

Tentamen Vennootschapsbelasting 31 januari 2005

Opgave 1 (50 punten)

ING Participatiemaatschappij BV (voor 60% in handen van ING Bank) en Ireland Ventures Ltd, gevestigd in Ierland, richten begin 2005 samen Koopze BV op. Koopze BV verwerft alle aandelen in Papier BV, een veelbelovende papierfabriek in Overijssel. Papier BV maakt een winst van EUR 5 mio voor belastingen. De overnamesom van 60 mio is door Koopze BV als volgt gefinancierd:

- Eigen Vermogen 4 mio
- Achtergestelde lening aandeelhouders 20 mio, rente 15%, looptijd 10 jaar
- Senior lening van ING Bank 20 mio, rente 8%, looptijd 7 jaar
- Gewone lening ING 16 mio, rente 5%, looptijd 5 jaar

Het eigen vermogen en de achtergestelde lening is door beide aandeelhouders op fifty-fifty basis verstrekt. De verstrekking van het eigen vermogen en de achtergestelde lening is door ING Participatiemaatschappij gefinancierd met een lening van ING Bank.

Met betrekking tot de seniorlening heeft ING naast de jaarlijkse rente van 8% een warrant bedongen. Ingeval van een verkoop van Papier BV heeft ING het recht om 5% van het aandelenkapitaal te kopen voor EUR 1.

Ireland Ventures Ltd heeft haar 12 mio voor de helft gefinancierd met een lening van Royal Bank of Scotland en voor de andere helft van haar op de Bahama's gevestigde aandeelhouder Smiling Ventures Ltd. Koopze BV is totaal 1 mio verschuldigd als afsluitprovisie aan ING voor de beide leningen.

1.1 In hoeverre kan Koopze BV de jaarlijkse en eenmalige kosten ten laste van het fiscale resultaat brengen (40 punten)?

Het betreft de volgende kostenposten:

- Rente;
- Afsluitprovisie;
- waarde warrant.

Met betrekking tot de rente

Om te beoordelen of rente aftrekbaar is, dient het volgende nagegaan te worden:

- schijnlening? Nee
 - bodemloze putlening? Nee
 - 8b (zelfde als totaalwinstbegrip, op basis van art 8 Vpb juncto 3.9 IB) Geen reden om aan te nemen dat er iets niet zakelijk zou zijn.
 - hybride lening, 10-1-d? Alles korter dan 10 jaar
 - 10a, nvt, want geen verbonden lichaam aangekocht
- (12 punten als bovenstaand rijtje correct is)

Alle leningen obv bovenstaande criteria aftrekbaar

(3 punten)

Afsluitprovisie ook gewoon aftrekbaar. Alleen anders als rente op lening niet aftrekbaar zou zijn; dan vaak ook beperkingen daarmee samenhangende kosten

(2 punten)

- 10d, onderdeel van een groep, immers Koopze heeft dochtermij waarmee ze geen fiscale eenheid vormt. Max 1:3 obv fiscale toets. Dus 12 mio VV toegestaan. Dus 44 mio teveel vreemd vermogen.

Dus 44/56 * totale rente niet aftrekbaar. $44/56 * 5.5$ mio is 4,3 niet aftrekbaar. Maar maximaal hetgeen aan verbonden lichamen is betaald (derhalve 3 mio). (10 punten);

Obv commerciële toets (lid 5) mag je vergelijken met geconsolideerde jaarrek. In geconsolideerd jaarrek grotere schuld (immers ook schulden Papier BV erbij), dus die vgl pakt altijd goed uit. Per saldo obv lid 5 dus geen beperking. (3 punten)

Met betrekking tot warrant

Artikel 10b is van toepassing. (3 punten)

Op basis van lid 1 in beginsel alleen vaste rente aftrekbaar. (3 punten)

Maar op basis van lid 3 geldt voor warrants dat waarde warrant ten tijde van toekenning aftrekbaar is. Dus waarde (laten berekenen). (4 punten)

Tussen beide aandeelhouders van Koopze BV ontstaat onenigheid. Ireland Ventures Ltd neemt de aandelen van ING Participatiemij over alsmede de vorderingen uit hoofde van de achtergestelde leningen. De onenigheid had te maken met het feit dat het niet zo goed meer gaat met Papier BV en daarmee ook niet met Koopze BV.

Na de uitkoop van ING gaan de directeuren van Ireland Ventures Ltd de directie voeren over Koopze BV. Kort daarna worden de schulden door Ventures BV voorzover die onvolwaardig zijn omgezet in aandelenkapitaal.

1.2 Welke fiscale gevolgen ziet u. Maakt het nog uit of de nieuwe wetgeving inzake onvolwaardige vorderingen reeds van toepassing is (10 punten)?

Directie wordt door allemaal buitenlanders gevoerd. Waar is de feitelijke vestigingsplaats, in de zin van art 4 AWR? Feitelijke vestigingsplaats nu Ierland. Afrekenen obv 15c over stille reserves in activa die worden verplaatst naar buitenland. In casu, aangezien holdingvennootschap, geen vermogensbestanddelen met stille reserves waarover afgerekend dient te worden (5 punten)

Omzetting leidt tot toepassing van artikel 12. Dus verschil WEV van vordering en boekwaarde schuld is winst bij Koopze. Onder nieuwe regime geen art 12 meer, dus geen heffing bij schuldenaar. Alleen bij schuldeiser, maar die zit in buitenland dus gaat Nederlandse fiscus niet over (5 punten).

Opgave 2 (10 punten)

X BV verricht helpdeskactiviteiten voor circa 500 Nederlandse bedrijven. X BV behaalt jaarlijks een winst, ná belastingen, van € 25 mio. De BV bezit geen noemenswaardige vaste activa. Haar belangrijkste "actief" is het personeel.

X BV krijgt een bod om haar onderneming te verkopen tegen de boekwaarde van de activa, vermeerderd met € 180 mio goodwill. X BV vindt dit niet hoog genoeg. X BV vindt het salaris van haar personeel wel hoog, eigenlijk te hoog; een erfenis uit het tijdperk van de internet luchtbel. X BV besluit al haar activiteiten te verplaatsen naar India, waarmee Nederland een verdrag heeft gesloten. In India wordt nieuw – goedkoop – personeel aangetrokken. De BTW-specialist meent dat X BV zal moeten afrekenen over de goodwill ad € 100 mio, nu immers de activiteiten worden verplaatst. Weliswaar blijft de directie achter in Nederland, maar dat doet naar zijn mening niet ter zake. De directie van X BV besluit om toch maar advies in te winnen bij u als Vpb-specialist.

Wat vindt u van de conclusie van de BTW-specialist? Onderbouw het antwoord.

- Artikel 2, lid 1 sub a en lid 4 Wet Vpb 1969 ('vestigingsplaatsfictie vanwege oprichting naar Nederlands recht') bepalen dat X BV altijd inwoner is van Nederland en derhalve statutair gevestigd is in Nederland (3 punten);

- Op grond van artikel 4, lid 1 AWR blijft X BV ook feitelijk gevestigd in Nederland (vanwege achterblijven directie in Nederland) en derhalve inwoner van Nederland (3 punten);

- Eindafrekening ineens over (stille) reserves en goodwill op grond van art. 15c of 15d Wet Vpb 1969 blijft achterwege, omdat de vennootschap ook na verplaatsing van de onderneming in Nederland blijft gevestigd (3 punten);
- De winst van de Indiase vaste inrichting is begrepen in de wereldwinst van X BV en derhalve belast, maar op grond van het Verdrag India-Nederland krijgt X BV hiervoor voorkoming van dubbele belasting. Daar bij de voorkoming van dubbele belasting rekening wordt gehouden met afschrijving op basis van de werkelijke waarde van de activa (o.a. goodwill), vindt in feite al (gedeeltelijke) eindafrekening plaats over de (stille) reserves en goodwill (dus nog voordat X BV ophoudt in Nederland belastbare winst te genieten; 1 punt).

Opgave 3 (15 punten)

X CV is een open commanditaire vennootschap en heeft één beherende vennoot en drie commanditaire vennoten. De vier vennoten hebben telkens de rechtsvorm van de BV. De winstverdeling bedraagt respectievelijk 10% en 3 maal 30%. Voorafgaand aan deze winstverdeling, krijgt de beherende vennoot een primaire winstuitdeling van € 25.000.

In 2004 bedraagt de winst van X CV (vóór winstverdeling) € 150.000. In dit bedrag is een dividend van Lux SA begrepen van € 50.000. X CV heeft een participatie van 40% in Lux SA, gevestigd in Luxemburg. De activiteiten van Lux SA bestaan uit beleggen.

3.1 Kan X CV een beroep doen op de deelnemingsvrijstelling in Lux SA? (8 punten)

- X CV is op basis van artikel 2, lid 1 sub a Wet Vpb 1969 zelfstandig belastingplichtig (geen fiscale transparantie; 2 punten);
- vier vereisten voor toepassing deelnemingsvrijstelling op een buitenlandse deelneming ex art. 13, lid 2 Wet Vpb 1969 (4 punten):
 1. 5% of meer van het nominaal gestorte kapitaal houden (voldaan);
 2. aandelen niet als voorraad gehouden (voldaan);
 3. lichaam onderworpen aan een belastingheffing naar de winst (voldaan);
 4. aandelen niet als belegging gehouden (niet voldaan);
- Hoewel niet is voldaan aan het laatste vereiste, is de niet-ter-beleggingseis op grond van art. 13g Wet Vpb 1969 in casu niet relevant, omdat X CV meer dan 25% van de aandelen houdt. De deelnemingsvrijstelling is derhalve van toepassing (2 punten).

3.2 Bereken de belastbare winst van X CV. (7 punten)

- De winst van X CV bedraagt EURO 150.000 (voor primaire winstuitdeling, overige winstverdeling en belasting);
- Het primaire winstaandeel van de beherend vennoot ad EURO 25.000 komt op basis van artikel 9, lid 1 sub e Wet Vpb 1969 bij X CV voor aftrek in aanmerking, zodat de winst voor overige winstverdeling en belasting EURO 125.000 bedraagt (2 punten);
- Op basis van de deelnemingsvrijstelling kan een bedrag ad EURO 50.000 in mindering worden gebracht (2 punten);
- De resterende winst wordt op basis van artikel 9, lid 1 sub 3 Wet Vpb 1969 voor 90% (3 x 30%) bij X CV belast, zodat de belastbare winst van X CV in 2004 EURO 67.500 (EURO 75.000 x 90%) bedraagt (2 punten);
- Het primaire en overige winstaandeel wordt rechtstreeks bij de beherend vennoot belast (1 punt).

Opgave 4 (13 punten)

X BV houdt 100% van de aandelen in Y BV en Z BV. De aandelen X BV zijn in handen van de heer Watson. X BV treedt op als houdstervenootschap en Watson verricht managementactiviteiten via X BV voor Y BV en Z BV. Y BV en Z BV handelen in tweedehands Japanse, respectievelijk Koreaanse auto's tot maximaal € 10.000.

De handel van Y BV floreert, die van Z BV niet. Een door X BV aan Z BV verstrekte zakelijke lening van € 100.000, heeft X BV afgewaardeerd tot € 0.

Watson heeft – anders dan zijn naam doet vermoeden – een voorliefde voor Italiaanse rasauto's. Hij neemt de beslissing om een exclusieve Italiaanse rally te sponsoren. Naar eigen zeggen, om de handel van Z BV een "beetje vlot te trekken". X BV, als hoofd van de fiscale eenheid, doneert € 35.000 aan de organisatie van de rally.

Watson en X BV hebben ook een BTW-specialist. De BTW-specialist herinnert zich artikel 2, lid 5 Vpb en meent dat de € 35.000 daarom volledig aftrekbaar is. Watson – enigszins onzeker – richt zich tot u met de vraag of u dit oordeel kunt onderschrijven.

- *Vraag is of het gaat om bedrijfskosten, met andere woorden kosten die zijn gemaakt met het oog op de belangen van de onderneming (5 punten);*
- *Art. 2, lid 5 Wet Vpb 1969 impliceert niet dat alle uitgaven aftrekbaar zijn. Dit blijkt ook uit art. 10 Wet Vpb 1969 (2 punten);*
- *Cessna en renpaarden arrest: kosten niet aftrekbaar indien gedaan met het oog op de bevrediging van de persoonlijke behoeften van de aandeelhouder. In casu is dit het geval. Niet vol te houden dat de € 35.000 het belang dienen van het autobedrijf (6 punten).*

Opgave 5 (12 punten)

De aandelen van Lang Zullen We Leven BV worden gehouden door BV 1 en BV 2. BV 1 en BV 2 vechten elkaar "de tent uit". BV 1 en BV 2 zouden de activiteiten van Lang Zullen We Leven wel willen verdelen. BV 1 wil (middellijk) verder met het notariaat en BV 2 met de advocatuur. Het probleem is alleen dat zij zich afvragen of dat fiscaal geen probleem is. Overdracht van het notariaat en de advocatuur impliceert immers fiscaal afrekenen. Uitgangspunt is dat ná verdeling, over en weer geen aandelenbelangen meer bestaan tussen BV 1 en BV 2.

Men vraagt uw advies in deze.

- *De overdracht van een onderneming middels een bedrijfsfusie (artikel 14 Wet Vpb 1969), juridische splitsing (artikel 14a Wet Vpb 1969), juridische fusie (artikel 14b Wet Vpb 1969) of overdracht binnen fiscale eenheid (art. 15ai Wet Vpb 1969), gevolgd door een overdracht van de verkregen aandelen aan een niet-verbonden lichaam binnen drie jaar leidt tot afrekening met de fiscus over de meerwaarden die zijn begrepen in de aandelen (5 punten);*
- *Een ruziesplitsing kan zonder afrekening plaatsvinden indien zonder splitsing het voortbestaan van de onderneming van de splitsen rechtspersoon wordt bedreigd (er mag echter feitelijk geen sprake zijn van een uitkoop van een van de aandeelhouders: m.a.w. het vermogen van een van de betrokken vennootschappen mag niet uit beleggingen bestaan). Uiteraard dient ook te worden voldaan de volgende drie eisen (art. 14 a van de Wet Vpb 1969): dezelfde winstbepalingen zijn van toepassing, geen sprake van voorwaartse verliesverrekening, latere heffing is verzekerd (indien aan een voorwaarde niet is voldaan, kunnen standaardvoorwaarden worden opgelegd). Lang Zullen We Leven B.V. kan dus worden gesplitst zonder belastingheffing (5 punten);*
- *de splitsing heeft geen fiscale gevolgen voor aandeelhouders BV 1 en BV2 vanwege de deelnemingsvrijstelling (2 punten).*