

Situatie

In een houdstervenvennootschap genoemd H-BV participeren diverse managers. H- BV houdt, via een STAK, aandelen in een werkmaatschappij. Deze certificaten van aandelen in de werk- tevens dochtermaatschappij kwalificeren voor het management als een middellijk gehouden lucratief belang.

H-BV wordt geliquideerd en de managers krijgen een liquidatie uitkering in natura uitgekeerd in de vorm van certificaten van aandelen in de lucratieve werk(dochter)vennootschap.

De liquidatie resulteert in een verlies. Gevraagd is of dit verlies in box 1 danwel in box 2 in aanmerking kan worden genomen en of art. 4.24 Wet IB 2001 tussentijdse verliesneming verhindert.

Beschouwing

Verlies in box 2, niet in box 1

Ervan uitgaande dat gebruik wordt gemaakt van de doorstootregeling, wordt e.e.a. in de huidige structuur belast in box 2. In de nieuwe structuur zal sprake zijn van een onmiddellijk lucratief belang dat wordt belast in box 1.

Bij liquidatie van H-BV is sprake van een omzetting van een 'middellijk' naar 'onmiddellijk' belang. In art. 3.95b lid 3 Wet IB 2001 is bepaald dat vlak vóór de overgang van 'middellijk' naar 'onmiddellijk' het vermogensbestanddeel te boek moet worden gesteld op de WEV. Ervan uitgaande dat dit € 0 is, is er sprake van een verlies.

Dat verlies is o.g.v. art. 3.95b lid 4 Wet IB 2001 echter niet aftrekbaar in box 1, omdat beoogd is om dubbele verliesneming te voorkomen. Een verlies kan slechts in de box 2 sfeer in aanmerking worden genomen.

Deze uitwerking geldt naar onze mening zowel voor de situatie waarbij is verzocht om toepassing van de 'box 2 variant' ex artikel 3.95b als voor de situatie waarbij daarom niet is verzocht, en onafhankelijk of na liquidatie al dan niet een AB-positie in de werk BV ontstaat, rekening houdend met de volgende uitgangspunten:

- er is sprake van een aanmerkelijk belang in H-BV;
- er is sprake van een middellijk lucratief belang in de vorm van een indirecte aandelenparticipatie in de werkmaatschappij, gehouden via H-BV;
- liquidatie van H-BV resulteert in een verlies uit aanmerkelijk belang;
- na liquidatie van H-BV resteert een onmiddellijk lucratief belang in de vorm van een directe participatie in de werkmaatschappij.

Verschillende situaties zijn te onderkennen:

1. Er is gekozen voor toepassing van artikel 3.95b, vijfde lid (lucratief belang belast in box 2) en na liquidatie van H-BV is er al dan niet sprake van een aanmerkelijk belang in de werkmaatschappij;
2. Er is niet gekozen voor toepassing van artikel 3.95b, vijfde lid (lucratief belang belast in box 2) en na liquidatie van H-BV is er al dan niet sprake van een aanmerkelijk belang in de werkmaatschappij.

Ad 1.

- De ROW-voordelen gaan door het 'poortje' van box 2. Deze voordelen bedragen op grond van artikel 3.95b, derde en vierde lid, nihil.
- Door de liquidatie van H-BV wordt daarnaast een verlies uit aanmerkelijk belang geleden (ten bedrage van de verkrijgingsprijs van de aandelen in H-BV). Dit verlies kan bij ontbinding van H-BV worden vergolden, artikel 4.34, lid 2. Op grond van artikel 3.95b, lid 3, wordt het lucratief belang in WerkBV te boek gesteld op de waarde in het economisch verkeer, zijnde in casu nihil. Zie voor de toepassing van art. 4.24 (tussentijdse verliesneming) hieronder.

Ad 2.

- De uitwerking is hetzelfde als ad 1, met dien verstande dat de voordelen uit ROW 'direct' nihil bedragen op grond van artikel 3.95b, lid 3 en 4.

Tussentijdse verliesneming

De vraag is vervolgens of in box 2 een verlies in aanmerking kan worden genomen, gelet op art. 4.24 Wet IB 2001 (tussentijdse verliesneming).

Na de liquidatie van H-BV is geen sprake meer van een belang in box 2, omdat de certificaten van aandelen in de lucratieve werkB.V. worden belast in box 1 vanwege de lucratief belangregeling. Daarom zijn art. 4.24 lid 1 en 2 Wet IB 2001 niet van toepassing en is het verlies vanwege art. 4.24 lid 3 Wet IB 2001 aftrekbaar in box 2.

Dit geldt zowel voor de situatie dat er een aanmerkelijk belang resteert in de werkmaatschappij (door de werking van de rangorderegeling, artikel 2.14, gaat ROW voor op aanmerkelijk belang), als voor de situatie dat er geen aanmerkelijk belang resteert.

Eventuele waardeinstijgingen van de certificaten van aandelen in de werk BV na liquidatie van H-B.V. zullen in box 1 zijn belast; vlak vóór de overgang van 'middellijk' naar 'onmiddellijk' wordt het belang in de lucratieve werk BV te boek gesteld op de WEV (in casu € 0).

Conclusie

Er is sprake van een verlies uit aanmerkelijk belang. Artikel 4.24 IB 2001 staat hieraan niet in de weg.