

Successierechten

Nr. 1 – 7 januari 2019
Maandelijks nieuwsbrief
verschijnt niet in juli

Afgiftekantoor
Brussel X
P 2A9331

<i>Inhoud</i>	<i>p.</i>
Commentaar	
<i>Fiscaal gunstregime voor de vererving van familiale vennootschappen: het Vlaamse Gewest anticipeert</i> Matthieu JANSSENS DE BISTHOVEN	1
<i>Vlaanderen past het pas ingevoerde roerend partnerabatement inzake erfbelasting reeds aan</i> Jozef DECUYPER	9
<i>Hervorming van het Burgerlijk Wetboek op het vlak van het erfrecht – Het Brussels Hoofdstedelijk Gewest stelt het schenkingsrecht en het successierecht bij</i> Jozef DECUYPER	10

Fiscaal gunstregime voor de vererving van familiale vennootschappen: het Vlaamse Gewest anticipeert

- Wetsontwerp van 14 november 2018 tot invoering van het Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen en houdende diverse bepalingen

1. INVLOED VAN HET NIEUWE VENNOOTSCHAPSRECHT

De wetgever heeft de bedoeling om het 'oude' Wetboek Vennootschappen (W.Venn.) te vervangen door een nieuw en moderner Wetboek van

Vennootschappen en Verenigingen (WVV). (1) Het nieuwe vennootschapsrecht zal een aantal grondige vernieuwingen invoeren. Zo wordt het aantal vennootschappen herleid naar een viertal fundamentele vennootschapsvormen: de personenvennootschappen (maatschap, vof en Comm.V), de besloten vennootschap (bv), de coöperatieve

(1) Wetsontwerp van 14 november 2018 tot invoering van het Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen en houdende diverse bepalingen, *Parl.St.* Kamer 2018-19, 54-3119/012, www.dekamer.be/doc/flwb/pdf/54/3119/54k3119012.pdf#search=%22543119%20%20%2054%20%3Cin%3E%20keywords%22, hierna kortweg: 'Ontwerp WVV'.

vennootschap (cv) en de naamloze vennootschap (nv). Het concept 'kapitaal' wordt voor de meeste vennootschapsvormen afgeschaft. (1) De nv wordt de enige gangbare vennootschap waarvoor het concept kapitaal nog geldt. (2) Daarnaast biedt het WVV de mogelijkheid om aandelen met meervoudig stemrecht uit te geven. (3) Voor de val van de federale regering werd gestreefd naar een inwerkingtreding van het nieuwe vennootschapsrecht op 1 mei 2019. (4)

Deze grondige inhoudelijke wijzigingen vereisen logischerwijs ook aanpassingen aan de fiscale regelgeving. Federaal werd een wetsontwerp tot aanpassing van bepaalde federale fiscale bepalingen aan de Kamer voorgelegd. (5) De Vlaamse decreetgever nam op 21 december 2018 een "Decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1)" (6) aan, waarin de VCF aangepast wordt aan het inhoudelijk nieuwe vennootschapsrecht. Het is opvallend dat regionaal het

decreet reeds goedgekeurd werd, terwijl federaal de tekst van het Ontwerp WVV nog steeds niet aangenomen is. Het decreet treedt echter nog niet meteen in werking. Artikel 58 van het decreet geeft de Vlaamse Regering de mogelijkheid om zelf te bepalen wanneer de (meest relevante) bepalingen in werking zullen treden. Het lijkt logisch dat de Vlaamse Regering de inwerkingtreding van het decreet zo veel als mogelijk zal afstemmen op de inwerkingtreding van het WVV.

In deze bijdrage wordt stilgestaan bij de voorziene wijzigingen aan het gunstregime voor de vererving van aandelen van een familiale vennootschap voorzien in de artikelen 2.7.4.2.2. en 2.7.4.2.3. van de VCF. (7)

2. LOUTER TEKSTUELE AANPASSINGEN

In het nieuwe vennootschapsrecht krijgen de woorden *doel* en *voorwerp* een nieuwe betekenis. (8) Voortaan wordt de uitgevoerde activiteit van de vennootschap aangeduid als het '*voorwerp*' van de vennootschap. (9) Het '*doel*' van een vennootschap duidt voortaan op het (winst)oogmerk waarmee de vennoten de vennootschap oprichtten. (10) Op dit punt worden artikel 2.7.4.2.2, § 2 en § 3 VCF tekstueel gewijzigd, zodat de bepalingen uit de VCF in de toekomst zullen overeenkomen met de nieuwe

(1) Zie bv. artikel 5:1 Ontwerp WVV dat voor de besloten vennootschap, de opvolger van de bvba voorziet dat "de besloten vennootschap een vennootschap zonder kapitaal is waarin de aandeelhouders slechts hun inbreng verbinden".

(2) P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 2. Zie ook *infra* voor een uitvoeriger bespreking.

(3) Zie *infra* en onder andere art. 7:51-7:53 Ontwerp WVV.

(4) Art. 39 Ontwerp WVV.

(5) Wetsontwerp van 22 november 2018 tot aanpassing van bepaalde federale fiscale bepalingen aan het nieuwe Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen, *Parl.St.* Kamer 2018-19, 54-3367/001, www.dekamer.be/flux/flwb/pdf/54/3367/54k3367001.pdf#search=%22wetboek%20vennootschappen%20en%20verenigingen%20%2054%20%3Cin%3E%20keywords%22.

(6) Decreet van 21 december 2018 houdende diverse fiscale bepalingen (1), *Parl.St.* VI.Parl. 2018-19 (1716/4), hierna: '**decreet houdende diverse fiscale bepalingen**' of kortweg het '**decreet**'. Zie ook: ontwerp van decreet van 25 oktober 2018 houdende diverse fiscale bepalingen, *Parl.St.* VI.Parl. 2018-19 (1716/1).

(7) Hetzelfde verminderde tarief geldt voor de vererving activa van een 'familiale onderneming', maar gezien het nieuwe vennootschapsrecht hierop geen invloed heeft, laten wij de familiale ondernemingen voor deze bijdrage buiten beschouwing.

(8) In het Wetboek Vennootschappen duidt het *doel* de uitgevoerde activiteit aan, en het *winstoogmerk* van de vennootschap vloeide voort uit dit doel. Zie art. 1 W.Venn.

(9) Art. 1:1 Ontwerp WVV.

(10) Art. 1:2 Ontwerp WVV.

terminologie van het WVV. (1) Deze louter terminologische wijziging heeft verder geen fiscale gevolgen.

3. AANPASSING VAN DE PARTICIPATIEVOORWAARDE

3.1. Situering

Momenteel voorziet artikel 2.7.4.2.2., § 1, 2° VCF dat de erflater samen met zijn familie al naargelang de situatie volle eigenaar dient te zijn van ten minste **50 % of 30 % van de aandelen van een vennootschap** (2), opdat deze vennootschap als familiaal zou kunnen worden beschouwd. Klassiek spreekt men van de '*participatievoorwaarde*'. (3) Indien een vennootschap ook aan de activiteitsvoorwaarde voldoet, een reële

economische activiteit uitvoert en als de voorwaarden tot behoud gedurende nageleefd worden, vererven de aandelen van deze familiale vennootschap aan een verlaagd tarief van 3 % in rechte lijn en tussen partners en aan een verlaagd tarief van 7 % tussen alle andere personen. (4) Omdat dit een aanzienlijke vermindering is ten aanzien van de standaardtarieven wordt gesproken van een 'gunstregime' voor de vererving van de familiale vennootschap. (5)

De bedoeling van dit gunstregime, dat reeds lange tijd bestaat en een aantal belangrijke evoluties doormaakte (6), is altijd geweest om de continuïteit van familiale vennootschappen te garanderen. De wetgever wou vermijden dat erfgenamen die geconfronteerd werden met een (plots) overlijden van de pater familias – hoofdaandeelhouder – een deel van het familiebedrijf dienden te verkopen om de successierechten te kunnen betalen. Dit zou immers negatieve repercussies hebben op de Vlaamse tewerkstelling en de economie. Om van dit gunstregime te kunnen genieten, achtte de wet- en decreetgever het reeds van in den beginne cruciaal dat de erflater, samen met zijn familie, op het tijdstip van overlijden effectief over de

(1) Art. 9 van het decreet houdende diverse fiscale bepalingen. Zie ook de memorie van toelichting van het ontwerp van decreet houdende diverse fiscale bepalingen van 25 oktober 2018 (1716/1, 6). Artikel 12 van het decreet past artikel 2.8.6.0.3. VCF op dezelfde wijze aan.

(2) Concreet zijn momenteel drie scenario's mogelijk. Ofwel was de erflater met zijn familie volle eigenaar van 50 % of meer van de aandelen van de familiale vennootschap. Ofwel was hij samen met zijn familie volle eigenaar van 30 % van de aandelen en bezat hij samen met één andere familie ten minste de volle eigendom van 70 % van de aandelen van de vennootschap. Tot slot volstaat dezelfde participatie van 30 % ook indien de erflater samen met twee andere families 90 % of meer van de aandelen van de familiale vennootschap in volle eigendom aanhiel.

(3) R. DEBLAUWE, "Overdracht van familiale ondernemingen en vennootschappen", *T.Not.* 2012, 328-347; H. HOOYBERGHS, "De participatievoorwaarde in het gunstregime voor de schenking of vererving van familiale vennootschappen. – Wat met onverdeelde participaties?", *Successierechten* 2017, afl. 4, 1-4; H. CASIER, "Nieuwe Vlaamse fiscale spelregels inzake de overdracht van een familiebedrijf", *Successierechten* 2012, afl. 2, 1-10; omzendbrief VLABEL 2015/2 van 15 december 2015 betreffende de interpretatie van de regelgeving met betrekking tot de overdracht van familiale ondernemingen en vennootschappen zoals ingelast in de VCF van 13 december 2013 bij decreet van 19 december 2014.

(4) Art. 2.7.4.2.2. VCF. Zie ook: omzendbrief VLABEL 2015/2 van 15 december 2015 betreffende de interpretatie van de regelgeving met betrekking tot de overdracht van familiale ondernemingen en vennootschappen zoals ingelast in de VCF van 13 december 2013 bij decreet van 19 december 2014.

(5) Een schenking van aandelen van een familiale vennootschap kan, aan (zo goed als) dezelfde voorwaarden, genieten van een vrijstelling van schenkbelasting. Zie art. 2.8.6.0.3. VCF.

(6) Voor een overzicht van de historische evolutie van dit gunstregime zie o.a.: R. DEBLAUWE, "Overdracht van familiale ondernemingen en vennootschappen", *T.Not.* 2012, 328 e.v.; H. CASIER, "Nieuwe Vlaamse fiscale spelregels inzake de overdracht van een familiebedrijf", *Successierechten* 2012, afl. 2, 1-2.

'zeggenschap' binnen de vennootschap zou beschikken. (1)

3.2. Wijziging van artikel 3.7.4.2.2. VCF

In het 'huidige' vennootschapsrecht geldt het principe dat "één aandeel recht geeft op één stem". (2) Dit principe is van dwingend recht, waardoor het logisch is om de participatievoorwaarde te koppelen aan het *aandelenbezit* in de vennootschap. In het nieuwe vennootschapsrecht zal dit principe enkel nog van suppletief recht zijn. (3) Het wordt in de toekomst mogelijk om aan één aandeel meerdere stemrechten te koppelen. Het blijft eveneens mogelijk aandelen uit te geven waaraan geen stemrechten verbonden zijn. (4) Dit zorgt ervoor dat het loutere aandelenbezit (mogelijk) geen juiste weergave meer geeft van de zeggenschap binnen een vennootschap.

Te denken valt bijvoorbeeld aan een situatie waarin een erflater bij overlijden 'slechts' 25 % van de aandelen van een familiale vennootschap aanhoudt, maar waarbij – na de inwerkingtreding van het nieuwe vennootschapsrecht – statutair voorzien werd dat deze aandelen recht geven op 50 % van de stemrechten binnen de vennootschap. De huidige participatievoorwaarde (50 % of 30 % aandelenbezit) is in deze situatie niet vervuld, hoewel het duidelijk is dat

de erflater bij overlijden wel degelijk over de zeggenschap binnen de vennootschap beschikte. Een omgekeerde situatie is eveneens denkbaar. Stel een aandeelhouder die 50 % van de aandelen aanhoudt, maar daarmee slechts 25 % van de stemrechten bezit. In deze situatie zou de huidige participatievoorwaarde vervuld zijn, terwijl de erflater eigenlijk niet over de zeggenschap beschikte.

Vandaar dat de decreetgever het aandelenbezit vervangt door het *kunnen uitoefenen van stemrechten* (verbonden aan de aandelen). Dit zal onder het nieuwe vennootschapsrecht immers beter weergeven wie over de zeggenschap beschikt binnen een vennootschap. Hiervoor wordt artikel 2.7.4.2.2., § 1, 2°, eerste en tweede lid van de VCF aangepast, zodat deze bepaling na inwerkingtreding als volgt zal luiden (5):

"2° de nettoverkrijging van de volle eigendom, het vruchtgebruik of de blote eigendom van aandelen van een familiale vennootschap met zetel van werkelijke leiding in een van de staten van de Europese Economische Ruimte, op voorwaarde dat de aandelen van de vennootschap die op het ogenblik van het overlijden in volle eigendom toebehoren aan de erflater en zijn familie ten minste 50 % van de stemrechten in die vennootschap vertegenwoordigen.

In afwijking van het eerste lid verteenwoordigen de aandelen van de vennootschap die op het ogenblik van het overlijden in volle eigendom toebehoren aan de erflater en zijn familie minstens 30 % van de stemrechten in

(1) Memorie van toelichting van het ontwerp van decreet houdende diverse fiscale bepalingen van 25 oktober 2018 (1716/1, 7).

(2) Zie o.a. art. 238 en 541 W.Venn.

(3) Zie art. 7:51-7:53 Ontwerp WVV en de memorie van toelichting van het ontwerp van decreet houdende diverse fiscale bepalingen van 25 oktober 2018 (1716/1, 7).

(4) P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 1; C. BUYASSE, "Vlaams Gewest bereidt zich voor op komst nieuw vennootschapsrecht", *Fiscoloog* 2018, 1589, 6.

(5) Art. 9 van het decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1716/4).

die vennootschap, als hij en zijn familie aan een van de volgende voorwaarden voldoen:

- 1° samen met één andere aandeelhouder en zijn familie volle eigenaar zijn van de aandelen van de vennootschap die minstens 70 % van de stemrechten in die vennootschap vertegenwoordigen;
- 2° samen met twee andere aandeelhouders en hun familie volle eigenaar zijn van de aandelen van de vennootschap die minstens 90 % van de stemrechten in die vennootschap vertegenwoordigen."

In ons bovenstaande voorbeeld, waarin de erflater 'slechts' 25 % van de aandelen aanhield, maar hiermee 50 % van de stemrechten bezat, zou de nieuwe participatievoorwaarde wel vervuld zijn. Merk op dat ook voor familiale vennootschappen waarin meerdere families samen aandeelhouders zijn, het aanhouden van stemrechten het nieuwe criterium wordt om de drempels van 70 % en 90 % te berekenen.

3.3. Eerste kritieken uit de rechtsleer

Waardering van aandelen met meervoudig stemrecht?

SOUFFRIAU en MINGALEYEV halen terecht aan dat de waardering van aandelen in de toekomst mogelijk een heikel punt kan worden. (1) Indien binnen een vennootschap een aandeel type A en type B eenzelfde 'inbrengwaarde' hebben (bv. € 100), en als aan een aandeel type A één stemrecht verbonden is, terwijl aan aandelen type B twee stemrechten verbonden zijn, lijkt het logisch dat de aandelen type B een hogere

(1) P. SOUFFRIAU en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 2.

intrinsieke waarde hebben (meer dan € 100). Toch hebben ze een gelijke inbrengwaarde, en meestal geen nominale waarde. Hoe dient men de verschillende types aandelen dan economisch correct te waarderen?

De Vlaamse decreetgever beantwoordt deze vraag voorlopig niet. Aangezien bij vererving van aandelen van een familiale vennootschap nog steeds erfbelasting verschuldigd is, blijft het noodzakelijk de belastbare basis exact te waarderen om de verschuldigde erfbelasting te berekenen. (2) Bij gebrek aan een specifiek criterium geldt de algemene regel voorzien in artikel 2.7.3.3.1. VCF volgens welke "de belastbare waarde de door de aangevers te schatten verkoopwaarde is". Het valt aan te raden dat de decreetgever hieromtrent een (aantal) duidelijke waarderingsmethode(s) naar voren zou schuiven om lange discussies met de fiscale administratie te vermijden.

Is de decreetgever de passieve holdingvennootschappen vergeten?

Opvallend is ook dat de decreetgever de passieve holdings lijkt te zijn vergeten. De participatievoorwaarde werd immers enkel in artikel 2.7.4.2.2., § 1, 2°, eerste en tweede lid van de VCF, en dus enkel voor de actieve vennootschappen, aangepast. De huidige regeling voor passieve holdings, voorzien in artikel 2.7.4.2.2., § 2, lid twee blijft voorlopig ongewijzigd. Hierdoor geldt in de toekomst een andere participatievoorwaarde voor een actieve familiale vennootschap dan voor een passieve holding.

(2) In het geval van een schenking van aandelen van familiale aandelen zal dit minder problematisch zijn aangezien hiervoor een vrijstelling van schenkbelasting geldt. Zie artikel 2.8.6.0.3. VCF, dat in deze bijdrage niet verder besproken wordt.

Bij afwezigheid van een specifieke regeling in het decreet volstaat het dat een *passieve holding 30 % van de aandelen* bezit van een actieve dochtervennootschap die kwalificeert voor het gunstregime, om zelf van het gunstregime te kunnen genieten. Dit ongeacht de aan deze aandelen verbonden stemrechten. Allicht was het de bedoeling dat ook voor holdingvennootschappen de nieuwe participatievoorwaarde (30 % van de *stemrechten*) zou gelden. SOUFFRIAUX en MINGALEYEV halen terecht aan dat het decreet op dit punt lijkt in te gaan tegen de ratio legis van het gunstregime. (1) Wij vermoeden dat dit een louter vergetelheid betreft, die de decreetgever in de toekomst nog zal rechtzetten.

4. NIEUWE DEFINITIE 'KAPITAAL' VOOR DE VOORWAARDEN TOT BEHOUD

4.1 Kapitaal

Onder het nieuwe vennootschapsrecht blijft het oude concept van kapitaal enkel voor de kapitaalvennootschappen bestaan. Dit zijn de nv, de Europese coöperatieve vennootschap en de Europese vennootschap. Voor de andere vennootschappen verdwijnt dit begrip.

Bijgevolg zullen de bv en de cv geen kapitaal meer kennen. De oprichters zullen niet langer een bepaald bedrag moeten inbrengen als kapitaal, maar ze zullen erop moeten toezien dat de vennootschap van meet af aan over een '*eigen vermogen*' beschikt dat toereikend is om de voorgenomen activiteit uit te voeren. (2) Voor de oprichting zullen de vennoten hiervoor een financieel plan

dienen op te stellen waarin zij het zogenaamde '*aanvangsvermogen*' (i.e. de som van de initiële inbrengen) van de vennootschap moeten verantwoorden in het licht van de voorgenomen bedrijvigheid. (3) Behoudens statutaire afwijking dient dit aanvangsvermogen ook vanaf de oprichting volledig te worden volgestort. (4)

Ook deze nieuwe mogelijkheid heeft belangrijke fiscale gevolgen. Zo voorziet het huidige artikel 2.7.4.2.3., § 2, 3° VCF in een voorwaarde tot behoud, volgens welke het *kapitaal* van de familiale vennootschap niet mag dalen gedurende een periode van drie jaar na het overlijden van de erflater door uitkeringen of terugbetalingen. Wordt deze voorwaarde niet nageleefd, bijvoorbeeld doordat 2 jaar na het overlijden toch een kapitaalvermindering plaatsvindt, dan wordt alsnog erfbelasting geheven aan de normale tarieven op het uitgekeerde of terugbetaalde bedrag. (5)

4.2. Wijziging van artikel 3.7.4.2.3., § 2 VCF

Onderscheid tussen vennootschappen met en zonder kapitaal

Kapitaalbehoud blijft ook in de toekomst een van de voorwaarden tot behoud van het gunstregime. Aangezien een groot aantal vennootschappen onder het nieuwe vennootschapsrecht het begrip kapitaal niet meer zullen kennen, diende de decreetgever een nieuwe oplossing te bedenken. Het onderscheid dat de WVV invoert – tussen vennootschappen met

(1) P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 4.

(2) Voor de bv zie art. 5:1 tot 5:3 Ontwerp WVV.

(3) Voor de bv zie art. 5:4 Ontwerp WVV.

(4) Art. 5:8 W.Venn. Alsook C. BUYSSE, "Vlaams Gewest bereidt zich voor op komst nieuw vennootschapsrecht", *Fiscoloog* 2018, 1589, 6.

(5) Art. 2.7.4.2.4., § 1, lid 3 VCF.

en zonder kapitaal – wordt in de VCF overgenomen. (1)

Regeling voor vennootschappen met kapitaal

Voor de vennootschappen met kapitaal, waarvan de nv hét typevoorbeeld is, verandert er in feite niets. Net zoals voorheen zal het *kapitaal* van deze vennootschappen niet mogen dalen door uitkeringen of terugbetalingen binnen een periode van 3 jaar na het overlijden van de erflater. (2) Nieuw is wel dat de decreetgever nu uitdrukkelijk voorziet dat deze regeling ook geldt voor buitenlandse vennootschappen die een vergelijkbaar begrip hanteren.

Regeling voor vennootschappen zonder kapitaal

Voor de vennootschappen zonder kapitaal, zoals de bv en de cv, wordt een nieuwe regeling voorzien. In dergelijke vennootschappen mag “het **eigen vermogen** gedurende een periode van 3 jaar vanaf de datum van het overlijden van de erflater niet dalen tot onder het bedrag van de op datum van overlijden verrichtte inbrengen, zoals dit blijkt uit de jaarrekeningen”. (3)

(1) Art. 10 decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1716/4). Strikt genomen bestond dit onderscheid al, omdat voor bepaalde vennootschappen, bijvoorbeeld de maatschap, ook voordien geen kapitaalvereiste gold. Maar onder het nieuwe vennootschapsrecht zullen nu ook bepaalde mainstreamvennootschappen met rechtspersoonlijkheid bestaan zonder kapitaal.

(2) Zie het nieuwe artikel 2.7.4.2.3. § 2, 3^o, a) VCF opgenomen in artikel 10 van het decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1716/4).

(3) Zie het nieuwe artikel 2.7.4.2.3. § 2, 3^o, b) VCF opgenomen in artikel 10 van het decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1716/4).

Het bedrag van de reeds volgestorte inbrengen op datum van overlijden van de erflater wordt hierdoor fiscaal ‘vastgeklikt’. Daalt het eigen vermogen van de vennootschap binnen de 3 jaar na het overlijden van de erflater onder het vastgeklikte bedrag ten gevolge van uitkeringen of terugbetalingen aan vennoten, dan wordt op de terugbetaalde of uitgekeerde som alsnog erfbelasting geheven. Inhoudelijk is de regeling dezelfde als voor kapitaalsvennootschappen.

Opnieuw voorziet de decreetgever dat deze regeling ook geldt voor buitenlandse vennootschappen waarvoor geen kapitaalvereiste (of een vergelijkbaar begrip) geldt.

4.3. Advies Raad van State

Oorspronkelijk wou de decreetgever de nieuwe begrippen kapitaal en eigen vermogen rechtstreeks in artikel 1.1.0.0.2. van de VCF wijzigen, dat een lange lijst definities bevat. (4) De idee was goed, men wou deze begrippen op die manier in één keer voor het gehele hoofdstuk 7 (erfbelasting) en hoofdstuk 8 (schenkbelasting) van de VCF wijzigen. Maar de Raad van State merkte terecht op dat het begrip kapitaal in de hoofdstukken 7 en 8 van de VCF niet alleen in zijn vennootschapsrechtelijke betekenis gebruikt wordt. (5) Zo wordt in bepaalde artikelen in een geheel andere context verwezen naar “renten en kapitalen”, bijvoorbeeld in artikel 2.7.1.0.6., § 2 VCF en in artikel 2.7.1.0.10. van de VCF. Om misverstanden te vermijden, adviseerde de Raad van State om de nieuwe definities rechtstreeks in artikel 2.7.4.2.2. (en 2.8.6.0.3.) van de VCF op te nemen.

(4) Art. 2, 2^o van het voorontwerp van decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1716/1, 23).

(5) Advies 64.129/3 van 3 oktober 2018 van de Raad van State over het voorontwerp van decreet ‘houdende diverse fiscale bepalingen’ (1716/1, 49 e.v.).

De Vlaamse decreetgever volgde het advies waardoor de nieuwe definities rechtstreeks in het nieuwe artikel 2.7.4.2.3., § 2, 3°, onder punt a) en b) van de VCF terug te vinden zullen zijn.

4.4. Definitie aandelen niet gewijzigd

Het is eigenaardig dat de decreetgever het begrip aandelen, zoals gedefinieerd in artikel 2.7.4.2.2., § 2, lid 2 van de VCF (1) niet wijzigde. Daardoor blijft de definitie van aandelen ook na de inwerkingtreding van het decreet: "elk deelbewijs met stemrecht dat een deel van het **maatschappelijk kapitaal** vertegenwoordigt". Deze definitie blijft gelden voor alle vennootschappen, dus ook voor vennootschappen zonder kapitaal zoals de cv en de bv. Dit is problematisch want de aandelen van dergelijke vennootschappen zullen in de toekomst per definitie geen 'kapitaalvertegenwoordigende' waarde hebben. Strikt genomen vallen ze niet meer onder de definitie van aandelen voorzien voor het gunstregime. Hierdoor riskeren de aandelen van een cv en een bv uit het toepassingsgebied van het gunstregime te worden uitgesloten. (2) Ook dit lijkt een vergetelheid te zijn van de decreetgever, en zal nog aangepast of verduidelijkt moeten worden. (3) Voor kapitaalvennootschappen, zoals de nv, is dit uiteraard geen probleem.

Tot slot stellen sommige auteurs zich de vraag of ook aandelen zonder stemrecht niet in de definitie zouden moeten worden opgenomen. In bepaalde gevallen

geven die alsnog recht op stemrecht en bepalen zij dus mee de zeggenschap binnen de vennootschap. (4) Misschien dat de decreetgever bij een eventuele reparatie of verduidelijking ook deze discussie kan beslechten, of minstens verduidelijken?

5. BESLUIT

De invoering van het nieuwe vennootschapsrecht lijkt een werk van lange adem te zijn. Het zag er lange tijd naar uit dat het Ontwerp WVV nog voor kerst 2018 aangenomen zou worden en in die optiek heeft de Vlaamse decreetgever in allerijl geprobeerd om Vlaanderen fiscaal klaar te stomen via het decreet houdende diverse fiscale bepalingen van 21 december 2018. Zoals uit een aantal eerste bijdragen blijkt, heeft de decreetgever zich hierbij allicht wat vergalopperd. Het decreet houdende diverse fiscale bepalingen (1) van 21 december 2018 bevat nog een aantal belangrijke lacunes, die hierboven kort aangestipt werden.

Hierbij dient te worden opgemerkt dat de taak van de Vlaamse decreetgever, gelet op de verregaande hervormingen voorzien in het Ontwerp WVV, niet evident was. Bovendien is het nieuwe vennootschapsrecht nog niet goedgekeurd en zal het ook na goedkeuring naar alle waarschijnlijkheid niet meteen in werking treden. De decreetgever heeft dus nog tijd om een en ander te repareren.

Matthieu JANSSENS DE BISTHOVEN

Tiberghien Advocaten

(1) Alsook in art. 2.8.6.0.3., § 2, 3°.

(2) P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 4.

(3) C. BUYSSE, "Vlaams Gewest bereidt zich voor op komst nieuw vennootschapsrecht", *Fiscoloog* 2018, 1589, 7; P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 4.

(4) P. SOUFFRIAUX en E. MINGALEYEV, "Vlaamse regering bereidt zich voor op de hervorming van het vennootschapsrecht", *Fisc.Act.* 2018, 38, 4.