschap geeft dus aan wie eigenaar is van de aandelen en dat geldt zowel t.o.v. de vennootschap zelf - die dan weet wie uitgenodigd moet worden op de jaarvergadering, wie recht heeft op dividend, ... - als ten aanzien van derden.

Het boek wordt bewaard op de maatschappelijke zetel van de vennootschap.

Kan iedereen verzoeken om het boek in te kijken?

Dat is zeker zo voor de aandeelhouders zelf. Voor de BVBA (niet voor de NV) heeft ook elke belanghebbende derde - bv. de belastingdienst - dat inzagerecht. Wat als u het boek kwijt bent. . .

Het wetboek van vennootschappen voorziet niet in een specifieke vervangprocedure. Voor recent opgerichte vennootschappen zal wellicht de meest eenvoudige oplossing erin bestaan een nieuw boek aan te leggen dat ondertekend wordt door de aandeelhouders.

Voor vennootschappen met een geschiedenis 2 mogelijkheden ; of een volledige reconstructie, of een weergave van de huidige situatie.

In beide gevallen door de aandeelhouders ondertekend met een uitdrukkelijke vermelding dat het om een vervangend boek gaat.

05

ONBELASTE KAPITAALTERUG- BETALING OF DIVIDEND

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

Al wat u in een vennootschap stort als aandelenkapitaal - bij de oprichting, en/of bij latere kapitaalverhogingen - kan u op een gegeven tijdstip in de toekomst onbelast door de vennootschap laten terugbetalen. Een kapitaalstorting of terugbetaling veronderstelt een statutenwijziging en dus een notariële akte. De fiscale wet bepaalt dat een gehele of gedeeltelijke terugbetaling van gestort kapitaal, voor zover die terugbetaling gebeurt in uitvoering van een “regelmatige” beslissing van de aandeelhouders overeenkomstig de bepalingen van het wetboek van vennootschappen, niet aangemerkt wordt als een belastbaar dividend.

Het wetboek van vennootschappen (art 612/613) stelt dat een “regelmatige beslissing” tot kapitaalvermindering moet genomen worden door de algemene vergadering conform de wijze voorzien voor een statutenwijziging. Verder, dat een effectieve terugbetaling slechts kan plaats vinden **na het verstrijken van een termijn van 2 maand** na publicatie van de beslissing in het Belgisch Staatsblad.

Die termijn is opgenomen tot bescherming van de rechten van eventuele schuldeisers.

In een specifieke casus wordt er “regelmatig” beslist tot een kapitaalvermindering maar wordt, om onduidelijke reden, de termijn van 2 maanden niet nageleefd.

Blijkbaar heeft de belastingplichtige te maken met een erg formele belastinginspecteur. Wegens het niet naleven van de termijn merkt die de terugbetaling aan als een belaste dividenuitkering en heft 25% na...

De zaak komt voor de rechtbank. Wil er geen sprake zijn van een belastbaar dividend, zo stelt de rechtbank, volstaat het dat volgens de wet de kapitaalvermindering op een regelmatige manier beslist is. Dat vervolgens de termijn niet nageleefd wordt heeft geen gevolg op de fiscale behandeling van de terugbetaling.

In tweede orde beroept de belastingdienst zich nog op het feit dat de belastingplichtige de oproepingen tot de algemene vergadering niet kan voorleggen. . . Ook dat argument veegt de rechtbank van tafel. De formaliteiten voor de oproeping van een algemene vergadering zijn uitsluitend in het belang van de aandeelhouders. Enkel zij kunnen zich desgevallend beroepen op de niet-naleving ervan. Bovendien is het doel van de wet bereikt, namelijk de bescherming van alle aandeelhouders die allen op de vergadering aanwezig en/of vertegenwoordigd waren.

06

DE ZAAKVOERDER PERSOONLIJK AANSPRAKELIJK VOOR ONBETAAL- DE SOCIALE ZEKER- HEIDSBIJDRAGEN

07

DE ZAAKVOERDER PERSOONLIJK AANSPRAKELIJK VOOR ONBETAALDE BTW

Geniet van de eindejaarsperiode!
Onze allerbeste wensen voor 2015
en maak er iets moois van!

B&R
BONNÉ & RAEIJMAEKERS

BEDRIJFSADMINISTRATIES - BELASTINGADVISEURS - JURISTEN

Verantwoordelijke uitgever / B&R / Jan Bonné & Ad Raeijmaekers.
Er wordt gestreefd naar een maximale betrouwbaarheid van verstrekte
informatie waarvoor wij evenwel niet aansprakelijk kunnen worden gesteld.

Huidige, gewezen en "feitelijke" zaakvoerders kunnen door de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid en de curator bij faillissement **persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk** worden gesteld voor de betaling van achterstallige sociale bijdragen, bijdrage opslagen en rente.

De aansprakelijkheid kan aan de orde zijn/

- indien de zaakvoerder een "grove fout" heeft begaan die aan de basis ligt van de falings;
- of indien de zaakvoerder in een periode van 5 jaar voorafgaand aan de falings reeds betrokken is geweest "bij minstens 2 faillissementen, vereffeningen of gelijkaardige operaties... met schulden ten aanzien van een inningsorganisme van de sociale zekerheidsbijdragen".

Een zaakvoerder kan dus aansprakelijk worden gesteld zonder dat een fout van hem of haar is vereist... Het grondwettelijk hof is ondervraagd over deze "foutloze aansprakelijkheid".

In haar arrest stelt het Hof dat de wetgever met de invoering van de bijzondere aansprakelijkheidsregeling vooral paal en perk heeft willen stellen aan zaakvoerders en bestuurders "die te kwader trouw zijn, zich schuldig maken aan sociale fraude, en dat bovendien ook nog herhalen".

De bijzondere aansprakelijkheid kan volgens het Hof weliswaar met 2 belangrijke kanttekeningen.

- Een rechter aan wie de zaak wordt voorgelegd moet rekening houden met de bedoeling van de wetgever m.n. het aansprakelijk stellen van vennootschapsmandatarissen die zich inlaten met een frauduleuze herhaling van handelingen.
- De rechter moet verder bij de bepaling van de omvang van de bedragen rekening kunnen houden met de al dan niet goede trouw.

Een zaakvoerder of bestuurder van een vennootschap loopt niet enkel het risico om persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk te worden gesteld voor onbetaalde sociale zekerheidsbijdragen, maar ook voor achterstallige op het vlak van de BTW (en vennootschapsbelasting en bedrijfsvoorheffing).

Zo bepaalt het BTW Wetboek dat zaakvoerders belast met het dagelijks bestuur hoofdelijk aansprakelijk kunnen worden gehouden voor onbetaalde BTW indien de niet betaling te wijten is aan een fout van het bestuur. Volgende casus; Een aantal vennootschappen beschikken over een bestuur samengesteld uit zelfde personen. Eén van de vennootschappen blijft in gebreke met betaling van de BTW en gaat in falings.

De belastingdienst dagvaardt het bestuur in betaling van de achterstallige BTW, en wordt daarin gevolgd door de rechtbank van eerste aanleg. De bestuurders gaan in beroep.

Het hof stelt dat indien de belastingdienst bestuurders aansprakelijk wil stellen voor niet betaalde schulden, zij moet bewijzen dat de bestuurders belast met het dagelijks bestuur een fout hebben begaan in de uitoefening van hun mandaat.

Op het vlak van de BTW bestaat er een "**vermoeden van fout**" indien de BTW "herhaald" niet betaald werd. Voor rechtspersonen die maandelijks BTW-aangiften indienen is dat van toepassing indien binnen een periode van 1 jaar minstens drie eisbare BTW-schulden niet werden betaald. Voor kwartaalaangevers gaat het om twee eisbare schulden binnen een periode van 1 jaar. Belangrijk, het vermoeden van fout geldt niet indien de niet betaling het gevolg is van financiële moeilijkheden die aanleiding hebben gegeven tot een procedure van gerechtelijk akkoord, gerechtelijke ontbinding of faillissement...

In de casus komt het hof op grond van een aantal feitelijke vaststellingen tot het besluit dat de bestuurders persoonlijk in de fout zijn gegaan en niet voorzichtig hebben gehandeld.

Zo blijkt ondermeer uit het dossier;

- dat in een aantal jaren de vennootschap herhaaldelijk in gebreke is gebleven om BTW te betalen;
- er niet is aangetoond dat om betalingsfaciliteiten werd verzocht;
- de vennootschap gedurende de periodes van niet betaling actief bleef en zij haar activiteit eigenlijk deels financierde met belastinggeld;
- de bestuurders dus niet zorgvuldig zijn geweest in de uitoefening van hun mandaat.
- Ze zijn op een "lichtzinnige en bijna irrealistische wijze" in het verder bestaan van de vennootschap blijven geloven;
- het actief van de vennootschap dan nog voornamelijk bestond uit een vordering op een "verlieslatende gelieerde vennootschap" en er geen inspanning werd geleverd om die vordering te innen.

De rechtbank gaat verder en stelt dat ook de andere bestuurders - naast diegene dus die zich bezig hielden met het dagelijks bestuur - aansprakelijk moeten worden gesteld. Ook zij zijn onzorgvuldig geweest.

Zij dienden toezicht te houden over het dagelijks bestuur en hebben geen aandacht besteed aan het feit dat de vennootschap haar fiscale verplichtingen niet nakwam. Alle bestuurders worden hoofdelijk en persoonlijk aansprakelijk gesteld.

De Caterslei 5 - 2930 Brasschaat - Tel. 03 605 36 78 - Fax 03 605 32 48 - mail@bnr.be - www.bnr.be
BTW: BE 0457 385 385 - RPR Antwerpen

