

Corrigeren en regulariseren

Mr. Willy Huber
Mr. Dave van Moppes
www.htc-advocaten.be

Wijziging van de aangifte in inkomstenbelastingen

- Dwaling in feite
- Dwaling in rechte
- Beleidsbeslissing
- Rechtspraak

- Aangiftetermijn niet verstreken
- Aangiftetermijn verstreken, aanslag niet gevestigd
- Aanslag gevestigd

Formele mogelijkheden en termijnen

- Art. 366 WIB
- Art. 376 WIB
- Art. 1235 en 1376-1377 BW : onverschuldigde betaling
- Verrijking zonder oorzaak
- Vordering in schadevergoeding
- Art. 100 van de Wet Rijkscomptabiliteit
- Cass., 23 juni 2008

Waardevermindering op vordering Definitieve minderwaarde op vordering

- Art. 48 WIB en art. 22, 23 en KBWIB
- Art. 49 WIB en art. 23 KBWIB
Cass., 5 mei 1995
- BTW : art. 77 §1, 7° en 79 W.BTW

Voorheffingen versus voorafbetalingen

- Luik, 10 januari 2010
 - Cass., 16 januari 1992
 - Rb. Luik, 23 december 2004
 - Comm.I.B., art. 312/41 : terugvordering van genieter
- Voorbeeld :
- 100 bruto als netto uitbetaald
 - 40 BV nagevorderd
 - fiche voor 40 opstellen
 - behalve wanneer 40 wordt teruggevorderd

BTW-navordering

- Termijnen : art. 81bis W.BTW
 - 3 of 7 jaar
 - Verjaring
 - E.H.v.J., 9 juli 2009
 - Rb. Antwerpen, 03.04.2009 en Rb. Leuven, 14.03.2008
- Geldboete : kwijtschelding bij spontane regularisatie art. 3 KB nr. 41

Aftrek

- Verband met navordering
- Termijn : art. 4 KB nr. 3
 - Verval
 - 3 jaar

Teruggaaf

- Teruggaaf art. 76 W.BTW
- Teruggaaf art. 77 W.BTW
 - §1, 1° : afgedragen BTW is hoger dan verschuldigd
 - §1, 7° : schuldvordering is (deels) verloren gegaan

Hoe teruggaaf vragen ?

- BTW betaald op verzoek van Administratie die niet blijkt uit de aangifte : art. 6, eerste lid KB nr. 4
- Teruggaaf van andere BTW :
 - Teruggaaf art. 76 W.BTW : vak 'aanvraag om terugbetaling' : art. 8 (1) §§ 2 en 4 KB nr. 4
 - Teruggaaf art. 77 W.BTW : vak 61 'BTW-regularisaties' : art. 5 §1 KB nr. 4 + formaliteiten art. 79 W.BTW en art. 4 KB nr. 4
- Onterecht teruggaaf vragen : geldboete

Teruggaaf - termijn

- Art. 82bis W.BTW
 - 3 jaar
 - verjaring
- Art. 5 §2 KB nr. 4 : teruggaaf art. 77 W.BTW
 - 3 jaar
 - verval
- Art. 14 KB nr. 4 : teruggaaf BTW betaald op verzoek van Administratie
 - 3 jaar
 - verval

Navordering doorrekenen aan medecontractant

- Voorbeeld : geen BTW of BTW aan te laag tarief aangerekend
- Art. 1593 BW of 'BTW inclusief'
- Betwisting
- Betaling onder voorbehoud
- BTW aan medecontractant aanrekenen onder voorbehoud
- Factuur - afspraak met controle over verwerking
- Tijdstip van doorrekening : aftrek door medecontractant
- Medecontractant betrekken in discussie
- Medecontractant zonder recht op aftrek
- Aanpassing eigen recht op aftrek

BTW-navordering - geen doorrekening mogelijk

- Prijs inclusief BTW
Prijs 100, aangerekende BTW 0, nagevorderde BTW 21
Prijs 100, inclusief BTW : $21 * 100/121 = 17,36$
- Teruggaaf

BTW - teveel BTW afgedragen

- Voorbeeld : verkoop aan 21% ipv 6% BTW
Prijs 121 is inclusief 6% BTW : 6,85 BTW
Teveel afgedragen $21 - 6,85 = 14,15$
- Teruggaaf art. 77 §1, 1° WBTW
- Rb. Brussel, 01.03.2006

BTW - toepassing arrest Seeling

- H.v.J., 08.05.2003, Seeling : aftrek en onttrekking
- Wijziging art. 19 §1 WBTW vanaf 07.01.2007 : herziening
- Geldigheid wijziging art. 19 §1 WBTW ?
- Richtlijn 2009/162/EU : splitsen vanaf 01.01.2011

Registratierechten

- Teruggaaf : art. 208-209 W.Reg.
- Verjaring : art. 215 en 217(2) W.Reg.
- Brussel, 3 april 2008

Successierechten

Correctie van oorspronkelijke aangifte versus nieuwe aangifte

- Aangifte (art. 36 W.Succ.)
- Aangiftetermijn : 5, 6 of 7 maanden (art. 40-41 W.Succ.)
- Betalingstermijn : 2 maanden (art. 77 W.Succ.)
- Interesten : vanaf verstrijken betalingstermijn (art. 81 W.Succ.)
- Geldboete (art. 123 e.v. en 141 W.Succ. en art. 9 KB 31.03.1936)
- Verjaringstermijn navordering : 10 jaar na aangiftetermijn (art. 137 W.Succ.)

Successierechten Voorbeeld

- Overlijden : 21.03.2003
- Termijn aangifte : 21.08.2003
- Betalingstermijn : 21.10.2003
- Aangifte : 21.10.2009
- Rechten : 10.000 EUR
- Geldboete 20% : 2.000 EUR
- Interesten 6 x 7% : 4.200 EUR

Successierechten Nieuwe aangifte of teruggaaf

- Art. 37 W.Succ. :
 - Vermeerdering actieve samenstelling
 - Verandering in devolutie
- Art. 135 W.Succ. :
 - Teruggaaf

Successierechten

- Art. 47 W.Succ. : ambtshalve aanslag
Cf. Antwerpen, 24 maart 2009
- Art. 131 en 132 W.Succ. : geldboete
Cf. Grondwettelijk Hof, 16 juli 2007

Fiscale Regularisatie

Fiscale regularisatie

- Fiscale regularisatie is een “klassieker”
- Eerste stelsel: Eenmalige Bevrijdende Aangifte
- Huidig en permanent stelsel werd ingevoerd met de wet van 27 december 2005 (B.S. 30 december 2005), met inwerkingtreding 15 maart 2006

Waarom regulariseren ?

- Berichten in de media
- Europese initiatieven m.b.t. gegevensuitwisseling
- Bankgeheim op losse schroeven...
- Politieke initiatieven op vlak van regularisatie en witwassen
- Financiële en economische crisis

Waarom regulariseren?

- Kunnen beschikken over het betreffende vermogen
- Gemoedsrust
- Strafrechtelijke aansprakelijkheid
- Bank overtuigen dat het vermogen “belast” werd
- Vermogensplanning

Bespreking basisprincipes

- Wie kan regulariseren?
- Wat kan voorwerp van regularisatie uitmaken?
- Voor welke periode kan er geregulariseerd worden?
- Bij welke instantie kan men regulariseren?
- Tarief?
- Fiscale en strafrechtelijke immuniteit?

Wie kan regulariseren ?

- Natuurlijke personen = rijksinwoner, onderworpen aan de PB en niet-rijksinwoner onderworpen aan de BNI
- Rechtspersonen = alle binnenlandse vennootschappen, onderworpen aan de VENB en alle buitenlandse vennootschappen onderworpen aan de BNI
- NIET: verenigingen die vallen onder de RPB

Wie kan regulariseren ?

- De regularisatiewet laat toe dat de regularisatieaangifte gebeurt door een gemachtigde (verwijzing preventieve witwaswet 11 januari 1993)
- In de praktijk: advocaten, erkende boekhouders-fiscalisten, externe accountants, bedrijfsrevisoren en banken.

Voorwerp regularisatie

- Principe: zeer ruim toepassingsgebied
- Uiteraard moet normale aangiftetermijn verstreken zijn
- Vb. zowel binnenlandse als buitenlandse rekeningen, onroerende goederen, verzekeringsproducten, enz...

Voorwerp regularisatie

- De wet zelf vermeldt drie categorieën regulariseerbare inkomsten:
 - **'beroepsinkomsten'** = sommen, waarden en inkomsten die worden opgenomen in een regularisatieaangifte, door een rechtspersoon of natuurlijk persoon die niet kan aantonen dat deze inkomsten in het jaar waarin zij werden behaald of verkregen, een andere aard hebben dan beroepsinkomsten.
 - **'overige inkomsten'** = sommen, waarden en inkomsten die worden opgenomen in een regularisatieaangifte door een natuurlijk persoon, op voorwaarde dat deze persoon aantoont dat deze bedragen in het jaar waarin zij zijn behaald of verkregen een andere aard hebben dan beroepsinkomsten.
 - **'btw-handelingen'** = alle in artikel 51 wbtw vermelde en aan btw onderworpen handelingen, welke worden opgenomen in een regularisatieaangifte door een rechtspersoon of natuurlijk persoon.
- De regularisatie van successierechten is ook mogelijk (cfr. standpunt Minister en Contactpunt)

Voorwerp regularisatie

- Geen mogelijkheid tot regularisatie indien de inkomsten, waarvan men de regularisatie beoogt:
 - het product/de realisatie van een witwasmisdrijf
 - voortkomen uit een onderliggend misdrijf, zoals omschreven onder artikel 3 van de preventieve witwaswet:
 - misbruik van vennootschapsgoederen/vertrouwen;
 - ernstige georganiseerde fiscale fraude;
 - voor andere misdrijven zie de preventieve witwaswet (mensenhandel, drugs, ...)

Voorwerp regularisatie

- De aangever is vóór de indiening van de regularisatie-aangifte schriftelijk in kennis gesteld van een onderzoek door een Belgische belastingadministratie, een sociale zekerheidsinstelling of een Belgische sociale inspectiedienst.
- Er werd reeds een regularisatie-aangifte ingediend.

Casus

- Cliënt (natuurlijk persoon) deelt mee dat hij 20 jaren geleden een btw-caroussel heeft georganiseerd waarvan hij de tegoeden op een Luxemburgse rekening heeft gezet.
- Hij wenst de niet eerder aangegeven tegoeden te regulariseren.

Casus

- ! Erkende bedrijfsrevisoren, erkende accountants en belastingconsulenten zijn onderworpen aan de preventieve witwaswetgeving ~ meldingsplicht?
- NIEUW: [Wet van 11 januari 1993, laatst gewijzigd door artikel 30,1° en 2° Wet 18 januari 2010 (BS 26 januari 2010)]

Casus

- Thans moeten deze beroepen (cfr. advocaten) niet melden aan de CFI wanneer zij binnen kader van hun beroepsuitoefening informatie ontvangen van een cliënt bij het bepalen van de rechtspositie van deze laatste, tenzij zij zelf deelnemen aan de witwasactiviteiten; zij juridisch advies voor witwasdoeleinden verstrekken, of zij weten dat hun cliënt juridisch advies wenst voor deze doeleinden.

Casus

Bepalen rechtspositie (moeilijk begrip)

GEEN regularisatie

GEEN melding

Moeilijke analyse

- Vaak moeilijke analyse
 - Misbruik van vennootschapsgoederen (492bis Sw.)
- *bestuurders, in feite en in rechte, die met bedrieglijk opzet en voor persoonlijke rechtstreekse of onrechtstreekse doeleinden gebruik hebben gemaakt van de goederen of van het krediet van de rechtspersoon en van die van zijn schuldeisers of vennoten, hoewel zij wisten dat zulks op betekenisvolle wijze in het nadeel was van de vermogensbelangen van de rechtspersoon*

Te regulariseren periode

- Welke periode? In wetgeving geen indicatie. Evenmin indicatie vanwege het Contactpunt, die stelt dat dit “de vrije keuze is van de aangever”
- Kan dit gekoppeld worden aan fiscale verjaringstermijnen?
 - 3 jaar
 - 7 jaar (vroeger 5 jaar)
 - 10 jaar (successierechten).

Te regulariseren periode

- Opgepast! Fiscale verjaring impliceert geen strafrechtelijke verjaring!
- Verjaringstermijn voor het witwasmisdrijf is in principe 5 jaar (wanbedrijf), maar in de praktijk echter onverjaarbaar (voortdurend misdrijf)
- Kan verregaande gevolgen hebben!

Te regulariseren periode

- vb:
 - Natuurlijk persoon heeft in jaren '70 reeds belaste beroepsinkomsten van 200.000 euro op een buitenlandse rekening gezet en gedurende 40 jaren de interesten die werden genoten niet aangegeven. Stand van de rekening 01-01-2010 is 500.000 euro.

Te regulariseren periode

- Kapitaal = per hypothese een legale herkomst en reeds belast.
- Maar ... niet aangegeven van interesten is een inbreuk op het WIB. Bedrieglijk opzet?
Indien ja = fiscale fraude

Te regulariseren periode

- Indien fiscaalrechtelijke verjaringstermijn als uitgangspunt (7 jaren):
 - 50.000 interesten genoten laatste 7 jaren.
 - 25% (incl. boete) = 12.500 euro te betalen + gemeentebelasting
- Maar wat met de interesten van de vorige 33jaren (250.000 euro) die worden gerepatrieerd?
- Indien overschrijving op Belgische rekening en / of wederbelegging = witwassen (artikel 505 Sw) (?)

Te regulariseren periode

- Conclusie:
 - Om elke strafrechtelijke aansprakelijkheid uit te sluiten is het aan te raden volledige regularisatie te doen. Dit in het belang van de belastingplichtige en in het belang van de adviseur

Moeilijke analyse

- Beschikbaarheid informatie en documentatie (bank, historisch vermogen, ...)
- Probleem 'partiële' regularisatie?
 - Waarde attest = beperkt tot het bedrag dat er op staat (deel gedekt en deel niet gedekt door attest)

Moeilijke analyse

- Quid aansprakelijkheid andere actoren onder art. 505 Sw.?
 - Begiftigden ?
 - Bankier ?
 - Adviseurs (cijferberoepen, notarissen, etc.)?

Casus

- Echtgenote erft 250.000 euro tegoeden op buitenlandse bankrekening in 1975
- Niet aangegeven in successie aangifte
- Sindsdien roerende inkomsten (interessen)

Casus

- Adviseer cliënte naar een volledige regularisatie
 - Successierechten (oude tarieven!) + 10% verhoging;
 - Alle roerende inkomsten

Casus

- Stel cliënte wil enkel 7 jaren roerende inkomsten.
- Tegoeden komen op Belgische rekening
- Cliënte vraagt om haar vervolgens te begeleiden bij vb. een schenking van deze tegoeden
- = mededader/medeplichtige aan witwassen !
- Melden? *bij de uitoefening van hun beroep, feiten vaststellen waarvan zij weten of vermoeden dat ze verband houden met het witwassen van geld moeten de CFI daarvan onmiddellijk op de hoogte brengen.*

Tarief

- Beroepsinkomsten :
 - Normaal belastingtarief voor het belastbaar tijdperk waarin de inkomsten werden behaald of verkregen
- Overige inkomsten : Normaal belastingtarief
 - + boete 10%-punten + gemeentebelastingen
 - Interesten: 15% → 25%
 - Dividenden : 25% → 35%
 - Successie : 27% → 37%
 - Fictieve liquidatie : 10% → 20%
- BTW :
 - tarief van het jaar van de verrichting

Waar regulariseren ?

- Waar kan men regulariseren?
 - Contactpunt voor regularisaties
 - Bij normale lokale controle
 - Bij BBI

Waar regulariseren ?

- Contactpunt voor regularisatie
 - Prefiling
 - Indiening van de aangifte, persoonlijk of door een gemachtigde
 - bijlagen (!)
 - Het “regularisatiedossier”
 - Binnen de 30 dagen (theoretisch) schriftelijk kennisgeving inzake ontvankelijkheid en vaststelling van de verschuldigde heffing
 - Betaling binnen de 15 dagen nà beslissing College
 - Bij ontvangst van de betaling een regularisatie-attest

Waar regulariseren ?

- Voordelen?
 - Wettelijk kader
 - Anonimiteit i.g.v. regularisatie ‘overige inkomsten’
 - Relatief snel
- Nadelen?
 - Geen verrekening?

Waar regulariseren ?

- Bij lokale controle of BBI?
- Voordelen
- Nadelen

Fiscale immuniteit

- De geregulariseerde inkomsten kunnen niet meer onderworpen zijn of worden aan de inkomstenbelasting cf. WIB, BTW, belastingverhogingen, nalatigheidsinteressen, boetes
- Kan evenmin aanleiding geven tot fiscale of onderzoeks-of controleverrichtingen
- Regularisatie-attest geldt als bewijsmiddel voor hoven en rechtbanken en administratieve rechtscolleges
- Steeds voor het bedrag vermeld op het attest!

Strafrechtelijk immuniteit

- Voor misdrijven bedoeld in WIB; BTW, SuccW; W.RR, Zegel gelijkgestelde taksen en 505 Sw
- Voor het bedrag vermeld op het attest
- Opmerking: niet voor sociale zekerheidsbijdragen

De VSBG

- Een strafrechtelijk alternatief?
- Het Verval van de Strafvordering mits Betaling van een Geldsom (de VSBG of de minnelijke schikking)
- Voorwaarden
- Praktijk (in combinatie met BBI-regularisaties)

Afsluitende opmerkingen

- Wetgeving is zeer onduidelijk in vergelijking met buitenlandse systemen wegens geen strafrechtelijke verjaring. Mogelijks in toekomst oplossing met una-via systeem?
- "Once in a lifetime"
- Uitwisseling Contactpunt @ CFI

HTC-Advocaten bv cvba
Brusselstraat 59
2018 Antwerpen
Tel. 03/259.09.59
Fax 03/237.60.36
advocaten@htc-advocaten.be
www.htc-advocaten.be