

Status: 08.04.2020

## **Verrekenbare verliezen in tijden van corona**

Hoe kan ervoor gezorgd worden dat verliezen die tijdens de Corona-crisis kunnen ontstaan, fiscaal aftrekbaar blijven?

Er moet een onderscheid worden gemaakt in fiscale verliezen tussen:

- Vennootschappen (GmbH, AG) en
- Duitse commanditaire vennootschappen (GmbH & Co. KG, KG).

### **1. Vennootschappen met rechtspersoonlijkheid**

In het geval van vennootschappen met rechtspersoonlijkheid, die verlies lijden, kan het verlies voor onbepaalde tijd worden overgedragen en worden verrekend met toekomstige winst of kan het een jaar worden terugschroefd.

#### Terugschroeven van verlies

De onderneming heeft het recht om te kiezen of en in hoeverre zij gebruik wil maken van de verliescompensatie in het voorgaande jaar. Deze optie wordt uitgeoefend in het kader van de belastingaangifte (van het verliesjaar).

Indien de onderneming geen aanvraag voor verliesverrekening in het voorgaande jaar indient, wordt het verlies ambtshalve zoveel mogelijk in aanmerking genomen.

De overdracht van verlies is beperkt tot één jaar en tot € 1 miljoen.

#### Overgedragen verlies (toekomst)

Als een onderneming in een jaar verlies lijdt en dit verlies niet volledig kan worden gecompenseerd met de winst van het voorgaande jaar, kunnen verliezen in principe voor onbepaalde tijd worden overgeboekt. De minimumbelasting moet echter wel in acht worden genomen: Tot een basisbedrag van € 1 miljoen per beoordelingsperiode is de onbeperkte aftrek van toepassing. Verlies die het basisbedrag overschrijdt, kan slechts worden afgetrokken tot 60% van het totale bedrag aan inkomsten die meer dan € 1 miljoen bedraagt. Indien er verder verlies blijft bestaan, kan deze worden verrekend met de winst van het volgende jaar.

### Verliezen bij verandering van aandeelhouder?

Als gevolg van een uitspraak van het “Bundesverfassungsgericht” (Federale Constitutionele Hof) is de wettelijke bepaling, volgens welke verlies van een vennootschap verhoudingsgewijs zonder substitutie verloren gaat bij een verandering van aandeelhouder tussen 25% en 50%, met terugwerkende kracht geschrapt. Als er dus aandelen tot 50% worden overgedragen aan een nieuwe aandeelhouder, wordt het verlies van de onderneming volledig behouden en kan deze worden verrekend met de winst in de komende jaren.

Bij een verandering van eigenaar van meer dan 50% binnen 5 jaar wordt het verlies volledig geëlimineerd volgens de huidige juridische situatie, tenzij:

- er een verandering van aandeelhouders binnen een groep van bedrijven is;
- er voldoende verborgen reserves zijn, of;
- er sprake is van een reorganisatie in de zin van § 8c lid 1a KStG, of;
- er een aanvraag wordt ingediend overeenkomstig § 8d KStG.

In het kort moet worden opgemerkt dat de aanvraag in het kader van § 8d KStG aan verschillende voorwaarden en eisen is onderworpen. Deze bepaling wordt mogelijk alleen in uitzonderlijke gevallen toegepast en de valkuilen zitten in de details.

Veel belangrijker is dat er momenteel een procedure loopt bij het “Bundesverfassungsgericht” (Federale Constitutionele Hof) om te onderzoeken of de bepaling inzake de opheffing van de schade überhaupt grondwettelijk is.

**Aanbeveling:** Alle verliesmeldingen moeten worden aangevochten en opengehouden, zodat verlies die tot nu toe verloren is gegaan, wellicht in de toekomst weer met de winst kan worden verrekend.

## 2. Commanditaire vennootschappen

Voor commanditaire vennoten die alleen met hun kapitaalbreng aansprakelijk zijn, voorziet de Wet op de Inkomstenbelasting in een beperking van het gebruik van het verlies. Volgens deze bepaling mag het aandeel in het verlies van de CV dat aan een commanditaire vennoot toe te schrijven is, niet worden gecompenseerd met andere inkomsten uit de bedrijfsvoering of met inkomsten uit andere soorten inkomsten (bv. werkgelegenheid of huur en lease) indien een negatieve vermogensrekening van de commanditaire vennoot wordt gecreëerd of verhoogd.

De focus ligt hier op de fiscale indeling van de aandeelhoudersrekeningen. Verlies kan alleen worden gecompenseerd met het bedrag van een positieve kapitaalrekening indien kapitaalrekeningen belastbaar eigen vermogen zijn. Als de aandeelhoudersrekening daarentegen belastbaar schuldkapitaal (leningen) vertegenwoordigt, kan het verlies dat aan de beherend vennoot toegerekend kan worden, niet worden gebruikt. Het niet-compensabele verlies kan niet worden gecompenseerd met andere positieve inkomsten in hetzelfde jaar waarin het verlies ontstaat, maar alleen in toekomstige jaren met positieve winsten uit dezelfde commanditaire vennootschap.

Veel bedrijven hechtten tot nu toe in de goede jaren geen belang aan de fiscale indeling van kapitaalrekeningen, omdat er tot nu toe geen verlies in het vooruitzicht werd gesteld.

Doorslaggevend voor de indeling als eigen vermogen of vreemd vermogen zijn met name de voorschriften in de aandeelhoudersovereenkomst voor de verrekening van positieve kapitaalsrekeningen met verlieslatende rekeningen (in de lopende boekhouding of uiterlijk bij het vertrek van de commanditaire vennoot uit de KG).

**Aanbeveling:** Controleer uw statuten om er zeker van te zijn dat de formulering van de kapitaalrekeningen op de crisis is voorbereid, voordat de verliezen zich voordoen.

Heeft u vragen?

Aarzel niet om contact met ons op te nemen.

Met vriendelijke groet,  
het Heisterborg team