



Federale
Overheidsdienst
FINANCIËN

WWW.FIN.BELGIUM.BE



DIENST VOORAFGAANDE BESLISSINGEN

NEWS – NR. 3



WWW.FIN.BELGIUM.BE

FEDERALE OVERHEIDSDIENST FINANCIËN

.be

1. BESLISSINGEN MET EEN BIJZONDER BELANG

1.1. VOORAFGAANDE BESLISSING 2016.896 D.D. 06.07.2017 – KOSTEN EIGEN AAN DE WERKGEVER – BEDRIJFSLEIDER

Ten gevolge van sommige gevallen van “dubbel gebruik” besluit de DVB dat forfaitaire terugbetalingen van kosten door een professionele vennootschap (management of andere; eenpersoons of andere) aan haar zaakvoerder(s), enig aandeelhouder of meerderheidsaandeelhouder(s), zich zullen beperken tot:

- voor parkingkosten lager of gelijk aan 10,00 € een maandelijks bedrag van 15,00 €;
- voor carwashkosten en voor zover het gaat over een bedrijfsvoertuig, in hoofdzaak gebruikt voor beroepsgebruik, een maandelijks bedrag van 15,00 €. Dit bedrag wordt slechts toegekend voor zover de vennootschap niet beschikt over een abonnement bij een car-wash-bedrijf;
- voor representatiekosten lager of gelijk aan 5,00 € een maandelijks bedrag van 20,00 €.

De terugbetaling van hierboven niet vermelde kosten kan steeds worden toegestaan op basis van werkelijke stukken, met dien verstande uiteraard dat de forfaitaire kosten zoals hierboven bepaald niet meer het voorwerp kunnen uitmaken van enige terugbetaling op basis van werkelijke stukken.

1.2. VOORAFGAANDE BESLISSING 2017.715 D.D. 16.01.2018 – OPTIEPLANNEN OP BEVEKS EN GENOTEERDE WARRANTENPLANNEN

De aanvraag heeft betrekking op het belastingstelsel dat van toepassing is op de optieplannen op BEVEKS en genoteerde warrantplannen ingevoerd door werkgevervennootschappen ten gunste van hun werknemers / bedrijfsleiders.

De DVB heeft in het verleden ter zake verschillende beslissingen genomen waarin niet werd uitgesloten dat de invoering van dergelijke plannen een oneigenlijk gebruik zou kunnen opleveren indien de toekenning van de opties op BEVEKS/genoteerde warrants disproportioneel zou zijn met de gebruikelijk toegekende bezoldigingen.

In deze beslissingen werd echter niet gepreciseerd wat moet worden verstaan onder disproportionele toekenning van dergelijke opties.

Deze vraag werd recent meermaals gericht aan de DVB (zie ook beslissing nr. 2017.934 in deze newsletter).

In deze beslissing verduidelijkt de DVB dat:

- de niet-disproportionele toekenning van opties op BEVEKS door werkgevervennootschappen ten gunste van hun werknemers / bedrijfsleiders, voor de volledige of gedeeltelijke omzetting van de “bonus” die ten vroegste in de loop van 2018 zal worden toegekend en betrekking heeft op prestaties geleverd te rekenen vanaf 1 januari 2018, in opties op BEVEKS, wordt bepaald door een maximale grenswaarde van 20% (de reële/economische waarde van toegekende opties op BEVEKS moet in aanmerking worden genomen om te bepalen of de grens van 20% is nageleefd).

Voor bezoldigd personeel bestaat de berekeningsbasis van deze grenswaarde uit:

- 1) de maandelijks brutobezoldiging X 12,92 (= inclusief vakantiegeld)
- 2) de 13de maand
- 3) de variabele brutobezoldiging

Het dient te worden opgemerkt dat de hierboven bedoelde maandelijks brutobezoldiging geen rekening houdt met de voordelen van alle aard en dat het totaal van de bovengenoemde 3 punten in aanmerking wordt genomen vóór de aftrek van de RSZ-werknemersbijdragen (maar na RSZ-werkgeversbijdragen).

Voor personeel met zelfstandigenstatuut bestaat de berekeningsbasis van deze grenswaarde uit:

- 1) de vaste jaarlijkse brutobezoldiging (onderworpen aan BV en sociale bijdragen voor zelfstandigen);
- 2) de variabele jaarlijkse brutobezoldiging.

Het dient te worden opgemerkt dat de hierboven bedoelde bedragen worden opgenomen vóór de sociale bijdragen van zelfstandigen en dat de VAA niet in aanmerking worden genomen.

- de niet-disproportionele toekenning van genoteerde opties door werkgevervennootschappen ten gunste van hun werknemers, voor de volledige of gedeeltelijke omzetting van de "bonus" die ten vroegste in de loop van 2018 zal worden toegekend en betrekking heeft op prestaties geleverd te rekenen vanaf 1 januari 2018, in genoteerde opties, wordt bepaald door een maximale grenswaarde van 20% (de reële/economische waarde van toegekende genoteerde opties moet in aanmerking worden genomen om te bepalen of de grens van 20% is nageleefd).

De berekeningsbasis van deze grenswaarde bestaat uit:

- 1) de maandelijkse brutobezoldiging X 12,92 (= inclusief vakantiegeld)
- 2) de 13de maand
- 3) de variabele brutobezoldiging

Het dient te worden opgemerkt dat de hierboven bedoelde maandelijkse brutobezoldiging geen rekening houdt met de voordelen van alle aard en dat het totaal van de bovengenoemde 3 punten in aanmerking wordt genomen vóór de aftrek van de RSZ-werknemersbijdragen (maar na RSZ-werkgeversbijdragen).

1.3. VOORAFGAANDE BESLISSING 2017.852 D.D. 05.12.2017 – MEERWAARDE OP DE VERKOOP VAN BITCOINS - DIVERS INKOMEN – KWALIFICATIE

Een student heeft als toepassing op de studies die hij volgt een applicatie ontwikkeld voor de automatische aan- en verkoop van Bitcoins. Door deze automatische aan- en verkoopverrichtingen heeft hij opbrengsten gerealiseerd.

De DVB heeft beslist dat de meerwaarden die de aanvrager realiseert op de verkoop van Bitcoins middels een door hem ontwikkelde applicatie niet als beroepsinkomen in de zin van artikel 23, WIB 92 dienen te worden aangemerkt, doch, gelet op het speculatief karakter, belastbaar zijn als een divers inkomen ingevolge artikel 90, 1°, WIB 92.

De DVB zal elke profiling en aanvraag steeds geval per geval beoordelen. Op basis van de reeds ingediende profilings en aanvragen, is de DVB echter van oordeel dat beleggingen in virtuele munten doorgaans een speculatief karakter hebben en de inkomsten uit die beleggingen bijgevolg diverse inkomsten vormen overeenkomstig artikel 90, 1°, WIB 92 (of beroepsinkomsten wanneer de inkomsten gerealiseerd zijn in het kader van een beroepswerkzaamheid).

1.4. VOORAFGAANDE BESLISSING 2017.934 D.D. 16.01.2018 – FLEXIBEL VERLONINGSPLAN – AANDELENOPTIES EN WARRANTEN – BEPALING GRENS DISPROPORTIONEEL KARAKTER

Een beslissing werd genomen met ingang vanaf 1 januari 2018 inzake een flexibel verloningsplan voorgelegd aan de DVB door een werkgever ten voordele van zijn werknemers, waarbij een deel van de huidige verloning (geen omzetting van vaste verloning met uitzondering van de eindejaarspremie) in de toekomst zal worden toegekend onder de vorm van punten ('units' genaamd).

Deze punten kunnen aangewend worden voor verschillende keuzemogelijkheden binnen het flexibel verloningsplan, waaronder ook de inschrijving op aandelenoptie- en warrantenplannen uitgebracht door financiële instellingen (BE-VEK-optieplannen en warrantenplannen).

De DVB heeft in deze beslissing geoordeeld dat bij de omzetting van units door inschrijving op een voormeld warrantenplan of een aandelenoptieplan, de volgende bepalingen dienen in acht te worden genomen.

In zijn geheel, mag de omzetting van units in warranten of opties op jaarbasis niet meer dan 20% van het totale verloningspakket uitmaken, opdat de omzetting geen aanleiding geeft tot het ontstaan van een oneigenlijk gebruik in de zin van de bepalingen van de voorafgaande beslissingen met betrekking tot de optie- of warrantenplannen waarop de toekenning is gebaseerd. Het totale verloningspakket op jaarbasis wordt als volgt gedefinieerd:

- Het bruto¹ maandloon x 12,92 uitbetalingen (= inclusief vakantiegeld);
- De bruto² 13de maand (wordt zelf niet omgezet naar warranten of opties op basis van het voorgelegde flexibel verloningsplan, maar telt wel mee voor berekening van de 20% grens);
- De bruto³ variabele verloning.

Ten einde vast te stellen dat het grensbedrag zoals bepaald volgens de voorgaande paragraaf niet wordt overschreden moet men met de werkelijke waarde van de warranten of opties rekening houden.

De DVB is van oordeel dat de bovenstaande omzetting van units in aandelenopties of warranten, binnen de grenzen zoals hiervoor voorzien, niet disproportioneel is in de zin van de bepalingen van de voorafgaande beslissingen met betrekking tot de optie- en warrantenplannen en zodoende geen aanleiding geeft tot het ontstaan van een oneigenlijk gebruik van de optie- of warrantenplannen waarop de toekenning is gebaseerd.

1 Zijnde het loon vóór aftrek van de sociale zekerheidsbijdragen in hoofde van de werknemer, exclusief werkgeversbijdragen

2 Idem

3 Idem

2. AAN DE DVB VOORGELEGDE MAAR NIET AANVAARDE VERRICHTINGEN

2.1. INTERNE MEERWAARDE – INBRENG ONDER OPSCHORTENDE VOORWAARDE

De aanvrager heeft in 2016, onder opschortende voorwaarde van het bekomen van een gunstige ruling, de aandelen van zijn operationele vennootschappen ingebracht in een holding die met dit doel werd opgericht. Hij is van mening dat de opschortende voorwaarde terugwerkt tot de dag van de inbreng (in 2016).

Niettegenstaande in burgerlijke zaken de opschortende voorwaarde terugwerkt tot op de dag waarop de overeenkomst is aangegaan, is de DVB van oordeel dat dit niet geldt in fiscale zaken. Het annualiteitsbeginsel inzake belastingen, bepaald in artikel 360 WIB 92, verzet zich tegen de terugwerkende werking van artikel 1179 van het Burgerlijk Wetboek.

Deze zienswijze wordt ondersteund door de meerderheid van de rechtsleer en rechtspraak. Er kan o.a. verwezen worden naar arrest C – 399/99 van het HvJ-EU waarin het Hof heeft gesteld dat « zaken die onder opschortende voorwaarde worden ingebracht, pas inbrengen in de zin van artikel 4, lid 1, sub c) van richtlijn 69/335 (betreffende kapitaalrechten) vormen nadat aan deze voorwaarde is voldaan. »

Ofschoon in 2017 een gunstige ruling kan afgeleverd worden met betrekking tot de toepassing van de artikelen 90, 1° en 9° WIB 92, zal het gestort kapitaal bepaald worden volgens het nieuwe artikel 184 WIB 92, van toepassing sinds 1 januari 2017.

2.2. AUTEURSRECHTEN

Feiten

Een accountantskantoor wenst aan één van haar werknemers een vergoeding uit te betalen voor het ontwerpen van documenten en fiscale schriften. De zaakvoerder zelf wenst ook een vergoeding voor auteursrechten te ontvangen voor de overdracht van de rechten aan de vennootschap.

Het klantenbestand bestaat vooral uit kleine éénmanszaken en KMO's.

Eén van de twee werknemers zal taken uitvoeren die volgens de aanvrager als auteursrechtelijk beschermd werk kunnen worden beschouwd. De werknemer in kwestie heeft een diploma als Bachelor in de Accountancy-Fiscaliteit.

Volgende taken worden door aanvrager opgesomd in het kader van de auteursrechtelijk beschermde werken :

- Het schrijven van samenvattingen voor de wekelijkse interne opleidingen
- Het geven van externe opleidingen
- Opmaken van berekenmodules
- Schrijven van fiscale / boekhoudkundige adviezen

De werknemer is maar net in dienst, dus er zijn voorlopig nog geen timesheets beschikbaar. Voor de werknemer worden per week echter 12 uren voorzien om bovenstaande taken uit te voeren.

De zaakvoerder zelf schat 30% van haar werktijd bezig te zijn met activiteiten die auteursrechtelijk beschermd zijn.

Analyse

Uit de analyse van de bezorgde informatie, is de DVB van oordeel dat niet kan worden ingestemd met het voorwerp van de aanvraag.

Inzake het werk van adviesverlening die voor de cliënten van het kantoor wordt opgemaakt (zoals oa advies omtrent bepaalde verrichting, opmaak business plan, opmaak financieel rapport, etc) en doorgaans wordt gefactureerd aan de betrokken cliënt, is de DVB van oordeel dat er geen recht ontstaat op het fiscaal regime van de auteursrechten.

Uit de bezorgde gegevens en motivering blijkt dit tevens het geval te zijn voor de opmaak van de berekenmodules waarvan sprake, die voornamelijk om berekeningen in excel gaan voor zaken die eveneens als cliëntspecifieke adviesverlening kunnen worden beschouwd (bv. cashflowberekening, financiële rapporten, etc.).

Ook wat betreft de overige activiteiten – die nog slechts een fractie van de tijdsbesteding van de betrokken personen vertegenwoordigen – is de DVB niet overtuigd van de auteursrechtelijke bescherming die wordt geclaimd.

Wat betreft het schrijven van teksten voor de wekelijkse interne opleidingen blijkt dat het gaat om het bijhouden van de fiscale en boekhoudkundige nieuwigheden die in circulaire, KB's, rulings, wetteksten, CBN adviezen, rechtspraak,... voorkomen en waarvoor een samenvatting wordt gemaakt of de belangrijkste punten worden opgesomd. Voormelde bezigheid dient veeleer te worden beschouwd als een weergave van de werkelijkheid waarbij onvoldoende sprake is van eigen creativiteit die de persoonlijke stempel van de betrokkene weergeeft.

Wat betreft de tijdsbesteding inzake de externe opleidingen verduidelijkt aanvrager dat het opleidingen betreft waarbij het gaat over het aanleren van boekhoudtechnieken, algemene verduidelijkingen over het boeken op de juiste rekening, het recht op BTW-aftrek,... . Deze opleidingen kunnen puur praktisch zijn zoals bijvoorbeeld het aanleren van de werking van een gekozen programma. Meestal worden er geen stukken ter beschikking gesteld, maar de klanten die hierom verzoeken kunnen wel notities nemen. Bij klanten waar een interne boekhouding aanwezig is en die dit wensen, kunnen ook fiscale updates worden voorzien. De DVB is van oordeel dat voormelde tijdsbesteding aan de externe opleidingen niet kwalificeert als tijdsbesteding aan de creatie van auteursrechtelijk beschermd werk bij gebrek aan ondersteunend materiaal die de creatieve vrijheid van de betrokken personen weerspiegelt.

Bijgevolg is de DVB van oordeel dat niet kan worden ingestemd met de voorgenomen verrichting waarbij een vergoeding voor het verkrijgen van auteursrechten aan de betrokken personen (zaakvoerder en werknemer) wordt toegekend onder het fiscaal regime van de auteursrechten zoals bedoeld in artikel 17, §1, 5° WIB 92."

2.3. BTW

Voor een woning gelegen in het Waalse Gewest heeft de aanvrager een project van omvormings- en uitbreidingswerken voorgelegd ter beoordeling. De voorgenomen omvormingswerken dienden onderworpen te worden aan het verlaagd btw-tarief van 6% beoogd door de rubrieken XXXI en XXXVIII van tabel A van de bijlage bij het Btw-KB nr. 20. Tijdens de uitvoering van de werken heeft de ongewilde instorting van een gedeelte van de oude structuur de aanvrager ertoe genoodzaakt om zijn projecten in heroverweging te nemen en om een aanvraag in te dienen tot een sloopvergunning van het bestaande huis en tot een heropbouwvergunning voor een huis dat gedeeltelijk steunt op de funderingen van het oude. De aanvrager wenst de bevestiging te verkrijgen dat deze werken van afbraak en wederopbouw kunnen worden gefactureerd met toepassing van het verlaagd btw-tarief van 6% beoogd door één van voornoemde rubrieken. De motivering van de aanvrager is in essentie gebaseerd op de feitelijke vaststelling dat de afbraak te wijten is aan omstandigheden buiten zijn wil (geval van overmacht).

Afgezien van de vraag of deze plotselinge en onverwachtse gebeurtenis daadwerkelijk heeft plaatsgevonden, kan de toepassing van het tarief van 6% beoogd door voornoemde rubrieken XXXI en XXXVIII, door de DVB niet worden bevestigd. Het voorgenomen project bestaat immers niet langer in de omvorming van een bestaand gebouw omdat de uitgevoerde werken niet op betekenisvolle wijze steunen op oude dragende muren en, meer in het algemeen, op de wezenlijke elementen van de structuur van het bestaande gebouw (enkel de kelders en bepaalde funderingen

zijn bewaard gebleven) en bovendien omdat de totale oppervlakte van het oude gedeelte dat blijft bestaan na de uitvoering van de werken, verwaarloosbaar is in verhouding tot de totale oppervlakte van de woning na de uitvoering van de werken.

De aanvrager kan overigens evenmin aanspraak maken op de toepassing van het verlaagd btw-tarief van 6% overeenkomstig rubriek XXXVII van tabel A van de bijlage bij Btw-KB nr. 20, die in het bijzonder betrekking heeft op de afbraak van een oude woning en de ermee gepaard gaande wederopbouw van een nieuwe woning, omdat de woning die het voorwerp uitmaakt van zijn project, niet ligt op het grondgebied van één van de steden waarvoor dit tarief van 6% kan worden genoten.

3. AVENANTEN

Een avenant beoogt de geldigheid van een beslissing te bevestigen ten gevolge van de wijziging van bepaalde feiten. Die wijziging van feiten moet noodzakelijk slaan op een belastbare periode waarvoor nog geen fiscale aangifte is ingediend met betrekking tot de belasting waarover de avenant wordt ingediend. Als de aangifte is ingediend, kan de DVB zich niet meer uitspreken over de avenant.

4. VARIA

De DVB wenst er de aandacht op te vestigen dat prefilings of aanvragen die niet voorafgegaan zijn door een prefilings, m.b.t. verrichtingen die fiscale uitwerking hebben in een aangifte in de vennootschapsbelasting die uiterlijk eind september dient ingediend te worden, uiterlijk eind april op de DVB dienen toe te komen zodat er nog een beslissing kan afgeleverd worden vóór de uiterste indieningstermijn van de aangifte in de vennootschapsbelasting.

5. PERSONEEL

We verwelkomen op de DVB:

- Geert Van Wonterghem (geert.vanwongerghem@minfin.fed.be – 0257 891 05): Contactpunt-regularisaties
- Dominique Hebrant (dominique.hebrant@minfin.fed.be – 0257 690 98): team Matthieu Bataille
- Geert Op De Beeck (geert.opdebeeck@minfin.fed.be – 0257 863 38): team Guy Giroulle

**Meer informatie:**

FOD Financiën

Dienst Voorafgaande Beslissingen in fiscale zaken

Wetstraat 24 - 1000 Brussel

- Tel.: +32 (0)257 938 00
- E-mail: dvbsda@minfin.fed.be
- www.fin.belgium.be