



Laatste kans
om van de
Bedrijfsopvolgingsfaciliteit
gebruik te maken?

Sinds 1 januari 2002 bestaat er een fiscale bedrijfsopvolgingsfaciliteit (BOF) om bedrijven bij vererving of schenking voort te laten bestaan. Onlangs oordeelde de rechtbank van Breda dat deze regeling discriminerend is ten opzichte van mensen die privévermogen erven. De Belastingdienst gaat in beroep tegen deze uitspraak. In dit artikel zullen we kort de werking van de BOF uitleggen. De uitkomst van het hoger beroep is nog niet duidelijk, maar zeker is dat de Belastingdienst gewone erfenissen en schenkingen niet onder dezelfde regeling zal willen laten vallen. Reparatiwetgeving zal dan het gevolg zijn, waarbij de kans bestaat dat de hele regeling zal komen te vervallen. Voor sommige ondernemers kan het dus zeer lonend zijn om de BOF, of de BOR zoals deze tegenwoordig heet, zo spoedig mogelijk uit te voeren.

Achtergrond van de BOR

Op 1 januari 2002 is de bedrijfsopvolgingsfaciliteit ingevoerd. De achterliggende reden was dat wanneer ondernemingen vererven, de continuïteit in sommige gevallen onder druk kon komen te staan omdat er succesbelasting betaald moest worden terwijl dit geld niet beschikbaar was omdat het allemaal vast zat in het bedrijf. Vooral familiebedrijven kampten hiermee. De wetgever vond het belangrijk dat de continuïteit van deze bedrijven gewaarborgd werd omdat zij belangrijk zijn voor de economie en voor de totale werkgelegenheid in Nederland.

Per 1 januari 2010 is de Bedrijfsopvolgingsfaciliteit (BOF) aangepast naar de Bedrijfsopvolgingsregeling (BOR) deze aanpassing was vooral een verruiming van de regeling.

Hoe werkt het?

Als een onderneming overgedragen wordt door schenking of vererving, dan kan de verkrijger vrijstelling krijgen voor de erf- of schenkbelasting voor zover de waarde niet hoger is dan €1.006.000. Is de waarde hoger, dan is het bedrag boven €1.006.000 voor 83% vrijgesteld van erf- of schenkbelasting. Voor de 17% die wel belast wordt kan rente dragend uitstel van betaling worden gekregen voor maximaal 10 jaar. In deze regeling wordt ook nog onderscheid gemaakt tussen de zogenaamde going concernwaarde en de liquidatiewaarde. Als blijkt dat de verwachte liquidatieopbrengst hoger zal zijn dan de

waarde van de onderneming bij voortzetting, dan is het verschil tussen de hogere liquidatiewaarde en de going concernwaarde ook vrijgesteld van erf- of schenkbelasting. Voorwaarden voor deze regeling zijn dat wanneer de onderneming wordt verkregen door vererving, de overledene minimaal 1 jaar eigenaar van de onderneming moet zijn geweest. Indien de onderneming geschonken wordt geldt een termijn van 5 jaar.

Daarnaast geldt bij toepassing van de BOR ook een voortzettingsvereiste. De verkrijger dient de onderneming minimaal vijf jaar voort te zetten of in het geval van een BV of NV de aandelen minimaal vijf jaar in zijn of haar bezit te houden. Tenslotte dient het ook te gaan om een objectieve onderneming.

Dat wil zeggen dat er wel bedrijfsactiviteiten uitgevoerd worden. Ondernemingen die alleen beleggingsactiviteiten hebben kunnen geen gebruik maken van deze regeling.

Er gaat mogelijk wat veranderen

Op 13 juli 2012 heeft de rechtbank van Breda bepaald dat de BOR discriminerend is.

De inzet van de rechtszaak was dat een man een erfenis had ontvangen in de vorm van voormalig ondernemingsvermogen.

Hij wilde hierop ook de BOF toepassen. Op basis van het gelijkheidsbeginsel betoogde hij dat de regeling ook op zijn verkrijging van toepassing moest zijn. De rechter gaf hem hierin gelijk. De Belastingdienst heeft op 27 augustus aangegeven in beroep te gaan



tegen deze uitspraak. Inmiddels heeft een groot aantal belastingplichtigen bezwaar ingediend tegen een aanslag erf- of schenkbelasting. Staatsecretaris Weekers heeft inmiddels besloten om de bezwaren waarin een beroep wordt gedaan op de genoemde uitspraak aan te wijzen als massaal bezwaar. De regeling van massaal bezwaar houdt in dat de daarvoor in aanmerking komende bezwaren worden aangehouden in afwachting van de uitkomst van een beperkt aantal procedures die door de staatssecretaris zijn geselecteerd. Mocht de Belastingdienst in de beroepsprocedure aan het kortste eind trekken, dan zal er reparatiewetgeving komen. Een beperking of afschaffing van de BOR zou dan denkbaar zijn.

Conclusie

Mocht u momenteel voor een opvolgingsvraagstuk staan, dan is het nader onderzoeken van de BOR zeker de moeite waard. In het kader van uw vermogensplanning

en het optimaal fiscaal plannen van een eventuele nalatenschap kan de BOR veel voordeel opleveren. De juiste expertise hierbij inschakelen is een must. Alleen al het bepalen van de juiste liquidatiewaarde en going concernwaarde kan veel voordeel opleveren. Bij kapitaalintensieve ondernemingen is het niet ongebruikelijk dat de liquidatiewaarde hoger is dan de going concernwaarde. De uitkomst van de beroepsprocedure van de Belastingdienst is nog onbekend. Wanneer voor uw situatie de BOR toepasbaar is, dan zou het een gemiste kans zijn als de regeling beperkt wordt of afgeschaft.

Chris Denneboom is werkzaam als Corporate Finance adviseur en gerechtelijk deskundige bij De Hooge Wearder.