

Onderwerp: inbreng in de BV/NV

Vandaag gaan we de BV in vanuit de eenmanszaak. We gaan van de ondernemer, natuurlijk persoon naar de rechtspersoon. De argumenten om een BV in te gaan, daar is nog wel eens wat misverstand over. Die gaan we bij langs. Onlangs is pensioen in eigen beheer aangepast, dus dit is een actueel onderwerp. We gaan ook kijken naar kapitaalbescherming en we maken onderscheid tussen de Flex BV en de 'oude' NV. Ook gaan we langs de praktische aspecten van de inbreng en we eindigen met een cijfervoorbeeld, maar het kan zijn dat dat pas volgend college aan bod komt.

Waarom de BV in?

Je hoort vaak dat men kiest voor de BV vanwege de beperkte aansprakelijkheid. Tevens kan pensioen in eigen beheer een argument zijn. Ook de belastingpositie kan een rol spelen. Jammer bij de eenmanszaak is dat de belastingpositie in privé zit en niet in je kantoor of bedrijf. De BV kan wat meer structuur aan je onderneming geven.

Bij inbreng moet je een beschrijving maken van de bezittingen en schulden die worden ingebracht. Deze moeten gewaardeerd worden. Vroeger was daarmee een accountsverklaring gemoeid, maar tegenwoordig is dat niet meer zo vanwege de kapitaalbescherming. De enige die dan serieus meekijkt is de fiscus. Dit komt omdat de eenmanszaak wordt gestaakt en daarbij kan stakingswinst ontstaan. De fiscale belangen spelen dus een grote rol. De fiscus kijkt of alles zakelijk gegaan is, of je met derden hebt gehandeld.

De aandeelhouder heeft zijn eenmanszaak opgeofferd, dus hij krijgt ook iets terug, namelijk aandelen(kapitaal). Tegenwoordig is voor de BV geen minimum kapitaal vereist (wel tenminste €0,01), vroeger was dit €18.000,-. Bij de NV is er overigens nog wel een minimum kapitaal! Daarnaast kan je van de BV een lijfrente krijgen, dat is een recht op periodieke uitkeringen. Daarbij komt de omkeerregel kijken: de aanspraak is onbelast en de uitkering is belast. Het bedrag van de oudedagsreserve had eigenlijk afgerekend moeten worden, maar voor hetzelfde bedrag mag je een lijfrente bedingen. Ook bij ruisende inbreng heb je iets meer mogelijkheden om een onbelaste lijfrente te claimen van de BV. In de praktijk wordt heel vaak gebruik gemaakt van betaling middels de lijfrente. Dan hebben we nog de rekening courant: een klein stukje hoeft helemaal niet betaald te worden, die blijft de BV schuldig. Tegenwoordig overbodig door de Flex BV.

We gaan kijken in hoeverre kapitaal wordt uitgereikt, het kapitaal is de nominale waarde, daarnaast kennen we ook nog agio. Tegenwoordig mag kapitaal ook meteen terugbetaald worden, dus voor de BV maakt het niet meer uit of het kapitaal of agio is.

Motieven

De BV valt onder de vennootschapsbelasting. Die vpb-positie zie je ook terug in de jaarrekening. Een aanslag die opgelegd gaat worden gaat ten koste van je vermogen. Commercieel gezien is het een belastinglast, maar het is volgens de fiscus geen kostenpost. In landbouwkringen komt voornamelijk het motief van de continuïteit veel voor. Bijvoorbeeld bij pachtovereenkomsten. Pachten was vroeger aantrekkelijk, maar tegenwoordig zijn het marktconforme prijzen. Als je als landbouwer aantrekkelijk pacht (goedkoop), je komt te overlijden en je wilt dat je kinderen het bedrijf voortzetten, dan kunnen ze te maken hebben

met een veel hogere pacht. Dan kan het aantrekkelijk zijn om de onderneming in een BV te doen. Het contract blijft dan gewoon overeind en dan behoudt je de aantrekkelijke voorwaarden.

Pensioenopbouw in eigen beheer is sinds 1 april 2017 afgelopen.

Inbreng in de BV – fiscale aspecten

Eenmanszaak en BV naast elkaar. Ik heb €100.000,- winst. Voor het toptarief bij de inkomstenbelasting kennen we een maximale druk van 44,72% vanwege de ondernemersaftrek en de mkb-vrijstelling. In de vpb-sfeer moet je loon uit de BV halen. Dit valt bij de ontvanger in box 1, dus in de loonsfeer probeert men vaak de 12a-situatie te bereiken. Loon verlaagt de winst van de BV, daarna betaal je vennootschapsbelasting en wat je overhoudt aan reserves, waar blijft dat? Reserveren in de BV of uitkeren. In de praktijk blijft het bijna altijd in de BV. Als we het eruit halen, dan komt het bij de ontvanger in box 2 (dividenduitkering) en dan moet de ontvanger nóg een keer 25% belasting betalen. Adviseurs hebben hier iets op gevonden: uitlenen via de rekening courant.

Stel nu, ik maak €100.000,- winst.

Inkomstenbelasting:

Winst	100.000
Ondernemersaftrek	7.280
<u>MKB vrijstelling</u>	<u>12.980 -</u>
Belastbare winst	79.740

Schijf 1)	36,55% x 19.982	=	7.303
Schijf 2)	40,8% x 33.791 – 19.982	=	5.634
Schijf 3)	40,8% x 67.072 – 33.791	=	13.579
Schijf 4)	52% x 79.740 – 67.072	=	<u>6.587</u> +
Inkomstenbelasting		=	33.103
Heffingskorting		=	<u>1.521</u> -
Te betalen inkomstenbelasting		=	31.582

Belastingdruk = 31,5%

Vennootschapsbelasting/BV:

	BV/VPB	Box 1	Diversen	Lenen
BV	100.000			
<u>Salaris</u>	<u>- 45.000</u>	45.000		
	55.000			
<u>VPB</u>	<u>-11.000</u>	+ IB box 1	12.347	

Winst na vpb 44.000 + AB 25% = 11.000 óf latente AB (bij 20%) = 8.800 óf lenen in rekening courant (bij 10%) = 4.400.

Ieder jaar wordt €44.000,- aan dividend uitgekeerd en dat kost dus ieder jaar €11.000,-.

Belastingdruk = 34,3%

Echter, dit kan anders. We kunnen gaan lenen van de BV. Wat verandert er in de balans als ik ga lenen? Het banksaldo wordt lager en de BV krijgt een vordering in rekening courant. Dat ziet er als volgt uit:

Vordering rekening courant	+/+
Bank	-/-

Dit gebeurt wel ieder jaar, dus is het dan wel een lening? Is het niet een onzakelijke lening? Of zelfs een schijnlening? Zou het dan toch niet dividend zijn? De constatering in de pers, de stelling dat het dividend is, is niet aangenomen, want dan moet er bij beide partijen (BV en aandeelhouder) de houding moet zijn geweest dat er niet afgelost gaat worden. Partijen hebben naar de belastingdienst de stelling ingenomen dat er wel degelijk een leen-situatie was. Het kan best dat je na een jaar of 10 er achter komt dat er toch een schijnlening was. Meneer de inspecteur, als u vindt dat het een dividenuitkering was, dan had u toen moeten heffen, want het is verjaard.

Er is een ander alternatief, namelijk dat je sinds het begin te kwader trouw bent. Dan moet wel gewoon nagevorderd en betaald worden.

Door de jaren heen is €500.000,- aan rekening courant opgebouwd. Het geld hebben we niet meer, dat is uitgegeven. Hoe komen we dan toch af van die schuld van €500.000,-? Er komt een keer een dividendbesluit. Het vermogen is niet aangetast, maar gelijk gebleven. De reserves zijn dus ook gaan oplopen. Die reserves ga je een keer uitkeren. Dan is een dividendbesluit nodig. Dan ontstaat een schuld. In eerste instantie is je eigen vermogen aangetast. De volgende stap is dat je de dividendschuld wordt weggestreept tegen de vordering. Dan wordt het verrekend met elkaar (rekening courant schuld en vordering uit dividend). Die heffing kan dus in de tijd heel ver worden uitgesteld met al die leen constructies. Dat betekent dat de latentie op de ab-claim heel laag kan worden. Dan pas begint die BV een beetje interessant te worden.

Aansprakelijkheid

Art. 36 Inv kent bestuurdersaansprakelijkheid voor afdracht van loonbelasting, omzetbelasting, et cetera. Doe je dat niet, dan ben je als bestuurder privé aansprakelijk. Het gebeurde dat mensen in de BV allemaal btw terugvragen en zelf niet afdragen, dan ben je dus gewoon aansprakelijk.

Civiel rechtelijk ligt het iets lastiger.

- *Panmo*, HR 8 juni 2001, *NJ* 2001/454

BV gaat failliet en bestuurder heeft roekeloos gehandeld, dan ben je privé aansprakelijk. Curator moet aantonen dat jij onverantwoordelijk je werk gedaan hebt.

- *Beklamel*, HR 6 oktober 1989, *NJ* 1990/286

Die kocht veevoer op. BV die overeenkomsten aangaat en ten tijde van aangaan van de overeenkomst wist de directeur dat hij die niet kon betalen. Hij kocht bevuild veevoer, men kwam daar achter en toen kon hij zijn rekeningen niet betalen. Ging failliet en was in privé aansprakelijk.

Art. 2:248 BW gaat over de boekhouding. Als je je jaarrekening niet tijdig deponereert, dan ben je aansprakelijk indien de BV failliet gaat. Je bent verantwoordelijk, je kan niet eens een normale boekhouding voeren. Er ontstaat een omgekeerde bewijssituatie. De bestuurder die de boel niet op orde heeft, wordt geacht een onbehoorlijk bestuurder te zijn en dat wordt geacht de oorzaak van het faillissement te zijn. Bestuurder kan die vermoeden ontzenuwen, zie ook HR 30 november 2007 (*Blue tomato*).

- *Reinders-Koedam*, HR 6 februari 2004, *LJN* AO3045

Tegenwoordig enigszins gecodificeerd in de wet. Meewerken aan uitkeringen terwijl daardoor schulden niet langer kunnen worden voldaan, dat mag niet.

Waarom pensioen in eigen beheer?

Ook altijd een argument geweest om de BV in te gaan. Leuker dan de oudedagsreserve, want dat is geen aanspraak. Die lijfrente is een aanspraak, die hoef je niet per se bij een bank of verzekeringsmaatschappij te bedingen om aftrek te krijgen.

Als je uit de eenmanszaak komt en je hebt een oudedagsreserve van €80.000,- opgebouwd. Ook als je geruisloos de BV in gaat, valt die oudedagsreserve in de winst: de allerlaatste jaarwinst van staking. Vervolgens mag je op grond van de inkomstenbelasting een aftrekpost 'aankoop lijfrente' claimen. Je hoeft het niet in cash te hebben of op de bank, want je stort het niet bij een verzekeraar, maar je brengt bijvoorbeeld je pand en voorraden in in de BV. De BV heeft geen oudedagsreserve. Zij heeft hooguit voor hetzelfde bedrag onbelaste lijfrente bedongen.

In de BV ga je pensioen opbouwen. Dat kan. Die directeur is grootaandeelhouder en is als directeur ook in loondienst. Hij kan uitgesteld loon genieten en dat is pensioen. Dit ging allemaal op tot 1 april 2017. Nu is het allemaal afgelopen.

Met pensioenopbouw in eigen beheer ben je een voorziening aan het bouwen. Dat ziet er als volgt uit:

	Eigen vermogen	-/-
	Pensioenvoorziening	+/+

Het nadeel was natuurlijk dat het pensioen wordt opgebouwd in de BV, dan moet je hopen dat er op termijn wel geld is voor het pensioen. Dat zit in de risicosfeer.

Er zijn fiscale spelregels gekomen in art. 3.23 Wet IB. Dat gaat over opbouw van pensioen in eigen beheer. Je moet naar een eindloon werken. De fiscus veronderstelt dat de pensioenpot die je wegzet rendeert voor 4% per jaar. Het probleem is dat we te weinig pensioen opbouwen. Fiscaal gezien wordt er te weinig in de pensioenpot gestort. Als ik mijn zelfde pensioenaanspraak toch zou willen verzekeren, bijvoorbeeld bij een verzekeraar, dan zal die pensioenverzekeringsmaatschappij zeggen: er moet een koopsom worden betaald en u komt aanzetten met de pensioenvoorziening uit de BV, die blijkt 2 of 3 keer het bedrag te zijn voor de verzekering. De verzekeraar wil 2 tot 3 keer het bedrag van de voorziening zien als koopsom. Dat geeft heel veel gedoe.

Kortom: Je mag wel pensioen opbouwen in eigen beheer, maar het gaat minder hard dan nodig is in de commerciële wereld. In de commerciële wereld zou je redelijk lineair pensioen willen opbouwen, toewerken naar het doel vermogen. De fiscale behandelingen zou je kunnen tekenen in een 'buikvorm'. We bouwen te weinig op.

Pensioen in eigen beheer – waardering tegen fiscale grondslagen

De vrije ruimte wordt door de fiscus getoetst aan de hand van de waarde in het economisch verkeer. In de praktijk bedraagt de commerciële pensioenverplichting meer dan 2 tot 3 keer de fiscale waarde. Het gevolg daarvan is een lager (vrij uitkeerbaar) eigen vermogen c.q. reserves.

De situatie is ontstaan dat iedereen heel erg bevreesd was om dividend uit te keren de laatste jaren. De wetgever heeft gezegd 'het is zo ingewikkeld geworden de laatste jaren, we schaffen het maar af'. Dat is krom, zij hebben de pensioenopbouw heel erg belemmerd met

regeltjes, vervolgens is te weinig afgebouwd, dus werden boete opgelegd, toen bleek niemand meer dividend uit te keren en daarom is de regeling afgeschaft.

Vanaf 1 april 2017 geen verdere opbouw in eigen beheer meer mogelijk. Je hebt wel een pensioenpot, wat nu? De minister heeft drie mogelijkheden genoemd:

1. Pensioen laten staan zoals het nu is. Aangroei met inflatie mag, maar geen premies meer.

Je blijft wel zitten met het probleem van de balanstest. Men blijft gevaarlopen met het oog op de boete.

2. Afkopen zonder boete. Over de eerste 34,5% hoef je geen belasting te betalen.

Er wordt 100 afgekocht, dan wordt de eerste 34,5 niet belast. Dan houden we nog iets van 65,5 over. Dan moet daar belasting over geheven worden, dan kom je uit op een druk van 34%. Dan ben je van alles af. Latere uitkeringen zijn dan ook onbelast!

3. Als het geld er niet is, dan kan je niet afkopen.

Pensioenafkoop gaat als volgt:

Liquide middelen	-/-	Pensioenvoorziening	-/-
Heb je het geld niet, dan kan je alles laten zoals het was of kiezen voor de derde variant. Die lijkt op de oudedagsreserve. Er komt een soort fiscale reserve. De voorziening vervalt en de aanspraak op pensioen vervalt. Spaartegoed blijft in de risicosfeer. Te zijner tijd tenminste 20 jaar lijfrente-uitkeringen. Dat werkt als volgt:			

		OSEB (verplichting)	+/+
		Pensioenvoorziening	-/-

Dit leidt tot een waardevermeerdering van je aandelen, dus er komt ook nog een ab-claim om de hoek.

Kortom: het meest aantrekkelijk is afkopen.

Kapitaal- en vermogensbescherming bij de NV

Je wordt geacht als oprichter van de NV op de bankrekening €45.000,- te storten. In de NV moet een bankrekening komen met €45.000,-. Dat leidt tot geplaatst kapitaal van €45.000,-.

Bank	€ 45.000	Geplaatste kapitaal	€ 45.000
------	----------	---------------------	----------

Er moet een bankverklaring zijn, dat moet de notaris controleren. Hoe kom je aan een bankverklaring? Bijvoorbeeld door €45.000,- te lenen van de buurman, dat op de bankrekening zetten en na een aantal dagen weer terugstorten naar hem. Dit noemen we kasrondjes en dit is zeer gebruikelijk in de praktijk. Een leuk voorbeeld van hoe het niet moest is te vinden in *WTN BV*, HR 24 maart 2000, *NJ 2000/354*. Daarnaast een voorbeeld is *BAS-C BV*, HR 11 juli 2003, *NJ 2003/630*. BV in voorperiode, de rechtshandelingen die dan worden gedaan, die worden bekrachtigd na oprichting. Daarmee worden het rechtshandelingen van de BV. Zo is het hier ook gegaan. Die aandeelhouder, die kreeg de vraag of hij volgestort had. Hij zei: ja, want ik heb alle winsten uit de voorperiode er in laten zitten. Dat is mijn storting geweest. Dat is niet zo, met het bekrachtigen zijn het handelingen van de BV geworden. Door te bekrachtigen had hij zelf niet gestort en moest hij alsnog geld op tafel leggen. Nu niet meer relevant voor de BV.

Flex BV, art. 2:216 BW – balans- en uitkeringstest

Als je naar art. 2:216 lid 1 BW kijkt, dan zie je een test. Er mag alleen uitgekeerd worden uit de vrije ruimte. Het eigen vermogen moet groter zijn dan de wettelijke/statutaire reserves.

Pand	140	Gestort kapitaal	20
Voorraad	50	Agio	8
Bank	60	Herwaarderingsreserve	40
		Overige reserves	72
		Pensioenvoorzieningen	50
		Schulden	60
	250		250

In eerste instantie zou je denken: vrij uitkeerbaar is 100 (20 + 8 + 72).

Fiscus vindt dat je wel aan je pensioeneisen moet voldoen. Je moet hem kunnen blijven betalen. Als 100 wordt uitgekeerd, dan stelt de belastinginspecteur dat je je pensioenverplichting niet meer kan betalen. Feitelijk ben je bezig met pensioen af te kopen, dus dividend belasten tegen 72%. Dat is de fiscale praktijk. Dus naast dat we civielrechtelijk met art. 2:216 BW zitten, zitten we fiscaal met de pensioenvoorzieningen.

Dan komt de uitkeringstest. De ruimte na uitkering, kan je dan nog je schuldeisers voldoen?

Inbreng verplichting – praktische aspecten

Diverse aspecten:

- Afspraken tussen aandeelhouder en BV (i.o.)
- Inbrengverplichting
- BV moet aandelen uitreiken
- Afspraken over het overgangstijdstip
- Glijclausules

Beschrijving – waardering inbreng

Alle in te brengen bezittingen en schulden laat je noteren. Alles wat niet beschreven is, kan niet ingebracht worden. Dit geldt ook voor goodwill!

Berekening van goodwill bij inbreng:

$$\begin{array}{l} \text{Genormaliseerde jaarwinst} \\ - \text{normale rente geïnvesteerd vermogen} \\ - \text{normale ondernemingsbeloning} \\ \hline = \text{overwinst x kapitalisatiefactor} \end{array}$$

Voorperiodes

Je hebt enorm lang de tijd om een BV op te richten. Ook heeft het grote terugwerkende kracht.

Dit hoorcollege is ter voorbereiding op de werkgroep van volgende week. We gaan het hebben over de BV en de vervolgstap: ooit moet ik van deze onderneming afkomen.

We beginnen hier met BV Smit (voorbeeldcasus opgaves, blz. 19)

Meneer Smit heeft een accountantskantoor, uit hoofde van tarief overwegingen neemt hij dit mee.

Balans meneer Smit:

Pand	350	Kapitaal	175
Inventaris	55	Oudedagsreserve	125
Vordering	12	Lening	144
Onderhanden werk	15		
Liquide middelen	18		
	<hr/>		<hr/>
	450		450

Accountant had bedacht dat die kon waarden wat de inbreng waard was, hij wist het niet precies. Hij vond dat hij genoeg goodwill had. Goodwill was niet beschreven en niet ingebracht en telt dus niet mee. Alles wat je wil inbrengen moet beschreven worden.

Andere fout die vaak wordt gemaakt, de accountant maakt de beschrijving. Daar mag je niet een handtekening onder zetten. Inbrenger moet zélf beschrijven, want de inbrenger heeft een overeenkomst met de BV in oprichting.

Bij waardering gaat de fiscus mee kijken. Als je een onderneming inbrengt in een BV, dan staakt de eenmanszaak en zou de stakingswinst belast moeten worden. De fiscus gaat kijken hoe hoog de stakingswinst is.

De belastinginspecteur: wil hij veel of weinig goodwill zien? Veel, want dan kan hij belasting gaan heffen. Eerder was dat andersom, toen wilde de inbrenger veel goodwill inbrengen. Tot 2001 kon je goodwill geruisloos inbrengen in de BV. De enige belasting die je dan nog moest betalen was de gedeerde druk op de afschrijving goodwill. De BV betaalde voor de goodwill en kon vervolgens niet afschrijven. Destijds was er nog een percentage van 72% inkomstenbelasting.

Activa-passiva inbrengen inclusief overdraagbare goodwill en inclusief stille reserves. Het uitgangspunt is dat de fiscus wil kunnen heffen over het hoogste niveau, namelijk de stakingswinst.

De aandeelhouder (oud ondernemer) is zijn onderneming kwijt en is alle activa en passiva kwijt en krijgt daar aandelen in de onderneming voor terug. De belastingclaim wordt overgebracht naar de BV.

Beschrijven en waarderen

Beschrijven en waarderen heeft deze meneer gedaan tegen waarde in het economische verkeer. Verschillen zitten hem in het pand. Deze is 525. Deze waardering is gedaan naar aanleiding van een taxatie. De akte van inbreng stelt dat hij de fiscale waarden gaat meenemen. Dan is 525 de waarde van de inbreng dus.

Ook in de goodwill zit een verschil. De eigen goodwill mag je niet activeren. Nu mag dat wel, want de BV gaat betalen voor de goodwill. De goodwill wordt 250.

Commerciële balans van de BV:

Pand	525	Kapitaal	1
Goodwill	250	Agio	484
Inventaris	55	Lijfrente	125
Vordering	12	Lening	144
Onderhanden werk	15	Crediteuren	6
Liquide middelen	18	Rekening courant	30
	<hr/>		<hr/>
	875		875

Beschrijving balans:

Onderhanden werk zitten geen stille reserves in, art. 3.29 wet ib. Voortschrijdend winst nemen. De winst is bij onderhanden werk al genomen en neem je al mee.

Oudedagsreserve: gaat worden omgezet in een lijfrente. Dit probeer je in je eigen BV te bedingen. Er gaat hier dus geen geld uit, dit is een vergoeding voor de waarde die je hebt ingebracht. De BV krijgt een schuld aan jou. Hoe doe je dit in de aangifte? Bij staking valt de oudedagsreserve in de belastbare winst van het laatste jaar. De omkeerregel: pensioenaanspraken zijn vrij en de uitkering wordt straks belast. In de aangifte mag je een aftrekpost claimen met aankoop lijfrente. Dit kent wel een maximum. Zo wordt uiteindelijk de onbelaste winst van de eenmanszaak nog steeds niet belast, maar hij valt wel in de winst.

Lijfrente: recht op een periodieke uitkering.

Balans van de BV wil je dus niet de oudedagsreserve zien. Je hebt een fysieke aanspraak nu. Voor die fysieke aanspraak heb ik mijn hele bedrijf aan een BV moeten leveren. Verder betaalt de BV in de vorm van kapitaal 2 cent bijvoorbeeld. Er is geen minimum bedrag meer. Als je meer inbrengt dan het nominale bedrag, dan is dat agio. De BV alleen via lijfrente of via kapitaal met eventueel een portie agio. Bij de BV komt er een nieuwe schuld bij. Namelijk de lijfrente. De lijfrente bedraagt 125.

De rekening courant is 30.

Wat is precies de waarde van de inbreng? Je moet letten op de latente belastingen. Mede over de stille reserves en de goodwill hebt ingebracht. Dit is de commerciële balans en moet als fiscaal beoordeeld worden. Fiscaal mag alleen de oude boekwaarden afschrijven. Dat betekent een belastingprobleem van eenmanszaak naar de BV. BV zou daar een latente belastingschuld voor bedingen. Dus BV neemt niet alleen de schuld over, maar ook de latente belastingen. Hoe hoog is dan de belastinglatentie? 20% over de stille reserves en de goodwill. Latente belasting is 85 (20% over goodwill 250 en stille reserves 175).

$875 - 85 \text{ (latente belasting)} - 150 \text{ (crediteuren)} = 640$

Verschil is agio en is de sluitpost (484).

Het geld van de eenmanszaak gaat de BV in. Het gaat vooral om de zak met centen. In ruil voor alle vermogensbestanddelen krijgt de verkoper/inbrenger aandelen in de BV. Dan zou je die zak met centen in de BV eigenlijk onttrekken, zodat je privé de schuld nog kan betalen. Toen kwam er een besluit dat je het kapitaal niet mocht uitkeren.

NLB'ers vinden dat je agio uit de BV mag halen. In de praktijk durfden ze het agio niet uit te keren, omdat er meer HBO'ers zijn dan NLB'ers. Kapitaal en agio was aanwezig, maar werd niet uitgekeerd. De oude ondernemer wil wel betalen, maar dat geld zit nu in de BV. Minister van Financiën zegt: schuldverhouding aangaan tussen ondernemer en de BV voor de materieel achtergebleven belasting. Rekening courant à 20. De schuld mag je wel aflossen. Agio is altijd vrij uitkeerbaar, dus deze omweg was eigenlijk niet nodig. Rekening courant is dan niet meer nodig.

Bij de ruisende inbreng kan het heel snel fout gaan bij een rekening courant. Er is een beleidsregel die zegt dat als je ruisend de BV in gaat en daar zit een pand in, dan is het pand vrijgesteld voor de overdrachtsbelasting, tenzij je naast de lijfrente aanspraak ook nog gaat crediteren. Fiscus vindt dat je dan genoeg geld hebt en het wel al kan betalen.

Beleidsregel die bij de overdrachtsbelasting geldt zal nog behandeld worden.

Praktijk: rekening couranten. Accountants vinden dit leuk. Die moeten namelijk verklaren hoe alles wordt volgestort. Accountant was hier vroeger nog aansprakelijk voor. Accountant roept: gooi die rekening courant omhoog, hoe minder kapitaal en hoe kleiner de kans dat de accountant een fout zou maken over het kapitaal. Die kende de fiscale beleidsregel niet. Groot spanningsveld, maar de accountant heeft tegenwoordig geen druk meer.

Fiscale balans:

Pand	350	Kapitaal	175
Inventaris	55	Lijfrente	125
Vordering	12	Lening	144
Onderhanden werk	15	Rekening courant	30
Liquide middelen	18	Crediteuren	6
	450		450

Pand staat op de balans voor de verkrijgingsprijs en er is geen sprake van goodwill, dus ook geen belasting latentie. De rest is fiscaal eigen vermogen. Sluitpost komt neer op 145 (dit kan neerkomen op 144 agio en 1 kapitaal).

Het verschil tussen de meerwaarde in de stille reserve en de goodwill staan niet op de fiscale balans, maar wel op de commerciële balans. Latente belasting wordt ook niet op de fiscale balans meegenomen.

Goodwill

Goodwill was 250. De berekening is als volgt:

	Genormaliseerde jaarwinst	
-	Rente geïnvesteerd vermogen	
-	De normale directiesalaris	
=	overwinst (geacht een x aantal jaren mee te gaan)	
x	factor	
=	overdraagbare goodwill (zakelijke goodwill 250)	

De factor 2,5 is medegedeeld.

	Genormaliseerde jaarwinst	=	150
-	Rente	=	12
-	Normale directiesalaris	=	38
=	Overwinst		100
X	factor 2,5	=	250

Overwinst was $100 \times 2,5 = 250$

Vraag: wat vindt u van de hoogte van de goodwill? Goodwill is te hoog wordt gezegd. Directiesalaris werd hoger geschat. Accountant met ervaring zou geen genoeg nemen met 38 salaris. Salaris moet omhoog en gaat af van de overwinst. Dat wordt vervolgens vermenigvuldigd met de factor. Dit kan dan hard gaan.

Met objectieve gegevens kan je zo nagaan of de goodwill een beetje redelijk is.

Afrekening

Stille reserves, goodwill en de oudedagsreserve zijn samen 550. We pakken vervolgens de belastingwet erbij. Daarin staat dat er aftrek is voor de lijfrente. Deze wordt gesteld op 2 ton.

Commerciële balans ruisende inbreng

Pand	525	Kapitaal/agio	525
Goodwill	250	Lijfrente	200
Inventaris	55	Lening	144
Vordering	12	Crediteuren	6
Onderhanden werk	15		
Liquide middelen	18		
	<hr/>		<hr/>
	875		875

De uitkeringstest houdt in dat de directie moet goedkeuren of de BV na een dividenduitkering alsnog de crediteuren kan betalen. Dit is te vinden in boek 2 BW.

BV

Je wilt van de onderneming af dan kun je de schulden verkopen of de aandelen verkopen. Als je de aandelen verkoopt en levert welk belastingregime geldt dan? Box 2 aanmerkelijk belang voor 25% van de winst. X moet AB betalen. Had anders gekund als jij de activiteiten niet in de BV hebt zitten, maar in een werkmaatschappij. Hoe gaat het dan fiscaal? Deelnemingsvrijstelling (VPB) is onbelast. Uiteindelijk weet je dat als je de deelnemingsvrijstelling toepast je alsnog later moet betalen. Er is dan sprake van een latente belastingschuld. Zo kun je de belasting uitstellen. Inbreng BV volgt meestal door nogmaals inbrengen.

Art. 3.65 Wet IB betreft de geruisloze inbreng in de BV. Dat mag alleen in de vorm van kapitaal en niet in lijfrentes bijvoorbeeld.

Art. 14 VPB betreft de bedrijfsfusiefaciliteit. Deze is makkelijker dan de geruisloze inbreng in de BV. Als je een pand in een BV wilt brengen, dan moet je dat leveren. Art. 14 VPB stelt dit vrij.

Afsplitsing: gaat eigenlijk op de zelfde manier als bij art. 14 VPB. Alles naar de werkmaatschappij overbrengen, dat kan in één notariële akte. Bij de bedrijfsfusie moet alles apart worden ingebracht. Dat is dus meer werk.

Fiscale balans Praktijk BV:

Machines	100	Overig fiscaal eigen vermogen	300
Onderhanden werk	150	HIR	50
Effecten	50	Pensioenvoorziening	40
Bank	100		
	400		400

Pensioen en dekking van het pensioen wil je in de BV houden.

Fiscaal is er een HIR van 50 met een belastingclaim. Boekwinst die onbelast is gebleven.

Commerciële balans praktijk bv tegen intrinsieke waarde:

Machines	200	Geplaatst kapitaal	100
Onderhanden werk	150	Winstreserve	320
Effecten	50	Latente belasting	30
Bank	100	Pensioenvoorziening	50
	400		400

In die BV zit 150 aan stille en fiscale reserves waar een claim op rust. De latente belastingclaim is 30.

Voordelen holdingstructuur:

- Verkoper heeft niet te maken met acute belastingheffing
- Wil koper een fiscale eenheid, dan kan die de winsten verrekenen met de renteaftrek op het niveau van de holding

Holding

1. Bedrijfsfusie
2. Afsplitsing
3. Aandelen inkopen

Doorschuiving art. 14 VPB

Een belastingplichtige die zijn onderneming overdraagt tegen uitreiking van aandelen aan een ander belastingplichtig lichaam die hetzelfde winstbepalingssysteem heeft en geen voorwaartse verliezen heeft en latere heffing is verzekerd kan aanspraak maken op art. 14 VPB. De overnemer treedt fiscaal in de plaats van/in de voetsporen van de overdrager.

Fiscus vindt dat niet erg, want op de goodwill kan je niet afschrijven en ook niet over de stille reserves. Uiteindelijk zullen ook de stille reserves gerealiseerd worden en kan de fiscus alsnog heffen/ontvangen.

Fiscale balans zuivere Holding BV:

Deelneming	420	Overig fiscaal eigen vermogen	420
Effecten	50	Pensioenvoorziening	50
	<hr/>		<hr/>
	470		470

Na inbreng in de BV kun je snel holdingstructuur opzetten én onbelast een werkmaatschappij kan opzetten. Een eventuele toename is, onder voorwaarden van art. 14 VPB, onbelast.

