

## Overzicht al dan niet fiscaal misbruik

De administratie publiceerde twee lijsten over fiscaal misbruik. Hieronder een overzicht:

### Geen fiscaal misbruik

- Schenking d.m.v. handgift of bankgift
- Schenking voor een buitenlandse notaris
- Schenking door grootouders aan kinderen en kleinkinderen
- Schenking met voorbehoud van vruchtgebruik of ander levenslang recht
- Schenking waarop een verlaagd registratierecht voor schenkingen van toepassing is
- Schenking die een in het wetboek registratierechten voorziene vrijstelling geniet
- Schenking onder last en schenking onder ontbindende voorwaarde
- Gefaseerde schenking van onroerende goederen met een tussenperiode van meer dan 3 jaar
- Testament met zgn. 'generation skipping'
- Testament met maximale benutting van gunstregimes
- Tontine- en aanwasclausules
- Duo-legaat, voor zover dit na verrekening van de last, resulteert in een substantieel voordeel voor de bevoordeelde vereniging
- Kinderloos vrijgezel testament waarin men de nog in leven zijnde ouders als algemene legataris aanstelt.

Deze handelingen worden elk apart niet aanzien als fiscaal misbruik, maar als ze deel uitmaken van een gecombineerde constructie kan dit wel als fiscaal misbruik aangemerkt worden.

Wel fiscaal misbruik, tenzij de belastingplichtige aantoont dat de keuze voor een bepaalde rechtshandeling of een geheel van de rechtshandelingen verantwoord is door andere dan fiscale motieven

- Erfpachtconstructies: een gesplitste aankoop van een onroerend goed door gelieerde vennootschappen
- In het huwelijkscontract opgenomen eenzijdige verblijvingsbedingen of bedingen van ongelijke verdeling van de huwelijksgemeenschap, waarbij geen overlevingsvoorwaarde is voorzien. Bv sterfhuisclausule
- Ik – opa testament
- Inbreng door één echtgenoot van eigen goederen in de huwelijksgemeenschap, gevolgd door een schenking door beide echtgenoten samen, voor zover er sprake is van 'eenheid van opzet'
- Uitbreng uit de huwelijksgemeenschap van roerende goederen, gevolgd door een wederzijdse schenking tussen echtgenoten, meestal onder de ontbindende voorwaarde voor de schenking gedaan aan de eerst stervende echtgenoot

### De gesplitste aankoop dan toch geen fiscaal misbruik?

De gesplitste aankoop, voorafgegaan door een (al dan niet geregistreerde) schenking van de benodigde gelden, stond vermeld op de zgn. 'zwarte lijst' in de circulaire van 19 juli 2012.

Concreet wordt de situatie bedoeld waarbij een goed gesplitst wordt aangekocht (vruchtgebruik-bloze eigendom) en waarbij de bloze eigendom betaald wordt met gelden die voorafgaandelijk door de (toekomstige) vruchtgebruiker aan de (toekomstige) bloze eigenaar werden geschonken.

Opmerkelijk is dat de nieuwe circulaire deze voorafgaande schenking gevolgd door een gesplitste aankoop niet langer vermeldt (en al helemaal niet op de zgn. zwarte lijst) (behoudens in geval van een gesplitste aankoop van onroerend goed door gelieerde vennootschappen).

Mag hieruit worden afgeleid dat de Administratie de gesplitste aankoop niet langer viseert? Het lijkt op het eerste zicht alvast van wel.

In voorkomend geval, komt de Administratie alvast tegemoet aan een quasi unanieme rechtsleer (die de toepassing van de antimisbruikbepaling op de gesplitste aankoop voorafgegaan door een schenking van de nodige gelden sterk bediscussieerde), alsook aan haar eigen administratieve beslissingen uit het verleden.

Intussen is het standpunt rond de gesplitste aankoop alweer gewijzigd. Middels een nieuwe administratieve beslissing van 19 april 2013 heeft de Administratie geoordeeld dat een voorafgaandelijke schenking door de vruchtgebruiker van de prijs die moet worden betaald voor de bloze eigendom, niet meer als tegenbewijs zal aanvaard worden voor de toepassing van art. 9 W.Succ. Deze beslissing is van toepassing op alle gesplitste aankopen vanaf 1 september 2013.