



1

UBO-REGISTER en PRIVACYBESCHERMING

CV en FGR

RB Studiekring Gelderland/Overijssel - 2 december 2019

Sophie Vandenhende (tax) & Alycke Kootstra (legal)

2

Inhoud

FGR/CV

- Fiscale behandeling van de FGR/CV
- Fiscale behandeling van de deelgerechtigden
- Successiewet
- Overdrachtsbelasting
- Reorganiseren

3

CV / FGR

4

CV

Wetsartikelen

- Art. 2 lid 3 sub c en f AWR: definities CV
- Artt. 2 lid 1 sub a jo. 9 lid 1 sub e Vpb: belastingplicht open CV
- Art. 13 lid 2 sub c Vpb: deelnemingsvrijstelling
- Art. 4.6 IB: aanmerkelijk belang indien > 5% aandelen
- Art. 1 lid 1 DB: over opbrengst van aandelen uit open CV

Basisdocumenten

- CV- besluit van 15 december 2015
- Antwoorden staatssecretaris 20 november 2018 en 13 juli 2018

Open CV: definities

Artikel 2 lid 3 sub c AWR

de commanditaire vennootschap waarbij buiten het geval van vererving of legaat, toetreding of vervanging van commanditaire vennoten kan plaats hebben zonder toestemming van alle vennoten, beherende zowel als commanditaire

Artikel 2 lid 3 sub f AWR

Aandeel: mede de deelgerechtigdheid van een commanditaire vennoot in een open CV

Toestemmingsvereiste

CV-besluit van 15 december 2015

Toestemmingsvereiste open/besloten CV

- Besloten > alle vennoten moeten afzonderlijk toestemming geven

Stapelstructuren: CV (én FGR)

- Hoofregel (wederkerig): gestapeld > alle vennoten van alle CV's goedkeuring geven voor overdracht of toetreding
- Feitelijk en contractueel
- Volmacht aan de beherend vennoot is onvoldoende
- Actieve toestemming ook niet noodzakelijk
- Goedkeuring enkelvoudige toestemming > mits in overeenkomst opgenomen volstaat toestemming van beherend vennoot van boven- of onderliggend samenwerkingsverband (unanieme toestemming van uitsluitend directe vennoten)

7

Fiscale aspecten open CV

Artikel 9 lid 1 sub e Vpb

aandeel voor het geheel aansprakelijke (beherend) vennoot is aftrekbaar

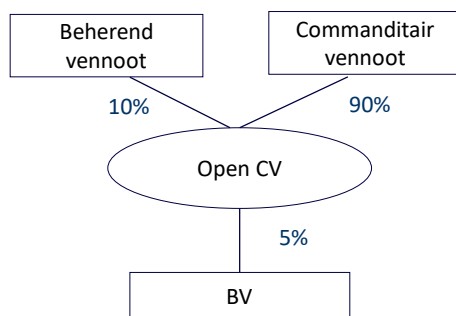
HR 7 juli 1982, BNB 1982/86

open CV is fiscaal transparant voor zover winst toekomt aan beherende vennoot

8

Voorbeeld open CV

Recht op de deelnemingsvrijstelling?



9

FGR

Wetsartikelen

- Art. 2 lid 1 sub f jo lid 3 Vpb: vpb-plicht en definitie open FGR
- Artikel 13 lid 2 sub b Vpb: deelnemingsvrijstelling
- Artikel 4.5 IB: gelijkstelling aanmerkelijk belang
- Art. 1 lid 2 DB: bewijs deelgerechtigheid van open FGR gelijkgesteld met aandeel

Basisdocumenten

- FGR-besluit van 11 januari 2007 en 15 december 2015
- WOB verzoek van 26 juli 2017

10

Open FGR: definitie art. 2 lid 3 Vpb

- fonds ter verkrijging van voordelen voor de deelgerechtigden door het voor gemene rekening beleggen of anderszins aanwenden van geld, mits sprake is van verhandelbare bewijzen van deelgerechtigdheid
- een FGR wordt als onderneming aangemerkt
- bewijzen van deelgerechtigdheid worden als verhandelbaar aangemerkt indien voor vervreemding niet de toestemming van alle deelgerechtigden is vereist, met dien verstande dat ingeval vervreemding uitsluitend kan plaatsvinden aan het fonds voor gemene rekening of aan bloed- en aanverwanten in de rechte linie de bewijzen niet als verhandelbaar worden aangemerkt.

Besloten FGR: twee varianten

Toestemmingsvariant

de vervreemding van de bewijzen van deelgerechtigdheid kan in beginsel onbeperkt plaatsvinden, mits daarvoor de toestemming van alle participanten verkregen is

Inkoopvariant

de vervreemding van de bewijzen van deelgerechtigdheid kan uitsluitend geschieden aan het fonds zelf of aan bloed- en aanverwanten in de rechte lijn van de participant, ook zonder dat daarvoor de toestemming van alle participanten vereist is

FGR: civielrechtelijk

- Overeenkomst tussen een beheerder, bewaarder en participanten gericht op het bijeenbrengen van vermogen met gemeenschappelijke beleggingsdoelen
- Geen rechtspersoonlijkheid
- De overeenkomst is, afhankelijk van de inhoud, een personenvennootschap (maatschap, vof, CV) of een overeenkomst sui generis

FGR: visie belastingdienst (1)

WOB verzoek – brief SS 26 juli 2017

- Gebruik als beleggingsvehikel, privacystructuren, flexibel boxhoppen (box 2 of 3) en toegang tot VBI en FBI regime
- 3 notities:
 - 26 januari 2015 > openbaar
 - december 2016 > openbaar
 - 18 mei 2017 > niet openbaar

FGR: visie Belastingdienst (2)

Notitie van 26 januari 2015

Voor gemene rekening

- collectiviteit (waarborgt vrije verhandelbaarheid)
- meer dan 2 voldoende onafhankelijke participanten
- 90/10, gemeenschap van goederen, wettelijk vertegenwoordiger

Beleggen of anderszins aanwenden van vermogen: niet ondernemen

Eigendom van het fonds gesplitst in economische en juridische eigendom

FGR: visie Belastingdienst (3)

Notitie van december 2016

Als een FGR 100% van de aandelen van een BV met een actieve onderneming houdt, dan kan geen sprake zijn van een open FGR.

Het aandelenpercentage vormt onderdeel van de toets of sprake is van beleggen

Een FGR die 100% houdt in een tussenhoudster-BV met actieve deelnemingen kan beleggen mits slechts normaal vermogensbeheer

Hof Den Bosch 12 oktober 2017 (1)

- “Een fonds dat niet is bestemd voor beleggen voor gemene rekening, maar voor individuele of privébelegging, is zowel wettekstueel als wetshistorisch als teleologisch niet vennootschapsbelastingplichtig.”
- “Het onderscheid tussen fondsen voor individuele belegging en fondsen voor collectieve belegging staat los van de kwalificatie van een fonds als een open of besloten fonds voor gemene rekening.”
- “Dat participaties in een fonds gedurende een bepaalde periode door één participant worden gehouden, betekent niet dat dat fonds niet langer als fonds voor gemene rekening zou kunnen worden gekwalificeerd.”
- “Beoordeeld moet worden of het fonds, naar de bedoeling van de daarbij betrokken partijen, is bestemd voor individuele, dan wel gemene rekening”

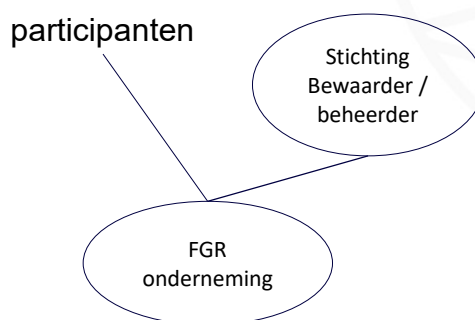
Participanten in CV / FGR

Participanten in een besloten FGR / CV

Fiscale behandeling hangt af van de activiteiten/vermogensbestanddelen van FGR/CV

- box 3 beleggingen: vrijstellingen van toepassing?
- box 1 onderneming: winst uit onderneming / medegerechtigde tot een ondernemingsvermogen
- box 2 AB-aandelen

Besloten FGR / CV



Participanten in een open CV / FGR (1)

Natuurlijk persoon

- box 3
- box 2 vanwege gelijkstelling aan een aandeel

Lichaam

- Belang <5% of > 5%:
 - Open FGR - artikel 13 lid 2 onderdeel b Wet Vpb
> 5% van de in omloop zijnde bewijzen van deelgerechtigdheid
 - Open CV - artikel 13 lid 2 onderdeel d Wet Vpb
als commandiet een aandeel heeft in de open CV en daardoor voor > 5% deelt in het door die CV behaalde voordeel

Participanten in een open CV / FGR (2)

Terugbetalen op kapitaal

Open FGR > art. 4.13 lid 1 sub c Wet IB 2001 “wat op bewijzen van deelgerechtigdheid is gestort is geen regulier voordeel”
en daarboven ook een uitdeling voor de dividendbelasting, art. 3 lid 1 sub g Wet DB 1965

Open CV > niet geregeld / AB-besluit buitenlandse vennootschappen zonder nominaal kapitaal kunnen niet onbelast terugbetalen

Participanten in een open CV

Stel:

- beherend venoot heeft recht op een jaarlijkse vaste vergoeding van 100.000
- alle overige winst gaat naar de 10 commanditaire vennoten.

Vraag: heeft commanditaire venoot recht op de deelnemingsvrijstelling?

23

CV: Bruikbaar voor privacybescherming?

Antwoorden Staatssecretaris 20 november 2018:

- “Belastingdienst verplicht beschikking aandelenfusie af te geven”
- “Geen reden voor dga om met een CV geen structuur op te zetten voor privacybescherming”

24

Risico gebruik open CV

- Leeuwenvennootschap
- Bedrijf
- Transparantie stichting beherend vennoot
- Overtreden beheersverbod: gevolgen voor open CV zelf en/of voor participant

NB: wetsvoorstel modernisering personenvennootschappen

25

Beheersverbod CV civiel (1)

HR 24 april 1970, NJ 1970, 406

Overtreding leidt tot verbondenheid voor alle - ook al bestaande - verbintenissen van de CV.

Nuancering HR 29 mei 2015, NJ 2015/380 (Katterug)

- De sanctie van hoofdelijke verbondenheid moet in staan tot de aard en ernst van de schending. De rechter kan oordelen dat de sanctie beperkt blijft tot bepaalde verbintenissen. Het is van belang of bij derden redelijkerwijs een onjuiste indruk kon ontstaan over de hoedanigheid van de commanditair vennoot.
- De commanditaire vennoot moet steeds enig verwijt gemaakt kunnen worden

26

Beheersverbod CV civiel (2)

HR 4 november 2016, JOR 2016/326

- Het enkele bestaan van een personele unie tussen de bestuurders van de beherend vennoot en de commanditaire vennoot kan niet leiden tot de sanctie van artikel 21 WvK
- Wel kan deze omstandigheid van belang zijn voor de vraag of de wederpartij redelijkerwijs een onjuiste indruk kon krijgen over de hoedanigheid van de commanditaire vennoot
- Een persoon die namens de beherend vennoot en de commanditaire vennoot heeft opgetreden wordt, behoudens tegenbewijs geacht, gehandeld te hebben namens de beherend vennoot

Beheersverbod CV fiscaal (1)

Visie 1: CV fiscaal transparant en dus afrekening over AB

Visie 2: aansprakelijke vennoot blijft civielrechtelijk commanditaire vennoot > dus aandeelhouder > dus geen afrekening AB → mogelijk heffingslek of dubbele heffing

Beheersverbod CV fiscaal (2)

Antwoord 6 op 20 november 2018

“Hoge raad 3 januari 2009, BNB 2009/99: indien een cv een onderneming drijft, wordt de vennoot die het beheersverbod overtreedt, behandeld als beherend vennoot en daarmee als ondernemer in box 1”

“Een cv blijft een cv als een commandiet door overtreding voor fiscale doeleinden beherend vennoot wordt. Indien de cv als open cv kwalificeert, wordt dit derhalve ook niet anders”

“De open cv moet de winst die aan de beherend vennoten toekomt op de eigen winst in mindering brengen. In een uitzonderlijk geval kan de winst van de open cv tot nihil wordt gereduceerd. De open cv blijft echter vpb-plichtig.”

CV / FGR en de successiewet

Ondernemingsvermogen

Artikel 35c lid 1 SW 1956

SW bedrijfsvolgingsfaciliteiten voor:

- a) onderneming art. 3.2 IB
- b) medegerechtigheid art. 3.3 lid 1 sub a IB
- c) aanmerkelijk belang:
 - (i) mits het lichaam een onderneming drijft of
 - (ii) een medegerechtigheid houdt

Artikel 35c lid 2 en 3 SW 1956

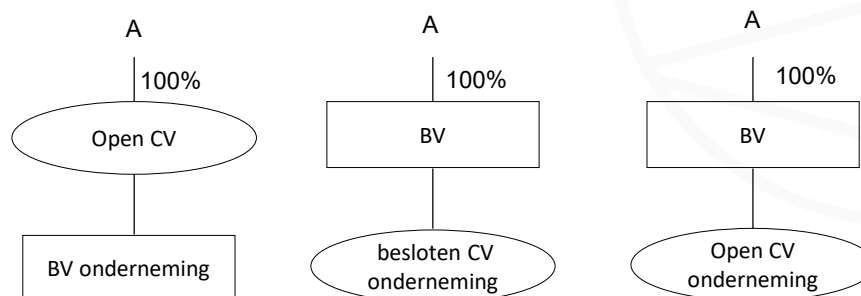
medegerechtigdheid moet een voortzetting zijn van een onderneming en verkrijger moet – enige aandeelhouder van – de beherend vennoot zijn

Artikel 35c lid 1 sub c jo. lid 5 SW 1956

Als het lichaam waarin erflater/schenker een belang ad lid 1 c houdt een belang houdt in een ander lichaam (direct of indirect), dan toerekening mits indirect ab

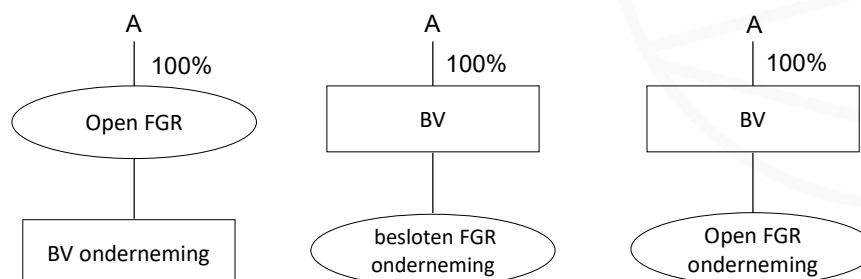
31

CV en successiewet



32

FGR en successiewet



33

CV / FGR en de overdrachtsbelasting

34

FGR / CV en overdrachtsbelasting (1)

Kwalificatie open en besloten is niet relevant

FGR

- oz op naam van bewaarder / beheerder
- deelnemer heeft een ec. eigendom (art. 2 lid 2 BRV)

CV

- oz staat op naam van beherend vennoot
- commanditaire vennoot heeft een ec. eigendom (artikel 2 lid 2 BRV)

FGR / CV en overdrachtsbelasting (2)

Overdracht belang

Hoofdregel: belang bij oz gaat over, dus heffing van overdrachtsbelasting (ongeacht activiteiten van de FGR of CV)

Uitzondering: voor verkrijgingen in beleggingsfondsen (artikel 2 lid 3 BRV), tenzij verkrijger 1/3 belang verwerft (lid 4)

- NB: FGR of CV zijn geen artikel 4 lichamen namelijk geen rechtspersoon; wetswijziging n.a.v. HR 15 oktober 2004, BNB 2005/52 Scheepjeshof-arrest)
- NB2: modernisering personenvennootschappen

Faciliteiten overdrachtsbelasting

- Juridische splitsing- en fusiefaciliteit niet van toepassing (artt. 5c resp. 5bis UB BRV)
- Geen faciliteit voor een aandelenfusie
- Art. 15 lid 1 onderdeel e BRV (inbrengvrijstelling)
 - er moet een onderneming worden ingebracht in een vennootschap zonder in aandelen verdeeld kapitaal
 - omzetting van een onderneming in een NV of BV
- Art. 5a UB BRV inzake bedrijfsfusie van toepassing op een open CV (lid 7) / open FGR niet genoemd
- Artikel 5b UB BRV inzake interne reorganisatie: lid 9 open CV genoemd maar open FGR niet

CV / FGR en fiscaal reorganiseren

Aandelenruil

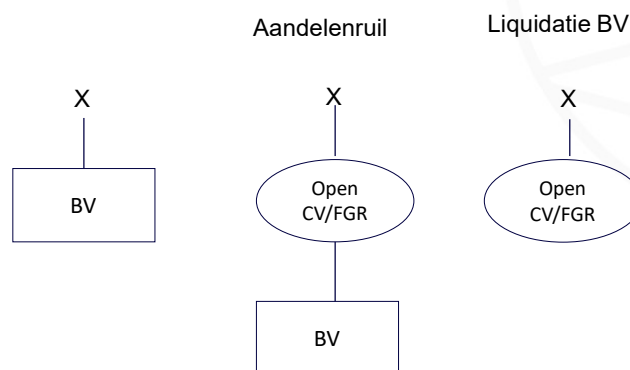
Artikel 3.55 Wet IB 2001

Tegen uitreiking van aandelen een zodanig bezit aan aandelen verwerft dat hij meer dan de helft van de stemrechten in de (overgenomen) vennootschap kan uitoefenen verwerven (...)

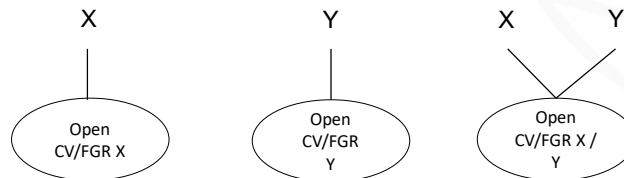
Zeggenschap

- Let op bij certificering van aandelen: eerst decertificeren
- Bij overname van BV door CV of FGR geen probleem

Reorganiseren: van BV naar CV of FGR

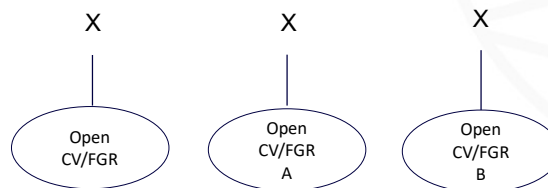


'Fusie' tussen twee open FGR's / CV's



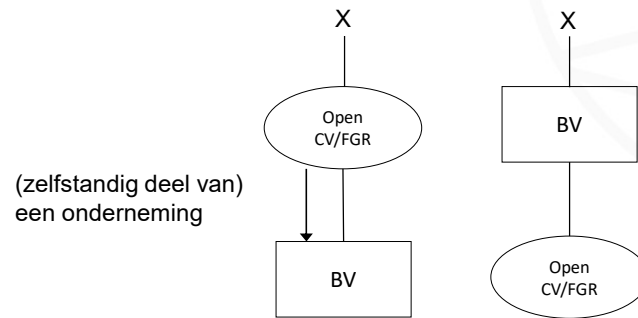
41

Splitsing van open CV of open FGR



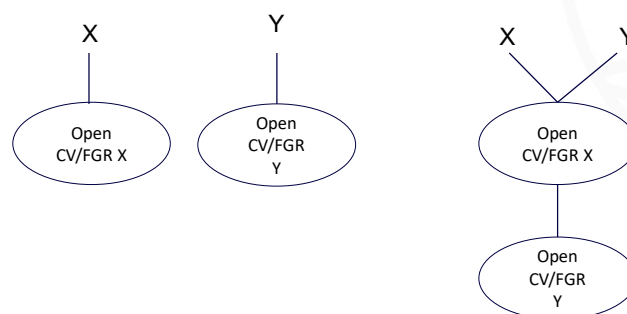
42

Bedrijfsfusie



43

Reorganiseren: creatie stapelstructuur



44

Contactgegevens

Sophie Vandenhende

T: +31 (0)20 763 09 07

M: +31 (0) 6 5798 2010

s.vandenhende@hvkstevens.com

www.linkedin.com/in/sophie-vandenhende-59101a9/



Dank voor uw aandacht
