BIJLAGE

Concept uitwerking ministeriële regeling

Artikel ..

De Uitvoeringsregeling loonbelasting 2011 wordt als volgt gewijzigd:

Artikel 3.0 wordt vervangen door:

Artikel 3.0 Fictie verhandelbaarheid aandelen

1. Bij opkoop van een deel van de aandelen van een niet-beursgenoteerde onderneming waarin een werknemer aandelen heeft verkregen bij uitoefening van een aandelenoptierecht als bedoeld in artikel 10a, eerste lid, van de wet, waarop artikel 10a, eerste lid, onderdeel a, van de wet nog geen toepassing heeft gevonden en waarbij voor deze aandelen op basis van inschrijving door de inhoudingsplichtige wordt bepaald voor welk deel die werknemer zijn aandelen kan vervreemden, worden deze aandelen geacht verhandelbaar te worden in de zin van artikel 10a, eerste lid, onder 2°, van de wet:

a. ingeval de werknemer zich heeft ingeschreven: voor het aantal aandelen dat de werknemer feitelijk op basis van de uitkomst van de inschrijving kan vervreemden;

b. ingeval de werknemer zich niet heeft ingeschreven, maar wel had kunnen inschrijven: voor het aantal aandelen dat de werknemer indien hij zich had ingeschreven had kunnen vervreemden, zijnde de verhouding tussen het maximaal op te kopen aantal aandelen en het maximaal aan te bieden aantal aandelen van alle werknemers die zich konden inschrijven, vermenigvuldigd met het aantal aandelen, bedoeld in de aanhef, van de werknemer, met dien verstande dat indien de opkoop feitelijk geen doorgang vindt het aantal aandelen dat hij had kunnen vervreemden op nihil wordt gesteld.

2. De inhoudingsplichtige administreert bij de loonadministratie:

a. het aanbod van degene die de aandelen wil opkopen en de voorwaarden die hierbij worden gesteld;

b. de beschrijving van het proces van inschrijving voor de opkoop;

c. welke werknemers zich kunnen inschrijven en voor welk deel van hun aandelen;

d. welke werknemers zich hebben ingeschreven en welk deel van hun aandelen zij feitelijk vervreemden.

Toelichting

Algemeen

Ingevolge het Wetsvoorstel aanpassing fiscale regeling aandelenoptierechten worden aandelenoptierechten met ingang van 1 januari 2022 in de heffing betrokken op het moment dat de bij uitoefening van een aandelenoptierecht verkregen aandelen verhandelbaar worden. Om tegemoet te komen aan situaties waarin het verhandelbaar worden van aandelen afhankelijk is van bepaalde onzekere factoren die grotendeels buiten de invloedsfeer van de betreffende werknemer liggen, wordt een fictie opgenomen inzake de verhandelbaarheid van aandelen in de situatie dat via inschrijving een deel van de aandelen van een niet-beursgenoteerde onderneming wordt opgekocht.

Artikelsgewijs

Artikel I, onderdeel A (artikel 3.0 van de Uitvoeringsregeling loonbelasting 2011)

Het huidige artikel 3.0 URLB 2011 komt per 1 januari 2022 te vervallen vanwege het per die datum vervallen van de regeling voor start-ups met een zogenoemde S&O-startersverklaring zoals opgenomen in het tot 1 januari 2022 geldende artikel 10a, negende tot en met elfde lid, Wet LB 1964.

Op basis van de per 1 januari 2022 in te voeren regeling in artikel 10a Wet LB 1964 wordt een aandelenoptierecht in de heffing betrokken op het moment dat de bij uitoefening van het aandelenoptierecht verkregen aandelen verhandelbaar worden. Dit betreft het kunnen vervreemden van de aandelen ongeacht of men die aandelen op dat moment ook feitelijk vervreemdt.

In het per 1 januari 2022 in te voeren artikel 10a, veertiende lid, Wet LB 1964 is een delegatiegrondslag opgenomen om in het geval dat het verhandelbaar worden van de bij uitoefening van een aandelenoptierecht verkregen aandelen deels of geheel afhankelijk is van onzekere factoren die grotendeels buiten de invloedsfeer van de werknemer liggen, bij ministeriële regeling nadere regels te kunnen stellen met betrekking tot situaties waarin bepaalde aandelen voor de toepassing van het per 1 januari 2022 geldende artikel 10a, eerste lid, onder 2°, Wet LB 1964 worden geacht niet, deels of geheel verhandelbaar te worden. Zoals in het algemeen deel van deze toelichting is aangegeven wordt in het nieuwe artikel 3.0 URLB 2011 een specifieke regeling opgenomen inzake de verhandelbaarheid van aandelen in de situatie dat via inschrijving een deel van de aandelen van een niet-beursgenoteerde onderneming worden opgekocht. Bij een dergelijke opkoop van de aandelen is het verhandelbaar worden van een deel van de aandelen die een betreffende werknemer bij uitoefening van zijn aandelenoptierecht heeft verkregen daardoor afhankelijk van onder meer de mate van inschrijving voor de opkoop door andere werknemers die eveneens de mogelijkheid krijgen een deel van hun aandelen te vervreemden. Daarbij kan het überhaupt doorgaan van de voorgenomen opkoop van een deel van de aandelen, bijvoorbeeld door een externe investeerder, ook afhangen van het aantal aandelen dat na afloop van de inschrijvingsronde door de werknemers blijkt te worden aangeboden. Het door de werknemer in een dergelijke situatie kunnen vervreemden van de bij uitoefening verkregen aandelen is afhankelijk van onzekere factoren die grotendeels buiten de invloedsfeer van de betreffende werknemer liggen. Daarom wordt in een dergelijke situatie voor de werknemer die zich daadwerkelijk inschrijft – en dus actief gebruikmaakt van de mogelijkheid om (een deel van) zijn aandelen te kunnen vervreemden – rekening gehouden met de feitelijke uitkomst van de inschrijving. Hiertoe wordt in artikel 3.0, eerste lid, aanhef en onderdeel a, URLB 2001 bepaald dat voor de werknemer die zich inschrijft voor de betreffende opkoop alleen die aandelen geacht worden verhandelbaar te worden die hij feitelijk op basis van de uitkomst van de inschrijving kan vervreemden. Dit betekent ook dat als de gehele opkoop achteraf geen doorgang vindt omdat het totale aanbod van de werknemers die zich hebben ingeschreven niet toereikend is om tegemoet te komen aan de minimale vraag van de investeerder er geen aandelen verhandelbaar worden geacht.

Voor de werknemer die ervoor kiest zich niet in te schrijven – en dus zelf actief de mogelijkheid om (een deel van) zijn aandelen te kunnen vervreemden aan zich voorbij laat gaan – is in artikel 3.0, eerste lid, aanhef en onderdeel b, URLB 2011 bepaald dat geacht wordt verhandelbaar te worden hetgeen hij had kunnen vervreemden indien hij zich wél had ingeschreven onder de aanname dat elke werknemer die zich kon inschrijven dat ook heeft gedaan. Dit betreft het deel dat volgt uit de breuk van het maximaal op te kopen aantal aandelen afgezet tegen het maximaal aan te bieden aantal aandelen van de werknemers die zich konden inschrijven. Ook voor deze werknemer geldt dat als de gehele opkoop achteraf geen doorgang vindt er geen aandelen verhandelbaar worden geacht.

Toepassing van artikel 3.0 URLB 2001 is overigens alleen aan de orde als het aandelenoptierecht van de werknemer waarbij de aandelen bij uitoefening daarvan zijn verkregen nog niet in de heffing is betrokken. Als de werknemer bijvoorbeeld gebruikmaakt van de per 1 januari 2022 in te voeren keuzeregeling van artikel 10a, twaalfde lid, Wet LB 1964 wordt het aandelenoptierecht al in de heffing betrokken op het moment van uitoefening van dat aandelenoptierecht.

Bovenstaande wordt nader toegelicht aan de hand van het volgende gestileerde voorbeeld:

Stel er zijn 100 werknemers met ieder 50 aandelen die zij hebben verkregen bij uitoefening van een aandelenoptierecht dat nog niet in de heffing is betrokken. In totaal betreft dit dus 5.000 aandelen. Een investeerder wil 1.000 aandelen kopen. Dat is 1.000/5.000 = 20%. Elke werknemer kan voor 40% van zijn aandelen inschrijven, dat is voor 20 aandelen per werknemer. Als het aantal aangeboden aandelen hoger is dan de vraag, wordt er evenredig over de ingeschreven werknemers toegedeeld.

Er zijn verschillende situaties denkbaar:

1. 50 werknemers schrijven zich in, 50 niet.

   De 50 ingeschreven werknemers hebben samen 2.500 aandelen.

   Aangeboden zijn 50 x 20 = 1.000 aandelen. De vraag is 1.000 aandelen.

2. 70 werknemers schrijven zich in, 30 niet. De 70 ingeschreven werknemers hebben samen 3.500 aandelen.

   Aangeboden zijn 70 x 20 = 1.400 aandelen. De vraag is 1.000 aandelen.

3. 35 werknemers schrijven zich in, 65 niet. De 35 ingeschreven werknemers hebben samen 1.750 aandelen.

   Aangeboden zijn 35 x 20 = 700 aandelen. De vraag is 1.000 aandelen.

Uitwerking

1. De werknemer die zich heeft ingeschreven:

   - heeft 40% van zijn aandelen, dus 20 aandelen aangeboden;

   - kan als uitkomst van de inschrijving 1.000/2.500 = 40% van zijn aandelen vervreemden;

   - 20 aandelen worden verhandelbaar geacht.

   De werknemer die zich *niet* heeft ingeschreven:

   - heeft geen aandelen aangeboden;

   - had als hij zich wel had ingeschreven, onder de aanname dat iedereen die zich kon inschrijven dat ook heeft gedaan, 1.000/5.000 = 20% van zijn aandelen

kunnen vervreemden;

- 10 aandelen worden verhandelbaar geacht.

2. De werknemer die zich heeft ingeschreven:

   - heeft 40% van zijn aandelen, dus 20 aandelen aangeboden;

   - kan als uitkomst van de inschrijving 1.000/3.500 = 28,6% van zijn aandelen vervreemden.

   - 14 aandelen worden verhandelbaar geacht.

   De werknemer die zich *niet* heeft ingeschreven:

   - heeft geen aandelen aangeboden;

   - had als hij zich wel had ingeschreven, onder de aanname dat iedereen die zich kon inschrijven dat ook heeft gedaan, 1.000/5.000 = 20% van zijn aandelen kunnen vervreemden;

   - 10 aandelen worden verhandelbaar geacht.

3. De werknemer die zich heeft ingeschreven:

   - heeft 40% van zijn aandelen, dus 20 aandelen aangeboden;

   - kan als uitkomst van de inschrijving 700/1.750 = 40% van zijn aandelen vervreemden;

   - 20 aandelen worden verhandelbaar geacht.

   De werknemer die zich *niet* heeft ingeschreven:

   - heeft geen aandelen aangeboden;

   - had als hij zich wel had ingeschreven, onder de aanname dat iedereen die zich kon inschrijven dat ook heeft gedaan, 1.000/5.000 = 20% van zijn aandelen kunnen vervreemden;

   - 10 aandelen worden verhandelbaar geacht.

Stel dat de investeerder de opkoop alleen wil laten plaatsvinden als hij ook daadwerkelijk 1.000 aandelen kan overnemen, dan zou de opkoop in situatie 3 uiteindelijk geen doorgang vinden. Er worden immers slechts 700 aandelen te koop aangeboden. In dat geval wordt bij zowel de werknemer die zich heeft ingeschreven als bij de werknemer die zich niet heeft ingeschreven niets in de heffing betrokken. Bij de eerstgenoemde werknemer omdat hij feitelijk als uitkomst van de inschrijving geen aandelen kan vervreemden. Bij de laatstgenoemde werknemer vanwege het in die situatie in artikel 3.0, eerste lid, onderdeel b, URLB 2011 op nihil stellen van hetgeen hij had kunnen vervreemden.

Om vast te kunnen stellen welk deel van de aandelen op basis van artikel 3.0, eerste lid, URLB 2011 verhandelbaar wordt geacht, wordt in artikel 3.0, tweede lid, URLB 2011 vastgelegd welke gegevens de inhoudingsplichtige moet vastleggen en bij zijn loonadministratie moet bewaren. Dit betreft het aanbod van de opkoop en de voorwaarden die hierbij worden gesteld, een beschrijving van het proces van inschrijving, de werknemers die kunnen deelnemen aan de inschrijving en voor

welk deel van de aandelen en de uitkomsten van de inschrijving, dus wie zich daadwerkelijk hebben ingeschreven en welk deel van de aandelen zij feitelijk vervreemden.

Het gaat hierbij om gegevens waar de inhoudingsplichtige zelf al los van de belastingheffing over moet beschikken om het aanbod tot opkoop van een deel van de aandelen via inschrijving vorm te kunnen geven en uit te kunnen voeren. Dat deze gegevens vervolgens mede ten behoeve van de belastingheffing bij de loonadministratie moeten worden bewaard, leidt dus niet tot aanvullende administratieve lasten.