

# Eenmanszaak of B.V. ?

Door MFFA Belastingadvies



Fiscaal Adviseurs

## Eenmanszaak vs Besloten Vennootschap (B.V.)

Iedere ondernemer heeft zichzelf wel eens de vraag gesteld of het misschien niet handiger is om de eenmanszaak om te zetten naar een B.V. dan wel andersom.

Om deze vraag te kunnen beantwoorden spelen verschillende factoren een rol. In deze brochure zullen wij ingaan op een aantal voordelen en nadelen van wijziging van rechtsvorm in of uit een B.V. Als gesproken wordt over een eenmanszaak wordt ook bedoeld de vennootschap onder firma (VOF).



Fiscaal Adviseurs

## **Inhoudsopgave**

Besloten Vennootschap (B.V.)	blz. 4
Wijzigingen Flex B.V. ten opzichte van een "oude" B.V.	blz. 4
Voor- en nadelen van de B.V./eenmanszaak	blz. 6
De nadelen van een BV ten opzichte van eenmanszaak	blz. 7
Overige redenen om te kiezen voor eenmanszaak of BV	blz. 8
Omzetting eenmanszaak in een B.V.	blz. 9
Terugkeer uit de B.V naar eenmanszaak	blz. 10



### **Besloten Vennootschap (B.V.)**

In boek 2 van Burgerlijk wetboek staat de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, afgekort B.V., geregeld. Het is een rechtspersoonlijkheid bezittende vennootschap met een in aandelen verdeeld maatschappelijk kapitaal, waarin ieder der aandeelhouders voor een of meer aandelen deelneemt.

Oprichting geschiedt door de notaris. De notariële oprichtingsakte is ook de statuten van de B.V..

De B.V. is een rechtspersoon, dat houdt in dat zij een zelfstandig drager van rechten en verplichtingen is. Zo is de B.V. bijvoorbeeld als belastingplichtige zelfstandig onderworpen aan de vennootschapsbelasting.

Het besloten karakter van de B.V. betekent dat de aandelen slechts in beperkte kring, afhankelijk van de statutaire regeling daaromtrent, overdraagbaar zijn. Voor iedere andere overdracht dan die welke ingevolge de statuten of de wet vrijelijk kan geschieden, dienen de statuten van de B.V. een zogenaamde blokkeringsregeling, goedkeurings- of aanbiedingsprocedure te bevatten.

De beperkte aansprakelijkheid houdt in dat de aandeelhouders in beginsel niet persoonlijk aansprakelijk zijn voor hetgeen in naam van de B.V. wordt verricht.

De B.V. heeft de volgende organen: de algemene vergadering van aandeelhouders (ava) en het bestuur. Wie aandeelhouder is, wordt in het aandeelhoudersregister bijgehouden. Aan de ava komt, binnen de door de wet en de statuten gestelde grenzen, alle bevoegdheid toe, die niet aan het bestuur of een ander is toegekend. Het bestuur is belast met het besturen van de B.V. en vertegenwoordigt de B.V. in en buiten rechte.

Vanaf 1 oktober 2012 is het mogelijk om een Flex B.V. op te richten. De Flex B.V. wetgeving geldt zowel voor nieuwe als bestaande B.V.'s!

### **Wijzigingen Flex B.V. ten opzichte van een "oude" B.V.?**

De Belangrijkste wijzigingen (voordelige) voor de Flex B.V. zijn:

- Afschaffing 18.000,- euro minimumkapitaal.



- Een B.V. kan voortaan opgericht worden met ieder gewenst kapitaal, bijvoorbeeld 10.000,- 1.000,- of 1,- euro, maar ook een kapitaal van 0,50 of 0,10 eurocent volstaat.
- Bankverklaring vervalt doordat het minimumkapitaal is verdwenen
- Er is geen accountantsverklaring meer nodig bij inbreng van goederen.
- Veel meer flexibiliteit in de statuten van de B.V.

De nadelige veranderingen aan de Flex-BV zijn:

- Aandeelhouders kunnen niet meer zelfstandig besluiten tot dividenduitkeringen (voorheen in de AvA). Voortaan zal het bestuur van de BV goedkeuring voor de uitkering moeten verlenen.
- Het bestuur moet nagaan of de BV na deze uitkering nog aan haar verplichtingen kan blijven voldoen. (uitkeringstoets) Dit geldt voor de periode van 1 jaar na de uitkering. Blijkt achteraf dat ten onrechte goedkeuring is verleend, en het bestuur dit had moeten weten, dan kunnen de bestuurders persoonlijk aansprakelijk worden gesteld om het tekort in de BV aan te zuiveren tot maximaal het bedrag van de eerdere uitkering.
- Ook aandeelhouders kunnen aansprakelijk gesteld worden tot terugbetaling van het bedrag dat zij ontvangen hebben, in het geval zij ook hadden behoren te weten dat de uitkering onverantwoord was.
- Bovengenoemde punten gelden ook bij terugbetaling van kapitaal door de BV aan de aandeelhouders.



## Voor- en nadelen van de B.V./eenmanszaak

- Risico beperking

Op gebied van de aansprakelijkheid is de B.V. te prefereren boven een eenmanszaak. In tegenstelling tot het privévermogen van de eigenaar van een eenmanszaak, is het privévermogen van de directeur-groootaandeelhouder (DGA) afgescheiden van het vermogen van de B.V..

- Fiscaal voordeel

Het fiscale voordeel betreft vooral een liquiditeitsvoordeel.

Bij de eenmanszaak wordt de gehele jaarlijkse winst na aftrek van de toepasselijke ondernemersaftrek [2013: maximum zelfstandigenaftrek bedraagt € 7.280] naar het progressieve tarief met inkomstenbelasting (IB) belast. Voor de 65-plusser bedraagt de zelfstandigenaftrek 50% van de tabelbedragen. Vanaf 2013 is de zelfstandigenaftrek – behoudens voor starters - nog slechts verrekenbaar met winst uit onderneming tot nihil. Voor niet verrekende zelfstandigenaftrek geldt een carry forward termijn van 9 jaar. Het IB-tarief loopt op van 37% tot 52% (2013). Verder geldt met ingang van 1-1-2007 de zgn. MKB- winstvrijstelling voor degene met een eenmanszaak. Vanaf 2010 is het 1225 uren criterium vervallen m.b.t. de MKB-winstvrijstelling: dit is gunstig voor deeltijd- of hybride-ondernemers die naast hun baan ondernemen. De MKB-vrijstelling bedraagt 14% (2013) van de winst na ondernemingsaftrek.

Op gebied van de verliesverrekening is de carry back termijn van de B.V. 1 jaar terwijl voor een eenmanszaak een termijn van carry back staat voor de eenmanszaak 3 jaar. Om verliezen carry forward te mogen verrekenen geldt voor de B.V. en voor de eenmanszaak een termijn van 9 jaren.

Normaliter is voor carry back een beschikking verliesverrekening vereist. Echter middels de aangifte vennootschapsbelasting kan reeds een voorlopige verliesverrekening plaatsvinden van 80%.

Bij de B.V. wordt de jaarlijkse winst tot € 200.000 met 20% en hierboven met 25% (2013) vennootschapsbelasting (VPB) belast. De inkomstenbelasting op door de B.V. uitgekeerde winst, de zogenaamde AB-heffing bedraagt 25%. Hierdoor komt de gecombineerde belastingheffing op door de B.V. uitgekeerde hoge winsten uit op 43,75 %. ( $25\% \text{ VPB} + 75\% \times 25\% \text{ IB}$ ). Hetgeen een tariefvoordeel betekent van 8,25% ten opzichte van het toptarief inkomstenbelasting (52%). Voor uitgekeerde winsten tot € 200.000 bedraagt het tariefvoordeel van de B.V. max. 12% ( $20\% \text{ VPB} + 80\% \times 25\% \text{ IB} = 40\% \text{ -/ - } 52\%$ ). Indien de winst niet direct wordt uitgekeerd door de B.V. is er tevens een liquiditeitsvoordeel in de B.V. ad



32% (het verschil tussen 52% inkomstenbelasting en 20% vennootschapsbelasting). Voor ondernemingen die de cash flow nodig hebben voor de (groei van de) onderneming of aflossing van een financiering is de B.V. dus interessant. Wel rust op deze middelen uiteraard een latente inkomstenbelastingclaim en zal, zeker wanneer de middelen ter

- Pensioen in eigen beheer

De eigenaar van een eenmanszaak die recht heeft op zelfstandigenaftrek, kan via de fiscale oudedagsreserve (FOR) een oudedagsvoorziening vormen. De jaarlijkse dotatie belooft 12% van de winst, met in 2013 een maximum van € 9.542. Een DGA kan pensioenrechten ten laste van de winst van de B.V. opbouwen; de omvang van deze rechten is afhankelijk van zijn dienstjaren bij de B.V. en de hoogte van zijn salaris. Bij hogere salarissen geeft een pensioentoezegging door de B.V. vaak een betere oudedags verzorging dan de FOR. Bovendien wordt de omvang van de pensioendotatie niet, zoals de omvang van de FOR-dotatie, getoetst aan de omvang van het fiscale ondernemingsvermogen.

- Continuïteit

Bij een B.V. kan bedrijfsopvolging en samenwerking alsmede participatie door werknemers of derden vaak eenvoudiger en fiscaal voordeliger verlopen dan bij de eenmanszaak. De onderneming dient dan wel in een holdingstructuur te zijn ondergebracht.

Verder kan de boekwinst op een verkocht bedrijfsmiddel in een herinvesteringsreserve (HIR) worden ondergebracht. Bij staken van de eenmanszaak moet echter over de vrijval HIR normaliter worden afgerekend, tenzij sprake is van staken door overheidsingrijpen of herinvestering in een nieuwe onderneming binnen 12 maanden (vanaf 2007).

De HIR kan in beginsel over het stakingsmoment van de activiteiten in de B.V. worden meegenomen, behoudens in combinatie met een aandeelhouderswisseling van meer dan 30% (tegenaan handel in HIR B.V.'s).

### **De nadelen van een BV ten opzichte van eenmanszaak**

- de B.V. heeft structureel hogere administratie- en advieskosten; dit nadeel zal minder worden doordat er een wetsvoorstel komt inzake vereenvoudiging opstellen jaarrekening van kleine



rechtspersonen, waarbij de jaarrekening en de aangifte vennootschapsbelasting uiteindelijk in 1 document kunnen worden vastgelegd;

- de B.V. heeft extra juridische verplichtingen. Bijvoorbeeld publicatie handelsregister, gebruikelijk loonregeling: minimum jaarsalaris in de B.V. in beginsel € 43.000(2013).

### **Overige redenen om te kiezen voor eenmanszaak of BV**

Ook niet-fiscale redenen kunnen een rol spelen bij de keuze tussen een eenmanszaak en een B.V., te denken valt aan status en continuïteit van de onderneming, heldere organisatiestructuur, etc. Ook de (extra) kosten voor een BV kunnen daarbij een rol spelen. Aansprakelijkheid is een belangrijk motief om voor de BV te kiezen. Een IB-ondernemer is met zijn gehele (privé)vermogen verbonden voor alle ondernemingsverbintenissen. In een VOF geldt dat ook voor verbintenissen aangaan door andere vennoten, en wel voor het geheel daarvan (met regres op de medevennoten). Dit wordt de hoofdelijke aansprakelijkheid genoemd. Na het oprichten van de BV is de aandeelhouder in beginsel niet aansprakelijk en loopt alleen het risico dat het gestorte kapitaal en eventuele verstrekte leningen door verliezen teniet gaan. Vaak zal een bank echter de aandeelhouder vragen borg te staan voor leningen aan de BV. Mocht de BV niet aan haar verplichtingen kunnen voldoen, dan zal de aandeelhouder als borg worden aangesproken. Daarnaast is een bestuurder aansprakelijk voor schulden van de BV als er sprake is van onbehoorlijk bestuur. Zo moet bijvoorbeeld bij betalingsonmacht van de BV tijdig melding te worden gemaakt bij de Belastingdienst op straffe van aansprakelijkheid. Met de invoering van de flex-BV-wetgeving is de rol van de bestuurder bij dividenduitkeringen nog belangrijker geworden. De bestuurder moet op straffe van aansprakelijkheid toetsen of de positie van de vennootschap wel toestaat dat het dividend wordt uitgekeerd.

### Conclusie

Het antwoord op de vraag om te kiezen voor een B.V. of eenmanszaak hangt af van veel factoren. In elk concreet geval moet worden gezien of de voordelen opwegen tegen de nadelen. Standaardoplossingen zijn niet voorhanden.





### **Omzetting eenmanszaak in een B.V.**

De omzetting van een eenmanszaak in een B.V. kan, fiscaal gezien, op twee manieren gerealiseerd worden: (1) ruisend of (2) geruisloos.

#### De ruisende omzetting (met fiscale afrekening)

Van een ruisende omzetting is sprake als het bedrijf aan de B.V. wordt overgedragen tegen de werkelijke waarde. Door de overdracht aan de B.V. staakt de eenmanszaak haar onderneming. Fiscaal moet dan afgerekend worden over de daarbij vrijvallende stille- en fiscale reserves, goodwill en eventueel vrijval fiscale oudedagsreserve alsmede desinvesteringen. Voor zover deze stakingswinst meer bedraagt dan het bedrag van de maximaal toepasbare stakingsaftrek, de MKB-vrijstelling en de stakingslijfrente, zijn belast met het normale progressieve tarief inkomstenbelasting (maximaal 52%). De B.V. plaatst de overgenomen activa en passiva van de eenmanszaak op haar openingsbalans voor de werkelijke waarden.

Wanneer de ondernemer de intentieverklaring registreert bij de Belastingdienst waarin hij besluit zijn onderneming ruisend om te zetten in een B.V., kan de omzetting plaatsvinden met een terugwerkende kracht van maximaal 3 maanden. Registratie vóór 1 april betekent dat de onderneming fiscaal met ingang van 1 januari van dat jaar voor rekening en risico van de B.V. kan worden gedreven.

#### De geruisloze omzetting (zonder fiscale afrekening)

Van een geruisloze omzetting is sprake als in beginsel de gehele onderneming aan de B.V. wordt overgedragen tegen boekwaarde. In dat geval wordt voor fiscale doeleinden aangenomen dat de onderneming niet is gestaakt. Fiscaal hoeft dan niet afgerekend te worden over de stille- en fiscale reserves, goodwill en is geen sprake van desinvesteringen. Vrijval van de fiscale oudedagsreserve zal ook bij deze omzettingmethode plaatsvinden. Heffing van inkomstenbelasting over de vrijval FOR kan meestal voorkomen worden door toepassing van de stakingsaftrek, de MKB-vrijstelling en de stakingslijfrente. Deze methode is onderworpen aan een groot aantal voorwaarden. Commercieel vindt de overdracht wel tegen werkelijke waarde plaats. Behoudens een aantal crediteringen wordt in beginsel de waarde van de gehele onderneming omgezet in aandelenkapitaal.

Fiscaal wordt deze zogenoemde commerciële herwaardering (hoog aandelenkapitaal) vanaf 2001 niet erkend. Dit betekent dat op de geruisloos overgedragen meerwaarden van de eenmanszaak een IB-claim gaat rusten van 25%.



Wanneer de ondernemer de geruisloze intentieverklaring vóór 1 oktober van een bepaald jaar registreert bij de Belastingdienst, kan de omzetting fiscaal met terugwerkende kracht per 1 januari van dat jaar plaatsvinden.

Welke methode?

Het antwoord op de vraag welke omzettingmethode voordeliger zal zijn, verschilt van geval tot geval. In het algemeen is het hierbij zo dat als er sprake is van (zeer) hoge stakingswinst de geruisloze methode de voorkeur geniet. In dat geval kan uitsluitend via deze methode heffing van inkomstenbelasting over de stakingswinst geheel uitgesteld worden.

### **Terugkeer uit de B.V.**

Indien de winsten van de B.V. tegenvallen valt terugkeer uit de B.V. te overwegen. Immers een B.V. wordt pas bij hogere winsten fiscaal voordeliger dan een eenmanszaak. Zodra de ondernemingswinst duurzaam beneden het fiscale omslagpunt daalt, is een terugkeer uit de B.V. vanuit fiscaal oogpunt te overwegen. Ook de andere motieven (bijvoorbeeld 'juridische verplichtingen') voor rechtsvorm-wijziging kunnen een reden zijn voor terugkeer.

### Methoden terugkeer uit de B.V.

Terugkeer uit de B.V. kan volgens de volgende methoden:

- "ruisende" terugkeer uit de B.V. (met fiscale afrekening);
- "geruisloze" terugkeer uit de B.V. (zonder fiscale afrekening).

### Ruisende terugkeer uit de B.V.

Vormen van "ruisende" terugkeer uit de B.V. zijn:

- a. overdracht van alle activa/passiva aan de aandeelhouder;
- b. de B.V. aanhouden en een gedeeltelijke overdracht van activa/passiva aan de aandeelhouder;
- c. de B.V. een VOF of CV aan laten gaan met de aandeelhouder.

Van de 'ruisende' terugkeermethoden is methode c in veel gevallen vanuit fiscaal oogpunt de meest aantrekkelijke methode. In beginsel kan slechts via deze methode heffing van vennootschapsbelasting over de vrijval van fiscale en stille reserves (middels voorbehoud) geheel voorkomen worden. Ook kunnen



desinvesteringsbijtellingen en heffing van overdrachtsbelasting bij de inbreng van de onderneming (inclusief onroerende zaken) in de VOF / CV voorkomen worden.

Afhankelijk van de gekozen terugkeermethode kan de DGA de overblijvende B.V. aanhouden (methode b en c) dan wel verkopen of liquideren (methode a).

#### Geruisloze terugkeer uit de B.V.

Vanaf 2001 kan op verzoek zonder belastingheffing (vennootschapsbelasting en 25% inkomstenbelasting) worden teruggekeerd uit de B.V.. Het verzoek moet binnen 12 maanden na het gewenste overgangstijdstip worden ingediend. Heffing bij ontbinding van de B.V. wordt voorkomen via een zogenaamde terugkeerreserve. Vereist is onder andere dat de onderneming wordt voortgezet door de voormalig aandeelhouder/natuurlijk persoon. Verder moet de B.V. een (materiële) onderneming drijven en mag de B.V. alleen natuurlijke personen als aandeelhouder hebben. Ingeval van een holdingstructuur, waarbij de holding-B.V. zich uitsluitend bezig houdt met het houden van aandelen en de onderneming zich in de werk-B.V. bevindt, zal voorafgaande aan de geruisloze terugkeer moeten worden gereorganiseerd om de faciliteit deelachtig te kunnen laten worden. Deze reorganisatie zou kunnen plaatsvinden door:

- vervreemding aandelen werk-B.V. aan voortzettende aandeelhouder;
- overdracht onderneming (binnen fiscale eenheid) door werk- aan holding-B.V.;
- juridische fusie tussen holding- en werk-B.V..

Over de overgedragen fiscale claims moet worden afgerekend op het moment waarop de onderneming of een zelfstandig gedeelte daarvan wordt gestaakt. Nadeel is dat (stakings) lijfrenteverplichtingen (behoudens de FOR-lijfrente plus de waardeaan groei ervan wegens oprenting van de FOR binnen de B.V.) van de B.V. extern moeten worden ondergebracht. Hierdoor zal deze methode waarschijnlijk slechts op beperkte schaal worden toegepast, bijv. in situaties met (TBS)pand(en) of evt. niet verrekenbare compensabele verliezen.

#### **Tot slot**

Op grond van bovenstaande blijkt maar weer eens dat de keuze welke rechtsvorm gekozen dient te worden heel belangrijk is.



Fiscaal Adviseurs

Indien u naar aanleiding van bovenstaande nog vragen heeft neem dan gerust contact op voor een vrijblijvend gesprek. Wij hebben een “eenmanszaak of BV” calculator ontwikkeld die door middel van invoer van variabelen kan bepalen wat de gevolgen zijn als u van eenmanszaak dan wel B.V. overstapt.

Voor meer informatie:

[info@mfa.nl](mailto:info@mfa.nl)