

BV Rendement

INCLUSIEF
INFOGRAPHIC
HELE PAGINA

JAARGANG 26 ► NUMMER 5 ► MEI 2015

Verkopen met vertraging? 4

U wilt uw bv voor de hoogste prijs verkopen. Met een earn-outregeling krijgt u meer als u na de verkoop nog blijft werken en vooraf afgesproken doelen behaalt.

Een Ltd? Weg ermeel 6

U heeft destijds gekozen voor de bv als rechtsvorm, maar past dit eigenlijk nog wel bij uw onderneming? Is een nv, vof of zelfs een Ltd niet interessanter op fiscaal gebied?

Keihard onderhandelen! 16

Uw droomkandidaat legt een flinke looneis op tafel, en hij wil er ook een mooie auto bij. U moet de onderhandelingen in een arbeidsvoorwaardengesprek handig aanpakken.

Ketenbepaling bij doorstart 26

Als uw bv na faillissement een doorstart maakt met (een deel van) uw werknemers, hoe zit het dan met de nieuwe regels onder de Wet werk en zekerheid?

Waarom staat de bv te koop?

U leest in BV Rendement regelmatig over de mogelijkheden voor het verkopen en overdragen van uw bv, zoals in het artikel op pagina 4 van dit nummer. Uit onderzoek van Hogeschool Utrecht blijkt dat ondernemers verschillende motieven hebben om hun onderneming van de hand te doen. De Hogeschool onderzocht dit eerder in 2011. In vergelijking met dat jaar is leeftijd als motief voor overdracht alleen maar toegenomen. Dit is nu voor meer dan de helft van de ondernemers reden om te stoppen. In de onderstaande tabel ziet u de andere redenen voor overdracht die de onderzoekers aantreffen.

Motieven voor overdracht

1	Leeftijd/pensioen	53%
2	Geen zin/energie meer	16%
3	Mooi (aan)bod	6%
4	Ziekte/gezondheid	4%
5	Niet rendabel meer	4%
6	Overig	17%

Bron: Kenniscentrum Innovatie en Business/HU

Geen keuzevrijheid voor de fiscus

In een recente rechtszaak is door de rechter bepaald dat de inspecteur niet jaarlijks mag kiezen welke methode hij hanteert om de hoogte van uw gebruikelijk loon te hantieren. In deze belanghebbende zaak draaide het om een dga van een bv met wisselende resultaten over de jaren 2007-2011. Het gebruikelijk loon dat de dga zichzelf toekende bleef wel stabiel en de bv deed voor die jaren de aangifte loonheffingen op basis van het uitbetaalde loon. De in-

specteur corrigeerde echter de aangiftes voor 2007, 2009 en 2010. De bv had in dit jaar namelijk veel meer omzet behaald en de inspecteur paste de afroommethode toe voor die jaren. Hierdoor kreeg de bv een forse naheffingsaanslag te verwerken. De bv stapte daarom naar de rechter.

Vrijheid

Voor de rechter stelde de inspecteur de vrijheid te hebben om voor de vette jaren van de bv de afroommethode

te gebruiken. Volgens de rechter had de inspecteur die vrijheid echter niet. Nergens uit de wettekst bleek dat de inspecteur elk jaar mag kiezen of hij het gebruikelijk loon wil gebruiken, of de afroommethode mag toepassen. Dit zou volgens het gerechtshof ook onwenselijk zijn. Het zou namelijk leiden tot een onredelijke en willekeurige belastingheffing. *Gerechtshof Den Haag, 11 maart 2015, ECLI (verkort): 962*

FOKKE & SUKKE ZIJN OOK EEN BV BEGONNEN



RGvT

IN DIT NUMMER

Earn-outregeling	4
Alternatieven voor de bv	6
Vraag 'n Antwoord	9, 25
Aandelenbeslag	10
Laadpaal van de zaak	13
Fiscale eenheid VPB	15
Arbeidsvoorwaardengesprek	16
Checklist WWZ	19
Vakantiebijslag	20
Calamiteitenverlof	23
WWZ bij een doorstart	26
Leeftijdsonderscheid	29
Luchtig	32

... en natuurlijk veel nieuws

IS DE BV WEL DE INTERESSANTSTE RECHTSVORM VOOR UW ONDERNEMING?

Blij met een bv?

Wie een kwartiertje googelt komt verschillende vuistregels tegen voor de vraag of een bv fiscaal interessanter is dan een eenmanszaak. Bij een winst vanaf ongeveer een ton is de bv ook in fiscaal opzicht interessant. Voor u als dga is de keuze tussen een bv en een eenmanszaak niet meer aan de orde. Maar waarom geen nv? Of een vof? Een Ltd? En is bij het aangaan van een joint venture een bv ook altijd de beste keus?

Van alle in het handelsregister ingeschreven rechtspersonen is meer dan één derde een bv. Alleen de eenmanszaak komt vaker voor, maar dat is geen 'echte' rechtspersoon. Een serieuze onderneming in het mkb lijkt bijna per definitie een bv te zijn. Waarom is de bv zo populair? De rechtsvorm bv is zo'n vertrouwd onderdeel van het Nederlandse ondernemerslandschap dat je niet zou denken dat het hierbij gaat om een betrekkelijk nieuw fenomeen. De bv werd in Nederland pas in 1971 ingevoerd. In andere landen bestond al veel langer een verschil tussen nv's en bv's. Voor wat betreft de nv was Nederland er juist vroeg bij. De VOC wordt wel gezien als één van de allereerste nv's ter wereld. De aanleiding voor de introductie van de bv was een Europese richtlijn, die nv's verplichtte hun jaarrekening openbaar te maken. Om (familie)ondernemingen de mogelijkheid te geven hieraan te ontsnappen, werd de rechtsvorm bv gecreëerd. Bv's waren toen nog vrijgesteld van de publicatieplicht. Het gevolg was dat kleine nv's massaal werden omgezet in bv's.

Flex-bv

De Nederlandse overheid is zich daarna, onder subtiele druk uit het buiten-

land, blijven inzetten om van de bv een aantrekkelijke rechtsvorm te maken. De flex-bv in 2012 werd deels ingegeven door dreigende concurrentie van buitenlandse rechtsvormen. Terwijl u tot 2012 voor de oprichting van een bv nog een behoorlijk startkapitaal en ministeriële goedkeuring nodig had, kon u binnen een paar uur op internet

“Geeft de rechtsvorm wel een passende uitstraling?”

een buitenlandse vennootschap kopen. Hiermee kon u vervolgens evengoed actief worden op de Nederlandse markt.

Imago

Om te voorkomen dat de markt overspoeld zou worden met schimmige limiteds (Ltd's), moest de bv aantrekkelijker worden. Dat heeft geresulteerd in de flex-bv. U kunt uiteraard ook nog steeds voor een limited, Delaware Inc. of andere exotische rechtsvorm kiezen, maar sinds de invoering van de flex-bv is

daar eigenlijk geen reden meer voor. U ondervindt er vermoedelijk alleen maar nadelen van. Wanneer u de buitenlandse vennootschap vanuit Nederland drijft, moet u deze inschrijven bij de Nederlandse Kamer van Koophandel. De kosten daarvan komen boven op de kosten van het buitenlandse handelsregister. Belangrijker nog is dat een Ltd of Inc of vergelijkbare variant, terecht of onterecht, geen al te betrouwbaar imago heeft. U kunt zich afvragen of zo'n rechtsvorm een passende uitstraling geeft aan uw onderneming. De situatie is anders als u de rechtsvorm alleen maar gebruikt voor belastingontwijking. In dat geval kan het gunstig zijn om bijvoorbeeld gebruik te maken van een Antilliaanse nv.

Vof

Ook al is de bv flexibel gemaakt, het blijft een rechtsvorm in een keurslijf. U mag bij de flex-bv in grote mate zelf kiezen hoe u de statuten invult, maar de opbouw blijft hetzelfde. De notaris legt u hooguit een keuzemenu voor. Al te persoonlijke en creatieve wensen kunt u in de statuten niet kwijt. U kunt de statuten zelfs niet in een andere taal dan Nederlands opstellen. Buitenlandse partners of investeerders moeten dus genoeg nemen met een vertaling. De maatschap en de vof bieden wat dat betreft echte vrijheid. U hoeft niet langs de notaris voor de oprichting en u kunt de vennootschap invullen hoe u maar wilt. Een maatschap of vof is in feite gewoon een overeenkomst tussen partijen. U kunt daarin afspreken dat vennoten gemakkelijk kunnen in- en uittreden, bij de bv is daarvoor steeds een gang naar de notaris nodig. Als u met andere bv's samenwerkt in een project, kan het praktisch zijn om de samenwerking

te gieten in de vorm van een vof. De vof is fiscaal transparant en betaalt zelf dus geen vennootschapsbelasting. De winst wordt direct toegerekend aan de deelnemende vennoten, bijvoorbeeld uw bv. Als het project beëindigd wordt, kunt u de vof gemakkelijk opdoeken.

Het grote nadeel ten opzichte van een bv is dat de vennoten van de vof of maatschap persoonlijk aansprakelijk zijn. De vrijheid van deze rechtsvormen komt dus met een prijs. Het is maar de vraag of volledige vrijheid bij het inrichten van de vennootschappelijke structuur wel zo'n groot genoegen is. Dat het mogelijk is om bijzondere afspraken te maken, betekent nog niet dat u daaraan ook behoefte hebt. Meer mogelijkheden leiden ook tot meer keuzestress. Bij een bv hoeft u zich niet het hoofd te breken over iedere bepaling in de statuten, de notaris zorgt er wel voor dat u een werkbaar stuk krijgt opgeleverd.

Nv

Waarom zou u het bij een bv laten als u ook een nv kunt oprichten? Een nv is nuttig als u uw onderneming naar de beurs wilt brengen. De aandelen kunnen dan op grote schaal verhandeld worden ('naamloos', dus zonder dat de aandeelhouders in het aandeelhoudersregister staan opgenomen). Een nv wordt ook wel eens gebruikt om een calimerocomplex te compenseren. Ondernemingen die bang zijn door hun kleine omvang niet serieus genomen te worden, kunnen de uitstraling wat oppoetsen door voor de nv-vorm te kiezen. Soms heeft dat het gewenste effect. Een nv heeft nu eenmaal een nog wat robuuster en degelijker imago dan een bv. Om dezelfde reden kiezen sommige ondernemers ervoor hun eenmanszaak om te zetten in een bv, ook als dat fiscaal niet voordelig is.

Nadelen

Tegenover het solide imago van de nv staan wel wat nadelen. Daar waar de bv in 2012 gemoderniseerd is, is de nv nog ouderwets. Er bestaan weliswaar plannen voor flexibilisering van de nv, maar voor-



lopig laat de flex-nv nog op zich wachten. Dat betekent dat de nv nog vast zit aan eisen over kapitaalstorting (ten minste € 45.000) en een bankverklaring. Alle plezierige mogelijkheden die met de flex-bv werden geïntroduceerd (stemrechtloze aandelen, ruime vrijheid bij het doen van uitkeringen, geen verbod op financiële steunverlening, de ava in het buitenland kunnen houden, een lock up-regeling, vrijheid bij het inkopen van eigen aandelen, een eigen bestuurder per groep aandeelhouders kunnen benoemen etc.) gelden voor de nv niet. U doet zichzelf dus tekort door te kiezen voor een nv als dat niet per se nodig is.

Vroeger was een mogelijk voordeel van een nv ten opzichte van een bv nog dat alleen de aandelen van de nv vrij verhandelbaar waren. Ook wat dat betreft heeft de bv de nv ingehaald. Sinds de invoering van de flex-bv kunnen ook bv-aandelen vrij verhandeld worden. Het besloten karakter van de bv – dat wat de bv de bv maakte – is sindsdien niet meer verplicht. Aandelen hoeven dus niet

meer eerst aangeboden te worden aan een medeaandeelhouder. Als u niets regelt, blijft uw bv besloten. Maar als u dat wilt, zet de notaris voor u in de statuten dat de aandelen vrij verhandelbaar zijn. U kunt uw bv op deze manier dus het karakter geven van een nv, met behoud van het flexibele karakter van de bv.

Geliefd

De bv blijft – terecht – een geliefde rechtsvorm. Met de invoering van de flex-bv is de populariteit van de bv alleen maar verder toegenomen. De angst voor misbruik van de flex-bv ('iedereen kan met een startkapitaal van één eurocent een bv oprichten') is in de praktijk onterecht gebleken. Een bv biedt nog altijd een degelijke uitstraling in combinatie met een adequate bescherming tegen aansprakelijkheid van u als dga.

Bert van Mieghem, advocaat bij Wybenga Advocaten, e-mail: vanmieghem@wybenga-advocaten.nl