

Overnamerente ook na fusie aftrekbaar

Rente in verband met de financiering van een overname van een winningsbedrijf blijft ook aftrekbaar na het verdwijnen van de vennootschap als gevolg van een juridische fusie. Dat blijkt uit een recente uitspraak van rechtbank Den Haag.

X bv (X) is actief in de olie- en gasindustrie. X is houder van winningsvergunningen als bedoeld in de Mijnbouwwet (Mbw) en oefent een winningsbedrijf uit. Op grond van de Mbw is X onderworpen aan de heffing van winstaandeel. X vormt een fiscale eenheid voor de vennootschapsbelasting met moeder-vennootschap M bv (M).

In 2009 neemt X de aandelen in D bv (D) over. D beschikt over een aantal deelnemingen, waaronder een deelneming in E bv (E). E oefent net als X een winningsbedrijf uit. X financiert de overnamesom van 320 miljoen euro met een lening van M. X lost de lening gedeeltelijk af door overdracht van de deelnemingen van D aan M, met uitzondering van de deelneming in E. De aandelen E worden per 1 oktober 2009 overgedragen aan X. E en X fuseren per dezelfde datum door middel van een juridische fusie. X is de verkrijgende en E de verdwijnende vennootschap. Er blijft een restschuld over van 139 miljoen euro. In boekjaar 2009 bedraagt de rente over deze restschuld 2,6 miljoen euro. X brengt de rente in mindering op haar resultaat voor het winstaandeel.

De inspecteur accepteert de renteaftrek niet, omdat de rentekosten samenhangen met het houden van een deelneming. Deelneming en schuld behoren niet tot het winningsbedrijf van X, ook niet na de fusie; er is dan weliswaar geen sprake meer van het houden van een deelneming, maar dat neemt niet weg dat de acquisitieschuld zowel in historisch als in functioneel opzicht nog steeds hetzelfde karakter heeft.

De rechtbank stelt voorop dat het winningsbedrijf van E door de fusie geheel is opgegaan in dat van X. In artikel 68 Mbw is

onder meer het totaalwinstbegrip van artikel 3.8 IB 2001 van overeenkomstige toepassing verklaard voor de heffing van winstaandeel. Dat geldt dan ook voor de regels van de vermogensetikettering bij de vaststelling van winstaandeel. De deelneming is als gevolg van de fusie verdwenen. Met uitzondering van het met de deelneming corresponderende eigen vermogen, zijn alle activa en passiva overgegaan naar X. Dat betekent dat X op grond van de regels van de vermogensetikettering X de schuld mag heretiketteren naar hetgeen voor de deelneming in de plaats is gekomen: en dat is het winningsbedrijf van oorspronkelijk E dat is opgegaan in dat van X. De juridische fusie werkt terug tot 1 oktober 2009, dus is die datum het eerste moment waarop X de schuld aan M mag heretiketteren. X mag de resterende schuld vanaf die datum toerekenen aan het gefuseerde winningsbedrijf en de rente in aftrek brengen.

Bron: Rechtbank Den Haag 29 december 2016, nr. 15/7291,
ECLI:NL:RBDHA:2016:16566

 **Voor de bepaling van het winstaandeel volgt de Mijnbouwwet het totaalwinstbegrip uit de inkomstenbelasting. Dat geldt ook voor de vraag of de overnameschuld mag worden geheretiketteerd. In deze zaak over boekjaar 2009 was overigens nog geen sprake van de met ingang van boekjaar 2012 geldende renteaftrekbeperkingen voor overnameholdings, die ook gelden bij juridische fusie.¹ ◀**

Noot

1 Zie artikel 14b lid 9 e.v. Vpb

'De deelneming is als gevolg van de fusie verdwenen'