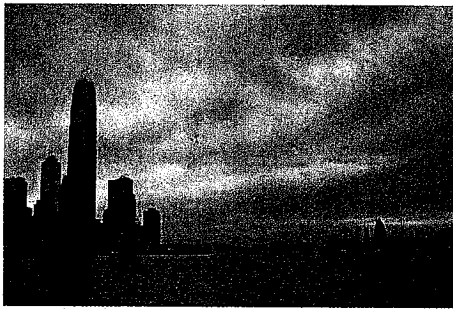


Belastingverdrag met Hong Kong


Op 22 maart 2010 heeft Minister de Jager het belastingverdrag met Hong Kong ondertekend. Het verdrag bepaalt onder andere dat de bronbelasting op dividenden – vanuit Nederlands perspectief – omlaag gaat van 15 procent naar tien procent of nul procent. Het 0%-tarief is van toepassing op een aantal nader geduide gerechtigden met een belang van minimaal tien procent van het aandelenkapitaal in de dividendbetalende vennootschap. Het verdrag stelt daarbij ook eisen aan de verhandelbaarheid van de aandelen. Het 0%-tarief ziet ook op dividenden die worden ontvangen door gekwalificeerde verzekeringsmaatschappijen, banken, pensioenfondsen, topholdings met een sturende functie binnen een internationaal concern en een aantal



De Nederlandse wet kent een aantal zogenoemde eindheffingen. Zo kent de Wet op de vennootschapsbelasting een eindheffing in geval:

- vermogensbestanddelen zijn overgebracht naar een door de vennootschap gedreven onderneming in het buitenland indien de vennootschap haar feitelijke leiding wenst omzetten naar het buitenland.
- vermogensbestanddelen zijn overgebracht naar het buitenland nadat de feitelijke leiding van de vennootschap was verplaatst naar het buitenland.

Nederland heft in deze gevallen kort gezegd over alle fiscaal beclaimde reserves in het ondernemingvermogen. De Europese Commissie acht deze eindheffingen in strijd met het Europees recht. In zuivere binnenlandse situaties vindt namelijk ook geen eindheffing plaats over aanwezige maar nog niet gerealiseerde meerwaarden. De Commissie wijst in dat kader op de arresten van het Hof van Justitie van de Europese Unie in de zaak Lasteyrie du Saillant (11 maart 2006) en de zaak N (7 september 2006). Inmiddels heeft de Commissie Nederland verzocht om aanpassing

andere aangewezen gerechtigden. Hong Kong en Nederland heffen geen bronbelasting op rente. Hong Kong zal de bronbelasting op royalty's stellen op maximaal drie procent van het bruto-bedrag. Het verdrag bevat ook een artikel over de uitwisseling van fiscale inlichtingen, conform de OESO-standaarden. Het verdrag moet nog in Nederland en Hong Kong officieel worden bekrachtigd. Pas daarna treedt deze in werking. 

Vermogensaftrek

De vennootschapsbelasting maakt een onderscheid tussen vreemd vermogen en eigen vermogen. De beloning voor het verstrekken van vreemd vermogen (rente) is in beginsel fiscaal aftrekbaar. De vergoeding op eigen vermogen (dividend) is echter niet aftrekbaar. Dit onderscheid maakt het voor vooral internationaal opererende bedrijven aantrekkelijk om een Nederlandse vennootschap zoveel mogelijk met vreemd vermogen te financieren. Hierdoor loopt de Nederlandse schatkist veel geld mis. De staatssecretaris van Financiën heeft de Studiecommissie belastingstelsel daarom verzocht naar mogelijke oplossingen voor de renteproblematiek te zoeken. De commissie heeft in dat kader 2 mogelijke oplossingen nader bezien:

- Defiscalisering van rente
- Invoering van een vermogensaftrek c.q. bijtelling


van deze eindheffingen. Als Nederland niet binnen twee maanden gehoor hieraan geeft, kan de Europese Commissie beslissen de zaak aan het Hof van Justitie van de Europese Unie voorleggen. Indien de Nederlandse overheid gevolg geeft aan het verzoek van de Europese Commissie, betekent dat de verplaatsing van een onderneming – binnen Europa – zonder directe heffing kan plaatsvinden. Ter behoud van haar heffingsrechten zal Nederland dan wel waarschijnlijk een zogenoemde conserverende aanslag opleggen. De belasting is dan wel verschuldigd, maar hoeft nog niet daadwerkelijk betaald te worden.



Defiscalisering rente

Defiscalisering houdt in dat alle rente verschuldigd door vennootschapsbelastingplichtige ondernemingen, niet aftrekbaar is. Daar staat tegenover dat alle rente die ontvangen is door dergelijke ondernemingen onbelast is, ongeacht wie de rente betaalt. De commissie komt tot de conclusie dat defiscalisering de concurrentiepositie van Nederland als vestigingsland schaadt en acht deze optie daarom geen verstandige weg.

Invoering vermogensaftrek

Een beter alternatief vindt de Commissie de invoering van een vermogensaftrek. Eigen vermogen en vreemd vermogen worden hierdoor gelijkler behandeld. Bovendien stimuleert deze maatregel de financiering met eigen vermogen. De commissie gaat daarbij uit van forfaitaire aftrek van bijvoorbeeld vier procent van het fiscaal eigen vermogen. Houdt de vennootschap deelnemingen in andere vennootschappen, dan komt de fiscale waarde van deze deelnemingen in mindering op het eigen vermogen. Hiermee voorkomt men 'dubbeltellingen' van het eigen vermogen, dat wil zeggen vermogensaftrek bij de moeder-vennootschap en vervolgens bij de dochter-vennootschap nog een vermogensaftrek over het kapitaal dat de moeder in de dochter heeft gestort. Is het saldo van het eigen vermogen verminderd met de fiscale waarde van de deelneming negatief, dan vindt een vermogensbijtelling plaats. Dit komt – indien sprake is van deelnemingen – er in feite op neer dat de rente die ziet op de financiering van deelnemingen tegen het forfaitaire percentage wordt teruggedraaid. 

Lening versus kapitaal

Intercompany financiering kan plaatsvinden door middel van een lening dan wel kapitaal. Hieronder wordt ingegaan in op enkele fiscale aspecten van deze financieringsmethoden.

Lening

De gelieerde schuldenaar kan de rente normaliter fiscaal aftrekken. Soms kunnen echter renteaftrekbeperkingen – zoals de zogenoemde thin-capregeling en anti-winstdrainageregeling – roet in het eten gooien. Bij het verstrekken van een lening is het dan ook altijd verstandig om vooraf een beoordeling te laten maken van de mogelijke fiscale gevolgen.

Bij de gelieerde debiteur is de ontvangen rente gewoon aan belastingheffing onderworpen. Als de schuldeiser en schuldenaar aan een zelfde belastingtarief zijn onderworpen bestaat er dus een evenwichtige situatie. Lopen de tarieven fiscaal uiteen dan wordt een fiscaal nadeel geleden als het tarief bij de schuldeiser hoger is dan van de schul-

denaar en een fiscaal voordeel in de omgekeerde situatie. Dit verklaart ook waarom in grensoverschrijdende situaties concernfinanciering als een middel voor tax planning wordt gebruikt.

Lijdt de gelieerde debiteur een verlies op de lening (bij voorbeeld bij faillissement van de dochtervennootschap) dan is dit verlies in beginsel fiscaal aftrekbaar. Stijgt de vordering later weer in waarde (omdat het weer beter gaat met de debiteur) dan vormt dit winst. Wordt de afgewaardeerde vordering kwijtgescholden, omgezet in kapitaal of vervreemd dan dient onder omstandigheden – op grond van fiscale anti-misbruikwetgeving – het eerder genomen afwaarderingsverlies weer tot de winst te worden gerekend. **fm**

Kapitaal

De financiering kan ook plaatsvinden in de vorm van kapitaal. Dit kan zowel in de vorm van civielrechtelijk kapitaal (als storting op aandelen) maar ook als zogenoemd informeel kapitaal.

Is sprake van kapitaalfinanciering, dan kan de schuldenaar de hierover betaalde vergoeding fiscaal niet aftrekken. Daar staat wel tegenover dat de schuldeiser (indien gevestigd in Nederland) over de bate (meestal) geen belastingheffing is verschuldigd op grond van de 'deelnemingsvrijstelling'. Dat zal het geval zijn als de moedervennootschap een aandelenbelang van vijf procent bezit in de dochtervennootschap.

Een vermogensverlies op een kapitaalverstrekking is – op grond van de deelnemingsvrijstelling – fiscaal niet aftrekbaar. Wel kan de moedervennootschap onder omstandigheden een fiscaal aftrekbaar liquidatie-verlies nemen als de dochtervennootschap is geliquideerd. Dit is echter niet altijd mogelijk. Vanuit het oogpunt van verliesneming verdient een lening dan ook vaak de voorkeur. **fm**

Transfer pricing documentatie en buitenland

Steeds meer landen introduceren transfer pricing-regels of scherpden deze aan. Het is belangrijk om deze ontwikkelingen goed in de gaten te houden en regelmatig te kijken of uw transfer pricingdocumentatie nog wel voldoet aan de huidige situatie en eisen. U zult maar een telefoontje krijgen van uw buitenlandse deelneming dat er binnen een hele korte termijn een functionele en een financiële analyse moet worden aangeleverd. Als het even tegenzit ook nog eens in lokale bewoording. Transfer pricing-risico's bestaan niet alleen in het niet hebben van goede documentatie, maar ook in het goed onderbouwen van de marges. Niet in ieder land is een zogenaamde 'benchmark studie' verplicht om uw marges te verdedigen. Zo kan het voorkomen dat u voor uw Nederlandse situ-

Lening ook fiscaal een lening?

Wordt in een intercompany geldverstrekking als een lening gepresenteerd, dan sluit de belastingheffing hierbij in principe aan. Op deze hoofdregel heeft de fiscale rechter echter een aantal uitzonderingen geformuleerd: de zogenoemde schijn-, deelnemers-, bodemloze put en onzakelijke lening.

Schijnlening

Bij een schijnlening wekken partijen naar buiten toe de indruk van een lening, maar in werkelijkheid hebben zij kapitaal ter beschikking willen stellen. De belastingheffing sluit dan aan bij de werkelijkheid; de 'lening' vormt dus fiscaal kapitaal.

Deelnemerslening

Van een deelnemerslening spreken we als de lening onder zodanige condities is verstrekt dat deze in feite vergelijkbaar is met 'echt' kapitaal. Fiscaal herkwalficeren we de lening dan tot kapitaal. Een deelnemerslening moet aan de volgende voorwaarden voldoen:

- De terugvergoeding is vrijwel geheel afhankelijk van de winst;
- De schuldeiser is niet gevestigd bij alle deelnemers van de lening;
- De schuldeiser is niet gevestigd in Nederland of een land waarvan de belastingheffing aanspraak maakt op de lening.

atie keurig op een rijtje heeft staan waarom u een bepaalde methode heeft gekozen en waarom uw marge zakelijk is. Maar het kan ook voorkomen dat het land waar uw deelneming is gevestigd, wél een volledige financiële analyse eist. In dergelijke gevallen is het toch handiger om vooraf voor zowel Nederland als het buitenland met goed op elkaar afgestemde documentatie te werken en één TP studie te hebben. Achteraf veel efficiënter en veel voordeliger. **fm**

Nieuwe Europese Verordening voor sociale zekerheid

Op 1 mei 2010 treedt de nieuwe Europese Verordening voor sociale zekerheid 883/04 in werking. Deze verordening vervangt de oude verordening 1408/71. Deze verordening regelt de sociale zekerheidspositie van werknemers, zelfstandigen en hun gezinsleden die binnen Europa grensoverschrijdend werken. In de hoofdregels van de verordening wijzigt niet zo heel veel. Het venijn zit hem in het detail. De drie belangrijkste wijzingen zijn de volgende:

- de maximale detacheringstermijn is verlengd van 12 maanden naar 24 maanden;
- de regels voor gelijktijdig werken in meerdere

Bodemlozeputlening

Is op het moment van het verstrekken van de financiering aanstonds duidelijk dat de gelieerde schuldenaar de lening (geheel of gedeeltelijk) niet kan terugbetalen dan is in zoverre sprake van een 'bodemlozeputlening'. Ook een dergelijke lening vormt fiscaal kapitaal.

De onzakelijke lening

Een onzakelijke lening kan zich voordoen als de gelieerde schuldeiser onvoldoende aflossingszekerheden heeft bedongen bij de gelieerde schuldenaar. Daardoor loopt hij een debiteurenrisico dat een onafhankelijke geldverstrekker (zoals een bank) niet zou hebben genomen. Een eventueel verlies op de onzakelijke lening is dan mogelijk niet aftrekbaar.

Uit het voorgaande volgt dat wat naar buiten toe als een lening wordt gepresenteerd (bijvoorbeeld in de jaarrekening) fiscaal niet zonder meer als een lening wordt behandeld. Bij de vraag of sprake is van een 'echte' lening speelt de aanwezigheid van een schriftelijke leningsovereenkomst en de zakelijkheid van de voorwaarden waaronder deze is aangegaan een prominente rol. **fm**

landen zijn aangescherpt. Om in het woonland verzekerd te blijven zal nu een substantieel gedeelte (minimaal 25%) in het woonland gewerkt moeten worden;

- voor werknemers in de transportsector zal vaker dan voorheen sociale zekerheid in het woonland ontstaan, terwijl deze werknemers voorheen doorgaans verzekerd waren in het land waar hun werkgever was gevestigd.

De nieuwe verordening kent een overgangsregeling van maximaal 10 jaar voor op 1 mei 2010 bestaande situaties zolang deze na 1 mei ongewijzigd blijven. Het verdient aanbeveling dat werkgevers hun personeelsbestand doorlichten en de verzekeringspositie van hun internationaal werkende personeel tegen het licht houden om te bepalen of zij 'compliant' zijn waar het sociale zekerheidsverplichtingen betreft.

