

Kort Nieuws

met name uit Nederland

In deze rubriek een overzicht van recente gerechtelijke uitspraken, nieuwe wetgeving die op komst is op het gebied van fiscaliteit en sociale zekerheid, voor zover van belang voor Nederlanders in België.

Belastingdienst mag andere Verklaring Arbeids-Relatie (VAR) afgeven dan aangevraagd

Een tandarts oefent zijn praktijk in Nederland uit met tussenkomst van zijn eigen BV. De tandarts wil zekerheid over hoe deze relatie met zijn BV fiscaal moet worden gezien. In Nederland kan dit door middel van het aanvragen van een VAR. Op basis van een aantal criteria toetst de belastingdienst of er sprake is van bijvoorbeeld ondernemerschap of van een dienstbetrekking. De tandarts heeft verzocht om een VAR-DGA: een verklaring dat zijn werkzaamheden worden gezien als behaald voor rekening en risico van de BV. Maar bij beoordeling van de situatie geeft de belastingdienst een VAR-loon af: een verklaring dat de inkomsten worden gezien als regulier loon.

Uiteindelijk gaat de tandarts in beroep. De eerste vraag is dan of de belastingdienst een andere VAR af mag geven, dan is aangevraagd: mag hier een VAR-loon worden afgegeven als om een VAR-DGA is gevraagd? De slotsom is uiteindelijk dat dit mag. Dit is niet uitdrukkelijk in de wet geregeld, maar zo wel bedoeld. Anders zou de VAR ook een veel te ingewikkelde procedure worden.

Vervolgens is de tweede vraag of ook de rechter een afgegeven VAR mag veranderen in een andere VAR. Ook dit is het geval. Een rechter mag een door de belastingdienst afgegeven VAR weer veranderen in een andere VAR. De rechter kan dus uiteindelijk beslissen.

Op dit moment gaat de aanvraag van een VAR nog door middel van een formulier. Daardoor is niet altijd duidelijk hoe de belastingdienst tot een oordeel komt. Het is de bedoeling de procedure aan te passen waardoor vanaf 2014 door middel van een webmodule een VAR kan worden aangevraagd,

waarbij het ook duidelijker moet worden hoe een beoordeling tot stand komt.

Hoge Raad, 23 november 2012

Afkoop pensioen door inwoner België mag worden belast in Nederland

De belastingplichtige X was woonachtig in België. Hij heeft pensioen opgebouwd bij zijn eigen BV (pensioen in eigen beheer). De BV is gevestigd gebleven in Nederland. Tegenover de pensioenverplichting had de BV vorderingen op derden uitstaan. De vordering was waarschijnlijk niet volwaardig omdat de derde failliet ging. Eind 2004 vindt in ieder geval een aflossing voor een belangrijk deel van de schuld plaats. Deze aflossing wordt feitelijk direct aan X en niet aan de BV uitbetaald. Korte tijd later sluiten X en de BV een overeenkomst van geldlening.

De inspecteur neemt de stelling in dat door (1) de opname van het geld en (2) het feit dat de resterende vordering waarschijnlijk niet (volledig) zal worden afgelost, het pensioen in ieder geval deels is afgekocht. Het gevolg van een gedeeltelijke afkoop is dat de gehele pensioenverplichting ineens belast wordt. Op grond van het nieuwe Belastingverdrag met België mag Nederland over een afkoop ook belasting heffen. En dit gebeurt hier dan ook: het hele pensioen wordt ineens belast.

Tegenwoordig neemt de belastingdienst steeds vaker bij pensioen in eigen beheer de stelling in dat bij opname van geld uit de pensioenvennootschap het pensioen geacht wordt (deels) te zijn afgekocht. De belastingheffing hierover is hoog, wat grote betalingsproblemen met zich meebrengt. Dit betekent dus dat heel voorzichtig moet worden omgegaan met opnames uit de pensioen-BV.

Hoge Raad, 9 november 2012

Nederland mag gebruikelijk loonregeling toepassen bij Belgische directeur-groot aandeelhouder

In de Nederlandse loonbelasting is de gebruikelijke loonregeling opgenomen. Deze regeling verplicht een directeur-groot aandeelhouder van een Nederlandse BV of NV ertoe zichzelf fiscaal een fictief loon aan te rekenen. De directeur-grootaandeelhouder wordt dus belast met loon- en inkomstenbelasting voor dit loon. Het uitgangspunt is een loon van € 42.000 (2012), maar als het gebruikelijke loon voor zijn functie en werkzaamheden hoger (of lager) is, dan moet grosso modo dit hogere of lagere loon worden toegepast.

Het gaat hier dus om een wetsfictie. De directeur-grootaandeelhouder hoeft dit loon ook niet daadwerkelijk op te nemen. Er moet hierover daarentegen wel loon- en inkomstenbelasting worden betaald. De vraag is dan vervolgens hoe deze wetsfictie uitwerkt naar het nieuwe belastingverdrag tussen Nederland en België. Het oude verdrag tussen Nederland en België was ouder dan de gebruikelijke loonregeling. Daarom werd de fictief loonregeling in principe gezien als een schending van de goede verdragstrouw. Onder het oude belastingverdrag kon de fictief loonregeling niet worden toegepast. Omdat het nieuwe verdrag met België natuurlijk wel nieuwer is dan de gebruikelijke loonregeling, werd over het algemeen al in Nederland aangenomen dat deze fictie nu wel doorwerkt en dat Nederland nu wel mag heffen.

In deze uitspraak van de Hoge Raad wordt dit ook bevestigd. Nederland mag dan ook belasting heffen over een gebruikelijk loon bij een in België wonende directeur-groot aandeelhouder van een Nederlandse vennootschap.

Hoge Raad, 9 november 2012

Massaal bezwaar tegen discriminatie in de Nederlandse Successiewet

In een uitspraak van 13 juli 2012 heeft de Rechtbank Breda beslist dat de Nederlandse Successiewet discriminerend is. Voor ondernemingsvermogen geldt er namelijk een verhoogde vrijstelling, die voor het jaar waarop de uitspraak zag betekende dat 75% van het ondernemingsvermogen was vrijgesteld. Inmiddels is die vrijstelling voor ondernemingsvermogen zelfs nog ruimer geworden, namelijk 100% voor de eerste € 1.006.000 en 83% voor het meerdere.

Tegen deze uitspraak van de Rechtbank Breda loopt nu cassatie bij de Hoge Raad. De Hoge Raad zal hierover dus uiteindelijk definitief beslissen. Ter behoud van rechten worden nu uiteraard vele bezwaarschriften ingediend. Dit heeft de Staatssecretaris ertoe gebracht deze zaak aan te merken als een wettelijk massaal bezwaar.

Dit besluit heeft een aantal gevolgen en de belangrijkste zijn:

1. Alle bezwaarschriften worden aangehouden tot er definitief uitspraak is gedaan door de rechter;

2. Het is niet langer verplicht om zelf bezwaar aan te tekenen. Alle aanslagen die nog niet definitief zijn, lopen automatisch mee. Echter, het kan verstandig zijn om toch zelfstandig bezwaar aan te tekenen. Als de rechter (na een eventuele verwijzing) uiteindelijk namelijk op andere gronden de belastingdienst ongelijk geeft, dan moet je individueel bezwaar hebben gemaakt. Massaal bezwaar geldt alleen voor deze specifieke (rechts)vraag.

Constructie met Nederlandse auto van de zaak mislukt

De bijtelling voor de auto van de zaak houdt nog altijd velen in Nederland bezig. En dat is ook begrijpelijk want de heffing kan oplopen tot jaarlijks betalen van belasting over 25% van de waarde van je auto van de zaak. Op deze bijtelling mag overigens wel de betaalde eigen bijdrage voor privégebruik worden afgetrokken.

In deze zaak had een directeur-groot aandeelhouder een auto van de zaak, eerst twee maal een Audi A6 en later een Lexus RX300. Zijn eigen BV was de leasecontracten met de leasemaatschappij aangegaan. Dit contract had de volgende opvallende kenmerken: een korte looptijd, een hoog leasebedrag en een lage restwaarde. Ook betaalde de directeur-grootaandeelhouder een hoge eigen bijdrage (die aftrekbaar is van de bijtelling). In werkelijkheid werd de hoge eigen bijdrage gebruikt om de overnameprijs van de auto's te verlagen. De directeur-grootaandeelhouder kon de auto's voor een lage restwaarde overnemen en voor een aanzienlijk hoger bedrag privé doorverkopen. Fiscaal betekent dit dat enerzijds de verkoopwinst op de auto's telkens onbelast is, terwijl de eigen bijdrage die wordt betaald ertoe leidt dat er niet of nauwelijks bijtelling in de inkomstenbelasting hoefde te worden betaald.

De belastingdienst en uiteindelijk ook het Hof waren het hier niet mee eens: de aanslagen werden gecorrigeerd en de directeur-grootaandeelhouder kreeg een boete opgelegd.

Hof Arnhem, 11 september 2012

5 december 2012

*Maurice de Clercq en Thomas Vermeulen
ESJ Accountants & Belastingadviseurs Breda
belgiumdesk@esj.nl
www.esj.nl*