

Flitsen

belastingadvies, financiële en

juridische actualiteiten

3

jaargang 16 • augustus 2010

- **Geen hypotheekrenteaftrek bij voorgenomen bouw woning op perceel grond**
- **Geen bijtelling privé-gebruik voor bestelauto met meerdere zitplaatsen**
- **Bespaar rente met een juiste vermindering van uw aanslag**
- **Let op de formaliteiten bij lenen van of aan uw BV**
- **Verruiming regeling tijdelijke willekeurige afschrijving**
- **Belastingdienst mag verklaring arbeidsrelatie niet zomaar herzien**
- **Eén jaar verlenging voor verruimde mogelijkheid tot kwartaalaangifte**
- **Reisaftrek bij reisverklaring alleen met plaatsbewijzen**
- **Betalingsonmacht alleen nog schriftelijk melden**
- **Bewaar oude boekenonderzoeken**
- **Geen heffingsrente bij terugname van ongevraagd verleende teruggaaf**
- **Geen aansprakelijkheid voor belasting- en premieschulden ex-echtgenoot**
- **Beding tijdig een stamrecht voor uw ontslagvergoeding**
- **Voorkom automatische voortzetting arbeidsovereenkomst bij gebleken geschiktheid**

Geen hypotheekrenteaftrek bij voorgenomen bouw woning op perceel grond



U kunt onder voorwaarden hypotheekrenteaftrek claimen als sprake is van een woning in aanbouw. U moet dan wel in het jaar van aankoop van de grond en de twee daaropvolgende jaren de intentie hebben om de eigen woning te (laten) bouwen. Als echter binnen die termijn geen bouwactiviteiten worden ontplooid en er slechts een voornemen is tot het bouwen van de woning op de aangekochte grond, dan is (nog) geen sprake van een 'woning in aanbouw'. De belastingrechter heeft dat beslist in de zaak van een belastingplichtige die in juli 2002 een perceel grond met daarop een boerderij had gekocht. Hij had de aankoop met een hypotheek gefinancierd. In 2002, 2003 en 2004 had hij de rente in aftrek gebracht, omdat hij de

intentie had om de leegstaande boerderij te renoveren en uiterlijk in 2004 te betrekken. Nadat in de loop van 2003 duidelijk werd dat de grond waarop de boerderij stond, nodig was voor een reconstructie van de watergangen en de aanleg van een gemaal, was dat niet meer mogelijk. De boerderij zou worden gesloopt en elders op het perceel zou een nieuwe woning worden gebouwd. In 2004 werd echter nog geen aanvang gemaakt met de bouwactiviteiten en was ook geen bouwvergunning aangevraagd en/of verleend. Dat gebeurde pas in 2008. Onder deze omstandigheden kon geen sprake zijn van een 'woning in aanbouw' en dus heeft de inspecteur terecht de renteaftrek in 2004 geweigerd.

Geen bijtelling privé-gebruik voor bestelauto met meerdere zitplaatsen

De bijtelling wegens het privé-gebruik van de auto van de zaak geldt in beginsel ook voor de bestelauto van de zaak die u privé ter beschikking staat. U kunt daaraan onder meer ontkomen, als u kunt aantonen dat de bestelauto naar aard en inrichting (nagenoeg) uitsluitend geschikt is voor goederenvervoer. De belastingrechter heeft onlangs beslist dat aan deze voorwaarde ook kan worden voldaan, als in de bestuurderscabine meerdere zitplaatsen aanwezig zijn. Een tapijtlegger had voor zijn eenmanszaak de beschikking over een grote, lange bestelauto met een verhoogd dak. De afmetingen van de bestelauto waren op het vervoer van rollen vloerbedekking afgestemd. In de laadruimte waren vaste stellages aangebracht voor het vervoer van materialen en gereedschappen. De inspecteur vond dat de bestelauto niet (nagenoeg) uitsluitend naar aard en inrichting geschikt was voor goederenvervoer, omdat naast de zitplaats voor de bestuurder nog twee zitplaatsen in de bestuurderscabine aanwezig waren. De belastingrechter vindt echter dat uit de verschijningsvorm van de bestelauto, de specifieke inrichting en afmetingen voor

de onderneming van de tapijtlegger en ook de toelichting die de ondernemer tijdens de rechtszitting heeft gegeven, voldoende blijkt dat sprake is van een bestelauto die (nagenoeg) uitsluitend voor goederenvervoer geschikt is. De aanwezigheid van de extra zitplaatsen maakt dat niet anders. Dat de bestelauto mogelijk ook voor privé-doeleinden kan worden gebruikt, staat daaraan evenmin in de weg. Het privé-gebruik kan op een andere manier dan een forfaitaire bijtelling in aanmerking worden genomen.

Let op de formaliteiten bij lenen van of aan uw BV

Als u als directeur-groootaandeelhouder (DGA) met uw eigen BV een rechtsverhouding aangaat, dan moet u dat schriftelijk vastleggen. Dat geldt bijvoorbeeld voor de arbeidsrelatie met uw BV, de managementactiviteiten die u voor de BV verricht. De schriftelijke vastlegging geldt zeker ook voor het aangaan van leningen met uw BV. Dat legt u vast in een leenovereenkomst met uw BV. Zowel leenovereenkomst als de leningsvoorwaarden moeten zakelijk zijn. Dat wil zeggen dat een willekeurige derde onder de gegeven omstandigheden ten tijde van het aangaan van de lening, de lening onder dezelfde voorwaarden zou hebben gesloten. In de leningsvoorwaarden bedingt u onder meer zekerheden voor het voldoen van de aflossingen en de rente. Verder legt u de afspraken vast over de hoogte van de lening en van de rente en de periode waarin die rente geldt, het aflossingschema en de situaties waarin de lening voortijdig kan eindigen. Ook is het raadzaam om het doel van de lening te vermelden. Als u bijvoorbeeld leent van uw BV voor de aankoop of verbouwing van uw eigen woning en het doel van de lening is opgenomen in de leenovereenkomst, kan dat bijdragen tot de op u rustende bewijslast voor de hypotheekrenteaftrek.

Bespaar rente met een juiste vermindering van uw aanslag

De inspecteur van de Belastingdienst kan een aanslag op twee manieren verminderen. Hij kan de aanslag ambtshalve verminderen of een negatieve voorlopige aanslag opleggen. Als de aanslag al is betaald, dan wordt bij de vermindering rente vergoed. Bij een ambtshalve vermindering vergoedt de inspecteur invorderingsrente en bij een negatieve voorlopige aanslag heffingsrente. Omdat de looptijd van heffingsrente langer is dan die van de invorderingsrente, bent u beter af met een negatieve voorlopige aanslag. De belastingrechter heeft beslist dat de inspecteur bij de keuze van de wijze waarop hij de vermindering verleent, een redelijke afweging moet maken tussen de belangen van de belastingplichtige en die van de Staat. Als u door zijn keuze voor een ambtshalve vermindering een groot rentenadeel lijdt, dan moet de inspecteur kiezen voor het opleggen van een negatieve voorlopige aanslag. U kunt deze situatie ook voor zijn, door als u een teruggaaf verwacht op een aanslag die u al heeft betaald, niet af te wachten, maar de inspecteur om een negatieve voorlopige teruggaaf te (laten) vragen.

Verruiming regeling tijdelijke willekeurige afschrijving

Ter bestrijding van de economische crisis is onder meer de tijdelijke regeling willekeurige afschrijving getroffen. U mag op bepaalde investeringen die u in 2009 of 2010 doet en vóór 1 januari 2012 in gebruik neemt, maximaal 50% per jaar versneld afschrijven. De voorwaarden van de regeling zijn onlangs zo versoepeld dat meer ondernemers van de regeling gebruik kunnen maken.

Belastingdienst mag verklaring arbeidsrelatie niet zomaar herzien

De Belastingdienst kan aan een opdrachtnemer een verklaring arbeidsrelatie (VAR) afgeven. Dat kan een VAR-wuo (winst uit onderneming), een VAR-dga (directeur-grotaandeelhouder), een VAR-row (resultaat uit overige werkzaamheden) of een VAR-loon zijn. Als de Belastingdienst eenmaal een VAR heeft afgegeven, dan mag die verklaring niet zomaar worden herzien. Dat blijkt uit de zaak van een agrariër in loondienst die zichzelf vanaf 1 januari 2008 ook verhuurt aan meerdere opdrachtgevers in de agrarische sector (loonwerk).

De Belastingdienst heeft voor 2008 een VAR-wuo afgegeven. In mei 2008 legt de Belastingdienst een startersbezoek bij de agrariër af. Omdat een noemenswaardig ondernemersrisico, investeringen, zelfstandigheid en reclameactiviteiten ontbreken en de antwoorden op de VAR-aanvraag volgens de Belastingdienst niet overeenstemmen met de werkelijkheid, wordt in juni 2008 de VAR-wuo herzien en een VAR-loon afgegeven.

De belastingrechter vindt dat niet terecht. De Belastingdienst mag een eenmaal afgegeven VAR alleen maar herzien als de feitelijke omstandigheden daartoe aanleiding geven.

De Belastingdienst heeft de VAR-wuo echter herzien op grond van louter vermoedens dat de agrariër op de aanvraag onjuiste of onvolledige informatie heeft verstrekt. Volgens de belastingrechter wijken de op de aanvraag gegeven antwoorden niet dusdanig af van de door de Belastingdienst geconstateerde feiten dat de VAR-wuo kan worden herzien. De VAR-wuo voor 2008 wordt gehandhaafd.

Verantwoordelijkheid voor foutieve VAR

Als de feitelijke omstandigheden wel aanleiding geven om de VAR te herzien, dan is de opdrachtnemer zelf verantwoordelijk voor de gevolgen. Alleen als de Belastingdienst kan aantonen dat de opdrachtgever had kunnen weten dat de VAR niet geldig was, dan kan de opdrachtgever alsnog daarvoor verantwoordelijk worden gehouden.

Betalingsonmacht alleen nog schriftelijk melden

U kunt als bestuurder van een BV (of een ander vennootschapsbelastingplichtig lichaam) in 2 situaties aansprakelijk worden gesteld voor niet betaalde belastingsschulden van de BV, namelijk ingeval van onbehoorlijk bestuur of als u de betalingsproblemen van de BV niet tijdig heeft gemeld. U heeft de betalingsonmacht tijdig gemeld als u de melding heeft gedaan binnen 2 weken na de datum dat de BV de belasting had moeten betalen. Omdat in het verleden regelmatig onduidelijkheid bestond over de tijdigheid van de melding, is besloten dat de betalingsonmacht sinds 4 juli 2010 alleen nog schriftelijk kan worden gemeld. De bestuurder kan dit doen via een speciaal webformulier in het persoonlijk domein voor bedrijven op de website van de Belastingdienst. Het is ook mogelijk om het formulier 'melding van betalingsproblemen bij belastingen en premies' van de website van de Belastingdienst te downloaden of de betalingsonmacht per brief te melden. In het laatste geval moet u in ieder geval vermelden de belastingaanslagen die de BV niet kan voldoen en een korte uiteenzetting geven van de omstandigheden die de betalingsproblemen hebben veroorzaakt.

Eén jaar verlenging voor verruimde mogelijkheid tot kwartaalaangifte

Sinds 1 juli 2009 hebben BTW-ondernemers tijdelijk een verruimde mogelijkheid te kiezen voor een kwartaalaangifte in plaats van een maandaangifte. Eind 2010 zou deze crisismaatregel vervallen, maar vanwege het succes wordt de regeling met een jaar verlengd. Uit gegevens van de Belastingdienst blijkt dat steeds meer ondernemers hun BTW-afdracht per kwartaal regelen. U kunt zo betalingsuitstel realiseren en daarmee een rentevoordeel creëren.

Reisaf trek bij reisverklaring alleen met plaatsbewijzen

Als u met het openbaar vervoer naar uw werk reist, dan kunt u in aanmerking komen voor de reisaf trek.

U moet dan aantonen dat u met een bepaalde regelmaat tussen uw woning en uw werk reist. Dat bewijs levert u met een openbaarvervoer-verklaring. Als u die niet heeft, kunt u toch voor de reisaf trek in aanmerking komen als u aan de inspecteur op diens verzoek

een reisverklaring van uw werkgever én de plaatsbewijzen kunt tonen. Alleen een reisverklaring zonder plaatsbewijzen volstaat dus niet. Dat heeft onze hoogste belastingrechter, de Hoge Raad, beslist in de zaak van een werknemer die de reisaf trek in mindering had gebracht op zijn inkomen uit werk en woning. Hij beschikte echter niet over een openbaarvervoer-verklaring noch over plaatsbewijzen, maar wel over een reisverklaring van zijn werkgever. De inspecteur heeft de reisaf trek terecht geweigerd.

Overigens is in het verleden ook al eens een poging gedaan om het bewijs voor de reisaf trek te leveren met kopieën van bankafschriften waaruit bleek dat met een pinpas verschillende bedragen aan de NS waren betaald. Ook die poging mislukte.



Bewaar oude boekenonderzoeken

Oude boekenonderzoeken worden niet altijd goed bewaard. Toch kunnen die oude boekenonderzoeken van groot belang zijn als u later een geschil krijgt met de Belastingdienst. Bijvoorbeeld als de inspecteur aan u boeten oplegt, terwijl het beboetbare feit zich tijdens een eerder boekenonderzoek ook al had voorgedaan en er toen geen opmerkingen over zijn gemaakt of het handelen zelfs expliciet is goedgekeurd. Ook kunnen oude boekenonderzoeken van belang zijn als u met de Belastingdienst van mening verschilt over de vraag of iets, bijvoorbeeld een pand, wel of niet tot uw ondernemingsvermogen behoort.

Geen heffingsrente bij terugname van ongevraagd verleende teruggaaf



De Belastingdienst mag geen heffingsrente in rekening brengen bij het terugnemen van een ongevraagd verleende

teruggaaf. Dat heeft onlangs de belastingrechter beslist in de zaak van een belastingplichtige aan wie de inspecteur op grond van de ingediende aangifte inkomstenbelasting 2005 ongevraagd een voorlopige teruggaaf had verleend. Die teruggaaf betrof de uitbetaling van de verhoging van de gecombineerde heffingskorting, waarop de belastingplichtige echter geen recht had. De belastingrechter vindt dat de inspecteur met het verlenen van de teruggaaf niet de vereiste zorgvuldigheid heeft betracht, die van hem mocht worden verwacht. Daarom kon in deze situatie geen heffingsrente in rekening worden gebracht.

Geen aansprakelijkheid voor belasting- en premieschulden ex-echtgenoot

Als een huwelijksgemeenschap door echtscheiding wordt ontbonden, blijven de ex-echtgenoten ieder aansprakelijk voor schulden die zijn ontstaan uit verbintenissen die tijdens de huwelijkse periode zijn gesloten voor uitgaven ten behoeve van de gewone gang van de huishouding. Daartoe behoren niet per definitie ook de belasting- en premieschulden die tijdens het huwelijk zijn ontstaan. De Hoge Raad heeft namelijk beslist dat deze schulden niet verschuldigd zijn omdat een van de echtgenoten daartoe een verbintenis is aangegaan, maar omdat het betalen van belasting en premies over het inkomen dienen ter voldoening van een wettelijke verplichting aan de overheid. De zaak betreft een vrouw die tot april 2004 in algehele gemeenschap van goederen was gehuwd. Op 9 juni 2004 heeft zij afstand gedaan van de huwelijksgoederengemeenschap. De akte daarvan is ingeschreven in het huwelijksgoederenregister bij de rechtbank. Haar echtgenoot dreef gedurende het huwelijk een onderneming. Hij heeft tussen 1996 en 2002 belasting- en premieschulden onbetaald gelaten. De Belastingdienst stelt de vrouw in 2006 aansprakelijk voor de helft van deze openstaande schulden, maar die vlieger ging dus niet op.

Beding tijdig een stamrecht voor uw ontslagvergoeding

Als aan u een ontslagvergoeding wordt toegekend, dan kunt u voorkomen dat u hierover direct (en vaak tegen een hoog tarief) belasting moet betalen. U kunt de ontslagvergoeding laten onderbrengen bij een verzekeraar, laten storten op een bankspaar- of beleggingsrekening voor een stamrecht, of de ontslagvergoeding laten onderbrengen bij een eigen, door u op te richten stamrecht-BV. U moet echter niet te lang wachten met uw keuze. De Belastingdienst heeft aangegeven dat u

daarvoor 6 maanden heeft vanaf het moment van toekennen van de ontslagvergoeding. Als u de termijn overschrijdt, dan wordt u in beginsel geacht de ontslagvergoeding toch alsnog ineens te hebben genoten. De termijn geldt ook als u de ontslagvergoeding eerst tijdelijk door uw ex-werkgever laat stallen bij een notaris of advocaat, totdat u uw keuze heeft bepaald.

Voorkom automatische voortzetting arbeidsovereenkomst bij gebleken geschiktheid

Het komt regelmatig voor dat een werkgever in een tijdelijke arbeidsovereenkomst heeft opgenomen dat bij gebleken geschiktheid van de werknemer de arbeidsovereenkomst wordt voortgezet voor onbepaalde tijd. Het is dan verstandig het functioneren van de werknemer tijdig en zorgvuldig te beoordelen en deze beoordeling op schrift te stellen. Als u als werkgever uiteindelijk niet de intentie heeft een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde tijd aan te bieden, moet u dit tijdig en voldoende gemotiveerd aan de werknemer duidelijk maken. Als u dit allemaal achterwege laat, kan de

werknemer aanspraak maken op een contract voor onbepaalde tijd. De kans bestaat dat de kantonrechter beslist dat u maar moet aantonen dat er sprake is van niet functioneren. Dit zal dan lastig worden.

U kunt dit voorkomen door in de arbeidsovereenkomst nooit een bepaling op te nemen dat bij goed functioneren een contract voor onbepaalde tijd zal worden aangeboden. Bedenk ook (dat zeker in deze tijd) er andere redenen kunnen zijn die voortzetting niet mogelijk maken, bijvoorbeeld een verslechterde bedrijfseconomische situatie.