



Door mr. Marco F.J. van der Wereld LL.M.

30 maart 2015

FISCOTIP

Goed voorsorteren met het oog op verkoop

Bij verkoop van de aandelen in uw BV of bij verkoop van uw bedrijf vanuit de BV moet er in beginsel direct met de fiscus worden afgerekend. Op tijd voorsorteren met reorganiseren kan hier mogelijk belastinguitstel opleveren. Hoe zit dat?

Op tijd een holdingstructuur creëren

Box 2. Bij een verkoop vanuit privé van uw BV-aandelen wordt de gerealiseerde verkoopwinst met de aandelentransactie in beginsel direct belast tegen 25% in box 2. Dit is een reden dat veel directeuren-grotaandeelhouders (DGA's) vaak (al) beschikken over een holdingstructuur: de aandelen in de werk-BV zijn in handen van een holding-BV. Het voordeel van deze structuur is dat bij verkoop van de werk-BV de verkoopopbrengst belastingvrij kan worden geparkeerd binnen de holding-BV (deelnemingsvrijstelling). Belastingheffing (box 2) komt dan pas aan de orde zodra de holding dividend uitkeert aan de DGA.

Holdingstructuur opzetten. Heeft u nog geen holdingstructuur, maar wilt u die met het oog op een mogelijk toekomstige verkoop wel hebben? Dan kan zo'n holdingstructuur doorgaans betrekkelijk eenvoudig worden gecreëerd door:

1. de aandelen in de bestaande BV om te ruilen voor aandelen in een holding-BV (aandelenfusie); of
2. de onderneming vanuit de bestaande BV af te splitsen naar een nieuw op te richten werk-BV (juridische afsplitsing), waarna de bestaande BV als holding-BV gaat fungeren.

Let op. Bij onder andere de aanwezigheid van fiscaal compensabele verliezen of de innovatiebox moet in het tweede geval om standaardvoorwaarden bij de inspecteur worden verzocht.

Vooroverleg. De aandelenfusie kan vooraf ter goedkeuring aan de Belastingdienst worden voorgelegd. Ook moet de Belastingdienst zich op verzoek uitlaten over een voorgenomen verkoop van de aandelen van de werk-BV nadat de juridische afsplitsing heeft plaatsgevonden.

Al plannen om de werk-BV te verkopen?

Toets motief. Een fiscaal acceptabele aandelenfusie (al dan niet direct gevolgd door verkoop van de werk-BV) of juridische afsplitsing (gevolgd door verkoop van de werk-BV binnen drie jaar) scharniert op het al dan niet aanwezig zijn van een oogmerk tot verkoop. Bestond bij de DGA op het moment van aandelenfusie of afsplitsing al de intentie om de werk-BV te verkopen?

Bij een aandelenfusie is dat het moment van de totstandkoming van de obligatoire overeenkomst (ruilen van de aandelen). Bij de juridische afsplitsing is in beginsel het moment waarop het besluit tot afsplitsing naar de werk-BV wordt genomen, doorslaggevend. **Let op.** Als op een van deze momenten al materiële overeenstemming bestaat met een specifieke derde over de verkoop van de werk-BV, dan zullen de fiscale fusiefaciliteiten niet gelden. **Tip.** Onder omstandigheden kan het ter ondersteuning van de bewijspositie van belang zijn om tijdig een BV i.o. (in oprichting) bij de KvK in te schrijven of de notaris al stukken panklaar te laten aanleveren.

Intentieovereenkomst. Niet zonder fiscaal gevaar is het opzetten van een holdingstructuur tijdens bijvoorbeeld de precontractuele fase. Dat is de fase waarin al wordt onderhandeld met een serieuze gegadigde over een mogelijke verkoop van de werk-BV. De kans bestaat dat deze situatie als een samenstel van rechtshandelingen wordt gezien dat wordt gelijkgesteld met belastingontwijking. Juiste timing is dus belangrijk.

Wel plannen, nog geen kandidaat. Verkoopplannen zonder dat een kopende partij al in beeld is, is daarentegen in beginsel geen beletsel voor het opzetten van de onderhavige holdingstructuur.

Zet tijdig een holdingstructuur op, vóórdat u een verkooptraject start. Alleen dan kunt u in beginsel gebruikmaken van de fiscale faciliteiten (aandelenfusie of juridische afsplitsing). Er mag in ieder geval niet serieus over een verkoop worden onderhandeld of reeds overeenstemming zijn bereikt.