

**BELGISCHE SENAAT****ZITTING 1992-1993**

8 JULI 1993

**Ontwerp van wet houdende fiscale bepalingen inzake fusie en splitsing van vennootschappen**

**VERSLAG  
NAMENS DE COMMISSIE  
VOOR DE FINANCIEN  
UITGEBRACHT  
DOOR DE HEER GEENS**

**INHOUD**

|                                                                      | Blz. |
|----------------------------------------------------------------------|------|
| I. Inleidende uiteenzetting door de Minister van Financiën . . . . . | 2    |
| II. Inleiding door de rapporteur . . . . .                           | 4    |
| III. Algemene bespreking . . . . .                                   | 6    |
| IV. Artikelsgewijze bespreking . . . . .                             | 11   |
| V. Stemmingen . . . . .                                              | 41   |
| Bijlagen . . . . .                                                   | 43   |
| Tekst aangenomen door de Commissie . . . . .                         | 78   |

Aan de werkzaamheden van de Commissie hebben deelgenomen:

1. Vaste leden: de heer Cooreman, voorzitter; mevr. Cahay-André, de heren Daerden, De Grauwe, mevr. Delcourt-Pêtre, de heren Deprez, Didden, Dighneef, Garcia, Goovaerts, Hatry, Jonckheer, Leroy, Moens, Schiltz, Tavernier, Vancrombruggen, van Thillo, van Weddingen, Weyts en Geens, rapporteur.

2. Plaatsvervangers: de heren Bayenet, de Donnée, Vanhaverbeke en Wintgens.

**R. A 16300***Zie:***Gedr. St. van de Senaat:**

765-1 (1992-1993): Ontwerp van wet.

**SENAT DE BELGIQUE****SESSION DE 1992-1993**

8 JUILLET 1993

**Projet de loi portant des dispositions fiscales en matière de fusion et de scission de sociétés**

**RAPPORT  
FAIT AU NOM  
DE LA COMMISSION  
DES FINANCES  
PAR M. GEENS**

**SOMMAIRE**

|                                                          | Pages |
|----------------------------------------------------------|-------|
| I. Exposé introductif du ministre des Finances . . . . . | 2     |
| II. Introduction du rapporteur . . . . .                 | 4     |
| III. Discussion générale . . . . .                       | 6     |
| IV. Discussion des articles . . . . .                    | 11    |
| V. Votes . . . . .                                       | 41    |
| Annexes . . . . .                                        | 43    |
| Texte adopté par la commission . . . . .                 | 78    |

Ont participé aux travaux de la commission:

1. Membres effectifs: M. Cooreman, président; Mme Cahay-André, MM. Daerden, De Grauwe, Mme Delcourt-Pêtre, MM. Deprez, Didden, Dighneef, Garcia, Goovaerts, Hatry, Jonckheer, Leroy, Moens, Schiltz, Tavernier, Vancrombruggen, van Thillo, van Weddingen, Weyts et Geens, rapporteur.

2. Membres suppléants: MM. Bayenet, de Donnée, Vanhaverbeke et Wintgens.

**R. A 16300***Voir:***Document du Sénat:**

765-1 (1992-1993): Projet de loi.

## 1. INLEIDENDE UITEENZETTING VAN DE MINISTER VAN FINANCIËN

Dit wetsontwerp beoogt het Wetboek van de inkomstenbelastingen aan te passen aan de wijzigingen die zijn aangebracht in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, teneinde de derde en de zesde Europese richtlijn betreffende de fusies en splitsingen van naamloze vennootschappen om te zetten in het Belgisch recht (1).

Vóór 1 januari 1990 was de bijzondere aanslag in geval van verdeling van het maatschappelijk vermogen tijdelijk niet van toepassing, in die zin dat de liquidatiebelasting verschuldigd bij de ontbinding van de vennootschap door fusie of splitsing werd uitgesteld tot op het ogenblik dat de overnemende of verkrijgende vennootschappen zelf hun vermogen — niet belastingvrij — verdeelden. Dit neutraliteitsprincipe bleek echter onvolkomen te zijn in die zin dat inzonderheid wanneer de overnemende vennootschap aandelen bezat van de overgenomen vennootschap, een gedeelte van de vermogensbestanddelen van de laatstgenoemde vennootschap verdween zodat wat als uitstel van de belasting was bedoeld, leidde tot het definitief verdwijnen van de belastinglatentie.

Om een einde te maken aan de misbruiken ter zake werd door de wet van 22 december 1989 een nieuw belastingneutraal regime inzake fusies en splitsingen van vennootschappen ingevoerd dat slechts in belastingvrijstelling voorzag in de mate dat de inbreng werd vergoed door nieuwe aandelen. Voor het overige werd de verrichting gelijkgesteld met een belastbare vereffening.

Onderhavig ontwerp van wet strekt ertoe om de voorschriften van de wet van 22 december 1989 zo aan te passen dat de belastingneutraliteit ingeval van fusies en splitsingen beter wordt gewaarborgd, inzonderheid ten aanzien van de belastingheffing op het gedeelte van de vermogensbestanddelen — met name belastingvrije reserves — dat verdwijnt naar aanleiding van verrichtingen, wanneer de overnemende vennootschap of een andere gelijktijdig overgenomen vennootschap aandelen bezat van de overgenomen vennootschap.

Bovendien wijzigt het ontwerp ook artikel 206 van het W.I.B. 1992 ten einde de overdracht te regelen van de vorige verliezen van de verlieslatende vennootschap of vennootschappen die partij zijn bij de fusie- of splitsingsverrichting verdwenen zijn.

De beperking ten belope van de fiscale netto-waarde zal voortaan worden toegepast zowel voor de overgedragen verliezen van de overnemende als van

## I. EXPOSE INTRODUCTIF DU MINISTRE DES FINANCES

Le présent projet de loi vise à réaliser l'adaptation du Code des impôts sur les revenus aux modifications apportées aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales, pour transposer en droit belge les troisième et sixième directives européennes concernant les fusions et scissions des sociétés anonymes (1).

Avant le 1<sup>er</sup> janvier 1990, la cotisation spéciale due en cas de partage de l'avoir social était différée, c'est-à-dire que l'impôt de liquidation dû au moment de la dissolution de la société par fusion ou scission était reporté jusqu'au moment où la société absorbante ou bénéficiaire procédait à son tour à une répartition non immunisée fiscalement de son avoir social. Ce principe de neutralité n'était pas tout à fait assuré dans le sens où, notamment lorsque la société absorbante détenait des actions de la société absorbée, une partie de l'avoir social de cette dernière disparaissait de telle sorte que ce qui aurait dû être un report de taxation donnait lieu à une disparition définitive de la latence fiscale.

Afin de mettre un terme à cette anomalie, la loi du 22 décembre 1989 a instauré un nouveau régime de neutralité fiscale en matière de fusion et de scission de sociétés qui n'accorde l'immunité fiscale que dans la mesure où les apports sont rémunérés par des actions ou parts nouvelles. Pour le surplus, l'opération est assimilée à une liquidation imposable.

Le projet de loi qui vous est soumis vise à adapter le prescrit légal tel qu'il résulte de la loi du 22 décembre 1989 de manière à mieux garantir la neutralité fiscale en cas de fusion et de scission, notamment quant à l'impôt à percevoir sur la quotité de l'avoir social — en l'occurrence sur les réserves immunisées — qui disparaît à l'occasion de la réalisation de l'opération lorsque la société absorbante ou une autre société absorbée simultanément détenait des actions de la société absorbée.

De plus, le projet modifie l'article 206 du C.I.R. afin de régler le report des pertes antérieures de la ou des sociétés déficitaires parties à l'opération de fusion ou de scission.

Désormais, la limitation au prorata de l'actif net fiscal s'appliquera tant pour les pertes reportées de l'absorbante que de l'absorbée. Ceci met fin à une

(1) De tekst van de desbetreffende richtlijnen is als bijlage opgenomen in Gedr. St. Kamer nr. 1214/1, 1989-1990.

(1) Le texte des directives dont question est repris en annexe du doc. Chambre n° 1214/1, 1989-1990.

de overgenomen vennootschap. Dat maakt een einde aan een praktijk die, tegen de economische logica in, de winstgevende vennootschap liet overnemen door de verlieslatende vennootschap.

Tenslotte wordt de anti-rechtsmisbruikmaatregel, gekoppeld aan de «ruling», uitgebreid tot de verrichtingen van fusie en splitsing van vennootschappen.

Er zij bovendien opgemerkt dat dit ontwerp alleen de vennootschappen naar Belgisch recht betreft zodat alleen de nationale overnameverrichtingen worden bedoeld, met uitsluiting van de grensoverschrijdende overnames die niet worden geregeld door het wetsontwerp waarbij het vennootschapsrecht wordt aangepast aan de voormelde derde en zesde richtlijn.

Uit de memorie van toelichting met betrekking tot het vennootschapsrechtelijke luik inzake fusies en splitsingen van vennootschappen (Kamer van Volksvertegenwoordigers, Stuk 1214/1, blz. 3) blijkt in dit verband het volgende:

«Het ontwerp bevat geen enkele specifieke bepaling voor de fusie van vennootschappen die onderworpen zijn aan verschillende nationale rechtstelsels. Derhalve kan een Belgische vennootschap in de huidige stand van het Belgisch recht niet rechtsgeldig tot haar overneming door een vreemde vennootschap besluiten. De nationaliteit van een vennootschap is immers een van de hoofdzaken die een algemene vergadering niet kan wijzigen (art. 70 van de gecoördineerde wetten betreffende de handelsvennootschappen). Daarentegen kan een vennootschap naar Belgisch recht een buitenlandse vennootschap overnemen indien de nationale wet van deze laatste zich daartegen niet verzet.

In dit verband kan erop worden gewezen dat de Commissie van de Europese Gemeenschappen in januari 1985 aan de Raad een voorstel van richtlijn heeft voorgelegd met betrekking tot de grensoverschrijdende fusies van naamloze vennootschappen.

Om dezelfde redenen zou een Belgische vennootschap niet kunnen gesplitst worden in verschillende vennootschappen, waarvan tenminste één van vreemde nationaliteit is, maar indien de nationale wet zich er niet tegen verzet zou niets beletten dat een vreemde vennootschap gesplitst wordt in verschillende vennootschappen, waarvan ten minste één de Belgische nationaliteit heeft.»

Daarom heeft de Regering in het voorliggend ontwerp bewust alleen voor de interne verrichtingen gekozen.

Wanneer in een later stadium (inzonderheid na de goedkeuring van het voorstel van tiende richtlijn inzake naamloze vennootschappen) grensoverschrijdende overnameverrichtingen overeenkomstig het Belgische vennootschapsrecht mogelijk zouden worden, zullen er ook geen bezwaren meer bestaan om

pratique qui, contre toute logique économique, faisait absorber la société bénéficiaire par la société en pertes.

Enfin, le dispositif anti-abus de droit, couplé au «ruling», est étendu aux opérations de fusion et de scission de sociétés.

Il faut, par ailleurs, faire observer que le présent projet concerne uniquement les sociétés de droit belge de telle sorte que seules les opérations nationales de regroupements sont visées à l'exclusion des regroupements transfrontaliers qui ne sont pas réglementés par le projet de loi adoptant le droit des sociétés aux 3<sup>e</sup> et 6<sup>e</sup> directives précitées.

A ce sujet, l'exposé des motifs relatif aux modifications apportées aux lois sur les sociétés commerciales en matière de fusions et scissions de sociétés (Chambre des représentants, doc. 1214/1, p. 3) mentionne ce qui suit:

«Le projet ne contient aucune disposition spécifique pour les fusions entre sociétés soumises à des droits nationaux différents. Il en résulte que, dans l'état actuel du droit belge, une société belge ne pourrait valablement décider de son absorption par une société étrangère. La nationalité d'une société est en effet un des éléments essentiels que l'assemblée générale ne pourrait modifier (voir art. 70 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales). Par contre, une société de droit belge pourrait absorber une société étrangère si la loi nationale de celle-ci ne s'y oppose pas.

On peut à cet égard rappeler que la Commission des Communautés européennes a présenté au Conseil, en janvier 1985, une proposition de directive concernant les fusions transfrontalières des sociétés anonymes.

Pour les mêmes raisons, une société belge ne pourrait se scinder en plusieurs sociétés, dont l'une au moins est étrangère, mais si sa loi nationale ne s'y oppose pas, rien n'empêcherait une société étrangère de se scinder en plusieurs sociétés dont l'une au moins est belge.»

C'est pourquoi, par un choix consciemment voulu, le Gouvernement s'est limité dans le projet qui vous est soumis aux seules opérations internes.

Lorsqu'à un stade ultérieur (notamment après l'adoption de la proposition de 10<sup>e</sup> Directive précitée), les opérations de regroupement transfrontalier d'entreprises seront rendues possibles en droit belge des sociétés, il n'y aura plus aucune objection pour adapter notre fiscalité. La Belgique n'est d'ailleurs

onze fiscaliteit aan te passen. Overigens staat België binnen de E.G. met dit standpunt zeker niet alleen. Duitsland en het Verenigd Koninkrijk verdedigen hetzelfde standpunt, terwijl Nederland en Ierland een standpunt hebben ingenomen dat in feite met het onze samenvalt, omdat de belastingvrijstelling alleen wordt toegekend voor grensoverschrijdende overnameverrichtingen die in het recht niet als vereffeningen worden beschouwd.

## II. INLEIDING DOOR DE RAPPORTEUR

Bij ontstentenis van een memorie van toelichting bij dit ontwerp, wat toe te schrijven is aan het feit dat dit ontwerp oorspronkelijk een regeringsamendement was op het ontwerp-Wathelet (Gedr. St., Kamer nr. 1214/2-1989-1990), acht uw rapporteur het nuttig enkele inleidende en kritische beschouwingen te geven.

De rapporteur dringt er bij de Regering op aan dat het ontbreken van een memorie van toelichting geen precedent wordt. Dat bemoeilijkt immers de behandeling in de Commissie door een overmaat aan vragen, discussies en controverses zodat bij de toepassing van deze nieuwe wet belangrijke interpretatiemogelijkheden kunnen ontstaan.

De volgende inleiding heeft tot doel de lezing van dit verslag te vergemakkelijken.

### 1. Doel van het ontwerp

Het ontwerp heeft tot doel de fiscale wetgeving te wijzigen, rekening houdend met het zogeheten ontwerp-Wathelet, dat de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wijzigt wat de fusies en de splitsingen van vennootschappen betreft.

Het gaat dus niet om de inlassing van de Europese richtlijn 90/434/E.E.G. in het Belgisch recht. Sommige landen (Duitsland, Verenigd Koninkrijk) beslisten trouwens deze implementatie vooralsnog uit te stellen.

Indien België de Europese richtlijn in de interne rechtsorde wil omzetten, moet er een nieuw wetgevend initiatief komen. Onnodig erop te wijzen dat dergelijke herhaalde wijzigingen van de wet zeer te betreuren zijn.

Nog minder gaat het om de aanpassing van onze wetgeving inzake de Europese regeling van de transnationale Europese vennootschappen. Het gaat hier trouwens om een « voorstel » van richtlijn, dat door de Europese Ministerraad nog niet is goedgekeurd.

pas seule à défendre ce point de vue. L'Allemagne et le Royaume-Uni défendent la même position, tandis que les Pays-Bas et l'Irlande ont adopté un point de vue qui en fait rejoint le nôtre puisque l'immunité fiscale n'est accordée que pour les regroupements transfrontaliers qui ne sont pas considérés en droit comme des liquidations.

## II. INTRODUCTION DU RAPPORTEUR

En l'absence d'exposé des motifs, dû à la genèse du présent projet qui initialement constituait un amendement du Gouvernement au projet Wathelet (Doc. Chambre, n° 1214/2-1989-1990), votre rapporteur a jugé utile de faire part de quelques considérations liminaires et critiques.

Le rapporteur insiste auprès du Gouvernement pour que l'absence d'exposé des motifs ne devienne pas un précédent. En effet, ceci complique la discussion par un afflux d'interrogations, de débats et de controverses de telle sorte que l'application de la nouvelle loi pourrait, en conséquence, soulever des difficultés importantes d'interprétation.

L'introduction qui suit est destinée à faciliter la lecture du rapport.

### 1. Objet du projet

Le projet a pour objet d'adapter la législation fiscale en tenant compte du projet de loi modifiant, en ce qui concerne les fusions et les scissions de sociétés, les lois coordonnées sur les sociétés commerciales, dit projet Wathelet.

Il ne s'agit donc pas de transposer en droit belge la directive européenne 90/434/C.E.E. Certains pays (Allemagne, Royaume-Uni) ont d'ailleurs décidé de différer cette transposition.

Si la Belgique veut transposer la directive européenne en droit interne, il faudra légiférer à nouveau. Faut-il encore souligner le caractère regrettable d'une telle succession de modifications de la loi?

Il ne s'agit pas non plus d'adapter notre législation à la réglementation européenne relative aux sociétés européennes transnationales. Du reste, cette réglementation n'a pas dépassé le stade d'une « proposition » de directive, qui n'a pas encore reçu l'approbation du Conseil des ministres européens.

## 2. *Bespreking in de Commissie voor de Justitie*

Er wordt bij herhaling verwezen naar de behandeling van het ontwerp-Wathelet in de Commissie voor de Justitie.

Wegens haar specialisme inzake het parlementair werk, is deze Commissie echter minder geïnteresseerd in fiscale vraagstukken. De nieuwe fiscale wetgeving hoort niet altijd thuis bij de werkzaamheden van de Commissie voor de Justitie. De Ministers geven soms uiteenlopende interpretaties van dezelfde tekst: vandaar dat een coördinatie meer dan wenselijk blijkt.

Dat is onder meer het geval voor de fiscale weerslag van dit ontwerp: naargelang de bron is dit ontwerp fiscaal neutraal, positief of negatief. De betreffende cijfers zijn dan ook niet betrouwbaar.

## 3. *Kwaliteit van de tekst*

Dank zij de inspanningen van uw Commissie om de kwaliteit van de wettekst te verbeteren, is de juridische formulering van bepaalde begrippen in dit verslag een essentiële referentie voor de toepassing van de wet die uit dit ontwerp zal ontstaan.

Voor bepaalde definities (onder meer fiscale netto-waarde, splitsing van vennootschap ...) wordt verwezen naar de administratieve commentaar op het Wetboek Inkomstenbelastingen. Dergelijke definities geven is het werk van de wetgever, en niet van de administratie. De rechtszekerheid is met dergelijke verwijzingen niet gediend. De wetgeving inzake belastingen moet uitgaan van bepaalde fundamentele bepalingen, die in essentie in de wetten zelf moeten worden gegeven. De belastingplichtige is daar beter mee beschermd dan met een « Charter van de belastingplichtige ».

Voor de toepassing van een aantal bepalingen van dit ontwerp moet noodzakelijkerwijze worden verwezen naar dit Commissieverslag. Dit is niet de beste formule; zij werkt uiteraard de fiscale spits-technologie in de hand.

## 4. *Europese harmonisatie*

Het rapport-Ruding bevat de conclusies en de aanbevelingen van het comité van deskundigen voorgezeten door de heer Onno Ruding over de fiscaliteit van de ondernemingen in het kader van de Europese Gemeenschap. Het is een merkwaardig rapport.

België heeft er alle belang bij de Europese richtlijnen ter zake nauwgezet om te zetten in Belgisch recht, waarbij zowel de timing als de inhoud van de richtlijnen dient te worden gerespecteerd.

Tussentijdse aanpassingen van de nationale wet zonder inachtneming van de Europese (voorstellen

## 2. *Les discussions en commission de la Justice*

Référence est faite à maintes reprises à la discussion du projet de loi Wathelet au sein de la commission de la Justice.

Or, de par la spécialisation du travail parlementaire, cette commission s'intéresse peu aux questions fiscales. La nouvelle législation fiscale n'est pas toujours conforme aux travaux de la commission de la Justice. Les ministres donnent même des interprétations divergentes du même texte; une coordination est hautement souhaitable.

Tel est notamment le cas pour ce qui est de l'incidence fiscale du présent projet: il est, suivant la source, neutre fiscalement, positif ou négatif. Les chiffres fournis ne sont donc pas fiables.

## 3. *La qualité du texte*

Grâce aux efforts déployés par votre commission pour améliorer la qualité du texte, la formulation juridique de certaines notions dans le présent rapport constituera une référence fondamentale pour appliquer la loi issue de ce projet.

Pour certaines définitions (notamment l'actif net fiscal, la scission de sociétés,...), il est renvoyé au commentaire administratif du Code des impôts sur les revenus. L'élaboration de définitions relève de la compétence du législateur et non de celle de l'administration. Le renvoi auxdits commentaires dessert la sécurité juridique. La législation fiscale doit reposer, en principe, sur des définitions fondamentales et celles-ci doivent, par essence, être inscrites dans les lois. Le contribuable serait mieux protégé si l'on respectait ce principe que par une « Charte du contribuable ».

Pour l'application de certaines dispositions du projet, il faudra nécessairement se reporter au présent rapport. Ce n'est évidemment pas la meilleure formule; elle favorise bien sûr la haute technologie fiscale.

## 4. *L'harmonisation européenne*

Le rapport Ruding contient les conclusions et recommandations du comité des experts présidé par M. Onno Ruding sur la fiscalité des entreprises dans le cadre de la Communauté européenne. C'est un rapport remarquable.

La Belgique a intérêt à transposer scrupuleusement les directives européennes en la matière, en respectant tant le calendrier prévu que le contenu des directives.

Il n'est pas indiqué de procéder à des adaptations provisoires de la législation nationale sans tenir

van) richtlijnen zijn niet wenselijk. Voor het internationaal imago van ons land is een positieve Europese opstelling de best mogelijke werkwijze.

#### *5. Participatie van experts aan de commissiewerkzaamheden*

Dit is het tweede ontwerp waarvoor fiscale deskundigen betrokken werden bij de werkzaamheden van de Commissie. Dat gebeurde eveneens voor de anti-rechtsmisbruikmaatregel, die werd ingevoegd in artikel 344, § 1, van het W.I.B. door artikel 16 van het ontwerp houdende fiscale en financiële bepalingen.

De aldus opgedane ervaringen met de bijstand van wetenschappelijke deskundigen zijn ongetwijfeld positief. In de verslagen van uw Commissie worden de opmerkingen van de experts met het oog op de duidelijkheid steeds expliciet vermeld.

Mijns inziens moet deze formule worden voortgezet en uitgebreid. De vraag rijst of in het Reglement van de Senaat daartoe de vereiste wijzigingen moeten worden aangebracht.

#### *6. Besluit*

De Minister van Financiën is onmiddellijk overgegaan tot de invoering in de fiscale wetboeken van de nieuwe wetgeving inzake de handelsvennootschappen. Dit is ongetwijfeld positief. Daarentegen kan worden betreurd dat de interne coördinatie van het wetgevend werk nog veel te wensen overlaat.

### III. ALGEMENE BESPREKING

Een lid betreurt dat de Minister van Financiën niet aanwezig is bij de bespreking van dit fiscaal ontwerp dat door de Senaat als eerste Kamer wordt behandeld. Hij is de enige die de verantwoordelijkheid kan nemen technische amendementen te aanvaarden.

Een lid, daarin gevolgd door verscheidene van zijn collega's, merkt op dat de memorie van toelichting bij dit ontwerp geen algemene uiteenzetting bevat.

Daarnaast stelt hij nog de volgende vragen:

1. Wat is de budgettaire weerslag van dit ontwerp?
2. *Quid* met de overname van fiscale passiva als toepassing van fiscale spitstechnologie?
3. Wat is de stand van uitvoering van de suggesties van het rapport Ruding per 1 juli 1993?

In verband met de eerste vraag antwoordt de vertegenwoordiger van de Minister van Financiën dat het ontwerp geen weerslag zal hebben op de begroting.

compte des (propositions de) directives européennes. Pour l'image de marque internationale de notre pays, la meilleure chose à faire est d'adopter une attitude positive face à la construction de l'Europe.

#### *5. La participation d'experts aux travaux de la commission*

C'est le deuxième projet qui associe des experts fiscaux aux travaux de commission, après leur audition à propos de la disposition anti-abus de droit inséré à l'article 344, § 1<sup>er</sup>, du C.I.R. par l'article 16 du projet de loi portant des dispositions fiscales et financières.

Ces expériences de travail avec l'aide de scientifiques sont incontestablement positives. Pour plus de clarté, les remarques des experts sont toujours mentionnées explicitement dans les rapports de votre commission.

A mon estime, il faut continuer à appliquer cette formule et la développer. La question se pose de savoir s'il y a lieu d'apporter au règlement du Sénat les modifications nécessaires à cet effet.

#### *6. Conclusion*

Le ministre des Finances a intégré sans attendre la nouvelle législation sur les sociétés commerciales dans les codes fiscaux. Cette démarche est incontestablement positive. En revanche, il est regrettable que la coordination interne du travail législatif laisse encore beaucoup à désirer.

### III. DISCUSSION GENERALE

Un membre regrette que le ministre des Finances ne soit pas présent pour discuter de ce projet fiscal que le Sénat est le premier à examiner. Le ministre est le seul à pouvoir prendre la responsabilité d'adopter des amendements techniques.

Un commissaire, rejoint en cela par plusieurs de ses collègues, remarque que l'exposé des motifs du projet à l'examen ne contient pas en fait d'exposé général.

Il pose, par ailleurs, les questions suivantes:

1. Quelle est l'incidence budgétaire de ce projet?
2. Qu'en est-il de la reprise des passifs fiscaux par l'application de l'ingénierie fiscale?
3. Quel est l'état d'avancement au 1<sup>er</sup> juillet 1993 des suggestions faites dans le rapport Ruding?

A la première question, le représentant du ministre des Finances répond que le projet est budgétairement neutre.

Een ander lid zou willen weten of:

1. de voorgestelde maatregelen stringenter zijn dan wat in de richtlijn 90/434/E.E.G. is voorgesteld;

2. met het ontwerp geen fiscale techniek voor fusie en splitsing gelegaliseerd wordt, die geïntroduceerd is door de anti-rechtsmisbruikmaatregel van artikel 16 van het ontwerp van wet houdende fiscale en financiële bepalingen.

Het lid stoort zich aan het inlassen van de nieuwe versie van artikel 16 in het W.I.B. Volgens hem biedt dit ontwerp van wet een mogelijkheid tot fiscaal neutrale fusie of splitsing, waarbij, als ervan gebruik wordt gemaakt, de Administratie van belastingen nagaat (via een *ruling*) of de fusie of splitsing wel mocht.

In verband met de derde voorwaarde waaraan moet worden voldaan om van de fiscale neutraliteit te kunnen genieten, stelt een ander commissielid dat de recent gestemde anti-rechtsmisbruikmaatregel de vennootschappen niet verplicht een *ruling* aan te vragen. Als een vennootschap het toch doet en met positief gevolg, dan verschaft haar dit rechtszekerheid. In het geval dat ze geen voorafgaand akkoord kan bereiken, kan ze nog altijd naar de rechtbank stappen. Voor de spreker is de rechtszekerheid het nieuwe aspect van de anti-rechtsmisbruikmaatregel.

Spreker herinnert eraan dat vaak verwezen wordt naar de fusie A.C.E.C.-Union Minière, maar dat hij enkel bezwaar heeft tegen de uitdagende manier waarop die operatie is doorgevoerd. Ten gronde heeft hij minder problemen, het failliet van A.C.E.C. zou een ramp hebben betekend voor de streek van Charleroi en evenzeer veel geld hebben gekost aan de Schatkist.

Op de vraag in welke mate het fiscale ontwerp inzake fusies stringenter is dan de E.E.G.-richtlijn, antwoordt de vertegenwoordiger van de Minister van Financiën dat er twee aspecten reeds geregeld werden. De aandelenruil en de inbreng van takken en van algemeenheid van goederen. Alle landen hebben deze twee zaken geregeld. De aandelenruil is in het Belgische recht zelfs aan minder strakke regels onderworpen dan tot wat de Europese richtlijn strikt verplicht.

Wat betreft de transnationale fusies en splitsingen, hebben echter niet alle Lid-Staten hun interne wetgeving aangepast.

De volgende tabel geeft een overzicht van de mate waarin de fiscale richtlijn van 23 juli 1990 reeds werd opgenomen in het intern recht van de verschillende Lid-Staten.

Un autre membre voudrait savoir :

1. si les mesures proposées sont plus sévères que celles qui sont proposées dans la directive 90/434/C.E.E.;

2. si le projet ne légalise pas pour les fusions et scissions la technique fiscale visée par la mesure anti-abus de droit dont il est question à l'article 16 du projet de loi portant des dispositions fiscales et financières.

L'intervenant n'approuve pas l'insertion de la nouvelle version de l'article 16 dans le C.I.R. D'après lui, le projet de loi à l'examen ouvre la voie à des fusions ou des scissions fiscalement neutres; s'il est fait usage de la possibilité offerte, l'administration des impôts contrôlera, au moyen d'un *ruling*, si la fusion ou la scission en question était bien autorisée.

En ce qui concerne la troisième condition à remplir pour pouvoir bénéficier de la neutralité fiscale, un autre commissaire déclare que la mesure anti-abus de droit qui a été votée récemment n'oblige pas les sociétés à demander un *ruling*. Celles qui le demanderont bénéficieront d'une sécurité juridique supplémentaire si l'accord est donné. En cas de réponse négative, elles pourraient toujours s'adresser au tribunal. Aux yeux de l'intervenant, c'est dans la sécurité juridique que réside le nouvel aspect de la mesure anti-abus de droit.

L'intervenant rappelle la fusion souvent évoquée A.C.E.C.-Union Minière en limitant ses objections au caractère provoquant du procédé à cet égard. Il éprouve moins de difficultés quant au fond, puisque la faillite d'A.C.E.C. aurait été une catastrophe pour la région de Charleroi et aurait coûté tout autant au Trésor.

À la question de savoir dans quelle mesure le projet fiscal en matière de fusions est plus contraignant que la directive européenne, le représentant du ministre des Finances répond que deux aspects ont déjà été réglés, à savoir l'échange d'actions et l'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens. Tous les États membres ont réglé ces deux problèmes. Dans le droit belge, l'échange d'actions est même soumis à des règles plus libérales que ce qu'impose strictement la directive européenne.

Tel n'est pas le cas en ce qui concerne les fusions et scissions transfrontalières pour lesquelles la transposition en droit interne n'a pas été réalisée par tous les États membres.

Le tableau ci-après précise dans quelle mesure la directive fiscale du 23 juillet 1990 a déjà été transposée dans le droit interne des différents États membres.

## Richtlijn «Fusies» 90/434/E.E.G.

Toepassing in de Lid-Staten

## Huidige toestand

## Directive «Fusions» 90/434/C.E.E.

Application dans les Etats membres

## Situation actuelle

|                                                     | Vennootschapsvorm<br>—<br>Formes de sociétés | Betrokken verrichtingen<br>—<br>Opérations couvertes             |
|-----------------------------------------------------|----------------------------------------------|------------------------------------------------------------------|
| België. — <i>Belgique</i> . . . . .                 | Lijst (1)/Liste (1)                          | 2 verrichtingen/2 opérations                                     |
| Denemarken. — <i>Danemark</i> . . . . .             | Lijst/Liste                                  | 4 verrichtingen/4 opérations                                     |
| Duitsland. — <i>Allemagne</i> . . . . .             | Lijst/Liste                                  | 2 verrichtingen/2 opérations                                     |
| Griekenland. — <i>Grèce</i> . . . . .               |                                              |                                                                  |
| Spanje. — <i>Espagne</i> . . . . .                  | Alle/Toutes                                  | 4 verrichtingen/4 opérations                                     |
| Frankrijk. — <i>France</i> . . . . .                | Alle/Toutes                                  | 4 verrichtingen/4 opérations                                     |
| Ierland. — <i>Irlande</i> . . . . .                 | Lijst/Liste                                  | 2/4 verrichtingen/2/4 opérations                                 |
| Italië. — <i>Italie</i> . . . . .                   |                                              | 4 verrichtingen (1.2.1993)/4 opérations (1.2.1993)               |
| Luxemburg. — <i>Luxembourg</i> . . . . .            | Lijst/Liste                                  | 4 verrichtingen/4 opérations                                     |
| Nederland. — <i>Pays-Bas</i> . . . . .              | Lijst/Liste                                  | 2/4 verrichtingen/2/4 opérations                                 |
| Portugal. — <i>Portugal</i> . . . . .               | Lijst/Liste                                  | 4 verrichtingen of 2 op 1.1.1993/4 opérations dont 2 au 1.1.1993 |
| Verenigd Koninkrijk. — <i>Royaume-Uni</i> . . . . . | Alle/Toutes                                  | 2 verrichtingen/2 opérations                                     |

(1) Lijst van vennootschappen opgenomen in bijlage van de richtlijn «fusies».  
2 verrichtingen = inbreng van activa en aandelenruil.  
4 verrichtingen = inbreng van activa, aandelenruil, fusies en splitsingen.

(1) Liste des sociétés figurant en annexe de la directive «fusions».  
2 opérations = apport d'actifs et échange d'actions.  
4 opérations = apport d'actifs, échange d'actions, fusions et scissions.

In dit ontwerp worden dan ook enkel de nationale fusies en splitsingen geregeld en niet de internationale. Dit is zo omdat op Europees vlak vennootschapsrechtelijk de transnationale verrichtingen nog niet geregeld zijn. Hieromtrent bestaat enkel het voorstel tot tiende richtlijn van 14 januari 1985, dat echter nog niet is goedgekeurd.

Een lid van de commissie vraagt hoe ver het staat met dit voorstel van tiende richtlijn.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat zij momenteel is geblokkeerd omwille van redenen van sociaalrechtelijke aard (verteenwoordiger van de arbeiders).

De expert van de Commissie van Financiën bevestigt dat de tiende richtlijn nog een voorstel is. Dit neemt evenwel niet weg dat men de fiscale richtlijn van 23 juli 1990 moet gebruiken om de binnenlandse fusies en splitsingen volledig conform deze richtlijn te regelen. In het huidige ontwerp doet men dit echter niet. Vennootschapsrechtelijk is het niet mogelijk internationale fusies te organiseren zonder vereffening. Intern is het wel mogelijk. Indien nu niet van de gelegenheid gebruik wordt gemaakt om de fiscale richtlijn volledig toepasselijk te maken op de interne verrichtingen, zal het werk binnen een aantal jaren volledig moeten worden overgedaan.

Vandaag bestaat er geen enkele verplichting om de fiscale richtlijn op interne reorganisaties toe te passen. De richtlijn van 23 juli 1990 spreekt immers enkel over reorganisaties met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten. Vanaf het moment dat op vennootschapsrechtelijk vlak transnationale verrichtingen mogelijk zijn zonder vereffe-

Le projet à l'examen ne réglant que les fusions et scissions nationales, les opérations transfrontalières ne sont donc pas visées, parce que celles-ci n'ont pas encore été réglées dans le droit des sociétés au niveau européen. La proposition de dixième directive du 14 janvier 1985 est la seule initiative prise en la matière, mais elle n'a pas encore abouti.

Un membre de la commission demande où en est cette proposition de dixième directive.

Le représentant du ministre des Finances répond qu'elle est actuellement bloquée pour des raisons liées au droit social (représentation des travailleurs).

L'expert de la commission des Finances confirme que la dixième directive en est encore au stade d'une proposition. Il n'empêche qu'il faille appliquer la directive fiscale du 23 juillet 1990 pour régler les fusions et scissions nationales en conformité totale avec cette directive. Or le projet de loi à l'examen n'en fait rien. Sur le plan du droit des sociétés, il n'est pas possible d'organiser des fusions internationales sans liquidation. Cela n'est possible qu'au niveau interne. Si l'on ne profite pas de l'occasion pour rendre immédiatement la directive fiscale entièrement applicable aux opérations internes, il faudra refaire tout le travail d'ici quelques années.

A l'heure actuelle, il n'existe aucune obligation d'appliquer la directive fiscale en cas de réorganisation interne. En effet, la directive du 23 juillet 1990 ne parle que de réorganisations concernant des sociétés de différents Etats membres. Dès l'instant où le droit des sociétés autorise des opérations transnationales sans liquidation, la transposition intégrale de la

ning, moet de fiscale richtlijn integraal worden omgezet. Het spreekt vanzelf dat op dat moment ook interne reorganisaties zich op deze gunstige bepalingen moeten kunnen beroepen. Zoniet, kan er sprake zijn van een omgekeerde discriminatie ten nadele van de interne verrichtingen.

Vandaar dat het aangewezen zou zijn nu reeds de fiscale richtlijn te transponeren op Belgische verrichtingen. In een volgende fase kan het dan volstaan het regime louter uit te breiden tot transnationale verrichtingen.

De vertegenwoordiger van de Minister zegt dat wanneer het voorstel van tiende richtlijn wordt, er wetgevend zal moeten worden opgetreden.

Een lid van de Commissie verwijst naar het advies van de Raad van State gegeven naar aanleiding van het regeringsamendement op het ontwerp nr. 1214/1. De Raad van State gaf hier een negatief advies. Artikel 1 van de Richtlijn schrijft voor dat elke Lid-Staat op fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil waarbij vennootschappen van twee of meer Lid-Staten zijn betrokken, de in deze richtlijn opgenomen bepalingen moet toepassen. De vraag is of het huidig ontwerp tegemoet komt aan deze doelstelling of niet.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën herhaalt dat het huidig ontwerp hier niet aan tegemoet komt. België staat op dit vlak niet alleen.

Het voorliggend ontwerp beperkt zich tot het aanpassen van de fiscale bepalingen inzake fusies en splitsingen aan de vennootschapsrechtelijke wijzigingen die noodzakelijk zijn omwille van de derde en de zesde richtlijn. Het ligt niet in de bedoeling de richtlijn van 23 juli 1990 in de Belgische fiscale wetgeving op te nemen.

Een lid van de Commissie komt tot de conclusie dat de Belgische Regering een restrictief standpunt inneemt. De vraag rijst of dit wel opportuun is aangezien men vroeg of laat zal moeten terugkomen op de wetgeving ter zake.

Alhoewel transnationale fusies en splitsingen vennootschapsrechtelijk nog niet mogelijk zijn zonder vereffening, is het echter aangewezen nu reeds in het W.I.B. de artikelen op te nemen die vereist zijn om een transnationale reorganisatie zonder vereffening, belastingneutraal te laten verlopen. Deze artikelen zouden geen uitwerking hebben zolang de vennootschappenwet vereist dat deze transnationale reorganisaties plaatsvinden met vereffening.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën stelt zich de vraag of het wel zin heeft om transnationale fusies en splitsingen in het wetboek op te nemen zolang deze vennootschapsrechtelijk hoegenaamd niet kunnen plaatsgrijpen.

directive fiscale s'impose. Il est évident que, dans ce cas, les réorganisations internes doivent également bénéficier d'un régime aussi favorable. Sinon, il y aurait un risque de discrimination à l'envers au détriment des opérations internes.

C'est pourquoi il serait indiqué de transposer dès à présent la directive fiscale pour ce qui est des opérations belges dans une phase suivante, l'on pourra alors se contenter d'étendre purement et simplement le régime aux opérations transnationales.

Le représentant du ministre indique que lorsque le projet de dixième directive deviendra une directive, il faudra légiférer.

Un membre de la commission renvoie à l'avis négatif du Conseil d'Etat au sujet de l'amendement gouvernemental au projet n° 1214/1. Selon l'article 1<sup>er</sup> de la directive, chaque Etat membre doit appliquer les dispositions qui figurent dans celle-ci aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions impliquant des sociétés de deux ou plusieurs Etats membres. Il y a lieu de se demander si le projet à l'examen répond à cet objectif ou non.

Le représentant du ministre répète que le projet en discussion n'en tient pas compte et que la Belgique n'est pas isolé à ce sujet.

Le projet à l'examen se limite à adapter les dispositions fiscales en matière de fusions et de scissions aux modifications du droit des sociétés qui sont nécessaires en vertu de la troisième et de la sixième directive. L'intention n'est pas d'insérer la directive du 23 juillet 1990 dans la législation fiscale belge.

Un commissaire conclut que le Gouvernement belge adopte un point de vue restrictif. Est-il opportun, étant donné qu'il faudra revoir tôt ou tard la législation en la matière.

Bien que des fusions et scissions transfrontalières sans liquidation ne soient pas encore possibles, selon le droit des sociétés, il convient d'insérer d'ores et déjà, dans le C.I.R., les articles nécessaires à un déroulement fiscalement neutre d'une réorganisation transfrontalière sans liquidation. Ces articles resteront cependant sans effet tant que la loi sur les sociétés requerra que ces réorganisations transfrontalières soient opérées avec liquidation.

Le représentant du ministre des Finances se demande s'il est rationnel d'inscrire dans le Code des dispositions relatives aux fusions et scissions transfrontalières tant que le droit des sociétés ne prévoit pas la possibilité de les réaliser.

Eigenlijk staat men hier voor drie problemen:

1° de nationaliteit van een vennootschap vormt een wezenlijk bestanddeel volgens artikel 70 van de vennootschappenwet;

2° het is noodzakelijk dat de betrokken vennootschappen hetzelfde doel hebben;

3° indien bij interne fusies en splitsingen vennootschappen optreden met een verschillende juridische vorm, zijn aanpassingen van die vorm noodzakelijk. Deze regel is *a fortiori* van toepassing wanneer men te maken heeft met een transnationale reorganisatie aangezien Belgische vennootschapsvormen niet altijd verenigbaar zijn met buitenlandse vennootschapsvormen.

Men kan de transnationale fusies en splitsingen pas op fiscaal vlak regelen indien men de krachtlijnen in het vennootschapsrecht kent.

Bovendien is het voorstel van tiende richtlijn beperkt tot «de N.V.» en tot «de fusie».

De Commissie van de E.G. heeft België nog niet aangemaand de fiscale richtlijn van 23 juli 1990 in het interne recht om te zetten.

Wanneer vennootschapsrechtelijk transnationale fusies binnen de E.G. mogelijk zullen zijn, moeten op zijn minst twee artikelen gewijzigd worden. De voorwaarde van «binnenlandse vennootschap» zal vervangen moeten worden door «vennootschap binnen de E.G.». Bovendien moet er een systeem van fiscale neutraliteit worden ingericht ten aanzien van de vaste inrichting die ontstaat wanneer een Belgische dochtervennootschap wordt opgeslorpt door een buitenlandse vennootschap.

Een lid van de Commissie meent dat men onder meer omwille van budgettaire redenen heeft gekozen voor een minimalistische oplossing. De aftrek van verliezen wordt beperkt tot 20 miljoen per jaar omwille van dezelfde reden.

Een commissielid merkt op dat het bedrijfsleven vragende partij is bij dit ontwerp. Hij verwijst naar het advies van de Commissie voor de Financien met betrekking tot het ontwerp Wathélet zoals geamendeerd op fiscaal vlak door de Regering. Het advies kan als basis dienen om na te gaan in welke mate het voorliggend ontwerp verschilt van het ontwerp dat dateert van juni 1992 [Gedr. St., K., nr. 491/5 - 91/92 (B.Z.), blz. 82 e.v.]. Hij wenst ook te vernemen waarom het fiscale luik nu apart wordt behandeld.

Voorts zou hij een schematisch overzicht willen van de wijzigingen in het vennootschapsrecht welke het andere luik met zich heeft meegebracht.

De Minister somt de verschilpunten op tussen het amendement nr. 1 van de Regering (Gedr. St., K., St. nr. 1214/2 - 89/90) en onderhavig ontwerp van wet:

En fait, trois problèmes se posent :

1° la nationalité d'une société constitue un élément essentiel, selon l'article 70 de la loi sur les sociétés;

2° il est nécessaire que les sociétés concernées aient le même objet;

3° si, en cas de fusions et de scissions internes, des sociétés de formes juridiques différentes interviennent, des adaptations de leur forme s'imposent. Cette règle s'applique *a fortiori* si l'on a affaire à une réorganisation transnationale, étant donné que les formes des sociétés belges ne sont pas toujours compatibles avec celles qui existent à l'étranger.

Le droit des sociétés précédant le droit fiscal, les fusions et scissions transfrontalières supposent que soient connues les lignes de force du droit des sociétés.

En outre, la proposition de la dixième directive s'est limitée à la «S.A.» et à la «fusion».

Enfin, la Commission de la C.E.E. n'a pas encore à ce jour mis la Belgique en demeure de transposer en droit interne la directive fiscale du 23 juillet 1990.

Lorsque la possibilité de réaliser des fusions transfrontalières aura été inscrite dans le droit des sociétés au niveau de la C.E.E., il faudra modifier au moins deux articles dans le C.I.R. La condition selon laquelle il doit s'agir d'une «société résidente» devra être remplacée par une condition selon laquelle «il doit s'agir d'une société résidente de la C.E.E.». En outre, doit être réglé dans un système de neutralité fiscale, la transformation d'une société belge filiale d'une société étrangère en un établissement stable.

Un membre de la commission estime que, pour des raisons budgétaires, notamment, l'on a opté pour une solution minimaliste. La déduction des pertes est limitée à 20 millions de francs par an, et ce pour la même raison.

Un commissaire remarque que, pour ce qui est du présent projet, les entreprises sont demandereses. Il renvoie à l'avis de la commission des Finances sur le projet Wathélet tel qu'il avait été amendé fiscalement par le Gouvernement. Cet avis peut servir de base pour vérifier dans quelle mesure le projet à l'examen diffère du projet de juin 1992. [Doc. Chambre, n° 491/5 - 91/92 (S.E.), p. 82 et s.]. Il aimerait aussi savoir pourquoi le volet fiscal fait maintenant l'objet d'un examen séparé.

Il souhaiterait obtenir, par ailleurs, un aperçu schématique des modifications du droit des sociétés qui découlent de l'autre volet.

Le ministre énumère les différences entre l'amendement n° 1 du Gouvernement (doc. Chambre 1214/2 - 89/90) et le projet de loi à l'examen:

1° Het maakt de overdracht mogelijk van vorige verliezen van de overgenomen vennootschap naar de overnemende vennootschap. Het heeft geen enkel belang meer in welke richting de fusie plaatsheeft.

2° Indien de overnemende vennootschap in het bezit is van aandelen van de overgenomen vennootschap, zal de vermindering van het eigen vermogen (ander dan het gestort kapitaal) voortaan bij voorrang aangerekend worden op de belaste reserves. Bovendien wordt dat systeem van vermindering rechtstreeks in de wet geregeld en niet langer meer in de artikelen 74 tot 76, K.B./W.I.B.

3° De neutraliteit ten aanzien van de gespreid te belasten verwezenlijkte meerwaarden wordt gewaarborgd.

Wat het ontwerp zelf betreft, acht het lid de bepalingen vrij restrictief. Op bepaalde punten zou men verder kunnen gaan zonder in tegenspraak te komen met de richtlijn 90/434/E.E.G. Het lid denkt hierbij onder meer aan het probleem van het verplaatsen van de maatschappelijke zetel naar het buitenland. Waarom kan een vennootschap na een eenvoudige overbrenging van haar maatschappelijke zetel niet meer van de fiscale neutraliteit genieten?

Wat artikel 206 van het W.I.B. 1992 betreft, opgenomen in artikel 1 van het ontwerp, vraagt het lid zich af waarom deze bepaling gehandhaafd wordt. Paragraaf 2 van datzelfde nieuwe artikel 206 W.I.B. 1992 laat toe deze misbruiken tegen te gaan, die in het verleden zijn vastgesteld.

Wat de anti-rechtsmisbruikmaatregel betreft, voert de wetgever ook hier (art. 3) het begrip «rechtmatige financiële of economische behoeften» in. Aangezien onlangs een algemene bepaling inzake anti-rechtsmisbruik is ingevoerd, stelt zich de vraag of het wel nodig is deze bepaling hier nog eens op te nemen.

Het lid kondigt aan op deze punten amendementen te zullen indienen.

#### IV. ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

##### Artikel 1

Dit artikel handelt over de beperking van de overdracht van de aftrek van vorige verliezen.

De expert van de Commissie plaatst het thans geldend systeem tegenover het voorstel van de Regering aan de hand van een cijfervoorbeeld.

1° Il permet de reporter les pertes antérieures de la société absorbée vers la société absorbante. Le sens dans lequel s'opère la fusion n'a plus d'importance.

2° Si la société absorbante possède des parts de la société absorbée, la réduction des fonds propres (autres que le capital libéré) est dorénavant imputée en priorité sur les réserves taxées. Ce système de réduction est, en outre, réglé directement par la loi et non plus dans les articles 74 à 76 de l'arrêté royal C.I.R.

3° La neutralité des plus-values réalisées, imposables de manière étalée, est garantie.

En ce qui concerne le projet même, l'intervenant estime que les dispositions sont assez restrictives. L'on pourrait aller plus loin sur certains points sans entrer en contradiction avec la directive 90/434/C.E.E. L'intervenant pense, notamment, à cet égard, au problème du déplacement à l'étranger du siège social. Pourquoi une société ne peut-elle plus bénéficier de la neutralité fiscale, simplement parce qu'elle a transféré son siège social?

Pour ce qui est de la disposition de l'article 206 nouveau du C.I.R. 1992, tel qu'il figure à l'article 1<sup>er</sup> du projet, l'intervenant se demande pourquoi elle est maintenue. Le § 2 de ce même article 206 nouveau du C.I.R. 1992 permet de combattre ces abus constatés dans le passé.

En ce qui concerne la mesure anti-abus de droit, le législateur introduit également la notion de «besoins légitimes de caractère financier ou économique» (art. 3). Comme on vient d'adopter des dispositions générales concernant l'anti-abus de droit, il y a lieu de se demander s'il est bien nécessaire de les inscrire dans le projet à l'examen.

L'intervenant annonce qu'il déposera des amendements sur ces points.

#### IV. DISCUSSION DES ARTICLES

##### Article premier

Cet article traite de la limitation du report de la déduction des pertes antérieures.

L'expert de la commission compare le système en vigueur au système proposé par le Gouvernement, en recourant à un exemple chiffré.

## Vennootschap A

|              |                                |
|--------------|--------------------------------|
| 1 500 activa | 1 000 kapitaal<br>500 schulden |
| 1 500        | 1 500                          |

De fiscale nettowaarde bedraagt: 1 000 (1 500 activa minus 500 schulden).

## Vennootschap B

|                                          |                                 |
|------------------------------------------|---------------------------------|
| 2 500 activa<br>500 aandelen A (50 pct.) | 3 500 kapitaal<br>(500 verlies) |
| 3 000                                    | 3 000                           |

De gecorrigeerde fiscale nettowaarde bedraagt : 2 500 (3 000 activa minus 500 aandelen A).

De aandelen die de vennootschap die de inbreng ontvangt of de opslorpande vennootschap bezat in de inbrengende of de opgeslorpte vennootschap, komen immers niet in aanmerking voor de berekening van de fiscale nettowaarde (art. 206, al. 4, W.I.B. 1992). Deze bepaling werd ingevoerd door de wet van 20 juli 1991.

Ten gevolge van het voorliggend ontwerp vermindert men de actiefzijde niet langer met de 500 aandelen die B in A bezit. In de toekomst zal de fiscale nettowaarde bijgevolg 3 000 bedragen.

## B slorpt A op (netto-fusie)

|                              |                                                 |
|------------------------------|-------------------------------------------------|
| 2 500 activa<br>1 500 activa | 4 000 kapitaal<br>500 schulden<br>(500 verlies) |
| 4 000                        | 4 000                                           |

Fiscale nettowaarde bedraagt: 3 500 (4 000 activa minus 500 schulden).

Na de bedrijfsreorganisatie blijft het volgende percentage van de nog recupereerbare verliezen aftrekbaar:

Oud systeem =

$$\frac{\text{fiscale nettowaarde B vóór de reorganisatie}}{\text{fiscale nettowaarde B na de reorganisatie}} = \frac{2\,500}{3\,500} = 0,71$$

Nieuw systeem =

$$\frac{\text{fiscale nettowaarde B vóór de reorganisatie}}{\text{totaal van de fiscale nettowaarde van A + B, vóór de reorganisatie}} = \frac{3\,000}{4\,000} = 0,75$$

## Société A

|             |                             |
|-------------|-----------------------------|
| 1 500 actif | 1 000 capital<br>500 dettes |
| 1 500       | 1 500                       |

L'actif net fiscal s'élève à 1 000 (1 500 d'actif moins 500 de dettes)

## Société B

|                                                 |                               |
|-------------------------------------------------|-------------------------------|
| 2 500 actif<br>500 actions ou parts A (50 p.c.) | 3 500 capital<br>(500 pertes) |
| 3 000                                           | 3 000                         |

L'actif net fiscal corrigé s'élève à: 2 500 (3 000 d'actif moins 500 d'actions ou de parts A).

Toutefois, les actions ou parts que la société bénéficiaire de l'apport ou absorbante possédait dans la société apporteuse ou absorbée ne sont pas prises en considération pour le calcul de l'actif net fiscal (art. 206, quatrième alinéa, du C.I.R. 1992). Cette disposition a été insérée par la loi du 20 juillet 1991.

Selon le projet en discussion, les 500 actions ou parts que B possède dans la société A ne seront plus soustraites à l'avenir. L'actif net fiscal s'élèvera donc à 3 000.

## B absorbe A (fusion nette)

|                            |                                             |
|----------------------------|---------------------------------------------|
| 2 500 actif<br>1 500 actif | 4 000 capital<br>500 dettes<br>(500 pertes) |
| 4 000                      | 4 000                                       |

L'actif net fiscal s'élève à: 3 500 (4 000 d'actif moins 500 de dettes).

Après la réorganisation de l'entreprise, le pourcentage suivant des pertes encore récupérables reste déductible:

Ancien système =

$$\frac{\text{actif net fiscal B avant la réorganisation}}{\text{actif net fiscal B après la réorganisation}} = \frac{2\,500}{3\,500} = 0,71$$

Nouveau système =

$$\frac{\text{actif net fiscal B avant la réorganisation}}{\text{total des actifs nets fiscaux de A + B, avant la réorganisation}} = \frac{3\,000}{4\,000} = 0,75$$

Uit dit voorbeeld blijkt dat er een lichtjes hoger percentage van de verliezen zal mogen worden afgetrokken. Er moet onderzocht worden of dit een louter toevalligheid betreft ofwel of dit een mathematische constante betreft.

De vertegenwoordiger van de Minister verklaart dat het hier gaat om een mathematische constante in het voordeel van de belastingplichtige.

Een lid van de Commissie merkt op dat men meestal maar tot een reorganisatie overgaat wanneer minstens één onderneming zich in moeilijkheden bevindt.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verduidelijkt dat artikel 206 van het W.I.B. de overdracht van de fiscale verliezen regelt die kunnen afwijken van de boekhoudkundige verliezen.

De huidige wijzigingen wil men doorvoeren omwille van drie redenen:

1° in het thans geldend recht kunnen de verliezen van B niet in hoofde van A worden overgedragen, indien vennootschap A vennootschap B zou opslorpen.

Het ontwerp strekt ertoe dit in de toekomst wel toe te laten en dit volgens dezelfde beperking. Op die manier zal het niet meer nodig zijn louter om fiscale redenen reorganisaties door te voeren die bedrijfs-economisch onverantwoord zijn;

2° de samenstelling van de portefeuille vóór de reorganisatie zal geen enkele invloed meer hebben op het bedrag van de nog recupereerbare verliezen. De samenstelling van de balans mag geen invloed uitoefenen;

3° wanneer een dochtervennootschap haar moedervennootschap opslorpte, rees het probleem of in dit geval de aandelen van de moedervennootschap aangehouden in de dochtervennootschap ook buiten beschouwing moesten worden gelaten.

Een lid van de Commissie stelt zich de vraag hoe men door splitsing geheel of gedeeltelijk kan overnemen. Eigenlijk gaat het om een afsplitsing en niet om een splitsing door overneming. De bedoelde vennootschap zal immers eerst gesplitst worden en nadien zal een gedeelte worden overgenomen.

Een lid van de Commissie vraagt wat bedoeld wordt met de term fiscale nettowaarde en of dit begrip een vaste inhoud heeft verkregen.

De expert van de Commissie verklaart dat hieronder het verschil verstaan wordt tussen enerzijds de fiscale waarde van de activa en anderzijds het vreemd vermogen.

De vertegenwoordiger van de Minister antwoordt dat het begrip « fiscale nettowaarde » vaststaat in de

Cet exemple montre que le pourcentage déductible des pertes est un peu plus élevé. Il y a lieu d'examiner s'il s'agit d'un pur hasard ou d'une constante mathématique.

Le représentant du ministre des Finances confirme qu'il s'agit bien d'une constante mathématique profitant toujours au contribuable.

Un membre de la commission fait remarquer que l'on ne procède généralement à une réorganisation que lorsqu'une entreprise au moins se trouve en difficultés.

Le représentant du ministre des Finances précise que l'article 206 du C.I.R. règle le report des pertes fiscales dont le montant peut différer de celui des pertes comptables.

Trois raisons justifient *de lege ferenda* les modifications aujourd'hui apportées:

1° en application du droit en vigueur, les pertes de B ne peuvent pas être reportées au nom de A si la société A vient à absorber la société B.

Le projet tend à permettre désormais cette déduction, et ce avec une limitation identique. Cela permettrait d'éviter que l'on procède encore, pour des raisons purement fiscales, à des réorganisations économiquement injustifiées;

2° la composition du portefeuille avant la réorganisation n'aura plus aucune incidence sur le montant des pertes encore récupérables. La composition du bilan ne peut avoir aucune influence;

3° quand une société filiale absorbait sa société-mère, le problème se posait de savoir s'il fallait également faire abstraction des parts de la société-mère que détenait la filiale.

Un commissaire se demande comment l'on peut réaliser une absorption totale ou partielle, par scission. En réalité, il s'agit d'une dissociation et non pas d'une scission par absorption. En effet, la société concernée sera d'abord scindée et, ensuite, une partie en sera reprise.

Un membre demande ce que l'on entend par l'expression « actif net fiscal » et si cette notion a un contenu bien déterminé.

L'expert de la commission déclare qu'il faut comprendre par là la différence entre la valeur fiscale des actifs, d'une part, et les fonds de tiers, d'autre part.

Le représentant du ministre répond que la notion d'actif net fiscal est consacrée tant par la jurispru-

rechtspraak en de Commentaar op het W.I.B. Het begrip is in artikel 206 ingelast door de wet van 22 december 1989 houdende fiscale bepalingen.

In de parlementaire werkzaamheden heeft men toen expliciet naar de Commentaar op de Inkomstenbelasting (Com. I.B.) verwezen.

Om de fiscale nettowaarde van een vennootschap te berekenen, wordt als uitgangspunt niet de boekhoudkundige, maar wel de fiscale waarde van de activa genomen. De uitgedrukte niet-verwezenlijkte meerwaarden en de inbrengmeerwaarden komen niet in aanmerking om deze fiscale waarde te berekenen. Vervolgens worden hiervan de schulden en de fiscaal vrijgestelde voorzieningen afgetrokken.

Aangezien het begrip « fiscale nettowaarde » een belangrijk element vormt, acht een lid van de Commissie het wenselijk de definitie hiervan in het W.I.B. zelf op te nemen.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën is van mening dat indien er al een definitie in het W.I.B. moet worden opgenomen, dit in artikel 211 zou moeten. Bovendien zijn er tal van begrippen die niet gedefinieerd zijn in het W.I.B.

Een lid van de Commissie repliceert dat het in die gevallen gaat om niet-specifieke begrippen (bijvoorbeeld gezin).

De expert van de Commissie verwijst naar de definitie gegeven in Com. I.B. 124/21. Hij is van oordeel dat het niet opportuun is de tekst van de commentaar op te nemen in de wet zelf. Deze commentaar is immers te gedetailleerd en te ingewikkeld om in een wettekst te gieten.

Hierna volgt de tekst van de administratie:

*« Verdeling van het kapitaal in geval van splitsing »*

124/21 Om in geval van splitsing van een vennootschap het bij elk van de opslorpende of uit de splitsing ontstane vennootschappen in aanmerking te nemen maatschappelijke kapitaal vast te stellen, worden de vennootschappen geacht het kapitaal van de gesplitste vennootschap evenredig met de fiscale nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbreng te hebben overgenomen.

Om de fiscale nettowaarde zowel van de totale inbreng als van de bij elke vennootschap gedane inbreng te bepalen, moet worden gehandeld alsof de gesplitste vennootschap haar boekhouding vooraf aan haar belastingtoestand zou hebben aangepast, d.w.z.:

a) dat de « niet-geboekte reserves » (afschrijvings-excedenten, onderschattingen van de voorraden, enz.) bij de boekwaarde van de bestanddelen waarop ze betrekking hebben moeten worden gevoegd (in aanmerking te nemen totaal = opgave 328 R);

dence que dans le commentaire du C.I.R. Cette notion a été insérée à l'article 206 par la loi du 22 décembre 1989 portant des dispositions fiscales.

Dans les travaux parlementaires de l'époque, référence est faite au commentaire des impôts sur les revenus (Com. I.R.).

Pour calculer l'actif net fiscal d'une société, il faut partir non pas de la valeur comptable des actifs, mais bien de leur valeur fiscale. Les plus-values exprimées mais non réalisées et les plus-values d'apport ne sont pas prises en considération pour calculer cette valeur fiscale. Sont déduites ensuite les dettes et les provisions immunisées fiscalement.

La notion d'actif net fiscal étant un élément important, un commissaire estime souhaitable de le définir dans le C.I.R.

Le représentant du ministre des Finances déclare que s'il fallait définir cette notion dans le C.I.R., il faudrait le faire à l'article 211. Il souligne par ailleurs que nombre de notions sont pas définies dans le C.I.R.

Un commissaire réplique que ce ne sont pas des notions spécifiques (par exemple, le ménage).

L'expert de la commission renvoie à la définition donnée dans Com. I.R. 124/21. Il estime qu'il n'est pas opportun d'insérer le texte du commentaire dans la loi elle-même. Ce commentaire est trop détaillé et trop compliqué pour être coulé dans un texte de loi.

Ce texte administratif est libellé comme suit:

*« Partage du capital en cas de scission »*

124/21. En cas de scission, pour déterminer le capital social à envisager dans le chef de chacune des sociétés absorbantes ou nées de la scission, celles-ci sont censées avoir repris le capital de la société scindée proportionnellement à la valeur fiscale nette des apports effectués par cette dernière à chacune d'elles.

Pour la détermination de la valeur fiscale nette aussi bien que de la valeur totale des apports effectués à chaque société, on agira comme si la société scindée avait préalablement adapté sa comptabilité à sa situation fiscale, c'est-à-dire:

a) que les « réserves non comptabilisées » (excédents d'amortissements, sous-évaluations de stocks, etc.) doivent être ajoutées à la valeur comptable des éléments auxquels elles se rapportent (totalité à prendre en considération = relevé 328 R);

b) dat de voorlopig uitgedrukte, maar niet verwezenlijkte (en niet belaste) meerwaarden van de boekwaarde van de bestanddelen waarop ze betrekking hebben moeten worden afgetrokken.»

\*  
\* \*

Een lid van de Commissie stelt dat omwille van de rechtszekerheid ingewikkelde definities in ieder geval in het W.I.B. zelf moeten worden opgenomen. Hij suggereert dat de Minister een amendement in die zin zou indienen.

Een ander lid van de Commissie merkt op dat de term nu reeds bestaat en nooit aanleiding heeft gegeven tot interpretatieproblemen.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën vindt het niet raadzaam om in de wet een definitie op te nemen voor begrippen die al enige tijd bestaan.

In verband met artikel 206, § 2, alinea 2, stelt een lid de Commissie voor een nieuwe alinea te beginnen vanaf «... In geval van splitsing...».

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën geeft het volgende antwoord. Het eerste lid handelt over de aftrekbeperking van vroegere verliezen die de overnemende vennootschap heeft geleden. Het tweede lid heeft hetzelfde doel, maar na de verrichting worden de verliezen van de overgenomen vennootschap teruggevonden bij de overnemende vennootschap. Het is beter deze twee alinea's afzonderlijk te behouden. Bovendien heeft de laatste zin van het tweede lid uitsluitend betrekking op het tweede lid. Wanneer een overnemende vennootschap een deel van een andere vennootschap verkrijgt door splitsing, gaat men tewerk zoals vermeld in het eerste lid, met dien verstande dat de regel slechts verhoudingsgewijs wordt toegepast: de verliezen van de overgenomen vennootschap blijven aftrekbaar naar verhouding van het evenredig aandeel van de fiscale nettowaarde van de overgenomen bestanddelen vóór de verrichting in het totaal van de fiscale nettowaarden van die vennootschap en van de overgenomen bestanddelen, eveneens vóór de verrichting (zie voorbeeld hierbij). Er staat «overgenomen bestanddelen» en niet «overgenomen vennootschap». Bijgevolg is de bepaling van toepassing zowel wanneer men de vennootschap in haar totaliteit als wanneer men een stukje ervan overneemt.

De vertegenwoordiger van de Minister geeft vervolgens een voorbeeld met betrekking tot de overdrachtregeling van verliezen bij splitsing door overneming.

De vorige beroepsverliezen van de vennootschap A bedragen 1 000 000. De fiscale nettowaarde van A bedraagt 3 000 000.

b) que les plus-values non réalisées, provisoirement exprimées (et non taxées) doivent être déduites de la valeur comptable des éléments auxquels elles se rapportent.»

\*  
\* \*

Un commissaire déclare qu'il y a lieu, en tout cas, pour assurer la sécurité juridique, d'inscrire directement dans le C.I.R. certaines définitions complexes. Il suggère au ministre de déposer un amendement dans ce sens.

Un autre membre de la commission remarque que le terme existe déjà et qu'il n'a jamais donné lieu à aucun problème d'interprétation.

Le représentant du ministre des Finances déconseille l'inscription dans la loi de définitions de notions déjà existantes.

En ce qui concerne l'article 206, § 2, deuxième alinéa, un commissaire propose de faire, de la deuxième phrase, commençant par «En cas de scission...», un nouvel alinéa.

Le représentant du ministre des Finances donne la réponse suivante. Le premier alinéa limite la déduction des pertes antérieures que la société absorbante a éprouvées. Le deuxième alinéa a le même objet mais pour l'absorbée, après réalisation de l'opération, les pertes de l'absorbée se retrouveront chez l'absorbante. Il vaut mieux maintenir les deux alinéas distincts. De plus, la dernière phrase du deuxième alinéa concerne uniquement le deuxième alinéa. Lorsqu'une société absorbante obtient une partie d'une autre société par scission, il est procédé comme prévu au premier alinéa, étant entendu que la règle ne s'applique que proportionnellement: les pertes de l'absorbée restent déductibles en proportion de la part que représente l'actif net fiscal des éléments absorbés avant cette opération dans le total de l'actif net fiscal de cette société et des éléments absorbés, également avant l'opération (voir l'exemple ci-joint). Il est question, dans le texte de l'article proposé, d'«éléments absorbés» et non pas de «société absorbée». La disposition s'applique donc tant au cas d'absorption totale d'une société qu'au cas d'absorption partielle.

Le représentant du ministre donne ensuite un exemple d'application de la règle de report des pertes en cas de scission par absorption.

Les pertes professionnelles antérieures de la société A s'élèvent à 1 000 000. L'actif net fiscal de A s'élève à 3 000 000.

A wordt gesplitst door overneming door de vennootschappen B (met een fiscale nettowaarde van 2 000 000) en C (met een fiscale nettowaarde van 4 950 000).

1 200 000 van de fiscale nettowaarde van A wordt overgenomen door B, terwijl C 1 800 000 overneemt.

Overdrachtregeling inzake de verliezen van A:

— aftrekbaar bij B:

$$\frac{1\,000\,000 \times 1\,200\,000}{3\,000\,000} \times \frac{1\,200\,000}{1\,200\,000 + 2\,000\,000} = 150\,000$$

— aftrekbaar bij C:

$$\frac{1\,000\,000 \times 1\,800\,000}{3\,000\,000} \times \frac{1\,800\,000}{1\,800\,000 + 4\,950\,000} = 160\,000$$

Ter wille van de duidelijkheid en in het licht van de bespreking, plaatst de vertegenwoordiger van de Minister van Financiën de oude terminologie tegenover de nieuwe terminologie.

| Oude terminologie                                                                | Nieuwe terminologie                                                               |
|----------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------|
| —                                                                                | —                                                                                 |
| fusie door opslorping<br>opslorpande vennootschap<br>opgeslorpte vennootschap    | fusie door overneming<br>overnemende vennootschap<br>overgenomen vennootschap     |
| fusie door oprichting<br>ontstane vennootschap<br>gefuseerde vennootschap        | fusie door oprichting<br>overnemende vennootschap<br>overgenomen vennootschap     |
| splitsing door opslorping<br>opslorpande vennootschap<br>gesplitste vennootschap | splitsing door overneming<br>verkrijgende vennootschap<br>gesplitste vennootschap |
| splitsing door oprichting<br>ontstane vennootschap<br>gesplitste vennootschap    | splitsing door oprichting<br>verkrijgende vennootschap<br>gesplitste vennootschap |

Splitsing door overneming kan ook plaatsvinden wanneer de te splitsen vennootschap in vereffening is of in staat van faillissement verkeert, mits zij nog geen begin heeft gemaakt met de verdeling van haar vermogen aan haar aandeelhouders of vennoten.

Een lid vraagt of de nog recupereerbare verliezen van een failliete vennootschap zoals in het huidige systeem verloren gaan of niet.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën wil hierbij twee opmerkingen maken.

In het Gedr. St. S., nr. 494-2 (1992-1993) wordt verduidelijkt dat er in het geval van een failliete onderneming nog een waarde of inbrengwaarde aanwezig moet zijn, opdat er fusie of splitsing zou zijn.

Daarenboven is het niet denkbeeldig dat de fiscale nettowaarde van een failliete of quasi-failliete onderneming negatief is. Het is de bedoeling dat de uitkomst van de breuk die de aftrekbeperking van verliezen regelt, zich steeds situeert tussen 0 en + 1.

A est scindée par absorption par la société B (dont l'actif net fiscal s'élève à 2 000 000) et par la société C (dont l'actif net fiscal s'élève à 4 950 000).

1 200 000 de l'actif net fiscal de A est absorbé par B, alors que C absorbe 1 800 000.

Règle de report en ce qui concerne les pertes de A:

— déductibles par B:

$$\frac{1\,000\,000 \times 1\,200\,000}{3\,000\,000} \times \frac{1\,200\,000}{1\,200\,000 + 2\,000\,000} = 150\,000$$

— déductibles par C:

$$\frac{1\,000\,000 \times 1\,800\,000}{3\,000\,000} \times \frac{1\,800\,000}{1\,800\,000 + 4\,950\,000} = 160\,000$$

Pour plus de clarté, dans la foulée de la discussion précédente, le représentant du ministre des Finances compare l'ancienne et la nouvelle terminologie.

| Ancienne terminologie                                                                                            | Nouvelle terminologie                                                                         |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------|
| —                                                                                                                | —                                                                                             |
| fusion par absorption<br>société absorbante<br>société absorbée                                                  | fusion par absorption<br>société absorbante<br>société absorbée                               |
| fusion par création d'une<br>société nouvelle<br>société née de la fusion<br>société fusionnée                   | fusion par constitution d'une<br>nouvelle société<br>société absorbante<br>société absorbée   |
| scission par absorption (par<br>apport... à des sociétés<br>existantes)<br>société absorbante<br>société scindée | scission par absorption<br><br>société bénéficiaire<br>société scindée                        |
| scission par apport... à des<br>sociétés nouvelles<br>société née de la scission<br>société scindée              | scission par constitution de<br>nouvelles sociétés<br>société bénéficiaire<br>société scindée |

La scission par absorption peut également avoir lieu lorsque la société scindée est en liquidation ou en faillite, pourvu qu'elle n'ait pas encore commencé la répartition de son actif entre ses actionnaires ou associés.

Un membre demande si les pertes encore récupérables d'une société en faillite sont perdues, comme dans le système actuel, ou si elles ne le sont pas.

Le représentant du ministre des Finances tient à faire deux remarques à cet égard.

Selon le document Sénat n° 494-2 (1992-1993), en cas de faillite d'une entreprise, pour qu'il y ait fusion ou scission, il doit subsister un actif ou une valeur d'apport.

En outre, il n'est pas exclu que l'actif net fiscal d'une entreprise en faillite ou en quasi-faillite soit négatif. L'objectif est d'arriver à ce que le quotient de la fraction qui sert à déterminer la limite de déduction des pertes se situe entre 0 et + 1. En utilisant des mon-

Wanneer men werkt met negatieve bedragen kan een negatief resultaat worden bekomen, maar ook een resultaat boven + 1 worden bereikt. Zo'n anomalie is absoluut niet de bedoeling geweest van de wetgever. Om dit te vermijden zal de administratie een negatieve nettowaarde gelijkstellen aan 0. De breuk wordt dan  $0/0+$  fiscale nettowaarde van de overnemende vennootschap. Aangezien het resultaat gelijk is aan 0 zullen de vroegere nog recupereerbare fiscale verliezen verloren zijn.

Een lid van de Commissie vraagt op welk moment de fiscale nettowaarde van een onderneming moet worden bepaald. Is dit vóór het faillissement, bij het faillissement of na het faillissement. Deze vraag is belangrijk omdat door de faillietverklaring zelf een enorm deficit ontstaat.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart dat men de waarde moet berekenen juist vóór de fusie of splitsing, indien de onderneming op dat moment reeds failliet is verklaard.

De expert van de Commissie acht het wenselijk in de wet zelf op te nemen dat een negatieve fiscale nettowaarde gelijkgesteld wordt aan 0.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën merkt op dat een negatieve fiscale nettowaarde ook problemen geeft bij splitsingen. Het was in dit referentiekader dat de administratie de stelling heeft ingenomen dat een negatieve fiscale nettowaarde gelijk is aan 0. De beperking van de aftrek van verliezen is er gekomen door de wet van 22 december 1989 houdende fiscale bepalingen. De administratie heeft hier dezelfde regel toegepast, ook al kwam dit niet expliciet ter sprake in de parlementaire werkzaamheden.

De vertegenwoordiger van de Minister geeft in dit verband het volgende voorbeeld:

Vennootschap A: fiscale nettowaarde bedraagt 100.

Deze vennootschap wordt gesplitst in B en C.

Het kan gebeuren dat B en C respectievelijk de volgende fiscale nettowaarde van A ontvangen:

naar B: - 30 en naar C: + 130.

In deze situatie heeft de administratie in het verleden beslist dat B in feite geen fiscale nettowaarde heeft ontvangen en de totale fiscale nettowaarde van A door C wordt ontvangen.

In die optiek worden het gestort kapitaal, de belaste reserves en de vrijgestelde reserves van de gesplitste vennootschap A, integraal toegewezen aan C. Ten name van C moet het verschil tussen het ingebracht werkelijk eigen vermogen (bijvoorbeeld 180)

tants négatifs, un quotient négatif peut être atteint, mais aussi un résultat supérieur à + 1. Tel n'était absolument pas l'objectif du législateur. Pour éviter une telle anomalie, l'administration assimilera un actif net négatif à zéro. La fraction deviendra alors  $0/0+$  actif net fiscal de la société absorbante. Comme le résultat est égal à zéro, les pertes fiscales antérieures encore récupérables seront perdues.

Un membre de la Commission demande à quel moment l'actif net fiscal d'une entreprise doit être déterminé. Est-ce avant, pendant ou après la faillite? Cette question est importante, étant donné qu'une déclaration de faillite elle-même engendre un énorme déficit.

Le représentant du ministre des Finances déclare qu'il faut calculer l'actif juste avant la fusion ou la scission même si l'entreprise a déjà été déclarée en faillite à ce moment-là.

L'expert de la commission estime qu'il est souhaitable d'inscrire dans la loi proprement dite qu'un actif net fiscal négatif est assimilé à 0.

Le représentant du ministre des Finances fait observer qu'un actif net fiscal négatif soulève également des difficultés en cas de scission. C'est dans ce cadre de référence que l'administration a adopté la thèse selon laquelle un actif net fiscal négatif est égal à 0. La limite de déduction des pertes a été instaurée par la loi du 22 décembre 1989 portant des dispositions fiscales. L'administration a appliqué la même règle en l'espèce, même s'il n'en a pas été question explicitement dans les travaux parlementaires.

A cet égard, le représentant du ministre cite l'exemple suivant:

Société A: l'actif net fiscal s'élève à 100.

Cette société est scindée en B et C.

Il peut arriver que B et C reçoivent respectivement l'actif net fiscal suivant de A:

pour B: - 30 et pour C: + 130.

L'administration a décidé, dans le passé, que, dans une telle situation, B recevait un actif net fiscal de zéro et que C recevait la totalité de l'actif net fiscal de A.

Dans cette optique, le capital libéré, les réserves taxées et les réserves immunisées de la société scindée A sont attribuées intégralement à C. Dans le chef de C, la différence entre les fonds propres effectivement apportés (par exemple 180) et l'actif net fiscal de

en de fiscale nettowaarde van de gesplitste vennootschap A (100) als een in het kapitaal geïncorporeerde vrijgestelde reserve worden beschouwd waarop de onaantastbaarheidsvoorwaarde van toepassing is.

Het bij B ingebracht werkelijk eigen vermogen (bijvoorbeeld 90) moet als een voorlopig vrijgestelde inbrengreserve worden beschouwd die een gedeelte vertegenwoordigt van de n.a.v. de splitsing vastgestelde inbrengmeerwaarde (120), op een bij haar (B) ingebracht activabestanddeel; het gedeelte van voormelde meerwaarde dat niet in het vermogen B wordt teruggevonden ( $120 - 90 = 30$ ) moet inzonderheid bij de verwezenlijking van het betrokken activabestanddeel onder de verworpen uitgaven worden opgenomen.

Een lid van de Commissie is van mening dat het mogelijk is de meer winstgevende activiteiten af te splitsen en dat stuk van de onderneming te laten opsorpen door een winstgevende vennootschap. Op die manier zou toch nog een stuk van de verliezen kunnen worden overgedragen.

Hoe meer winstgevend de overnemende vennootschap is, hoe groter de noemer wordt en hoe minder verliezen er mogen worden overgedragen.

Hoe slechter de overgenomen vennootschap is, hoe kleiner de teller wordt (eventueel gelijk aan 0). Hierdoor zijn minder of geen verliezen overdraagbaar.

Indien er geen fiscale verliezen overdraagbaar zijn, zal dit tot gevolg hebben dat men zulke ondernemingen failliet laat gaan tenzij er andere redenen tot overname zijn dan de aftrek van het fiscaal passief. Hierbij denken we aan clientèle, know-how, continuïteit,...

Om de negatieve fiscale waarde weg te werken, kan men de volgende constructie opzetten. A wil B overnemen, maar B heeft een negatieve fiscale nettowaarde. Er wordt een kapitaalsverhoging uitgevoerd in B door inbreng van aandelen A. B krijgt hierdoor een positieve fiscale nettowaarde en A behoudt een gedeelte van de aftrek van de verliezen van B. De aandelen die door A werden ingebracht worden gerecupereerd.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën merkt op dat, gelet op de feitelijke gevolgen van de zaak, er hier een taxatie kan gebeuren ten gevolge van de vernietiging van eigen aandelen.

Het lid van de Commissie repliceert dat dit omzeild kan worden door gebruik te maken van filiaalbedrijven die deze aandelen zullen houden.

Een lid van de Commissie merkt op dat het vandaag reeds mogelijk is de fiscale nettowaarde kunstmatig te verhogen door eigen aandelen een circuit te laten volgen, maar dat men nu enkel de juiste richting moet kiezen.

la société scindée A (100) est considérée comme une réserve immunisée incorporée au capital, à laquelle s'applique la condition d'intangibilité.

Les fonds propres effectivement apportés à B (par exemple 90) doivent être considérés comme une réserve d'apport provisoirement immunisée représentant une partie de la plus-value d'apport constatée à l'occasion de la scission (120), plus-value sur un élément d'actif dont il lui (B) est fait apport; la partie de la plus-value précitée qui ne se retrouve pas dans le patrimoine de B ( $120 - 90 = 30$ ) doit être reprise dans les dépenses non admises en particulier, lors de la réalisation de l'élément d'actif concerné.

Un membre de la commission estime qu'il est possible de dissocier les activités les plus lucratives et de faire absorber cette partie de l'entreprise par une société encore bénéficiaire. De cette manière, une partie des pertes peut être transférée.

Plus la société absorbante est prospère, plus le dénominateur est élevé et moins il est possible de reporter de pertes.

Plus la société absorbée est déficitaire, plus le numérateur est petit (éventuellement égal à zéro). De ce fait, il y a moins de pertes transférables, voire pas du tout.

L'absence de pertes fiscales transférables aura pour conséquence qu'on laissera tomber les entreprises dites en faillite, à moins qu'il n'existe des raisons de les reprendre autres que la déduction du passif fiscal. Nous songeons à cet égard à la clientèle, au savoir-faire, à la continuité,...

Pour éliminer la valeur fiscale négative, le montage suivant peut être réalisé. A veut reprendre B, mais B présente un actif net fiscal négatif. Une augmentation du capital de B est souscrite par l'apport de parts de A. B acquiert de ce fait une valeur fiscale nette positive et A conserve une partie de la déduction des pertes de B. Les parts qui ont été apportées par B sont récupérées.

Le représentant du ministre des Finances fait remarquer qu'en l'occurrence, compte tenu des conséquences de fait de l'opération, il pourra y avoir taxation par suite de l'annulation des parts propres.

Le commissaire réplique que cet inconvénient peut être évité en recourant à des filiales qui détiendront lesdites parts.

Un commissaire fait remarquer qu'il est déjà possible d'accroître artificiellement l'actif net fiscal en faisant suivre un circuit aux parts propres; il suffit de veiller à choisir la bonne direction.

Een ander lid van de Commissie ziet in dit geval de mogelijkheid zich te beroepen op het nieuwe artikel 16 indien de juridische constructie uitsluitend wordt opgezet omwille van het fiscaal recupereerbaar verlies.

De vertegenwoordiger van de Minister deelt volledig de hierboven vermelde visie omwille van het feit dat het hier typisch gaat om een «step by step»-verrichting.

Een lid van de Commissie wijst erop dat het begrip handelsfonds zeer strikt wordt geïnterpreteerd in de wet m.b.t. handelsvennootschappen. Het handelsfonds wordt daar beperkt tot het cliëntèle, terwijl nog andere elementen deel kunnen uitmaken van het handelsfonds. De vraag is of men in het kader van de fiscale wet deze restrictieve interpretatie herzien zal worden.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat indien het handelsfonds is opgebouwd door de onderneming zelf, dit element niet behoort tot de fiscale nettowaarde, ongeacht of het tot uiting werd gebracht op de balans van de onderneming of niet. Wanneer het handelsfonds niet wordt opgenomen op de balans, bestaat het immers niet. Wanneer het daarentegen wel wordt opgenomen, vormt het een uitgedrukte maar niet-verwezenlijkte meerwaarde. Daarentegen, wanneer de onderneming een handelsfonds heeft gekocht, komt dit wel in aanmerking bij het bepalen van de fiscale nettowaarde.

De opmerking die het lid maakte heeft echter voornamelijk betrekking op de problematiek van de inpandgeving van de handelszaak.

Twee commissieleden dienen het volgende amendement in:

*« Het tweede lid van § 1 van het voorgestelde artikel 206 te doen vervallen. »*

#### Verantwoording

*Aangezien de nieuwe bepalingen van het voorgestelde artikel 206, § 2, van het W.I.B. de « misbruiken » inzake de aftrek van verliezen willen tegen gaan, lijkt het niet te verantwoorden de ongerijmde en uit een economisch oogpunt volkomen absurde regeling van het vroegere artikel 206, tweede lid, te behouden, die overgenomen wordt in het voorgestelde artikel 206, § 1, tweede lid.*

*Het beperken van de aftrek van de beroepsverliezen tot 20 miljoen frank per jaar of tot de helft van de belastbare winst, is immers niet alleen een juridische ongerijmdheid, maar zet ook de deur open voor grove onbillijkheid.*

*Wanneer bijvoorbeeld een vennootschap tijdens een bepaald jaar een verlies van 40 miljoen frank*

*Un autre commissaire voit dans ce cas la possibilité d'invoquer le nouvel article 16, si le montage juridique a lieu exclusivement en vue de récupérer des pertes fiscales.*

*Le représentant du ministre partage entièrement l'opinion exprimée ci-avant au motif qu'il s'agit typiquement d'une opération « step by step ».*

*Un commissaire souligne que la loi sur les sociétés commerciales interprète la notion de fonds de commerce dans un sens très strict, limitant celui-ci à la clientèle, alors que d'autres éléments peuvent également faire partie du fonds de commerce. La question qui se pose est de savoir si, dans le cadre de la loi fiscale, cette interprétation restrictive sera également revue.*

*Le représentant du ministre des Finances répond que lorsque le fonds de commerce a été constitué par l'entreprise même, cet élément, exprimé ou non dans le bilan de l'entreprise, n'est pas compris dans l'actif net fiscal. En effet, si le fonds de commerce n'est pas repris au bilan, il n'existe pas. Par contre, s'il y figure, il constitue une plus-value exprimée mais non réalisée. Au contraire, lorsque l'entreprise a acheté un fonds de commerce, celui-ci est pris en considération pour la détermination de l'actif net fiscal.*

*Ceci étant, fait observer l'intervenant, sa remarque portait principalement sur le problème du nantissement du fonds de commerce.*

*Deux commissaires déposent l'amendement suivant:*

*« Supprimer l'alinéa 2 du § 1<sup>er</sup> de l'article 206 proposé. »*

#### Justification

*Dans la mesure où les « abus » en matière de récupération de pertes sont corrigés par les nouvelles dispositions de l'article 206, § 2, C.I.R. proposé, il ne se justifie pas de maintenir la mesure illogique, et d'un point de vue économique, absurde de l'ancien article 206, alinéa 2, repris par l'article 206, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2 proposé.*

*En effet, la limitation de la déduction des pertes à 20 millions de francs par an ou à la moitié du bénéfice imposable est non seulement une absurdité juridique, mais une source de graves inéquités.*

*Ainsi, par exemple, une société qui réaliserait pendant l'année 1 une perte de 40 millions, et pendant*

boek en tijdens het daaropvolgende jaar een winst van 30 miljoen frank, kan zij het verlies van het voorgaande jaar voor niet meer dan 20 miljoen frank verrekenen.

In totaal verliest de vennootschap dus 10 miljoen frank, maar zij wordt fiscaal wel belast op een winst van 10 miljoen frank.

Nu men beweert de vennootschapsbelasting in overeenstemming te willen brengen met de economische realiteit, is het ogenblik aangebroken om deze niet te verantwoorden beperking op te heffen.

Deze regeling valt immers uiterst nadelig voor vastgoedvennootschappen bijvoorbeeld. Om de boekhoudkundige regels na te leven, schrijven die tijdens hun eerste exploitatiejaren hun aankoopkosten en hun gebouwen af en brengen zij vaak de verliezen over. Dergelijke verliezen kunnen zij slechts voor de helft goedmaken wanneer zij bij de verkoop van een onroerend goed eventueel een meerwaarde boeken. In de regel kan de rest van die verliezen nooit meer worden verrekend, zeker niet wanneer het verkochte onroerend goed haar enige eigendom was, aangezien ze geen activiteiten meer uitvoert.

Om de gevolgen van een dergelijke toestand te voorkomen boeken de vennootschappen geen afschrijvingen meer om te vermijden dat verliezen die men nooit meer dreigt goed te maken, zich opstapelen.

Ondanks stellige en herhaaldelijke beloften, leidt de maatregel er dus toe dat vennootschappen om fiscale redenen hun boekhoudkundige verplichtingen verzuimen na te komen.

Een lid van de Commissie antwoordt dat de beperking die nu bestaat in artikel 206, alinea 2, ingevoerd werd als tegenprestatie voor het niet-invoeren van de minimumbelasting. Bovendien is het niet aangewezen in een wet die specifiek handelt over fusies en splitsingen een algemene fiscale bepaling te wijzigen. De beperking in artikel 206, § 1, alinea 2, geldt voor alle ondernemingen en niet alleen bij fusies en splitsingen.

De vertegenwoordiger van de Minister antwoordt dat het nieuwe artikel 206 wordt opgesplitst in twee paragrafen. In artikel 206, § 1, alinea 2, is niets gewijzigd. Om de misbruiken te vermijden die in het verleden erin bestonden dat de verlieslatende onderneming de winstgevende onderneming moest opslorpen om de aftrek van haar verliezen te behouden, werd de aftrek van de overgedragen verliezen beperkt door de maatregel bedoeld in artikel 206, § 2, alinea 1. Het invoeren van de bepaling van artikel 206, § 1, alinea 2, beoogde een minimumbelasting in te voeren. Indien een vennootschap winst maakt, maar overgedragen verliezen heeft, moet zij door het systeem van de minimumbelasting in ieder geval de belasting betalen.

*l'année 2 un bénéfice de 30 millions, ne pourra, au cours de cette deuxième année, imputer la perte antérieure qu'à concurrence de 20 millions.*

*Au total, elle reste en perte de 10 millions, mais elle sera imposée fiscalement sur un bénéfice de 10 millions.*

*Au moment où l'on prétend rapprocher l'imposition des sociétés de la réalité économique, il convient de supprimer cette limitation dépourvue de toute justification.*

*Ce système est particulièrement inéquitable pour des sociétés immobilières, par exemple, qui, afin de respecter la réglementation comptable, amortissent leurs frais d'acquisition et leurs bâtiments, et accumulent souvent des pertes au cours de leurs premières années d'exploitation. De telles pertes ne sont récupérables que pour moitié lors de la vente de l'immeuble, sur la plus-value éventuellement réalisée à ce moment. Le solde de pertes récupérables ne peut alors en général plus jamais être récupéré, en tout cas, lorsque l'immeuble vendu était le seul actif appartenant à la société, puisque celle-ci n'aura plus d'activité.*

*Pour éviter les conséquences d'une telle situation, les sociétés sont amenées à s'abstenir d'acter des amortissements, de manière à ne pas accumuler des pertes qui risquent de ne jamais être récupérés.*

*La mesure a donc pour effet, malgré tous les engagements solennels réitérés à maintes reprises d'amener, pour des raisons fiscales, des sociétés à ne pas respecter leurs obligations sur le plan comptable.*

Un commissaire répond que la limitation qui est prévue actuellement à l'article 206, deuxième alinéa, a été instaurée en contrepartie de la non-instauratie van de minimumbelasting. En outre, il ne convient pas de modifier une disposition fiscale d'ordre général dans une loi qui traite spécifiquement de fusions et de scissions. La limitation prévue à l'article 206, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, s'applique à toutes les entreprises, et non pas uniquement aux fusions et scissions.

Le représentant du ministre répond que le nouvel article 206 est divisé en deux paragraphes. Le deuxième alinéa du § 1<sup>er</sup> de l'article 206 demeure inchangé. Pour prévenir les abus qui consistaient, dans le passé, à faire absorber l'entreprise bénéficiaire par l'entreprise déficitaire en vue de maintenir la déduction de ses pertes, la déduction des pertes reportées a été limitée dans la mesure visée par l'article 206, § 2, premier alinéa. L'insertion de la disposition de l'article 206, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, visait à instaurer un impôt minimum. La société bénéficiaire mais avec des pertes reportées, doit en tout cas payer de l'impôt, en application de ce système d'impôt minimum.

Gedurende de besprekingen in de Kamer over de «economische realiteit» heeft de minister van Financiën erop gewezen dat de bepaling van artikel 206, § 1, alinea 2, weliswaar werd ingevoerd om misbruiken te vermijden, maar vooral omwille van budgettaire redenen. De verliezen blijven totaal aftrekbaar, maar de aftrek ervan wordt gespreid in de tijd. Het is juist dat door het bestaan van deze regel ondernemingen niet worden belast volgens hun reële winsten. Vanaf het moment dat de budgettaire toestand dit toelaat, zal voorgesteld worden deze beperking op te heffen.

Een lid van de Commissie merkt op dat tot 1989 verliezen maar 5 jaar aftrekbaar waren. Daarna waren ze onbeperkt aftrekbaar. Vervolgens is men hierop teruggekomen.

## Artikel 2

Een lid van de Commissie vraagt of er, naast met fusies gelijkgestelde verrichtingen, ook met splitsingen gelijkgestelde verrichtingen bestaan.

De vertegenwoordiger van de minister van Financiën antwoordt dat met fusies gelijkgestelde verrichtingen de verrichting wordt bedoeld waarbij de overnemende vennootschap nadat alle aandelen in één hand zijn verenigd, tot fusie besluit. Voorheen luidde artikel 210, § 1, 2°: «bij ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen». Volgens de nieuwe vennootschappenrecht is er bij overnameverrichtingen steeds ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen. Vandaar dat artikel 210, § 1, 1°, zonder ten gronde te worden gewijzigd, een vormwijziging ondergaat.

Het nieuwe artikel 210, § 1, 2°, handelt over de verwerving van alle aandelen in één hand in andere gevallen dan deze bedoeld in 1°. Hiermee wordt bedoeld de verwerving van alle aandelen in één hand door een natuurlijke persoon.

In het huidige artikel 210, § 1, is er sprake van «vereffening van een vennootschap wordt mede geacht plaats te vinden». In de nieuwe vennootschapswet is er echter altijd ontbinding zonder vereffening.

De expert van de Commissie verklaart dat men met fusie gelijkgestelde verrichtingen bedoelt de vereniging van alle aandelen in één hand door een vennootschap. Dit kan gebeuren met ontbinding en zonder vereffening, terwijl bij een vereniging van alle aandelen in één hand door een natuurlijke persoon er steeds een ontbinding met vereffening zal plaatsvinden. Fiscaal zegt men evenwel dat dit laatste gebeurt zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen, maar vennootschapsrechtelijk is er steeds een vereffening en sluiting van de vereffening.

In artikel 210, § 1, 1°, verwijst men naar de begrippen die vennootschapsrechtelijk worden aangenomen.

Au cours des discussions à la Chambre au sujet de «la réalité économique», le ministre des Finances a indiqué que l'insertion de la disposition de l'article 206, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, visait certes à prévenir des abus, mais était surtout dictée par des impératifs budgétaires. Les pertes restent intégralement déductibles, mais leur déduction est étalée dans le temps. Il est exact que, par l'application de cette règle, les entreprises ne sont pas taxées suivant leurs bénéfices réels. Dès que la situation budgétaire le permettra, il sera proposé de supprimer cette limitation.

Un membre de la commission fait observer que, jusqu'en 1989, les pertes n'étaient déductibles que pendant 5 ans. Ensuite, leur déductibilité a été rendue illimitée dans le temps, on s'est dédit ensuite.

## Article 2

Un commissaire demande si, outre les opérations assimilées à une fusion de sociétés, il existe également des opérations assimilées à une scission de sociétés.

Le représentant du ministre des Finances répond que par opérations assimilées à une fusion, il faut entendre l'opération par laquelle la société absorbante réunit toutes les actions en une seule main. Antérieurement, l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 2°, était libellé comme suit: «En cas de dissolution sans qu'il y ait partage de l'avoir social.» Sous le régime du nouveau droit des sociétés, les opérations d'absorption s'accompagnent toujours d'une dissolution sans qu'il y ait partage de l'avoir social. C'est la raison pour laquelle l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1°, est modifié pour la forme sans, toutefois, toucher au fond.

Le nouvel article 210, § 1<sup>er</sup>, 2°, concerne la réunion de toutes les actions en une main dans les autres cas que ceux qui sont visés au 1°. Est visée ainsi l'acquisition de toutes les parts en une main par une personne physique.

Selon l'article 210, § 1<sup>er</sup>, actuel, «la liquidation d'une société est aussi censée être opérée». Sous le régime de la nouvelle loi sur les sociétés, il y a toujours dissolution sans liquidation.

L'expert de la Commission déclare que l'on entend par opération assimilée à une fusion, la réunion, par une société, de toutes les parts en une seule main. Cela peut se faire par dissolution et sans liquidation, alors que, s'il s'agit d'une réunion, par une personne physique, de toutes les parts en une seule main, il y aura toujours dissolution avec liquidation. Au point de vue fiscal, l'on dit cependant que cette dernière opération se fait sans qu'il y ait partage de l'avoir social, mais, du point de vue du droit des sociétés, il y a toujours liquidation et clôture de la liquidation.

A l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1°, l'on renvoie aux notions qui sont admises du point de vue du droit social. Il est

men. Het is logisch te bepalen dat de artikelen 208 en 209 ook van toepassing zijn op de verrichtingen bedoeld in artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, aangezien er bij deze verrichtingen geen vereffening is.

De expert van de Commissie van Financiën stelt de vraag wat er gebeurt indien men zoals vroeger een reorganisatie uitvoert met een vereffening of met een opleg in geld die meer bedraagt dan 20 pct. Volgens de nieuwe vennootschappenwet is het niet mogelijk deze verrichting uit te voeren zonder vereffening. Hij stelt zich de vraag op welk artikel de administratie zich gaat beroepen om deze verrichting te belasten. De vraag rijst of men zich zoals vroeger kan beroepen op artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, of men rechtstreeks de artikelen 208 en 209 gaat invoeren. Met andere woorden gaat men de termen die nu gebruikt worden in artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, namelijk « bij fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap, bij splitting door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen of bij met fusie van vennootschappen gelijkgestelde verrichtingen », voorbehouden voor een ontbinding zonder vereffening, of worden hiermee ook de verrichtingen bedoeld die zoals vroeger gebeuren met vereffening.

Dat deze verrichtingen « oude stijl » hieronder begrepen worden, is niet vanzelfsprekend aangezien men kan argumenteren dat de termen zoals die nu gebruikt worden in artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, voorbehouden zijn voor de rechtshandelingen zoals zij omschreven zijn door de Vennootschappenwet en dus enkel betrekking hebben op een ontbinding zonder vereffening.

De vertegenwoordiger van de minister van Financiën antwoordt dat in de hierboven vermelde hypothesen de artikelen 208 en 209 van toepassing zullen zijn. Hij voegt daaraan toe dat artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, rechtstreeks verwijst naar het vennootschapsrecht zodat alle vormen van bedrijfsreorganisatie zonder vereffening aldus beoogd worden. Er moet dus geen gevolg gegeven worden aan de suggestie van de expert.

Artikel 210 behelst alleen belastbare verrichtingen, maar het is in het verleden steeds een basis geweest om te definiëren wat in de volgende artikelen wordt vrijgesteld. In artikel 211 worden enkel de verrichtingen vrijgesteld bedoeld in artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>. Vennootschapsrechtelijk is er zelfs geen fusie door overneming meer indien men een geldopleg doet van meer van 20 pct.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën stelt dat men te maken heeft met een belastbare vereffening en men daarom artikel 210, § 2, uitgebreid heeft tot de verrichtingen bedoeld in § 1, 1<sup>o</sup>. Artikel 210, § 2, bepaalt de datum waarop de verrichtingen hebben plaatsgevonden en waarop er een met bij verdeling van maatschappelijk vermogen gelijkgestelde som geacht wordt te zijn uitgekeerd.

logique de disposer que ces articles 208 et 209 s'appliquent également aux opérations visées à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, puisque celles-ci n'entraînent pas de liquidation.

L'expert de la Commission des Finances demande alors ce qui se passe si est effectuée comme auparavant une réorganisation avec liquidation ou avec le paiement d'une soule en espèces supérieure à 20 p.c. D'après la nouvelle loi sur les sociétés, il n'est pas possible d'effectuer cette opération sans liquidation. Il se demande quel article l'administration va invoquer pour taxer cette opération. Peut-on, comme auparavant, invoquer l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, ou invoquera-t-on directement les articles 208 et 209? En d'autres mots, les termes utilisés actuellement dans l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, à savoir « en cas de fusion par absorption ou par constitution d'une nouvelle société, de scission par absorption ou par constitution d'une nouvelle société, de scission par absorption ou par constitution de nouvelles sociétés ou d'opérations assimilées à une fusion de sociétés » visent-ils uniquement les dissolutions sans liquidation, ou visent-ils également les opérations avec liquidation, comme auparavant?

On ne peut pas dire clairement si ces opérations « ancienne formule » sont couvertes ou non par la définition actuelle, puisque l'on peut considérer que les termes utilisés actuellement dans l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, sont réservés aux actes juridiques décrits par la loi sur les sociétés et concernent donc uniquement une dissolution sans liquidation.

Le représentant du ministre des Finances répond que, dans les hypothèses évoquées ci-avant, les articles 208 et 209 seront applicables. Il ajoute que l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, renvoie directement au droit des sociétés de telle sorte que toutes les formes de réorganisation de sociétés pouvant être réalisées sans liquidation sont ainsi visées de telle sorte que la suggestion de l'expert ne doit pas être suivie.

L'article 210 ne concerne que des opérations impossibles mais, dans le passé, il a toujours servi de base pour définir les exonérations prévues dans les articles suivants. L'article 211 ne prévoit que l'exonération des opérations visées à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>. Du point de vue du droit des sociétés, il n'est même plus question de fusion par absorption, lorsque l'on fait un apport en numéraire excédant 20 p.c.

Le représentant du ministre des Finances déclare qu'il s'agit d'une liquidation imposable et que c'est la raison pour laquelle l'on a étendu le champ d'application de l'article 210, § 2, aux opérations visées au § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>. L'article 210, § 2, détermine la date où les opérations ont eu lieu et où une somme est censée avoir été répartie, comme en cas de partage de l'avoir social.

De expert van de Commissie van Financiën benadrukt dat in het systeem zoals het bestond vóór het invoeren van de afdelingen *VIIIbis* en *VIIIter* in de vennootschappenwet, een bedrijfsreorganisatie enkel mogelijk was mits vereffening. Toen vond men het nodig om in artikel 210, § 1, nog eens expliciet te vermelden dat de vereffening van een vennootschap geacht wordt plaats te vinden, terwijl men eigenlijk ook rechtstreeks een beroep kon doen op artikelen 208 en 209.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat er in dat geval ontbinding is, maar geen vereffening. Hier zou men zich bijgevolg de vraag kunnen stellen wanneer de fiscus de dividenden kan belasten. Artikel 210, § 2, bepaalt dat dit kan op de datum waarop de verrichting heeft plaatsgevonden.

De terminologie gebruikt om het W.I.B. aan te passen, is afgeleid uit de nieuwe vennootschappenwet. Men maakt een onderscheid tussen drie soorten van fusie: fusie door overneming, fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap en andere met fusie gelijkgestelde verrichtingen. Met betrekking tot splitsing kan men ook drie soorten onderscheiden: splitsing door overneming, splitsing door oprichting van nieuwe vennootschappen en ten derde de combinatie van de twee voorgaande, namelijk splitsing door overneming en door oprichting van nieuwe vennootschappen.

Een Commissielid stelt vast dat deze laatste combinatie niet terug te vinden is in het huidig ontwerp. Artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, zou als volgt moeten gewijzigd worden: «bij splitsing door overneming en/of door oprichting van nieuwe vennootschappen».

De vertegenwoordiger van de minister van Financiën meent dat de «of» hier ook de «en» dekt.

De expert van de Commissie van Financiën aanvaardt dat men de tekst op die manier kan lezen. Het is echter duidelijker dat men schrijft «bij splitsing door overneming en/of door oprichting».

Een lid van de Commissie merkt op dat in artikel 210, § 1, 1<sup>o</sup>, de splitsing in de Franse tekst moet zijn «absorp-tion» en niet «absor-ption».

Op vraag van een commissielid verduidelijkt de vertegenwoordiger van de minister van Financiën dat artikel 210, § 1, 3<sup>o</sup>, handelt over het aannemen van een andere rechtsvorm. Men denkt hierbij aan een V.Z.W. die na vaststelling van een winstgevende activiteit aan de vennootschapsbelasting wordt onderworpen. Wanneer deze V.Z.W. zich wil omvormen tot een N.V. kan dit belastingvrij verlopen (het nieuw artikel 214, § 1, lid 1, W.I.B. 92). Hetzelfde doet zich voor bij een Gesellschaft mit beschränkter Haftung die omgezet wordt in een B.V.B.A. wanneer zij in België haar maatschappelijke zetel en voornaamste inrichting heeft.

L'expert de la commission des Finances souligne que le système tel qu'il existait avant l'introduction des sections *VIIIbis* et *VIIIter* dans les lois coordonnées sur les sociétés ne permettait la réorganisation d'entreprises que moyennant liquidation. Il a été estimé nécessaire à l'époque d'encore préciser explicitement à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, que la liquidation d'une société était censée être opérée, alors qu'il suffisait de renvoyer directement aux articles 208 et 209.

Le représentant du ministre des Finances répond que dans cette hypothèse, il y a dissolution, mais pas liquidation. On pourrait, par conséquent, se demander, en l'occurrence, quand le fisc peut imposer les dividendes. L'article 210, § 2, dispose qu'ils peuvent l'être à la date où l'opération a eu lieu.

La terminologie utilisée pour adapter le C.I.R. provient du nouveau droit des sociétés. On fait une distinction entre trois types de fusion: fusion par absorption, fusion par constitution d'une nouvelle société et autres opérations assimilées à la fusion. On peut également distinguer trois types de scissions: la scission par absorption, la scission par constitution de nouvelles sociétés et la combinaison des deux types précédents, à savoir la scission par absorption et la scission par constitution de nouvelles sociétés.

Un commissaire constate qu'il n'est pas question de cette dernière combinaison dans le projet à l'examen. L'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, devrait être formulé de la manière suivante: «de scission par absorption et/ou par constitution de nouvelles sociétés».

Le représentant du ministre des Finances estime que le sens du mot «ou» englobe celui du mot «et».

L'expert de la Commission des Finances admet que l'on peut comprendre le texte de cette façon. Il est cependant plus clair d'écrire «de scission par absorption et/ou par constitution».

Un commissaire fait remarquer qu'à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, la coupure correcte est «absorp-tion» et non pas «absor-ption».

En réponse à un commissaire, le représentant du ministre des Finances précise que l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 3<sup>o</sup>, traite de l'adoption d'une autre forme juridique. Prenons, par exemple, une A.S.B.L. qui, après constatation d'une activité lucrative, est soumise à l'impôt des sociétés. Si cette A.S.B.L. veut se transformer en S.A., l'opération peut être réalisée en immunité d'impôt (*cf.* le nouvel article 214, § 1<sup>er</sup>, premier alinéa, du C.I.R. 1992). Il en va de même pour une Gesellschaft mit beschränkter Haftung que l'on transforme en S.P.R.L., si elle a son siège social et son principal établissement en Belgique.

Anderzijds doet de omzetting overeenkomstig de artikelen 165 tot 174, G.W.H.V. volgens het fiscaal recht geen nieuwe vennootschap ontstaan. Het is een neutrale operatie waardoor de recuperatie voor verliezen niet wordt gewijzigd.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart nog dat artikel 210, § 1, 4°, een reeds bestaande bepaling bevat betreffende het overbrengen van de maatschappelijke zetel, de voornaamste inrichting of de zetel van bestuur of beheer naar het buitenland.

Twee commissieleden dienen het volgende amendement in:

« Het 4° van § 1 van het voorgestelde artikel 210 te vervangen als volgt :

« 4° bij het overbrengen van de maatschappelijke zetel, de voornaamste inrichting of de zetel van bestuur of beheer naar een land dat geen lid van de Europese Gemeenschappen is. »

#### Verantwoording

*Aangezien Europese richtlijnen ons land verplichten de fusie, de overname en de splitsing van vennootschappen uit verschillende E.G.-landen toe te staan met vrijstelling van belasting, is het niet meer dan logisch dat men voortaan ook geen belasting meer heft op de gewone overbrenging van de maatschappelijke zetel naar een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschap.*

Een lid van de Commissie vraagt of de Kanaaleilanden deel uitmaken van de Europese Gemeenschap.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën heeft kennis van een Protocol getekend door het Verenigd Koninkrijk waardoor de Kanaaleilanden deel uitmaken van de Europese Gemeenschap behalve wat betreft de fiscale bepalingen.

#### Artikel 3

De expert van de Commissie merkt op dat het regeringsamendement (Gedr. St., Kamer, 1214/2, 89/90) als doel had de fiscale richtlijn inzake fusies en splitsingen van toepassing te maken op de in België gedane verrichtingen. Het voorliggend ontwerp organiseert echter geen volledig belastingneutrale fusie of splitsing. Dit is in strijd met het begrip « ontbinding zonder vereffening », waarbij het gehele vermogen van iedere overgenomen vennootschap, zowel rechten als verplichtingen, overgaat op de overnemende vennootschap (art. 174/10, § 1, 3°, Vennootschappenwet).

D'autre part, au regard du droit fiscal, la transformation réalisée conformément aux articles 165 à 174 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales ne donne pas naissance à une nouvelle société. Il s'agit d'une opération neutre, qui n'entraîne aucun changement pour ce qui est de la récupération des pertes.

Le représentant du ministre des Finances déclare encore que l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 4°, ne fait que reprendre une disposition existante relative au transfert du siège social, du principal établissement ou du siège de direction ou d'administration.

Deux commissaires déposent l'amendement suivant :

« Remplacer le 4° du § 1<sup>er</sup> de l'article 210 proposé par le texte suivant :

« 4° en cas de transfert à l'étranger, dans un pays ne faisant pas partie de la Communauté économique européenne, du siège social, du principal établissement ou du siège de direction ou d'administration. »

#### Justification

*Dès le moment où les directives européennes imposent à la Belgique de permettre des fusions, absorptions ou scissions de sociétés de pays différents de la C.E.E., en exemption d'impôt, il est logique de ne pas imposer non plus les simples transferts de siège social dans un pays de la C.E.E.*

Un commissaire demande si les Iles anglo-normandes font partie de la Communauté européenne.

Le représentant du ministre des Finances se réfère à un protocole signé par le Royaume-Uni, en vertu duquel les îles anglo-normandes font partie de la Communauté européenne, sauf pour ce qui est des dispositions fiscales.

#### Article 3

L'expert de la Commission fait remarquer que l'objectif de l'amendement du Gouvernement (doc. Chambre 1214/2, 89/90) était de rendre la directive fiscale relative aux fusions et les scissions applicable aux opérations effectuées en Belgique. Le projet à l'examen ne permet toutefois pas de réaliser une fusion ou une scission totalement neutre d'un point de vue fiscal. C'est contraire à la notion de « dissolution sans liquidation », qui prévoit que l'ensemble du patrimoine de chaque société absorbée, y compris les droits et les obligations, est transféré à la société absorbante (art. 174/10, § 1<sup>er</sup>, 3°, de la loi sur les sociétés).

Het vermogen gaat van rechtswege over. Dit betekent dat er een voortzetting van de vermogenspositie is en geen omzetting van de vermogenspositie. Het is onjuist in deze situatie te spreken over « winstuitkering » en « verwezenlijkte meerwaarden ».

Artikel 209 spreekt over het « uitgekeerde dividend », terwijl artikel 208, tweede lid, over de « meerwaarden verwezenlijkt naar aanleiding van de verdeling van het vermogen ». Artikel 211, § 1, 1<sup>o</sup>, stelt dat de meerwaarden als vermeld in artikel 47 niet in aanmerking komen voor belastingheffing, ongeacht of de vergoeding gebeurt in aandelen of niet. Indien de inbreng niet volledig vergoed wordt door aandelen betekent dit dat men fiscaal het bedrag van het gestorte kapitaal, en van de voorheen gereserveerde winst van de overgenomen of gesplitste vennootschap, ten name van de overnemende of verkrijgende vennootschap gaat verminderen met het gedeelte van de inbreng dat niet wordt vergoed met nieuwe aandelen die naar aanleiding van de verrichting worden uitgegeven. In het huidige regime stelt men enkel de uitgedrukte niet-verwezenlijkte meerwaarden en de meerwaarden die naar aanleiding van de reorganisatie worden verwezenlijkt of vastgesteld, vrij van belasting wanneer de vergoeding van de inbreng niet door aandelen gebeurt. Om de vrijstelling van belasting te behouden bepaalt artikel 75 K.B./W.I.B. dat de vermindering zoals hierboven beschreven, niet van toepassing is op deze twee soorten meerwaarden. De nieuwe tekst van artikel 211, § 2, alinea 4, luidt echter: « Geen enkele vermindering wordt, behoudens wat betreft de in artikel 47 vermelde meerwaarde, aangerekend... ». Waarom wordt in de memorie van toelichting vermeld dat men het neutraliteitsprincipe bij belastingvrije overnameverrichtingen t.a.v. de gespreid te belasten verwezenlijkte meerwaarden volledig wil waarborgen, terwijl men anderzijds toch de aanrekening van een vermindering en bijgevolg een onmiddellijke taxatie toelaat?

Andere onbelaste reserves (dan latente meerwaarden, uitgedrukte niet-verwezenlijkte meerwaarden en gespreid te belasten meerwaarden) worden slechts vrijgesteld in de mate dat de inbreng wordt vergoed met nieuwe aandelen die ter gelegenheid van de inbreng werden uitgegeven.

De voorwaarde « in de mate vergoed door nieuwe aandelen » is niet in overeenstemming met artikel 5, richtlijn van 23 juli 1990. Artikel 5 laat niet toe de belastingvrijstelling aan enige voorwaarde te onderwerpen.

Bij vereniging van alle aandelen in één hand zullen de volgende onbelaste reserves onmiddellijk belastbaar zijn. Dit is volledig tegen het immuniteitsprincipe bedoeld in de richtlijn van 23 juli 1990.

Le patrimoine est transféré de plein droit. Cela signifie qu'il y a une continuation de la situation patrimoniale et non pas une conversion de celle-ci. Il est inexact de parler, dans cette situation, d'une distribution du bénéfice et de plus-values réalisées.

L'article 209 utilise le terme « dividende distribué », alors que l'article 208, deuxième alinéa, parle des « plus-values réalisées ou constatées à l'occasion du partage de l'avoir social ». L'article 211, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, dispose que les plus-values visées à l'article 47 n'interviennent pas lors de l'imposition, que la rémunération se fasse par des actions ou non. Si l'apport n'est pas entièrement rémunéré par des actions, cela signifie que l'on va réduire fiscalement, au nom de la société absorbante ou bénéficiaire, le montant du capital versé ainsi que celui du bénéfice réservé antérieurement de la société absorbée ou scindée de la partie de l'apport qui n'est pas rémunérée par de nouvelles actions émises à l'occasion de l'opération. Dans le système actuel, sont uniquement exonérées les plus-values exprimées mais non réalisées et les plus-values réalisées ou constatées à l'occasion de la réorganisation, lorsque la rémunération de l'apport ne se fait pas par des actions. Pour que l'on puisse maintenir l'exonération d'impôts, l'article 75, A.R. C.I.R. dispose que la réduction décrite ci-dessus ne s'applique pas à ces deux types de plus-values. Le nouveau texte de l'article 211, § 2, quatrième alinéa, est toutefois libellé comme suit: « Aucune réduction n'est imputée sur les plus-values..., à l'exception de celles dont question à l'article 47... ». Pourquoi l'exposé des motifs indique-t-il que l'intention est de vouloir garantir complètement le principe de neutralité lors des opérations d'absorption exonérées, à l'égard des plus-values réalisées imposables de manière étalée, alors que l'on permet qu'une diminution soit imputée et, dès lors, qu'une taxation immédiate soit réalisée?

Les réserves immunisées (autres que des plus-values latentes, des plus-values exprimées mais non réalisées et des plus-values imposables de manière étalée) ne sont immunisées que dans la mesure où les apports sont rémunérés par des actions ou parts nouvelles, émises en rémunération des apports.

La condition relative à la mesure dans laquelle les apports sont rémunérés par des actions nouvelles n'est pas conforme à l'article 5 de la directive du 23 juillet 1990. Cet article ne permet pas de soumettre l'immunisation à une condition quelconque.

En cas de réunion de toutes les actions en une main, les réserves immunisées suivantes seront immédiatement imposables. C'est tout à fait contraire au principe d'immunité visé dans la directive du 23 juillet 1990.

— Meerwaarden gerealiseerd vóór 1 januari 1990 konden mits wederbelegging worden vrijgesteld. In de mate dat de onbeschikbare reserve ten gevolge van de reorganisatie moet verminderd worden, zal er een taxatie gebeuren.

— Subsidies worden aangemerkt als winst van het belastbaar tijdperk waarin ze zijn toegekend en van ieder volgend belastbaar tijdperk, in evenredigheid tot de afschrijvingen en waardeverminderingen op de vaste activa die respectievelijk tot op het einde van dat belastbare tijdperk en tijdens ieder volgend belastbaar tijdperk als bedrijfslast zijn aanvaard en, in voorkomend geval, ten belope van het saldo bij de vervreemding of de buitengebruikstelling van de vaste activa.

Bij een belastingvrije fusie worden de activa niet buiten gebruik gesteld. Het zou dus ook niet mogen dat deze subsidies wel in de belastbare grond worden opgenomen, in de mate dat de inbreng niet door aandelen wordt vergoed.

— Winsten aangewend tot de aankoop van aandelen in reconversievennootschappen worden vrijgesteld mits de vrijgestelde winsten op een afzonderlijke onbeschikbare rekening op het passief worden geplaatst.

— Innovatievennootschappen kunnen kiezen voor de vrijstelling van uitgekeerde winst of de vrijstelling van winst die wordt gereserveerd.

De vrijstelling van de gereserveerde winst wordt slechts verleend en behouden indien tot bij het einde van de vrijstellingsperiode deze op een afzonderlijke onbeschikbare rekening van het passief is geboekt.

De volgende vrijstellingen zijn afgeschaft, maar de onbeschikbare reserves kunnen nog steeds voorkomen op de balans.

— Afschrijvingen boven de investeringswaarde.

Deze bijkomende afschrijvingen worden gelijkgesteld met vrijgestelde meerwaarden en moeten ook de onaantastbaarheidsvoorwaarde naleven.

— Investeringsreserve.

De investeringsreserve blijft slechts behouden zolang aan de onaantastbaarheidsvoorwaarde wordt voldaan.

— Voorziening voor sociaal passief.

De vrijstelling blijft slechts behouden in de mate dat de voorziening op een afzonderlijke onbeschikbare rekening op het passief blijft staan.

Deze onbelaste reserves zullen bij de belastingvrije reorganisatie toch belast worden in de mate dat de inbreng niet wordt vergoed door nieuwe aandelen.

— Les plus-values réalisées avant le 1<sup>er</sup> janvier 1990 pouvaient être immunisées à condition qu'il y ait rempli. Dans la mesure où la réserve indisponible doit être réduite à la suite d'une réorganisation, une taxation aura lieu.

— Les subventions sont considérées comme des bénéfiques pour la période imposable au cours de laquelle elles ont été accordées et pour chaque période imposable suivante, proportionnellement aux amortissements et réductions de valeur sur les immobilisations qui ont respectivement été admis comme frais professionnels jusqu'à la fin de la période imposable et au cours de chaque période imposable suivante et, le cas échéant, jusqu'à concurrence du solde en cas d'aliénation ou de mise hors d'usage des immobilisations.

En cas de fusion immunisée, aucune mise hors d'usage des immobilisations n'est opérée. Ces subventions ne devraient donc pas pouvoir être incluses dans la base imposable, dans la mesure où l'apport n'est pas rémunérée par des actions.

— Les bénéfiques affectés à l'acquisition d'actions de sociétés de reconversion sont immunisés, à condition qu'ils soient placés sur un compte indisponible distinct du passif.

— Les sociétés novatrices peuvent opter pour l'immunisation des bénéfiques distribués ou celle des bénéfiques réservés.

L'immunisation des bénéfiques réservés n'est accordée et maintenue que si ceux-ci sont comptabilisés, jusqu'à la fin de la période d'immunisation, sur un compte indisponible distinct du passif.

Les immunisations suivantes sont supprimées, mais les réserves indisponibles peuvent toujours figurer au bilan.

— Les amortissements au-delà de la valeur d'investissement.

Ces amortissements supplémentaires sont assimilés à des plus-values immunisées et doivent respecter la condition d'intangibilité.

— Réserve d'investissement.

La réserve d'investissement n'est maintenue qu'aussi longtemps que la condition d'intangibilité est remplie.

— Provision pour passif social.

L'immunisation n'est maintenue que dans la mesure où cette provision reste inscrite à un compte indisponible distinct du passif.

A l'occasion de la réorganisation immunisée, les réserves immunisées seront quand même taxées dans la mesure où l'apport n'est pas rémunéré par des actions nouvelles.

Indien de inbreng niet volledig kan vergoed worden door aandelen omdat de overnemende vennootschap in het bezit is van aandelen van de overgenomen vennootschap, zal er wel minder belasting worden geheven dan vroeger.

Oud systeem: de vermindering wordt proportioneel aangerekend op de belaste reserves, de vrijgestelde reserves en het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal.

Nieuw systeem: de vermindering wordt verhoudingsgewijs aangerekend op het gestorte kapitaal en de reserves, waarbij de vermindering van de reserves bij voorrang op de belaste reserves wordt aangerekend.

De vraag rijst, indien de onbelaste reserves ook moeten worden verminderd, welke onbelaste reserves men gaat aanspreken.

Tot en met aanslagjaar 1997 genieten de opnemingen van onbelaste meerwaarden (andere verwezenlijkte meerwaarden dan de gespreide te belasten meerwaarden) een verlaagd tarief in de mate dat ze niet hoger zijn dan 30 pct. van het totale bedrag van de meerwaarden die bestonden op het einde van de belastbare periode verbonden aan het aanslagjaar 1992.

Aanslagjaar en tarief:

1993: 15 pct.

1994: 17 pct.

1995: 19 pct.

1996: 21 pct.

1997: 23 pct.

Moet de belastingplichtige zelf bepalen wat eerst wordt aangerekend op de onbelaste reserves die een verminderd tarief genieten of doet de administratie dit spontaan? Heeft de belastingplichtige er recht op dat eerst de voordeligste onbelastbare reserves worden aangesproken of moet de aanrekening proportioneel gebeuren?

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat de automatische vermindering van het eigen vermogen in geval de overgenomen vennootschap participeert in de overnemende vennootschap, geen onmiddellijk gevolg zal hebben. De uitgedrukte niet-verwezenlijkte meerwaarden en de latente meerwaarden zijn meerwaarden die worden vrijgesteld en niet in aanmerking komen voor de bepaling van de fiscale nettowaarde. Een gespreid te belasten meerwaarde bedoeld in artikel 47 komt wel in aanmerking voor de fiscale nettowaarde. Ten aanzien van splitsingen en ter beperking van de overdracht van verliezen moeten we deze laatste meerwaarde wel in aanmerking nemen voor de berekening van de fiscale nettowaarde.

Stel dat een moedervenootschap een 100 pct. deelneming bezit in haar dochter. Indien er een overname

Si l'apport ne peut pas être entièrement rémunéré par des actions, parce que la société absorbante détient des actions de la société absorbée, la taxation sera cependant moins élevée que précédemment.

Dans l'ancien système, la réduction était imputée proportionnellement sur les réserves taxées, les réserves immunisées et le capital social réellement libéré.

Dans le nouveau système, la réduction est imputée proportionnellement sur le capital libéré et les réserves, la réduction des réserves étant imputée en priorité sur les réserves taxées.

Si les réserves immunisées doivent également être réduites, la question se pose de déterminer sur lesquelles portera la réduction.

Jusqu'à et y compris l'exercice d'imposition 1997, les incorporations de plus-values immunisées (autres plus-values réalisées avec taxation étalée) bénéficient d'un tarif réduit dans la mesure où elles ne dépassent pas 30 p.c. du montant total des plus-values qui existaient à la fin de la période imposable associée à l'exercice d'imposition 1992.

Exercice d'imposition et tarif:

1993: 15 p.c.

1994: 17 p.c.

1995: 19 p.c.

1996: 21 p.c.

1997: 23 p.c.

Le contribuable doit-il déterminer lui-même l'ordre d'imputation sur les réserves immunisées bénéficiant d'un tarif réduit ou l'administration le fait-elle spontanément? Le contribuable a-t-il le droit d'entamer d'abord les réserves immunisées les plus avantageuses ou l'imputation doit-elle être proportionnelle?

Le représentant du ministre des Finances répond que la réduction automatique des fonds propres en cas de participation de l'absorbée achetée dans l'absorbante n'aura pas nécessairement d'effet immédiat. Les plus-values exprimées mais non réalisées et les plus-values latentes sont des plus-values immunisées qui n'interviennent pas pour la détermination de la valeur fiscale nette. Une plus-value imposable de manière étalée, au sens de l'article 47, intervient, quant à elle, pour la valeur nette fiscale. Cette dernière plus-value intervient dans le calcul de l'actif net fiscal à l'égard des scissions et pour limiter le report des pertes.

Imaginons qu'une société-mère détient une participation de 100 p.c. dans sa filiale. En cas d'absorption,

plaatsvindt is het momenteel zo dat de onbelaste reserve aangelegd tegenover de gespreid te belasten meerwaarde, onmiddellijk verdwijnt a rato van haar deelneming. De onmiddellijke belastingheffing zal met het nieuwe ontwerp uitgesteld worden. De taxatie zal op het stuk van de gespreid te belasten meerwaarden gespreid blijven verlopen, via de verworpen uitgave ten belope van het verdwenen gedeelte in de vrijgestelde reserves. Bij een 100 pct. deelneming wordt niets teruggevonden.

Men maakt in artikel 211, § 2, alinea 4, een uitzondering voor de uitgedrukte niet-verwezenlijke meerwaarden en de latente meerwaarden, omdat ze geen deel uitmaken van de fiscale nettowaarde. De gespreid te belasten meerwaarden (of beter gezegd, de boekhoudkundige tegenwaarden op het actief) maken wel deel uit van de fiscale nettowaarde.

Alhoewel het neutraliteitsprincipe bij belasting-vrije overnameverrichtingen voortaan volledig zal worden gewaarborgd ten aanzien van de gespreid te belasten verwezenlijke meerwaarde, zelfs wanneer deze meerwaarde — bij de deelneming van de overnemende vennootschap in de overgenomen vennootschap — niet meer bij de overnemende vennootschap zal worden teruggevonden, impliceren de bewoordingen van artikel 211, § 2, voorlaatste lid, W.I.B. 1992, niettemin dat deze meerwaarde (of beter gezegd haar boekhoudkundige tegenwaarde op het actief) integraal deel uitmaakt van de fiscale nettowaarde.

De aldus verdwenen meerwaarde zal dus niet als dividend worden belast, maar zal bij de overnemende vennootschap verder gespreid worden belast door verhoging van de verworpen uitgaven (artikel 65, K.B./W.I.B.).

De fiscale richtlijn van 23 juli 1990 beperkt de belastingimmunité tot de fusiemeerwaarden.

Het oude artikel 36 legt geen verband tussen enerzijds het actief dat dient tot wederbelegging en anderzijds de onbeschikbare reserve. De wet van 22 december 1989 houdende fiscale bepalingen heeft het mogelijk gemaakt voortaan de onbeschikbare reserves die ter gelegenheid van de fusie definitief verdwenen, te belasten. Men is niet bereid terug te komen op wat in 1989 is bereikt. Belastingneutraliteit geldt zowel voor de belastingplichtige als voor de Staat die geen belasting mag verliezen ten gevolge van de operatie.

Een lid citeert de verantwoording van het regeringsamendement nr. 1214/2-89/90 dat in dezelfde richting ging.

«Teneinde de fiscale neutraliteit van de fusie- of splitsingverrichting te waarborgen wordt artikel 124, W.I.B. zodanig gewijzigd dat de aanslag waarvan hierboven sprake op het ogenblik van de verrichting wordt geneutraliseerd, in de mate dat de vrijgestelde reserves van de inbrengende vennootschap zich

la réserve immunisée constituée en regard de la plus-value imposable de manière étalée disparaît immédiatement à concurrence de sa participation. Suite au nouveau projet, l'imposition immédiate sera reportée. Pour les plus-values imposables de manière étalée, la taxation continuera à se faire de manière étalée, via les dépenses non admises à concurrence de la quotité effacée des réserves immunisées. Pour totalité dans le cas d'une participation à 100 p.c.

A l'article 211, § 2, quatrième alinéa, une exception est faite pour les plus-values exprimées mais non réalisées ainsi que pour les plus-values latentes, parce qu'elles ne font pas partie de la valeur nette fiscale. Les plus-values imposables de manière étalée (ou, plus correctement, les contre-valeurs comptables portées à l'actif) font, quant à elles, partie de la valeur nette fiscale.

Bien qu'en cas d'absorption immunisée, le principe de la neutralité sera désormais entièrement garanti, à l'égard de la plus-value réalisée et imposable de manière étalée, même si — pour la participation de l'absorbante dans l'absorbée — cette plus-value ne se retrouvera plus dans la société absorbante, la formulation proposée de l'article 211, § 2, avant-dernier alinéa, C.I.R. 1992, implique néanmoins que cette plus-value (ou plutôt sa contre-valeur comptable dans l'actif) fasse intégralement partie de la valeur nette fiscale.

La plus-value ainsi disparue ne sera pas taxée comme dividende, mais continuera à être imposée de manière étalée auprès de la société absorbante, par majoration des dépenses non admises (art. 65, A.R./C.I.R.).

La directive fiscale du 23 juillet 1990 se limite à prévoir une immunité fiscale des plus-values de fusion.

L'ancien article 36 n'établit aucun lien entre l'actif servant au remploi, d'une part, et la réserve indisponible, d'autre part. La loi du 22 décembre 1989 portant des dispositions fiscales a permis de taxer dorénavant les réserves indisponibles qui disparaissent définitivement à l'occasion de la fusion. L'intention n'est pas de revenir sur ce qui a été réalisé en 1989. Le principe de neutralité fiscale vaut tant pour le contribuable que pour l'Etat qui ne doit pas subir de perte définitive de matière imposable suite à l'opération.

Un membre cite la justification de l'amendement du Gouvernement qui va dans le même sens (Doc. Ch., 1214/2-89/90).

« Afin d'assurer la neutralité fiscale de l'opération de fusion ou de scission, l'article 124, C.I.R. est modifié de manière telle que l'imposition dont il est question ci-dessus soit neutralisée au moment de l'opération, dans la mesure où les réserves immunisées de la société apporteuse se retrouvent parmi les éléments

bevinden tussen de bestanddelen van dezelfde aard in de vennootschap die de inbreng verkrijgt. Aldus wordt ieder definitief verlies van belastbare grondslag vermeden en geeft de fusie of splitsingsverrichting geen aanleiding tot een onmiddellijke betaling van belasting.»

De fusie of splitsing gebeurt ten aanzien van de gespreid te belasten meerwaarden volledig neutraal. In dezelfde mate als de onbeschikbare reserve verdwijnt, zullen de afschrijvingen van het goed dat dient tot wederbelegging een verworpen uitgave vormen.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën bevestigt ten slotte dat de belastingplichtige het recht heeft de vermindering eerst te laten uitvoeren op de reserves waarvan de opnemings kan gebeuren tegen een verlaagde aanslagvoet. De belastingplichtige moet zijn keuze wel duidelijk maken.

De repliek van de expert van de Commissie op het antwoord van de vertegenwoordiger van de Minister van Financiën luidt als volgt: het is niet zo dat de richtlijn van 23 juli 1990 enkel de belastingimmunité invoert voor meerwaarden die worden verwezenlijkt of vastgesteld ter gelegenheid van de fusie.

Artikel 5 handelt over de reserves die voorheen zijn aangelegd met gehele of gedeeltelijke vrijstelling van belasting. Dit artikel verplicht de Lid-Staten ertoe de nodige maatregelen te nemen opdat deze reserves onder dezelfde voorwaarden worden overgenomen.

Door te weigeren de richtlijn toepasselijk te maken op interne verrichtingen, weigert men de Belgische fusies en splitsingen te laten genieten van een volledige belastingvrijstelling.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat artikel 5 van de richtlijn de belastingvrijstelling beperkt tot de reserves die worden teruggevonden in de overnemende vennootschap. Het gedeelte van de eigen middelen van de overgenomen vennootschap dat niet wordt vergoed door aandelen, verdwijnt automatisch.

De expert van de Commissie wijst erop dat artikel 5 de Lid-Staten ertoe verplicht de «nodige maatregelen te treffen» opdat de reserves van de overgenomen vennootschap in hoofde van de overnemende vennootschap worden teruggevonden. Dit kan men bereiken door toe te laten dat de vermindering ook aangerekend wordt op de belaste reserves van de overnemende vennootschap.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat er in die zin een advies is geweest van de Hoge Raad voor Financiën dat slechts door een minderheid werd gesteund. Mathematisch zijn de vrijgestelde reserves evenwel verdwenen. Dat is een feit en geen juridisch probleem.

De expert wijst erop dat het voorliggend ontwerp de schending van artikel 7 van de Richtlijn van 23 juli

de même nature dans la société bénéficiaire de l'apport. Ainsi, toute perte définitive de matière imposable est évitée et l'opération de fusion ou de scission ne donne pas lieu à un paiement immédiat d'impôt.»

La fusion ou la scission s'opère de manière absolument neutre par rapport aux plus-values à imposer de façon échelonnée. Dans la mesure où les réserves indisponibles disparaîtront, les amortissements du bien servant au remploi constitueront une dépense non admise.

Le représentant du ministre des Finances confirme enfin que le contribuable a le droit de faire porter la diminution sur les réserves dont l'incorporation peut se faire à un taux d'imposition réduit. Le contribuable doit fixer son choix clairement.

L'expert de la Commission réplique au représentant du ministre des Finances qu'il n'est pas exact que la directive du 23 juillet 1990 n'instaure l'immunité fiscale que pour les plus-values réalisées ou constatées à l'occasion d'une fusion.

L'article 5 traite des réserves qui ont été constituées précédemment en franchise totale ou partielle d'impôt. Cet article impose aux Etats membres de prendre les mesures nécessaires pour que ces réserves soient reprises aux mêmes conditions.

En ne rendant pas la directive applicable aux opérations internes, on refuse de faire bénéficier les fusions et scissions belges d'une immunisation complète.

Le représentant du ministre des Finances répond que l'article 5 de la directive limite la franchise d'impôt aux réserves qui se retrouvent dans la société absorbante. La partie des fonds propres de la société absorbée qui n'est pas rémunérée par des actions ou parts disparaît automatiquement.

L'expert de la Commission fait remarquer que l'article 5 impose aux Etats membres de prendre des mesures pour que les réserves de la société absorbée se retrouvent dans la société absorbante. Un tel objectif peut être réalisé en autorisant les sociétés en cause à imputer la réduction sur les réserves taxées de la société absorbante.

Le représentant du ministre des Finances répond qu'un avis minoritaire a été émis au sein du Conseil supérieur des Finances dans ce sens mais que mathématiquement les réserves immunisées ont disparu, c'est un fait et non un problème de droit.

L'expert de la Commission maintient que le projet en discussion laisse subsister la transgression de l'arti-

1990 laat bestaan. Artikel 45 en artikel 190 W.I.B. bepalen dat de meerwaarden op aandelen in binnenlandse vennootschappen geacht worden niet te zijn verwezenlijkt ingeval zij zijn verkregen naar aanleiding van een reorganisatie waarop de artikelen 211 tot 214 van toepassing zijn, indien wordt voldaan aan de onaantastbaarheidsvoorwaarde.

Deze voorwaarde van onaantastbaarheid is niet toegelaten in de Richtlijn indien de participatie ten minste 25 pct. bereikt.

De voorwaarde van onaantastbaarheid gaat bovendien in tegen artikel 192 W.I.B., dat de meerwaarden verwezenlijkt op aandelen waarvan de dividenden in aanmerking komen voor de D.B.I.-aftrek, volledig vrijstelt zonder enige voorwaarde van onaantastbaarheid.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat de meerwaarden op deze aandelen beschouwd moeten worden als uitgedrukte niet-verwezenlijkte meerwaarden omdat een belasting-vrije reorganisatie wordt gekenmerkt door continuïteit en geen enkele meerwaarde tot uiting komt in de rekeningen van de overnemende of van de overgenomen vennootschap.

Twee commissieleden dienen het volgende amendement in:

*« In § 1, tweede lid, van het voorgestelde artikel 211, het 1° te vervangen als volgt :*

*« 1° de overnemende of verkrijgende vennootschap een vennootschap is met zetel in een van de Lid-Staten van de Europese Economische Gemeenschap. »*

#### Verantwoording

*Krachtens het ontwerp geldt de neutraliteitsregeling alleen wanneer de overnemende of verkrijgende vennootschap een binnenlandse vennootschap is; niets lijkt zich nochtans te verzetten tegen een uitbreiding van deze neutraliteit tot verrichtingen verwezenlijkt met vennootschappen gevestigd in andere lidstaten van de E.E.G.; dergelijke verrichtingen zouden moeten worden vrijgesteld van belastingen voor zover de verdwenen Belgische vennootschap blijft bestaan als Belgische inrichting binnen de overnemende of verkrijgende buitenlandse vennootschap.*

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën herinnert eraan dat het niet de bedoeling is van dit ontwerp om de fiscale richtlijn van 23 juli 1990 in te voeren, maar de fiscale wetgeving aan te passen aan de nieuwe bepalingen in het vennootschapsrecht.

Om een belastingneutrale transnationale fusie te kunnen doorvoeren stelt de richtlijn van 23 juli 1990

cle 7 de la directive du 23 juillet 1990. Les articles 45 et 190 du C.I.R. disposent que les plus-values qui se rapportent à des parts représentatives de droits sociaux dans des sociétés résidentes sont considérées comme non réalisées quand elles sont obtenues à l'occasion d'une réorganisation à laquelle les articles 211 à 214 s'appliquent moyennant le respect de la condition d'intangibilité.

Cette condition d'intangibilité n'est pas autorisée par la directive si la participation atteint au moins 25 p.c.

En outre, la condition d'intangibilité est contraire à l'article 192 du C.I.R., qui exonère intégralement, sans aucune condition d'intangibilité, les plus-values réalisées sur des actions ou parts dont les dividendes sont susceptibles d'être déduits au titre de R.D.T.

Le représentant du ministre des Finances répond que les plus-values sur ces actions ou parts doivent être considérées comme des plus-values exprimées mais non réalisées, parce qu'une réorganisation en immunité d'impôts est caractérisée par la continuité et qu'aucune plus-value n'est à exprimer dans les comptes ni de l'absorbante ni de l'absorbée.

Deux commissaires déposent l'amendement suivant :

*« A l'article 211, § 1<sup>er</sup>, proposé, remplacer le 1° du deuxième alinéa par ce qui suit :*

*« 1° La société absorbante ou bénéficiaire soit une société dont le siège social est établi dans un des Etats membres de la Communauté économique européenne. »*

#### Justification

*Le projet limite l'octroi du régime de neutralité aux cas où la société absorbante ou bénéficiaire est une société résidente; on voit mal ce qui s'oppose à une extension de la susdite neutralité aux opérations réalisées avec des sociétés établies dans d'autres Etats membres de la C.E.E.; de telles opérations devraient être admises en immunité d'impôts pour autant que la société belge disparue subsiste en tant qu'établissement belge de la société étrangère absorbante ou bénéficiaire.*

Le représentant du ministre des Finances rappelle que le projet à l'examen vise non pas à mettre en œuvre la directive fiscale de la C.E.E. du 23 juillet 1990, mais à adapter la législation fiscale aux nouvelles dispositions du droit des sociétés.

Pour pouvoir effectuer une fusion transfrontalière qui soit neutre du point de vue fiscal, la directive du

als voorwaarde dat de overgenomen Belgische onderneming na de verrichting in België een vaste inrichting vormt van de buitenlandse overnemende vennootschap. Vennootschapsrechtelijk is het echter niet mogelijk een transnationale fusie uit te voeren zonder vereffening.

Het Commissielid zegt dat een Memorie van Toelichting noodzakelijk is waarin men duidelijk maakt wat men wil invoeren en wat niet. Hij wijst op de verwarring die vandaag bestaat omdat men meent dat het de bedoeling is de fiscale richtlijn in te voeren.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verwijst in dit verband naar zijn inleidende uiteenzetting. Daar wordt vermeld dat het huidige wetsontwerp bedoeld is om de fiscale wet aan te passen aan de vennootschappenwet, zoals die nu is gewijzigd ten gevolge van de derde en de zesde richtlijn.

Oorspronkelijk vormde het ontwerp een amendement van de Regering bij het wetsontwerp inzake het vennootschapsrechtelijk aspect (zitting 1989-1990). Dit verklaart waarom men geen specifieke Memorie van Toelichting heeft gemaakt.

Een lid van de Commissie vraagt zich af of men in het oorspronkelijke ontwerp de fiscale richtlijn zou toepassen. Volgens het commissielid zou dit de kritiek van de Raad van State verklaren over het onbehoorlijk omzetten van de fiscale richtlijn.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën citeert de verantwoording bij de amendementen van de regering (1214/2-89/90): « Het bevat evenwel geen enkele specifieke bepaling voor de fusies van vennootschappen die onderworpen zijn aan een verschillend nationaal recht. Inderdaad, de rechtsgrondslag die grensoverschrijdende fusies of splitsingen van vennootschappen moet mogelijk maken, bestaat nog niet in het vennootschapsrecht, noch op het vlak van de Europese richtlijnen, noch op het nationale vlak. »

Een lid van de Commissie vraagt of dit ondertussen nog niet geëvolueerd is.

De vertegenwoordiger van de Minister antwoordt dat zelfs indien het woord « binnenlandse vennootschap » vervangen wordt door « in een andere E.G.-lidstaat gevestigde vennootschap » de verrichting toch niet belastingvrij kan gebeuren aangezien zij zonder vereffening moet gebeuren overeenkomstig het vennootschapsrecht.

De expert van de Commissie heeft bij artikel 3 twee vragen.

1. In artikel 211, § 1, alinea 2, 2°, wordt verwezen naar de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Indien men een belas-

23 juillet 1990 pose comme condition que l'entreprise belge absorbée devienne un établissement stable, après la réorganisation, de l'entreprise étrangère absorbante. Du point de vue du droit des sociétés, il n'est cependant pas possible d'exécuter une fusion transfrontalière, sans qu'il y ait liquidation.

Le commissaire déclare qu'il est indispensable de disposer d'un exposé des motifs qui définisse clairement ce que l'on souhaite et ce que l'on ne souhaite pas mettre en œuvre. Il souligne la confusion qui existe actuellement, parce que l'on croit que l'objectif est de mettre en œuvre la directive fiscale.

Le représentant du ministre des Finances renvoie à ce propos à son exposé introductif. Il mentionne que le projet de loi à l'examen vise à adapter la loi fiscale à la loi sur les sociétés, telle qu'elle a été modifiée à la suite de la troisième et de la sixième directives de la C.E.E.

A l'origine, le projet est issu d'un amendement du Gouvernement déposé au cours de l'examen du projet de loi modifiant, en ce qui concerne les fusions et les scissions de sociétés, les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 (session 1989-1990). Cela explique pourquoi aucun exposé des motifs spécifique n'a été rédigé.

Un commissaire se demande si l'on souhaitait appliquer, dans le projet initial, la directive fiscale. D'après lui, cela expliquerait la critique formulée par le Conseil d'Etat concernant la transposition incorrecte de la directive fiscale.

Le représentant du ministre des Finances cite la justification des amendements du Gouvernement (Doc. Chambre 1214/2, 1989-1990): « Celui-ci (le présent projet) ne contient cependant aucune disposition spécifique pour les fusions entre sociétés soumises à des droits nationaux différents. En effet, les bases juridiques permettant des fusions ou scissions transfrontalières de sociétés n'existent pas encore en droit des sociétés, ni au niveau des directives européennes, ni au plan national. »

Un commissaire demande si la situation n'a pas évolué entre-temps.

Le représentant du ministre répond que, même si l'on remplace les termes « une société résidente » par les termes « une société établie dans un autre Etat membre de la C.E.E. », l'opération ne peut toujours pas être immunisée d'impôt puisqu'elle doit être réalisée sans liquidation conformément au droit des sociétés.

L'expert de la commission pose deux questions au sujet de l'article 3.

1. L'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 2°, renvoie aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Pour réaliser une réorganisation exo-

tingvrije reorganisatie wil uitvoeren moet men het vennootschapsrecht naleven. Deze stelt dat er ten hoogste een opleg in geld mag gebeuren van 20 pct. van de nominale waarde van de nieuw uitgegeven aandelen in de overnemende vennootschappen.

De derde en zesde richtlijn laten in eerste instantie slechts een opleg van 10 pct. toe. In deze richtlijn werd echter aan de Lid-Staten de mogelijkheid geboden om hiervan af te wijken en een opleg van 20 pct. toe te laten. Van deze mogelijkheid heeft België gebruik gemaakt.

De fiscale richtlijn van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten laat, indien men wil genieten van een belastingvrije reorganisatie slechts een geldopleg van 10 pct. toe. Zij laat geen optie aan de Lid-Staten om dit percentage te verhogen tot 20 pct.

Als argument om op het fiscaal vlak toch een geldopleg van 20 pct. toe te laten, kan de regering aanhalen dat zij de fiscale richtlijn nog niet wenst toe te passen. Op transnationale fusies is dit begrijpelijk. Dit is evenwel niet zo bij binnenlandse fusies.

Bovendien is er een tegenstrijdigheid met artikel 117, § 1, alinea 2, 2<sup>o</sup>, van het Wetboek der Registratierechten. Om vrijstelling te verkrijgen van het inbrengrecht van 0,5 pct. is slechts een geldopleg van maximaal 10 pct. toegelaten. Indien men een reorganisatie zou verrichten met een opleg in geld van 20 pct., zou dit betekenen dat men op het vlak van de directe belasting kan genieten van een vrijstelling, terwijl op het vlak van de registratierechten een inbrengrecht van 0,5 pct. verschuldigd is.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat mevrouw Merckx een wetsvoorstel heeft ingediend om vennootschapsrechtelijk slechts een geldopleg van 10 pct. te aanvaarden wanneer de reorganisatie plaatsvindt zonder vereffening (Gedr. St., Kamer, nr. 1005-1, 92/93, art. 35). Dit wetsvoorstel bewerkstelligt een harmonisatie tussen het vennootschapsrecht, de directe belastingen en de registratierechten.

De vertegenwoordiger van de minister van Financiën verklaart daarenboven dat ook de administratie bijna geen situaties kent waar er sprake is van een belangrijke geldopleg.

2. Indien men in het nieuwe systeem een belastingvrije reorganisatie wil uitvoeren, moet deze gebeuren overeenkomstig de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

In welke mate zal de administratie zich op een overtreding van het vennootschapsrecht beroepen, om de belastingvrijstelling te weigeren?

nérée, il faut respecter le droit des sociétés. Celui-ci dispose que l'on peut attribuer à une soulte en espèces supérieure à 20 p.c. de la valeur nominale des parts nouvellement émises des sociétés absorbantes.

En première instance, la troisième et la sixième directives permettent uniquement une soulte de 10 p.c. Ces directives permettent toutefois aux Etats membres de déroger à cette disposition et d'admettre une soulte de 20 p.c. La Belgique s'est servie de cette possibilité.

La directive fiscale du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats membres différents autorise une soulte en espèces de seulement 10 p.c. si l'on veut bénéficier d'une réorganisation immunisée. Elle ne permet pas aux Etats membres d'augmenter ce pourcentage pour qu'il atteigne 20 p.c.

Le Gouvernement peut prétendre, pour justifier fiscalement le principe d'une soulte en espèces de 20 p.c., qu'il ne souhaite pas encore appliquer la directive fiscale. Si c'est compréhensible en ce qui concerne les fusions transnationales, ce ne l'est pas en ce qui concerne les fusions nationales.

En outre, il y a une contradiction avec l'article 117, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 2<sup>o</sup>, du Code des droits d'enregistrement. Pour obtenir l'exonération du droit d'apport de 0,5 p.c., l'on ne peut procéder qu'à une soulte en espèces de 10 p.c. au maximum. En effectuant une réorganisation avec une soulte en espèces de 20 p.c., l'on peut bénéficier d'une exonération pour ce qui est de la fiscalité directe alors qu'un droit d'apport de 0,5 p.c. serait dû pour ce qui est des droits d'enregistrement.

Le représentant du ministre des Finances répond que Madame Merckx a déposé une proposition de loi, par laquelle, sur le plan du droit des sociétés, la soulte en espèces admissible est ramenée pour les opérations de réorganisation sans liquidation à 10 p.c. Cette proposition de loi tend à harmoniser droit de sociétés, impôts directs et droit d'enregistrement (voir doc. Chambre, n° 1005/1, 92/93, art. 35).

Le représentant du ministre des Finances déclare que l'Administration n'a pas connaissance de situations où il est question d'une soulte en espèces importante.

2. Pour procéder à une réorganisation immunisée fiscalement dans le cadre du nouveau système, cette opération doit être réalisée conformément aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Dans quelle mesure l'administration invoquera le non-respect du droit des sociétés pour refuser la franchise d'impôt?

De ernst van de overtreding kan immers verschillen:

- niet-naleven van termijnen en niet opstellen van documenten;
- fouten die regulariseerbaar zijn.

Artikel 174/16 Vennootschappenwet bepaalt:

«§ 1. De rechtbank van koophandel kan, op verzoek van een belanghebbende, de nietigheid van de fusie uitspreken indien de besluiten van de algemene vergaderingen die de fusie hebben goedgekeurd niet bij authentieke akte zijn vastgesteld of indien die besluiten op grond van artikel 190bis vernietigd kunnen worden.

§ 2. Wanneer herstel van het gebrek dat tot de vernietiging van de fusie kan leiden mogelijk is, verleent de bevoegde rechter daartoe aan de betrokken vennootschappen een termijn om de toestand te regulariseren.»

Is het de bedoeling van de administratie na dergelijke overtreding de vennootschapsbelasting te heffen?

Zo ja, zal zij de geheven belasting moeten terugstorten indien de rechter toelaat de fout te herstellen?

Indien de rechter van oordeel is dat de fout niet herstelbaar is, wordt de fusie vernietigd met terugwerkende kracht. De fusie wordt geacht nooit te hebben plaatsgegrepen, zodat de belasting zal moeten worden teruggestort. De administratie zal moeten afwachten wat de belastingplichtige vervolgens besluit te doen. Zal hij de fusie doorvoeren met vereffening of zal hij alsnog de tweede keer de vennootschappenwet naleven?

— geldopleg bedraagt meer dan 20 pct. van de nominale waarde van de nieuw uitgegeven aandelen.

Het is niet absoluut zeker dat de fusie wordt vernietigd. Een belanghebbende moet immers een verzoek daartoe indienen.

Indien er geen verzoek tot nietigverklaring wordt ingediend, heeft de administratie het recht de belasting te heffen.

Indien er wel een verzoek tot nietigverklaring wordt ingediend, zal de rechter dit moeten inwilligen. De vernietiging heeft terugwerkende kracht. De administratie zal zoals hierboven werd beschreven, opnieuw de beslissing van de belastingplichtige moeten afwachten.

De oplossing voor deze problemen kan erin bestaan dat het W.I.B. autonome voorwaarden stelt voor de belastingvrijstelling, en hiervoor niet verwijst naar de vennootschappenwet.

Artikel 211, § 1, alinea 2, 2° zou kunnen luiden: «de verrichtingen gebeuren met ontbinding, maar zonder vereffening».

La gravité de l'infraction peut, en effet, varier:

- non-respect de délais et non-établissement de documents;
- fautes régularisables.

L'article 174/16 de la loi sur les sociétés dispose ce qui suit:

«§ 1<sup>er</sup>. Le tribunal de commerce peut, à la requête de tout intéressé, prononcer la nullité de la fusion si les décisions des assemblées générales qui ont approuvé la fusion n'ont pas été constatées par acte authentique ou si ces décisions sont susceptibles d'être annulées sur base de l'article 190bis.

§ 2. Lorsqu'il est possible de porter remède à l'irrégularité susceptible d'entraîner la nullité de la fusion, le tribunal compétent accorde aux sociétés intéressées un délai pour régulariser la situation.»

L'administration a-t-elle l'intention de percevoir l'impôt des sociétés suite à de telles infractions?

Dans l'affirmative, devra-t-elle reverser l'impôt perçu si le juge autorise que l'on répare la faute?

Si le juge estime que la faute n'est pas réparable, la fusion est annulée avec effet rétroactif. La fusion est censée n'avoir jamais eu lieu et l'impôt devra donc être reversé. L'administration devra attendre ce que le contribuable décidera de faire ensuite. Réalisera-t-il la fusion avec liquidation ou respectera-t-il, la seconde fois, la loi sur les sociétés?

— la soulte en espèces excède 20 p.c. de la valeur nominale des actions ou parts nouvellement émises.

Il n'est pas absolument certain que la fusion soit annulée.

En effet, il faut qu'un intéressé introduise une requête à cet effet. S'il n'y a pas de requête en annulation, l'administration a le droit de percevoir l'impôt.

Si une requête en annulation est introduite, le juge devra l'accueillir. L'annulation a un effet rétroactif. L'administration devra à nouveau, comme ci-dessus, attendre la décision du contribuable.

La solution à ces problèmes pourrait consister à ce que le C.I.R. établisse des conditions d'exonération autonomes, sans faire référence à la loi sur les sociétés.

L'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 2°, pourrait être libellé comme suit: «les opérations se font avec dissolution, mais sans liquidation».

Enkel wanneer de verrichting effectief wordt vernietigd, zal de belasting moeten worden teruggegeven.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat het niet nieuw is dat het W.I.B. verwijst naar de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Dit gebeurt ook in artikel 210, § 1, 3<sup>o</sup> W.I.B. Bovendien moet de administratie zich niet uitspreken over de eventuele nietigheid van een fusie of splitsing, aangezien deze bevoegdheid voorbehouden is aan de hoven en rechtbanken.

Het fiscaal recht hoeft niet alles zelf te reglementeren. Er bestaat geen enkele reden waarom er niet naar de vennootschappenwet zou worden verwezen.

Een lid van de commissie wijst er op dat in artikel 211, § 1, alinea 2, 2<sup>o</sup>, de term «gecordineerde» moet vervangen worden door «gecoördineerde».

De tekst van 211, § 1, alinea 2, 3<sup>o</sup>, komt uit het vroegere artikel 206, alinea 5 en is in overeenstemming met het nieuwe artikel 16 van het ontwerp van wet houdende fiscale en financiële bepalingen.

Een lid stelt de vraag of artikel 211, § 1, alinea 2, 3<sup>o</sup>, een versterking is naar de vennootschappen toe van artikel 16 van het ontwerp van wet houdende fiscale en financiële bepalingen.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart dat artikel 16 handelt over de juridische kwalificatie. Indien een economische motivering ontbreekt, kan de administratie de handeling herkwalficeren.

In artikel 211, § 1, alinea 2, 3<sup>o</sup> is het niet de bedoeling over te gaan tot herkwalficatie. Men wil enkel nagaan of de verrichting beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften. Indien dit het geval is kan de verrichting gebeuren met vrijstelling van belasting. Zoniet zal er belasting worden geheven. Artikel 211, § 1, alinea 2, 3<sup>o</sup>, vormt bijgevolg geen versterking van artikel 16, maar wel een aanvulling. In dit verband kan er nog aan toegevoegd worden dat de fusie of de splitsing slechts een stap kan vormen in een proces dat een en dezelfde verrichting betreft. De Administratie kan de algemene anti-rechtsmisbruikbepaling toepassen door aan die verrichting de echte juridische kwalificatie te geven en te bewijzen dat de verschillende akten vanuit economisch standpunt samen een enkele verrichting vormen. Dat is de Engelse «step by step» doctrine (Gedr. St., Senaat, 762-2, 1992-1993, blz. 38).

Twee commissieleden dienen het volgende amendement in dat ertoe strekt:

*«In § 1, tweede lid, van het voorgestelde artikel 211, het 3<sup>o</sup> te doen vervallen.»*

L'impôt ne devra être restitué que lorsque l'opération est effectivement annulée.

Le représentant du ministre des Finances répond que le fait que le C.I.R. fasse référence aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales n'est pas nouveau. C'est également le cas à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 3<sup>o</sup>. En outre, l'administration ne doit pas se prononcer sur la nullité éventuelle d'une fusion ou d'une scission, cette prérogative étant réservée aux cours et tribunaux.

Le droit fiscal ne doit pas tout réglementer lui-même. Il n'y a aucune raison de ne pas faire référence à la loi sur les sociétés commerciales.

Un membre fait remarquer que, dans le texte néerlandais de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième linéa, 2<sup>o</sup>, le mot «gecordineerde» doit être remplacé par le mot «gecoördineerde».

Le texte de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 3<sup>o</sup>, est repris de l'ancien article 206, cinquième alinéa, et est conforme au nouvel article 16 du projet de loi portant des dispositions fiscales et financières.

Un membre demande si l'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 3<sup>o</sup>, renforce, à l'égard des sociétés, l'article 16 du projet de loi portant des dispositions fiscales et financières.

Le représentant du ministre des Finances déclare que l'article 16 traite de la qualification juridique. A défaut de justification économique, l'administration peut requalifier l'acte.

L'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 3<sup>o</sup>, n'a pas pour but de procéder à une requalification. La vérification porte sur le point de savoir si l'opération répond à des besoins légitimes de caractère financier ou économique. Si tel est le cas, l'opération bénéficie d'une franchise d'impôt. Dans le cas contraire, l'impôt sera perçu. En conséquence, l'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 3<sup>o</sup>, ne renforce pas l'article 16; il le complète. A ce propos, remarquons que l'opération de fusion ou de scission peut ne constituer qu'une étape dans la séquence d'une même opération. L'Administration pourra utiliser la disposition générale anti-abus de droit en rendant à ladite opération sa véritable qualification juridique si elle établit que d'un point de vue économique les actes la réalisant constituent une seule opération, c'est la doctrine anglaise du «step by step» (Doc. Sénat, 762-2, 1992-1993, p. 38).

Deux commissaires déposent l'amendement suivant:

*«Supprimer le 3<sup>o</sup> de l'alinéa 2 du § 1<sup>er</sup> de l'article 211 proposé.»*

## Verantwoording

Het nieuwe artikel 344 van het W.I.B. bevat reeds een maatregel die rechtsmisbruik moet tegengaan, namelijk de kwalificaties die door de partijen aan akten worden gegeven met alleen een fiscaal doel voor ogen; toegestaan is alleen de kwalificatie die aan rechtmatige financiële of economische behoeften beantwoordt.

De Minister van Financiën had bij de stemming over deze beperking gezegd dat de bedoeling was die bepaling te voorkomen dat specifieke wetgeving zou moeten worden gemaakt.

Het heeft dus geen zin uitdrukkelijk te bepalen dat bepaalde verrichtingen aan rechtmatige financiële of economische behoeften moeten beantwoorden.

Meer nog, de terminologie gehanteerd door de twee ontwerpen is verschillend, aangezien het nieuwe artikel 344 van het W.I.B. spreekt van de « kwalificatie » van de aktes, terwijl dit ontwerp de « verrichting » zelf beoogt.

De indiener van het amendement wijst er bovendien op dat in het voorliggend ontwerp de term « besoins légitimes » wordt gebruikt, terwijl men in de richtlijn van 23 juli 1990 spreekt over « motifs économiques valables ». Het lid verkiest deze laatste formulering.

In verband met de wenselijkheid van het behoud van § 1, tweede lid, 3°, van het voorgestelde artikel 211 antwoordt de Minister van Financiën als volgt:

1. Tijdens de parlementaire werkzaamheden met betrekking tot het ontwerp van wet houdende fiscale en financiële bepalingen, is gebleken dat de wetgever tegen constructies die abnormaal worden geacht, kan optreden door onder meer algemene anti-rechtsmisbruikmaatregelen, maar ook door de invoering van specifieke anti-rechtsmisbruikmaatregelen voor bepaalde soorten verrichtingen (Gedr. St. Senaat, 762-2, 1992-1993, blz. 36).

2. Overigens staat op blz. 43 van voormeld parlementair stuk te lezen:

« Wat de voorgestelde opheffing van de bestaande bepalingen betreft, verklaart de Minister dat de nieuwe bepaling wel degelijk een algemeen karakter heeft omdat zij geen bijzonder soort verrichting of sommige handelingen beoogt, maar dat zij niet alle bepalingen beslaat die reeds in de W.I.B. staan. Voor die bepalingen rijst er geen probleem van juridische kwalificatie. »

3. Met betrekking tot de algemene anti-rechtsmisbruikbepaling is het de juridische kwalificatie [en niet de akte(n), noch de verrichtingen] die

## Justification

Le nouvel article 344 C.I.R. comporte déjà une mesure générale anti-abus de droit, visant les qualifications données par les parties à des actes dans un but exclusivement fiscal, sauf lorsque cette qualification répond à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

Le ministre des Finances avait annoncé, à l'occasion du vote de cette disposition, que celle-ci visait à éviter de devoir recourir à des législations spécifiques.

Il est dès lors inutile de prévoir expressément, pour des opérations déterminées, que celles-ci doivent répondre à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

Il en est d'autant plus ainsi que la terminologie adoptée dans les deux projets est différente, puisque l'article 233 nouveau C.I.R. se réfère à la « qualification » des actes, tandis que le présent projet vise « l'opération » elle-même.

L'auteur de l'amendement souligne, en outre, que le projet en discussion utilise les termes « besoins légitimes », alors que la directive du 23 juillet 1990 parle de « motifs économiques valables ». L'intervenant préfère cette dernière formulation.

Quant à l'opportunité de maintenir le 3° de l'alinéa 2 du § 1<sup>er</sup> de l'article 211 proposé, le ministre des Finances ajoute ce qui suit:

1. Suivant les travaux parlementaires relatifs au projet de loi portant des dispositions fiscales et financières, le législateur peut réagir contre les constructions jugées anormales notamment en ayant recours aux dispositions générales anti-abus de droit mais aussi en instaurant des mesures anti-abus de droit spécifiques pour certaines opérations (Doc. Sénat, 762-2, 1992-1993, p. 36).

2. Par ailleurs, à la page 43 du document parlementaire précité, il est mentionné ce qui suit:

« A propos de la suppression de dispositions existantes, le ministre déclare que la nouvelle disposition est bien générale parce qu'elle ne vise pas un type particulier d'opérations ou certains actes, mais elle ne recouvre pas totalement les dispositions déjà existantes dans le C.I.R. Pour ces dispositions, ce n'est pas un problème de qualification juridique qui se pose. »

3. Lorsqu'il s'agit de la disposition générale anti-abus de droit, c'est la qualification juridique qui ne peut être opposée à l'administration (pas l'acte ou les

niet aan de administratie kunnen worden tegengehouden. Met betrekking tot de specifieke anti-misbruikbepaling in het ontwerpartikel 211, § 1, lid 2, 3º, W.I.B. 1992, is het «de verrichting» zelve die aan rechtmatige financiële of economische behoeften moet voldoen.

4. Het feit dat deze specifieke anti-misbruikbepaling expliciet deel uitmaakt van de basisvoorwaarden inzake belastingvrije verrichtingen impliceert dat de bewijslast ervan ten nadele van de betrokken vennootschappen ligt (dit in tegenstelling tot de algemene anti-rechtsmisbruikbepaling waardoor de bewijslast in eerste instantie op de Administratie rust). Wanneer aan deze basisvoorwaarde niet zou zijn voldaan, moet de verrichting als een belastbare verrichting in de zin van artikel 210, W.I.B. 1992, worden aangemerkt (eerder dan de juridische kwalificatie van de verschillende akten ter zake op de helling te plaatsen).

5. De algemene anti-misbruikbepaling gaat thans nog niet gepaard met een *ruling*regeling, hetgeen niet het geval is met betrekking tot onderhavige specifieke anti-misbruikbepaling die dit ontwerp wil invoeren.

6. Tot slot weze nog gezegd dat een gelijkaardig amendement reeds werd ingediend tijdens de bespreking van het hiervoor vermelde ontwerp van wet, met betrekking tot de opheffing van een identieke specifieke anti-misbruikbepaling op het stuk van de toepassing van artikel 46, § 1, lid 2, 2º, W.I.B. 1992 (de inbreng van takken van werkzaamheid en van de algemeenheid van goederen). Dit amendement werd verworpen (voormeld Stuk 762-2, blz. 56).

Twee Commissieleden dienen subsidiair het volgende amendement in dat ertoe strekt:

*«In § 1, tweede lid, 3º, van het voorgestelde artikel 211, het woord «verrichting» te vervangen door de woorden «de kwalificatie door de partijen gegeven aan de akten»,»*

#### Verantwoording

*Wil men dat er een specifieke bepaling blijft om rechtsmisbruik inzake fusie of splitsing tegen te gaan, dan moet die omwille van de samenhang toch op zijn minst aan dezelfde criteria beantwoorden als die opgenomen in de algemene anti-rechtsmisbruikmaatregel neergelegd in het nieuwe artikel 344 van het W.I.B.*

De indiener van het amendement wijst erop dat het niet vanzelfsprekend is dat met artikel 16 van het ontwerp houdende fiscale bepalingen en met artikel 211, § 1, alinea 2, 3º, twee verschillende zaken worden beoogd.

actes, ni l'opération). Lorsqu'il s'agit de la disposition spécifique anti-abus de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, 3º, C.I.R. 1992 insérée par le projet, c'est l'opération elle-même qui doit répondre à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

4. Le fait que la disposition spécifique anti-abus fasse explicitement partie des conditions de base d'octroi de l'exonération fiscale desdites opérations implique que la charge de la preuve appartient aux sociétés concernées (et ceci, contrairement à la disposition générale anti-abus de droit dans laquelle le fardeau de la preuve appartient en premier lieu à l'administration). Si cette condition de base n'était pas remplie, l'opération devrait être considérée comme une opération imposable au sens de l'article 210, C.I.R. 1992 (plutôt que de remettre en cause la qualification juridique des divers actes réalisant l'opération).

5. La disposition générale anti-abus n'est pas assortie, pour l'instant, de procédure de *ruling*, ce qui n'est pas le cas de la disposition spécifique anti-abus que le présent projet vise à insérer.

6. Enfin, il y a lieu de signaler que lors de la discussion du projet de loi précité, un amendement analogue a déjà été déposé visant à supprimer la disposition spécifique anti-abus qui lui est identique prévue en cas d'application de l'article 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, 2º, C.I.R. 1992 (apport de branches d'activité et de l'universalité des biens). Cet amendement a été rejeté (Doc. 762-2 précité, p. 56).

Deux commissaires déposent l'amendement subsidiaire suivant:

*«A l'article 211, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, 3º, remplacer le terme «l'opération» par les termes «la qualification donnée par les parties aux actes.»*

#### Justification

*Si l'on entend maintenir une disposition spécifique anti-abus en matière de fusion ou de scission, il faut à tout le moins, dans un but de cohérence, qu'elle réponde aux mêmes critères que ceux retenus dans la disposition générale anti-abus de droit inséré dans le nouvel article 344 C.I.R.*

L'auteur de l'amendement souligne qu'il n'est pas évident que l'article 16 du projet portant des mesures fiscales et l'article 211, § 1<sup>er</sup>, deuxième alinéa, 3º, visent deux choses différentes.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart dat artikel 16 niet kan worden toegepast op de fusie en splitsingsverrichting als dusdanig.

Twee Commissieleden dienen het volgende amendement in dat ertoe strekt:

*« In § 2, derde lid, van het voorgestelde artikel 211, de woorden « bij voorrang op de belaste reserves wordt aangerekend » te vervangen door de woorden « bij voorrang wordt aangerekend op de belaste reserves van zowel de overgenomen vennootschap als van de overnemende vennootschap. »*

#### Verantwoording

*De tekst van het ontwerp handhaaft een belasting ten belope van de vrijgestelde reserves in de vrij vaak voorkomende gevallen waarin het bedrag van de door te voeren vermindering de belaste reserves te boven gaat. Het in de memorie van toelichting aangehaalde voorbeeld waarin de aanrekening kan gebeuren op alle belaste reserves van de overgenomen vennootschap, heeft in dit verband geen absolute waarde. Het is dus raadzaam rekening te houden met de gevallen waarin de ontoereikendheid van de belaste reserves van de overgenomen vennootschap leidt tot een belasting van de verrichting. Deze twijfelgevallen zouden kunnen worden opgelost indien de aanrekening niet zou worden beperkt tot de reserves van de overgenomen vennootschap maar zou worden uitgebreid tot alle reserves resulterend uit de verrichting. Dit amendement beoogt dus te bereiken dat rekening wordt gehouden met de bestaande reserves, zowel die van de overnemende als die van de overgenomen vennootschap.*

Twee Commissieleden dienen subsidiair het volgende amendement in dat ertoe strekt:

*« Aan § 2, derde lid, van het voorgestelde artikel, de volgende volzin toe te voegen: « Ingeval en voor zover de vermindering betrekking heeft op vrijgestelde reserves, geldt voor deze reserves belasting-vrijstelling. »*

#### Verantwoording

*De tekst van het ontwerp handhaaft een belasting ten belope van de vrijgestelde reserves in de vrij vaak voorkomende gevallen waarin het bedrag van de door te voeren vermindering de belaste reserves te boven gaat.*

*Op dat punt houdt de tekst van het ontwerp zich dus niet aan het beginsel van de beoogde fiscale neutraliteit.*

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën antwoordt dat het de bedoeling is op het vlak van het vennootschapsrecht, het fiscaal recht en het boek-

Le représentant du ministre des Finances déclare que l'article 16 ne peut pas être appliqué à l'opération de fusion et de scission elle-même.

Deux commissaires déposent l'amendement suivant:

*« Au § 2 de l'article 211 proposé, au 3<sup>e</sup> alinéa in fine, après les mots « réservés taxés », ajouter les mots « tant de la société absorbée que de la société absorbante. »*

#### Justification

*Le texte du projet maintient une taxation à concurrence des réserves immunisées dans les cas, relativement fréquents, où le montant de la réduction à effectuer excède les réserves taxées. L'exemple énoncé dans l'exposé des motifs, où l'imputation peut être opérée sur la totalité des réserves taxées de la société absorbée, n'a pas une valeur absolue à cet égard. Il s'indique dès lors de tenir compte des situations où l'insuffisance des réserves taxées de la société absorbée entraîne une taxation de l'opération. Ces cas en suspens pourraient trouver une solution si l'imputation ne se limitait pas aux réserves de l'absorbée mais pouvait s'opérer sur l'ensemble des réserves après l'opération. Le présent amendement vise donc à faire en sorte qu'il soit tenu compte des réserves existantes aussi bien dans le chef de la société absorbante que dans celui de la société absorbée.*

Deux commissaires déposent l'amendement subsidiair suivant:

*« Ajouter à l'alinéa 3 du § 2 de l'article 211 proposé, la phrase suivante: « Au cas et dans la mesure où la réduction porterait sur des réserves immunisées, celles-ci sont exonérées. »*

#### Justification

*Le texte du projet maintient une taxation à concurrence des réserves immunisées dans les cas, relativement fréquents, où le montant de la réduction à effectuer excède les réserves taxées.*

*Dans cette mesure, le texte du projet ne respecte donc pas le principe de la neutralité fiscale qu'il prétend appliquer.*

Le représentant du ministre des Finances répond que l'on veut régler le cadre juridique des fusions et des scissions dans une seule et même optique, sur le

houdrecht het juridisch kader voor de fusies en splitsingen te regelen vanuit éénzelfde optiek, en dat het niet in de bedoeling van de Regering ligt om de aanrekening van de verdwenen vrijgestelde reserves van de overgenomen vennootschap, toe te laten ten name van de overnemende vennootschap.

Dit amendement zou tot gevolg hebben dat ook het boekhoudrecht zou moeten worden gewijzigd. Momenteel bestaat er een voorontwerp om het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 met betrekking tot de jaarrekening van de ondernemingen te wijzigen wat betreft de fusies en splitsing van vennootschappen, maar dit voorontwerp laat niet toe dat er wordt geraakt aan de samenstelling van de reserves van de overnemende vennootschap.

Wanneer de vermindering zou mogen worden aangerekend op de belaste reserves van de overnemende vennootschap, ontbreekt momenteel de wettelijke bepaling om later in hoofde van de overnemende vennootschap de nog verschuldigde belasting te heffen.

De indiener van het amendement vraagt het voorbeeld in de Memorie van Toelichting aan te vullen met voorbeelden waaruit blijkt dat er nog steeds een taxatie kan gebeuren indien de belaste reserves ontoereikend zijn.

Hij stelt voor om in de toekomst na te gaan welk percentage van de recente fusies en splitsingen, volgens de nieuwe wetgeving belastingvrijstelling zouden genieten.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën merkt op dat wanneer de overneming van een dochtervennootschap door een moedervennootschap moeilijk wordt gemaakt, de operatie wordt omgebogen tot een reorganisatie tussen zustervennootschappen. Hij voegt er het volgende aan toe:

1. Er kan niet worden ontkend dat in bepaalde gevallen met hoge percentages van onderlinge deelnemingen, de nieuwe regels toch nog aanleiding kunnen geven tot belastbaarheid.

2. Niettemin dient deze problematiek toch genuanceerd te worden mede gelet op het volgende:

— luidens de nieuwe regels zal aanrekening slechts in laatste instantie gebeuren op de belastingvrije reserves (en dus niet meer zoals voorheen, verhoudingsgewijs);

— het geheel of gedeeltelijk verdwijnen van de belastingvrije « gespreid te belasten meerwaarden » zal daarenboven op het ogenblik van de verrichting nooit meer aanleiding geven tot belastingheffing;

— voor het overige kan de vermindering van de belastingvrije meerwaarden in een bepaalde mate tegen vrij gunstige tarieven geschieden (aj. 1994 = 17 pct.; aj. 1995 = 19 pct., ...; art. 519bis, W.I.B. 1992).

plan du droit des sociétés, du droit comptable et du droit fiscal et qu'il n'entre pas dans les intentions du Gouvernement de permettre l'imputation de réserves immunisées disparues de l'absorbée dans le chef de l'absorbante.

Si l'amendement était adopté, le droit comptable devrait également être modifié. A l'heure actuelle, il existe un avant-projet de loi visant à modifier l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises, en ce qui concerne les fusions et scissions de sociétés, mais cet avant-projet de loi ne permet pas de modifier la composition des réserves de l'entreprise absorbante.

Si la réduction pouvait être imputée sur les réserves taxées de l'entreprise absorbante, il faut tenir compte du fait que la législation fiscale ne prévoit pas que l'impôt encore dû soit perçu dans le chef de l'entreprise absorbante.

L'auteur de l'amendement demande que l'exemple cité dans l'exposé des motifs soit complété par des exemples d'où il ressortirait qu'une taxation peut toujours avoir lieu si les réserves taxées sont insuffisantes.

Il propose qu'à l'avenir, on vérifie quel pourcentage des fusions et scissions récentes bénéficierait de l'immunisation en vertu de la nouvelle législation.

Le représentant du ministre des Finances remarque que si l'absorption d'une filiale par la société-mère peut être entravée, l'opération sera convertie en une réorganisation entre sociétés-sœurs. Il ajoute que:

1. On ne peut nier que, dans certains cas, pour lesquels le pourcentage de participations réciproques est élevé, les nouvelles règles peuvent encore donner lieu à la perception d'un impôt.

2. Cette constatation doit toutefois être nuancée compte tenu de ce qui suit:

— les nouvelles règles applicables prévoient que ce n'est qu'en dernier lieu qu'il y aura imputation sur les réserves immunisées (et donc plus, comme antérieurement, de manière proportionnelle);

— la disparition totale ou partielle des plus-values immunisées à taxer de manière étalée ne donnera plus lieu à aucune imposition, au moment de l'opération;

— pour le reste, la réduction des plus-values immunisées peut bénéficier, dans une certaine mesure, d'une taxation à des taux réduits (ex. d'imp. 1994: 17 p.c., ex. d'imp. 1995: 19 p.c., etc.; voir l'article 519bis, C.I.R. 1992).

3. Wat er ook van zij, het bij de overname definitief verdwenen vermogen moet op dat ogenblik een taxatie ondergaan, zoniet zullen de belastingontwikkelingen die ter zake in het verleden regelmatig werden vastgesteld, ongetwijfeld opnieuw ingang vinden.

#### Artikel 4

Er worden vier zaken bepaald alsof de fusie of splitting niet heeft plaatsgegrepen:

1° afschrijvingen;

2° investeringsaftrekken;

3° minderwaarden of meerwaarden die bij de overnemende of verkrijgende vennootschappen met betrekking tot de bij hen ingebrachte bestanddelen in aanmerking worden genomen;

4° het gestort kapitaal.

Een lid van de Commissie merkt op dat in de Nederlandse tekst de passage «à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés» ontbreekt.

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart dat de Nederlandse tekst de juiste is. Bij de coördinatie van het W.I.B. in 1992, werden een aantal definities opgenomen in artikel 2. Gelet op artikel 184 van het W.I.B. 1992 is de geciteerde bepaling in artikel 212 nu overbodig geworden. In de Nederlandse tekst heeft men deze bepaling weggelaten, in de Franse tekst is die bij vergissing blijven staan.

Een lid van de Commissie vindt de tekst van artikel 212 niet duidelijk. Hij zal een amendement indienen om dit te verhelpen.

De Regering dient het volgende amendement in dat ertoe strekt:

*«In de Franse tekst van artikel 212, eerste lid, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, worden de woorden «à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés,» geschrapt.»*

#### Verantwoording

*Dit amendement beoogt de bestaande ongelijkheid tussen de Nederlandse en Franse tekst weg te werken; ongelijkheid die zijn oorsprong vond in de coördinatie van het Wetboek van de inkomstenbelastingen, tengevolge de invoering van de definitie «gestort kapitaal» in het artikel 2, § 5, van dit Wetboek.*

#### Artikel 5

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

3. Quoi qu'il en soit, l'avoir social qui disparaît définitivement lors de l'absorption doit faire l'objet d'une imposition au même moment; à défaut, les problèmes d'évasion fiscale rencontrés régulièrement dans le passé, se reproduiront à coup sûr.

#### Article 4

Quatre éléments sont déterminés comme si la fusion ou la scission n'avait pas eu lieu:

1° les amortissements;

2° les déductions pour investissements;

3° les moins-values ou plus-values à envisager dans le chef des sociétés absorbantes ou bénéficiaires sur les éléments qui leur ont été apportés;

4° le capital libéré.

Un commissaire remarque que le passage «à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés» manque dans le texte néerlandais.

Le représentant du ministre des Finances déclare que c'est le texte néerlandais qui est correct. Au moment de la coordination du C.I.R. en 1992, une série de définitions ont été insérées à l'article 2. Compte tenu de l'article 184 du C.I.R. 1992, la disposition susmentionnée est devenue superflue à l'article 212. Dans le texte néerlandais, cette disposition a été supprimée, mais par omission maintenue dans le texte français.

Un membre trouve que le texte de l'article 212 n'est pas suffisamment clair. Il déposera un amendement afin d'y remédier.

A la suite de quoi, le Gouvernement dépose l'amendement suivant:

*«Dans le texte français de l'article 212, alinéa 1<sup>er</sup>, proposé du Code des impôts sur les revenus 1992, supprimer les mots «à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés.»*

#### Justification

*Le présent amendement vise à supprimer la discordance existant entre le texte français et le texte néerlandais, qui est apparue lors de la coordination du Code des impôts sur les revenus, par suite de l'introduction de la définition du capital libéré à l'article 2, § 5, de ce Code.*

#### Article 5

Cet article ne donne lieu à aucune observation.

## Artikel 6

De vertegenwoordiger van de Minister van Financiën verklaart dat een landbouwvennootschap voor de fiscale wet geacht wordt geen rechtspersoonlijkheid te hebben tenzij voor de vennootschapsbelasting wordt geopteerd.

## Artikel 7

De regering dient het volgende amendement in:

« In artikel 345, § 1, eerste lid, 1<sup>o</sup>, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, de woorden: « , of 344, » te vervangen door de woorden: « , of 344, § 2, »

## Verantwoording

Artikel 16 van het ontwerp van wet houdende fiscale en financiële bepalingen dat, op het ogenblik dat dit wetsontwerp zal worden aangenomen, wet zal zijn geworden, past de verwijzingen aan van artikel 345, W.I.B. 1992 ingevolge de door dat ontwerp aangebrachte wijzigingen aan artikel 344, W.I.B. 1992.

Dit amendement beoogt dezelfde verbeteringen aangaande de verwijzingen aan te brengen in dat artikel 345.

De inwerkingtreding van de rulling-procedure die, bij toepassing van artikel 23, § 4, van dat ontwerp, bij koninklijk besluit moet worden bepaald, heeft slechts betrekking op de akten vermeld in de nieuwe anti-rechtsmisbruikbepaling, die wordt ingevoegd door artikel 16 van dat ontwerp. Niets belet dus dat voorafgaande schriftelijke akkoorden met betrekking tot fusies en splitsingen van vennootschappen kunnen worden gevraagd van zodra het nieuwe fiscale stelsel, dat van toepassing is op die verrichtingen, in het Belgisch Staatsblad verschijnt.

Twee commissieleden dienen het volgende amendement in dat ertoe strekt dit artikel te doen vervallen.

## Verantwoording

Deze bepaling heeft geen reden van bestaan meer omdat men in artikel 345 een algemene bepaling heeft ingevoegd die toestaat vooraf om fiscaal advies te vragen.

De Minister van Financiën verwijst naar de vroegere besprekingen om de verwerping van het amendement te vragen.

## Artikel 8

De tekst van artikel 31 van de wet van 28 december 1990 betreffende verscheidene fiscale en niet-fiscale

## Article 6

Le représentant du ministre des Finances déclare qu'au regard de la loi fiscale, une société agricole est censée ne pas avoir la personnalité juridique, à moins d'avoir opté pour l'impôt des sociétés.

## Article 7

Le Gouvernement dépose l'amendement suivant:

« A l'article 345, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, du Code des impôts sur les revenus 1992, remplacer les mots: « , ou 344, » par les mots: « , ou 344, § 2, »

## Justification

L'article 16 du projet de loi portant des dispositions fiscales et financières qui sera devenu loi au moment où le présent projet aura été adopté, adapte les références de l'article 345, C.I.R. 1992 suite aux modifications apportées par ce projet à l'article 344, C.I.R. 1992.

Le présent amendement vise à apporter les mêmes corrections de référence dans cet article 345.

L'entrée en vigueur de la procédure de rulling qui, en application de l'article 23, § 4, de ce projet doit être fixée par arrêté royal, ne concerne que les actes visés par le nouveau dispositif anti-abus de droit inséré par l'article 16 de ce projet. Rien n'empêche donc que des demandes d'accord préalable concernant des fusions et scissions de sociétés puissent être déposées dès la parution au Moniteur belge du nouveau régime fiscal applicable à ces opérations.

Deux commissaires proposent un amendement tendant à supprimer cet article.

## Justification

Cette disposition ne se justifie plus en raison de l'adjonction, dans l'article 345, d'une disposition générale permettant de demander des avis fiscaux préalables.

Le ministre des Finances renvoie aux précédentes discussions pour demander le rejet de cet amendement.

## Article 8

Le texte de l'article 31 de la loi du 28 décembre 1990 relative à diverses dispositions fiscales et non fiscales

bepalingen correspondeert niet met de doelstellingen vermeld in de memorie van toelichting en de gevoerde discussie. Aangezien het om een interpretatieve wet gaat, moet de nieuwe tekst op 1 januari 1990 in werking treden.

## V. STEMMINGEN

### Artikelen 1 en 2

De amendementen worden verworpen met 10 tegen 3 stemmen, bij 2 onthoudingen.

De artikelen 1 en 2 worden aangenomen met 12 stemmen, bij 3 onthoudingen.

### Artikel 3

Alle amendementen worden verworpen met 10 tegen 2 stemmen.

Artikel 3 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

### Artikel 4

Het amendement van de Regering wordt aangenomen met 11 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Artikel 4, aldus geamendeerd, wordt aangenomen met dezelfde stemmenverhouding.

### Artikelen 5 en 6

De artikelen 5 en 6 worden aangenomen met 9 stemmen, bij 3 onthoudingen.

### Artikel 7

Het amendement van de Regering wordt aangenomen met 11 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Artikel 7, aldus geamendeerd, wordt aangenomen met 11 tegen 2 stemmen.

ne correspond pas aux objectifs indiqués dans l'exposé des motifs et au cours de la discussion. En conséquence, s'agissant d'une loi interprétative le texte nouveau doit entrer en vigueur au 1<sup>er</sup> janvier 1990.

## V. VOTES

### Articles 1<sup>er</sup> et 2

Les amendements sont rejetés par 10 voix contre 3 et 2 abstentions.

Les articles 1<sup>er</sup> et 2 sont adoptés par 12 voix et 3 abstentions.

### Article 3

Tous les amendements sont rejetés par 10 voix contre 2.

L'article 3 est adopté par 10 voix contre 2.

### Article 4

L'amendement du Gouvernement est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article 4, ainsi amendé, est adopté à la même majorité.

### Articles 5 et 6

Les articles 5 et 6 sont adoptés par 9 voix et 3 abstentions.

### Article 7

L'amendement du Gouvernement est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article 7, ainsi amendé, est adopté par 11 voix contre 2.

Het geamendeerd geheel van het ontwerp van wet is aangenomen met 11 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Vertrouwen wordt geschonken aan de rapporteur voor het opstellen van dit verslag.

*De Rapporteur,*  
Gaston GEENS.

*De Voorzitter,*  
Etienne COOREMAN.

L'ensemble du projet de loi amendé a été adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Confiance a été faite au rapporteur pour la rédaction du présent rapport.

*Le Rapporteur,*  
Gaston GEENS.

*Le Président,*  
Etienne COOREMAN.

HIJDIGE TEKST (WETBOEK VAN DE INKOMSTENBELASTINGEN 1992)

GEWIJZIGDE TEKST DOOR ARTIKEL 1 VAN HET ONTWERP VAN WET HOUDENDE FISCALE BEPALINGEN INZAKE FUSIE EN SPLITSING VAN VENNOOTSCHAPPEN

Art. 206

Vorige beroepsverliezen worden achtereenvolgens van de winst van elk volgende belastbare tijdperk afgetrokken.

De aftrek mag in geen geval meer bedragen dan 20 miljoen frank of, wanneer de winst na toepassing van de artikelen 202 tot 205, meer dan 40 miljoen frank bedraagt, de helft van die winst.

Wanneer een vennootschap de inbreng van een bedrijfsafdeling of van een algemeenheid van goederen heeft verkregen of een andere vennootschap heeft overgenomen met toepassing van artikel 46, § 1, 2°, of van artikel 211, zijn de beroepsverliezen die ze vóór die inbreng of die overnemering heeft geleden slechts aftrekbaar naar verhouding tot het evenredige aandeel van de fiscale nettowaarde van de vennootschap vóór die verrichting in de totale fiscale nettowaarde na die verrichting.

De aandelen die de vennootschap die de inbreng ontvangt of de opslorpnde vennoot-

Art. 206

§ 1. Vorige beroepsverliezen worden achtereenvolgens van de winst van elk volgende belastbare tijdperk afgetrokken.

De aftrek mag per belastbaar tijdperk in geen geval meer bedragen dan 20 miljoen frank of, wanneer de winst na toepassing van de artikelen 202 tot 205, meer dan 40 miljoen frank bedraagt, de helft van die winst.

§ 2. Wanneer een vennootschap de inbreng van een bedrijfsafdeling of een tak van werkzaamheid of van een algemeenheid van goederen heeft verkregen of een andere vennootschap door fusie of splitsing geheel of gedeeltelijk heeft overgenomen met toepassing van artikel 46, § 1, eerste lid, 2°, en tweede lid, of van artikel 211, § 1, zijn de beroepsverliezen die de overnemende of verkrijgende vennootschap vóór die inbreng of die overnemering heeft geleden slechts definitief aftrekbaar naar verhouding tot het evenredige aandeel van de fiscale nettowaarde van de overnemende of verkrijgende vennootschap vóór de verrichting in het totaal van de fiscale nettowaarden van die vennootschap en van de ingebrachte of overgenomen bestanddelen, eveneens vóór de verrichting.

In geval van fusie met toepassing van artikel 211, § 1, zijn de beroepsverliezen die een over-

TEXTE ACTUEL (CODE DES IMPOTS SUR LES REVENUS 1992)

Art. 206

Les pertes professionnelles antérieures sont successivement déduites des revenus professionnels de chacune des périodes imposables suivantes.

La déduction ne peut en aucun cas dépasser 20 millions de francs ou, lorsque le montant des bénéfices après application des articles 202 à 205 excède 40 millions de francs, la moitié de ce montant.

Lorsqu'en application de l'article 46, § 1<sup>er</sup>, 2°, ou de l'article 211, une société reçoit l'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens ou absorbe une autre société, les pertes professionnelles qu'elle a éprouvées avant cet apport ou cette absorption ne sont toutefois déductibles qu'en proportion de la part que représente l'actif net fiscal de la société avant cette opération dans le total de l'actif net fiscal après ladite opération.

Ne sont toutefois pas prises en considération pour le calcul de l'actif net précité, les

TEXTE MODIFIÉ PAR L'ARTICLE 1<sup>er</sup> DU PROJET DE LOI PORTANT DES DISPOSITIONS FISCALES EN MATIÈRE DE FUSION ET DE SCISSION DE SOCIÉTÉS

Art. 206

§ 1<sup>er</sup>. Les pertes professionnelles antérieures sont successivement déduites des revenus professionnels de chacune des périodes imposables suivantes.

La déduction ne peut en aucun cas dépasser, par période imposable, 20 millions de francs ou, lorsque le montant des bénéfices après application des articles 202 à 205 excède 40 millions de francs, la moitié de ce montant.

§ 2. Lorsqu'en application de l'article 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2°, et alinéa 2, ou de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, une société reçoit l'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens ou absorbe en tout ou en partie une autre société par fusion ou scission, les pertes professionnelles que la société absorbante ou bénéficiaire a éprouvées avant cet apport ou cette absorption ne sont définitivement déductibles qu'en proportion de la part que représente l'actif net fiscal de la société absorbante ou bénéficiaire avant cette opération dans le total de l'actif net fiscal de cette société et de la valeur fiscale nette des éléments apportés ou absorbés, également avant l'opération.

En cas de fusion opérée en application de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, les pertes professionnelles

schap bezat in de inbrengende of de opgeslorpte vennootschap, komen echter niet in aanmerking voor de berekening van de voormelde nettowaarde.

genomen vennootschap vóór die fusie heeft geleden bij de overnemende vennootschap bij voortduur aftrekbaar naar verhouding tot het evenredige aandeel van de fiscale nettowaarde van de overgenomen bestanddelen van de eerstgenoemde vennootschap vóór de fusie in het totaal van de fiscale nettowaarden, eveneens vóór de fusie, van de overnemende vennootschap en van de overgenomen bestanddelen. In geval van splitsing met toepassing van artikel 211, § 1, geldt de vorenstaande regel op het gedeelte van het bedoelde beroepsverlies dat is bepaald naar verhouding van de fiscale nettowaarde van de overgenomen bestanddelen in de totale fiscale nettowaarde van de overgenomen vennootschap.

Wanneer een vennootschap overgaat tot een verrichting als vermeld in het derde lid, zijn de vorige beroepsverliezen, eventueel beperkt ingevolge het tweede lid, niet aftrekbaar van de winst die wordt verwezenlijkt na de verrichting, indien deze verrichting niet beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften.

De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, de niet-aftrekbaarheid van de vorige verliezen uitbreiden tot andere verrichtingen dan die bedoeld in het derde lid, wanneer de verrichting niet beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften.

De Koning zal bij de Wetgevende Kamers, onmiddellijk indien ze in zitting zijn, zoniet bij de opening van de eerstvolgende zitting, een ontwerp van wet indienen tot bekrachtiging van de ter uitvoering van dit artikel genomen besluiten.

actions ou parts que la société bénéficiaire de l'apport ou absorbante possédait dans la société apporteuse ou absorbée.

qu'une société absorbée a éprouvées avant cette fusion restent déductibles dans le chef de la société absorbante en proportion de la part que représente l'actif net fiscal avant la fusion des éléments absorbés de la société citée en premier lieu, dans le total, également avant la fusion, de l'actif net fiscal de la société absorbante et de la valeur fiscale nette des éléments absorbés. En cas de scission opérée en application de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, la règle tracée ci-avant s'applique à la partie des pertes professionnelles qui est déterminée en proportion de la valeur fiscale nette des éléments absorbés dans le total de l'actif net fiscal de la société absorbée.

Lorsqu'une société procède à une opération visée à l'alinéa 3, elle ne peut déduire des bénéfices qu'elle réalise après l'opération ses pertes antérieures, éventuellement limitées conformément à l'alinéa 2, si ladite opération ne répond pas à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, étendre la non-déduction des pertes antérieures à d'autres opérations que celles visées à l'alinéa 3, lorsque l'opération ne répond pas à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

Le Roi saisira les Chambres législatives, immédiatement si elles sont réunies, sinon dès l'ouverture de leur plus prochaine session, d'un projet de loi de confirmation des arrêtés pris en exécution du présent article.

| HUIDIGE TEKST (WETBOEK VAN DE INKOMSTENBELASTINGEN 1992)                                                                                                                                                                                                                                  | GEWIJZIGDE TEKST DOOR ARTIKEL 2 VAN HET ONTWERP VAN WET HOUDENDE FISCALE BEPALINGEN INZAKE FUSIE EN SPLITSING VAN VENNOOTSCHAPPEN                                                                                                       | TEXTE ACTUEL (CODE DES IMPOTS SUR LES REVENUS 1992)                                                                                                                                                                                                  | TEXTE MODIFIÉ PAR L'ARTICLE 2 DU PROJET DE LOI PORTANT DES DISPOSITIONS FISCALES EN MATIÈRE DE FUSION ET DE SCISSION DE SOCIÉTÉS                                                                                     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Art. 210                                                                                                                                                                                                                                                                                  | Art. 210                                                                                                                                                                                                                                | Art. 210                                                                                                                                                                                                                                             | Art. 210                                                                                                                                                                                                             |
| § 1. Vereffening van een vennootschap wordt mede geacht plaats te vinden:                                                                                                                                                                                                                 | § 1. De artikelen 208 en 209 zijn mede van toepassing:                                                                                                                                                                                  | § 1 <sup>er</sup> . La liquidation d'une société est aussi censée être opérée:                                                                                                                                                                       | § 1 <sup>er</sup> . Les articles 208 et 209 sont également applicables:                                                                                                                                              |
| 1 <sup>o</sup> bij fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap of bij splitsing door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen;                                                                                                                   | 1 <sup>o</sup> bij fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap, bij splitsing door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen of bij met fusie van vennootschappen gelijkgestelde verrichtingen; | 1 <sup>o</sup> en cas de fusion par absorption ou par constitution d'une nouvelle société ou de scission par absorption ou par constitution de nouvelles sociétés;                                                                                   | 1 <sup>o</sup> en cas de fusion par absorption ou par constitution d'une nouvelle société, de scission par absorption ou par constitution de nouvelles sociétés ou d'opérations assimilées à une fusion de sociétés; |
| 2 <sup>o</sup> bij ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen;                                                                                                                                                                                                          | 2 <sup>o</sup> bij ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen, anders dan in gevallen als vermeld onder 1 <sup>o</sup> ;                                                                                              | 2 <sup>o</sup> en cas de dissolution sans qu'il y ait partage de l'avoir social;                                                                                                                                                                     | 2 <sup>o</sup> en cas de dissolution sans qu'il y ait partage de l'avoir social, autre que dans les cas visés au 1 <sup>o</sup> ;                                                                                    |
| 3 <sup>o</sup> bij het aannemen van een andere rechtsvorm, behalve in gevallen als vermeld in de artikelen 165 tot 174 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;                                                                                                         | 3 <sup>o</sup> bij het aannemen van een andere rechtsvorm, behalve in gevallen als vermeld in de artikelen 165 tot 174 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;                                                       | 3 <sup>o</sup> en cas d'adoption d'une autre forme juridique, sauf dans les cas visés aux articles 165 à 174 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;                                                                                     | 3 <sup>o</sup> en cas d'adoption d'une autre forme juridique, sauf dans les cas visés aux articles 165 à 174 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;                                                     |
| 4 <sup>o</sup> bij het overbrengen van de maatschappelijke zetel, de voornaamste inrichting of de zetel van bestuur of beheer naar het buitenland.                                                                                                                                        | 4 <sup>o</sup> bij het overbrengen van de maatschappelijke zetel, de voornaamste inrichting of de zetel van bestuur of beheer naar het buitenland.                                                                                      | 4 <sup>o</sup> en cas de transfert à l'étranger du siège social, du principal établissement ou du siège de direction ou d'administration.                                                                                                            | 4 <sup>o</sup> en cas de transfert à l'étranger du siège social, du principal établissement ou du siège de direction ou d'administration.                                                                            |
| § 2. In de gevallen vermeld in § 1, 2 <sup>o</sup> tot 4 <sup>o</sup> , wordt de werkelijke waarde van het maatschappelijk vermogen op de datum waarop de bedoelde verrichtingen hebben plaatsgevoonden gelijkgesteld met een bij verdeling van maatschappelijk vermogen uitgekeerde som. | § 2. In de in § 1 vermelde gevallen ...                                                                                                                                                                                                 | § 2. Dans les cas visés au § 1 <sup>er</sup> , 2 <sup>o</sup> à 4 <sup>o</sup> , la valeur réelle de l'avoir social à la date où les opérations susvisées se sont produites, est assimilée à une somme répartie en cas de partage de l'avoir social. | § 2. Dans les cas visés au § 1 <sup>er</sup> ...                                                                                                                                                                     |

§ 1. In geval van fusie, splitsing of ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen als vermeld in artikel 210, § 1, 1° en 2°, en op voorwaarde dat de overnemende of de verkrijgende vennootschap een binnenlandse vennootschap is:

1° komen de voorwaarden uitgedrukte niet verwezenlijkte meerwaarden als vermeld in artikel 44, § 1, 1°, die op het ogenblik van de oprichting zijn vastgesteld, en de meerwaarden die naar aanleiding van de oprichting worden verwezenlijkt of vastgesteld, niet in aanmerking voor belastingheffing ingevolge artikel 208, tweede lid, of artikel 209;

2° blijft belastingheffing ingevolge artikel 209 voor het overige achterwege in zover de inbrengen worden vergoed met nieuwe aandelen die daartoe worden uitgegeven.

§ 1. In geval van fusie, splitsing of met fusie gelijkgestelde verrichtingen als vermeld in artikel 210, § 1, 1°:

1° komen de meerwaarden als vermeld in de artikelen 44, § 1, 1° en 47, die op het ogenblik van de oprichting zijn vastgesteld, en de meerwaarden die naar aanleiding van de oprichting worden verwezenlijkt of vastgesteld, niet in aanmerking voor belastingheffing ingevolge artikel 208, tweede lid, of artikel 209;

2° blijft belastingheffing ingevolge artikel 209 voor het overige achterwege voor zover de inbrengen worden vergoed met nieuwe aandelen die daartoe worden uitgegeven.

Het eerste lid is slechts van toepassing op voorwaarde dat:

1° de overnemende of de verkrijgende vennootschap een binnenlandse vennootschap is;

2° de verrichting wordt verwezenlijkt overeenkomstig de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;

3° de verrichting beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften.

§ 1<sup>er</sup>. En cas de fusion, scission ou dissolution sans partage de l'avoir social visées à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup> et 2<sup>o</sup>, et à condition que la société absorbante ou bénéficiaire soit une société résidente:

1° les plus-values antérieurement exprimées mais non réalisées visées à l'article 44, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, qui étaient exonérées au moment de l'opération, ainsi que les plus-values réalisées ou constatées à l'occasion de cette opération, n'interviennent pas lors de l'imposition prévue à l'article 208, alinéa 2, ou à l'article 209;

2° pour le surplus, l'imposition prévue à l'article 209 ne s'applique pas dans la mesure où les apports sont rémunérés par des actions ou parts nouvelles, émises en rémunération des apports.

L'alinéa 1<sup>er</sup> est uniquement applicable à la condition que:

1° la société absorbante ou bénéficiaire soit une société résidente;

2° l'opération soit réalisée conformément aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

3° l'opération réponde à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

§ 1<sup>er</sup>. En cas de fusion, de scission ou d'opérations assimilées à une fusion, visées à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>:

1° les plus-values visées aux articles 44, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, et 47, qui étaient exonérées au moment de l'opération, ainsi que les plus-values réalisées ou constatées à l'occasion de cette opération, n'interviennent pas pour l'imposition prévue à l'article 208, alinéa 2, ou à l'article 209;

2° pour le surplus, l'imposition prévue à l'article 209 ne s'applique pas dans la mesure où les apports sont rémunérés par des actions ou parts nouvelles, émises en rémunération des apports.

L'alinéa 1<sup>er</sup> est uniquement applicable à la condition que:

1° la société absorbante ou bénéficiaire soit une société résidente;

2° l'opération soit réalisée conformément aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

3° l'opération réponde à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

[zie artikel 174/1, § 2, eerste lid, 174/17, § 2, eerste lid, 174/24, 174/26, § 2, eerste lid, 174/45, § 2, eerste lid, 174/52, § 1, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, ingevoerd door het ontwerp van wet tot wijziging, wat de fusies en splitsingen van vennootschappen betreft, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (Senaat, 494-2, 1992-1993)].

(zie nieuw artikel 214, § 1)

Ingeval tot de ontbinding van de vennootschap niet is besloten met de directe bedoeling tot een fusie of splitsing over te gaan, is het eerste lid niet van toepassing wanneer de vervefenaars tevoren het maatschappelijk vermogen gedeeltelijk hebben verdeeld met vrijstelling van belasting of wanneer ze de immateriële, materiële of financiële vaste activa geheel of gedeeltelijk hebben vervreemd.

§ 2. Behoudens wanneer een binnenlandse vennootschap wordt omgezet in een landbouwvennootschap die niet voor de heffing van de vennootschapsbelasting heeft gekozen, en niettegenstaande het bepaalde van artikel 210, § 1, 3°, blijft belastingheffing ingevolge artikel 208, tweede lid, of artikel 209 achterwege bij het aannemen van een andere rechtsvorm, wanneer de waardering van de activa- en passivabestanddelen, met inbegrip van het kapitaal en de reserves, geen wijziging ondergaat naar aanleiding van de vernichting.

(zie artikel 214)

§ 2. In de in § 1, eerste lid, vermelde gevallen wordt het bedrag van het gestorte kapitaal, en van de voorheen gereserveerde winst van de overgenomen of gesplitste vennootschap, ten name van de overnemende of verkrijgende vennootschap verminderd met het gedeelte van de inbreng dat niet wordt vergoed met nieuwe aandelen die naar aanleiding van de vernichting worden uitgegeven.

De vermindering wordt eerst aangerekend op de belaste reserves, daarna, indien die reserves ontoereikend zijn, op de vrijgestelde reserves en ten slotte op het gestorte kapitaal.

In zover de inbrengen niet worden vergoed omdat de overnemende of verkrijgende vennootschappen in het bezit zijn van aandelen van de overgenomen of gesplitste vennootschap wordt, in afwijking van het tweede lid, de vermindering verhoudingsgewijs aangerekend op het gestorte kapitaal en de reserves, waarbij de vermindering van de reserves bij voorrang op de belaste reserves wordt aangerekend.

Lorsque la dissolution de la société n'a pas été décidée directement en vue de sa fusion ou de sa scission, l'alinéa 1<sup>er</sup> ne s'applique pas si les liquidateurs ont procédé antérieurement à une répartition partielle de l'avoir social en exemption d'impôt ou lorsqu'ils ont aliéné en tout ou en partie les immobilisations incorporelles, corporelles ou financières.

§ 2. Sauf dans le cas où une société résidente est transformée en une société agricole qui n'a pas opté pour l'assujettissement à l'impôt des sociétés, et nonobstant les dispositions de l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 3<sup>o</sup>, l'imposition prévue à l'article 208, alinéa 2, ou à l'article 209 ne s'applique pas lors de l'adoption d'une autre forme juridique lorsque l'évaluation des éléments de l'actif et du passif, y compris le capital et les réserves, n'est pas modifiée à l'occasion de l'opération.

(voir article 214)

§ 2. Dans les cas visés au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, le montant du capital libéré et des bénéfices antérieurement réservés de la société absorbée ou scindée est réduit, dans le chef de la société absorbante ou bénéficiaire, à concurrence de la partie de l'apport qui n'est pas rémunérée par des actions ou parts nouvelles, émises à l'occasion de l'opération.

La réduction est d'abord imputée sur les réserves taxées, ensuite, si ces réserves sont insuffisantes, sur les réserves immunisées et, enfin, sur le capital libéré.

Dans la mesure où les apports ne sont pas rémunérés en raison du fait que les sociétés absorbantes ou bénéficiaires détiennent des actions ou parts de la société absorbée ou scindée, la réduction est, par dérogation à l'alinéa 2, imputée proportionnellement sur le capital libéré et les réserves et, pour ces dernières, en priorité, sur les réserves taxées.

Geen enkele vermindering wordt, behoudens wat betreft de in artikel 47 vermelde meerwaarde, aangerekend op de in § 1, eerste lid, 1<sup>o</sup>, vermelde meerwaarden, noch op de in artikel 48 vermelde vrijgestelde waardeverminderingen en voorzieningen die als dusdanig in de boekhouding van de overnemende of verkrijgende vennootschappen worden teruggevonden.

De vermindering van het gestorte kapitaal wordt geacht te zijn gedaan op de datum van de in § 1, eerste lid, vermelde verrichting.

Aucune réduction n'est imputée sur les plus-values visées au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, à l'exception de celles dont question à l'article 47, ni aux réductions de valeur et provisions exonérées visées à l'article 48, qui se retrouvent comme telles dans la comptabilité des sociétés absorbantes ou bénéficiaires.

La réduction du capital libéré est censée être faite à la date de l'opération visée au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>.

Art. 212

In gevallen als vermeld in artikel 211 worden de afschrijvingen, investeringsaftrekken, minderwaarden of meerwaarden die bij de overnemende, verkrijgende of uit de omzetting ontstane vennootschappen met betrekking tot de bij hen ingebracht bestanden in aanmerking worden genomen en het gestorte kapitaal bepaald alsof de splitsing of de omzetting niet had plaatsgevonden.

In dezelfde gevallen blijven de bepalingen van dit Wetboek op de wijze en onder de voorwaarden als daarin zijn gesteld, van toepassing op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarderings, subsidies, vorderingen, meerwaarden en reserves die bij de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen bestonden, in zover die bestanden worden teruggevonden in de activa van de overnemende, verkrijgende of uit de omzetting ontstane vennootschappen; de fusie, splitsing of omzetting mag niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke termijn voor herbelegging van de aan die voorwaarden onderworpen meerwaarden wordt verlengd.

Bij het bepalen van het maatschappelijk kapitaal dat in geval van splitsing bij elk van de verkrijgende vennootschappen in aanmerking wordt genomen, worden die vennootschappen geacht het kapitaal van de gesplitste vennootschap evenredig met de nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbreng te hebben verkregen.

Voor de toepassing van het eerste tot derde lid worden de fusies, splitsingen en omzettingen, alsmede de inbreng van één of meer be- drijfsafdelingen of van een algemeenheid van goederen waarin de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen voorheen met vrijstelling van belasting hebben deelge- no- men, geacht niet te hebben plaatsgevonden.

Art. 212

In gevallen als vermeld in artikel 211 wor- den de afschrijvingen, investeringsaftrekken, minderwaarden of meerwaarden die bij de overnemende of verkrijgende vennootschap- pen met betrekking tot de bij hen ingebracht bestanden in aanmerking worden geno- men en het gestorte kapitaal bepaald alsof de fusie of de splitsing niet had plaatsgevonden.

In dezelfde gevallen blijven de bepalingen van dit Wetboek op de wijze en onder de voorwaarden als daarin zijn gesteld, van toe- passing op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarderings, subsidies, vorderingen, meerwaarden en reserves die bij de overgenomen of gesplitste vennootschappen bestonden, in zover die be- standdelen worden teruggevonden in de activa van de overnemende of verkrijgende vennootschappen; de fusie of splitsing mag niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke termijn voor herbelegging van de aan die voorwaarden onderworpen meerwaarden wordt verlengd.

(zie nieuw artikel 213)

(zie nieuw artikel 214, § 2)

Art. 212

Dans les éventualités visées à l'article 211, les amortissements, déductions pour investis- sement, moins-values ou plus-values à envisa- ger dans le chef des sociétés absorbantes, béné- ficiaires ou nées de la transformation, sur les éléments qui leur ont été apportés, ainsi que le capital libéré à envisager lors du partage ulté- rieur de l'avoir social de ces sociétés, sont déterminés comme si la fusion, scission ou transformation n'avait pas eu lieu.

Dans les mêmes éventualités, les disposi- tions du présent Code restent applicables, selon les modalités et aux conditions qui y sont prévues, aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsides, créances, plus-values et réserves existant dans les sociétés absorbées, scindées ou transfor- mées, dans la mesure où ces éléments se retrou- vent dans les avoirs des sociétés absorbantes; la fusion, scission ou transformation ne peut avoir pour effet une prolongation du délai de remploi des plus-values soumises à cette con- dition au delà du terme initialement prévu.

Pour déterminer le capital social à envisager en cas de scission dans le chef de chacune des sociétés bénéficiaires, celles-ci sont censées avoir repris le capital de la société scindée pro- portionnellement à la valeur nette des apports effectués par cette dernière à chacune d'elles.

Pour l'application des alinéas 1<sup>er</sup> à 3, les fusions, scissions, transformations et apports d'une ou de plusieurs branches d'activité ou d'une universalité de biens auxquels les socié- tés absorbées, scindées ou transformées ont participé antérieurement en exemption d'impôt sont censés n'avoir pas eu lieu.

(voir article 213, nouveau)

(voir article 214, § 2, nouveau)

Art. 212

Dans les éventualités visées à l'article 211, les amortissements, déductions pour investis- sement, moins-values ou plus-values à envisa- ger dans le chef des sociétés absorbantes ou bénéficiaires, sur les éléments qui leur ont été apportés, ainsi que le capital libéré à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés, sont déterminés comme si la fusion ou la scission n'avait pas eu lieu.

Dans les mêmes éventualités, les disposi- tions du présent Code restent applicables, selon les modalités et aux conditions qui y sont prévues, aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsides, créances, plus-values et réserves existant dans les sociétés absorbées ou scindées, dans la mesure où ces éléments se retrouvent dans les avoirs des sociétés absorbantes ou bénéficiai- res; la fusion ou la scission ne peut avoir pour effet une prolongation du délai de remploi des plus-values soumises à cette condition au-delà du terme initialement prévu.

| HUIDIGE TEKST (WETBOEK VAN DE INKOMSTENBELASTINGEN 1992)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 | GEWIJZIGDE TEKST DOOR ARTIKEL 5 VAN HET ONTWERP VAN WET HOUDENDE FISCALE BEPALINGEN INZAKE FUSIE EN SPLITSING VAN VENNOOTSCHAPPEN                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                    | TEXTE ACTUEL (CODE DES IMPOTS SUR LES REVENUS 1992)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       | TEXTE MODIFIÉ PAR L'ARTICLE 5 DU PROJET DE LOI PORTANT DES DISPOSITIONS FISCALES EN MATIÈRE DE FUSION ET DE SCISSION DE SOCIÉTÉS                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Art. 213                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 | Art. 213                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             | Art. 213                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | Art. 213                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |
| De bepalingen van artikel 212 zijn mede van toepassing ingeval vennootschappen die zijn opgericht in een der vormen bepaald in het Wetboek van koophandel, met vrijstelling van belasting zijn omgezet vóór de inwerking-treding van de wet van 23 februari 1967 tot wijziging, wat de omzetting van vennootschappen betreft, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. | (zie nieuw artikel 214, § 1, tweede lid)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             | Les dispositions de l'article 212 sont également applicables dans les cas où des sociétés constituées sous l'une des formes prévues au Code de commerce ont été transformées en exemption d'impôt avant l'entrée en vigueur de la loi du 23 février 1967 modifiant, en ce qui concerne la transformation de sociétés, les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. | (voir article 214, § 1 <sup>er</sup> , alinéa 2, nouveau)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                    |
| (zie artikel 212, derde lid)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             | Bij het bepalen van het gestort kapitaal en van de voorheen gereserveerde winst die in geval van splitsing bij elk van de overnemende of verkrijgende vennootschappen in aanmerking worden genomen, en bij het bepalen van de in artikel 211, § 2, vermelde vermindering, worden die vennootschappen geacht het gestorte kapitaal, de belaste reserves en de vrijgestelde reserves van de gesplitste vennootschap evenredig met de fiscale nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbrengte te hebben overgenomen of verkregen. | (voir article 212, alinéa 3)                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              | Pour déterminer le capital libéré et les bénéfices antérieurement réservés à envisager en cas de scission dans le chef de chacune des sociétés absorbantes ou bénéficiaires et pour déterminer la réduction visée à l'article 211, § 2, ces sociétés sont censées avoir repris ou reçu le capital libéré, les réserves taxées et immunisées de la société scindée, proportionnellement à la valeur fiscale nette des apports effectués par cette dernière à chacune d'elles. |

TEXTUE ACTUEL

TEXTE MODIFIE PAR L'ARTICLE 6 DU  
PROJET DE LOI PORTANT DES DISPO-  
SITIONS FISCALES EN MATIERE DE  
FUSIONNET DE SCISSION DE SOCIETES

TEXTUE ACTUEL

GEWIJZIGDE TEKST DOOR ARTIKEL 6  
VAN HET ONTWERP VAN WET HOU-  
DENDE FISCALE BEPALINGEN  
INZAKE FUSIE EN SPLITSING VAN  
VENNOOTSCHAPPEN

HUDIGE TEKST (WETBOEK VAN DE IN-  
KOMSTENBELASTINGEN 1992)

Art. 214

Art. 214

Art. 214

Art. 214

...

De Koning regelt de uitvoering van de arti-  
kelen 211 tot 213 in de gevallen waarin de  
inbrengen niet volledig worden vergoed met  
nieuwe aandelen die naar aanleiding van de in  
artikel 211, § 1 vermelde verrichtingen wor-  
den uitgegeven.

Koninklijk besluit van 4 maart 1965 tot uit-  
voering van het Wetboek van de inkomstenbe-  
lastingen

Afdeling XIII. — Vaststelling van het maat-  
schappelijk kapitaal en van de waardever-  
minderingen, voorzieningen, meerwaarden  
en reserves ingeval de inbrengen niet volledig  
worden vergoed met nieuwe aandelen of delen  
die naar aanleiding van de in artikel 124, §1,  
van het Wetboek van de inkomstenbelastingen  
vermelde verrichtingen worden uitgege-  
ven (Wetboek van de inkomstenbelastingen,  
artikel 124, § 6).

Art. 74. — Voor de toepassing van artikel  
124, § 6, van het Wetboek van de inkomsten-  
belastingen, wordt het bedrag van het maat-  
schappelijk kapitaal en van de waardever-  
minderingen, voorzieningen, reserves en  
meerwaarden van de gefusioneerde of gesplit-  
ste vennootschappen die bij een in § 1 van  
datzelfde artikel vermelde verrichting  
betrokken zijn, ten name van de opslorpnde  
of de uit de fusie of splitsing ontstane vennoot-  
schappen, verminderd met het gedeelte van de  
inbreng dat niet wordt vergoed met nieuwe  
aandelen of delen die naar aanleiding van  
voornoemde verrichting worden uitgegeven.

De vermindering wordt eerst aangerekend  
op de belaste reserves, daarna, indien die reser-  
ves ontoereikend zijn, op de vrijgestelde reser-  
ves en ten slotte op het werkelijk gestorte  
maatschappelijk kapitaal.

...

Le Roi règle l'exécution des articles 211 à  
213 dans les cas où les apports ne sont pas  
entièrement rémunérés par des actions ou  
parts nouvelles, émises à l'occasion des opéra-  
tions visées à l'article 211, § 1<sup>er</sup>.

Arrêté royal du 4 mars 1965 d'exécution du  
Code des impôts sur les revenus

(voir article 211, § 2, nouveau)

Section XIII. — Détermination du capital  
social et des réductions de valeur, provisions,  
plus-values et réserves dans les cas où les  
apports ne sont pas entièrement rémunérés par  
des actions ou parts nouvelles émises à l'occa-  
sion d'opérations visées à l'article 124, § 1<sup>er</sup>, du  
Code des impôts sur les revenus (Code des  
impôts sur les revenus, article 124, § 6).

Art. 74. — Pour l'application de l'article  
124, § 6, du Code des impôts sur les revenus, le  
montant du capital social et des réductions de  
valeur, provisions, réserves et plus-values des  
sociétés fusionnées ou scindées qui sont inter-  
venues dans l'opération visée au § 1<sup>er</sup> du même  
article, est réduit dans le chef des sociétés  
absorbantes ou nées de la fusion ou de la scis-  
sion, à concurrence de la partie de l'apport qui  
n'est pas rémunérée par des actions ou parts  
nouvelles émises à l'occasion de l'opération  
précitée.

Cette réduction est imputée d'abord sur les  
réserves taxées, ensuite, si ces réserves sont  
insuffisantes, sur les réserves immunisées et  
enfin, sur le capital social réellement libéré.

Par dérogation à l'alinéa précédent, la réduction est imputée proportionnellement sur les réserves taxées, sur les réserves immuni-sées et sur le capital social réellement libéré, dans la mesure où les apports ne sont pas rémunérés parce que les sociétés absorbantes ou nées de la fusion ou de la scission sont en pos-session des actions ou parts de la société absor-bée, fusionnée ou scindée.

En ce qui concerne le capital social réelle-ment libéré, la réduction est considérée, au regard de l'article 119 du même Code, comme étant effectuée à la date de l'opération visée à l'article 124, § 1<sup>er</sup>, du même Code.

Art. 75. — La réduction visée à l'article 74 n'est pas applicable aux plus-values visées à l'article 124, § 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, du Code des impôts sur les revenus, ni aux réductions de valeur et pro-visions visées à l'article 23 du même Code, qui se retrouvent comme telles dans la comptabi-lité des sociétés absorbantes ou nées de la fusion ou de la scission.

Art. 76. — En cas de scission, pour l'applica-tion des articles 74 et 75, les sociétés absorban-tes ou nées de la scission, sont censées avoir repris les réserves taxées, les réserves immuni-sées et le capital social réellement libéré de la société scindée proportionnellement à la valeur nette des apports effectués par cette der-nière à chacune d'elles.

(voir article 213, nouveau)

(voir article 211, § 2)

§ 1<sup>er</sup>. Sauf dans les cas où une société rési-dente est transformée en une société agricole qui n'a pas opté pour l'assujettissement à l'impôt des sociétés, et nonobstant les disposi-tions de l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 3<sup>o</sup>, l'imposition pré-vue aux articles 208 et 209 ne s'applique pas lors de l'adoption d'une autre forme juridique lorsque l'évaluation des éléments de l'actif et du passif, y compris le capital et les réserves,

In afwijking van het vorige lid, wordt de ver-mindering proportioneel aangerekend op de belaste reserves, de vrijgestelde reserves en het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal in zover de inbrengen niet worden vergoed omdat de opslorpende of de uit de fusie of splitsing ontstane vennootschappen in het bezit zijn van aandelen of delen van de opgeslorpte, gefusioneerde of gesplitste ven-nootschap.

Met betrekking tot het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal, wordt de vermin-dering ten aanzien van artikel 119 van hetzelf-de Wetboek aangemerkt als gedaan op de datum van de in artikel 124, § 1 van hetzelfde Wetboek vermelde verrichting.

Art. 75. — De in artikel 74 bedoelde vermin-dering is niet van toepassing op de in artikel 124, § 1, 1<sup>o</sup>, van het Wetboek van de inkom-stenbelastingen vermelde meerwaarden, noch op de in artikel 23 van hetzelfde Wetboek ver-melde waardeverminderingen en voorzienin-gen, die als dusdanig in de boekhouding van de opslorpende of de uit de fusie of splitsing ont-stane vennootschappen worden teruggevon-den.

Art. 76. — In geval van splitsing van een ven-nootschap worden, voor de toepassing van de artikelen 74 en 75, de opslorpende of de uit de splitsing ontstane vennootschappen geacht de belaste reserves, de vrijgestelde reserves en het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal van de gesplitste vennootschap evenredig met de nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbreng te hebben overge-nomen.

(zie artikel 211, § 2)

§ 1. Behoudens wanneer een binnenlandse vennootschap wordt omgezet in een land-bouwvennootschap die niet voor de heffing van de vennootschapsbelasting heeft gekozen, en niettegenstaande het bepaalde van artikel 210, § 1, 3<sup>o</sup>, blijft belastingheffing ingevolge de artikelen 208 en 209 achterwege bij het aanne-men van een andere rechtsvorm, wanneer de waardering van de activa-en passivabe-

standdelen, met inbegrip van het kapitaal en de reserves, geen wijziging ondergaat naar aanleiding van de verrichting. Artikel 212 is van toepassing op de aldus omgezette vennootschappen.

(zie artikel 213)

Artikel 212 is mede van toepassing ingeval vennootschappen die zijn opgericht in een der vormen bepaald in het Wetboek van koophandel, met vrijstelling van belasting zijn omgezet vóór de inwerkingtreding van de wet van 23 februari 1967 tot wijziging, wat de omzetting van vennootschappen betreft, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

(zie artikel 212, vierde lid)

§ 2. Voor de toepassing van de artikelen 212 en 213 worden de fusies, splitsingen en omzettingen, alsmede de inbreng van één of meer bedrijfsafdelingen of takken van werkzaamheid of van een algemeenheid van goederen waarin de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen voorheen met vrijstelling van belasting hebben deelgenomen, geacht niet te hebben plaatsgevonden.

n'est pas modifiée à l'occasion de l'opération. L'article 212 est applicable aux sociétés ainsi transformées.

(voir article 213)

L'article 212 est également applicable dans les cas où des sociétés constituées sous l'une des formes prévues au Code de commerce ont été transformées en exemption d'impôt avant l'entrée en vigueur de la loi du 23 février 1967 modifiant, en ce qui concerne la transformation de sociétés, les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

(voir article 212, alinéa 4)

§ 2. Pour l'application des articles 212 et 213, les fusions, scissions, transformations et apports d'une ou plusieurs branches d'activité ou d'une universalité de biens auxquels les sociétés absorbées, scindées ou transformées ont participé antérieurement en exemption d'impôt sont censés n'avoir pas eu lieu.

HUDIGE TEKST (GEWIJZIGD DOOR ARTIKEL 16 VAN HET ONTWERP VAN WET HOUDENDE FISCALE EN FINANCIËLE BEPALINGEN)

Art. 345

§ 1. Een voorafgaand schriftelijk akkoord wordt door de administratie der directe belastingen gegeven omtrent het feit dat:

1° een verrichting als vermeld in de artikelen 46, § 1, eerste lid, 2°, 206, derde en zesde lid, of 344, § 2, wel degelijk beantwoordt aan rechtmatige behoeften van financiële of economische aard;

2° een voordeel verleend in de omstandigheden als vermeld in artikel 26 niet abnormaal of goedgunstig is;

3° een betaling als vermeld in artikel 54 wel degelijk beantwoordt aan een werkelijke en oprechte verrichting en dat zij de normale grenzen niet overschrijdt;

4° dividenden beantwoorden aan de voorwaarden van aftrek als vermeld in artikel 203;

5° voor de toepassing van artikel 344, § 1, de juridische kwalificatie aan rechtmatige financiële of economische behoeften beantwoordt.

Ontstentenis van antwoord vanwege de Administratie der directe belastingen binnen een door de Koning gestelde termijn, wordt gelijkgesteld met een voorafgaand akkoord.

§ 2. Het in § 1 bedoelde akkoord is aan de administratie der directe belastingen tegenstelbaar en bindt haar voor de toekomst, wanneer één van de hierboven vermelde verrichtingen haar te goeder trouw werden voorgelegd vóór de verwezenlijking ervan.

TEXTE ACTUEL(CODE DES IMPOTS SUR LES REVENUS 1992 MODIFIE PAR L'ARTICLE 16 DU PROJET DE LOI PORTANT DES DISPOSITIONS FISCALES EN MATIERE DE FUSION ET DE SCISSION DE SOCIETES ET FINANCIERES)

Art. 345

§ 1<sup>er</sup>. L'administration des contributions directes donne, par écrit, un accord préalable sur le fait:

1° qu'une opération visée aux articles 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2°, 211, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, ou 344, § 2, réponde bien à des besoins légitimes de caractère financier ou économique;

2° qu'un avantage consenti dans les situations visées à l'article 26 ne soit pas anormal ou bénévole;

3° qu'un paiement visé à l'article 54 réponde bien à des opérations sincères et réelles et qu'il ne dépasse pas les limites normales;

4° que les dividendes répondent aux conditions de déduction visées à l'article 203;

5° que pour l'application de l'article 344, § 1<sup>er</sup>, la qualification juridique réponde bien à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

Le défaut de réponse de l'administration des contributions directes dans le délai déterminé par le Roi équivaut à un accord préalable.

§ 2. L'accord visé au § 1<sup>er</sup> est opposable à l'administration des contributions directes et la lie pour l'avenir, lorsqu'une des opérations précitées lui a été présentée de bonne foi avant sa réalisation.

TEXTE MODIFIE PAR L'ARTICLE 7 DU PROJET DE LOI PORTANT DES DISPOSITIONS FISCALES EN MATIERE DE FUSION ET DE SCISSION DE SOCIETES

1° qu'une opération visée aux articles 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2°, 206, alinéas 3 et 6, ou 344, § 2, réponde bien à des besoins légitimes de caractère financier ou économique;

§ 3. De administratie is niet gebonden door dit akkoord :

- indien blijkt dat de verrichtingen onvolledig of onjuist werden beschreven door de belastingplichtige;
- indien ze niet werden verwezenlijkt op de wijze omschreven door de belastingplichtige.

De administratie houdt op gebonden te zijn door dit akkoord, wanneer de gevolgen van de verrichtingen gewijzigd zijn door één of meer andere daarop volgende verrichtingen waaruit blijkt dat de verrichtingen waarover het akkoord werd gegeven niet meer voldoen aan de in § 1 gestelde voorwaarden.

§ 4. De Koning bepaalt, bij een in Minister-raad overlegd besluit, de toepassingsregels van dit artikel.

De Koning zal bij de Wetgevende Kamers, onmiddellijk indien ze in zitting zijn, zoniet bij de opening van de eerstvolgende zitting, een ontwerp van wet indienen tot bekrachtiging van de ter uitvoering van dit artikel genomen besluiten.

§ 3. L'administration n'est pas liée par cet accord :

- lorsqu'il apparaît que ces opérations ont été décrites de manière incomplète ou inexacte par le contribuable;
- lorsqu'elles ne sont pas réalisées de la manière présentée par le contribuable.

L'administration cesse d'être liée par cet accord lorsque les effets des opérations sont modifiés par une ou plusieurs autres opérations ultérieures desquelles il résulte que les opérations qui font l'objet de l'accord ne satisfont plus aux conditions fixées au § 1<sup>er</sup>.

§ 4. Le Roi détermine, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, les modalités d'application du présent article.

Le Roi saisira les Chambres législatives, immédiatement si elles sont réunies, sinon dès l'ouverture de leur plus prochaine session, d'un projet de loi de confirmation des arrêtés pris en exécution du présent article.

GEWIJZIGDE TEKST DOOR ARTIKEL 8  
VAN HET ONTWERP VAN WET HOU-  
DENDE FISCALE BEPALINGEN  
INZAKE FUSIE EN SPLITSING VAN  
VENNOOTSCHAPPEN

Art. 31

De bepalingen van de artikelen 116 tot 118 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen zijn niet van toepassing op de verdeling van het maatschappelijk vermogen van de Nationale Maatschappij voor de huisvesting, van de Nationale Landmaatschappij en van de naamloze vennootschap Zeekanaal en Haveninrichtingen van Brussel, die zijn ontbonden bij toepassing van de wet van 28 december 1984 tot afschaffing of herstructurering van sommige instellingen van openbaar nut en andere overheidsdiensten of van de wet van 26 juni 1990 betreffende sommige openbare instellingen van openbaar nut en andere overheidsdiensten.

Art. 31

De bepalingen van de artikelen 116 tot 118 ...

TEXTE ACTUEL (ART. 31 DE LA LOI DU  
28 DECEMBRE 1990 RELATIVE À  
DIVERSES DISPOSITIONS FISCALES ET  
NON FISCALES)

Art. 31

Les dispositions des articles 116 à 118 du Code des impôts sur les revenus ne s'appliquent pas au partage de l'avoir social de la Société nationale du Logement, de la Société nationale terrienne et de la Société anonyme du Canal et des Installations maritimes de Bruxelles, dissoutes en application de la loi du 28 décembre 1984 portant suppression ou restructuration de certains organismes d'intérêt public et autres services de l'Etat ou de la loi du 26 juin 1990 relative à certains organismes publics ou d'utilité publique et autres services de l'Etat.

TEXTE MODIFIÉ PAR L'ARTICLE 8 DU  
PROJET DE LOI PORTANT DES DISPO-  
SITIONS FISCALES EN MATIÈRE DE  
FUSION ET DE SCISSION DE SOCIÉTÉS

Art. 31

Les dispositions des articles 116 à 118 ...

In die gevallen worden de afsnijvingen, investeringsaftrekken, minderwaarden of meerwaarden en het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal bij de vennootschappen die de taken van de in het eerste lid bedoelde instellingen overnemen hetzij voor het Vlaamse Gewest, het Waalse Gewest of het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest, bepaald alsof de verrichtingen niet hadden plaatsgevonden.

De bepalingen van het Wetboek van de inkomstenbelastingen die van toepassing zijn op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarderingen, subsidies, vor-deringen, meerwaarden en reserves die bij de bij die verrichtingen ontbonden instellingen bestonden, blijven van toepassing op de daaruit ontstane vennootschappen op de wijze en onder de voorwaarden als daarin zijn gesteld, in zoverre die bestanddelen erin worden teruggevonden.

Die verrichtingen mogen niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke termijn voor herbelegging van de aan die voorwaarden onderworpen meerwaarden wordt verlengd.

Dans ces cas, les amortissements, déductions pour investissement, moins-values ou plus-values et le capital social réellement libéré sont déterminés comme si les opérations n'avaient pas eu lieu, dans le chef des sociétés qui absorbent, que ce soit au bénéfice de la Région flamande, de la Région wallonne ou de la Région de Bruxelles-Capitale, les branches d'activité des institutions visées à l'alinéa 1<sup>er</sup>.

Les dispositions du Code des impôts sur les revenus applicables aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsides, créances, plus-values et réserves existant dans le chef des sociétés qui sont dissoutes à l'occasion de ces opérations, continuent à s'appliquer aux sociétés qui en sont issues selon les modalités et aux conditions prévues par ce Code dans la mesure où ces éléments s'y retrouvent.

Ces opérations ne peuvent avoir pour effet une prolongation du délai de rempli des plus-values soumises à cette condition au-delà du terme initialement prévu.

## BIJLAGE 2

## II

*(Besluiten waarvan de publikatie niet  
voorwaarde is voor de toepassing)*

## RAAD

## RICHTLIJN VAN DE RAAD

van 23 juli 1990

betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies,  
splittingsen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot  
vennootschappen uit verschillende Lid-Staten

(90/434/E.E.G.)

DE RAAD VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN,

Gelet op het Verdrag tot oprichting van de Europese Econo-  
mische Gemeenschap, inzonderheid op artikel 100,

Gezien het voorstel van de Commissie (1),

Gezien het advies van het Europees Parlement (2),

Gezien het advies van het Economisch en Sociaal Comité (3),

Overwegende dat fusies, splitsingen, inbreng van activa en aan-  
delenruil, betrekking hebbende op vennootschappen uit verschil-  
lende Lid-Staten noodzakelijk kunnen zijn ten einde in de Ge-  
meenschap soortgelijke voorwaarden te scheppen als op een bin-  
nenlandse markt en daardoor de instelling en de goede werking  
van de gemeenschappelijke markt te verzekeren; dat deze transac-  
ties niet moeten worden belemmerd door uit de fiscale voorschrif-  
ten der Lid-Staten voortvloeiende bijzondere beperkingen, nade-  
len of distorsies; dat er bijgevolg door deze transacties concurren-  
tie-neutrale belastingvoorschriften tot stand moeten komen om  
de ondernemingen in staat te stellen zich aan te passen aan de eisen  
van de gemeenschappelijke markt, hun produktiviteit te vergro-  
ten en hun concurrentiepositie op de internationale markt te ver-  
sterken;

Overwegende dat bepalingen van fiscale aard deze transacties  
thans benadelen ten opzichte van transacties met betrekking tot  
vennootschappen van een zelfde Lid-Staat; dat deze benadeling  
moet worden opgeheven;

Overwegende dat dit doel niet kan worden bereikt door de in de  
Lid-Staten geldende nationale regelingen uit te breiden tot de  
gehele Gemeenschap, omdat de verschillen tussen deze regelingen  
distorsies kunnen veroorzaken; dat daarom uitsluitend een ge-  
meenschappelijke fiscale regeling een bevredigende oplossing  
kan bieden;

(1) PB nr. C 39 van 22 maart 1969, blz. 1.

(2) PB nr. C 51 van 29 april 1970, blz. 12.

(3) PB nr. C 100 van 1 augustus 1969, blz. 4.

## ANNEXE 2

## II

*(Actes dont la publication n'est pas  
une condition de leur applicabilité)*

## CONSEIL

## DIRECTIVE DU CONSEIL

du 23 juillet 1990

concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions,  
scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des  
sociétés d'Etats membres différents

(90/434/C.E.E.)

LE CONSEIL DES COMMUNAUTÉS EUROPÉENNES,

Vu le traité instituant la Communauté économique euro-  
péenne, et notamment son article 100,

Vu la proposition de la Commission (1),

Vu l'avis du Parlement européen (2),

Vu l'avis du Comité économique et social (3),

Considérant que les fusions, scissions, apports d'actifs et  
échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats membres diffé-  
rents peuvent être nécessaires pour créer dans la Communauté des  
conditions analogues à celles d'un marché intérieur et pour assu-  
rer ainsi l'établissement et le bon fonctionnement du marché com-  
mun; que ces opérations ne doivent pas être entravées par des  
restrictions, des désavantages ou des distorsions particuliers  
découlant des dispositions fiscales des Etats membres; qu'il  
importe, par conséquent, d'instaurer pour ces opérations des  
règles fiscales neutres au regard de la concurrence afin de permet-  
tre aux entreprises de s'adapter aux exigences du marché com-  
mun, d'accroître leur productivité et de renforcer leur position  
concurrentielle sur le plan international;

Considérant que des dispositions d'ordre fiscal pénalisent  
actuellement ces opérations par rapport à celles qui intéressent  
des sociétés d'un même Etat membre; qu'il est nécessaire d'élimi-  
ner cette pénalisation;

Considérant qu'il n'est pas possible d'atteindre cet objectif par  
une extension au plan communautaire des régimes internes en  
vigueur dans les Etats membres, les différences entre ces régimes  
étant susceptibles de provoquer des distorsions; que seul un  
régime fiscal commun peut constituer une solution satisfaisante à  
cet égard;

(1) JO n° C 39 du 22 mars 1969, p. 1.

(2) JO n° C 51 du 29 avril 1970, p. 12.

(3) JO n° C 100 du 1<sup>er</sup> août 1969, p. 4.

Overwegende dat de gemeenschappelijke fiscale regeling moet voorkomen dat wegens fusies, splitsingen, inbreng van activa of aandelenruil belasting wordt geheven, met dien verstande dat de financiële belangen van de Staat van de inbrengende of verworven vennootschap moeten worden veiliggesteld;

Overwegende dat, wat fusies, splitsingen en inbreng van activa betreft, deze transacties normaliter tot resultaat hebben dat de inbrengende vennootschap wordt omgezet in een vaste inrichting van de ontvangende vennootschap of dat de activa gaan behoren tot een vaste inrichting van laatstgenoemde vennootschap;

Overwegende dat toepassing van het systeem van uitstel van belastingheffing over de meerwaarde der ingebrachte goederen welke tot die vaste inrichting blijven behoren tot het tijdstip dat deze metterdaad wordt gerealiseerd, de mogelijkheid biedt belastingheffing ter zake van de betreffende boekwinsten te voorkomen en dat daardoor tevens de latere heffing door het land van de inbrengende vennootschap op het moment van realisatie van deze winsten gewaarborgd blijft;

Overwegende dat tevens een regeling moet worden getroffen voor de fiscale behandeling van bepaalde reserves of verliezen van de inbrengende vennootschap en dat een oplossing moet worden gevonden voor de fiscale problemen die aan de orde komen wanneer een van de vennootschappen en deelneming bezit in het kapitaal van de andere;

Overwegende dat toekenning van aandelen van de ontvangende of verwervende vennootschap aan de vennoten van de inbrengende vennootschap op zichzelf niet mag leiden tot enige belastingheffing bij die vennoten;

Overwegende dat de Lid-Staten het voordeel dat voortvloeit uit de toepassing van de bepalingen van de richtlijn moeten kunnen weigeren indien de fusie, splitsing, inbreng van activa of aandelenruil, belastingfraude of -ontwijking tot doel heeft of tot gevolg heeft dat een al dan niet aan de transactie deelnemende vennootschap niet meer voldoet aan de voorwaarden die vereist zijn voor de werknemersvertegenwoordiging in de vennootschapsorganen,

HEEFT DE VOLGENDE RICHTLIJN VASTGESTELD:

## TITEL I

### Algemene bepalingen

#### Artikel 1

Elke Lid-Staat past op fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil waarbij vennootschappen van twee of meer Lid-Staten zijn betrokken, de in deze richtlijn opgenomen bepalingen toe.

#### Artikel 2

1. Voor de toepassing van deze richtlijn wordt verstaan onder a) fusie: de rechtshandeling waarbij

— de activa en passiva van het vermogen van een of meer vennootschappen als gevolg en op het tijdstip van ontbinding zonder liquidatie in hun geheel op een andere, reeds bestaande vennootschap overgaan tegen uitgifte van bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de andere vennootschap

Considérant que le régime fiscal commun doit éviter une imposition à l'occasion d'une fusion, d'une scission, d'un apport d'actifs ou d'un échange d'actions, tout en sauvegardant les intérêts financiers de l'Etat de la société apporteuse ou acquise;

Considérant que, en ce qui concerne les fusions, les scissions et les apports d'actifs, ces opérations ont normalement pour résultat soit la transformation de la société apporteuse en établissement stable de la société bénéficiaire de l'apport, soit le rattachement des actifs à un établissement stable de cette dernière société;

Considérant que le régime du report, jusqu'à leur réalisation effective, de l'imposition des plus-values afférentes aux biens apportés, appliqué à ceux de ces biens qui sont affectés à cet établissement stable, permet d'éviter l'imposition des plus-values correspondantes, tout en assurant leur imposition ultérieure par l'Etat de la société apporteuse, au moment de leur réalisation;

Considérant qu'il convient également de définir le régime fiscal à appliquer à certaines provisions, réserves ou pertes de la société apporteuse et de régler les problèmes fiscaux qui se posent lorsqu'une des deux sociétés détient une participation dans le capital de l'autre;

Considérant que l'attribution aux associés de la société apporteuse de titres de la société bénéficiaire ou acquérante ne doit, par elle-même, donner lieu à aucune imposition dans le chef de ces associés;

Considérant qu'il convient de prévoir la faculté pour les Etats membres de refuser le bénéfice de l'application de la présente directive lorsque l'opération de fusion, de scission, d'apport d'actifs ou d'échange d'actions a pour objectif la fraude ou l'évasion fiscales ou a pour effet qu'une société, que celle-ci participe ou non à l'opération, ne remplit plus les conditions requises pour la représentation des travailleurs dans les organes de la société,

A ARRETE LA PRESENTE DIRECTIVE:

## TITRE PREMIER

### Dispositions générales

#### Article premier

Chaque Etat membre applique la présente directive aux opérations de fusion, de scission, d'apport d'actifs et d'échange d'actions qui concernent des sociétés de deux ou de plusieurs Etats membres.

#### Article 2

Aux fins de l'application de la présente directive, on entend par

a) fusion: l'opération par laquelle:

— une ou plusieurs sociétés transfèrent, par suite et au moment de leur dissolution sans liquidation, l'ensemble de leur patrimoine, activement et passivement, à une autre société pré-existante, moyennant l'attribution à leurs associés de titres représentatifs du capital social de l'autre société et, éventuellement,

aan haar deelgerechtigden, eventueel met een bijbetaling in geld welke niet meer mag bedragen dan 10 pct. van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van deze bewijzen;

— de activa en passiva van het vermogen van twee of meer vennootschappen als gevolg en op het tijdstip van ontbinding zonder liquidatie in hun geheel op een door hen op te richten vennootschap overgaan tegen uitgifte van bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de nieuwe vennootschap aan haar deelgerechtigden, eventueel met een bijbetaling in geld welke niet meer mag bedragen dan 10 pct. van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van deze bewijzen;

— de activa en passiva van het vermogen van een vennootschap als gevolg en op het tijdstip van haar ontbinding zonder liquidatie in haar geheel op de vennootschap overgaan die alle bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal bezit;

b) splitsing: de rechtshandeling waarbij de activa en passiva van het vermogen van een vennootschap als gevolg en op het tijdstip van haar ontbinding zonder liquidatie in hun geheel op twee of meer reeds bestaande of nieuwe vennootschappen overgaan tegen uitgifte, volgens een pro-rata regeling, van bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de ontvangende vennootschappen aan haar deelgerechtigden, eventueel met een bijbetaling in geld welke niet meer mag bedragen dan 10 pct. van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van deze bewijzen;

c) inbreng van activa: de rechtshandeling waarbij een vennootschap, zonder ontbonden te worden, haar gehele dan wel een of meer takken van haar bedrijvigheid inbrengt in een andere vennootschap, tegen verkrijging van bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap welke de inbreng ontvangt;

d) aandelenruil: de rechtshandeling waarbij een vennootschap in het maatschappelijk kapitaal van een andere vennootschap een deelneming verkrijgt waardoor zij een meerderheid van stemmen in die vennootschap krijgt, en wel door aan de deelgerechtigden van de andere vennootschap, in ruil voor hun effecten, bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de eerste vennootschap uit te reiken, eventueel met een bijbetaling in geld welke niet meer mag bedragen dan 10 pct. van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de bewijzen die worden geruild;

e) inbrengende vennootschap: de vennootschap die de activa en passiva van haar vermogen overdraagt of haar gehele dan wel een of meer takken van haar bedrijvigheid inbrengt;

f) ontvangende vennootschap: de vennootschap die de activa en passiva van het vermogen dan wel alle of een of meer takken van bedrijvigheid van de inbrengende vennootschap ontvangt;

g) verworven vennootschap: de vennootschap waarin een andere vennootschap een deelneming verwerft door middel van een effectenruil;

h) verwervende vennootschap: de vennootschap die een deelneming verwerft door middel van een effectenruil;

i) tak van bedrijvigheid: het totaal van de activa en passiva van een afdeling van een vennootschap die uit organisatorisch oogpunt een onafhankelijke exploitatie vormen, dat wil zeggen een geheel dat op eigen kracht kan functioneren.

d'une soulte en espèces ne dépassant pas 10 p.c. de la valeur nominale ou, à défaut de valeur nominale, du pair comptable de ces titres,

— deux ou plusieurs sociétés transfèrent, par suite et au moment de leur dissolution sans liquidation, l'ensemble de leur patrimoine, activement et passivement, à une société qu'elles constituent, moyennant l'attribution à leurs associés de titres représentatifs du capital social de la société nouvelle et, éventuellement, d'une soulte en espèces ne dépassant pas 10 p.c. de la valeur nominale ou, à défaut de valeur nominale, du pair comptable de ces titres,

— une société transfère, par suite et au moment de sa dissolution sans liquidation, l'ensemble de son patrimoine, activement et passivement, à la société qui détient la totalité des titres représentatifs de son capital social;

b) scission: l'opération par laquelle une société transfère, par suite et au moment de sa dissolution sans liquidation, l'ensemble de son patrimoine, activement et passivement, à deux ou plusieurs sociétés préexistantes ou nouvelles, moyennant l'attribution à ses associés, selon une règle proportionnelle, de titres représentatifs du capital social des sociétés bénéficiaires de l'apport et, éventuellement, d'une soulte en espèces ne dépassant pas 10 p.c. de la valeur nominale ou, à défaut de valeur nominale, du pair comptable de ces titres;

c) apport d'actifs: l'opération par laquelle une société apporte, sans être dissoute, l'ensemble ou une ou plusieurs branches de son activité à une autre société, moyennant la remise de titres représentatifs du capital social de la société bénéficiaire de l'apport;

d) échange d'actions: l'opération par laquelle une société acquiert, dans le capital social d'une autre société, une participation ayant pour effet de lui conférer la majorité des droits de vote de cette société, moyennant l'attribution aux associés de l'autre société, en échange de leurs titres, de titres représentatifs du capital social de la première société et, éventuellement, d'une soulte en espèces ne dépassant pas 10 p.c. de la valeur nominale ou, à défaut de valeur nominale, du pair comptable des titres qui sont remis en échange;

e) société apporteuse: la société qui transfère son patrimoine, activement et passivement, ou qui apporte l'ensemble ou une ou plusieurs branches de son activité;

f) société bénéficiaire: la société qui reçoit le patrimoine, activement et passivement, ou l'ensemble ou une ou plusieurs branches d'activité de la société apporteuse;

g) société acquise: la société dans laquelle une autre société acquiert une participation, moyennant un échange de titres;

h) société acquérante: la société qui acquiert une participation, moyennant un échange de titres;

i) branche d'activité: l'ensemble des éléments d'actif et de passif d'une division d'une société qui constituent, du point de vue de l'organisation, une exploitation autonome, c'est-à-dire un ensemble capable de fonctionner par ses propres moyens.

## Artikel 3

Voor de toepassing van deze richtlijn wordt onder «vennootschap van een Lid-Staat» verstaan iedere vennootschap:

a) die een van de in de bijlage genoemde rechtsvormen heeft;

b) die volgens de fiscale wetgeving van een Lid-Staat wordt geacht fiscaal in die Staat te zijn gevestigd en die volgens een met een derde Staat gesloten verdrag inzake dubbele belastingheffing niet wordt geacht fiscaal buiten de Gemeenschap te zijn gevestigd;

c) die bovendien, zonder mogelijkheid van keuze en zonder ervan te zijn vrijgesteld, is onderworpen aan een van de volgende belastingen:

— «vennootschapsbelasting»/«impôt des sociétés» in België,

— «selskabsskat» in Denemarken,

— «Körperschaftsteuer» in Duitsland,

— «φόρος εισοδήματος νομικών προσώπων χαρακτήρα» in Griekenland,

— «impuesto sobre sociedades» in Spanje,

— «impôt sur les sociétés» in Frankrijk,

— «corporation tax» in Ierland,

— «imposta sul reddito delle persone giuridiche» in Italië,

— «impôt sur le revenu des collectivités» in Luxemburg,

— «vennootschapsbelasting» in Nederland,

— «imposto sobre o rendimento das pessoas colectivas» in Portugal,

— «corporation tax» in het Verenigd Koninkrijk,

of aan enige andere belasting die in de plaats zou komen van een der bovengenoemde belastingen.

## TITEL II

## Regels voor fusies, splitsingen en aandelenruil

## Artikel 4

1. Fusies of splitsingen leiden niet tot enigerlei belastingheffing over de meerwaarden die bepaald worden door het verschil tussen de werkelijke waarde van de overgedragen activa en passiva en hun fiscale waarde.

Wordt verstaan onder:

— «fiscale waarde»: de waarde welke voor de toepassing van de belastingen op inkomen, winst of vermogenswinst de basis zou hebben gevormd voor de berekening van een winst of een verlies bij de inbrengende vennootschap, indien deze activa en passiva zouden zijn verkocht ten tijde van, maar onafhankelijk van, de fusie of splitsing;

— «overgedragen activa en passiva»: de activa en passiva van de inbrengende vennootschap welke als gevolg van de fusie of splitsing metterdaad gaan behoren tot de vaste inrichting van de ontvangende vennootschap in de lidstaat van de inbrengende vennootschap en bijdragen tot de totstandkoming van de resultaten die in aanmerking worden genomen voor de belastinggrondslag.

## Article 3

Aux fins de l'application de la présente directive, les termes «société d'un Etat membre» désignent toute société:

a) qui revêt une des formes énumérées à l'annexe;

b) qui, selon la législation fiscale d'un Etat membre, est considérée comme ayant dans cet Etat son domicile fiscal et, aux termes d'une convention en matière de double imposition conclue avec un Etat tiers, n'est pas considérée comme ayant son domicile fiscal hors de la Communauté;

c) qui, en outre, est assujettie, sans possibilité d'option et sans en être exonérée, à l'un des impôts suivants:

— «impôt des sociétés»/«vennootschapsbelasting» en Belgique,

— «selskabsskat» au Danemark,

— «Körperschaftsteuer» en république fédérale d'Allemagne,

— «φόρος εισοδήματος νομικών προσώπων χαρακτήρα» en Grèce,

— «impuesto sobre sociedades» en Espagne,

— «impôt sur les sociétés» en France,

— «corporation tax» en Irlande,

— «imposta sul reddito delle persone giuridiche» en Italie,

— «impôt sur le revenu des collectivités» au Luxembourg,

— «vennootschapsbelasting» aux Pays-Bas,

— «imposto sobre o rendimento das pessoas colectivas» au Portugal,

— «corporation tax» au Royaume-Uni,

ou à tout autre impôt qui viendrait se substituer à l'un de ces impôts.

## TITRE II

## Règles applicables aux fusions, scissions et échanges d'actions

## Article 4

1. La fusion ou la scission n'entraîne aucune imposition des plus-values qui sont déterminées par différence entre la valeur réelle des éléments d'actif et de passif transférés et leur valeur fiscale.

On entend par:

— valeur fiscale: la valeur qui aurait été retenue pour le calcul d'un profit ou d'une perte entrant en compte pour l'assiette d'un impôt frappant le revenu, les bénéfices ou les plus-values de la société apporteuse si ces éléments d'actif et de passif avaient été vendus lors de la fusion ou de la scission mais indépendamment d'une telle opération,

— éléments d'actif et de passif transférés: les éléments d'actif et de passif de la société apporteuse qui, par suite de la fusion ou de la scission, sont effectivement rattachés à l'établissement stable de la société bénéficiaire situé dans l'Etat membre de la société apporteuse et qui concourent à la formation des résultats pris en compte pour l'assiette des impôts.

2. De lidstaten onderwerpen de toepassing van lid 1 aan de voorwaarde dat de ontvangende vennootschap verdere afschrijvingen alsook meerwaarden en waardeverminderingen betreffende deze overgedragen activa en passiva berekent met toepassing van dezelfde regels als de inbrengende vennootschap had kunnen toepassen indien de fusie of splitsing niet zou hebben plaatsgevonden.

3. Indien de wetgeving van de lidstaat van de inbrengende vennootschap aan de ontvangende vennootschap toestaat verdere afschrijvingen alsook meerwaarden en waardeverminderingen betreffende de overgedragen activa en passiva te berekenen onder voorwaarden welke afwijken van die van lid 2, is lid 1 niet van toepassing op die activa en passiva waarvoor de ontvangende vennootschap van deze mogelijkheid gebruik heeft gemaakt.

#### Artikel 5

De lidstaten treffen de nodige maatregelen opdat de reserves die door de inbrengende vennootschap in overeenstemming met de voorschriften met gehele of gedeeltelijke vrijstelling van belasting zijn gevormd, behoudens de reserves uit vaste inrichtingen in het buitenland, onder dezelfde voorwaarden worden overgenomen door de vaste inrichtingen van de ontvangende vennootschap welke zijn gelegen in de Staat van de inbrengende vennootschap, waarbij de ontvangende vennootschap de rechten en verplichtingen van de inbrengende vennootschap overneemt.

#### Artikel 6

Indien de lidstaten, wanneer de in artikel 1 bedoelde rechtshandelingen plaatsvinden tussen vennootschappen van de Staat van de inbrengende vennootschap, bepalingen toepassen die de ontvangende vennootschap de mogelijkheid bieden de in fiscaal opzicht nog niet verrekende verliezen van de inbrengende vennootschap over te nemen, breiden zij de werkingssfeer van die bepalingen uit zodat de op hun grondgebied gelegen vaste inrichtingen van de ontvangende vennootschap de in fiscaal opzicht nog niet verrekende verliezen van de inbrengende vennootschap kunnen overnemen.

#### Artikel 7

1. Indien de ontvangende vennootschap een deelneming bezit in het kapitaal van de inbrengende vennootschap, leiden de bij de ontvangende vennootschap bij beëindiging van haar deelneming in het kapitaal van de inbrengende vennootschap te voorschijn komende meerwaarden tot geen enkele vorm van belastingheffing.

2. De lidstaten mogen van de bepalingen van lid 1 afwijken indien de deelneming die de ontvangende vennootschap in het kapitaal van de inbrengende vennootschap bezit, niet meer dan 25 pct. bedraagt.

#### Artikel 8

1. Toekenning bij een fusie, een splitsing of een aandelenruil, van bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van de ontvangende of de verwervende vennootschap aan een deelgerechtigde van de inbrengende of verworven vennootschap in ruil voor bewijzen van deelgerechtigdheid in het maatschappelijk kapitaal van deze laatste vennootschap, mag op zich niet leiden tot enigerlei belastingheffing op het inkomen, de winst of de meerwaarden van deze deelgerechtigde.

2. De lidstaten stellen de toepassing van lid 1 afhankelijk van de voorwaarde dat de deelgerechtigde aan de in ruil ontvangen

2. Les Etats membres subordonnent l'application du paragraphe 1<sup>er</sup> à la condition que la société bénéficiaire calcule les nouveaux amortissements et les plus-values ou moins-values afférentes aux éléments d'actif et de passif transférés dans les mêmes conditions qu'auraient pu le faire la ou les sociétés apporteurs si la fusion ou la scission n'avait pas eu lieu.

3. Dans le cas où, selon la législation de l'Etat membre de la société apporteur, la société bénéficiaire est admise à calculer les nouveaux amortissements et les plus-values ou moins-values afférentes aux éléments d'actif et de passif transférés dans des conditions différentes de celles prévues au paragraphe 2, le paragraphe 1<sup>er</sup> ne s'applique pas aux éléments d'actif et de passif pour lesquels la société bénéficiaire a usé de cette faculté.

#### Article 5

Les Etats membres prennent les mesures nécessaires pour que les provisions ou réserves régulièrement constituées en franchise partielle ou totale d'impôt par la société apporteur, sauf celles qui proviennent d'établissements stables à l'étranger, soient reprises, dans les mêmes conditions de franchise d'impôt, par les établissements stables de la société bénéficiaire situés dans l'Etat de la société apporteur, la société bénéficiaire se substituant alors aux droits et obligations de la société apporteur.

#### Article 6

Dans la mesure où les Etats membres appliquent, lorsque les opérations visées à l'article 1<sup>er</sup> interviennent entre sociétés de l'Etat de la société apporteur, des dispositions permettant la reprise, par la société bénéficiaire, des pertes de la société apporteur non encore amorties du point de vue fiscal, ils étendent le bénéfice de ces dispositions à la reprise, par les établissements stables de la société bénéficiaire situés sur leur territoire, des pertes de la société apporteur non encore amorties du point de vue fiscal.

#### Article 7

1. Lorsque la société bénéficiaire détient une participation dans le capital de la société apporteur, la plus-value obtenue par la société bénéficiaire à l'occasion de l'annulation de sa participation ne donne lieu à aucune imposition.

2. Les Etats membres ont la faculté de déroger au paragraphe 1<sup>er</sup> lorsque la participation que détient la société bénéficiaire dans le capital de la société apporteur n'excède pas 25 p.c.

#### Article 8

1. L'attribution, à l'occasion d'une fusion, d'une scission ou d'un échange d'actions, de titres représentatifs du capital social de la société bénéficiaire ou acquérant à un associé de la société apporteur ou acquise, en échange de titres représentatifs du capital social de cette dernière société, ne doit, par elle-même, entraîner aucune imposition sur le revenu, les bénéfices ou les plus-values de cet associé.

2. Les Etats membres subordonnent l'application du paragraphe 1<sup>er</sup> à la condition que l'associé n'attribue pas aux titres reçus

bewijzen geen hogere fiscale waarde toekent dan de waarde die de geruilde bewijzen onmiddellijk vóór de fusie, de splitsing of de aandelenruil hadden.

De toepassing van lid 1 belet de lidstaten niet de winst die voortvloeit uit de latere verkoop van de ontvangen bewijzen op dezelfde wijze te belasten als de winst uit de verkoop van de bewijzen die vóór de verwerving bestonden.

Onder «fiscale waarde» wordt verstaan de waarde die als grondslag zou dienen voor de eventuele berekening van een winst of een verlies die onder de toepassing vallen van een belasting op het inkomen, de winst of de meerwaarden van de deelgerechtigde van de vennootschap.

3. Indien een deelgerechtigde overeenkomstig de wetgeving van de lidstaat waar hij zijn verblijfplaats heeft een andere fiscale behandeling mag kiezen dan die welke in lid 2 is omschreven, geldt lid 1 niet voor de bewijzen van deelgerechtigtheid waarvoor deze deelgerechtigde dit keuzerecht heeft uitgeoefend.

4. De leden 1, 2 en 3 vormen geen beletsel voor het in aanmerking nemen, *ter fine* van het belasten van de deelgerechtigde, van een bijbetaling in geld die hem eventueel zou worden toegekend bij de fusie, de splitsing of de aandelenruil.

### TITEL III

#### Regels voor de inbreng van activa

##### Artikel 9

De artikelen 4, 5 en 6 zijn van toepassing op de inbreng van activa.

### TITEL IV

#### Bijzonder geval van inbreng van een vaste inrichting

##### Artikel 10

1. Indien tot de bij een fusie, een splitsing of een inbreng van activa ingebrachte goederen een vaste inrichting van de inbrengende vennootschap behoort welke is gelegen in een andere Lid-Staat dan die waaronder de bedoelde vennootschap ressorteert, ziet deze laatste af van ieder recht tot belastingheffing ten aanzien van deze vaste inrichting. De Staat waaronder de inbrengende vennootschap ressorteert mag evenwel bij het vaststellen van de belastbare winsten van deze vennootschap de vroegere verliezen van de vaste inrichting die eventueel zijn afgetrokken van de belastbare winst van die vennootschap in die Staat en die niet zijn gecompenseerd, daarbij optellen. De Staat waar de vaste inrichting is gelegen en de Staat van de ontvangende vennootschap passen op deze inbreng de bepalingen van deze richtlijn toe alsof eerstgenoemde Staat de Staat van de inbrengende vennootschap was.

2. In afwijking van lid 1 heeft de Lid-Staat van de inbrengende vennootschap, indien hij fiscaal een stelsel van wereldwinst toepast, het recht om een belasting te heffen op de winsten of meerwaarden van de vaste inrichting die bij fusie, splitsing of inbreng van activa te voorschijn komen, op voorwaarde dat deze Lid-Staat de aftrek toestaat van de belasting die zonder de bepalingen van deze richtlijn zou zijn geheven op deze winsten of meerwaarden in de Lid-Staat waar deze vaste inrichting is gevestigd, en op voorwaarde dat hij deze aftrek op dezelfde wijze en voor hetzelfde bedrag toestaat als hij zou hebben gedaan indien deze belasting werkelijk was vastgesteld en betaald.

en échange une valeur fiscale plus élevée que celle que les titres échangés avaient immédiatement avant la fusion, la scission ou l'échange d'actions.

L'application du paragraphe 1<sup>er</sup> n'empêche pas les Etats membres d'imposer le profit résultant de la cession ultérieure des titres reçus de la même manière que le profit qui résulte de la cession des titres existant avant l'acquisition.

Par «valeur fiscale», on entend la valeur qui servirait de base pour le calcul éventuel d'un profit ou d'une perte entrant en compte pour l'assiette d'un impôt frappant le revenu, les bénéfices ou les plus-values de l'associé de la société.

3. Dans le cas où un associé est autorisé, conformément à la législation de l'Etat membre de sa résidence, à opter pour un traitement fiscal différent de celui défini au paragraphe 2, le paragraphe 1<sup>er</sup> ne s'applique pas aux titres représentatifs pour lesquels cet associé aura exercé son droit d'option.

4. Les paragraphes 1<sup>er</sup>, 2 et 3 ne font pas obstacle à la prise en compte, pour la taxation de l'associé, de la soulte en espèces qui lui est éventuellement attribuée à l'occasion de la fusion, de la scission ou de l'échange d'actions.

### TITRE III

#### Règles applicables aux apports d'actifs

##### Article 9

Les articles 4, 5 et 6 s'appliquent aux apports d'actifs.

### TITRE IV

#### Cas particulier de l'apport d'un établissement stable

##### Article 10

1. Lorsque dans les biens apportés à l'occasion d'une fusion, d'une scission ou d'un apport d'actifs figure un établissement stable de la société apporteuse situé dans un Etat membre autre que celui de cette société, ce dernier renonce à tout droit d'imposer l'établissement stable. Toutefois, l'Etat de la société apporteuse peut réintégrer dans les bénéfices imposable de celle-ci les pertes antérieures de l'établissement stable qui ont été éventuellement déduites du bénéfice imposable de la société dans cet Etat et qui n'ont pas été compensées. L'Etat où est situé l'établissement stable et l'Etat de la société bénéficiaire appliquent à cet apport les dispositions de la présente directive comme si le premier Etat était celui de la société apporteuse.

2. Par dérogation au paragraphe 1<sup>er</sup>, lorsque l'Etat membre de la société apporteuse applique un régime d'imposition du bénéfice mondial, cet Etat a le droit d'imposer les bénéfices ou les plus-values de l'établissement stable qui apparaissent à l'occasion de la fusion, de la scission ou de l'apport d'actifs, à condition qu'il admette la déduction de l'impôt qui, en l'absence des dispositions de la présente directive, aurait frappé ces bénéfices ou ces plus-values dans l'Etat où est situé l'établissement stable et qu'il admette cette déduction de la même manière et pour le même montant qu'il l'aurait fait si l'impôt avait été réellement établi et payé.

## TITEL V

## Slotbepalingen

## Artikel 11

1. De Lid-Staten kunnen weigeren de bepalingen van de titels II, III en IV geheel of gedeeltelijk toe te passen of het voordeel ervan teniet doen indien blijkt dat de fusie, splitsing, inbreng van activa of aandelenruil:

a) als hoofddoel of een der hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft; het feit dat een van de in artikel 1 bedoelde rechtshandelingen niet plaatsvindt op grond van zakelijke overwegingen, zoals herstructurering of rationalisering van de activiteiten van de bij de transactie betrokken vennootschappen, kan doen veronderstellen dat die transactie als hoofddoel of een van de hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft;

b) tot gevolg heeft dat een al dan niet aan de transactie deelnemende vennootschap niet meer voldoet aan de voorwaarden die vereist zijn voor de werknemersvertegenwoordiging in de vennootschapsorganen volgens de nadere regels die vóór de betrokken transactie van toepassing waren.

2. Lid 1, onder b), blijft van toepassing zolang en voor zover geen communautaire regelgeving die gelijkwaardige bepalingen bevat inzake werknemersvertegenwoordiging in de vennootschapsorganen, van toepassing wordt op de vennootschappen die onder de onderhavige richtlijn vallen.

## Artikel 12

1. De Lid-Staten doen de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in werking treden die nodig zijn om vóór 1 januari 1992 aan deze richtlijn te voldoen. Zij stellen de Commissie daarvan onverwijld in kennis.

2. In afwijking van lid 1 kan de Portugese Republiek de toepassing van de bepalingen inzake de inbreng van activa en aandelenruil tot 1 januari 1993 uitstellen.

3. De Lid-Staten delen de Commissie de tekst mee van de belangrijkste bepalingen van intern recht die zij op het onder deze richtlijn vallende gebied vaststellen.

## Artikel 13

Deze richtlijn is gericht tot de Lid-Staten.

Gedaan te Brussel, 23 juli 1990.

Voor de Raad,  
De Voorzitter,  
G. CARLI.

## TITRE V

## Dispositions finales

## Article 11

1. Un Etat membre peut refuser d'appliquer tout ou partie des dispositions des titres II, III et IV ou en retirer le bénéfice lorsque l'opération de fusion, de scission, d'apport d'actifs ou d'échange d'actions:

a) a comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales; le fait qu'une des opérations visées à l'article 1<sup>er</sup> n'est pas effectuée pour des motifs économiques valables, tels que la restructuration ou la rationalisation des activités des sociétés participant à l'opération, peut constituer une présomption que cette opération a comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales;

b) a pour effet qu'une société, que celle-ci participe ou non à l'opération, ne remplit plus les conditions requises pour la représentation des travailleurs dans les organes de la société selon les modalités applicables avant l'opération en question.

2. Le paragraphe 1<sup>er</sup>, point b), s'appliquera aussi longtemps que et dans la mesure où aucune réglementation communautaire comportant des dispositions équivalentes en matière de représentation des travailleurs dans les organes de la société ne sera applicable aux sociétés faisant l'objet de la présente directive.

## Article 12

1. Les Etats membres mettent en vigueur les dispositions législatives, réglementaires et administratives nécessaires pour se conformer à la présente directive avant le 1<sup>er</sup> janvier 1992. Ils en informent immédiatement la Commission.

2. Par dérogation au paragraphe 1<sup>er</sup>, la République portugaise peut reporter au 1<sup>er</sup> janvier 1993 la mise en application des dispositions relatives aux apports d'actifs et aux échanges d'actions.

3. Les Etats membres veillent à communiquer à la Commission le texte des dispositions essentielles de droit interne qu'ils adoptent dans le domaine régi par la présente directive.

## Article 13

Les Etats membres sont destinataires de la présente directive.

Fait à Bruxelles, le 23 juillet 1990.

Par le Conseil  
Le Président,  
G. CARLI.

## BIJLAGE

Lijst van de in artikel 3, onder a),  
bedoelde vennootschappen

a) De vennootschappen naar Belgisch recht, geheten «naamloze vennootschap»/«société anonyme», «commanditaire vennootschap op aandelen»/«société en commandité par actions», «besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid»/«société de personnes à responsabilité limitée», alsmede de publiekrechtelijke lichamen die privaatrechtelijk werkzaam zijn.

b) De vennootschappen naar Deens recht, geheten «aktieselskab», «anpartsselskab».

c) De vennootschappen naar Duits recht, geheten «Aktiengesellschaft», «Kommanditgesellschaft auf Aktien», «Gesellschaft mit beschränkter Haftung», «bergrechtliche Gewerkschaft».

d) De vennootschappen naar Grieks recht, geheten «ανώνυμη εταιρία».

e) De vennootschappen naar Spaans recht, geheten «sociedad anónima», «sociedad comanditaria por acciones», «sociedad de responsabilidad limitada», alsmede de publiekrechtelijke lichamen die privaatrechtelijk werkzaam zijn.

f) De vennootschappen naar Frans recht, geheten «société anonyme», «société en commandite par actions», «société à responsabilité limitée», alsook openbare instellingen en ondernemingen met een industrieel of commercieel karakter.

g) De vennootschappen naar Iers recht, geheten «public companies limited by shares or by guarantee», «private companies limited by shares or by guarantee», lichamen die zijn geregistreerd krachtens de «Industrial and Provident Societies Acts» of «building societies» die zijn geregistreerd krachtens de «Building Societies Acts».

h) De vennootschappen naar Italiaans recht, geheten «società per azioni», «società in accomandita per azioni», «società a responsabilità limitata», alsook overheids- en particuliere lichamen met industriële en commerciële werkzaamheden.

i) De vennootschappen naar Luxemburgs recht, geheten «société anonyme», «société en commandité par actions», «société à responsabilité limitée».

j) De vennootschappen naar Nederlands recht, geheten «naamloze vennootschap», «besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid».

k) Handelsvennootschappen of vennootschappen met handelsvorm, alsmede andere naar Portugees recht opgerichte rechtspersonen die commerciële of industriële activiteiten uitoefenen.

l) De vennootschappen naar Brits recht.

## ANNEXE

Liste des sociétés  
visées à l'article 3 point a)

a) Les sociétés de droit belge dénommées «société anonyme» «naamloze vennootschap», «société en commandite par actions»/«commanditaire vennootschap op aandelen», «société privée à responsabilité limitée»/«besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid», ainsi que les entités de droit public qui opèrent sous le régime du droit privé.

b) Les sociétés de droit danois dénommées «aktieselskab», «anpartsselskab».

c) Les sociétés de droit allemand dénommées «Aktiengesellschaft», «Kommenditgesellschaft auf Aktien», «Gesellschaft mit beschränkter Haftung», «bergrechtliche Gewerkschaft».

d) Les sociétés de droit héllenique dénommées «ανώνυμη εταιρία».

e) Les sociétés de droit espagnol dénommées «sociedad anónima», «sociedad comanditaria por acciones», «sociedad de responsabilidad limitada», ainsi que les entités de droit public qui opèrent sous le régime du droit privé.

f) Les sociétés de droit français dénommées «société anonyme», «société en commandite par actions», «société à responsabilité limitée», ainsi que les établissements et entreprises publics à caractère industriel et commercial.

g) Les sociétés de droit irlandais dénommées «public companies limited by shares or by guarantee», «private companies limited by shares or by guarantee», les établissements enregistrés sous le régime des «Industrial and Provident Societies Acts» ou les «building societies» enregistrées sous le régime des «Building Societies Acts».

h) Les sociétés de droit italien dénommées «società per azioni», «società in accomandita per azioni», «società a responsabilità limitata», ainsi que les entités publiques et privées qui exercent des activités industrielles et commerciales.

i) Les sociétés de droit luxembourgeois dénommées «société anonyme», «société en commandite par actions», «société à responsabilité limitée».

j) Les sociétés de droit néerlandais dénommées «naamloze vennootschap», «besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid».

k) Les sociétés commerciales ou sociétés civiles de forme commerciale, ainsi que d'autres personnes morales exerçant des activités commerciales ou industrielles, qui sont constituées conformément au droit portugais.

l) Les sociétés constituées conformément au droit du Royaume-Uni.

## BIJLAGE 3

Voorontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 met betrekking tot de jaarrekening van de ondernemingen, wat fusies en splitsingen van de vennootschappen betreft, koninklijk besluit (art. 3 tot en met 7)

In afwijking van het eerste lid worden de deelnemingen en aandelen van een vennootschap die een onderneming ontvangt bij fusie of splitsing als bedoeld in artikel 36bis, 36ter of 36quater, in ruil voor de aandelen die zij in de overgenomen of gesplitste vennootschap bezat, bij die fusie of splitsing in haar boekhouding opgenomen tegen de waarde waarvoor de aandelen van de overgenomen of gesplitste vennootschap hierin op die datum stonden geboekt. Bij inbreng van een bedrijfsafdeling of een algemeenheid van goederen als bedoeld in artikel 36quinquies, worden de als tegenprestatie ontvangen deelnemingen bij de inbreng in de boekhouding van de inbrengen opgenomen tegen de nettowaarde waarvoor de ingebrachte goederen hierin op die datum voorkwamen. »

## Art. 3

In hetzelfde koninklijk besluit van 8 oktober 1976 wordt een artikel 36bis ingevoegd dat als volgt luidt:

« Artikel 36bis. — § 1. Fusie door overneming, verwezenlijkt overeenkomstig de artikelen 174/1 tot 174/16 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en de door artikel 174/24 van dezelfde gecoördineerde wetten hiermee gelijkgestelde verrichtingen, worden in de boekhouding verwerkt volgens de bepalingen van §§ 2 tot 7.

§ 2. Alle actief- en passiefbestanddelen van de overgenomen vennootschap, inclusief de verschillende bestanddelen van haar eigen vermogen, de afschrijvingen, waardeverminderingen en door haar gevormde voorzieningen, haar rechten en verplichtingen alsook haar opbrengsten en kosten van het boekjaar, worden, onverminderd §§ 3 tot 7, opgenomen in de boekhouding van de overnemende vennootschap tegen de waarde waarvoor zij in de boekhouding van de overgenomen vennootschap voorkwamen op het tijdstip als bedoeld in artikel 174/2, § 2, e), van de voornoemde gecoördineerde wetten.

## § 3. Bij de fusie verdwijnen:

1° de eigen aandelen die de overgenomen vennootschap bezit en die krachtens artikel 174/11, § 2, 2°, van de voornoemde gecoördineerde wetten niet mogen worden omgewisseld tegen aandelen van de overnemende vennootschap;

2° ten belope van de boekwaarde van deze eigen aandelen, de onbeschikbare reserve voor eigen aandelen die door de overgenomen vennootschap daartoe is gevormd; wanneer er geen reserve voor eigen aandelen werd gevormd, is artikel 52bis, § 6, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen van toepassing.

§ 4. Indien, rekening houdend met de ruilverhouding en de nominale of fractiewaarde van de als vergoeding toegekende aandelen, het bedrag waarmee het kapitaal van de overnemende vennootschap wordt verhoogd, groter is dan het kapitaal van de overgenomen vennootschap, wordt het verschil onttrokken aan de andere bestanddelen van het eigen vermogen van de overgenomen vennootschap, volgens de regels vastgesteld door de algemene vergadering die tot fusie besluit; in het tegenovergestelde geval wordt het verschil geboekt als een uitgiftepremie.

## ANNEXE 3

Avant-projet d'arrêté royal modifiant en matière de fusions et de scissions de sociétés, l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises, en ce qui concerne les fusions et les scissions de sociétés, arrêté royal (art. 3 à 7)

Par dérogation à l'alinéa 1<sup>er</sup>, les participations, actions et parts d'une société qu'une entreprise reçoit en cas de fusion ou de scission visée à l'article 36bis, 36ter ou 36quater, en échange des actions ou parts qu'elle détenait dans la société absorbée ou scindée sont, lors de la fusion ou de la scission, portées dans ses comptes à la valeur pour laquelle les actions et parts de la société absorbée ou scindée y figuraient à cette date. En cas d'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens visés à l'article 36quinquies, les participations, actions ou parts reçues en contrepartie sont, lors de l'apport, portées dans les comptes de l'apporteur à la valeur nette pour laquelle les biens et valeurs apportés y figuraient à cette date. »

## Art. 3

Dans le même arrêté royal un article 36bis est introduit, libellé comme suit:

« Article 36bis. — § 1<sup>er</sup>. La fusion par absorption, réalisée en conformité avec les articles 174/1 à 174/16 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, et les opérations assimilées à la fusion par absorption, par l'article 174/24 des mêmes lois coordonnées, sont traitées dans les comptes selon les dispositions des §§ 2 à 7.

§ 2. Les différents éléments de l'actif et du passif de la société absorbée, y compris les différents éléments de ses capitaux propres, les amortissements, réductions de valeur et provisions constitués par elle, ses droits et engagements ainsi que ses produits et ses charges de l'exercice sont, sans préjudice aux §§ 3 et 7 transférés dans la comptabilité de la société absorbante à la valeur pour laquelle ils figuraient dans la comptabilité de la société absorbée, à la date visée à l'article 174/2, § 2, e), desdites lois coordonnées.

## § 3. Sont annulées, lors de la fusion:

1° les actions propres détenues par la société absorbée, qui en vertu de l'article 174/11, § 2, 2°, desdites lois coordonnées, ne peuvent donner lieu à attribution d'actions de la société absorbante;

2° à concurrence de la valeur comptable de ces actions propres, la réserve indisponible pour actions propres constituée à cet effet par la société absorbée. L'article 52bis, § 6, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales s'applique au cas où une réserve pour actions propres n'a pas été constituée.

§ 4. Si compte tenu du rapport d'échange et de la valeur nominale ou du pair comptable des actions attribuées en contrepartie, le montant dont le capital de la société absorbante est augmenté est plus élevé que le capital de la société absorbée, la différence est prélevée, selon les modalités décidées par l'assemblée générale de fusion, sur les autres éléments des capitaux propres de la société absorbée; dans le cas inverse, la différence est portée en prime d'émission.

§ 5. Als de vennoten van de overgenomen vennootschap een opleg in geld verkrijgen, wordt die geacht te zijn onttrokken aan het eigen vermogen van de overgenomen vennootschap.

Indien de algemene vergadering die tot fusie besluit, niet heeft beslist aan welke post van het eigen vermogen die opleg moet worden onttrokken, gebeurt dit in deze volgorde: aan de overgedragen winst, aan de beschikbare reserves, aan de andere reserves, aan de uitgiftepremies en aan het kapitaal.

§ 6. Indien de overnemende vennootschap of een andere gelijktijdig overgenomen vennootschap aandelen bezat van de overgenomen vennootschap, worden deze aandelen bij de fusie ingetrokken en worden de verschillende bestanddelen van het eigen vermogen van de overgenomen vennootschap in de boekhouding van de overnemende vennootschap slechts opgenomen ten belope van de fractie die overeenstemt met de aandelen van de overgenomen vennootschap die omgewisseld werden tegen aandelen van de overnemende vennootschap. In voorkomend geval wordt evenwel rekening gehouden met de gewijzigde fiscale kwalificatie van de reserves ten gevolge van de fusie, zowel bij de overnemende als bij de overgenomen vennootschap.

Indien de aandelen van de overgenomen vennootschap die, met toepassing van artikel 174/11, § 2, 2<sup>o</sup>, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, niet werden omgewisseld tegen aandelen van de overnemende vennootschap, in de boekhouding van de vennootschap die ze bezat waren opgenomen tegen een waarde die niet overeenstemt met de fractie die zij vertegenwoordigden in het eigen vermogen van de overgenomen vennootschap, dan wordt het verschil verwerkt volgens zijn aard of zijn oorsprong:

a) Wanneer de boekwaarde van de betrokken aandelen groter is dan de fractie die zij vertegenwoordigden in het eigen vermogen van de overgenomen vennootschap, wordt dit verschil voor zover mogelijk toegerekend aan de actiefbestanddelen, inclusief de immateriële activa, met een grotere waarde dan het bedrag waarvoor zij in de boekhouding van de overgenomen vennootschap voorkwamen, dan wel aan de voorzieningen of schulden met een kleinere waarde dan het bedrag waarvoor zij in de boekhouding van de overgenomen vennootschap voorkwamen; voor zover dit verschil voortvloeit uit afschrijvingen, waardeverminderingen of voorzieningen die door de overgenomen vennootschap in resultaat waren genomen maar die niet langer dienstig dan wel overtoollig zijn, dan worden die bij de fusie via de resultatenrekening teruggenomen dan wel gecorrigeerd ten belope van dit overschot.

Het verschil dat overblijft na deze toerekeningen wordt, naargelang van het geval, opgenomen in de post « Goodwill » of in resultaat genomen.

b) In het tegenovergestelde geval wordt het verschil als volgt verwerkt: voor zover dit voortvloeit uit een overwaardering van activa of een onderwaardering van passiva door de overgenomen vennootschap, worden op het tijdstip van de fusie voor het desbetreffende bedrag in de resultatenrekening afschrijvingen, waardeverminderingen, voorzieningen en correcties geboekt.

Het verschil dat overblijft na deze correctieboekingen wordt in resultaat genomen. »

#### Art. 4

In hetzelfde koninklijk besluit wordt een artikel 36ter ingevoegd dat als volgt luidt:

« **Artikel 36ter.** — Fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap en verwezenlijkt in overeenstemming met de artikelen 174/17 tot 174/23 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, wordt in de boekhouding van de fusierende vennootschappen verwerkt overeenkomstig artikel 36bis.

§ 5. Si les associés de la société absorbée obtiennent une soulte en espèces, celle-ci est réputée être prélevée sur les capitaux propres de la société absorbée.

A défaut de décision de l'assemblée générale de fusion concernant la rubrique des capitaux propres sur laquelle ce prélèvement est effectué, celui-ci est réputé s'opérer, dans l'ordre, sur le bénéfice reporté, sur les réserves disponibles, sur les autres réserves, sur les primes d'émission et sur le capital.

§ 6. Si la société absorbante ou une autre société absorbée simultanément détenait des actions de la société absorbée, ces actions sont annulées lors de la fusion, et les différents éléments des capitaux propres de la société absorbée ne sont repris dans les comptes de la société absorbante qu'à concurrence de la fraction de ceux-ci correspondant aux actions de la société absorbée ayant donné lieu à attribution d'actions de la société absorbante. Il est toutefois tenu compte, le cas échéant, de la modification, à la suite de la fusion, de la qualification fiscale des réserves tant de l'absorbante que de l'absorbée.

Si la valeur pour laquelle les actions de la société absorbée qui n'ont pas donné lieu à attribution d'actions de la société absorbante en application de l'article 174/11, § 2, 1<sup>o</sup>, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, figuraient dans les comptes de la société qui les détenait, diffère de la quote-part que ces actions représentaient dans les capitaux propres de la société absorbée, la différence est traitée selon sa nature ou son origine:

a) En cas d'excédent de la valeur comptable des actions en cause par rapport à la quote-part qu'elles représentaient dans les capitaux propres de la société absorbée, la différence est imputée, dans la mesure du possible, aux éléments de l'actif, y compris les actifs incorporels, qui ont une valeur supérieure au montant pour lequel ils figuraient dans les comptes de la société absorbée, ou aux provisions ou dettes qui ont une valeur inférieure au montant pour lequel elles figuraient dans les comptes de la société absorbée. Dans la mesure où la différence est imputable à des amortissements, réductions de valeur ou provisions actés au compte de résultats de la société absorbée, devenus sans objet ou excédentaires, ceux-ci font l'objet, au moment de la fusion, de reprises ou de redressements à concurrence de cet excédent par le compte de résultats.

L'écart qui subsiste après ces imputations est, selon le cas, porté à la rubrique « Goodwill » ou pris en résultat.

b) Dans le cas inverse, la différence est traitée comme suit: dans la mesure où elle est imputable à des surévaluations d'actifs ou à des sous-évaluations de passifs dans le chef de la société absorbée, des amortissements, réductions de valeur, provisions et redressements sont, au moment de la fusion, actés à due concurrence au compte de résultats.

L'écart qui subsiste après ces redressements est porté au compte de résultats. »

#### Art. 4

Dans le même arrêté royal, un article 36ter est introduit, libellé comme suit:

« **Article 36ter.** — La fusion par constitution d'une société nouvelle, réalisée en conformité avec les articles 174/17 à 174/23 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est traitée dans les comptes des sociétés fusionnantes conformément à l'article 36bis.

Voor de toepassing van het eerste lid wordt elke fuserende vennootschap beschouwd als overgenomen vennootschap en wordt de nieuw opgerichte vennootschap beschouwd als overnemende vennootschap.»

#### Art. 5

In hetzelfde koninklijk besluit wordt een artikel 36*quater* ingevoegd dat als volgt luidt:

« *Artikel 36quater.* — Splitsing door overneming, door oprichting van nieuwe vennootschappen of door overneming en oprichting van nieuwe vennootschappen en verwezenlijkt overeenkomstig de artikelen 174/26 tot 174/44, 174/45 tot 174/51 en 174/52 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, wordt in de boekhouding van de gesplitste vennootschap en van de vennootschappen waarin de inbreng ten gevolge van de splitsing gebeurt, naargelang van het geval, verwerkt zoals bepaald in artikel 36*bis* of 36*ter*.

Voor elke vennootschap waarin een inbreng gebeurt, is artikel 36*bis* evenwel enkel van toepassing op de ingebrachte activa en passiva, rechten en verplichtingen en het ingebrachte deel van het eigen vermogen van de gesplitste vennootschap.»

#### Art. 6

In hetzelfde koninklijk besluit wordt een artikel 36*quinquies* ingevoegd dat als volgt luidt:

« *Artikel 36quinquies.* — Bij inbreng van een bedrijfsafdeling of een algemeenheid van goederen, verwezenlijkt met toepassing van artikel 46, § 1, 2° van het wetboek van inkomstenbelastingen 1992, worden de ingebrachte activa, passiva, rechten en verplichtingen opgenomen in de boekhouding van de vennootschap waarin de inbreng gebeurt, tegen de waarde waarvoor zij op het tijdstip van de inbreng in de boekhouding van de inbrengende onderneming voorkwamen.»

#### Art. 7

In artikel 46*bis* van hetzelfde besluit, ingevoegd bij koninklijk besluit van 27 december 1977, zoals gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 14 februari 1979 en 12 september 1983, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° de §§ 1 en 4 worden opgeheven;

2° in § 3 wordt een tweede lid ingevoegd dat als volgt luidt:

« Deze paragraaf is niet van toepassing op de ondernemingen als bedoeld in artikel 12, § 2 van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen.»

#### Art. 8

In de bijlage bij hetzelfde besluit, zoals gewijzigd bij artikel 46 van het koninklijk besluit van 12 september 1983, artikel 8 van het koninklijk besluit van 6 november 1987, artikel 1 van het koninklijk besluit van 6 maart 1990 en artikel 9 van het koninklijk besluit van 30 december 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

§ 1. In hoofdstuk I, afdeling 3, staat XIII, littera D worden de woorden « het bedrag van de gevormde, aangewende en teruggenomen voorzieningen met financieel karakter » ingevoegd na de woorden « en andere vorderingen. »

§ 2. In hoofdstuk II, afdeling 3, staat VII wordt littera C aangevuld met de woorden « alsook het saldobedrag van de gevormde, aangewende en teruggenomen voorzieningen met financieel karakter ».

§ 3. In hoofdstuk III worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in de omschrijving van post II « Immateriële vaste activa »:

Pour l'application de l'alinéa 1<sup>er</sup>, chacune des sociétés qui fusionnent est considérée comme étant une société absorbée et la nouvelle société est considérée comme étant la société absorbante.»

#### Art. 5

Dans le même arrêté royal, un article 36*quater* est introduit, libellé comme suit:

« *Article 36quater.* — La scission par absorption, par constitution de sociétés nouvelles ou par absorption et par constitution de sociétés nouvelles, effectuée en conformité respectivement avec les articles 174/26 à 174/44, 174/45 à 174/51 et avec l'article 174/52, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est traitée dans les comptes de la société scindée, et dans les comptes des sociétés bénéficiaires des apports résultant de la scission, conformément, selon le cas, à l'article 36*bis* ou à l'article 36*ter*.

Toutefois, l'article 36*bis* s'applique à chaque société bénéficiaire pour les seuls actifs et passifs, droits et engagements qui lui sont apportés ainsi que pour la partie des capitaux propres de la société scindée qui lui sont apportés.»

#### Art. 6

Dans le même arrêté royal, un article 36*quinquies* est introduit, libellé comme suit:

« *Article 36quinquies.* — En cas d'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens réalisé sous le bénéfice de l'article 46, § 1<sup>er</sup>, 2°, du Code des impôts sur le revenu 1992, les actifs, passifs, droits et engagements apportés sont, lors de l'apport, portés dans les comptes de la société bénéficiaire de l'apport, à la valeur pour laquelle ils étaient inscrits, à la date de l'apport, dans les comptes de l'entreprise apporteuse.»

#### Art. 7

A l'article 46*bis* du même arrêté, introduit par l'arrêté royal du 27 décembre 1977, tel que modifié par les arrêtés royaux des 14 février 1979 et 12 septembre 1983, sont apportées les modifications suivantes:

1° les paragraphes 1<sup>er</sup> et 4 sont abrogés;

2° au paragraphe 3, un alinéa 2 est introduit, libellé comme suit:

« Le présent paragraphe ne s'applique pas aux entreprises visées à l'article 12, § 2, de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises.»

#### Art. 8

A l'annexe au même arrêté, telle que modifiée par l'article 46 de l'arrêté royal du 12 septembre 1983, par l'article 8 de l'arrêté royal du 6 novembre 1987, par l'article 1<sup>er</sup> de l'arrêté royal du 6 mars 1990 et par l'article 9 de l'arrêté royal du 30 décembre 1991, sont apportées les modifications suivantes:

§ 1<sup>er</sup>. Au chapitre I<sup>er</sup>, section 3, état XIII, littera D, les mots « le montant des provisions à caractère financier constituées, utilisées et reprises » sont insérés après les mots « et autres créances ».

§ 2. Au chapitre II, section 3, état VII, le littera C est complété par les mots « ainsi que le montant, par solde, des provisions à caractère financier constituées, utilisées et reprises ».

§ 3. Au chapitre III sont apportées les modifications suivantes:

1° dans la définition de la rubrique II « Immobilisations incorporelles »:

## BIJLAGE 4

## Voorbeelden inzake belastingvrije fusie

Bij de oplossing van de hiernavolgende voorbeelden inzake fusie wordt rekening gehouden met het voorontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 en met de hiervoor vermelde voorstellen tot wijziging van de artikelen 211 e.v., W.I.B. 1992.

Voor de duidelijkheid zijn in de voorbeelden, de balansen opgesteld naar fiscale normen.

## Gegevens

## Vennootschap A

1) Balans op de datum waarop de fusie uitwerking heeft (in franken).

| ACTIEF                           | PASSIEF                                 |
|----------------------------------|-----------------------------------------|
| Vaste activa . . . 3 080 000     | Eigen vermogen:                         |
| Vlottende activa . . . 1 610 000 | — gestort kapitaal . . . 1 800 000      |
|                                  | — belaste reserves . . . 1 470 000      |
|                                  | — belastingvrije reserves . . . 200 000 |
|                                  | 3 470 000                               |
|                                  | Voorzieningen . . . 400 000             |
|                                  | Schulden . . . 820 000                  |
| 4 690 000                        | 4 690 000                               |

2) Aantal aandelen: 1 200.

3) Overeengekomen waarde voor vaststelling ruilverhouding aandelen (meerwaarde op vaste activa van 280 000): 3 750 000 frank.

## Vennootschap B

1) Balans op de datum waarop de fusie uitwerking heeft (in franken).

| ACTIEF                           | PASSIEF                                   |
|----------------------------------|-------------------------------------------|
| Vaste activa . . . 12 660 000    | Eigen vermogen:                           |
| Vlottende activa . . . 5 720 000 | — gestort kapitaal . . . 4 000 000        |
|                                  | — belaste reserves . . . 7 900 000        |
|                                  | — belastingvrije reserves . . . 1 000 000 |
|                                  | 12 900 000                                |
|                                  | Voorzieningen . . . 1 680 000             |
|                                  | Schulden . . . 3 800 000                  |
| 18 380 000                       | 18 380 000                                |

2) Aantal aandelen: 2 000.

3) Overeengekomen waarde voor vaststelling ruilverhouding aandelen (minderwaarde op vaste activa van 400 000): 12 500 000 frank.

## Eerste geval

A en B hebben geen onderlinge aandelen.

De inbrengen worden uitsluitend in aandelen vergoed.

## ANNEXE 4

## Exemples en matière de fusions immunisées

Dans les exemples suivants en matière de fusion, il est tenu compte de l'avant-projet d'arrêté royal modifiant l'arrêté royal du 8 octobre 1976 et des propositions susvisées de modification des articles 211 et suiv., C.I.R. 1992.

Pour plus de clarté, les bilans sont présentés selon des normes fiscales.

## Données

## Société A

1) Bilan à la date où la fusion sortit ses effets (en francs).

| ACTIF                              | PASSIF                              |
|------------------------------------|-------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . . 3 080 000 | Fonds propres:                      |
| Actifs circulants . . . 1 610 000  | — capital libéré . . . 1 800 000    |
|                                    | — réserves taxées . . . 1 470 000   |
|                                    | — réserves immunisées . . . 200 000 |
|                                    | 3 470 000                           |
|                                    | Provisions . . . 400 000            |
|                                    | Dettes . . . 820 000                |
| 4 690 000                          | 4 690 000                           |

2) Nombre de titres: 1 200.

3) Valeur conventionnelle en vue de déterminer le rapport des actions ou parts à échanger (plus-value sur les actifs immobilisés de 280 000): 3 750 000 francs.

## Société B

1) Bilan à la date où la fusion sortit ses effets (en francs).

| ACTIF                               | PASSIF                                |
|-------------------------------------|---------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . . 12 660 000 | Fonds propres:                        |
| Actifs circulants . . . 5 720 000   | — capital libéré . . . 4 000 000      |
|                                     | — réserves taxées . . . 7 900 000     |
|                                     | — réserves immunisées . . . 1 000 000 |
|                                     | 12 900 000                            |
|                                     | Provisions . . . 1 680 000            |
|                                     | Dettes . . . 3 800 000                |
| 18 380 000                          | 18 380 000                            |

2) Nombre de titres: 2 000.

3) Valeur conventionnelle en vue de déterminer le rapport des actions ou parts à échanger (réduction de valeur sur les actifs immobilisés de 400 000): 12 500 000 francs.

## Premier cas

A et B n'ont pas d'actions ou parts réciproques.

Les apports sont exclusivement rémunérés en actions ou parts.

De openingsbalans na fusie is dezelfde wanneer:

- B wordt overgenomen door A;
- A wordt overgenomen door B;
- een nieuwe vennootschap C wordt opgericht.

Boekhoudkundig:

Die balans ziet er als volgt uit:

| ACTIEF                                                | PASSIEF                                                                    |
|-------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------|
| Vaste activa<br>3 080 000 + 12 660 000 = 15 740 000   | Eigen vermogen:<br>— gestort kapitaal<br>1 800 000 + 4 000 000 = 5 800 000 |
| Vlottende activa<br>1 610 000 + 5 720 000 = 7 330 000 | — belaste reserves<br>1 470 000 + 7 900 000 = 9 370 000                    |
|                                                       | — belastingvrije reserves<br>200 000 + 1 000 000 = 1 200 000               |
|                                                       | 16 370 000                                                                 |
|                                                       | Voorzieningen<br>400 000 + 1 680 000 = 2 080 000                           |
|                                                       | Schulden<br>820 000 + 3 800 000 = 4 620 000                                |
| 23 070 000                                            | 23 070 000                                                                 |

Vergoeding:

- indien B wordt overgenomen door A ontvangen de oude aandeelhouders van B 4 000 nieuwe aandelen A

$$\frac{12\,500\,000 \times 1\,200}{3\,750\,000}$$

3 750 000

- indien A wordt overgenomen door B ontvangen de oude aandeelhouders van A 600 nieuwe aandelen B

$$\frac{3\,750\,000 \times 2\,000}{12\,500\,000}$$

12 500 000

- de nieuwe vennootschap C kan 2 600 aandelen creëren waarvan er 600 worden toegekend aan de aandeelhouders A en 2 000 aan de aandeelhouders B

$$\frac{3\,750\,000}{12\,500\,000} = \frac{600}{2\,000}$$

Fiscaal: volledige neutraliteit

### Tweede geval

A bezit 10 pct. eigen aandelen

Aankoopprijs: 280 000

1ste mogelijkheid:

B neemt A over

Boekhoudkundig:

Balans A vóór fusie

| ACTIEF                           | PASSIEF                                 |
|----------------------------------|-----------------------------------------|
| Vaste activa . . . 3 080 000     | Gestort kapitaal . . . 1 800 000        |
| Vlottende activa . . . 1 330 000 | Reserve                                 |
| Eigen aandelen . . . . 280 000   | eigen aandelen . . . 280 000            |
|                                  | Belaste reserves . . . 1 190 000        |
|                                  | Belastingvrije reserves . . . . 200 000 |
|                                  | Voorzieningen . . . 400 000             |
|                                  | Schulden . . . . 820 000                |
| 4 690 000                        | 4 690 000                               |

Le bilan après fusion est identique lorsque:

- B est absorbée par A;
- A est absorbée par B;
- une nouvelle société C est constituée.

Au point de vue comptable:

Ce bilan se présente comme suit:

| ACTIF                                                     | PASSIF                                                   |
|-----------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------|
| Actifs immobilisés<br>3 080 000 + 12 660 000 = 15 740 000 | Fonds propres:                                           |
| Actifs circulants<br>1 610 000 + 5 720 000 = 7 330 000    | — capital libéré<br>1 800 000 + 4 000 000 = 5 800 000    |
|                                                           | — réserves taxées<br>1 470 000 + 7 900 000 = 9 370 000   |
|                                                           | — réserves immunisées<br>200 000 + 1 000 000 = 1 200 000 |
|                                                           | 16 370 000                                               |
|                                                           | Provisions<br>400 000 + 1 680 000 = 2 080 000            |
|                                                           | Dettes<br>820 000 + 3 800 000 = 4 620 000                |
| 23 070 000                                                | 23 070 000                                               |

Rémunération:

- si B est absorbée par A, les anciens actionnaires de B reçoivent 4 000 nouvelles actions ou parts A.

$$\frac{12\,500\,000 \times 1\,200}{3\,750\,000}$$

3 750 000

- si A est absorbée par B, les anciens actionnaires de A reçoivent 600 nouvelles actions ou parts B.

$$\frac{3\,750\,000 \times 2\,000}{12\,500\,000}$$

12 500 000

- la nouvelle société C peut créer 2 600 actions ou parts dont 600 sont attribués aux actionnaires de A et 2 000 aux actionnaires de B

$$\frac{3\,750\,000}{12\,500\,000} = \frac{600}{2\,000}$$

Au point de vue fiscal: neutralité complète

### Deuxième cas

A détient 10 p.c. de ses actions ou parts propres

Prix d'acquisition: 280 000

Première hypothèse:

B absorbe A

Au point de vue comptable:

Bilan de A avant la fusion

| ACTIF                                    | PASSIF                                         |
|------------------------------------------|------------------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . . 3 080 000       | Capital libéré . . . 1 800 000                 |
| Actifs circulants . . . 1 330 000        | Réserve actions ou parts propres . . . 280 000 |
| Actions ou parts propres . . . . 280 000 | Réserves taxées . . . 1 190 000                |
|                                          | Réserves immunisées . . . . 200 000            |
|                                          | Provisions . . . . 400 000                     |
|                                          | Dettes . . . . 820 000                         |
| 4 690 000                                | 4 690 000                                      |

|                                                 |            |
|-------------------------------------------------|------------|
| Na fusie:                                       |            |
| Samengevoegde activa:                           |            |
| Vaste activa: 12 660 000 + 3 080 000 . . . . .  | 15 740 000 |
| Vlottende activa: 5 720 000 + 1 330 000 . . .   | 7 050 000  |
|                                                 | <hr/>      |
|                                                 | 22 790 000 |
| Samengevoegde passiva:                          |            |
| Maatschappelijk kapitaal: 1800000+4000000 .     | 5 800 000  |
| Belaste reserves: 1 190 000 + 7 900 000 . . . . | 9 090 000  |
| Belastingvrije reserves: 200 000 + 1 000 000 .  | 1 200 000  |
| Voorzieningen en schulden . . . . .             | 6 700 000  |
|                                                 | <hr/>      |
|                                                 | 22 790 000 |

Fiscaal (art. 186 en 188, W.I.B. 1992):

Weerslag op het resultaat bij A:

|                                               |           |
|-----------------------------------------------|-----------|
| Vermindering van de reserve eigen aandelen .  | - 280 000 |
| Belaste reserve in kapitaal . . . . .         | + 180 000 |
|                                               | <hr/>     |
| Vermindering van de belastbare reserves . . . | - 100 000 |
| Dividenden                                    |           |
| Verkrijgingsprijs . . . . .                   | 280 000   |
| 10 pct. gestort kapitaal . . . . .            | - 180 000 |
|                                               | <hr/>     |
| Verschil . . . . .                            | + 100 000 |
|                                               | <hr/>     |
| Weerslag . . . . .                            | 0         |

Samenstelling van het kapitaal bij B ná de overname:

|                                               |           |
|-----------------------------------------------|-----------|
| Gestort kapitaal: 1 620 000 + 4 000 000 . . . | 5 620 000 |
| Belaste reserve in kapitaal . . . . .         | + 180 000 |
|                                               | <hr/>     |
| Totaal . . . . .                              | 5 800 000 |

2e mogelijkheid:

A neemt B over

Boekhoudkundig:

A behoudt zijn eigen aandelen in portefeuille en de reserve voor eigen aandelen.

Fiscaal: volledige neutraliteit

*Derde geval*

A en B hebben geen onderlinge aandelen.

10 pct. van de inbrengwaarde wordt in geld betaald.

I. 1e mogelijkheid: A neemt B over:

Boekhoudkundig:

Samengevoegde actiefbestanddelen:

|                                           |                |
|-------------------------------------------|----------------|
| — Vaste activa 3 080 000 + 12 660 000 . . | 15 740 000     |
| — Vlottende activa 1 610 000 + 5 720 000  |                |
| — - 1 250 000 . . . . .                   | 6 080 000      |
|                                           | <hr/>          |
| — Totaal (1) . . . . .                    | 21 820 000 (1) |

Après fusion:

|                                                 |            |
|-------------------------------------------------|------------|
| Actifs cumulés:                                 |            |
| Actifs immobilisés: 12 660 000 + 3 080 000 . .  | 15 740 000 |
| Actifs circulants: 5 720 000 + 1 330 000 . . .  | 7 050 000  |
|                                                 | <hr/>      |
|                                                 | 22 790 000 |
| Passifs cumulés:                                |            |
| Capital social: 1 800 000 + 4 000 000 . . . . . | 5 800 000  |
| Réserves taxées: 1 190 000 + 7 900 000 . . . .  | 9 090 000  |
| Réserves immunisées: 200 000 + 1 000 000 . .    | 1 200 000  |
| Provisions et dettes . . . . .                  | 6 700 000  |
|                                                 | <hr/>      |
|                                                 | 22 790 000 |

Au point de vue fiscal (art. 186 et 188, C.I.R. 1992):

Incidence sur le résultat de A:

|                                                                  |           |
|------------------------------------------------------------------|-----------|
| Diminution de la réserve pour actions ou parts propres . . . . . | - 280 000 |
| Réserve taxée incorporée au capital . . . . .                    | + 180 000 |
|                                                                  | <hr/>     |
| Diminution des réserves imposables . . . . .                     | - 100 000 |
| Dividendes                                                       |           |
| Prix d'acquisition . . . . .                                     | 280 000   |
| 10 p.c. du capital libéré . . . . .                              | - 180 000 |
|                                                                  | <hr/>     |
| Différence . . . . .                                             | + 100 000 |
|                                                                  | <hr/>     |
| Incidence . . . . .                                              | 0         |

Composition du capital de B après l'absorption:

|                                               |           |
|-----------------------------------------------|-----------|
| Capital libéré: 1 620 000 + 4 000 000 . . . . | 5 620 000 |
| Réserve taxée incorporée au capital . . . . . | + 180 000 |
|                                               | <hr/>     |
| Total . . . . .                               | 5 800 000 |

Deuxième hypothèse:

A absorbe B

Au point de vue comptable:

A conserve ses actions ou parts propres en portefeuille ainsi que la réserve pour actions ou parts propres.

Au point de vue fiscal: neutralité complète

*Troisième cas*

A et B n'ont pas d'actions ou parts réciproques.

10 p.c. de la valeur d'apport est rémunérée en argent.

I. Première hypothèse: A absorbe B:

Au point de vue comptable:

Eléments d'actif cumulés:

|                                             |                |
|---------------------------------------------|----------------|
| — Actifs immobilisés 3 080 000 + 12 660 000 | 15 740 000     |
| — Actifs circulants 1 610 000 + 5 720 000   |                |
| — - 1 250 000 . . . . .                     | 6 080 000      |
|                                             | <hr/>          |
| — Total (1) . . . . .                       | 21 820 000 (1) |

## Samengevoegde passiefbestanddelen:

|                                                |               |
|------------------------------------------------|---------------|
| — Voorzieningen: 400 000 + 1 680 000 . . . . . | 2 080 000     |
| — Schulden: 820 000 + 3 800 000 . . . . .      | 4 620 000     |
| — Totaal vreemd vermogen (2) . . . . .         | 6 700 000 (2) |
| — Totaal eigen vermogen (1 - 2) . . . . .      | 15 120 000    |

## Verschil

Dit geeft (uiteraard) een verschil met de samengevoegde eigen vermogens van 16 370 000 - 15 120 000 of 1 250 000.

Dit verschil kan als volgt worden rechtgezet:

Er wordt beschouwd dat de overgenomen vennootschap B, tot beloop van de betaling in geld, een gedeelte van haar belaste reserves aan haar aandeelhouders uitkeert.

| ACTIEF           |            | PASSIEF                   |            |
|------------------|------------|---------------------------|------------|
| Vaste activa     | 15 740 000 | Eigen vermogen:           |            |
| Vlottende activa | 6 080 000  | — gestort kapitaal        | 5 800 000  |
|                  |            | — belaste reserves        |            |
|                  |            | 1 470 000 +               |            |
|                  |            | (7 900 000 - 1 250 000)   | 8 120 000  |
|                  |            | — belastingvrije reserves |            |
|                  |            | 200 000 + 1 000 000       | 1 200 000  |
|                  |            |                           | 15 120 000 |
|                  |            | Voorzieningen             | 2 080 000  |
|                  |            | Schulden                  | 4 620 000  |
|                  | 21 820 000 |                           | 21 820 000 |

Fiscaal (art. 74, lid 2, K.B./W.I.B. - ontwerp art. 211, § 2, lid 2, W.I.B. 1992):

## Weerslag op het resultaat bij B:

|                                                |             |
|------------------------------------------------|-------------|
| Vermindering van de belaste reserves . . . . . | - 1 250 000 |
| Dividenden . . . . .                           | + 1 250 000 |
| Weerslag . . . . .                             | 0           |

## II. 2e mogelijkheid: B neemt A over

## Boekhoudkundig:

## Samengevoegde actiefbestanddelen:

|                                                                 |                |
|-----------------------------------------------------------------|----------------|
| — Vaste activa 12 660 000 + 3 080 000 . . . . .                 | 15 740 000     |
| — Vlottende activa: (1 610 000 - 375 000) + 5 720 000 . . . . . | 6 955 000      |
| — Totaal (1) . . . . .                                          | 22 695 000 (1) |

## Samengevoegde passiefbestanddelen:

|                                                |               |
|------------------------------------------------|---------------|
| — Voorzieningen: 1 680 000 + 400 000 . . . . . | 2 080 000     |
| — Schulden: 3 800 000 + 820 000 . . . . .      | 4 620 000     |
| — Totaal vreemd vermogen (2) . . . . .         | 6 700 000 (2) |
| — Totaal eigen vermogen (1 - 2) . . . . .      | 15 995 000    |

## Verschil

Dit geeft uiteraard een verschil met het samengevoegde eigen vermogen van 16 370 000 - 15 995 000 of 375 000.

## Eléments du passif cumulés:

|                                             |               |
|---------------------------------------------|---------------|
| — Provisions: 400 000 + 1 680 000 . . . . . | 2 080 000     |
| — Dettes: 820 000 + 3 800 000 . . . . .     | 4 620 000     |
| — Total des avoirs extérieurs (2) . . . . . | 6 700 000 (2) |
| — Total des fonds propres (1 - 2) . . . . . | 15 120 000    |

## Différence

Cela donne (naturellement) une différence avec les fonds propres cumulés de 16 370 000 - 15 120 000, soit 1 250 000.

Cette différence peut être justifiée comme suit:

On considère que la société absorbée B distribue une partie de ses réserves taxées à ses actionnaires, à concurrence de la soulte en argent.

| ACTIF              |            | PASSIF                  |            |
|--------------------|------------|-------------------------|------------|
| Actifs immobilisés | 15 740 000 | Fonds propres:          |            |
| Actifs circulants  | 6 080 000  | — capital libéré        | 5 800 000  |
|                    |            | — réserves taxées       |            |
|                    |            | 1 470 000 +             |            |
|                    |            | (7 900 000 - 1 250 000) | 8 120 000  |
|                    |            | — réserves immunisées   |            |
|                    |            | 200 000 + 1 000 000     | 1 200 000  |
|                    |            |                         | 15 120 000 |
|                    |            | Provisions              | 2 080 000  |
|                    |            | Dettes                  | 4 620 000  |
|                    | 21 820 000 |                         | 21 820 000 |

Au point de vue fiscal (art. 74, al. 2, A.R./C.R.I. - projet d'art. 211, § 2, al. 2, C.I.R. 1992):

## Incidence sur le résultat de B:

|                                          |             |
|------------------------------------------|-------------|
| Diminution des réserves taxées . . . . . | - 1 250 000 |
| Dividendes . . . . .                     | + 1 250 000 |
| Incidence . . . . .                      | 0           |

## II. Deuxième hypothèse: B absorbe A

## Au point de vue comptable:

## Eléments d'actif cumulés:

|                                                                  |                |
|------------------------------------------------------------------|----------------|
| — Actifs immobilisés: 12 660 000 + 3 080 000 . . . . .           | 15 740 000     |
| — Actifs circulants: (1 610 000 - 375 000) + 5 720 000 . . . . . | 6 955 000      |
| — Total (1) . . . . .                                            | 22 695 000 (1) |

## Eléments du passif cumulés:

|                                             |               |
|---------------------------------------------|---------------|
| — Provisions: 1 680 000 + 400 000 . . . . . | 2 080 000     |
| — Dettes: 3 800 000 + 820 000 . . . . .     | 4 620 000     |
| — Total des avoirs extérieurs (2) . . . . . | 6 700 000 (2) |
| — Total des fonds propres (1 - 2) . . . . . | 15 995 000    |

## Différence

Cela donne naturellement une différence avec les fonds propres cumulés de 16 370 000 - 15 995 000, soit 375 000.

## Rechtzetting:

Er wordt beschouwd dat de overgenomen vennootschap (A), tot beloop van de betaling in geld, een gedeelte van haar belaste reserves aan haar aandeelhouders uitkeert.

| ACTIEF                         | PASSIEF                           |
|--------------------------------|-----------------------------------|
| Vaste activa . . . 15 740 000  | Eigen vermogen                    |
| Vlottende activa . . 6 955 000 | — gestort kapitaal . . 5 800 000  |
|                                | — belaste reserves                |
|                                | (1 470 000 - 375 000)             |
|                                | + 7 900 000 . . . 8 995 000       |
|                                | — belastingvrije reserves         |
|                                | 200 000 + 1 000 000 . . 1 200 000 |
|                                | 15 995 000                        |
|                                | Voorzieningen . . 2 080 000       |
|                                | Schulden . . . 4 620 000          |
| 22 695 000                     | 22 695 000                        |

Fiscaal (art. 74, lid 2, koninklijk besluit/W.I.B. — ontwerp art. 211, § 2, lid 2, W.I.B. 1992):

## Weerslag op het resultaat bij A:

|                                                |           |
|------------------------------------------------|-----------|
| Vermindering van de belaste reserves . . . . . | - 375 000 |
| Dividenden . . . . .                           | + 375 000 |
| Weerslag . . . . .                             | 0         |

## Vierde geval

B bezit 40 p.c. van de aandelen A (aankoopprijs is begrepen in « vaste activa »).

Eerste mogelijkheid: B neemt A over — aankoopprijs aandelen A = 1 060 000.

## Boekhoudkundig:

## Balans A

| ACTIEF                         | PASSIEF                                 |
|--------------------------------|-----------------------------------------|
| Vaste activa . . . 3 080 000   | Eigen vermogen:                         |
| Vlottende activa . . 1 610 000 | — gestort kapitaal . . 1 800 000        |
|                                | — belaste reserves . . 1 470 000        |
|                                | — belastingvrije reserves . . . 200 000 |
|                                | 3 470 000                               |
|                                | Voorzieningen . . 400 000               |
|                                | Schulden . . . 820 000                  |
| 4 690 000                      | 4 690 000                               |

## Balans B

| ACTIEF                         | PASSIEF                                   |
|--------------------------------|-------------------------------------------|
| Vaste activa . . . 11 600 000  | Eigen vermogen:                           |
| Aandelen A . . . 1 060 000     | — gestort kapitaal . . 4 000 000          |
| Vlottende activa . . 5 720 000 | — belaste reserves . . 7 900 000          |
|                                | — belastingvrije reserves . . . 1 000 000 |
|                                | 12 900 000                                |
|                                | Voorzieningen . . 1 680 000               |
|                                | Schulden . . . 3 800 000                  |
| 18 380 000                     | 18 380 000                                |

B mag enkel 60 pct. van de inbreng vergoeden.

## Justification:

On considère que la société absorbée (A) distribue une quotité de ses réserves taxées à ses actionnaires, à concurrence de la soule en argent.

| ACTIF                             | PASSIF                            |
|-----------------------------------|-----------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 15 740 000 | Fonds propres                     |
| Actifs circulants . . 6 955 000   | — capital libéré . . 5 800 000    |
|                                   | — réserves taxées                 |
|                                   | (1 470 000 - 375 000)             |
|                                   | + 7 900 000 . . . 8 995 000       |
|                                   | — réserves immunisées             |
|                                   | 200 000 + 1 000 000 . . 1 200 000 |
|                                   | 15 995 000                        |
|                                   | Provisions . . . 2 080 000        |
|                                   | Dettes . . . 4 620 000            |
| 22 695 000                        | 22 695 000                        |

Au point de vue fiscal (art. 74, alinéa 2, arrêté royal/C.I.R. — projet d'art. 211, § 2, alinéa 2, C.I.R. 1992):

## Incidence sur le résultat chez A:

|                                          |           |
|------------------------------------------|-----------|
| Diminution des réserves taxées . . . . . | - 375 000 |
| Dividendes . . . . .                     | + 375 000 |
| Incidence . . . . .                      | 0         |

## Quatrième cas

B détient 40 p.c. des actions ou parts A (le prix d'acquisition est compris dans les « actifs immobilisés »).

Première hypothèse: B absorbe A — prix d'acquisition des actions ou parts A = 1 060 000.

## Au point de vue comptable:

## Bilan de A

| ACTIF                            | PASSIF                              |
|----------------------------------|-------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 3 080 000 | Fonds propres:                      |
| Actifs circulants . . 1 610 000  | — capital libéré . . 1 800 000      |
|                                  | — réserves taxées . . 1 470 000     |
|                                  | — réserves immunisées . . . 200 000 |
|                                  | 3 470 000                           |
|                                  | Provisions . . . 400 000            |
|                                  | Dettes . . . 820 000                |
| 4 690 000                        | 4 690 000                           |

## Bilan de B

| ACTIF                             | PASSIF                                |
|-----------------------------------|---------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 11 600 000 | Fonds propres:                        |
| Action ou parts A . . 1 060 000   | — capital libéré . . 4 000 000        |
| Actifs circulants . . 5 720 000   | — réserves taxées . . 7 900 000       |
|                                   | — réserves immunisées . . . 1 000 000 |
|                                   | 12 900 000                            |
|                                   | Provisions . . . 1 680 000            |
|                                   | Dettes . . . 3 800 000                |
| 18 380 000                        | 18 380 000                            |

B ne peut rémunérer que 60 p.c. de l'apport.

B verwezenlijkt op de aandelen A een «meerwaarde» van  $(3\,470\,000 \times 40 \text{ pct.}) - 1\,060\,000$  of 328 000.

Het over te dragen eigen vermogen van A is te beperken tot 60 pct.

Samengevoegde actiefbestanddelen:

|                                                               |                |
|---------------------------------------------------------------|----------------|
| — Vaste activa 3 080 000 + (12 660 000 - 1 060 000) . . . . . | 14 680 000     |
| — Vlottende activa 1 610 000 + 5 720 000 . . . . .            | 7 330 000      |
| — Totaal(1) . . . . .                                         | 22 010 000 (1) |

Samengevoegde passiefbestanddelen:

|                                                                    |                |
|--------------------------------------------------------------------|----------------|
| — Voorzieningen: 400 000 + 1 680 000 . . . . .                     | 2 080 000      |
| — Schulden: 820 000 + 3 800 000 . . . . .                          | 4 620 000      |
| — Totaal vreemd vermogen (2) . . . . .                             | 6 700 000 (2)  |
| — Eigen vermogen (1 - 2) . . . . .                                 | 15 310 000 (3) |
| Over te nemen eigen vermogen (4): A<br>3 470 000 × 60 pct. . . . . | 2 082 000      |
| Bestanddelen B . . . . .                                           | 12 900 000     |
|                                                                    | 14 982 000 (4) |

Verschil: 3 - 4 (= meerwaarde of uitgifte-premie) . . . . . 328 000

Openingsbalans

| ACTIEF                             | PASSIEF                           |
|------------------------------------|-----------------------------------|
| Vaste activa . . . . 14 680 000    | Eigen vermogen:                   |
| Vlottende activa . . . . 7 330 000 | — gestort kapitaal                |
|                                    | 1 080 000 + 4 000 000 = 5 080 000 |
|                                    | (60 pct. van A)                   |
|                                    | — belaste reserves                |
|                                    | - (1 470 000 - 668 000 (1))       |
|                                    | + 7 900 000 = 8 702 000           |
|                                    | - meerwaarde (resultaat) 328 000  |
|                                    | — belastingvrije reserves         |
|                                    | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                    | 15 310 000                        |
|                                    | Voorzieningen . . . . 2 080 000   |
|                                    | Schulden . . . . . 4 620 000      |
|                                    | 22 010 000                        |

|                                     |           |
|-------------------------------------|-----------|
| (1) Belaste reserves A . . . . .    | 1 470 000 |
| Belastingvrije reserves A . . . . . | 200 000   |
|                                     | 1 670 000 |
|                                     | × 40 pct. |
|                                     | 668 000   |

Fiscaal (ontwerp art. 211, § 2, lid 3, W.I.B. 1992):

Weerslag op het resultaat bij A:

Vermindering van de belaste reserves . . . . . - 668 000

Dividenden:

Fiscale nettowaarde:  
3 470 000 × 40 pct. . . . . 1 388 000

Gestort kapitaal:  
1 800 000 × 40 pct. . . . . - 720 000

Verschil . . . . . + 668 000

Weerslag . . . . . 0

B réalise sur les actions ou parts A une «plus-value» de  $(3\,470\,000 \times 40 \text{ pct.}) - 1\,060\,000$ , soit 328 000.

Les fonds propres de A à transférer sont limités à 60 p.c.

Eléments d'actif cumulés:

|                                                                     |                |
|---------------------------------------------------------------------|----------------|
| — Actifs immobilisés 3 080 000 + (12 660 000 - 1 060 000) . . . . . | 14 680 000     |
| — Actifs circulants 1 610 000 + 5 720 000 . . . . .                 | 7 330 000      |
| — Total(1) . . . . .                                                | 22 010 000 (1) |

Eléments du passif cumulés:

|                                             |                |
|---------------------------------------------|----------------|
| — Provisions: 400 000 + 1 680 000 . . . . . | 2 080 000      |
| — Dettes: 820 000 + 3 800 000 . . . . .     | 4 620 000      |
| — Total des avoirs extérieurs (2) . . . . . | 6 700 000 (2)  |
| — Fonds propres (1 - 2) . . . . .           | 15 310 000 (3) |

|                                                                  |                |
|------------------------------------------------------------------|----------------|
| Fonds propres à transférer (4): A<br>3 470 000 × 60 p.c. . . . . | 2 082 000      |
| Eléments de B . . . . .                                          | 12 900 000     |
|                                                                  | 14 982 000 (4) |

Différence: 3 - 4 (= plus-value ou prime d'émission) . . . . . 328 000

Bilan après absorption

| ACTIF                                 | PASSIF                            |
|---------------------------------------|-----------------------------------|
| Actifs immobilisés . . . . 14 680 000 | Fonds propres:                    |
| Actifs circulants . . . . 7 330 000   | — capital libéré                  |
|                                       | 1 080 000 + 4 000 000 = 5 080 000 |
|                                       | (60 p.c. de A)                    |
|                                       | — réserves taxées                 |
|                                       | - (1 470 000 - 668 000 (1))       |
|                                       | + 7 900 000 = 8 702 000           |
|                                       | - plus-value (résultat) 328 000   |
|                                       | — réserves immunisées             |
|                                       | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                       | 15 310 000                        |
|                                       | Provisions . . . . . 2 080 000    |
|                                       | Dettes . . . . . 4 620 000        |
|                                       | 22 010 000                        |

|                                 |           |
|---------------------------------|-----------|
| (1) Réserves taxées A . . . . . | 1 470 000 |
| Réserves immunisées A . . . . . | 200 000   |
|                                 | 1 670 000 |
|                                 | × 40 p.c. |
|                                 | 668 000   |

Au point de vue fiscal (projet d'art. 211, § 2, al. 3, C.I.R. 1992):

Incidence sur le résultat de A:

Diminution des réserves taxées . . . . . - 668 000

Dividendes:

Valeur fiscale nette:  
3 470 000 × 40 p.c. . . . . 1 388 000

Capital libéré:  
1 800 000 × 40 p.c. . . . . - 720 000

Différence . . . . . + 668 000

Incidence . . . . . 0

## Weerslag op het resultaat bij B:

|                                                              |                |
|--------------------------------------------------------------|----------------|
| Vermeerdering van de belaste reserves (meerwaarde) . . . . . | 328 000        |
| Aftrek D.B.I.:<br>40 pct. fiscale nettowaarde A:             |                |
| 3 470 000 × 40 pct. . . . .                                  | 1 388 000      |
| Aankoopprijs aandelen A . . . . .                            | - 1 060 000    |
|                                                              | <u>328 000</u> |
| Kosten 5 pct. . . . .                                        | -16 400        |
| Verschil . . . . .                                           | -311 600       |
| Weerslag . . . . .                                           | <u>16 400</u>  |

Tweede mogelijkheid: B neemt A over – aankoopprijs aandelen A = 1 700 000

## Boekhoudkundig:

Balans A: idem eerste mogelijkheid

Balans B

| ACTIEF                               | PASSIEF                                       |
|--------------------------------------|-----------------------------------------------|
| Vaste activa . . . . . 10 960 000    | Eigen vermogen:                               |
| Aandelen A . . . . . 1 700 000       | — gestort kapitaal . . . . . 4 000 000        |
| Vlottende activa . . . . . 5 720 000 | — belaste reserves . . . . . 7 900 000        |
|                                      | — belastingvrije reserves . . . . . 1 000 000 |
|                                      | <u>12 900 000</u>                             |
|                                      | Voorzieningen . . . . . 1 680 000             |
|                                      | Schulden . . . . . 3 800 000                  |
| <u>18 380 000</u>                    | <u>18 380 000</u>                             |

## Samengevoegde activabestanddelen:

|                                                                                         |                       |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------|
| — Vaste activa 3 080 000 +<br>(12 660 000 - 1 700 000) . . . . .                        | 14 040 000            |
| — Vlottende activa 1 610 000 + 5 720 000 . . . . .                                      | 7 330 000             |
| — Totaal(1) . . . . .                                                                   | <u>21 370 000 (1)</u> |
| Samengevoegde passiefbestanddelen . . . . .                                             | -6 700 000 (1)        |
| Eigen vermogen (1 - 2) . . . . .                                                        | 14 670 000 (3)        |
| Over te nemen eigen vermogensbestanddelen: (3 470 000 × 60 pct.) + 12 900 000 . . . . . | 14 982 000 (4)        |
| Verschil (3 - 4) (= «goodwill») . . . . .                                               | -312 000              |
| «Verlies» op aandelen B:<br>1 700 000 - (3 470 000 × 40 pct.) . . . . .                 | 312 000               |

## Incidence sur le résultat de B:

|                                                                          |                |
|--------------------------------------------------------------------------|----------------|
| Augmentation des réserves taxées (plus-value) . . . . .                  | 328 000        |
| Déduction à titre de R.D.T.:<br>40 p.c. de la valeur fiscale nette de A: |                |
| 3 470 000 × 40 p.c. . . . .                                              | 1 388 000      |
| Prix d'acquisition des titres A . . . . .                                | - 1 060 000    |
|                                                                          | <u>328 000</u> |
| Frais de 5 p.c. . . . .                                                  | -16 400        |
| Différence . . . . .                                                     | -311 600       |
| Incidence . . . . .                                                      | <u>16 400</u>  |

Deuxième hypothèse: B absorbe A – prix d'acquisition des actions A = 1 700 000

## Au point de vue comptable:

Bilan A: comme dans la première hypothèse

Bilan B

| ACTIF                                   | PASSIF                                    |
|-----------------------------------------|-------------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . . . . 10 960 000 | Fonds propres:                            |
| Actions ou parts A . . . . . 1 700 000  | — capital libéré . . . . . 4 000 000      |
| Actifs circulants . . . . . 5 720 000   | — réserves taxées . . . . . 7 900 000     |
|                                         | — réserves immunisées . . . . . 1 000 000 |
|                                         | <u>12 900 000</u>                         |
|                                         | Provisions . . . . . 1 680 000            |
|                                         | Dettes . . . . . 3 800 000                |
| <u>18 380 000</u>                       | <u>18 380 000</u>                         |

## Eléments d'actif cumulés:

|                                                                                            |                       |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------|
| — Actifs immobilisés 3 080 000 +<br>(12 660 000 - 1 700 000) . . . . .                     | 14 040 000            |
| — Actifs circulants 1 610 000 + 5 720 000 . . . . .                                        | 7 330 000             |
| — Total(1) . . . . .                                                                       | <u>21 370 000 (1)</u> |
| Eléments du passif cumulés . . . . .                                                       | -6 700 000 (1)        |
| Fonds propres (1 - 2) . . . . .                                                            | 14 670 000 (3)        |
| Eléments des patrimoines propres à reprendre: (3 470 000 × 60 p.c.) + 12 900 000 . . . . . | 14 982 000 (4)        |
| Différence (3 - 4) (= «goodwill») . . . . .                                                | -312 000              |
| «Perte» sur actions B:<br>1 700 000 - (3 470 000 × 40 p.c.) . . . . .                      | 312 000               |

## Openingsbalans

| ACTIEF                                  | PASSIEF                           |
|-----------------------------------------|-----------------------------------|
| Vaste activa                            | Eigen vermogen:                   |
| — overgenomen . . . 14 040 000          | — gestort kapitaal                |
| — goodwill . . . 312 000                | 1 080 000 + 4 000 000 = 5 080 000 |
|                                         | (60 pct. van A)                   |
| 14 352 000                              | — belaste reserves                |
| Vlottende activa . . . 7 330 000        | (1 470 000 - 668 000 (1))         |
|                                         | + 7 900 000 = 8 702 000           |
|                                         | — belastingvrije reserves         |
|                                         | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                         | 14 982 000                        |
|                                         | Voorzieningen . . . 2 080 000     |
|                                         | Schulden . . . 4 620 000          |
| 21 682 000                              | 21 682 000                        |
| (1) Belaste reserves A . . . 1 470 000  |                                   |
| Belastingvrije reserves A . . . 200 000 |                                   |
|                                         | 1 670 000                         |
|                                         | × 40 pct.                         |
|                                         | 668 000                           |

Fiscaal (ontwerp art. 211, § 2, lid 3, W.I.B. 1992):

Weerslag op het resultaat bij A

Idem 1ste mogelijkheid

Weerslag op het resultaat B

— geen vermeerdering van de belaste reserves en uiteraard ook geen aftrek D.B.I. (immers het verschil tussen 40 pct. van de fiscale nettowaarde van A en de aankoopprijs van de aandelen A is negatief, t.t.z.  $1\,388\,000 - 1\,700\,000 = -312\,000$ );

— de afschrijvingen op de goodwill van 312 000 zijn op fiscaal vlak niet aanvaardbaar, aangezien deze goodwill bij A geen fiscale aanschaffingsprijs had.

3de mogelijkheid: A neemt B over

Boekhoudkundig:

In dergelijk geval moet A de volledige inbreng van B vergoeden en verkrijgt ze haar eigen aandelen « onder algemene titel » (art. 52bis, § 4, eerste lid, 2°, S.W.H.V.).

We vallen derhalve terug op het tweede geval

Fiscaal:

Indien deze aandelen A tegen een hogere waarde worden ingebracht dan hun boekwaarde bij B, ontstaat er bij A een voorlopig vrijgestelde inbrengmeerwaarde. Bij vernietiging wordt de fiscale neutraliteit gewaarborgd door als dividend slechts het verschil te belasten tussen deze boekwaarde (i.p.v. de hogere inbrengwaarde) en het gestort kapitaal.

Voorbeeld:

B bezit (vóór zijn overname door A) 40 pct. aandelen A, aangekocht tegen 1 060 000. Bij overname door A worden deze aandelen tegen hun werkelijke waarde ingebracht, t.t.z. 1 500 000 ( $3\,750\,000 \times 40$  pct.). Op het passief van de balans van A ontstaat er een vrijgestelde meerwaarde van 440 000.

## Bilan après absorption

| ACTIF                                 | PASSIF                            |
|---------------------------------------|-----------------------------------|
| Actifs immobilisés                    | Fonds propres:                    |
| — absorbés . . . 14 040 000           | — capital libéré                  |
| — goodwill . . . 312 000              | 1 080 000 + 4 000 000 = 5 080 000 |
|                                       | (60 p.c. de A)                    |
| 14 352 000                            | — réserves taxées                 |
| Actifs circulants . . . 7 330 000     | (1 470 000 - 668 000 (1))         |
|                                       | + 7 900 000 = 8 702 000           |
|                                       | — réserves immunisées             |
|                                       | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                       | 14 982 000                        |
|                                       | Provisions . . . 2 080 000        |
|                                       | Dettes . . . 4 620 000            |
| 21 682 000                            | 21 682 000                        |
| (1) Réserves taxées A . . . 1 470 000 |                                   |
| Réserves immunisées A . . . 200 000   |                                   |
|                                       | 1 670 000                         |
|                                       | × 40 p.c.                         |
|                                       | 668 000                           |

Au point de vue fiscal (projet d'article 211, § 2, alinéa 3, C.I.R. 1992):

Incidence sur le résultat de A

Comme dans la première hypothèse

Incidence sur le résultat de B

— aucune augmentation des réserves taxées et donc aucune déduction à titre de R.D.T. non plus (la différence entre 40 p.c. de la valeur fiscale nette de A et le prix d'acquisition des titres A est en effet négative, à savoir  $1\,388\,000 - 1\,700\,000 = -312\,000$ );

— les amortissements sur le goodwill de 312 000 ne sont pas admissibles sur le plan fiscal, étant donné que ce goodwill n'avait aucune valeur fiscale d'acquisition chez A.

Troisième hypothèse: A absorbe B

Au point de vue comptable:

En pareil cas, A doit rémunérer entièrement l'apport de B et elle acquiert ses actions ou parts propres par « transmission de patrimoine à titre universel » (article 52bis, § 4, alinéa 1<sup>er</sup>, 2°, L.C. S.C.).

On retombe par conséquent dans le deuxième cas.

Au point de vue fiscal:

Si ces actions ou parts A sont apportées chez B pour une valeur supérieure à leur valeur comptable, il apparaît chez A une plus-value d'apport provisoirement immunisée. Lors de l'annulation, la neutralité fiscale est garantie en imposant uniquement à titre de dividende la différence entre cette valeur comptable (au lieu de la valeur d'apport qui est supérieure) et le capital libéré.

Exemple:

B dispose (avant son absorption par A) de 40 p.c. d'actions ou parts A, acquises pour 1 060 000. A l'occasion de l'absorption par A, ces actions ou parts sont apportées à leur valeur réelle, c'est-à-dire 1 500 000 ( $3\,750\,000 \times 40$  p.c.). Au passif du bilan de A, figure une plus-value immunisée de 440 000.

Weerslag op het resultaat van A bij vernietiging van haar eigen aandelen

|                                                                                                         |                  |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------|
| Vermindering van de belaste reserves (ingevolge de vernietiging) . . . . .                              | - 1 500 000      |
| Belaste reserve in kapitaal . . . . .                                                                   | + 161 767        |
| Belastbaar geworden inbrengmeerwaarde (ingevolge het verdwijnen van de desbetreffende activa) . . . . . | + 440 000        |
|                                                                                                         | <u>- 898 233</u> |

Dividenden

|                                                          |                  |
|----------------------------------------------------------|------------------|
| Oorspronkelijke boekwaarde van de aandelen A bij B . . . | 1 060 000        |
| Gestort kapitaal . . . . .                               | - 161 767        |
|                                                          | <u>+ 898 233</u> |

Weerslag . . . . . 0

### Vijfde geval

#### Vennootschap A

| ACTIEF                           | PASSIEF                                   |
|----------------------------------|-------------------------------------------|
| Vaste activa . . . . 3 080 000   | Eigen vermogen                            |
| Vlottende activa . . . 1 610 000 | — gestort kapitaal                        |
|                                  | (1 200 aandelen A                         |
|                                  | à 1 500 nominaal) . . 1 800 000           |
|                                  | — belaste reserves . . 1 470 000          |
|                                  | — belastingvrije reserves . . . . 200 000 |
|                                  | Voorzieningen . . . . 400 000             |
|                                  | Schulden . . . . . 820 000                |
|                                  | <u>4 690 000</u>                          |

#### Vennootschap B

| ACTIEF                           | PASSIEF                                     |
|----------------------------------|---------------------------------------------|
| Vaste activa . . . . 12 660 000  | Eigen vermogen                              |
| Vlottende activa . . . 5 720 000 | — gestort kapitaal                          |
|                                  | (2 000 aandelen B                           |
|                                  | à 2 000 nominaal) . . 4 000 000             |
|                                  | — belaste reserves . . 7 900 000            |
|                                  | — belastingvrije reserves . . . . 1 000 000 |
|                                  | Voorzieningen . . . . 1 680 000             |
|                                  | Schulden . . . . . 3 800 000                |
|                                  | <u>18 380 000</u>                           |

Ruilverhouding:

Zelfde situatie als eerste geval: 2 A = 1 B.

1ste mogelijkheid:

A neemt B over met behoud van de nominale waarde (1 500) van de aandelen A.

2 A = 1 B → creatie van 2 000 × 2 = 4 000 nieuwe A à 1 500 = 6 000 000.

6 000 000 > 4 000 000 → belaste reserves - 2 000 000.

Incidence de l'annulation de ses actions ou parts propres sur le résultat de A

|                                                                                                    |                  |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------|
| Diminution des réserves taxées (à la suite de l'annulation) . . . . .                              | - 1 500 000      |
| Réserve taxée incorporée au capital . . . . .                                                      | + 161 767        |
| Plus-value d'apport devenue imposable (à la suite de la disparition des actifs en cause) . . . . . | + 440 000        |
|                                                                                                    | <u>- 898 233</u> |

Dividendes

|                                                                |                  |
|----------------------------------------------------------------|------------------|
| Valeur comptable primitive des actions ou parts A chez B . . . | 1 060 000        |
| Capital libéré . . . . .                                       | - 161 767        |
|                                                                | <u>+ 898 233</u> |

Incidence . . . . . 0

### Cinquième cas

#### Société A

| ACTIF                             | PASSIF                              |
|-----------------------------------|-------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 3 080 000  | Fonds propres                       |
| Actifs circulants . . . 1 610 000 | — capital libéré                    |
|                                   | (1 200 actions ou parts A           |
|                                   | à 1 500 de val. nom.) . . 1 800 000 |
|                                   | — réserves taxées . . 1 470 000     |
|                                   | — réserves immunisées . . . 200 000 |
|                                   | Provisions . . . . . 400 000        |
|                                   | Dettes . . . . . 820 000            |
|                                   | <u>4 690 000</u>                    |

#### Société B

| ACTIF                             | PASSIF                                |
|-----------------------------------|---------------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 12 660 000 | Fonds propres                         |
| Actifs circulants . . . 5 720 000 | — capital libéré                      |
|                                   | (2 000 actions ou parts B             |
|                                   | à 2 000 de val. nom.) . . 4 000 000   |
|                                   | — réserves taxées . . 7 900 000       |
|                                   | — réserves immunisées . . . 1 000 000 |
|                                   | Provisions . . . . . 1 680 000        |
|                                   | Dettes . . . . . 3 800 000            |
|                                   | <u>18 380 000</u>                     |

Rapport d'échange:

Même situation que dans le premier cas: 2 A = 1 B.

Première hypothèse:

A absorbe B avec maintien de la valeur nominale (1 500) des actions ou parts A.

2 A = 1 B → création de 2 000 × 2 = 4 000 nouvelles actions ou parts A à 1 500 = 6 000 000.

6 000 000 > 4 000 000 → réserves taxées - 2 000 000.

Boekhoukundig:

Balans A na fusie

| ACTIEF                           | PASSIEF                           |
|----------------------------------|-----------------------------------|
| Vaste activa . . . 15 740 000    | Eigen vermogen:                   |
| Vlottende activa . . . 7 330 000 | — kapitaal                        |
|                                  | 1 800 000 + 6 000 000 = 7 800 000 |
|                                  | (5 200 A à 1 500)                 |
|                                  | — belaste reserves                |
|                                  | 1 470 000 + 7 900 000             |
|                                  | - 2 000 000 = 7 370 000           |
|                                  | — belastingvrije reserves         |
|                                  | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                  | Voorzieningen . . . 2 080 000     |
|                                  | Schulden . . . 4 620 000          |
| 23 070 000                       | 23 070 000                        |

Fiscaal:

Het kapitaal van A na fusie (t.t.z. 7 800 000) is als volgt samengesteld:

|                              |           |
|------------------------------|-----------|
| Gestort kapitaal A . . . . . | 1 800 000 |
| Gestort kapitaal B . . . . . | 4 000 000 |
| Belaste reserves B . . . . . | 2 000 000 |
| Totaal . . . . .             | 7 800 000 |

Tweede mogelijkheid:

B neemt A over met behoud van de nominale waarde (2 000) van de aandelen B

$2A = 1B \rightarrow$  creatie van  $1\,200 \times 1/2 = 600$  nieuwe B à 2 000 = 1 200 000.

$1\,200\,000 < 1\,800\,000 \rightarrow 600\,000$  uitgiftpremie.

Boekhoudkundig:

Balans B na fusie

| ACTIEF                           | PASSIEF                           |
|----------------------------------|-----------------------------------|
| Vaste activa . . . 15 740 000    | Eigen vermogen:                   |
| Vlottende activa . . . 7 330 000 | — kapitaal                        |
|                                  | 4 000 000 + 1 200 000 = 5 200 000 |
|                                  | (2 600 B à 2 000)                 |
|                                  | — uitgiftpremie . . . 600 000     |
|                                  | — belaste reserves                |
|                                  | 7 900 000 + 1 470 000 = 9 370 000 |
|                                  | — belastingvrije reserves         |
|                                  | 1 000 000 + 200 000 = 1 200 000   |
|                                  | Voorzieningen . . . 2 080 000     |
|                                  | Schulden . . . 4 620 000          |
| 23 070 000                       | 23 070 000                        |

Fiscaal:

Het kapitaal en de uitgiftpremie na fusie bestaan integraal uit gestort kapitaal.

Au point de vue comptable:

Bilan de A après fusion

| ACTIF                             | PASSIF                            |
|-----------------------------------|-----------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 15 740 000 | Fonds propres:                    |
| Actifs circulants . . . 7 330 000 | — capital                         |
|                                   | 1 800 000 + 6 000 000 = 7 800 000 |
|                                   | (5 200 A à 1 500)                 |
|                                   | — réserves taxées                 |
|                                   | 1 470 000 + 7 900 000             |
|                                   | - 2 000 000 = 7 370 000           |
|                                   | — réserves immunisées             |
|                                   | 200 000 + 1 000 000 = 1 200 000   |
|                                   | Provisions . . . . 2 080 000      |
|                                   | Dettes . . . . . 4 620 000        |
| 23 070 000                        | 23 070 000                        |

Au point de vue fiscal:

Le capital de A après fusion (c'est-à-dire 7 800 000) s'établit comme suit:

|                             |           |
|-----------------------------|-----------|
| Capital libéré A . . . . .  | 1 800 000 |
| Capital libéré B . . . . .  | 4 000 000 |
| Réserves taxées B . . . . . | 2 000 000 |
| Total . . . . .             | 7 800 000 |

Deuxième hypothèse:

B absorbe A avec maintien de la valeur nominale (2 000) des actions ou parts B

$2A = 1B \rightarrow$  création de  $1\,200 \times 1/2 = 600$  nouvelles actions ou parts B à 2 000 = 1 200 000.

$1\,200\,000 < 1\,800\,000 \rightarrow$  prime d'émission de 600 000.

Au point de vue comptable:

Bilan de B après fusion

| ACTIF                             | PASSIF                            |
|-----------------------------------|-----------------------------------|
| Actifs immobilisés . . 15 740 000 | Fonds propres:                    |
| Actifs circulants . . . 7 330 000 | — capital                         |
|                                   | 4 000 000 + 1 200 000 = 5 200 000 |
|                                   | (2 600 B à 2 000)                 |
|                                   | — prime d'émission . . 600 000    |
|                                   | — réserves taxées                 |
|                                   | 7 900 000 + 1 470 000 = 9 370 000 |
|                                   | — réserves immunisées             |
|                                   | 1 000 000 + 200 000 = 1 200 000   |
|                                   | Provisions . . . . 2 080 000      |
|                                   | Dettes . . . . . 4 620 000        |
| 23 070 000                        | 23 070 000                        |

Au point de vue fiscal:

Après la fusion, le capital et la prime d'émission se composent intégralement de capital libéré.

## TEKST AANGENOMEN DOOR DE COMMISSIE

### Artikel 1

Artikel 206 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt vervangen door de volgende bepaling:

« *Artikel 206.* — § 1. Vorige beroepsverliezen worden achtereenvolgens van de winst van elk volgende belastbare tijdperk afgetrokken.

De aftrek mag per belastbaar tijdperk in geen geval meer bedragen dan 20 miljoen frank of, wanneer de winst na toepassing van de artikelen 202 tot 205, meer dan 40 miljoen frank bedraagt, de helft van die winst.

§ 2. Wanneer een vennootschap de inbreng van een bedrijfsafdeling of een tak van werkzaamheid of van een algemeenheid van goederen heeft verkregen of een andere vennootschap door fusie of splitsing geheel of gedeeltelijk heeft overgenomen met toepassing van artikel 46, § 1, eerste lid, 2<sup>o</sup> en tweede lid, of van artikel 211, § 1, zijn de beroepsverliezen die de overnemende of verkrijgende vennootschap vóór die inbreng of die overneming heeft geleden slechts definitief aftrekbaar naar verhouding tot het evenredige aandeel van de fiscale nettowaarde van de overnemende of verkrijgende vennootschap vóór de verrichting in het totaal van de fiscale nettowaarden van die vennootschap en van de ingebrachte of overgenomen bestanddelen, eveneens vóór de verrichting.

In geval van fusie met toepassing van artikel 211, § 1, zijn de beroepsverliezen die een overgenomen vennootschap vóór die fusie heeft geleden bij de overnemende vennootschap bij voortduur aftrekbaar naar verhouding tot het evenredige aandeel van de fiscale nettowaarde van de overgenomen bestanddelen van de eerstgenoemde vennootschap vóór de fusie in het totaal van de fiscale nettowaarden, eveneens vóór de fusie, van de overnemende vennootschap en van de overgenomen bestanddelen. In geval van splitsing met toepassing van artikel 211, § 1, geldt de vorenstaande regel op het gedeelte van het bedoelde beroepsverlies dat is bepaald naar verhouding van de fiscale nettowaarde van de overgenomen bestanddelen in de totale fiscale nettowaarde van de overgenomen vennootschap.»

### Art. 2

Artikel 210 van hetzelfde Wetboek wordt als volgt gewijzigd:

1. Paragraaf 1 wordt vervangen door de volgende bepaling:

« § 1. De artikelen 208 en 209 zijn mede van toepassing:

## TEXTE ADOPTÉ PAR LA COMMISSION

### Article 1<sup>er</sup>

L'article 206 du Code des impôts sur les revenus 1992 est remplacé par la disposition suivante:

« *Article 206.* — § 1<sup>er</sup>. Les pertes professionnelles antérieures sont successivement déduites des revenus professionnels de chacune des périodes imposables suivantes.

La déduction ne peut en aucun cas dépasser, par période imposable, 20 millions de francs ou, lorsque le montant des bénéfices après application des articles 202 à 205 excède 40 millions de francs, la moitié de ce montant.

§ 2. Lorsqu'en application de l'article 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2<sup>o</sup>, et alinéa 2, ou de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, une société reçoit l'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens ou absorbe en tout ou en partie une autre société par fusion ou scission, les pertes professionnelles que la société absorbante ou bénéficiaire a éprouvées avant cet apport ou cette absorption ne sont définitivement déductibles qu'en proportion de la part que représente l'actif net fiscal de la société absorbante ou bénéficiaire avant cette opération dans le total de l'actif net fiscal de cette société et de la valeur fiscale nette des éléments apportés ou absorbés, également avant l'opération.

En cas de fusion opérée en application de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, les pertes professionnelles qu'une société absorbée a éprouvées avant cette fusion restent déductibles dans le chef de la société absorbante en proportion de la part que représente l'actif net fiscal avant la fusion des éléments absorbés de la société citée en premier lieu, dans le total, également avant la fusion, de l'actif net fiscal de la société absorbante et de la valeur fiscale nette des éléments absorbés. En cas de scission opérée en application de l'article 211, § 1<sup>er</sup>, la règle tracée ci-avant s'applique à la partie des pertes professionnelles qui est déterminée en proportion de la valeur fiscale nette des éléments absorbés dans le total de l'actif net fiscal de la société absorbée.»

### Art. 2

L'article 210 du même Code est modifié comme suit:

1. Le § 1<sup>er</sup> est remplacé par la disposition suivante:

« § 1<sup>er</sup>. Les articles 208 et 209 sont également applicables:

1° bij fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap, bij splitsing door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen of bij met fusie van vennootschappen gelijkgestelde verrichtingen;

2° bij ontbinding zonder verdeling van het maatschappelijk vermogen, anders dan in gevallen als vermeld onder 1°;

3° bij het aannemen van een andere rechtsvorm, behalve in gevallen als vermeld in de artikelen 165 tot 174 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;

4° bij het overbrengen van de maatschappelijke zetel, de voornaamste inrichting of de zetel van bestuur of beheer naar het buitenland. »

2. In § 2 worden de woorden « In de gevallen vermeld in § 1, 2° tot 4° » vervangen door de woorden « In de in §1 vermelde gevallen ».

### Art. 3

Artikel 211 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« *Artikel 211.* — § 1. In geval van fusie, splitsing of met fusie gelijkgestelde verrichtingen als vermeld in artikel 210, § 1, 1°:

1° komen de meerwaarden als vermeld in de artikelen 44, § 1, 1° en 47, die op het ogenblik van de verrichting zijn vrijgesteld, en de meerwaarden die naar aanleiding van die verrichting worden verwezenlijkt of vastgesteld, niet in aanmerking voor belastingheffing ingevolge artikel 208, tweede lid, of artikel 209;

2° blijft belastingheffing ingevolge artikel 209 voor het overige achterwege voor zover de inbrengen worden vergoed met nieuwe aandelen die daartoe worden uitgegeven.

Het eerste lid is slechts van toepassing op voorwaarde dat:

1° de overnemende of de verkrijgende vennootschap een binnenlandse vennootschap is;

2° de verrichting wordt verwezenlijkt overeenkomstig de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;

3° de verrichting beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften.

§ 2. In de in § 1, eerste lid, vermelde gevallen wordt het bedrag van het gestorte kapitaal, en van de vooreen gereserveerde winst van de overgenomen of gesplitste vennootschap, ten name van de overnemende of verkrijgende vennootschap verminderd met het gedeelte van de inbreng dat niet wordt vergoed met nieuwe aandelen die naar aanleiding van de verrichting worden uitgegeven.

1° en cas de fusion par absorption ou par constitution d'une nouvelle société, de scission par absorption ou par constitution de nouvelles sociétés ou d'opérations assimilées à une fusion de sociétés;

2° en cas de dissolution sans qu'il y ait partage de l'avoir social, autre que dans les cas visés au 1°;

3° en cas d'adoption d'une autre forme juridique, sauf dans les cas visés aux articles 165 à 174 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

4° en cas de transfert à l'étranger du siège social, du principal établissement ou du siège de direction ou d'administration. »

2. Au § 2, les mots « Dans les cas visés au § 1<sup>er</sup>, 2° à 4° » sont remplacés par les mots « Dans les cas visés au § 1<sup>er</sup> ».

### Art. 3

L'article 211 du même Code est remplacé par la disposition suivante:

« *Article 211.* — § 1<sup>er</sup>. En cas de fusion, de scission ou d'opérations assimilées à une fusion, visées à l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 1°:

1° les plus-values visées aux articles 44, § 1<sup>er</sup>, 1°, et 47, qui étaient exonérées au moment de l'opération, ainsi que les plus-values réalisées ou constatées à l'occasion de cette opération, n'interviennent pas pour l'imposition prévue à l'article 208, alinéa 2, ou à l'article 209;

2° pour le surplus, l'imposition prévue à l'article 209 ne s'applique pas dans la mesure où les apports sont rémunérés par des actions ou parts nouvelles, émises en rémunération des apports.

L'alinéa 1<sup>er</sup> est uniquement applicable à la condition que:

1° la société absorbante ou bénéficiaire soit une société résidente;

2° l'opération soit réalisée conformément aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

3° l'opération réponde à des besoins légitimes de caractère financier ou économique.

§ 2. Dans les cas visés au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, le montant du capital libéré et des bénéfices antérieurement réservés de la société absorbée ou scindée est réduit, dans le chef de la société absorbante ou bénéficiaire, à concurrence de la partie de l'apport qui n'est pas rémunérée par des actions ou parts nouvelles, émises à l'occasion de l'opération.

De vermindering wordt eerst aangerekend op de belaste reserves, daarna, indien die reserves ontoereikend zijn, op de vrijgestelde reserves en ten slotte op het gestorte kapitaal.

In zover de inbrengen niet worden vergoed omdat de overnemende of verkrijgende vennootschappen in het bezit zijn van aandelen van de overgenomen of gesplitste vennootschap wordt, in afwijking van het tweede lid, de vermindering verhoudingsgewijs aangerekend op het gestorte kapitaal en de reserves, waarbij de vermindering van de reserves bij voorrang op de belaste reserves wordt aangerekend.

Geen enkele vermindering wordt, behoudens wat betreft de in artikel 47 vermelde meerwaarde, aangerekend op de in § 1, eerste lid, 1<sup>o</sup>, vermelde meerwaarden, noch op de in artikel 48 vermelde vrijgestelde waardeverminderingen en voorzieningen die als dusdanig in de boekhouding van de overnemende of verkrijgende vennootschappen worden teruggevonden.

De vermindering van het gestorte kapitaal wordt geacht te zijn gedaan op de datum van de in § 1, eerste lid, vermelde verrichting.»

#### Art. 4

Artikel 212 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« *Artikel 212.* — In gevallen als vermeld in artikel 211 worden de afschrijvingen, investeringsaf trekken, minderwaarden of meerwaarden die bij de overnemende of verkrijgende vennootschappen met betrekking tot de bij hen ingebrachte bestanddelen in aanmerking worden genomen en het gestorte kapitaal bepaald alsof de fusie of de splitsing niet had plaatsgevonden.

In dezelfde gevallen blijven de bepalingen van dit Wetboek op de wijze en onder de voorwaarden als daarin zijn gesteld, van toepassing op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarder ingen, subsidies, vorderingen, meerwaarden en reserves die bij de overgenomen of gesplitste vennootschappen bestonden, in zover die bestanddelen worden teruggevonden in de activa van de overnemende of verkrijgende vennootschappen; de fusie of splitsing mag niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke termijn voor herbelegging van de aan die voorwaarden onderworpen meerwaarden wordt verlengd ».

#### Art. 5

Artikel 213 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« *Artikel 213.* — Bij het bepalen van het gestort kapitaal en van de voorheen gereserveerde winst die

La réduction est d'abord imputée sur les réserves taxées, ensuite, si ces réserves sont insuffisantes, sur les réserves immunisées et, enfin, sur le capital libéré.

Dans la mesure où les apports ne sont pas rémunérés en raison du fait que les sociétés absorbantes ou bénéficiaires détiennent des actions ou parts de la société absorbée ou scindée, la réduction est, par dérogation à l'alinéa 2, imputée proportionnellement sur le capital libéré et les réserves et, pour ces dernières, en priorité, sur les réserves taxées.

Aucune réduction n'est imputée sur les plus-values visées au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, à l'exception de celles dont question à l'article 47, ni aux réductions de valeur et provisions exonérées visées à l'article 48, qui se retrouvent comme telles dans la comptabilité des sociétés absorbantes ou bénéficiaires.

La réduction du capital libéré est censée être faite à la date de l'opération visée au § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>. »

#### Art. 4

L'article 212 du même Code est remplacé par la disposition suivante:

« *Article 212.* — Dans les éventualités visées à l'article 211, les amortissements, déductions pour investissement, moins-values ou plus-values à envisager dans le chef des sociétés absorbantes ou bénéficiaires, sur les éléments qui leur ont été apportés, ainsi que le capital libéré sont déterminés comme si la fusion ou la scission n'avait pas eu lieu.

Dans les mêmes éventualités, les dispositions du présent Code restent applicables, selon les modalités et aux conditions qui y sont prévues, aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsidies, créances, plus-values et réserves existant dans les sociétés absorbées ou scindées, dans la mesure où ces éléments se retrouvent dans les avoirs des sociétés absorbantes ou bénéficiaires; la fusion ou la scission ne peut avoir pour effet une prolongation du délai de remploi des plus-values soumises à cette condition au-delà du terme initialement prévu ».

#### Art. 5

L'article 213 du même Code est remplacé par la disposition suivante:

« *Article 213.* — Pour déterminer le capital libéré et les bénéfices antérieurement réservés à envisager en

in geval van splitsing bij elk van de overnemende of verkrijgende vennootschappen in aanmerking worden genomen, en bij het bepalen van de in artikel 211, § 2, vermelde vermindering, worden die vennootschappen geacht het gestorte kapitaal, de belaste reserves en de vrijgestelde reserves van de gesplitste vennootschap evenredig met de fiscale nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbreng te hebben overgenomen of verkregen ».

#### Art. 6

Artikel 214 van hetzelfde Wetboek gewijzigd bij artikel 21 van de wet van 28 juli 1992, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« *Artikel 214.* — § 1. Behoudens wanneer een binnenlandse vennootschap wordt omgezet in een landbouwvennootschap die niet voor de heffing van de vennootschapsbelasting heeft gekozen, en niettegenstaande het bepaalde van artikel 210, § 1, 3<sup>o</sup>, blijft belastingheffing ingevolge de artikelen 208 en 209 achterwege bij het aannemen van een andere rechtsvorm, wanneer de waardering van de activa- en passivabestanddelen, met inbegrip van het kapitaal en de reserves, geen wijziging ondergaat naar aanleiding van de verrichting. Artikel 212 is van toepassing op de aldus omgezette vennootschappen.

Artikel 212 is mede van toepassing ingeval vennootschappen die zijn opgericht in een der vormen bepaald in het Wetboek van koophandel, met vrijstelling van belasting zijn omgezet vóór de inwerkingtreding van de wet van 23 februari 1967 tot wijziging, wat de omzetting van vennootschappen betreft, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

§ 2. Voor de toepassing van de artikelen 212 en 213 worden de fusies, splitsingen en omzettingen, alsmede de inbreng van één of meer bedrijfsafdelingen of takken van werkzaamheid of van een algemeenheid van goederen waarin de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen voorheen met vrijstelling van belasting hebben deelgenomen, geacht niet te hebben plaatsgevonden. »

#### Art. 7

Artikel 345, § 1, eerste lid, 1<sup>o</sup>, van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij artikel 36 van de wet van 28 juli 1992 en bij artikel 19 van de wet van 28 december 1992, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« 1<sup>o</sup> een verrichting als vermeld in de artikelen 46, § 1, eerste lid, 2<sup>o</sup>, 211, § 1, eerste lid of 344, § 2, wel degelijk beantwoordt aan rechtmatige financiële of economische behoeften; ».

cas de scission dans le chef de chacune des sociétés absorbantes ou bénéficiaires et pour déterminer la réduction visée à l'article 211, § 2, ces sociétés sont censées avoir repris ou reçu le capital libéré, les réserves taxées et immunisées de la société scindée, proportionnellement à la valeur fiscale nette des apports effectués par cette dernière à chacune d'elles ».

#### Art. 6

L'article 214 du même Code modifié par l'article 21 de la loi du 28 juillet 1992, est remplacé par la disposition suivante:

« *Article 214.* — § 1<sup>er</sup>. Sauf dans les cas où une société résidente est transformée en une société agricole qui n'a pas opté pour l'assujettissement à l'impôt des sociétés, et nonobstant les dispositions de l'article 210, § 1<sup>er</sup>, 3<sup>o</sup>, l'imposition prévue aux articles 208 et 209 ne s'applique pas lors de l'adoption d'une autre forme juridique lorsque l'évaluation des éléments de l'actif et du passif, y compris le capital et les réserves, n'est pas modifiée à l'occasion de l'opération. L'article 212 est applicable aux sociétés ainsi transformées.

L'article 212 est également applicable dans les cas où des sociétés constituées sous l'une des formes prévues au Code de commerce ont été transformées en exemption d'impôt avant l'entrée en vigueur de la loi du 23 février 1967 modifiant, en ce qui concerne la transformation de sociétés, les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

§ 2. Pour l'application des articles 212 et 213, les fusions, scissions, transformations et apports d'une ou plusieurs branches d'activité ou d'une universalité de biens auxquels les sociétés absorbées, scindées ou transformées ont participé antérieurement en exemption d'impôt sont censés n'avoir pas eu lieu. »

#### Art. 7

L'article 345, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup>, du même Code, modifié par l'article 36 de la loi du 28 juillet 1992 et par l'article 19 de la loi du 28 décembre 1992, est remplacé par la disposition suivante:

« 1<sup>o</sup> qu'une opération visée aux articles 46, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2<sup>o</sup>, 211, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, ou 344, § 2, réponde bien à des besoins légitimes de caractère financier ou économique; ».

## Art. 8

Artikel 31 van de wet van 28 december 1990 betreffende verscheidene fiscale en niet-fiscale bepalingen, wordt aangevuld met de volgende leden:

« In die gevallen worden de afschrijvingen, investeringsaftrekken, minderwaarden of meerwaarden en het werkelijk gestorte maatschappelijk kapitaal bij de vennootschappen die de taken van de in het eerste lid bedoelde instellingen overnemen hetzij voor het Vlaamse Gewest, het Waalse Gewest of het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest, bepaald alsof de verrichtingen niet hadden plaatsgevonden.

De bepalingen van het Wetboek van de inkomstenbelastingen die van toepassing zijn op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarderings, subsidies, vorderingen, meerwaarden en reserves die bij de bij die verrichtingen ontbonden instellingen bestonden, blijven van toepassing op de daaruit ontstane vennootschappen op de wijze en onder de voorwaarden als daarin zijn gesteld, in zoverre die bestanddelen erin worden teruggevonden.

Die verrichtingen mogen niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke termijn voor herbelegging van de aan die voorwaarden onderworpen meerwaarden wordt verlengd ».

## Art. 9

§ 1. De artikelen 1 tot 7 zijn van toepassing op de verrichtingen die plaatsvinden vanaf de datum van inwerkingtreding van de wet van ... tot wijziging, wat de fusies en splitsingen van vennootschappen betreft, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935.

§ 2. Artikel 8 treedt in werking op 1 januari 1990.

## Art. 8

L'article 31 de la loi du 28 décembre 1990 relative à diverses dispositions fiscales et non fiscales est complété par les alinéas suivants:

« Dans ces cas, les amortissements, déductions pour investissement, moins-values ou plus-values et le capital social réellement libéré sont déterminés comme si les opérations n'avaient pas eu lieu, dans le chef des sociétés qui absorbent, que ce soit au bénéfice de la Région flamande, de la Région wallonne ou de la Région de Bruxelles-capitale, les branches d'activité des institutions visées à l'alinéa 1<sup>er</sup>.

Les dispositions du Code des impôts sur les revenus applicables aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsides, créances, plus-values et réserves existant dans le chef des sociétés qui sont dissoutes à l'occasion de ces opérations, continuent à s'appliquer aux sociétés qui en sont issues selon les modalités et aux conditions prévues par ce Code dans la mesure où ces éléments s'y retrouvent.

Ces opérations ne peuvent avoir pour effet une prolongation du délai de remploi des plus-values soumises à cette condition au-delà du terme initialement prévu ».

## Art. 9

§ 1<sup>er</sup>. Les articles 1<sup>er</sup> à 7 sont applicables aux opérations effectuées à partir de la date d'entrée en vigueur de la loi du ... modifiant, en ce qui concerne les fusions et scissions de sociétés, les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935.

§ 2. L'article 8 produit ses effets le 1<sup>er</sup> janvier 1990.