



## ADVIES MEERWAARDEN OP AANDELEN Art. 90, 9°, 1<sup>ste</sup> gedachtestreepje, WIB 92

### I. INLEIDING

1. De problematiek m.b.t. de eventuele belastbaarheid als diverse inkomsten van meerwaarden op aandelen verwezenlijkt n.a.v. de overdracht onder bezwarende titel van die aandelen buiten het uitoefenen van een beroepswerkzaamheid, wordt sinds de invoering van de Wet van 11.12.2008 houdende wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 teneinde het in overeenstemming te brengen met de Richtlijn 90/434/EEG van de Raad van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, gedeeltelijke splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende lidstaten en voor de verplaatsing van de statutaire zetel van een SE of een SCE van een lidstaat naar een andere lidstaat, gewijzigd bij de Richtlijn 2005/19/EEG van de Raad van 17 februari 2005 (publicatie B.S 12.01.2009) geregeld door artikel 90, 9°, 1<sup>ste</sup> gedachtestreepje, WIB 92.
2. Inkomsten die voortkomen uit normale verrichtingen van beheer van privé-vermogen zijn evenwel niet aan te merken als diverse inkomsten.
3. Hierna worden de richtlijnen van de DVB toegelicht met betrekking tot de beoordeling of een verrichting al dan niet een “normale verrichting van beheer van privé-vermogen” uitmaakt. Hierbij wordt rekening gehouden met de rechtspraak terzake.
4. De beslissingen van de DVB kunnen geraadpleegd worden op [www.fisconetplus.be](http://www.fisconetplus.be).

### II. VERKOOP VAN AANDELEN

5. Bij de verkoop van aandelen zal de DVB de voorgelegde verrichting steeds aftoetsen aan criteria die ook in de rechtspraak aan bod komen.
6. Een overzicht van de criteria is opgenomen in bijlage. Het is evident dat de DVB de evolutie in de rechtspraak in aanmerking zal nemen.

### III. VERKOOP VAN EEN “KASGELDVENNOOTSCHAP”

7. Uit meerdere rechtspraak blijkt dat **constructies** m.b.t. kasgeldvennootschappen worden beoordeeld op het geheel van de verrichtingen (het oprichten van een nieuwe vennootschap, het liquide maken van de bestaande vennootschap waarbij ondermeer bepaalde activa worden overgedragen aan de nieuwe vennootschap die daardoor in



staat is de activiteiten verder te zetten en uiteindelijk de verkoop van de aandelen van de kasgeldvennootschap) die door de natuurlijke perso(o)n(en) of door hun toedoen in een zeer kort tijdsverloop (soms gebeuren bepaalde verrichtingen op dezelfde dag) worden gesteld. Hierbij worden dikwijls persoonlijke verbintenissen aangegaan (het nemen van risico).

8. In de rechtspraak werd reeds meermaals geoordeeld dat de verkoop van aandelen van een "kasgeldvennootschap", die voortkomt uit een kasgeldconstructie, niet beschouwd kan worden als een normale verrichting van beheer van een privé-vermogen.
9. De DVB zal bij de beoordeling van de haar voorgelegde verrichtingen de criteria die in de rechtspraak aan bod komen in aanmerking nemen. Een overzicht van de criteria is opgenomen in bijlage. Het is evident dat de DVB de evolutie in de rechtspraak in aanmerking zal nemen.

#### **IV. INBRENG AANDELEN**

10. Net zoals bij verkoop zal de DVB de verrichting telkens aftoetsen aan criteria die in de rechtspraak aan bod komen.
11. Een overzicht van de criteria is opgenomen in bijlage. Het is evident dat de DVB de evolutie in de rechtspraak in aanmerking zal nemen.

#### **V. ALGEMEEN**

12. Gelet op sommige criteria die in de rechtspraak worden gehanteerd, kan het noodzakelijk zijn dat het **waarderingsverslag** van de revisor of de accountant aan de DVB dient bezorgd te worden vooraleer een beslissing over de voorgelegde verrichting(en) kan genomen worden.
13. In meerdere arresten<sup>1</sup> wordt vastgesteld dat de rechtspraak rekening houdt met de opeenvolgende verrichtingen, zowel vóór als na de overdracht van de aandelen<sup>2</sup>. De DVB bekijkt dan ook het geheel van verrichtingen die voorafgaan aan of volgen op de verrichting(en) waarover een voorafgaande beslissing wordt gevraagd.
14. Uit de praktijk blijkt dat de geplande verrichting(en) soms lange tijd na het verkrijgen van de voorafgaande beslissing nog niet werd(en) uitgevoerd, waarbij vragen kunnen worden gesteld inzake het concrete karakter van de verrichting. Derhalve zal in de beslissing worden opgenomen dat, gelet op het vereiste concrete karakter van de verrichting waarvoor de toepassing van artikel 90, 1° en/of artikel 90, 9°, eerste gedachtestreepje, WIB 92 wordt gevraagd, de beslissing slechts geldig blijft voor een periode van één jaar en dit vanaf de datum van de voorafgaande beslissing.

<sup>1</sup> Luik 15.3.2006, Brussel 31.01.2007, Brussel 27.11.2008, Antwerpen 25.11.2008, Brussel 09.01.2009

<sup>2</sup> Zie ook Fiscaal Praktijkboek 2007-2008, Deel III, De belastbaarheid van abnormale verrichtingen van beheer, Luc Vanheeswijck en Livius Kell, pag. 63



## **VI. MOGELIJKE ENGAGEMENTEN OP TE NEMEN IN DE AANVRAAG**

15. Hierna volgen enkele voorbeelden van mogelijke engagementen die bij een inbreng kunnen aangegaan worden, ten einde de intentie van de verrichting weer te geven.
  - 15.1 gedurende een periode van drie jaar te rekenen vanaf de inbreng zal geen kapitaalvermindering door de (holding)vennootschap worden doorgevoerd;
  - 15.2 gedurende een periode van drie jaar te rekenen vanaf de inbreng zal geen kapitaalvermindering door de werkvennootschap worden doorgevoerd, tenzij die middelen door de holdingvennootschap worden gebruikt voor bijvoorbeeld nieuwe investeringen of financiering van andere groepsvennootschappen of verbonden ondernemingen zonder dat deze geldmiddelen mogen doorstromen naar de aandeelhouders natuurlijke personen;
  - 15.3 gedurende een periode van drie jaar te rekenen vanaf de inbreng zullen de dividenduitkeringen door de werkvennootschap niet wijzigen tegenover vroeger (d.w.z. vóór de inbreng in de holdingvennootschap). Er mogen toch hogere dividenden worden uitgekeerd indien wordt aangetoond dat de dividenduitkeringen worden gebruikt voor bijvoorbeeld nieuwe investeringen of financiering van andere groepsvennootschappen of verbonden ondernemingen. De hogere dividenduitkeringen mogen echter niet doorvloeien naar de aandeelhouders natuurlijke personen. De hogere dividenden mogen tenslotte ook worden aangewend voor de betaling van de aandeelhouders die niet betrokken zijn bij de inbrengverrichting en die wensen uit te treden;
  - 15.4 gedurende een periode van drie jaar te rekenen vanaf de inbreng zullen de door de werkvennootschap betaalde managementfees, bedrijfsleidersbezoldigingen, enz. overeenstemmen met de vroegere bedrijfsleidersbezoldigingen. De geldstroom vanuit de werkvennootschap naar de holdingvennootschap mag hoger zijn dan de vroegere bedrijfsleidersbezoldigingen indien blijkt dat hier daadwerkelijk prestaties tegenover staan (bijvoorbeeld boekhouding, personeel,...) die vroeger op het niveau van de werkvennootschap werden verricht en nu door de holding worden uitgevoerd (eventueel met overdracht van het betrokken personeel) én marktconform worden doorgerekend.
16. Indien meerdere aandeelhouders de aandelen van hun werkvennootschap(pen) wensen in te brengen in hun respectievelijke persoonlijke holdingvennootschap kan het volgende bijkomende engagement worden opgenomen in de aanvraag:



Indien gedurende de periode van drie jaar te rekenen vanaf de inbreng van de aandelen in de persoonlijke holdingvennootschappen kapitaalverminderingen en/of hogere dividenduitkeringen nodig zijn voor nieuwe investeringen door (één van) de persoonlijke holdingvennootschappen, zullen deze kapitaalverminderingen en/of hogere dividenduitkeringen beperkt worden tot het bedrag van de 'duurste' investering die door één van de persoonlijke holdingvennootschappen zal worden gedaan. Iedere persoonlijke holdingvennootschap zal in principe een bedrag ter beschikking krijgen dat overeenstemt met de 'duurste' investering die één van de persoonlijke holdingvennootschappen zal verrichten. Indien deze sommen niet (volledig) aangewend worden voor nieuwe investeringen door één van de persoonlijke holdingvennootschappen, zullen ze drie jaar geblokkeerd blijven bij de respectievelijke persoonlijke holdingvennootschap. Ze zullen in geen geval binnen de periode van drie jaar doorstromen naar de aandeelhouders natuurlijke personen.

## Bijlage : overzicht criteria rechtspraak

### Opmerkingen :

- Bij het aftoetsen van de criteria van de rechtspraak wordt voor de beoordeling of de verrichting al dan niet een normale verrichting van beheer van privé-vermogen is, geen onderscheid gemaakt naargelang het een inbreng dan wel een verkoop van aandelen betreft.
- Uit de rechtspraak kan worden afgeleid dat de hiernavolgende criteria, weliswaar niet afzonderlijk maar in combinatie met één of meerdere andere criteria, tot het besluit kunnen leiden dat er al dan niet sprake is van een normaal beheer van privé-vermogen.

1.	Het al dan niet aanwezig zijn van economische motieven
2.	Het complex karakter van de verrichting of het spitsvondig feitencomplex
3.	Bij de verrichting(en) zijn pas opgerichte vennootschappen betrokken (hetzij de exploitatievennootschappen hetzij de holding)
4.	De meerwaarde
5.	De wijze van financiering en de eventuele borgstelling
6.	De financiële draagkracht van de kopende vennootschap
7.	De uitkering van dividenden tussen de verwerving van de aandelen van de bij de verrichting betrokken vennootschappen en de voorgelegde verrichting
8.	De verrichting(en) dienen in hun geheel te worden bekeken, al dan niet gebruik makend van vennootschappen die worden gecontroleerd door de aanvrager en al dan niet gebruik makend van specialisten. Het betreft hier meer bepaald de (analyse van de) wijze van beheer van het privaat patrimonium
9.	De waardering van de aandelen