

Aan: **GO**

5.1.2e

5.1.2e

Van: kennisgroep Bijzondere winstbepalingen Vpb

Betreft: bijkomende uitgaven van opties

Datum: 27 september 2018

Vraag

Optieverlening (op eigen aandelen) is niet aftrekbaar bij de fiscale winstbepaling. Aan optieverlening zijn vaak ook bijkomende uitgaven verbonden, zoals voor ingewonnen advies en dergelijke.

Wat is voor de fiscale winst de behandeling van dergelijke bijkomende uitgaven van de (niet aftrekbare) optieverlening?

Antwoord

Bijkomende kosten voor optieverlening zijn aftrekbaar van de fiscale winst als kosten van vergroting van (fiscaal) kapitaal, krachtens (analoge) toepassing van artikel 9, eerste lid, onderdeel d, van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969

Nadere beschouwing

1. Artikel 10, eerste lid, onderdeel j, Wet Vpb codificeert de regel van het arrest van 20 juni 1956, ECLI:NL:HR:1956:AY4119, BNB 1956/244, dat gemis van kapitaalstorting "de winst en verliesrekening niet raakt", of anders geformuleerd, dat gemis van kapitaalstorting geen bedrijfslast is.

Tweede Kamer, vergaderjaar 2005–2006, 30 572, nr. 3 blz 47

"Met de invoeging van het nieuwe eerste lid, onderdeel j, wordt beoogd terug te keren naar de situatie zoals die bestond onder het arrest HR 20 juni 1956, nr. 12 790, BNB 1956/244. De Hoge Raad heeft in dit arrest voor een geval waarin werknemers aandelen in de werkgever mochten verwerven tegen storting á pari terwijl de werkelijke waarde van de uitgereikte aandelen tenminste 150% bedroeg, overwogen **»dat de uitgifte van aandelen door een naamloze vennootschap, zowel wanneer dit á pari als wanneer het met agio plaats vindt, de winst- en verliesrekening niet raakt«**. De Hoge Raad heeft hier derhalve bepaald dat de uitreiking van aandelen aan werknemers geen bedrijfslast voor de werkgever inhoudt, hoewel bij de werknemer het verschil tussen de waarde in het economische verkeer van de verworven aandelen en hetgeen de werknemer voor de aandelen heeft moeten betalen, loon uit dienstbetrekking is. **Op basis van genoemd arrest leidt ook de toekenning van optiepakketten aan werknemer niet tot een bedrijfslast bij de werkgever.** "

Tweede Kamer, vergaderjaar 2005–2006, 30 572, nr. 3 blz 48

(...)

"In dat onderdeel j is de rechtsregel verwoord zoals geduid in BNB 1956/244. (...)Ten opzichte van de oude wetgeving is derhalve het nieuwe element, dat de uitreiking van aandelen en de toekenning van opties niet leidt tot een bedrijfslast."

Tweede Kamer, vergaderjaar 2005–2006, 30 572, nr. 6, blz 66

“(..) De toekenning van optierechten gaat daarentegen buiten de winst om. De vennootschap verarmt niet, alleen de deelgerechtigdheid tot haar vermogen wordt (potentieel) over meer aandeelhouders verdeeld. Daardoor drukt op de toegekende rechten geen vennootschapsbelasting. Evenmin is er reden om terzake een aftrek toe te staan.”

2. Bijkomende kosten van optieverlening, zoals bijvoorbeeld advieskosten, zijn niet aan te merken als een bovengenoemd stortingsgemis of daarmee zodanig verwant dat gelijkstelling geboden is.

De aftrekbeperking van artikel 10, eerste lid j, is dan ook niet van toepassing op dergelijke bijkomende kosten ter zake van optieverlening.

3. Aandacht vraagt ook de regel dat voor de fiscale winstbepaling de verhouding tussen de vennootschap en de optiehouder gelijk moet worden behandeld als de verhouding tussen vennootschap en aandeelhouder.

HR 21-02-2001, ECLI:NL:HR:2001:AB0158,

“-3.1. Het Hof heeft geoordeeld dat enkel de waarde van de aan de werknemers toegekende rechten ten tijde van de optieverlening bij de fiscale winstbepaling in aanmerking kan worden genomen, en dat waardemutaties van de rechten na die datum geen invloed hebben op de fiscale winst. Dat oordeel is juist. **De houder van een optie op aandelen in de vennootschap die het optierecht heeft verleend, of, zoals in casu, in een met deze in een fiscale eenheid als bedoeld in artikel 15 van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 verbonden lichaam staat tot die vennootschap of dat verbonden lichaam in een rechtsbetrekking die zodanig overeenkomt met die van aandeelhouder dat alle transacties tussen hem en die vennootschap of dat verbonden lichaam op gelijke voet als geldt voor de aandeelhouder buiten de winstsfeer worden afgewikkeld.**”

3.1. De bijkomende kosten die zijn gemaakt voor optieverlening, moeten voor de fiscale winst dus gelijkelijk worden behandeld als bijkomende kosten die zijn gemaakt voor een aandelenemissie.

3.2. Bijkomende kosten van een aandelenemissie zijn aftrekbaar op grond van artikel 9, lid 1, aanhef en letter e, van de Wet.

HR 23-10-2009, ECLI:NL:HR:2009:BK0909

“3.4. Het middel kan geen doel treffen. **De onderhavige kosten zijn aan te merken als kosten van wijziging van het kapitaal en daardoor in beginsel aftrekbaar op grond van artikel 9, lid 1, aanhef en letter e, van de Wet.**”

3.3. Bijkomende kosten van een optieverlening zijn aftrekbaar op grond van analoge toepassing van artikel 9, eerste lid, Wet Vpb gezien de voor de winstbepaling geldende gelijkstelling tussen opties en aandelen