



Hoe werken huwelijkse voorwaarden?

In het kader van het risicomanagement kunnen een ondernemer en partner er voor kiezen om een huwelijksgemeenschap uit te sluiten, om te voorkomen dat de niet-ondernemende echtgenote met zaaksschulden wordt geconfronteerd. Bij faillissement blijft uw partner mogelijk buiten schot.

Huwelijkse voorwaarden

Trouwen op basis van huwelijkse voorwaarden kan in beginsel op twee manieren. Er is sprake van 'koude uitsluiting' of een beperkte gemeenschap.

Koude uitsluiting

Bij 'koude uitsluiting' is iedere vorm van gemeenschappelijk vermogen (bezit en inkomen) uitgesloten. Het is een uitsluiting van gemeenschap.

Beperkte gemeenschap

Bij beperkte gemeenschap van goederen is er sprake van een gemeenschappelijk deel, en een privédeel. Er kan bijvoorbeeld gekozen worden voor een vastgelegd gemeenschappelijk deel, bijvoorbeeld de inboedel van het huis, waarbij de rest privébezit van de afzonderlijke echtelieden is. Ook kan voor het omgekeerde gekozen worden, dus dat er gemeenschap is in alle goederen, behalve bepaalde vastgelegde zaken (bijvoorbeeld goederen die men al bezat voorafgaand aan het huwelijk, schenking, of erfrecht).

Indien de huwelijkse voorwaarden nog opgemaakt moeten worden, kan de belastingdienst stellen dat er sprake is

van een schenking.

Alsnog huwelijkse voorwaarden laten opmaken?

Verrekenbeding

In de meeste huwelijkse voorwaarden wordt, al dan niet in combinatie met varianten van een huwelijksgemeenschap, de huwelijksvermogensrechtelijke betrekking tussen (aanstaande) echtgenoten verbintenisrechtelijk, oftewel met (geld)vorderingen/schulden, vormgegeven. We spreken dan over verrekenbedingen, waaruit verrekenvorderingen en verreken-schulden tussen de echtgenoten kunnen ontstaan. In de toelichting vindt u meerdere vormen van bedingen.

Afhankelijk van uw verrekenbeding zal het resultaat uit onderneming al dan niet verrekend worden met uw partner.

Finaal verrekenbeding

In de meeste huwelijkse voorwaarden is een zogenaamd finaal of periodiek

verrekenbeding opgenomen. Een finaal verrekenbeding wil zeggen dat echtgenoten met elkaar afspreken dat zij aan het einde van het huwelijk met elkaar afrekenen alsof zij in gemeenschap van goederen zijn gehuwd. Naar de buitenwereld toe zijn zij in koude uitsluiting gehuwd, maar onderling hebben ze afgesproken de waarde van alle bezittingen en schulden 50/50 te delen. Daar valt de waarde van de onderneming dus ook gewoon onder.

Periodieke verrekenbeding

Bij een periodieke verrekenbeding hebben echtgenoten afgesproken aan het eind van elk jaar met elkaar te verrekenen wat zij dat jaar hebben gespaard van hun inkomen, met andere woorden, wat niet is uitgegeven aan de huishouding

Let op! Bij niet-uitgevoerd periodiek verrekenbeding valt de onderneming bij echtscheiding in de gemeenschap van goederen. In het ergste geval – bij een lage rentabiliteit – moet de onderneming geliquideerd worden om de ex haar deel te kunnen geven.

Belastingvoordeel

Het kan een belastingvoordeel opleveren als uw vrouw vanuit haar eigen vermogen vermogensbestanddelen ter beschikking stelt aan uw onderneming. Het voordeel ontstaat als u tegen een hoger IB-tarief belast wordt dan uw vrouw.

Met vermogensbestanddelen wordt gelijkgesteld:

- Een vordering.
- Een overeenkomst van levensverzekering
- Een vruchtgebruik op ter beschikking gestelde zaken.
- Een koopoptie op zaken die (door derden) aan de onderneming ter beschikking worden gesteld.
- Als onderneming reeds bestaat en huwelijkse voorwaarden moeten nog opgemaakt worden: een onderbedelingsvordering

Let op: wanneer uw partner u uit haar of zijn vermogen een lening wil verschaffen is het van belang een leningovereenkomst te laten opmaken. Daarmee wordt zoveel mogelijk vermeden dat een curator bij een onverhoopt faillissement van de onderneming de overeenkomst ten behoeve van de zaak kan vernietigen. Hetzelfde geldt bij een onverhoopte echtscheiding.

Weet u wat de gevolgen zijn van niet-verrekenen?

Gevolgen van niet-verrekenen

Bij een periodieke verrekenbeding hebben echtgenoten afgesproken aan het eind van elk jaar met elkaar te verrekenen wat zij dat jaar hebben gespaard van hun inkomen, met andere woorden, wat niet is uitgegeven aan de huishouding. Bijna geen enkel echtpaar doet dit. Als dat tijdens het huwelijk niet is gebeurd, moet het alsnog achteraf bij echtscheiding.

Onderneming moet gedeeld worden!

De Hoge Raad besloot in 2012 dat indien de directeur/grootaandeelhouder de aandelen in zijn B.V. heeft gefinancierd

accountenz,
breda

met inkomen dat verrekend had moeten worden volgens de huwelijkse voorwaarden, hij de waarde van die aandelen bij echtscheiding (alsnog) dient te verrekenen met zijn echtgenote.

Winst is niet te compenseren met verlies

Een uitspraak van Hof Amsterdam die recentelijk is gepubliceerd is typerend voor de uitwerking van het periodiek verrekenbeding bij ondernemers. Partijen hebben huwelijkse voorwaarden met een periodiek verrekenbeding. Zij gaan scheiden. De man drijft een onderneming.

De vrouw stelt dat de winst telkens in de onderneming is geïnvesteerd terwijl deze eigenlijk elk jaar verrekend had moeten worden. Dit moet dus alsnog gebeuren. De winsten in sommige jaren zijn echter gebruikt om verliezen in andere jaren te dekken. Per saldo is er tijdens het huwelijk een verlies geleden.

Het hof oordeelt dat geen verliesverrekening plaatsvindt. In de goede jaren moet het positieve saldo met de vrouw verrekend worden (en als dat niet is gebeurd, moet dat bij de echtscheiding alsnog gebeuren) en in de slechte jaren komt het verlies uitsluitend voor rekening van de man.

Rekening-courantschuld

Voorts is er bij Hof Den Haag een zaak geweest waarin de man via de rekening-courant veel gezinsuitgaven had betaald. Deze man moest wél de waarde van de aandelen met zijn vrouw verrekenen, maar mocht de rekening-courantschuld niet op de waarde in mindering brengen.



Deze ondernemers hadden dus nog beter in gemeenschap getrouwd kunnen zijn!

Inschrijving huwelijksgoederenregister vereist voor derdenwerking

Aan het overeengekomen regime kan derdenwerking worden gegeven door de akte van huwelijkse voorwaarden (of de relevante delen daarvan) in te schrijven

in het bij de rechtbank ondergebrachte huwelijksgoederenregister.

De derdenwerking betekent dat de echtgenoten het door hen gekozen huwelijksvermogensregime kunnen tegenwerpen aan derden, bijvoorbeeld in het geval een schuldeiser vanwege een vermeende huwelijksgemeenschap beslag wil leggen op een bepaald (gemeenschappelijk) goed terwijl de echtgenoten iedere vorm van huwelijks-gemeenschap hebben uitgesloten.

Hebben uw huwelijkse voorwaarden derdenwerking?

Indien de huwelijkse voorwaarden vóór het huwelijk worden gesloten, dan krijgen de huwelijkse voorwaarden derdenwerking vanaf het moment van inschrijving in het bedoelde register.

Worden de huwelijkse voorwaarden tijdens het huwelijk aangegaan of gewijzigd, dan kent de derdenwerking een wachttijd van veertien dagen (na inschrijving in het register; zie art. 1:120(2) BW).

Huwelijkse voorwaarden kunnen worden ingeschreven in het huwelijksgoederenregister van de rechtbank van het arrondissement waarin de gemeente van de huwelijksvoltrekking is gelegen. Het is een voor iedereen toegankelijk register.

Tot slot

De ketenaansprakelijkheid kan grote financiële gevolgen voor uw onderneming hebben. Neem voor meer informatie contact met één van onze belastingadviseurs Marcel de Bree of Steven Heller op 0161 – 43 15 99.

accountenz,
breda

