

CASE: STOLK

Uitwerking

1.

Balans Stolk Vastgoed BV			
Pand	€ 750.000	Eigen vermogen	€ 625.000
		Latente vpb-claim	€ 125.000 ¹
	<u>€ 750.000</u>		<u>€ 750.000</u>

Toelichting:

Latente vpb-claim: € 500.000 x 25% = € 125.000

Balans Stolk Holding BV			
(deelneming) Vastgoed	€ 625.000	Aandelenkapitaal	€ 357.500
Hypotheek dga	€ 150.000	Winstreserve	€ 1.632.500 ³
Liquiditeiten	€ 1.000.000	Pensioen/Stamrecht	€ 450.000
Vordering	€ 700.000 ²	Schulden	€ 35.000
	<u>€ 2.475.000</u>		<u>€ 2.475.000</u>

Toelichting:

4 x geschatte jaarlijkse betaling à € 175.000

Zogenaamde "sluitpost". Hierbij hoeft geen rekening te worden gehouden met een (latente) vpb-claim, wegens fiscale eenheid / deelnemingsvrijstelling.

Balans de heer Stolk			
Eigen woning	€ 250.000	Eigen vermogen	€ 1.706.468
Pensioen/Stamrecht	P.M	Hypotheek	€ 150.000
Aandelen Stolk Holding	€ 1.990.000	Latente AB-claim	€ 428.531 ⁴
Spaarrekening	€ 45.000	Latente IB-claim	<u>P.M⁵</u>
	<u>€ 2.285.000</u>		<u>€ 2.285.000</u>

Toelichting:

26,25% x € 1.632.500 (meerwaarde aandelen) = € 428.531

Inventariseren financiële doelstellingen

- Handhaven CBI (voor/na inflatie);
- Handhaven vermogen (voor/na inflatie);
- Overdracht vermogen naar volgende generatie;
- Risico: inkomens- en vermogens(beleggings)risico's;
- Kwantificeren en prioriteren.

Fiscale optimalisatie is geen doelstelling maar een middel in het kader van het realiseren van de doelstellingen.

Bijzondere aandachtspunten:

- Holdingstructuur is ontstaan door herstructurering (uitzakken) binnen fiscale eenheid:
 - deelnemingsvrijstelling:
 - voordeel t.o.v. verkoop van de onderneming via een activa/passiva transactie;
 - gevolgen verkoop tegen earn-out;
 - fiscale eenheid:
 - art. 15ai Wet Vpb;
 - alternatieve (betere) structuur: drietrapsraket.
- Liquiditeiten: zijn er nog beperkingen ten aanzien van de mate van vrije belegbaarheid ten gevolge van garantiebepalingen in verkoopcontract werkmaatschappij. Hoe hier mee omgaan?
- Vordering uit hoofde van earn-out: waarderings- en risico-aspecten;
- Aandelenkapitaal: gevolg van geruisloze inbreng, onbelast terugbetalen (driejaarstermijn en voorwaarden)
- Oudedagsvoorziening. De ODV rent jaarlijks op. De ODV kan worden omgezet in een bancaire lijfrente in de zin van de Wet IB 2001 bij een toegelaten aanbieder. Uiterlijk twee maanden na het bereiken van de AOW-gerechtigde leeftijd zal de eigen beheer vennootschap de ODV in twintig jaar uitkeren aan de dga. De termijnen moeten een gelijke tussenperiode van ten hoogste een jaar hebben. Het is mogelijk de ODV vijf jaar eerder te laten uitkeren dan de AOW-gerechtigde leeftijd is bereikt. In dat geval moet de ODV in vijftwintig jaar worden uitgekeerd. Heeft de dga al de AOW-gerechtigde leeftijd bereikt op het moment van omzetting of is het pensioen al ingegaan, dan wordt de periode van twintig jaar verminderd. Als de dga overlijdt, komt de ODV toe aan alle erfgenamen voor zover dat natuurlijke personen zijn. In dat geval moeten de termijnen binnen twaalf maanden na het overlijden ingaan. Overlijdt de dga nadat de termijnen van de ODV zijn ingegaan, dan gaan de nog niet uitgekeerde termijnen over op zijn erfgenamen. Hoewel de ODV geen pensioen is, geldt hiervoor eveneens een vrijstelling voor de erfbelasting (zie art. 38p, lid 4 Wet LB 1964, jo. art. 32, lid 3 SW 1956). Wel leidt de verkrijging van de ODV voor de fiscale partner van de dga tot imputatie op zijn vrijstelling (art. 32, lid 2 SW 1956). Bij verkrijging door een niet-erfgenaam of een rechtspersoon is over de ODV maximaal 49,5% loonbelasting en 20% revisierente verschuldigd (zie art. 38p, lid 4 Wet LB 1964, jo. art. 30i AWR).
- Let op gebruikelijk loonregeling (€ 46.000). Fictief loon DGA en beleggingsvennootschap (Resolutie staatssecretaris en art. 12a, lid 4 LB);
- Aandelen Stolk Holding/ latente ab-claim: ab-claim tegen nominale waarde opnemen. Contant maken of 6,25% (latentie in SW) hanteren is niet correct. De huidige ab-claim neemt toe met het rendement; derhalve is de huidige ab-claim de contante waarde van de toekomstige ab-claim.

2.
 - a. BV-variant: beleggen in de BV (gecombineerde belastingdruk: 38,275% tot max. 44,875%. Over zowel het direct als het indirect rendement;
 - b. Dividendvariant: 26,25% afrekenen en beleggen in privé. Break-evenpoint met BV-variant is ongeveer 3,6% (uitgaande van 25% VPB) en 4,6% bij 20% VPB; daarboven is privé-beleggen interessanter;
 - c. Terugbetaling van nominale waarde gestort kapitaal, na besluit AVA (onbelast). O.g.v. Flex-bv wetgeving moet bestuur uitkeringstest doen (net zo als bij dividend);
 - d. Leenvariant: lenen van de BV en beleggen in privé (fiscale voorwaarden en zeer risicovol bezien vanuit beleggingsperspectief);
 - e. Combinatievariant: aandelen via leenvariant en obligaties via dividendvariant.;
 - f. Dividendplusvariant: dividend uitkeren en de betaalde belasting (26,5%) lenen bij een financiële instelling (minder risico dan leenvariant);
 - g. Emigratie van BV naar Aruba, Curaçao of andere routes zoals Malta;
 - h. Omvormen tot een VBI: balans moet worden opgeschoond: afstorten pensioen, vervreemding van deelneming, inlossen hypotheek DGA, vervreemden vordering op overnemer en 2^e aandeelhouder.

Balans Stolk Holding na verkoop werkmij

Balans Stolk Holding BV			
(deelneming) Vastgoed	625.000	Aandelenkapitaal	357.500
Hypotheek dga	150.000	Winstreserve	1.632.500
Liquiditeiten	1.000.000	Oudedagsvoorziening	450.000
Vordering	700.000	Schulden	35.000
Totaal	<u>2.475.000</u>	Totaal	<u>2.475.000</u>

Pand naar privé

- Via dividenduitkering

Balans Stolk Holding BV			
(deelneming) Vastgoed	-	Aandelenkapitaal	357.500
Hypotheek dga	150.000	Winstreserve	632.500
Liquiditeiten	625.000	Oudedagsvoorziening	450.000
Vordering	700.000	Schulden	35.000
Totaal	<u>1.475.000</u>	Totaal	<u>1.475.500</u>

Balans de heer Stolk

Vastgoed	750.000	Eigen vermogen	1.681.875
Eigen woning	250.000		
Pensioen/Stamrecht	P.M	Hypotheek	150.000
Aandelen Stolk Holding	990.000	Latente AB-claim	158.125
		Latente IB-claim	P.M.
Totaal	<u>1.990.000</u>	Totaal	<u>1.990.000</u>

Box 3

huurbate	75.000
VRH	<u>7.657-</u>
Netto	67.343

Grondslag: $750.000 - 61.692 = 688.308$; belasting € 8.185 (alles bij hem; € 7.657 verdeling 1^e schijf)
 Afnamen belegbaar vermogen met € 375.000. Hiernaast neemt het privé-vermogen af met € 45.000 i.v.m. de overdrachtsbelasting (€ 750.000 x 6%).

- Via schuldigerkenning

Balans Stolk Holding BV

(deelneming) Vastgoed	-	Aandelenkapitaal	357.500
Hypotheek 1 dga	150.000	Winstreserve	1.632.500
Hypotheek 2 dga	750.000		
		Oudedagsvoorziening	450.000
Liquiditeiten	875.000	Schulden	35.000
Vordering	700.000		
Totaal	<u>2.475.000</u>	Totaal	<u>2.475.000</u>

Balans de heer Stolk

Vastgoed	750.000	Eigen vermogen	1.681.875
Eigen woning	250.000	Hypotheek 1	150.000
Pensioen/Stamrecht	P.M	Hypotheek 2	750.000
Aandelen Stolk Holding	1.990.000	Latente AB-claim	408.125
		Latente IB-claim	P.M.
Totaal	<u>2.990.000</u>	Totaal	<u>2.990.000</u>

Box 3		
Huurbate	75.000	
Rentelast	45.000-	(rente tegen 6%)
dividend BV	27.711 *	
VRH	-	
Netto	<u>57.711</u>	

* De rentebate wordt na 16,5% Vpb weer als dividend uitgekeerd (26,25% IB).

Afname belegbaar vermogen met € 125.000. Hiernaast neemt het privé-vermogen af met € 45.000 i.v.m. de overdrachtsbelasting (€ 750.000 x 6%).

- Via een externe financiering

Balans Stolk Holding BV			
(deelneming) Vastgoed	-	Aandelenkapitaal	357.500
Hypotheek 1 dga	650.000	Winstreserve	2.132.500
Hypotheek 2 dga	-	Oudedagsvoorziening	450.000
Liquiditeiten	1.625.000	Schulden	35.000
Vordering	700.000		
Totaal	<u>2.975.000</u>	Totaal	<u>2.975.000</u>

Balans de heer Stolk			
Vastgoed	750.000	Eigen vermogen	1.681.875
Eigen woning	750.000	Hypotheek 1	650.000
Pensioen/Stamrecht	P.M.	Hypotheek bank	750.000
Aandelen Stolk Holding	1.990.000	Latente AB-claim	408.125
		Latente IB-claim	P.M.
Totaal	<u>2.990.000</u>	Totaal	<u>2.990.000</u>

Box 3	
huurbate	75.000
rentelast	45.000-
VRH	-
Netto	<u>30.000</u>

Belegbaar vermogen neemt toe met € 625.000. Het privé-vermogen neemt af met € 45.000 i.v.m. de overdrachtsbelasting (€ 750.000 x 6%).

Conclusie: afweging van inkomenszekerheid via de dividendvariant versus de kans (en dus risico) op meer rendement via de externe financiering. Bijkomende risicofactor: hoe lang loopt huurcontract.

3.

De BV is een verlengstuk geworden van privé, op een klein stukje na: de pensioen/stamrechtverplichting. Bij het bepalen van het beleggingsbeleid verdient voor het risicoaspect bijzondere aandacht. Vanuit deze BV bezien mogen de uitkeringsverplichtingen nimmer in gevaar komen. De rest van het vermogen, het overgrote deel, zou vanuit de BV bezien, verloren mogen gaan. Daarom is voor het overgrote deel het privé-risicoprofiel van doorslaggevend belang.

Tevens is het raadzaam de statutaire doelomschrijving van de BV nog eens na te kijken. Staat deze “beleggen” en/of uitlenen toe?

4.

Mogelijkheden om tekorten aan te zuiveren:

- Terugbetalen aandelenkapitaal na besluit AVA (onbelast voor deel nominale waarde);
- Vervroegen stamrecht en pensioen, met actuariële herrekening (art. 18a-6 LB);
- (Jaarlijks) dividend uitkeren (zie dividendvariant);
- Pand naar privé gezien hoge huuropbrengst. Let op: overdrachtsbelasting verschuldigd. Bijkomende risicofactor: hoe lang loopt huurcontract.
- In privé een obligatieportefeuille bestemd voor de financiering van de consumptieve bestedingen en andere uitgaven. De portefeuille neemt af tot nihil. De jaarlijkse lossingen en rentebaten zijn afgestemd op de jaarlijks benodigde middelen. Dit heet het “asset-liability-management. Deze techniek is ook geschikt voor een pensioen-BV.
- Afweging hypotheek aflossen (ook in algemene zin) met name gezien fiscaal verlies vanaf 2018 en het lage tarief waartegen wordt afgetrokken: afweging rente versus rendement op vermogen. Indien geen hypotheekrente wordt afgetrokken, is er geen bijtelling van het eigenwoningforfait;
- Is een hypotheek bij de eigen BV vanuit *financieel* (en dus niet fiscaal) oogpunt de beste oplossing?

5.

Estate Planning

Vermogen gaat bij overlijden van de heer Stolk (€ 1,7 miljoen over naar wettelijke erfgenamen, zodat ieder ca. € 566.666 erft). D.m.v. algehele gemeenschap van goederen bezit mevrouw de helft en is nalatenschap € 850.000 (idem bij huwelijksvoorwaarden met wederkerig verplicht finaal verrekenbeding), zodat erfbelasting wordt bespaard, aangezien de kinderen 2 maal gebruikmaken van vrijstelling voor kinderen en 1^e schijf.

6.

Fictieve vervreemding aanmerkelijk belang

Het overlijden van de aanmerkelijkbelanghouder is een fictieve vervreemding (art. 4.16, lid 1, onderdeel e Wet IB 2001), zodat in beginsel bij de erflater moet worden afgerekend over het verschil tussen de waarde in het economische verkeer op het moment van overlijden en de

verkrijgingsprijs. Als de vennootschap een materiële onderneming drijft (of een medegerechtigdheid houdt) is het op verzoek mogelijk om de verkrijgingsprijs door te schuiven naar de erfgenamen en daarmee de heffing uit te stellen voor zover sprake is van ondernemingsvermogen (art. 4.17a Wet IB 2001). Dit is niet mogelijk voor beleggingsvermogen behalve voor zover dit niet meer is dan 5% van de waarde van het ondernemingsvermogen. Voor de vraag of sprake is van een materiele onderneming, of een beleggingsactiviteit, mogen de bezittingen en schulden van de dochtervennootschappen worden toegerekend aan de holding en daarmee de activa (art. 4.17a, lid 5 Wet IB 2001). Na de verkoop van de werkmaatschappij is geen sprake meer van een materiele onderneming.

Volgens de casus is de heer Stolk in dienst van Stolk werkmaatschappij en blijft hij dat nog gedurende drie jaar. Als hij in dienst zou zijn van de holding en deze een managementfee zou declareren, is sprake van een ondernemingsactiviteit.

Stolk Vastgoed kwalificeert als beleggingsmaatschappij. Ook de pensioen en stamrechtactiviteiten in de holding kwalificeren volgens de staatssecretaris niet als ondernemingsactiviteit. Bij Stolk Holding is geen sprake van een materiele onderneming, zodat over het verschil tussen de waarde in het economische verkeer (€ 1.990.000) en de verkrijgingsprijs (€ 357.500) moet worden afgerekend. Ten laste van de nalatenschap komt dan een aanslag inkomstenbelasting van € 428.5321 (26,25%).

Het tijdens het huwelijk opheffen van de huwelijkse voorwaarden en aangaan van de wettelijke gemeenschap levert geen schenking op (zie BNB 1959/122 en besluit 5 juli 2010, DGB 2010/872M). Voor de ab-regeling kan gebruik worden gemaakt van een doorschuifregeling (art. 4.17 IB).

Hierdoor worden zowel de heer als mevrouw Stolk aanmerkelijkbelanghouder. Bij zijn overlijden is dus slechts IB verschuldigd over de helft van de waarde van de vennootschap. Uiteraard is bij het overlijden van mevrouw over de andere helft IB verschuldigd. Ook is dan de nalatenschap de helft van zijn vermogen en gaat het vermogen in twee delen over naar de kinderen, waardoor erfbelasting kan worden bespaard.

De wijziging van de huwelijkse voorwaarden door hier een verplicht wederkerig finaal verrekenbeding aan te verbinden heeft geen effect voor de ab-regeling, aangezien in dat geval alleen de heer Stolk ab-houder is en nog steeds over het geheel moet worden afgerekend. Wel heeft een dergelijk beding effect voor de erfbelasting, aangezien geen sprake is van een fictieve erfrechtelijke verkrijging (art. 11, lid 4 SW).

Voor het geval de BV naast de materiële onderneming tevens beleggingen aanhoudt, gelden de faciliteiten niet voor deze beleggingen voor zover deze meer dan 5% van de waarde van het ondernemingsvermogen bedragen.

Bedrijfsopvolgingsregeling in de Successiewet

Bij de verkrijging van de aandelen kan gebruik worden gemaakt van de bedrijfsopvolgingsregeling in de Successiewet en de Invorderingswet, als de BV een materiele onderneming drijft (art. 35c SW). De Successiewet hanteert net zoals voor de doorschuifregeling in de IB een 'materiële ondernemingstoets'. O.g.v. het bovenstaande geldt dat geen sprake is van een materiele onderneming bij Stolk Holding. Hiernaast hanteert de SW een voortzettingsvereiste van vijf jaar (art. 35d SW). Zelfs als de heer Stolk bij Stolk Holding in dienst was en deze een managementfee

ontvangt, zodat sprake is van een materiele onderneming, zal dit na zijn overlijden niet langer gelden, zodat niet aan de voortzettingsvereiste wordt voldaan.

Zelfs als sprake is van een materiële onderneming, wordt niet voor de gehele waarde van de aandelen de voorwaardelijke vrijstelling verkregen, aangezien voor een deel van het vermogen sprake is van belegging (zie balans per overlijdensdatum). Voor het geval de BV naast de materiële onderneming tevens beleggingen aanhoudt, gelden de faciliteiten niet voor deze beleggingen voor zover deze meer dan 5% van de waarde van het ondernemingsvermogen bedragen.

7.

Aandachtspunten:

- Partnerpensioen van Stolk Werk BV?: de casus zegt hier niets over. Partnerpensioen is 70% van ouderdomspensioen, dus max. € 24.500, maar mogelijk lager gezien de beperkte pensioenopbouw
- Uitkering uit stichting?: dit hangt af van het gegeven of een *overgang bij overlijden* is bedongen. Gezien de opzet met de contraverzekering voor de kinderen ligt dit niet voor de hand.
- Anw: tot dat jongste kind 18 jaar is.
- Consumptieve bestedingen zullen dalen tot ca. 60% (?)
- Heffingskorting: (alleenstaande) ouderkorting vanaf bereiken AOW gerechtigde leeftijd.