



Fiscaalvriendelijke incorporatie van belaste reserves

Peter Van Melkebeke, notaris-vennoot Berquin Notarissen

I. Vaststelling van het maximale vastklikbare bedrag

Belaste reserves die zijn goedgekeurd door een algemene vergadering ten laatste gehouden op 31 maart 2013 kunnen, tegen een belasting van 10%, via een tussentijdse dividenduitkering worden onttrokken aan de vennootschap, voor zover en in de mate dat het verkregen bedrag onmiddellijk terug wordt ingebracht in het kapitaal van de vennootschap.

Het maximale bedrag van belaste reserves dat mag worden uitgekeerd, kan nooit meer zijn dan deze die blijken uit een jaarrekening goedgekeurd ten laatste op 31 maart 2013. Bovendien mag de uitkering ook niet hoger zijn dan de belaste reserves zoals die blijken uit een door een latere algemene vergadering goedgekeurde jaarrekening, mocht dergelijke latere algemene vergadering hebben plaatsgevonden. Daarnaast moet bij de uitkering de zogenaamde 'balanstoets' gebeuren conform het vennootschapsrecht. Dit betekent dat het bedrag dat wordt uitgekeerd ook niet hoger mag zijn dan het maximaal uitkeerbare bedrag aan winsten zoals dat wordt bepaald door de artikelen 320 (voor bvba), 429 (voor cvba) en 617 (voor nv en Comm. VA) van het Wetboek van vennootschappen.

Voor een vennootschap met een boekjaar dat gelijkloopt met het kalenderjaar en haar gewone algemene vergadering bijvoorbeeld in mei houdt, betekent dit dat de belaste reserves zoals die blijken uit de jaarrekening afgesloten op 31 december 2011 en goedgekeurd in mei 2012 kunnen worden weerhouden voor de hier bedoelde uitkering, voor zover dat die belaste reserves niet meer bedragen dan de belaste reserves zoals die blijken uit de jaarrekening afgesloten op 31 december 2012 en goedgekeurd in mei 2013.

II. Beslissing tot uitkering en inhouding van 10% roerende voorheffing

Eens het maximale vastklikbare bedrag is vastgesteld, is het aan een (bijzondere) algemene vergadering om te beslissen welk bedrag uiteindelijk zal worden uitgekeerd aan de aandeelhouders/vennoten. Dat bedrag kan uiteraard lager zijn dan het maximale bedrag. In de meeste gevallen zal dit moeten gebeuren via een bijzondere algemene vergadering omdat de gewone algemene vergadering die de jaarrekening van het laatst afgesloten boekjaar heeft goedgekeurd, al heeft plaatsgevonden.

Bijvoorbeeld: een vennootschap met boekjaar gelijklopend met het kalenderjaar, heeft haar laatste gewone algemene vergadering gehouden in mei 2013. Er moet dus in de komende weken/maanden een bijzondere algemene vergadering worden samengeroepen om alsnog een (tussentijds) dividend uit te keren.

Het bedrag dat door de algemene vergadering tot uitkering wordt bestemd, zal een heffing ondergaan van 10% roerende voorheffing, te voldoen door de vennootschap zoals bij elke dividenduitkering. Deze roerende voorheffing moet in de regel aan de fiscus aangegeven en betaald worden binnen 15 dagen na de beslissing van de algemene vergadering tot uitkering.

III. Beslissing tot kapitaalsverhoging – notariële tussenkomst

Conform de overgangsmaatregel moet het door de aandeelhouders of vennoten verkregen bedrag (na inhouding van de voorheffing, dus 90% van het uitgekeerde bedrag) vervolgens **onmiddellijk** ingebracht worden in het kapitaal van de vennootschap en dat tijdens het laatste belastbare tijdperk dat afsluit vóór 1 oktober 2014.

Uit de administratieve circulaire van 1 oktober 2013 kan worden afgeleid dat deze verplichting per aandeelhouder of vennoot wordt bekeken en dat er ook **geen verplichting** is om het **volledige verkregen bedrag** (na inhouding van de voorheffing) in het kapitaal in te brengen. Het niet-ingebrachte deel van de belaste reserves zal dan de overgangsmaatregel niet kunnen genieten en een heffing van 25% roerende voorheffing ondergaan.

Ook de verplichting tot '**onmiddellijke**' **inbreng** werd door de administratieve circulaire ingevuld en zal met de nodige souplesse worden toegepast. 'Onmiddellijk' betekent: "*zonder verwijl met inachtneming van de vennootschapsrechtelijke bepalingen*". In een **addendum van 13 november 2013** aan de administratieve circulaire van 1 oktober 2013 aanvaardt de administratie voor vennootschappen die hun boekjaar afsluiten tussen 1 oktober 2013 en 30 maart 2014 dat de kapitaalsverhoging zelf ten laatste plaatsvindt op 31 maart 2014.

Bij een **kapitaalsverhoging in geld** betekent dit in eerste instantie dat een bijzondere (onderhandse) algemene vergadering tot de tussentijdse dividenduitkering beslist, waarbij de vennootschap overgaat tot de betaling van de roerende voorheffing. Vervolgens zal het aan de vennoten/aandeelhouders uitgekeerde bedrag zonder verwijl op hun rekening worden gestort, waarna deze vennoten/aandeelhouders dan vervolgens op hun beurt meteen het verkregen bedrag op een geblokkeerde bankrekening op naam van de vennootschap plaatsen en de bankinstelling overgaat tot de aflevering van een bankattest. Vervolgens moet zo snel als mogelijk een tweede algemene vergadering (deze keer een buitengewone algemene vergadering ten overstaan van notaris) samengeroepen worden die dan tot de kapitaalsverhoging in geld zal beslissen. Eventueel kan beroep gedaan worden op de versoepeling opgenomen in het addendum van 13 november 2013.

De 'vastklik'-operatie kan ook gebeuren via een **kapitaalsverhoging in natura**. De redactie van 1 enkel notarieel proces-verbaal van de buitengewone algemene vergadering van de vennootschap volstaat in dat geval. Deze vergadering beslist in eerste instantie tot uitkering van een tussentijds dividend, maar zonder effectieve uitkering. Daardoor ontstaat in hoofde van elke aandeelhouder/vennoot een vordering op de vennootschap en wordt vervolgens deze vordering in het kapitaal ingebracht. Vooraf zal de vennootschap een bedrijfsrevisor moeten aanstellen of aan zijn commissaris moeten vragen om een inbrengverslag op te maken. Ook het bestuursorgaan moet een verslag opstellen in het kader van de inbreng in natura. Eén en ander moet voorbereid worden voor men naar de notaris kan stappen om de buitengewone algemene vergadering te houden.

Ook belangrijk: de kapitaalsverhoging moet plaatsvinden tijdens het laatste belastbare tijdperk dat afsluit vóór 1 oktober 2014. Voor vennootschappen die per kalenderjaar afsluiten, is dus onmiddellijke actie nodig omdat hun laatste belastbare tijdperk vóór 1 oktober 2014 afsluit op ... 31 december 2013.

Gezien de versoepeling opgenomen in het addendum van 13 november 2013 is er nu iets meer ademruimte voor de kapitaalverhoging zelf.

IV. Nazorg

Met de beslissing tot tussentijdse dividenduitkering gevolgd door een kapitaalsverhoging is de kous jammer genoeg niet af. Enkele zaken moeten nog in acht genomen worden.

1. Onttrekking van de vastgeklikte reserves

Eens ingebracht in het kapitaal kunnen de reserves er 'gratis' via kapitaalsvermindering terug uitgehaald worden, maar er is wat geduld nodig:

- Voor kmo-vennootschappen: in de zin van art. 15 van het Wetboek van vennootschappen kan die belastingvrije kapitaalsvermindering pas gebeuren 4 jaar na de kapitaalsverhoging in het kader van de vastklikoperatie.
- Bij andere vennootschappen moet men zelfs 8 jaar wachten.

Doet men dit niet? Dan is er alsnog een bijkomende heffing verschuldigd van 15, 10 of 5% naargelang het jaar waarin de kapitaalsvermindering wordt doorgevoerd.

Ook belangrijk om weten is dat elke kapitaalsvermindering die de vennootschap doorvoert eerst wordt aangerekend op het via de vastklikoperatie ingebrachte kapitaal.

2. Ongewijzigde dividendpolitiek

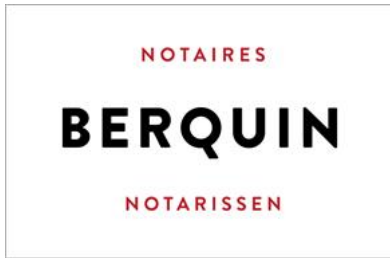
Er moet ook nagegaan worden wat de dividendpolitiek van de vennootschap was van de laatste 5 belastbare tijdperken. De dividendratio die blijkt uit die jaren, moet ook op het lopende belastbare tijdperk worden toegepast. De berekening is vrij ingewikkeld en daarom eerder iets voor boekhouders, accountants en fiscalisten. Het komt erop neer dat ofwel de eerstvolgende gewone algemene vergadering conform het bekomen dividendratio verplicht is een dividend uit te keren dat dan onderworpen zal worden aan 25% roerende voorheffing, ofwel, indien deze dividendratio niet wordt bereikt, zal de vennootschap een afzonderlijke aanslag ondergaan van 15% op het verschil tussen het al dan niet uitgekeerde dividend en de dividendratio.

3. Latere uitgekeerde dividenden

De wetgever heeft er ook voor gezorgd dat er niet van 2 walletjes kan gegeten worden. Hebben we te maken met inbreng in geld met uitgifte van nieuwe aandelen, dan zijn de dividenden die later worden uitgekeerd en verbonden zijn aan die nieuwe aandelen onderworpen aan een heffing van 15%, voor zover een reeks van regeltjes in acht wordt genomen. Dat is evenwel niet het geval voor dividenden verbonden aan aandelen uitgegeven in het kader van een vastklikoperatie. Die dividenden zijn onderworpen aan een heffing van 25%.

V. Conclusie

Het gaat hier om een interessante, maar ingewikkelde maatregel waarbij een nauwe samenwerking noodzakelijk is tussen bestuursorgaan, boekhouder, accountant, fiscalist en notaris. Het is ook belangrijk er op tijd mee te starten, ook al is er nu iets meer ruimte gekomen voor de afspraak met de



notaris voor het houden van de buitengewone algemene vergadering die zal beslissen tot kapitaalverhoging!

Opmerking: wenst u na het lezen van deze tekst meer concrete informatie? Jammer genoeg kan Berquin Notarissen cvba u niet via e-mail adviseren. U kunt eventueel wel telefonisch een afspraak maken met één van onze juristen of notarissen.