



Bedrijfsopvolgingsfaciliteit: geen strijd met gelijkheidsbeginsel

22 april 2013

Hof Den Bosch heeft recent beslist dat de bedrijfsopvolgingsfaciliteit in de Successiewet niet in strijd is met het gelijkheidsbeginsel. Het hof vernietigt de eerdere uitspraak van Rechtbank Breda: de rechtbank vond de ongelijke behandeling van ondernemingsvermogen en niet-ondernemingsvermogen ontoelaatbaar. Het Hof is van oordeel dat de wetgever zijn beoordelingsvrijheid niet heeft overschreden bij de uitbreiding van de faciliteit in de Successiewet. De wetgever heeft er bewust voor gekozen om de continuïteit van de onderneming voorop te stellen, ook als het betalen van schenk- of erfbelasting niet op betalingsproblemen stuit. Belanghebbende zal wel in cassatie gaan tegen de uitspraak.

De bedrijfsopvolgingsfaciliteit in de Successiewet (BOF) biedt ondernemers volop voordeel in de schenk- en erfbelasting: een gunstige waarderingsregeling, een vrijstelling van ruim € 1 miljoen en 83% over het meerdere, en uitstel van betaling voor de schenk- of erfbelasting over het niet-vrijgestelde vermogen. Om deze gunstregeling te kunnen benutten, moet aan diverse voorwaarden worden voldaan. Zie ook BelastingBelangen, augustus 2009: [Bedrijfsopvolging door schenking of vererving van de onderneming](#).

Rechtbank Breda heeft in juli 2012 beslist dat de BOF ook toegepast kan worden op vermogen dat niet (meer) kwalificeert als ondernemingsvermogen. De rechtbank baseert deze beslissing op het gelijkheidsbeginsel: er is geen objectieve en redelijke rechtvaardiging voor het verschil in behandeling van ondernemings- en beleggingsvermogen; het verschil in behandeling is in strijd met het discriminatieverbod. Deze opmerkelijke uitspraak heeft tot veel fiscale ophef geleid: zie ook BelastingBelangen, augustus 2012: [Vrijstelling erfbelasting: ook voor niet-ondernemingsvermogen!](#)

Financiën is in beroep gegaan tegen de uitspraak van Rechtbank Breda (en enkele andere, vergelijkbare uitspraken). Hof Den Bosch heeft recent uitspraak gedaan in deze procedure. Het Hof vindt de ongelijke behandeling van ondernemingsvermogen en niet-ondernemingsvermogen niet in strijd met het gelijkheidsbeginsel. De wetgever heeft willens en wetens gekozen voor die ongelijke behandeling, om de continuïteit van de onderneming te waarborgen. Ook in situaties waarin de betaling van schenk- of erfbelasting geen betalingsproblemen oplevert! Het borgen van de bedrijfscontinuïteit blijkt met name uit de voorwaarden dat de faciliteit slechts kan worden benut bij reële bedrijfsactiviteiten, én de verplichting voor de verkrijger om de – geschonken of geërfde – onderneming voort te zetten. Volgens het hof is er daarmee een objectieve en redelijke rechtvaardiging voor de ongelijke behandeling van ondernemingsvermogen en niet-ondernemingsvermogen. En dat verschil in fiscale behandeling is niet disproportioneel. Hof Den Bosch vindt dat de wetgever zijn beoordelingsvrijheid niet te buiten is gegaan, en ' dat oordeel van de wetgever dient te worden geëerbiedigd omdat het niet van redelijke grond is ontbloot.'



Commentaar

Hof Den Bosch gooit het in deze zaak over een andere boeg dan Rechtbank Breda. Het hof zoekt de basis van de BOF niet zozeer in het voorkomen van liquiditeitsproblemen, maar veel meer in het waarborgen van de

continuïteit van de onderneming. Dat staat centraal. Het Hof leidt dat af uit de – aangescherpte – voorwaarden voor toepassing van de BOF, met name uit de eis van reële bedrijfsactiviteiten en de voortzetting van de onderneming door de verkrijger.

Belanghebbende zal ongetwijfeld in cassatie gaan tegen deze uitspraak. De Hoge Raad moet dan een eindoordeel geven over de reikwijdte van de BOF. In deze procedure, maar ook in enkele proefprocedures die met sprongcassatie aan ons hoogste rechtscollege zijn voorgelegd. Naar verwachting zal de einduitspraak over de BOF nog dit jaar komen. U houdt die van ons tegood.