

Samenvatting

Aanleiding

Er is een verzoek ingediend voor het verkrijgen van zekerheid vooraf ten aanzien van de vraag of er sprake is van subjectieve belastingplicht voor de dividendbelasting en de buitenlandse belastingplicht voor de vennootschapsbelasting.

Feiten

L'g'YYb'Wt" dYfUHjY'cd[Yf]W'h'bUUf\Yh'fYW'hj Ub'BYXYf'UbX'Yb'ZY]hY'^_]b'BYXYf'UbX'[Yj Ygh][X" L VY\ccfh'hchYYb']bhYfbUh]cbUU'cdYfYfYbX'WcbW'fbz'UW]YZ]b'XY']bXi'ghf]t'Y'gYW'cf" L'nU'U'g' Europees hoofdkantoor functioneren voor de groep. Zij zal daarvoor relevante operationele activiteiten gaan uitoefenen in Nederland. Het personeel in Nederland zal voor rekening en risico van X werken en zal beschikken over professionele kennis en ervaring om de hoofdkantoorfuncties uit te oefenen en haar investeringen actief te managen. X zal eigen kantoorruimte ter beschikking hebben. Y en Z zijn de leden van X en houden gezamenlijk direct 100% van de lidmaatschapsrechten in X. Y en Z zijn feitelijk gevestigd in een staat buiten de Europese Unie (EU) waarmee Nederland een belastingverdrag heeft gesloten dat voorziet in een regeling voor dividenden. Y treedt op als het hoofdkantoor van het concern en is actief in de aansturing van het concern als geheel. Y houdt 100% van de aandelen in Z.

X zal geen stukken uitgeven die in fiscale zin kwalificeren als schriftelijke aandeelbewijzen of daarmee vergelijkbare stukken. Daarnaast is een lidmaatschapsrecht in X slechts overdraagbaar na voorafgaande schriftelijke toestemming daartoe door alle leden van X. X zal de samenstelling van het ledenbestand bijhouden in een ledenregister.

Rechtskader

Het verzoek van X ziet op het verkrijgen van zekerheid vooraf dat er geen sprake is van subjectieve belastingplicht voor de dividendbelasting, omdat X niet kwalificeert als \ci XghYfWt" dYfUHjY'ncU'g'[YXYZ]b]YfX']b'Ufh]_Y'%'z']X', z'j Ub'XY'K Yh'cd'XY'Xj]XYbXVY'Ugh]b[' 1965 (Wet DB).

Daarnaast verzoekt men om ook te bevestigen dat Y en Z niet buitenlands belastingplichtig zijn als bedoeld in artikel 3, vierde lid, onderdeel a in combinatie met artikel 17 en artikel 17a, onderdelen b en c van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 (Wet Vpb).

Relevant is hierbij het besluit van de Staatssecretaris van 19 juni 2019, nr. 2019/13003, Stcrt. 2019, nr. 35519, waarin de kaders voor het verkrijgen van zekerheid vooraf zijn gegeven met betrekking tot rulings met een internationaal karakter. Tevens is van belang de Regeling 'UU[VY'UghYbXY' ghUH'Yb'Yb']YH'Wt" dYfUHjYj Y'fYW'hg[YV]YXYb'j ccf'VY'Ugh]b[XcY'Y]bXYb'j Ub'XY' Staatssecretaris van 31 december 2018, nr. DB 2018/216528, Stcrt. 2018, 72064, zoals die is gewijzigd bij artikel VII van de Regeling van de Staatssecretaris van 18 december 2019, nr. 2019-0000199975, Stcrt. 2019, 69810.

Overwegingen

1. Het concern oefent bedrijfseconomische operationele activiteiten uit in Nederland (de zogenoemde economische nexus) en voorts worden de bedrijfseconomische operationele activiteiten voor rekening en risico van X uitgeoefend. Deze activiteiten passen bij de functie van de vennootschap binnen het concern.
2. De gevraagde zekerheid vooraf heeft geen betrekking op de fiscale gevolgen van directe transacties met entiteiten die zijn gevestigd in Staten die zijn opgenomen in de Regeling 'UU[VY'UghYbXY' ghUH'Yb'Yb']YH'Wt" dYfUHjYj Y'fYW'hg[YV]YXYb'j ccf'VY'Ugh]b[XcY'Y]bXYb'
3. Tevens is het besparen van Nederlandse of buitenlandse belasting niet de enige dan wel

Samenvatting

doorslaggevende beweegredenen voor het verrichten van de (rechts)handeling(en) of transacties.

4. 9Yb\`ci XghYfVt" dYfUHj`jg`j b`Ufh`_Y`%z UWX hghY`X`j Ub`XY`K`Yh`86`[`YXYZ]b`YYfX`U`g`YYb`Vt" dYfUHj`k`UUFj`Ub`XY`ZY`hY`]^_Y`k`Yf`_nUUa` \Y]X`j b` \Yh`j`ccfUZ`UUbXY`UUF`j`ccf`+\$i`cZ`meer (hoofdzakelijk) bestaat uit het houden van deelnemingen of het direct of indirect Z]bUbWYfYb`j`Ub`a`Yh`UUF`j`YfVcbXYb`j`W`Ua`Yb`cZ`bUhi`i`f`]^_Y`dYfgcbYb`CZYYb`Vt" dYfUHj`j`c`XcYh`UUb`XY`XYZ]b]hY`j`Ub`YYb`\`ci`XghYfVt" dYfUHj`k`cfXh`j b`VY[`]bgY`VYdUU`X`cd`VUg]g` van de balans. Ook andere factoren mogen in aanmerking worden genomen, zoals de aard van haar activa, passiva, omzet, winst genererende werkzaamheden en de tijd die \Yh`dYfgcbYY`j`Ub`XY`Vt" dYfUHj`_k`j`h`j`g`UUb`\`i`b`k`Yf`_nUUa` \YXYb`<Yh`VYfY`Zi`YYb`doorgaans-toets, waardoor er voor een korte periode of een aantal korte perioden kan k`cfXYb`UZ`Yk`Y`_Yb`j`Ub`XY`[`fYbg`j`Ub`+\$i` "9Yb`Vt" dYfUHj`X]Y`n]W`UW]YZVYn][`ci`Xh`a`Yh`het beheer van haar investeringen en die in verband hiermee voldoende (kwalitatieve en kwantitatieve) aanwezigheid heeft in Nederland (zoals personeel en een kantoor), _k`U`j`Z]WYfYb`j`Yh`U`g`ci`XghYfVt" dYfUHj`"
5. De verwachting is dat X op basis van de toekomstige balans kan worden aangemerkt als YYb`\`ci`XghYfVt" dYfUHj`"8]h`VYh`_Ybh`XUh`\`Yh`j`Ub`VY`Ub`[`]g`ca`b`UUF`XY`cj`Yf][`Y`Z]WVcfYb`te kijken, waaronder de werkzaamheden van het aanwezige personeel. Het aanwezige personeel van de groep in Nederland gaat voor rekening en risico van X werkzaamheden uitoefenen. Het personeel verricht deze werkzaamheden vanuit een kantoor in Nederland. Op grond van de beschreven feiten en omstandigheden is vastgesteld dat er voldoende kwalitatieve en kwantitatieve aanwezigheid is in Nederland. Dit betekent dat X niet UUb[`Ya`Yf`_h`_Ub`k`cfXYb`U`g`\`ci`XghYfVt" dYfUHj`j`b`XY`n]b`j`Ub`Ufh`_Y`%z UWX hghY`X`j`Ub`XY`Wet DB. Er is derhalve geen subjectieve belastingplicht voor de dividendbelasting.
6. Y en Z houden lidmaatschapsrechten in X en kunnen mogelijk op grond van artikel 3, vierde lid, onderdeel a in combinatie met artikel 17 of 17a van de Wet Vpb buitenlands belastingplichtig zijn. Op grond van artikel 17, derde lid, onderdeel a van de Wet Vpb kan sprake zijn van buitenlandse belastingplicht indien een onderneming, of een gedeelte daarvan, in Nederland wordt gedreven door middel van een vaste inrichting of vaste vertegenwoordiger. Op grond van de feiten en omstandigheden kan bevestigd worden dat Y en Z geen vaste inrichting of vaste vertegenwoordiging hebben in Nederland.
7. Eveneens is gekeken naar de uitbreiding van het begrip Nederlandse onderneming in artikel 17a, van de Wet Vpb. In dat artikel wordt het Nederlandse ondernemingsbegrip i`h`[`YVfY]X`a`Yh`YYb`nYghU`W`hY`[`cf]Y`f`b`" => X]h`[`Yj`U`k`cfXh`b]Yh`j`c`XUUb`UUb`XY`VYXcY`XY`uitbreidingen van de Nederlandse onderneming.
8. Ten slotte is beoordeeld of de antimisbruikbepaling welke is opgenomen in artikel 17, derde lid, onderdeel b van de Wet Vpb van toepassing is. De antimisbruikbepaling kent een subjectieve en een objectieve toets. Er is sprake van misbruik indien de belastingplichtige, in dit geval Y of Z, het aanmerkelijk belang houden met als hoofddoel of een van de hoofddoelen om de heffing van inkomstenbelasting bij een ander te ontgaan f|subjectieve toetsB en de constructie of reeks van constructies niet op grond van zakelijke redenen is opgezet f|objectieve toetsB" Van geldige zakelijke redenen is sprake indien deze worden gereflecteerd in de substance van de vennootschap die het aanmerkelijk belang houdt.
9. Op grond van de objectieve toets is beoordeeld of Y het belang houdt met als hoofddoel om inkomstenbelasting te ontgaan. Zelfs wanneer Y niet slaagt voor de subjectieve toets, blijft de antimisbruikbepaling van artikel 17, derde lid, onderdeel b van de Wet Vpb achterwege als Y slaagt voor de objectieve toets. Op grond van de objectieve toets is beoordeeld of sprake is van een kunstmatige constructie. Uit de parlementaire geschiedenis kan worden opgemaakt op welke wijze moet worden beoordeeld of sprake is van een kunstmatige constructie. Er is geen sprake van een kunstmatige constructie indien de volgende situaties zich voordoen: a) de directe aandeelhouder drijft een a`UHf]t`Y`cbXYfbYa`]b`[`fk`UUFcbXYf`V]j`ccfVYY`X`YYb`h`cd`\`ci`XghYfL`Yb`\`Yh`VY`Ub`[`]b`\`Yh`Nederlandse lichaam kan functioneel tot zijn ondernemingsvermogen worden gerekend of b) de directe aandeelhouder vervult een schakelfunctie en beschikt over voldoende relevante substance (artikel 2d Uitv.besch. Vpb). Ingeval sprake is van relevante substance als bedoeld in artikel 2d Uitv.besch. Vpb kan de inspecteur met ingang van 1

Samenvatting

januari 2020 het tegendeel bewijzen en stellen dat alsnog sprake is van misbruik als bedoeld in 17, derde lid, onderdeel b van de Wet Vpb.

10. MXf]ZhYYb'a UhYf]t`Y`cbXYfbYa]b[" 8Y`UUbXY`Yb`j Ub`L`_i bbYb`k cfXYb`hcY[YfY`YbX`UUb` het ondernemingsvermogen van Y. Dit betekent dat op grond van uitlatingen in de parlementaire geschiedenis geen sprake is van een kunstmatige constructie en Y niet als buitenlands belastingplichtig kan worden aangemerkt, zoals bedoeld in artikel 17 en 17a Wet Vpb. In het gegeven geval is geen sprake van misbruik als bedoeld in 17, derde lid, onderdeel b van de Wet Vpb en is het niet nodig om het tegendeel aannemelijk te maken.
11. Op grond van de subjectieve toets is beoordeeld of Z het belang houdt met als hoofddoel om Nederlandse inkomstenbelasting te ontgaan. Z wordt direct gehouden door Y, een j YbbcchgWUd`X]Y`YYb`a UhYf]t`Y`cbXYfbYa]b[`Xf]Zh`8Y`hi ggYb`][[YbXY`j YbbcchgWUddYb` worden als gevolg van de ÍwegdenkgedachteDE` zoals verwoord in de parlementaire geschiedenis È`k Y[[YXUW`h`ca XU`h`n`^` YYb`a UhYf]t`Y`cbXYfbYa]b[`Xf]j`Yb`"bX]Yb`M`Yh` belang in X direct had gehouden zou zij op grond van de Wet Vpb ook niet als buitenlands belastingplichtig worden aangemerkt, zoals bedoeld in artikel 17 en 17a Wet Vpb. Dit betekent dat er op grond van uitlatingen in de parlementaire geschiedenis geen sprake is van het ontgaan van inkomstenbelasting.
12. Toepassing van de objectieve toets met betrekking tot het lidmaatschapsrecht van Y in X komt niet meer aan de orde, nu er geen sprake is van het ontgaan van inkomstenbelasting.

Conclusie

Cd [fcbX`j Ub`Yh] ccf[UUbXY`_k U`]Z]WYfh`L`b]Yh`U`g`ci XghYfWt` dYfUh]Y`]b`XY`n]b`j Ub`Ufh`_Y``%z` lid 8 van de Wet DB en er is om die reden geen subjectieve belastingplicht voor de dividendbelasting.

Y en Z zijn niet buitenlands belastingplichtig op grond van artikel 17 of 17a, onderdelen b en c van de Wet Vpb.

Voorgaande is vastgelegd in een vaststellingsovereenkomst, met een looptijd van 1 januari 2021 tot en met 31 december 2025.