



# Aanpassing TBS-regeling bij gemeenschap van goederen

18 juni 2010

**Financiën wil de TBS-regeling gaan aanpassen voor ondernemers die in gemeenschap van goederen zijn gehuwd of gaan huwen. Er worden twee wijzigingen in de wettelijke regeling voorgesteld. De eerste aanpassing ziet op de toerekening van het TBS-vermogen aan de echtgenoten. De Hoge Raad heeft begin dit jaar beslist dat de bestuursbevoegdheid beslissend is voor die toerekening, Financiën wil die uitspraak repareren en stelt voor om in de wet vast te leggen dat TBS-vermogen in een huwelijksgoederengemeenschap altijd aan beide echtgenoten moet worden toegerekend, ieder voor de helft. De tweede aanpassing betreft de invoering van een doorschuiffaciliteit voor de ondernemer met TBS-vermogen die in gemeenschap van goederen gaat trouwen.**

De Hoge Raad heeft begin dit jaar een principiële arrest gewezen over de toerekening van TBS-vermogen bij een ondernemer die in gemeenschap van goederen gehuwd is. Ons hoogste rechtscollege besliste dat een TBS-vermogensbestanddeel in deze situatie toegerekend moet worden aan de echtgenoot die de bestuursmacht heeft over dat vermogensbestanddeel. Zie ook BelastingBelangen 2010, nr. 1: [De TBS-regeling als de DGA in gemeenschap van goederen is gehuwd](#).

Financiën vindt deze uitspraak ongewenst. Door aan te knopen bij de bestuursbevoegdheid kan de TBS-regeling – volgens Financiën – al te gemakkelijk gemanipuleerd worden. Door een wijziging van de tenaamstelling kan het TBS-vermogensbestanddeel (bijvoorbeeld een pand dat aan de BV wordt verhuurd) onder de bestuursmacht van de minstverdienende echtgenoot worden gesteld, zodat de inkomsten daaruit (de jaarlijkse netto huur, of de winst bij verkoop) tegen een lager tarief worden belast. Verder leidt het aanknopen bij de bestuursbevoegdheid tot een budgettaire derving van € 10 miljoen per jaar. Daarom stelt Financiën voor om in de wet vast te leggen dat een TBS-vermogensbestanddeel dat tot een algehele of beperkte gemeenschap van goederen behoort, per definitie toegerekend moet worden aan beide echtgenoten, ieder voor de helft. Er wordt dan aangesloten bij de economische gerechtigheid van beide partners.

Financiën heeft het standpunt van de 50-50 toerekening al eerder, in het beleidsbesluit van 1 december 2008, verdedigd. De nu voorgestelde wetswijziging was al eerder aangekondigd in de notitie Fiscale positie directeur-grotaandeelhouder van april 2009. Zie ook BelastingBelangen 2009, nr. 3 : [TBS-regeling versoepeld in 2010](#).

Financiën stelt ook voor om een nieuwe doorschuifregeling in de TBS-regeling op te nemen voor situaties waarin de ondernemer in gemeenschap van goederen gaat trouwen. Als de ondernemer bij het aangaan van dat huwelijk een TBS-vermogensbestanddeel bezit, wordt dat door het huwelijk voor 50% toegerekend aan de nieuwe echtgenoot. Zonder nadere regeling heeft dat tot gevolg dat de huwende ondernemer moet afrekenen over de helft van de meerwaarde van het TBS-vermogensbestanddeel. Financiën vindt dat onwenselijk, temeer omdat voor een pakket aanmerkelijk-belangaandelen in dezelfde situatie wél een doorschuifregeling bestaat. Voorgesteld wordt om ook voor de TBS zo'n doorschuifregeling in te voeren: het halve TBS-vermogensbestanddeel wordt aan de nieuwe echtgenoot toegerekend, waarbij de TBS-positie –

denk aan de boekwaarde van het vermogensbestanddeel, maar eventueel ook de kostenegalisatie- of herinvesteringsreserve – voor een evenredig gedeelte overgaat op de nieuwe partner.



De voorgestelde 50/50%-toerekening én de doorschuifregeling moeten ingaan per 1 januari 2011. Het wetsvoorstel kent overgangsrecht voor het geval de echtgenoten er – onder de huidige regeling – voor gekozen hebben om een TBS-vermogensbestanddeel volledig toe te rekenen aan de bestuursbevoegde echtgenoot. Anders gezegd, als zij het arrest van de Hoge Raad hebben aangehouden voor de vaststelling van hun fiscale positie. In dat geval wordt er een fiscaal geruisloze doorschuiving van de helft van het TBS-vermogensbestanddeel – voor de fiscale boekwaarde – per 1 januari 2011 aangehouden. Als de echtgenoten in de jaren vóór 2011 al een 50-50 toerekening hebben aangehouden, is er geen overgangsproblematiek: de 50-50 toerekening wordt dan eenvoudigweg gecontinueerd.

### **Commentaar**

*Financiën toont zich wederom een slecht verliezer. Als de belastingrechter tot een beslissing komt die Financiën onwelgevallig is, wordt in Den Haag direct de wetgevende machine aangezet om die beslissing te 'repareren'. En het parlement stemt vrijwel altijd in met reparatiewetgeving, zeker als het om technisch wat ingewikkelder materie gaat. De beslissing van de Hoge Raad tot een toerekening op basis van de bestuursbevoegdheid – voor een TBS-vermogensbestanddeel dat behoort tot een huwelijksgoederengemeenschap – is volledig in lijn met het civiele recht. Financiën geeft wel een heel magere motivering waarom het fiscale recht daarvan moet afwijken: een budgettaire derving van € 10 mln. per jaar is in het totaal van de belastingopbrengst niet eens een druppel op de bekende gloeiende plaat. En het bedrag lijkt ook overigens uit de lucht gegrepen. En nu maar hopen dat het nieuwe parlement zijn verantwoordelijkheid neemt.*