

U HOEFT GEEN BELASTING TE BETALEN OVER VOORDEEL DOOR KWIJTSCHELDING

Een geluk bij een ongeluk

U betaalt in het algemeen over winst vennootschapsbelasting. Sommige winst is echter vrijgesteld voor de belasting. Een voorbeeld hiervan is de winst die u behaalt als een schuldeiser (een deel van) zijn vordering op u opgeeft. Deze winst valt onder een fiscale vrijstelling die in de praktijk de kwijtscheldingswinstvrijstelling wordt genoemd. Over het voordeel dat u geniet als gevolg van het prijsgeven van de vordering betaalt u dus geen belasting. Wel moet u rekening houden met eventuele nog te verrekenen verliezen.

Als een schuld die tot het ondernemingsvermogen van uw bedrijf behoort, wordt kwijtscholden, levert dat uw onderneming een voordeel op. De vraag is of dat voordeel moet worden belast of niet. Aan het begin van de vorige eeuw heeft de Hoge Raad al beslist dat dit voordeel niet als winst moet worden gezien als de schuldeiser alleen afstand doet van rechten die toch niet meer te incasseren waren. Later is die regel verder aangescherpt door te bepalen dat de te verrekenen verliezen tot het bedrag van het voordeel niet langer meer in aanmerking mogen worden genomen. Sinds 1964 is deze regeling opgenomen in de belastingwet.

Vlieger

Tot de schulden behoren ook belasting-schulden. Als dus bijvoorbeeld de Belastingdienst u een schuld kwijtscheldt, dan is voor uw onderneming op dit voordeel eveneens de vrijstelling van toepassing. Ook eventuele valutaresultaten - ontstaan

bij het opgeven van een openstaande schuld - vallen onder de vrijstelling. Deze fiscaal voordelige vlieger gaat echter niet altijd op. U mag namelijk de vrijstelling niet op elk voordeel uit het vrijvallen van schulden toepassen. Voor de toepassing van de kwijtscheldingswinstvrijstelling moet u aan wettelijke voorwaarden voldoen.

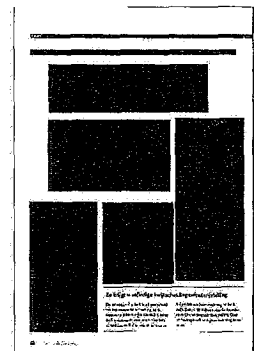
Prijs

Wilt u van de vrijstelling gebruik kunnen maken, dan is het van belang dat uw schuldeiser zijn vordering 'prijsgeeft'. Lange tijd werd aangenomen dat voor het

prijsgeven actie van de kant van de schuldeiser nodig was. De Hoge Raad besliste dat dit niet noodzakelijk is. De schuldeiser hoeft dus geen expliciete actie te ondernemen. Dan komt nog wel de vraag op of een schuldeiser zijn vordering heeft prijsgegeven als een faillissement eindigt door het verbindend worden van de slotuitdelingslijst. Daarover heeft ons hoogste rechtsorgaan beslist dat van het prijsgeven van een openstaande schuld geen sprake is als een deel van een vordering verloren gaat doordat een uitdelingslijst in een faillissement verbindend wordt.

Akkoord

De schuldeisers hebben dan dus niets kwijtscholden. U kunt dan onder deze omstandigheden dus niet genieten van winst die is vrijgesteld. Dit betekent dat het in de praktijk erg belangrijk is om een faillissement te laten eindigen met een akkoord. Zo kunt u de vrijstelling zekerstellen. Als een openstaande schuld niet meer geïncasseerd kan worden, kan een schuldeiser zijn recht prijsgeven. Maar wanneer is een schuld nu definitief oninbaar? Ook daarover heeft de Hoge Raad nagedacht. Dit is het geval als een re-



delijk oordelende en zakelijk handelende leverancier moet concluderen dat verdere inning of verhaal van de vordering zonder resultaat gaat blijven. De schuldeiser moet dat beoordelen op basis van bestaande feiten en omstandigheden. Ook als de inning of het verhaal tot onaanvaardbare

crediteuren aan uw onderneming is kwijtscholden dan dat uw onderneming aan nog te verrekenen verliezen heeft. Deze bepaling is opgenomen om te voorkomen dat u 'dubbel voordeel' geniet. Dat bestaat dan uit enerzijds het ongemoeid laten van de te verrekenen verliezen en anderzijds het vrijstellen van het voordeel uit de kwijtschelding. Om dit 'dubbele voordeel' weg te nemen moet u eerst de te verrekenen verliezen op het voordeel in mindering brengen voordat de vrijstelling van toepassing is.

gevolgen zou leiden, is er sprake van een zogenoemd 'niet voor verwezenlijking vatbaar recht.' Het feit alleen dat een vordering verjaard is, wil nog niet zeggen dat een schuldeiser de vordering niet meer zou kunnen innen.

Zang

De wetgever heeft nog meer noten op zijn zang qua voorwaarden aan deze regeling. De kwijtscheldingswinstvrijstelling mag u alleen toepassen als er meer door

Twist

Moeilijker wordt het als uw onderneming in het jaar van de kwijtschelding ook nog verlies lijdt. De carry back van toekomstige verliezen beperkt het gebruik van de vrijstelling niet. Een eenmaal genoten vrijstelling wordt dus niet met terugwerkende kracht alsnog in de heffing betrokken. Als u gebruikmaakt van de vrijstelling, zult u zelf feiten en omstandigheden moeten geven die de conclusie rechtvaardigen dat de kwijtscheldingswinstvrijstelling van toepassing is. Als er discussie ontstaat of u al dan niet gebruik

zou mogen maken van deze regeling, moet u dit aannemelijk maken. In de praktijk kan dit problemen geven, omdat u niet altijd zeker weet of uw schuldeiser daadwerkelijk zijn vordering al heeft prijsgegeven. U zult dus bijvoorbeeld aan de hand van correspondentie aannemelijk moeten kunnen maken dat uw schuldeiser zijn vordering heeft prijsgegeven. Het is daarom aan te raden om dit samen met uw schuldeiser te overleggen.

Bewijslast

Op grond van de kwijtscheldingswinstvrijstelling hoeft u geen belasting te betalen over het voordeel dat u geniet als een schuldeiser u (een deel) van de vordering kwijtscheldt. De bewijslast voor deze vrijstelling ligt bij u. U zult dus aan de hand van feiten en omstandigheden aannemelijk moeten maken dat de vrijstelling van toepassing is. In geval van een faillissement kan het raadzaam zijn te bewerkstelligen dat het faillissement eindigt met een akkoord, waardoor u de vrijstelling zeker stelt.

Mr. R.A.B. Spoor, werkzaam als belastingadviseur bij Grant Thornton Accountants en Adviseurs B.V. te Woerden, tel.: (0348) 49 66 66

Zo krijgt u volledige kwijtscheldingswinstvrijstelling

Een onderneming bv A heeft een schuld aan een andere onderneming, bv B. Deze schuld bedraagt € 100.000. Omdat bv A niet meer in staat is om haar hele schuld aan bv B af te lossen, scheldt bv

B € 60.000 van haar vordering op bv A kwijt. Deze € 60.000 valt voor bv A onder de kwijtscheldingswinstvrijstelling. Over dit bedrag hoeft bv A geen belasting te betalen.

“ De bewijslast voor deze vrijstelling ligt bij u ”

Minder profijt als u ook al verlies maakt

Stel: een onderneming bv E heeft een schuld aan bv F van € 90.000. Daarnaast heeft bv E nog € 30.000 aan te verrekenen verliezen. Omdat bv E niet meer in staat is om haar schuld aan bv F af te lossen, scheldt bv F deze schuld in zijn geheel kwijt. In het jaar van deze kwijtschelding maakt bv E een verlies van € 20.000 (exclusief het voordeel uit de kwijtschelding). De kwijtscheldingswinstvrijstelling is nu van toepassing op € 90.000 (de kwijtscholden schuld) minus € 20.000 (het reeds aanwezige verlies) minus € 30.000 (reeds aanwezige te verrekenen verliezen). De hoogte van de vrijstelling in dit geval is dan dus € 40.000.