



MKB-winstvrijstelling op stakingswinst verspeeld!

27 oktober 2011

De ondernemer die zijn eenmanszaak inbrengt in een BV kiest daarbij meestal voor een overgangstijdstip dat samenvalt met de aanvang van een nieuw kalenderjaar. Per die datum worden de boeken van de eenmanszaak afgesloten, de onderneming wordt vanaf dat tijdstip voor rekening en risico van de – nog op te richten – BV gedreven. Als de inbreng in de BV plaatsvindt met terugwerkende kracht – tot het begin van het lopende kalenderjaar – wordt de MKB-winstvrijstelling over de stakingswinst verspeeld, zo heeft Rechtbank Breda recent beslist. De ondernemer drijft in dat jaar geen onderneming meer voor zijn rekening en risico, hij is fiscaal geen ondernemer (meer) en heeft derhalve geen recht op de MKB-winstvrijstelling.

Vader en zoon Strijker dreven samen een voegersbedrijf in de vorm van een vennootschap onder firma. Op 14 maart 2007 besloten zij hun onderneming in te brengen in een BV; op die datum werd een intentieverklaring tot inbreng van de onderneming in een BV geregistreerd. De BV werd later dat jaar opgericht. De inbreng van de onderneming in de BV vond plaats met terugwerkende kracht tot 1 januari 2007. De Strijkers verkregen die terugwerkende kracht met een beroep op het besluit van Financiën, waarin een terugwerkende kracht van maximaal drie maanden voorafgaand aan de datum van de intentieverklaring is goedgekeurd.

Strijker junior gaf zijn aandeel in de stakingswinst aan in zijn aangifte over 2007, en claimde de (toen nog 10%) MKB-winstvrijstelling over de stakingswinst.

De inspecteur verleende die aftrek niet, en Rechtbank Breda was het daar mee eens.

Door de inbreng met terugwerkende kracht tot 1 januari 2007 stond vast dat belanghebbende in 2007 geen onderneming meer voor zijn rekening en risico dreef. Hij was vanaf dat tijdstip geen ondernemer meer voor de heffing van inkomstenbelasting, en had derhalve geen recht op de MKB-winstvrijstelling. Het feit dat belanghebbende de inbreng met terugwerkende kracht slechts met goedkeuring van Financiën kon verkrijgen, deed daar niet aan af. Het invoeren van die goedkeuring betekende dat belanghebbende de boeken van zijn eenmanszaak moest afsluiten per 1 januari 2007, om 0.00 uur. Dat belanghebbende zijn stakingswinst – met toestemming van Financiën – in het jaar van de juridische inbreng van de eenmanszaak in de BV mocht verantwoorden, betekent volgens de rechtbank niet automatisch dat hij in dat jaar ook nog een onderneming dreef. De inspecteur had de MKB-winstvrijstelling terecht geweigerd.

Commentaar

Dat is schrikken, geen MKB-winstvrijstelling over de stakingswinst bij inbreng van de onderneming in de BV. Belanghebbende had geen recht op de vrijstelling omdat hij zijn stakingswinst in 2007 – het jaar van de juridische inbreng in de BV – aangaf: in dat jaar dreef hij geen onderneming meer voor zijn rekening en risico. Deze schade kan bij een inbreng in de BV met terugwerkende kracht voorkomen worden door de stakingswinst aan te geven in het voorafgaande jaar. De ondernemer kan daar voor kiezen, omdat hij in dat jaar zijn bedrijfsuitoefening (fiscaal) staakt en er voor zijn onderneming geen nieuw boekjaar meer aanvangt.