

September 2012

BELASTINGADVISEURS
CEIFER

NIEUWSBRIEF

Fiscaal

Eens afgeschreven blijft afgeschreven

Overweegt u om bedrijfsmiddelen versneld af te schrijven, in het kader van de mogelijkheden voor 'willekeurig afschrijven'? Dat kan handig zijn om op korte termijn belasting te besparen, maar denk ook aan de gevolgen op langere termijn. Over een paar jaar heeft u er misschien wel spijt van, dat u zo gretig bent geweest. En gedane zaken nemen geen keer.

Als er eenmaal willekeurig is afgeschreven, dan kan dat niet meer ongedaan worden gemaakt. Dat heeft de Rechtbank Haarlem onlangs bepaald. Het is daarom zaak om willekeurige afschrijvingen zorgvuldig te plannen om zoveel mogelijk belasting- en liquiditeitsvoordeel te behalen. Willekeurige afschrijvingen van vóór 2007 kunnen in bepaalde gevallen overigens wel worden opgevoerd tot het reguliere afschrijvingsbedrag.

Te laat opgelegde aanslag: maak bezwaar

De fiscus heeft drie jaar de tijd (verlengd met de tijd dat uitstel is verleend tot het doen van aangifte) om een aanslag op te leggen. Als de inspecteur ná deze termijn een aanslag oplegt, is die echter niet automatisch nietig. De belastingplichtige moet expliciet bezwaar aantekenen tegen de aanslag, zo heeft het Hof Den Bosch onlangs bepaald. Omdat de BV in kwestie dat niet had gedaan, was de aanslag volgens het Hof toch geldig.

Aftrek hypotheekrente bij scheiding

Als een scheidend echtpaar in gemeenschap van goederen getrouwd was, en iedere partner voor de helft eigenaar van het huis is, mag de vertrekkende partner

nog twee jaar de hypotheekrente aftrekken. Maar hoe zit het wanneer de achterblijvende partner de volledige hypotheekrente wil aftrekken? Dan mag diegene alleen de rente aftrekken voor het deel waarvan hij of zij eigenaar is, vond de inspecteur bij een vrouw die alle rente aftrok. Het Hof Amsterdam oordeelde echter dat de vrouw wél alle rente mocht aftrekken, omdat na het vertrek van haar man het economisch eigendom was overgegaan op de vrouw, en alle kosten en lasten voor haar waren. Dat zij pas drie jaar later het juridisch eigendom kreeg, deed niet ter zake.

Deze uitspraak vergroot de mogelijkheden voor hypotheekrenteaftrek na een echtscheiding.

Niet nahefbare dividendbelastingsschuld was winst

Een BV moet dividendbelasting inhouden op uitgekeerd dividend, en afdragen aan de fiscus. Als de BV vergeet af te dragen, en de fiscus de naheffingstermijn laat verstrijken, valt de dividendbelastingsschuld vrij. De vraag is nu of deze vrijval al of niet belast is. Het Hof Amsterdam oordeelde dat de vermogensvermeerdering tot de winst gerekend moet worden. Dat ingehouden dividendbelasting een niet-aftrekbare onttrekking aan het vermogen van de BV is, wil niet zeggen dat het vrijvallen van een dividendbelastingsschuld een negatieve niet-belaste onttrekking is. De vrijval van deze schuld behoort fiscaal niet anders te worden behandeld dan de vrijval van andersoortige schulden, oordeelde het Hof.

Vrijstelling bij kwijtscheldingswinst

Een dga die geld heeft uitgeleend aan zijn eigen BV, kan deze (zakelijke) schuld kwijtschelden als het slecht gaat met de BV. Dat verlies kan hij dan privé aftrekken. Voor de BV geldt de kwijtschelding in

Fiscaal

Overig

principe als winst, maar voor deze winst geldt een vrijstelling, de zogenoemde kwijtscheldingswinst. Daarvoor geldt: als er te verrekenen verliezen zijn, is slechts dat deel van de kwijtscheldingswinst vrijgesteld dat de stand van de te verrekenen verliezen overstijgt.

De regeling op zich was al bekend, maar nu is het zeker dat hij ook betrekking kan hebben op het kwijtschelden van Vorderingen van een dga op zijn eigen BV.

Termijn herinvesteringsreserve kan verlengd worden

Als een herinvesteringsreserve (HIR) niet wordt gebruikt binnen een bepaalde termijn, kan de inspecteur deze bij de winst rekenen. Er kunnen echter omstandigheden zijn waardoor een verlenging van de HIR-termijn redelijk is. Onlangs oordeelde de Rechtbank Breda dat een BV die een perceel niet kon bebouwen omdat de gemeente toezeggingen over een wijziging van het bestemmingsplan niet nakwam, meer tijd moest krijgen om de HIR te investeren in bouw op een ander terrein. De inspecteur had de HIR te snel bij de winst geteld, vond de rechtbank.

Pas op met dividenduitkering pensioen-BV

Dga's die pensioen opbouwen in een eigen BV, moeten oppassen met het

uitkeren van dividend. De inspecteur kijkt namelijk niet naar de hoogte van de pensioenreserve die is gevormd op basis van fiscale grondslagen, maar houdt rekening met een pensioenreserve die is berekend op commerciële grondslagen. De reserve gebaseerd op commerciële grondslagen ligt normaliter hoger dan de reserve die is opgebouwd op fiscale grondslagen. De hoogte van die commerciële reserve vermindert dus de vrij uit te keren overige reserve.

Als een dga te veel dividend uitkeert, kan de inspecteur dat uitleggen als afkoop van opgebouwd pensioen. Dat kan leiden tot een heffing over de volledige commerciële waarde van het pensioen plus revisierente, wat een kostbare zaak is. Stem een dividenduitkering daarom altijd van tevoren af met de inspecteur of neem contact met ons op.

Heffings- en invorderingsrente omhoog

De heffings- en invorderingsrente is voor het derde kwartaal van 2012 verhoogd naar 2,5% (was: 2,3% in het tweede kwartaal). Overigens zal de heffingsrente in 2013 vervangen worden door de zogenoemde 'belastingrente', die aansluit bij de consumentenrente.

Verpleegkundige was ondernemer

Om beschouwd te worden als zelfstandig ondernemer, en daardoor in aanmerking te komen voor startersaftrek, zelfstandigenaftrek, enz., moet aan een aantal voorwaarden worden voldaan: je moet ondernemersrisico lopen, voldoende opdrachten hebben en jaarlijks minstens 1.225 uur aan de onderneming besteden. Een inspecteur weigerde de starters- en zelfstandigenaftrek aan een verpleegkundige die opdrachten verwierf via een thuiszorgorganisatie die ook fungeerde als bemiddelingsbureau, en de facturering regelde.

Het Hof Leeuwarden kwalificeerde de vrouw echter wel degelijk als zelfstandig ondernemer. Ze kon namelijk zelf bepalen of ze opdrachten accepteerde (er was geen gezagsverhouding met het bureau), ze stelde in overleg met de zorgvrager het zorgplan vast, ze kon geweigerd worden door de zorgvrager, en ze kreeg pas betaald als de zorgvrager aan het bureau

had betaald, zodat ze debiteurenrisico liep. Daarnaast voldeed ze ook aan het urencriterium. Volgens het Hof had ze dus gewoon recht op alle fiscale faciliteiten voor zelfstandig ondernemers.

Onterechte 'verklaring geen privégebruik' – overweeg bezwaar

De fiscus kan een naheffingsaanslag mét boete opleggen als een werknemer met een auto van de zaak na controle meer dan 500 km privé gereden blijkt te hebben, terwijl hij wel een 'verklaring geen privé-gebruik auto' had ondertekend. Bezwaar maken tegen de boete kan echter lonend zijn, omdat rechters niet altijd even streng oordelen over dit vergrijp. De Rechtbank Haarlem vond het bijvoorbeeld terecht dat een werknemer een naheffing kreeg omdat hij met zijn gebrekkige rittenadministratie niet aannemelijk kon maken dat hij minder dan 500 km privé had gereden. De rechter vond het niet aannemelijk dat er opzet in het spel was, en schold de boete kwijt. Het Hof Amsterdam vond in een vergelijkbare zaak een boete van 25% (over het bedrag van de naheffing) wél redelijk.

Telefoongesprek kan gelden als hoorzitting

Belastingbetalers kunnen een vergoeding krijgen voor kosten die ze hebben moeten maken voor een (gewonnen) bezwaarprocedure. De kosten kunnen bijvoorbeeld betrekking hebben op een hoorzitting. De Rechtbank Breda en het Hof Den Bosch kenden geen vergoeding toe voor een telefonisch hoorgesprek dat de inspecteur had gevoerd met een belastingadviseur, omdat dat niet zou gelden als een hoorzitting. De Hoge Raad oordeelde echter dat het begrip 'hoorzitting' ruimer kan worden uitgelegd, waardoor ook 'telefonisch horen' als een proceshandeling gezien kan worden (mits er een verslag van is gemaakt). De vergoeding bedroeg €218.

Housen is geen sporten

Vanaf 1 juli 2011 vallen kaartjes voor theater- en muziekvoorstellingen onder het hoge btw-tarief van 19%. Ook bezoekers van dance-events zijn sindsdien duurder uit. Een organisator van zulke evenementen maakte bezwaar tegen het hoge tarief, omdat ze volgens hem beschouwd moesten worden als sportbeoefening, waarvoor het lage tarief

van 6% geldt. De Rechtbank Den Haag oordeelde echter dat er weliswaar flink wordt bewogen tijdens het housen, maar dat het ondergaan van de muziek toch de belangrijkste reden voor deelname is. Bovendien zijn de zalen waarin dance-events plaatsvinden nou niet bepaald te vergelijken met sportaccommodaties.

Luzac toch niet aftrekbaar


In een vorige nieuwsbrief berichtten wij dat de kosten voor een (dure) particuliere middelbare school aftrekbaar zijn als scholingsuitgaven (tot een maximum van €15.000). De Rechtbank Arnhem is echter overruled door het Hof Arnhem, na beroep van de inspecteur. Zulke kosten zijn volgens het Hof alleen aftrekbaar als ze worden gedaan met het oog op het verwerven van inkomen uit werk en woning. Dat was hier niet het geval omdat het om een 16-jarige ging die 4-vwo deed, nog geen ander diploma had, en nog geen plannen had voor een vervolgopleiding. Het volgen van een vwo-opleiding voor een goede positie op de arbeidsmarkt stond volgens het Hof te ver af van het verwerven van inkomen uit werk en woning. Dat de fiscus de aftrek een jaar eerder en een jaar later wel had geaccepteerd was niet relevant, aldus het Hof.

Gemeenten teruggefloten voor onredelijk hoge leges

Gemeenten brengen geregeld onredelijk hoge leges in rekening. De volgende drie zaken laten zien dat bezwaar maken zeer lonend kan zijn.

De gemeente IJsselstein bracht ruim €6.400 aan bouw- en welstandleges in rekening voor de renovatie van een monument. De eigenaar maakte bezwaar omdat voor een groot deel van het onderhoud geen vergunning nodig was en vond het daarom onredelijk om de totale verbouwingkosten van €250.000 als uitgangspunt te nemen voor de leges. Het Hof verlaagde de leges tot €960 omdat slechts €39.370 van de verbouwingkosten samenhang met vergunningplichtige werkzaamheden.

De gemeente Wijchen rekende €340.000 aan leges voor de beoordeling van vier aanvragen voor bouwvergunningen voor in totaal 245 wooneenheden. De aannemer ging in beroep omdat de wooneenheden grotendeels identiek waren, zodat de kosten van het beoordelen van de bouw-



aanvragen beperkt waren en in ieder geval in geen verhouding stonden tot het gevraagde bedrag. Het Hof Arnhem was het daarmee eens.

De gemeente Nijmegen rekende €315.387 aan leges voor het aanvragen van een bouwvergunning. Daarin waren volgens het Hof Arnhem onder meer ten onrechte kosten meegerekend die hoorden bij uitvoering van taken in het algemeen belang. Die zijn vrijgesteld in de legesverordening. Het Hof vernietigde de aanslag.

Samenvattend: leges mogen niet hoger zijn dan de werkelijke kosten die de gemeente heeft gemaakt, plus een beetje opslag.

Btw-teruggave verrekenen met loonheffing

De fiscus heeft een nieuw formulier ingevoerd voor het verrekenen van een btw-teruggave met een aangifte loonheffingen. Daarvoor moet voortaan het formulier 'Verzoek Loonheffingen Verrekening met teruggaaf btw' worden gebruikt. Tot nu toe moest voor zo'n verrekening een brief naar de Belastingdienst worden gestuurd.

Het formulier is te downloaden via www.belastingdienst.nl. Daar vindt u ook informatie over de voorwaarden voor verrekening.

Coulance-regeling voor bestelauto's

Als bij een controle van uw bestelauto blijkt dat de inrichting niet voldoet aan de wettelijke eisen, bijvoorbeeld omdat u er een keer iets aan hebt veranderd voor het vervoer van bepaalde materialen, kan de fiscus een forse naheffing plus boete opleggen. De inspecteur geeft u wel de kans om uw bestelauto binnen een bepaalde termijn weer in te richten volgens de wettelijke eisen. Als u dit laat zien, volgt geen naheffing. Deze mogelijkheid tot herstel is echter wel eenmalig en geldt niet als u al na een eerdere controle informatie over de inrichtingseisen heeft gekregen.

Criteria voor 'onzakelijke lening' nog steeds onduidelijk

De Hoge Raad heeft eind vorig jaar criteria geformuleerd om te beoordelen wanneer

leningen tussen vennootschappen of aandeelhouders een onzakelijk karakter hebben. Kern daarvan is of een derde partij (een bank of andere financier) de lening tegen dezelfde condities zou hebben verstrekt op basis van het debiteurenrisico. Als dat niet zo is, kan de fiscus de lening als onzakelijk bestempelen en is een eventueel afwaarderingsverlies niet aftrekbaar.

Het Hof Amsterdam heeft inmiddels op basis van dit arrest van de Hoge Raad drie nieuwe uitspraken gedaan. Daaruit blijkt onder meer dat een lening ook in een later stadium dan op het moment van verstrekking alsnog als onzakelijk kan worden beschouwd. De nieuwe arresten laten zien dat er toch nog onvoldoende helderheid is over deze kwestie. Het is dan ook zaak om u goed te laten adviseren bij het aangaan van een lening met uw eigen BV.

Verlaging overdrachtsbelasting startte écht op 15 juni 2011

Op 1 juli 2011 werd de overdrachtsbelasting voor woningen verlaagd van 6% naar 2%. Die verlaging gold met terugwerkende kracht tot en met 15 juni 2011. Dat was zuur voor mensen die net voor die tijd een huis hadden gekocht.

Een man die op 14 juni 2011 zijn woning geleverd had gekregen, stapte naar de rechter en deed een beroep op het gelijkheidsbeginsel om alsnog in aanmerking te komen voor het lage tarief. De rechtbank oordeelde dat het onderscheid in dit geval te rechtvaardigen was omdat er nu eenmaal ergens een grens getrokken moet worden. Bovendien had het kabinet al in december 2010 aangekondigd dat er iets met de overdrachtsbelasting zou gaan gebeuren.

Cadeautjes voor dga's

Bij jubilea krijgen werknemers vaak een belastingvrije uitkering of een belastingvrij materieel geschenk. De regels die daarvoor gelden, zijn ook van toepassing op dga's. De werkgever mag zijn jubilerende werknemer (dus ook de dga) tweemaal een onbelaste uitkering van maximaal één maandsalaris geven: een keer bij het 25-jarig jubileum en een keer bij het 40-jarig jubileum. Of de onderneming in de tussentijd van rechtsvorm is veranderd

maakt in principe niet uit. Maar als u – als dga – voorheen een eenmanszaak had waar u niet in loondienst was, dan telt die periode natuurlijk niet mee omdat u toen geen werknemer was.

Ook het geven van een horloge is populair. Daarbij is van belang dat de ideële waarde van het horloge de gebruikswaarde ervan overstijgt. Een dga die zichzelf een Breitling van 10 mille cadeau doet, maakt grote kans op een naheffing, maar een horloge van 4 à 500 euro – liefst met inscriptie – zal geen problemen geven.

Afrekenen bij doorstart

Bij het verkopen van een onderneming moet worden afgerekend over de boekwinst, tenzij dat bedrag wordt toegevoegd aan een herinvesteringsreserve waarmee de onderneming elders wordt voortgezet. In het laatste geval is er geen sprake van staking maar van verplaatsing. Een man die begin 2004 zijn camping verkocht en de boekwinst gebruikte om eind 2006 een kampeerboerderij te beginnen, mocht dat bedrag van het Hof Leeuwarden niet bestempelen als herinvesteringsreserve. De grootschalige camping en de kleinschalige kampeerboerderij verschilden te veel van karakter om te kunnen spreken van 'verplaatsing van de onderneming'. De Hoge Raad was het daarmee eens. Er moest dus toch worden afgerekend.

Geschorst dus niet aansprakelijk

Een vennoot van een vof was in het jaar voorafgaand aan het faillissement (2008) door een medevenoot op non-actief gezet, en tevens de toegang ontzegd tot het kantoor en de administratie. Hij stond echter nog wel als vennoot ingeschreven bij het Handelsregister. Begin 2009 dagvaardde de 'gewezen vennoot' de andere vennoot en vorderde ontbinding van de vof. In augustus 2009 werd de gewezen vennoot aansprakelijk gesteld voor niet betaalde loonheffing van de firma wier werkzaamheden waren voortgezet door de andere vennoot. Na deze periode werd de vennoot per 1 januari 2009 uitgeschreven als vennoot. De Rechtbank Breda oordeelde dat in deze situatie de vennoot niet kon worden verweten dat er geen belasting was betaald. Hij hoefde de naheffing van €10.000 niet te betalen.

Overig nieuws

Wat betekent 'tijdig deponeren'?

Het niet tijdig deponeren van de jaarrekening kan door de rechter worden uitgelegd als onbehoorlijk bestuur, wat kan leiden tot persoonlijke aansprakelijkstelling van een bestuurder. Een termijnoverschrijding van enkele dagen geldt nog als 'onbelangrijk verzuim', maar veel langer moet het toch niet duren, tenzij er sprake is van bijzondere omstandigheden. De vraag is dan wat 'bijzondere omstandigheden' zijn. In ieder geval niet: fouten van de accountant, een verhuizing, of het ontbreken van een accountsverklaring bij een rammelende jaarrekening.

Het Hof Arnhem oordeelde onlangs dat een bestuurder die de jaarrekening 28 dagen te laat had ingediend, geen beroep kon doen op verhuizingsperikelen en fouten van de accountant. De bestuurder had zelf zorg moeten dragen voor tijdige publicatie. En het Hof Den Bosch vond recentelijk het ontbreken van een accountantsverklaring geen onbelangrijk verzuim omdat bij deze BV de jaarrekening gewoon niet deugde.

Strengere aanpak asbestproblemen

De Inspectie SZW (Sociale Zaken en Werkgelegenheid) gaat strengere maatregelen nemen om blootstelling van werknemers aan asbest te voorkomen. Begin 2012 waren de boetes voor het onveilig verwijderen van asbest al verdubbeld. De Inspectie heeft nu ook een speciaal team opgericht voor de aanpak van asbestproblemen. Ondernemingen die asbest verwijderen zonder het daarvoor benodigde certificaat, krijgen voortaan een verdubbelde boete. Ook wordt er een wetsvoorstel voorbereid waarmee de Inspectie zwaardere sancties kan opleggen aan werkgevers die hun werknemers onvoldoende beschermen tegen asbest.

Drankprobleem was geen geldige ontslaggrond

Alcoholproblemen van een werknemer zijn geen reden voor ontslag. Dat bepaalde de kantonrechter onlangs in een zaak van een expeditiemedewerker die vaak te laat op zijn werk kwam of onder invloed was

van drugs of alcohol (of beide). Zijn baas had hem de baan uitgestuurd omdat hij de regels van de cao en van het bedrijf bleef overtreden, ook nadat hij met medewerking van de werkgever was opgenomen in een kliniek. De rechter vond dat zijn alcohol- en drugsverslaving een ziekte was, en bij ziekte mogen arbeidsovereenkomsten niet opgezegd worden. Bovendien was de bedrijfsarts niet ingeschakeld.

Hoge boete voor weigering controle op naleving cao

Een uitzendonderneming die weigerde om mee te werken aan een controle op de naleving van de cao heeft terecht een boete van € 100.000 gekregen van de Stichting Naleving CAO voor Uitzendkrachten (SNCU). Dat heeft het Hof Den Bosch onlangs bepaald. In de cao van uitzendondernemingen is ook opgenomen dat werkgevers soepel moeten meewerken aan onderzoek van de SNCU, op straffe van een forfaitaire schadevergoeding van maximaal € 100.000. Bij weigering geldt het maximale bedrag. De werkgever in kwestie weigerde medewerking omdat hij de cao niet erkende. Nadat een andere rechtbank deze cao algemeen bindend had verklaard, waren ook de daarin bevatte regels voor de SNCU van kracht en achtte het Hof het opleggen van de boete gerechtvaardigd.

Nieuwe Incassowet

Op 1 juli 2012 is de nieuwe Incassowet in werking getreden. De hoogte van buitengerechtelijke incassokosten is voortaan een percentage van het onbetaalde factuurbedrag, met een minimum van € 40 en een maximum van € 6.775. Hoe hoger de vordering, hoe lager het percentage dat moet worden vergoed over de hoofdsom. Voor consumententransacties mag niet van deze regel worden afgeweken, als die nadelig uitpakt voor de consument. Ook niet als dat schriftelijk overeen is gekomen. Voor business-to-business transactie mogen wel hogere incassopercentages worden bedongen.

Bij bedrijven is het bedrag na het verstrijken van de betalingstermijn direct opeisbaar; bij consumenten moet eerst een aanmaning worden gestuurd, met een termijn van veertien dagen.

Meerdere vorderingen moeten worden opgenomen in één aanmaningsbrief, waarbij de hoogte van de vergoeding wordt berekend op basis van de som van de vorderingen. (Dit geldt alleen bij vorderingen waarvoor de incasso nog niet in gang is gezet).

Registratieplicht bij uitlenen werknemers

Vanaf 1 juli 2012 is de 'Wet allocatie arbeidskrachten door intermediairs' (Waadi) van kracht geworden. Doel van de Waadi is de bestrijding van malafide uitzendbureaus. Voor ieder bedrijf dat arbeidskrachten ter beschikking stelt, geldt nu een registratieplicht in het Handelsregister. De verplichting geldt dus ook voor 'gewone' bedrijven die een of meer werknemers tijdelijk aan elkaar uitlenen. Onder andere in de bouw komt dat regelmatig voor.

Bij overtreding van de registratieplicht kan de arbeidsinspectie aan beide partijen (uitlener en inlener) een boete van € 12.000 per arbeidskracht opleggen, met een maximum van € 76.000. Bij herhaling verdubbelt de boete.

Toch geen sanctie bij late aanvraag ZEZ-uitkering

Sinds maart 2012 legt het UWV aan vrouwen die te laat een ZEZ-uitkering (zwangerschapsuitkering voor zelfstandigen) aanvragen, een sanctie op in de vorm van een korting op hun uitkering. We schreven daarover in de vorige nieuwsbrief. De korting kon oplopen tot 20% van de uitkering, met een maximum van ongeveer € 1.200. Na klachten van sociale-zekerheidsadviseurs dat de korting niet terecht is, heeft het UWV haar standpunt gewijzigd. De korting wordt nu niet meer toegepast.

Heeft u zelf een korting gekregen wegens een te late aanvraag van uw ZEZ-uitkering? Laat het ons weten. Wij zorgen ervoor dat een correctieverzoek bij de juiste afdeling van het UWV terechtkomt.



Ceifer Zeist

Utrechtseweg 131 • 3702 AC Zeist

Postbus 194 • 3700 AD Zeist

T (030) 692 80 90

F (030) 692 80 95

KvK Utrecht 30171059

Ceifer Montfoort

Waardsedijk-Oost 4

3417 XJ Montfoort

T (0348) 46 87 15

E-mail info@ceifer.nl

Internet www.ceifer.nl