

# Werknemerseis bij schenking aanmerkelijk belangaandelen

**Bij schenking of vererving van aanmerkelijk belangaandelen kan onder voorwaarden de aanmerkelijk belangheffing worden doorgeschoven. In geval van schenking is een van de voorwaarden dat de verkrijger/opvolger op het moment van de schenking ten minste drie jaar in dienst is geweest: de werknemerseis.**

*Geert de Jong*

Schenking of vererving van aanmerkelijk belangaandelen wordt als vervreemding (het wisselen van eigenaar van een goed) aangemerkt. Om de aanmerkelijk belangheffing niet belemmerend te laten werken in bedrijfsopvolgingssituaties is een doorschuifregeling in het leven geroepen.

Om alleen reële opvolgingssituaties te faciliteren, geldt de doorschuifregeling alleen voor ondernemingsvermogen. Over beleggingsvermogen (of voor zover de waarde van de aanmerkelijk belangaandelen toegerekend kan worden aan beleggingsvermogen) geldt de doorschuifregeling niet, met uitzondering van de beleggingsmarge (deel van het beleggingsvermogen gelijk aan equivalent vijf procent waarde van het ondernemingsvermogen).

## Werknemerseis

Daarnaast geldt in geval van schenking de werknemerseis: op het moment van de schenking moet de verkrijger ten minste drie jaar in dienst zijn geweest bij de vennootschap waarvan de aandelen worden geschonken. De bedoeling van de wetgever was om hiermee verdere invulling te geven aan het doel alleen reële bedrijfsopvolgingen te faciliteren. Door de werknemerseis worden situaties gefacilieerd waarin de verkrijger al nauw en duurzaam betrokken is bij de onderneming en niet alleen de eigendom wordt overgedragen, maar ook de kennis van de onderneming.

## Dienstbetrekking

De aard van de dienstbetrekking is niet relevant. Aanvankelijk had de wetgever bedacht dat de opvolger als bestuurder in dienst van de vennootschap moest zijn, maar deze eis is versoepeld. Voldoende is dat sprake is van een dienstbetrekking (zowel écht als fictief) in de zin van de loonbelasting. De wetgever stelt geen verdere eisen aan de dienstbetrekking, zodat al snel aan de voorwaarde kan worden voldaan.

Hoewel de wetgever qua aard en omvang van de werkzaamheden niet zo veeleisend is, moet de dienstbetrekking wel realiteitswaarde hebben. Een louter papieren dienstbetrekking is niet voldoende. In de fiscale praktijk wordt ervan uitgegaan dat licht administratief, schoonmaak- of opruimwerk op basis van een oproep/nul-urencontract al kan volstaan.

## Versoepelingen werknemerseis

In de praktijk gelden verschillende versoepelingen van de werknemerseis, waaronder:

- de opvolger is niet in dienst bij de vennootschap waarvan de aandelen worden geschonken, maar bij een werk-bv daarvan;
- de opvolger is niet in dienst bij een vennootschap van de overdrager, maar werkt gedurende de driejaarstermijn via een eigen (management-)bv voor de (werk)vennootschap van de overdrager;
- de opvolger is niet onafgebroken bij één vennootschap in dienstbetrekking geweest, maar aansluitend bij meerdere concern-bv's;
- de driejaarstermijn kan onder voorwaarden worden verkort vanwege ziekte, faillissement, surséance van betaling of ondercuratelestelling.

## Geen werknemerseis

Onlogisch of niet: Anders dan voor de aanmerkelijk belangregeling kent de bedrijfsopvolgingsregeling binnen de Successiewet geen werknemerseis. Kortom, de BOR SW faciliteert ook verkrijgingen door opvolgers die niet in dienstbetrekking zijn.

## Belang voor de praktijk

Het is van belang dat de adviseur de werknemerseis nauwkeurig met cliënten bespreekt. Door een onvoorziene omstandigheid of gebeurtenis kan een bedrijfsopvolging eerder aan de orde zijn dan was voorzien. Het kan dan goed van pas komen als de driejaarstermijn er dan al op zit.

### Deel dit artikel



**Geert de Jong** is partner/belastingadviseur bij Grant Thornton Accountants en Adviseurs BV.

## GERELATEERD



NIEUWS | 17 februari 2022

### **Familiebedrijven bezorgd over regeling bedrijfsopvolging**

Bijna de helft van de familiebedrijven (44 procent) verwacht dat het eigendom ervan eerder verkocht wordt aan externen, als geen gebruik gemaakt kan worden van de... →



NIEUWS | 08 oktober 2021

### **Belastingadviseurs willen eerlijker belastingvrijstelling bij bedrijfsopvolging**

Eigenaren van grote familiebedrijven profiteren onevenredig veel van de vrijstelling van schenk- en erfbelasting bij bedrijfsopvolging. Het Register Belastingadviseurs... →



NIEUWS | 24 juni 2021

### **'Fiscale regels voor opvolging familiebedrijf moeten soepeler'**

De fiscale regelingen voor de overdracht van familiebedrijven aan een volgende generatie moeten eenvoudiger en minder streng. →



NIEUWS | 08 april 2021

### **'Toekomst familiebedrijven in gevaar bij andere belastingregels'**

Familiebedrijven verwachten grote financiële gevolgen als de bedrijfsopvolgingsregeling (BOR) en de doorschuifregeling (DSR) worden afgeschaft. Volgens onderzoek... →



FISCAAL | 21 juni 2017

### **Toerekening belastinglatentie bij BOR**

De Hoge Raad heeft onlangs duidelijk gemaakt welk deel van de belastinglatentie in mindering kan worden gebracht bij het vaststellen van de belaste verkrijging van... →