

Standpunt casus ontgaan aandelenfusie

5.1.2e

aan

5.1

5.1.2e

27-09-2019 20:00

5.1.2e

Beste 5.1.2e

De kennisgroep aanmerkelijk belang is van mening dat op het verzoek van belanghebbende om zekerheid vooraf te verkrijgen omtrent de vraag of sprake is van een aandelenfusie in de zin van artikel 3.55 Wet IB 2001 (artikel 3.55, zevende lid Wet IB 2001), negatief dient te worden beslist. De (voorgenomen) aandelenfusie is in overwegende mate gericht op het ontgaan of uitstellen van belastingheffing (artikel 3.55, vierde lid, letter b Wet IB 2001).

Belanghebbende wenst zijn gewone aandelen in BV-oud om te vormen c.q. te verletteren in 'preferente aandelen A' (in BV-oud) en in samenhang hiermee te bewerkstelligen dat gewone aandelen B in BV-oud worden geplaatst bij (de holding van) zijn kinderen. Deze omvorming/verlettering geschiedt onder volstrekt onzakelijke condities (geen/nauwelijks inbreng door [de holding van] de kinderen in BV-oud, en een cumprefpercentage van 67 Awr [wie wil deelnemen in een vennootschap die maar 67 Awr rendement noteert? Kortom een enorme 'hefboom']. Hierdoor is evident sprake van een vervreemding. Een volstrekt onzakelijke ruilverhouding is ook logisch in het licht van belanghebbendes motief, te weten het bewerkstelligen van een vermogensoverheveling naar zijn kinderen in het kader van estate-planning. Een zakelijke ruilverhouding wordt duidelijk niet beoogd.

Alvorens deze rechtshandelingen plaatsvinden, ruilt belanghebbende zijn aandelen BV-oud tegen aandelen BV-nieuw. Deze aandelenruil dient in onderlinge samenhang met deze voorgaande rechtshandelingen te worden beschouwd. Binnen dit samenstel van rechtshandelingen, uitmondende in een vervreemding als gevolg van een volstrekt onzakelijke transactie, kwalificeert de aandelenruil niet voor een aandelenfusie in de zin van artikel 3.55 Wet IB 2001.

Dit geldt temeer indien paragraaf 5.7 van het verzamelbesluit aanmerkelijk belang in aanmerking wordt genomen. Een directe omvorming zoals hiervoor beschreven kwalificeert als een belaste vervreemding. Hierdoor is bij de aandelenruil, gezien in het licht van het samenstel van rechtshandelingen, sprake van ontgaan of uitstellen van belastingheffing.

Ook is (tegen de achtergrond van het samenstel van rechtshandelingen) sprake van een aandelenruil met een ongelijke tegenprestatie. Deze ongelijke tegenprestatie brengt met zich mee dat de aandelenfusiefaciliteit niet kan worden verleend. Zie in dit verband paragraaf 5.6 van het verzamelbesluit aanmerkelijk belang.

Indien een houder van aanmerkelijk belang aandelen zijn direct gehouden gewone aandelen bij statutenwijziging omvormt in preferente aandelen, en indien daarmee in samenhang door zijn vennootschap gewone aandelen worden uitgegeven aan een ander, is sprake van een vervreemding. De preferente aandelen zijn niet te vereenzelvigen met de gewone aandelen, vanwege (alleen al) de verschillende fiscale positie van beide. Desalniettemin wordt onder voorwaarden goedgekeurd dat geen sprake is van een vervreemding.

In casu wordt niet aan deze voorwaarden voldaan.

Indien, door middel van een aandelenruil, de direct gehouden gewone aandelen BV-oud worden omgevormd in preferente aandelen, wordt een acute aanmerkelijk belangclaim geheel (of tenminste gedeeltelijk) ongeoorloofd uitgesteld.

Ook om deze reden kwalificeert de (voorgenomen) aandelenruil niet als een aandelenfusie in de zin van artikel 3.55 Wet IB.

Het niet tegemoetkomen aan het door belanghebbende ingediende bezwaarschrift, kan voor belanghebbende aanleiding zijn om tegen deze afwijzende beslissing van de inspecteur beroep aan te tekenen. Daarom zal ik de lavaco van deze potentiële beroepsprocedure op de hoogte brengen.

Ik hoop je hiermee voldoende op de hoogte hebben gesteld. Mocht het nodig zijn, neem dan even contact met me op.

Met vriendelijke groet,

5.1.2e

.....
Belastingdienst

Corporate Dienst Vaktechniek

Karel de Grotelaan 4 | 5616 CA | Eindhoven

Postbus 90057 | 5600 PK | Eindhoven
.....

M

5.1.2e

5.1.2e @belastingdienst.nl

www.belastingdienst.nl
.....

5.1.2e