

Samenvatting

Aanleiding

X heeft een bilateraal verzoek ingediend om zekerheid vooraf te krijgen over verrekenprijzen.

Feiten

X is een in Nederland gevestigde entiteit van de B-groep. De B-groep is een internationaal concern actief in de productie en verkoop van bepaalde producten. Y, gevestigd buiten de EU, vormt het operationele hoofdkantoor van de B-groep. X heeft contracten met (gelieerde) productievenootschappen in het buitenland en verkoopt de producten aan klanten in bepaalde regio's. Hiertoe heeft Y een licentie aan X verstrekt. X verricht haar activiteiten onder aansturing en regie van Y en loopt hierbij beperkte risico's.

Rechtskader

Het verzoek van X ziet op het verkrijgen van zekerheid vooraf over de vaststelling van een zakelijke beloning (een arm's-lengthbeloning). Relevant is hierbij het Besluit van 19 juni 2019, nr. 2019/13003, waarin de kaders voor het verkrijgen van zekerheid vooraf zijn gegeven met betrekking tot rulings met een internationaal karakter en de Regeling laagbelastende staten en gebieden van 19 juni 2019, nr. 2019/13004, zoals die is gewijzigd bij artikel VII van de Regeling van de Staatssecretaris van 18 december 2019, nr. 2019-0000199975, Stcrt. 2019. Het arm's-lengthbeginsel is in Nederland gecodificeerd door artikel 8b van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 (Wet Vpb) en in het OESO-modelverdrag ter voorkoming van dubbele belastingheffing in artikel 9. In het OESO-commentaar op artikel 9 van het OESO-modelverdrag en de Transfer Pricing Guidelines for Multinational Enterprises and Tax Administrations (OESO-richtlijnen) wordt het arm's-lengthbeginsel van een nadere invulling voorzien. De OESO-richtlijnen geven een internationaal geaccepteerde invulling aan het arm's-lengthbeginsel en worden daarom in het verrekenprijzbesluit van 11 mei 2018 (2018-6865) als een passende uitleg en verduidelijking van het in artikel 8b Wet Vpb omschreven beginsel gezien.

Overwegingen

- g Ca. 2019 heeft de Belastingdienst, zonder eenduidig vast te stellen of aan alle voorwaarden voor het in behandeling nemen van een verzoek om zekerheid vooraf is voldaan, de overeenstemming tussen de bevoegde autoriteiten uitgewerkt en geformaliseerd in een vaststellingsovereenkomst tussen de Belastingdienst en X.
- g De OESO-richtlijnen schrijven voor dat een arm's-lengthbeloning wordt bepaald door middel van een vergelijkbaarheidsanalyse met onafhankelijke partijen. Daarbij dienen de functies, activa en gelopen risico's van de tested party (dat is hier X) te worden meegewogen. In dit geval worden de functies van X uitgeoefend onder regie van Y. Daarmee zijn binnen de waardeketen van de groep de functies van X als uitvoerend te duiden. Uit de weging van functies, activa en risico's van X en Y volgt dat X als de minst complexe entiteit geïdentificeerd dient te worden.
- g De OESO-richtlijnen beschrijven een beperkt aantal methoden voor het bepalen van de arm's-lengthresultaten. Als deze aanwezig is, geeft de CUP-methode de best mogelijke indicatie van de zakelijkheid van de gehanteerde prijzen. Voor de activiteiten van X is echter geen CUP aangetroffen. Een andere traditionele methode is de (bruto) resale price methode die uitgaat van de vergelijking van de bruto marges van vergelijkbare

Samenvatting

ongelieerde partijen met de tested party. De bepaling van de bruto marge is mede afhankelijk van kostenrubricering en van de vergelijkbare partijen is die onbekend. Daardoor geeft een vergelijking op het niveau van de netto operationele marges (Transactional Net Margin Method), met in dit geval de omzet als maatstaf, een betrouwbaardere uitkomst.

- g In het bilaterale overleg tussen de bevoegde autoriteiten is overeenstemming bereikt over het arm's-length operationele resultaat van X. In dit kader is tussen de bevoegde autoriteiten niet expliciet gesproken over niet-operationele resultaten. Gezien de functies, risico's en activa van X zijn de Belastingdienst en X van mening dat deze niet-operationele resultaten niet ten laste van het overeengekomen resultaat van X zouden moeten komen. Aangezien deze niet-operationele resultaten wel worden verantwoord in XY $\text{Wt} a \text{ YfVt} \text{ Y} \text{ UffY}_{\text{Yb}} \text{ b} [\text{ j Ub} \text{ L} \text{ z} \text{ X}] \text{ YbYb} \text{ X} \text{ YnY} \text{ fYgi} \text{ hU} \text{ Yb} \text{ j} \text{ ccf} \text{ Z} \text{ gVW} \text{ Y} \text{ XcY} \text{ Y}] \text{ bXYb} \text{ hY} \text{ k c fXYb} [\text{ Yt} \text{ a}] \text{ bYYfX}''$

Het uitgangspunt is dat geen zekerheid vooraf wordt verstrekt indien sprake is van een onzakelijke transactie. In dit geval wordt echter een uitzondering gemaakt omdat de onzakelijke transactie geen besparing van Nederlandse of buitenlandse belasting betreft en er dubbele heffing ontstaat als gevolg van de transactie. In principe wordt hierbij de $\text{j ccfk UufXY} [\text{ YghY} \text{ X} \text{ XU} \text{ h} \text{ j} \text{ ccf} \text{ XY} \text{ hcY}_{\text{ca}} \text{ ghXY} \text{ Wt} a \text{ YfVt} \text{ Y} \text{ k Yf}_{\text{Y}}] \text{ _} \text{ Y} \text{ X}] \text{ b} \text{ _}] \text{ b} \text{ k c fXh}$ gebracht met de fiscale werkelijkheid. Omdat X aannemelijk heeft gemaakt dat dit gedurende de looptijd van de vaststellingsovereenkomst niet mogelijk is, wordt op deze voorwaarde een uitzondering gemaakt. Voor de volledigheid wordt opgemerkt dat hierbij expliciet is vastgesteld dat er geen opbrengst ontstaat in een laagbelastende jurisdictie $\text{Yb} \text{ Yf} \text{ cc}_{\text{}} [\text{ Y} \text{ Yb} \text{ ghfcca} \text{ VYghUUh} \text{ bUuf} \text{ Y} \text{ Yb} \text{ _} \text{ UU} [\text{ VY} \text{ UghYbXY} \text{ f}] \text{ gX}] \text{ W} \text{ Y}''$

Conclusie

De bevoegde autoriteiten hebben overeenstemming bereikt over de arm's-length beloning van X. Deze overeenstemming is vervolgens uitgewerkt en geformaliseerd in een vaststellingsovereenkomst tussen de Belastingdienst en X.

In de vaststellingsovereenkomst is opgenomen dat voor de activiteiten van X een transactional net margin uitgedrukt in een percentage van de omzet at arm's length is. In de vaststellingsovereenkomst is, conform hetgeen is overeengekomen tussen de bevoegde autoriteiten, een range opgenomen die zich bevindt binnen een range van resultaten van ongelieerde vergelijkbare partijen waarvan het eerste kwartiel 0,18% bedraagt en het derde kwartiel 0,50%. In de vaststellingsovereenkomst is tevens opgenomen dat niet-operationele resultaten niet ten laste van de overeengekomen arm's-length beloning komen.

De vaststellingsovereenkomst heeft een looptijd van 1 januari 2018 tot en met 31 december 2022. Deze overeenkomst is ook van toepassing op de vijf voorafgaande boekjaren.