

## Box 3-plannen ontvouwd

**Er staan significante veranderingen op stapel voor box 3. Staatsecretaris Van Rij heeft daartoe plannen ontvouwd die niet eerder zullen ingaan dan in 2027.**

De veranderingen pakken voor de diverse beleggingscategorieën als volg uit.

**Beleggers op de aandelenmarkt:** Tot op heden wordt uitgegaan van een fictief rendement dat de 6% overschrijdt. In de nieuwe regeling zal de belasting worden berekend op basis van de daadwerkelijke jaarlijkse winst. Ook de koerswinst die nog niet is gerealiseerd, wordt in de heffing betrokken. Er is sprake van een vermogensaanwasbelasting. Dit kan leiden tot hogere belastingverplichtingen en eventueel de noodzaak om aandelen te verkopen om aan deze verplichtingen te voldoen.

**Vastgoedinvesteers:** De belasting voor deze groep zal eveneens worden berekend op basis van het werkelijke rendement. Er is geen noodzaak om bezittingen te liquideren om belasting te betalen. De belasting is pas verschuldigd als de winst is gerealiseerd. We spreken over een vermogenswinstbelasting.

**Start-up investeerders:** Mensen die investeren in jonge bedrijven zullen eveneens belasting gaan betalen op basis van werkelijke waardeinstijging of -daling van hun aandelen, inclusief

directe winstuitkeringen.

**Familie-investeringen:**

Belastingplichtigen die geld lenen aan familieleden zullen ook te maken krijgen met belasting gebaseerd op de daadwerkelijke rente die zij ontvangen, in plaats van een fictief rendement. Dat pakt vaak voordeliger uit dan de huidige regeling die uitgaat van een hoog fictief rendement.

### » Vermogensaanwasbelasting voor aandelen «

**Spaarders:** Voor deze groep verandert er financieel gezien betrekkelijk weinig; De belasting wordt geheven over het daadwerkelijk genoten rendement.

**Schulden:** De rente betaald op schulden zal aftrekbaar zijn. Daarbij wordt uitgegaan van de daadwerkelijk betaalde rente.

**Verliezen:** Mocht in een jaar het inkomen in box 3 negatief zijn (door bijvoorbeeld verliezen op de effectenportefeuille), dan zijn die verliezen verrekenbaar met toekomstige winsten in box 3. Tot 20 oktober 2023 staat hiervoor een internetconsultatie open. ◀

Bron: Ministerie van Financiën, 8 september 2023, nr. 2023-0000202460

## Inhoud

### ☑ Financiële planning

- Prinsjesdag 2023: verwachte wijzigingen rond vastgoed..... 2
- Te lage aanneemsom berekenen kan schenking betekenen..... 2
- Geen laag tarief overdrachtsbelasting over economische eigendom... 3
- Herfinanciering schuld aan fiscale partner voor eigen woning ..... 3

### ☑ Bedrijf

- Investeringsbehoefte doet liquide middelen onder BOR vallen..... 4
- Ondanks negatief eigen vermogen kan vordering zakelijk zijn.... 4
- Maaltijdkosten onder WKR beperkt aftrekbaar van de winst..... 5
- Geen FE OB bij beperkte instructiebevoegdheid..... 5

### ☑ Personeel

- Partnerpensioen mag percentage van pensioengrondslag zijn..... 6
- Ontslagvergoedingsverplichting niet licht te ontgaan ..... 6
- Toch gebruikelijk loon ondanks managementovereenkomst ..... 7
- Belastingdienst: Elders belast loon beperkt 30%-regeling..... 7

### ☑ Rechten en plichten

- Gebrek transfer pricing documentatie achteraf te herstellen..... 8
- Bij misbruik van recht btw verschuldigd over verkapt dividend... 8



## Prinsjesdag 2023: verwachte wijzigingen rond vastgoed

**De verwachting is dat het Pakket Belastingplan 2024 een paar maatregelen zal bevatten met betrekking tot vastgoed, zoals reparatiewetgeving in de overdrachtsbelasting.**

- **Reparatie in eigenwoningregeling:** De volgorde van koop en verkoop van een oude en nieuwe woning kan onbedoelde fiscale consequenties hebben. Dit raakt belastingplichtigen met een nieuwe eigen woning waarbij een of beide fiscale partners een eigenwoningverleden heeft/hebben. Een oplossing hiervoor is in de maak.
- **Aandelen VvE in Box 3:** Het vermogensrecht in een VvE zal onder de categorie banktegoeden vallen in plaats van 'overige bezittingen' in box 3 van de inkomstenbelasting.
- **Vermogen op Derdengeldenrekening:**

Net als bij VvE-aandelen, zal het aandeel in het vermogen op de derdengeldenrekening van een notaris ook onder banktegoeden gaan vallen.

- **Aanpak Vastgoedaandelentransacties:** Er komt mogelijk een aanpassing in de samenloopvrijstelling om belastingontwijking via aandelentransacties van nieuwe onroerende zaken aan te pakken.
- **Aanscherping Splitsingsfaciliteit Overdrachtsbelasting:** Er wordt overwogen om oneigenlijk gebruik van de splitsingsvrijstelling in overdrachtsbelasting tegen te gaan door voorwaarden te verbinden aan de interne reorganisatievrijstelling. Bij een juridische splitsing die buiten een concern plaatsvindt, zal men moeten voldoen aan de voorwaarden van de bedrijfsfusievrijstelling. Men moet dan de gehele onderneming

of een zelfstandig onderdeel van de onderneming inbrengen in een andere aandelenvennootschap. Verder geldt dan een aanhoudingseis op aandelen en voorzettingseis ten aanzien van ondernemingsactiviteiten.

- **Beperking No-cure-no-pay in WOZ-procedures:** Het kabinet wil het aantal WOZ-procedures waarin gemachtigden werken op basis van no-cure-no-pay beperken. Er komt mogelijk een verlaging van de forfaitaire proceskostenvergoeding.
- **Geen Vastgoedbeleggingen voor fbi:** Vanaf 1 januari 2025 kunnen lichamen die direct in vastgoed beleggen geen status van fiscale beleggingsinstelling (fbi) meer verkrijgen. ◀

Bron: Tweede Kamer, 28 april 2023, 36350, nr. 1; Ministerie van Financiën, 8 mei 2023, nr. 2023-0000111799 en 31 augustus 2023, nr. 2023-0000195945

## Te lage aanneemsom berekenen kan schenking betekenen

**Een dga kan ook een schenking doen als hij zijn bv een te lage aanneemsom in rekening laat brengen aan een lichaam, waarin zijn partner 50% van de aandelen houdt.**

Een man bezat alle aandelen in een holding, die op haar beurt alle aandelen in een bv bezat. De bv stuurde in augustus 2003 een offerte voor tijdelijke huisvesting aan een bejaardenstichting. Hoewel de man namens de bv onderhandelde, sloot een later opgerichte nv de huurovereenkomst met de stichting. De man en zijn vriendin bezaten elk 50%

van de nv-aandelen. De bv sloot wel een aannemingsovereenkomst voor de bouw, ter waarde van € 2.380.000. Fiscale implicaties ontstaan wanneer de Belastingdienst claimt dat de man een indirecte schenking aan zijn vriendin had gedaan. Deze wordt berekend als 50% van het verschil tussen de waarde van de huurovereenkomst (€ 3.835.000) en de aanneemsom (€ 2.380.000), resulterend in € 727.500. De Rechtbank Zeeland-West-Brabant verwierp deze claim, aangezien de huurovereenkomst nooit tot het vermogen van de bv behoorde.

In hoger beroep oordeelde Hof Den Bosch anders. Geoordeeld wordt dat er

wél een schenking had plaatsgevonden. Het Hof stelde dat de bv de aanneemsom op een veel hogere waarde had kunnen en moeten stellen, gezien de waarde van de huurovereenkomst. Bovendien zag het Hof niet in waarom de man de huurovereenkomst via de nv liet lopen, waarin hij slechts 50% van de aandelen heeft. De man stelde dat hij gelijkwaardige activiteiten met zijn vriendin vanuit België wilde ontplooiën. Het Hof accepteerde dit argument niet, vernietigde de uitspraak van de rechtbank en bevestigde het standpunt van de Belastingdienst. ◀

Bron: Hof Den Bosch, 26 april 2023, ECLI:NL:GHSHE:2023:1375

## Geen laag tarief overdrachtsbelasting over economische eigendom

**Rechtbank Zeeland-West-Brabant: De verkrijging van de economische eigendom van een woning valt niet onder het lage tarief van de overdrachtsbelasting, ook als het een privétransactie is.**

De zaak betrof een vrouw die 80% van de economische eigendom van een woning had verkregen en waarbij een woningcorporatie zowel de overige 20% economische eigendom als de juridische eigendom van de woning had verkregen. De vrouw huurde de overige 20% economische eigendom van de woningcorporatie. In haar aangifte overdrachtsbelasting paste de vrouw het gewone tarief van de overdrachtsbelasting toe, maar ging daartegen in bezwaar en beroep. Gezien het doel en de strekking van de wettelijke bepalingen zou hier het

lage tarief voor woningen gelden, omdat het hier niet ging om een zakelijke transactie. De rechtbank stelde voorop dat de wet de verkrijging van economische eigendom onder het gewone tarief brengt en dat uit

» Vormgeving verkrijging juridische eigendom beslissend «

de wetsgeschiedenis blijkt dat dit niet alleen het geval is bij zakelijke transacties. Vervolgens deed de vrouw een beroep op het gelijkheidsbeginsel. Daarbij vergeleek zij haar situatie met die waarin iemand een lidmaatschapsrecht van een vereniging of coöperatie verkrijgt.

Voor die situatie geldt namelijk wel het verlaagde tarief. De rechtbank verwierp echter het beroep op het gelijkheidsbeginsel. De verkrijging van een lidmaatschapsrecht is in juridische zin niet vergelijkbaar met de verkrijging van een deel van het economisch eigendom van een onroerende zaak. Ook een vergelijking met een ander die een woning verkrijgt, wees de rechtbank af. Voor toepassing van de overdrachtsbelasting is namelijk doorslaggevend op welke wijze deze verkrijging in juridische zin is vormgegeven. Ook was niet op enige andere wijze bij de vrouw een te honoreren vertrouwen opgewekt dat zij het lage tarief zou mogen toepassen. De rechtbank wees daarom haar beroepschrift af. ◀

Bron: Rechtbank Zeeland-West-Brabant, 17 augustus 2023, ECLI:NL:RBZWB:2023:5805

## Herfinanciering schuld aan fiscale partner voor eigen woning

**Kennisgroep Belastingdienst: Een schuld, die bij de fiscale partner is aangegaan ter verwerving van de eigen woning kan in bepaalde situaties door herfinanciering bij een bank toch als eww kwalificeren.**

Het kennisgroepstandpunt heeft betrekking op een situatie waarin een man en zijn fiscale partner samen hun eerste woning kopen. De man gaat voor de aankoop van zijn eigendomsaandeel in de woning een lening aan bij de fiscale partner. Na verloop van tijd herfinanciert hij deze lening bij een bank. De vraag is of deze lening bij de bank als eigenwoningschuld kan

worden aangemerkt. De Kennisgroep beantwoordt deze vraag bevestigend voor zover voor deze lening een contractuele aflossingsverplichting

» Aanvangstermijn maximale looptijd eww-lening «

geldt waarbij de lening gedurende de looptijd ten minste annuïtair en in ten hoogste 360 maanden volledig wordt afgelost. Uiteraard moet ook aan de overige voorwaarden van de

eigenwoningregeling zijn voldaan. Schulden aan de fiscale partner behoren niet tot de eigenwoningschuld. De schuld respectievelijk de vordering moet (op dit moment, september 2023) nog in box 3 worden opgenomen. Vanaf het moment dat de man de lening herfinanciert en deze nieuwe lening voldoet aan de voorwaarden voor kwalificatie van eigenwoningschuld kan de lening wél een eigenwoningschuld zijn. De maximale looptijd van 360 maanden gaat in vanaf het moment dat de lening als eigenwoningschuld wordt aangemerkt. ◀

Bron: Belastingdienst, 24 augustus 2023, KG:051:2023:9



## Investeringsbehoefte doet liquide middelen onder BOR vallen

**Als een bv een materiële onderneming drijft en in dat kader investeringen moet doen, dan kunnen liquide middelen en effecten ondernemingsvermogen voor de bedrijfsopvolgingsregeling (BOR) zijn.**

In een zaak die zich richtte op het overlijden van een vrouw op 22 maart 2016, speelde een tweetal vraagstukken rondom de bedrijfsopvolgingsregeling (BOR). De vrouw liet een aanzienlijke erfenis na, waaronder een 37,56% aandelenbelang in een holding. Deze holding bezat alle aandelen in een bv actief in de voedingsindustrie. De twee kinderen zijn erfgenamen en de vier

kleinkinderen zijn legatarissen. De eerste vraag die speelde, was of aan de bezitseris was voldaan, een regel die vereist dat de erflater de aandelen minimaal een jaar vóór haar overlijden onafgebroken in bezit had. Aangezien de vrouw overleed vóór 1 juli 2016, was de oude regeling van toepassing. Rechtbank Gelderland oordeelde dat de bv een materiële en enkelvoudige onderneming dreef. Daardoor maakte het niet uit dat sommige belangen minder dan een jaar voor het overlijden waren verworven; een afzonderlijke bezitstermijn was niet nodig. Een tweede belangrijke kwestie was of de liquide middelen en effecten, ter waarde van respectievelijk

€ 30 miljoen en € 12 miljoen, als ondernemingsvermogen konden worden beschouwd. Een legataris argumenteerde dat deze middelen nodig waren voor toekomstige investeringen en acquisities en het behoud van het familiebedrijf-karakter. De rechtbank ging mee in deze redenering. De bv had plannen voor jaarlijkse uitgaven aan overnames en investeringen ter waarde van € 42,5 miljoen. De rechtbank oordeelde dat 70% van dit jaarbedrag, of € 29,75 miljoen, als buffer mocht worden aangehouden en dus als ondernemingsvermogen kwalificeerde. ◀

Bron: Rechtbank Gelderland, 30 juni 2023, ECLI:NL:RBGEL:2023:4544

## Ondanks negatief eigen vermogen kan vordering zakelijk zijn

**Een negatief eigen vermogen op de balans van een bv sluit niet uit dat zij haar schulden in de toekomst kan betalen. Daardoor kan de dga in principe zijn vordering op de bv later afwaarderen.**

In deze zaak gaat het om een man die directeur en enig aandeelhouder was van twee vennootschappen, waaronder een holding met dochter- en kleindochtervennootschappen die een garagebedrijf en autodealerschap exploiteerden. De dochtervennootschappen hadden begin 2010 behoefte aan extra werkkapitaal, waardoor de holding 50% van haar aandelen in de dochtervennootschap verkocht en € 500.000 leende. Deze lening werd gefinancierd door een lening van de directeur-

grootaandeelhouder (dga) aan de holding. Die lening had de dga op zijn beurt van zijn broer ontvangen. Op 30 mei 2011 werd een van de dealerovereenkomsten opgezegd. In juni 2011 sloten de dga en zijn holding een rekening-courantovereenkomst. Ook herstructureerden de (klein) dochtervennootschappen hun onderlinge vordering en schulden. In 2014 kocht de holding de aandelen van de kleindochtervennootschappen terug voor € 1. De holding ging failliet in maart 2017 en werd ontbonden in juni 2019. In geschil is de aftrekbaarheid van het verlies uit de terbeschikkingstelling. In de aangifte inkomstenbelasting van de dga voor het jaar 2014 had hij een verlies uit terbeschikkingstelling van € 391.688 opgegeven, gebaseerd op de lening aan

de dochtervennootschap. De inspecteur betwistte de aftrekbaarheid van dit verlies door de lening als onzakelijk te bestempelen. Volgens het Hof was het niet aannemelijk dat een derde de lening nooit onder dezelfde voorwaarden zou hebben verstrekt. Ondanks het negatieve eigen vermogen eind 2009, sloten de goodwill en stille reserves in de onderneming de mogelijkheid van latere aflossing niet uit. Er was bovendien sprake van een reële winstverwachting op het moment van het verstrekken van de lening. Het Hof benadrukte dat de inspecteur zijn standpunten onvoldoende had onderbouwd en verklaarde het beroepschrift van de dga gegrond. ◀

Bron: Hof Den Bosch, 5 april 2023, ECLI:NL:GHSHE:2023:1097

## Maaltijkosten onder WKR beperkt aftrekbaar van de winst

**Als een werkgever de vergoeding of verstrekking van maaltijden aan werknemers niet aanmerkt als loon in natura, dan zijn deze loonkosten beperkt aftrekbaar. Dat geldt ook als deze kosten onder de WKR vallen.**

In deze casus gaat het om een ondernemer die een supermarkt runt en de werkkostenregeling toepast op het loon van zijn werknemers voor het jaar 2016. Hij had in dat jaar € 6.533 uitgegeven aan diverse vergoedingen en verstrekkingen, zoals maaltijden, consumpties, personeelsfeesten en werkkleding. Een deel van deze kosten was gerelateerd aan de cao. De

ondernemer stelde dat deze kosten niet onder de aftrekbeperking voor bepaalde kosten (Oort-kosten) vallen. De Belastingdienst was het daarmee

» Wel aftrek als maaltijkosten loonkosten zijn «

niet eens en paste de aftrekbeperking wel toe.

Hof Den Bosch steunde het standpunt van de Belastingdienst. Volgens een besluit van de staatssecretaris van

Financiën zijn uitgaven gerelateerd aan voedsel volledig aftrekbaar bij het bepalen van de winst, voor zover ze als loonkosten kunnen worden beschouwd. Dit betekent dat wanneer een werkgever gratis maaltijden aan werknemers verstrekt, de aftrekbeperking slechts van toepassing is op het deel van de kosten dat niet als loon in natura wordt aangemerkt. Omdat in deze situatie de werkkostenregeling was toegepast, waren de maaltijden voor de werknemers niet belast als loon in natura, en daarom gold de aftrekbeperking wel. ◀

Bron: Hof Den Bosch 12 april 2023, ECLI:NL:GHSHE:2023:1202

## Geen FE OB bij beperkte instructiebevoegdheid

**Voor het aangaan van een fiscale eenheid omzetbelasting moet onder andere sprake zijn van een organisatorische verwevenheid. Een beperkte instructiebevoegdheid is daartoe onvoldoende.**

In deze procedureging het om een samenwerkingsverband tussen een ziekenhuis en een bv via een gezamenlijk opgerichte vennootschap. Deze vennootschap leverde schoonmaakdiensten en facilitaire diensten aan het ziekenhuis. Het ziekenhuis bezat 51% van de aandelen in de vennootschap en de bv de overige 49%. Het ziekenhuis had samen met haar 51% deelneming een aanvraag ingediend om als fiscale eenheid voor de omzetbelasting (FE OB) te worden aangemerkt. De inspecteur had deze aanvraag eerst gehonoreerd maar later ingetrokken op de grond dat niet aan de vereiste voorwaarden voor een FE OB

zou zijn voldaan. Rechtbank Zeeland-West-Brabant bevestigde dit oordeel. De kern van de zaak voor Hof Den Bosch was of er sprake was van organisatorische verwevenheid tussen het ziekenhuis en de vennootschap. Het Hof stelde dat van een gezamenlijke leiding sprake is als beide partijen zich hebben verbonden

» Zelfs meerderheidsbelang niet zeker van FE «

om gezamenlijk de strategie en het commerciële en organisatorische beleid voor de schoonmaakactiviteiten te bepalen. Deze voorwaarde geldt zelfs als de bv (de partij met 49% van de aandelen) ook zeggenschap heeft in deze besluiten. Het Hof kwam tot de conclusie dat niet was voldaan aan deze voorwaarde.

Hoewel het ziekenhuis jaarlijks een begroting opstelde met daarin een budget voor schoonmaakkosten, zag het Hof dit niet als bewijs van een gezamenlijke leiding of feitelijke ondergeschiktheid. Dergelijke omstandigheden kunnen ook voorkomen in een normale opdrachtovereenkomst. Het hoger beroep van de vennootschap werd derhalve ongegrond verklaard.

Deze casus onderstreept het belang van een duidelijke afbakening van de organisatorische verwevenheid tussen partijen die een fiscale eenheid voor de omzetbelasting willen vormen. Het toont aan dat zelfs een meerderheidsbelang in aandelen en een bepaalde mate van operationele betrokkenheid niet automatisch leiden tot de conclusie dat er sprake is van organisatorische verwevenheid in de zin van de fiscale wetgeving. ◀

Bron: Hof Den Bosch, 26 april 2023, ECLI:NL:GHSHE:2023:1376





## Partnerpensioen mag percentage van pensioengrondslag zijn

**Het is toegestaan om het partnerpensioen uit te drukken in een percentage van de pensioengrondslag.**

In de gepresenteerde casus behandelt het Centraal Aanspreekpunt Pensioenen (CAP) van de Belastingdienst de vraag of het geoorloofd is de hoogte van het partnerpensioen bij overlijden voor de pensioendatum uit te drukken in een percentage van de pensioengrondslag. Deze pensioengrondslag is het pensioengevend loon minus de AOW-franchise. Het CAP stelt dat dit is toegestaan, mits het partnerpensioen bij overlijden voor pensioendatum niet meer bedraagt dan 50% van het laatstgenoten pensioengevend loon.

Daarbij is het ook toegestaan een lager percentage te hanteren of een deel van het loon uit te sluiten als pensioengevend loon. Het CAP benadrukt dat de fiscale wetgever ervoor heeft gekozen het partnerpensioen bij overlijden voor pensioendatum te begrenzen op een percentage van het laatstgenoten pensioengevend loon omdat dit eenvoudiger is in communicatie en beter aansluit bij het te vervangen inkomen. Het CAP wijst verder op het feit dat het vooral nadelig is voor (partners van) werknemers met lagere inkomens als men een franchise hanteert voor het partnerpensioen bij overlijden voor de pensioendatum. Dit nadeel kan worden gecompenseerd door een

nabestaandenoverbruggingspensioen toe te zeggen. De casus belicht het complexe en gelaagde aspect van pensioenregelingen en hoe deze fiscaal worden behandeld. De expliciete keuze van de fiscale wetgever om het partnerpensioen bij overlijden voor pensioendatum te koppelen aan het laatstgenoten pensioengevend loon illustreert een intentie om de regeling transparant en begrijpelijk te houden voor de deelnemers. Tegelijkertijd wordt de ruimte geboden om te variëren met de parameters, zoals het percentage en de grondslag, mits men binnen de wettelijke kaders blijft. ◀

Bron: CAP Belastingdienst, 5 september 2023, V&A 23-015

## Ontslagvergoedingsverplichting niet licht te ontgaan

**Een ondernemer die een werknemer ontsloeg en zijn bedrijf liquideerde en voortzette in een nieuw bedrijf, moest de ontslagen werknemer toch een ontslagvergoeding betalen vanuit zijn nieuwe bedrijf.**

In deze zaak heeft de kantonrechter een uitspraak gedaan in een arbeidsrechtelijk geschil waarin de werknemer een vordering heeft ingesteld tegen zijn voormalige werkgever en diens indirecte bestuurder, collectief aangeduid als de werkgever. De crux van de zaak was dat de werkgever de oorspronkelijke onderneming, X BV, had geliquideerd en de bedrijfsvoering had voortgezet in Y BV. De werkgever poogde hiermee de financiële verplichtingen jegens de werknemer te ontlopen.

De kantonrechter heeft deze manoeuvre echter niet geaccepteerd. Op grond van de leerstukken van overgang van onderneming en bestuurdersaansprakelijkheid oordeelde de rechter dat Y BV als de feitelijke voortzetter van de bedrijfsactiviteiten van X BV de financiële verplichtingen jegens de werknemer diende na te komen. Daarnaast werd de indirecte bestuurder van X BV persoonlijk aansprakelijk gesteld voor het geval dat Y BV niet aan deze verplichtingen zou voldoen. De kantonrechter heeft overwogen dat de werknemer ex artikel 7:681 lid 1 sub a en b BW jegens de werkgever aanspraak kan maken op een billijke vergoeding. De werknemer had een billijke vergoeding van zes

maandsalarissen gevorderd, refererend aan zijn leeftijd en de ernst van het verwijtbaar handelen van de werkgever. De werkgever betoogde dat een dergelijke vergoeding disproportioneel zou zijn, gezien de korte duur van de arbeidsovereenkomst en bijzondere omstandigheden zoals een financiële noodsituatie. Conform deze overwegingen heeft de kantonrechter Y BV en de indirecte bestuurder van X BV hoofdelijk veroordeeld tot betaling van een gefixeerde schadevergoeding van € 13.995 bruto, een transitievergoeding van € 3.020 bruto, en een billijke vergoeding van € 23.031 bruto, alles vermeerderd met de wettelijke rente. ◀

Bron: Rechtbank Overijssel: 25 augustus 2023, ECLI:NL:ROVE:2023:3438

## Toch gebruikelijk loon ondanks managementovereenkomst

**Hof Den Bosch: De inspecteur had toch terecht een gebruikelijk loon in aanmerking genomen, ondanks de managementovereenkomsten ook al was het gebruikelijke loon lager dan het wettelijke normbedrag.**

Een man (dga) had in de jaren 2012 tot en met 2016 een aanmerkelijk belang in een bv. Hij had ook werkzaamheden voor deze bv verricht. De dga werd in deze jaren daarom geacht in fictieve dienstbetrekking te staan tot zijn bv. Daardoor was de gebruikelijkloonregeling in beginsel van toepassing. Dit lijkt slechts uitzondering als volgens de wettelijke regeling van de gebruikelijkloonregeling

de gebruikelijke beloning voor de arbeid in het lichaam en met het lichaam verbonden lichamen in het kalenderjaar niet hoger is dan € 5.000. Hof Den Bosch legde bij de bv de bewijslast om aannemelijk te maken dat deze uitzondering van toepassing zou zijn, maar was van oordeel dat de bv niet in haar bewijslast was geslaagd. Hierbij nam het Hof in aanmerking dat zij het aannemelijk achtte dat de dga in de onderhavige jaren de werkzaamheden zoals beschreven in de managementovereenkomsten had verricht. De bewijslast dat deze werkzaamheden niet zouden zijn verricht, ligt bij de bv. Met de enkele verklaring dat

de managementovereenkomsten waren gekomen om de dga te compenseren voor het wegvallen van de mogelijkheid om extra inkomen te verwerven via dividend, had bv niet aannemelijk gemaakt. De Inspecteur had in de naheffingsaanslagen een gebruikelijk loon van € 32.500 per jaar in aanmerking genomen. Dat was een lager bedrag dan het wettelijke normbedrag. Het Hof was daarover van mening dat de bv niet aannemelijk had gemaakt dat het loon lager vastgesteld moest worden dan de Inspecteur had gedaan en wees het beroep op het vertrouwensbeginsel af. ◀

Bron: Hof Den Bosch, 14 juni 2023, ECLI:NL:GHSHE:2023:1961

## Andere loondoorbetaling bij ziekte uitzendkrachten en AOW'ers

**Vanaf 1 juli 2023 betaalt een werkgever een werknemer die de AOW-leeftijd heeft bereikt nog 6 weken loon door bij ziekte. Voor AOW-gerechtigden die al voor 1 juli 2023 ziek waren, blijft 13 weken gelden. Voor zieke**

**uitzendkrachten met uitzendbeding geldt dat het uitzendbureau dat is aangesloten bij de ABU of NBBU vanaf 1 juli 2023 het loon moet doorbetalen, zolang de uitzendovereenkomst duurt. Het uitzendbureau kan**

**pas een Ziektewetuitkering aanvragen op de laatste dag van de uitzendovereenkomst als de uitzendkracht nog steeds ziek is.** ◀

Bron: Forum Salaris en Forum Fiscaal Dienstverleners, 24 juli 2023

## Belastingdienst: Elders belast loon beperkt 30%-regeling

**De Belastingdienst heeft via een kennisgroepstandpunt bekendgemaakt dat de grondslag voor de 30%-regeling wordt beperkt als sprake is van elders belast loon.**

Het kennisgroepstandpunt heeft betrekking op de situatie van een in Nederland wonende werknemer (expat) die gebruikmaakt van de 30%-regeling. Het loon uit tegenwoordige dienstbetrekking

én de 30%-vergoeding bedragen samen € 200.000. Van dit loon komt 25% ter heffing toe aan een ander land op grond van een belastingverdrag. De grondslag voor de 30%-regeling, zonder rekening te houden met de voorkoming van dubbele belasting, bedraagt € 200.000. De 30%-vergoeding bedraagt dan € 60.000. Echter, voor € 50.000 (25% van € 200.000) bestaat recht op voorkoming. De vraag is of bij de vaststelling van

de 30%-vergoeding geen rekening hoeft te worden gehouden met het recht op voorkoming. De Kennisgroep beantwoordt de vraag ontkennend. Het in de loonaangifte in aanmerking te nemen loon uit tegenwoordige dienstbetrekking bedraagt € 155.000 (€ 200.000 minus € 45.000 (30%-vergoeding)), omdat het recht op voorkoming voor € 50.000 de grondslag voor de 30%-regeling verkleint. ◀

Bron: Belastingdienst, 8 augustus 2023, KG:041:2023:5



## Gebrek transfer pricing documentatie achteraf te herstellen

**Ook een achteraf hersteld gebrek in de transfer pricing documentatie, kan een aftrekbeperking voorkomen.**

Een Nederlandse bv betwistte de aftrek van commitment fees en rente uit kredietfaciliteiten met gelieerde entiteiten. De rechtbank oordeelde dat de bv, ondanks een aanvankelijk gebrek in documentatie, voldeed aan de verrekenprijsdocumentatie uit artikel 8b Wet Vpb 1969. In een geschil over de aftrekbaarheid van commitment fees en rente, weerlegde een Nederlandse bv met succes de omkering van de bewijslast door de inspecteur. De inspecteur stelde dat de bv niet voldeed aan het zakelijkheidsbeginsel en weigerde de aftrek. Bovendien had de bv aanvankelijk niet voldaan aan haar

documentatieverplichting. Echter, de rechtbank oordeelde dat de bv dit gebrek heeft hersteld door alsnog (achteraf) een onderbouwing op te stellen. Dit betrof het beoordelen van de zakelijkheid van de gehanteerde verrekenprijzen met gelieerde entiteiten. De rechtbank vond dat de inspecteur onvoldoende had aangetoond dat de bv niet aan de documentatieverplichting voldeed, ook al was die achteraf opgesteld. Daarom ging de rechtbank niet mee in de omkering van de bewijslast. Toch kwam de bv niet geheel ongeschonden uit het conflict; de rechtbank handhaafde de aftrekweigerings voor de commitment fees voor enkele betwiste jaren. ◀

Bron: Rechtbank Den Haag, 14 juli 2023, ECLI:NL:RBDHA:2023:12061

## Bij misbruik van recht btw verschuldigd over verkapt dividend

**Rechtbank Noord-Holland: Er was sprake van misbruik van recht bij verkoop van een auto door een bv tegen een te lage waarde aan de dga. Daarom was btw verschuldigd over het in aanmerking genomen verkapt dividend.**

Een vennootschap verkocht een auto, die zij niet lang daarvoor zelf had gekocht, aan haar dga voor een kunstmatig lage prijs, met het doel een btw-belastingvoordeel te behalen. Rechtbank Noord-Holland oordeelde dat er geen btw verschuldigd was over het verkapte dividend, maar dat ook sprake was van misbruik van recht. De inspecteur legde een naheffingsaanslag omzetbelasting en een vergrijpboete op, stellend dat btw

verschuldigd is over het zogenaamde 'verkapte dividend'. De vraag is of btw is verschuldigd over het verkapte dividend en of de vergrijpboete terecht was opgelegd. De rechtbank concludeerde dat er voor btw-berekening alleen moet worden uitgegaan van het factuurbedrag, zelfs als dit ongebruikelijk laag is. Echter, de rechtbank stelde ook dat sprake was van misbruik van recht, aangezien de vennootschap de auto kort zakelijk had gebruikt en deze vervolgens voor een lage prijs aan de dga had verkocht. Het verkapte dividend maakte zodoende toch deel uit van de werkelijke verkrijgingsprijs van de auto voor de dga. ◀

Bron: Rechtbank Noord-Holland 12 juli 2023, ECLI:NL:RBNHO:2023:8689

## Colofon

### Hoofredactie

mr. J.R. (Jeffrey) Beijnon RB REP

### Uitgever

mr. N. Jobben

### Eindredactie

drs. R.A.H. (Raymond) Barkman

### Redactie

Postbus 152, 1000 AD Amsterdam,

e-mail [redactie@nextens.nl](mailto:redactie@nextens.nl),

[www.nextens.nl](http://www.nextens.nl)

### Basisontwerp

Storytelling 2025, Almere

### Druk

Drukkerij Wilco, Amersfoort

### Abonnementen

*Belasting Adviseur* verschijnt

24 keer per jaar.

Prijs jaarabonnement € 374,75 excl. btw.

Abonnementen kunnen op elk gewenst

tijdstip ingaan en lopen automatisch door,

tenzij uiterlijk 30 dagen voor de vervaldatum

bij onze Klantenservice wordt opgezegd.

Voor informatie over uw lopende

abonnement en het doorgeven van een

adreswijziging kunt u contact opnemen

met onze Klantenservice:

LNRS Data Service BV,

t.a.v. Klantenservice,

Postbus 152, 1000 AD Amsterdam,

telefoon 020-515 95 15,

e-mail [service@nextens.nl](mailto:service@nextens.nl),

[www.nextens.nl](http://www.nextens.nl).

Uw opgegeven gegevens kunnen worden

gebruikt voor het toezenden van informatie

en/of speciale aanbiedingen door

LNRS Data Service BV en speciaal

geselecteerde bedrijven.

Indien u hiertegen bezwaar heeft, stuurt u een

e-mail naar [service@nextens.nl](mailto:service@nextens.nl)

### © LNRS Data Service BV

*Belasting Adviseur* is een uitgave

van LNRS Data Service BV.

Auteursrecht voorbehouden.

Niets uit deze uitgave mag worden

gereproduceerd zonder schriftelijke

toestemming van de uitgever.

ISSN 1872-5694



Nederlands  
uitgeversverbond  
Groep uitgevers voor  
vak en wetenschap