

[Home](#) > [Recherche avancée](#) > [Résultats de la recherche](#) > [Décisions anticipées L 24.12.2002](#) > [Décision anticipée n° 700.099 du 07.07.2009](#)

Décision anticipée n° 700.099 du 07.07.2009

Impôt des sociétés

Impôt des personnes morales

Transparence fiscale

Fonds voor gemene rekening néerlandais

Investisseurs

Plus-values exonérées

Résumé

La demande concerne le traitement fiscal d'un "Fonds voor gemene rekening" néerlandais et le traitement de ses revenus au nom des investisseurs (soumis à l'impôt des personnes morales ou à l'impôt des sociétés). Le fonds peut être considéré comme fiscalement transparent. La totale transparence fiscale implique que les revenus et les rendements soient soumis à l'impôt dans le chef des investisseurs au moment où le fonds acquiert les revenus, que ceux-ci soient reversés immédiatement par le fonds ou non.

La décision est publiée uniquement dans la langue dans laquelle la demande a été introduite.

I. Voorwerp van de aanvraag

1. De aanvraag strekt ertoe bevestiging te verkrijgen dat investeerders onderworpen aan de Belgische vennootschapsbelasting of de Belgische rechtspersonenbelasting, die deelnemingsrechten houden in een Nederlands fonds voor gemene rekening (hierna het Fonds), op een fiscaal transparante wijze worden belast op hun aandeel in de door het fonds gerealiseerde inkomsten.

II. Beslissing

A. *Transparantie*

-
2. Overeenkomstig nr. 179/7 van de administratieve commentaar op het WIB 92 (Com.IB 92) wil 'rechtspersoonlijkheid bezitten' zeggen een rechtswezen zijn (een abstract wezen) dat juridisch onderscheiden is van de natuurlijke of rechtspersonen die er deel van uitmaken, m.a.w. ze moet zodanig opgericht zijn dat ze - naar Belgisch of buitenlands privaot- of publiekrecht - een rechtspersoonlijkheid heeft gekregen die haar onderscheidt van haar aandeelhouders, vennoten of leden.
 3. Uit het nr. 179/7, 2^{de} lid, 4^o, Com.IB 92 blijkt dat dit inzonderheid het geval is met alle in het buitenland opgerichte vennootschappen, verenigingen, inrichtingen of instellingen die rechtspersoonlijkheid bezitten krachtens het privaot- of publiekrecht van het land waar ze zijn opgericht, zelfs wanneer ze in dat land fiscaal niet als "vennootschappen" worden beschouwd of een vorm hebben waaraan volgens het Belgische recht geen rechtspersoonlijkheid zou verbonden zijn.
 4. De beoordeling van "rechtspersoonlijkheid bezitten" is een rechtskwestie van Belgisch of van buitenlands recht naargelang de vennootschap in België of in het buitenland is opgericht (nr. 179/8 Com. IB 92).
 5. De toepassing van de 'lex societatis' (toepassing van het recht van het land van de werkelijke zetel van de vennootschap) wordt algemeen gesteund in de rechtsleer.
 6. Uit de aanvraag blijkt dat het Fonds als een fonds voor gemene rekening, dit is een Nederlandse contractuele rechtsfiguur zonder rechtspersoonlijkheid, wordt aangemerkt. Bijgevolg kan het Fonds voor Belgische fiscale doeleinden als fiscaal transparant worden aangemerkt. Het Fonds wordt ook voor Nederlandse fiscale doeleinden fiscaal transparant behandeld.
 7. De "absolute fiscale transparantie" impliceert dat de inkomsten en de opbrengsten ten name van de investeerders aan belasting zijn onderworpen op het ogenblik waarop het fonds de inkomsten (dividenden, interesten, meerwaarden, ...) verwerft, ongeacht of deze inkomsten door het fonds (eventueel via een bewaarder) onmiddellijk worden doorgestort of niet.
 8. Uit de aanvraag blijkt dat :

- 8.1 het Fonds werd opgericht met het oog op het verwerven van participaties in beursgenoteerde aandelen;
 - 8.2 een investeerder in het Fonds een unitholder wordt van het Fonds, alle units zijn op naam;
 - 8.3 de beleggingen van het Fonds beheerd worden door de Manager en in naam van de Depository ten titel van beheer worden gehouden voor rekening en risico van de investeerders.
9. Uit de bij de aanvraag gevoegde bijlagen blijkt dat alle beleggingen van het Fonds juridisch eigendom zijn van de Depository, dat de beleggingen gedeponneerd zijn op een afzonderlijke rekening exclusief ten behoeve van het fonds en dat een ventilatie wordt verstrekt.
10. Indien de bewaarder de roerende goederen bewaart voor rekening van de investeerders en er doorstortingsplicht en ventilatieverplichting is, wordt de transparantie niet doorbroken en zijn de inkomsten bijgevolg rechtstreeks belastbaar bij de investeerders. Aangezien de inkomsten worden bijgehouden op een afzonderlijke rekening exclusief ten behoeve van het Fonds (en bijgevolg impliciet ten behoeve van de achterliggende investeerders, aangezien het Fonds transparant is), kan gesteld worden dat de inkomsten geacht worden te zijn doorgestort.
11. Gelet op wat voorafgaat kan gesteld worden dat de transparantie in casu niet doorbroken wordt en dat de inkomsten bijgevolg rechtstreeks belastbaar zijn bij de investeerders, en dit zowel voor investeerders onderworpen aan de vennootschapsbelasting als voor investeerders onderworpen aan de rechtspersonenbelasting. Hieruit volgt dat de investeerders worden belast op het ogenblik dat het Fonds de inkomsten realiseert. Een latere effectieve uitkering door het Fonds zal geen aanleiding geven tot belastbaarheid in de mate de die uitkering is samengesteld uit inkomsten die reeds voorheen werden belast.

B. Investeerders vennootschapsbelasting

12. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 192, §1, WIB 92 zijn volledig vrijgesteld; de niet in artikel 45, §1, 1^{ste} lid, 1^o, WIB 92 bedoelde meerwaarden verwezenlijkt op aandelen waarvan de eventuele inkomsten in aanmerking komen om krachtens de artikelen 202, §1, en 203 WIB 92 van de winst te worden afgetrokken.
13. Uit het nr. 192/1 Com.IB WIB 92 blijkt dat de in artikel 192 WIB 92, bedoelde vrijstelling enkel van toepassing is op verwezenlijkte meerwaarden en op aandelen waarvan de eventuele inkomsten in principe als DBI in aftrek kunnen komen. Bovendien geldt de vrijstelling niet in de mate dat de verwezenlijkte meerwaarde overeenstemt met voorheen aanvaarde en nog niet herbelaste waardeverminderingen.

14. Uit het nr. 192/7 Com.IB 92 blijkt dat de wijze van verwezenlijking (verkoop, ruil, inbreng, ...) evenwel zonder belang is.
15. Aangezien de toepasbaarheid van de vrijstelling van meerwaarden op aandelen bij toepassing van artikel 192 WIB 92 afhankelijk is van het al dan niet respecteren van de taxatievoorwaarde die wordt gesteld inzake het DBI-regime, dienen steeds de kwalitatieve voorwaarden inzake DBI te worden onderzocht. Gelet op de absolute transparantie van het Fonds dienen deze voorwaarden per achterliggend actief (aandeel) te worden afgetoetst.
16. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 43 WIB 92 is de verwezenlijkte meerwaarde gelijk aan het positieve verschil tussen eensdeels de ontvangen vergoeding of de verkoopwaarde bij de vervreemding van het goed verminderd met de kosten van vervreemding en anderdeels de aanschaffings- of beleggingswaarde ervan ten name van de desbetreffende investeerders, verminderd met de voorheen aangenomen waardeverminderingen en afschrijvingen.
17. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 198, 7°, WIB 92 worden waardeverminderingen en minderwaarden op aandelen, behoudens minderwaarden op aandelen geleden naar aanleiding van de gehele verdeling van het maatschappelijk vermogen van een vennootschap tot ten hoogste het verlies aan gestorte kapitaal dat door die aandelen wordt vertegenwoordigd, niet als beroepskosten aangemerkt.
18. Uit het nr. 195/63 Com.IB 92 blijkt dat anders dan wat voor de meerwaarden op aandelen het geval is, de bepalingen van artikel 198, 1^{ste} lid, 7°, WIB 92, zowel op de uitgedrukte (niet verwezenlijkte) waardeverminderingen als op de verwezenlijkte minderwaarden slaan en dat het zonder belang is of de (eventuele) inkomsten van de aandelen als DBI aftrekbaar zijn.
19. Onder aandelen mag worden begrepen de kapitaalaandelen (aandelen die het maatschappelijk kapitaal vertegenwoordigen) doch ook alle andere aandelen waarvan de inkomsten als dividenden moeten worden aangemerkt. Gelet op de absolute transparantie van het Fonds worden hier niet de Units bedoeld die de investeerders hebben verkregen bij hun investering maar wel de achterliggende activa (aandelen) van het Fonds.
20. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 202, §1, 1°, WIB 92 worden dividenden met uitzondering van inkomsten die zijn verkregen naar aanleiding van de afstand aan een vennootschap van haar eigen aandelen of naar aanleiding van de gehele of gedeeltelijke verdeling van het vermogen van een vennootschap van de winst van het belastbare tijdperk mede afgetrokken, in zover zij erin voorkomen.
21. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 203, §2, 2°, WIB 92 zijn de in artikel 202, §1, 1° en 2°, WIB 92 vermelde inkomsten slechts aftrekbaar in zover deze inkomsten betrekking hebben op aandelen die de aard van financiële vaste activa hebben.

22. Voor zover de deelnemingen aangehouden via het Fonds in een achterliggende vennootschap boekhoudkundig kunnen worden aangemerkt als een financieel vast actief bij de investerende vennootschap, komen de dividenden verbonden aan deze deelneming in principe in aanmerking voor de DBI-aftrek. Gelet op de absolute transparantie van het Fonds worden hier niet de Units bedoeld die de investeerders hebben verkregen bij hun investering maar wel de achterliggende activa van het Fonds. Bijgevolg dient steeds worden nagegaan of de voorwaarden (zowel de kwantitatieve als de kwalitatieve) gesteld in artikel 202 en 203 WIB 92 ten name van de achterliggende vennootschappen zijn vervuld.
23. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 183 WIB 92 zijn, onder voorbehoud van de in deze titel omschreven afwijkingen, wat hun aard betreft, de inkomsten die onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting of daarvan vrijgesteld zijn, dezelfde als die welke inzake personenbelasting worden beoogd; het bedrag ervan wordt vastgesteld volgens de regels die van toepassing zijn op winst.
24. Uit het nr. 183/1 Com.IB 92 blijkt dat de aan de vennootschapsbelasting onderworpen inkomsten van dezelfde aard zijn als de inkomsten welke de grondslag van de personenbelasting vormen, te weten (toepassing artikel 6 WIB 92):
- 1° inkomen van onroerende goederen;
 - 2° inkomen van roerende goederen en kapitalen;
 - 3° beroepsinkomen;
 - 4° divers inkomen.
25. Tot deze inkomsten behoren dus ook de eventuele interesten en meerwaarden op obligaties, schuldvorderingen waarin het Fonds heeft geïnvesteerd. Deze inkomsten zijn aan de belasting onderworpen aan de tarieven vermeld in artikel 215 WIB 92.

C. *Investeerders rechtspersonenbelasting*

26. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 221, 2°, WIB 92 zijn de aan de rechtspersonenbelasting onderworpen rechtspersonen belastbaar ter zake van inkomsten en opbrengsten van roerende goederen en kapitalen, met inbegrip van de in artikel 21, 5°, 6° en 10°, vermelde eerste inkomstenschijven, evenals in artikel 90, 5° tot 7° en 11°, vermelde diverse inkomsten.
27. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 222, 5°, WIB 92 zijn de in artikel 220, 3°, WIB 92 vermelde rechtspersonen eveneens belastbaar ter zake van de meerwaarden op belangrijke deelnemingen die naar aanleiding van een overdracht onder bezwarende titel vermeld in artikel 90, 9°, tweede streepje, WIB 92 worden verwezenlijkt; het belastbare bedrag van die meerwaarden wordt vastgesteld overeenkomstig artikel 102 WIB 92.

28. Bij het vaststellen van de belastbare inkomsten in de rechtspersonenbelasting worden minderwaarden op aandelen fiscaal buiten beschouwing gelaten.
29. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 225, 1^{ste} lid, WIB 92 is de belasting met betrekking tot de hiervoor in artikel 221 vermelde inkomsten gelijk aan de roerende voorheffing.
30. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 225, 2^{de} lid, 3°, WIB 92 wordt de belasting berekend tegen het tarief van 16,5 % op de in artikel 225, 5°, WIB 92 vermelde meerwaarden.
31. Overeenkomstig de bepalingen van artikel 262, 1°, WIB 92 is, in afwijking van artikel 261 WIB 92, de roerende voorheffing over inkomsten van kapitalen en roerende goederen en in artikel 90, 6° en 11°, bedoelde inkomsten, verkregen door aan de rechtspersonenbelasting onderworpen belastingplichtigen in zoverre overeenkomstig de vigerende wettelijke en reglementaire bepalingen een roerende voorheffing verschuldigd is en in de gevallen waar die inkomsten :
- a) ofwel zijn toegekend of betaalbaar gesteld, als het gaat om inkomsten van Belgische oorsprong, ofwel zijn geïnd of verkregen in België, als het gaat om inkomsten van buitenlandse oorsprong, zonder enige inhouding of storting van roerende voorheffing;
- b) zonder bemiddeling van een in België gevestigde tussenpersoon in het buitenland zijn geïnd of verkregen, indien het inkomsten van buitenlandse oorsprong betreft; verschuldigd door de verkrijger daarvan.

D. Kostenallocatie

32. Gelet op de absolute fiscale transparantie waarbij de inkomsten en opbrengsten ten name van de investeerders aan belasting zijn onderworpen op het ogenblik waarop het Fonds de inkomsten verwerft, en dit ongeacht of deze inkomsten effectief door het Fonds worden doorgestort of niet, zal een ventilatie moeten worden opgemaakt.
33. Uit de aanvraag blijkt dat
- 33.1 door het Fonds jaarlijks een ventilatie zal worden verschaft en dat bij deze ventilatie steeds rekening zal worden gehouden met de oorsprong van de vermogenstoename van het Fonds;
- 33.2 de unitholders op maandelijkse en kwartaalbasis een investeringsrapport krijgen van het Fonds;
- 33.3 de evolutie van het vermogen van het Fonds op het einde van het jaar of bij uittreding in vergelijking met de situatie op 1 januari of bij intreding, zal worden uiteengehaald in de volgende

bestanddelen :

33.3.1gerealiseerde meerwaarden op aandelen;

33.3.2gerealiseerde minderwaarden op aandelen;

33.3.3dividenden ontvangen door het Fonds;

33.3.4interessen of meerwaarden op obligaties, schuldvorderingen, ... verkregen door het Fonds.

33.4 eventuele door het Fonds niet gerealiseerde meerwaarden op aandelen (+) en niet gerealiseerde waardeverminderingen op aandelen (-) op datum van uittreding door de investeerder zullen worden vermeld. Ten name van de investeerders, die hun deelbewijzen van de hand doen, zijn dat immers gerealiseerde meerwaarden op aandelen c.q. minderwaarden op aandelen. Doordat de investeerder zijn deelbewijzen in het Fonds van de hand doet, realiseert hij ook zijn onverdeelde rechten in de onderliggende aandelen;

33.5 in de ventilatie ook de door het Fonds gemaakte kosten worden verwerkt. Deze ventilatie zal als volgt gebeuren:

33.5.1kosten die rechtstreeks aan een meerwaarde op aandelen kunnen worden toegerekend, dienen van de relevante meerwaarde in aftrek te worden genomen;

33.5.2kosten die niet rechtstreeks toerekenbaar zijn aan één bepaalde inkomstencategorie zullen afzonderlijk worden vermeld op de ventilatie, mits toelichting van de aard van de kosten.

34. Deze kostenallocatie kan worden gevolgd met dien verstande dat DBI-aftrek als bedoeld in artikel 202 en 203 WIB 92 en de vrijstelling voor meerwaarden als bedoeld in artikel 192 WIB 92 slechts kan worden toegestaan mits per actief (= per deelneming in een achterliggende vennootschap) wordt aangetoond dat de opgelegde voorwaarden zijn voldaan.

35. Kosten die rechtstreeks aan een meerwaarde op aandelen kunnen worden toegerekend, moeten in mindering worden gebracht van de op basis van artikel 192 WIB 92 vrij te stellen meerwaarde. Kosten die niet rechtstreeks toerekenbaar zijn, kunnen ten name van de investeerders vennootschappen als aftrekbare beroepskosten worden aangemerkt mits voldaan is aan de wettelijk voorziene voorwaarden.

