



Samenvatting

Aanleiding

X heeft een bilateraal verzoek ingediend om zekerheid vooraf te krijgen over verrekenprijzen voor de boekjaren 2022 tot en met 2026. De aangiften vennootschapsbelasting zijn inmiddels ingediend tot en met boekjaar 2023.

Feiten

X is een vennootschap gevestigd in Nederland. X maakt onderdeel uit van een multinationale groep die actief is in de industriële sector. Y is een gelieerde vennootschap gevestigd in een lidstaat van de Europese Unie. In Nederland worden door de tot het concern behorende vennootschappen activiteiten uitgeoefend door [301 – 500] werknemers.

X en Y oefenen voorafgaand aan een reorganisatie kernfuncties uit met betrekking tot verkopen van producten aan klanten in respectievelijk regio A en B. Na de reorganisatie zal X tevens kernfuncties gaan uitoefenen met betrekking tot verkopen van producten in regio B. Y draagt daartoe haar ondernemingsactiviteiten (inclusief activa en risico's) over aan X. Tevens maakt Y kosten in het kader van deze reorganisatie. Na de reorganisatie zal Y routinematige verkoop- en distributieactiviteiten verrichten en ondersteunende diensten verlenen aan X.

De gevraagde zekerheid vooraf heeft betrekking op een arm's-lengthbeloning voor (i) de overdracht van ondernemingsactiviteiten (inclusief activa en risico's) door Y aan X, (ii) de allocatie van reorganisatiekosten tussen X en Y, (iii) de verkoop- en distributieactiviteiten die Y verricht voor X en (iv) de verlening van ondersteunende diensten door Y aan X.

Rechtskader

Het verzoek van X ziet op het verkrijgen van zekerheid vooraf over de vaststelling van een zakelijke beloning (een arm's-lengthbeloning). Het arm's-lengthbeginsel is in Nederland gecodificeerd in 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. Relevant in dit kader is het besluit van 22 april 2018, nr. 2018-6865 en/of het Verrekenprijbesluit 2022, hierna (gezamenlijk) te noemen "verrekenprijbesluit".

Voorts zijn relevant het Besluit vooroverleg rulings met een internationaal karakter, 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 niet-coöperatieve rechtsgebieden voor belastingdoeleinden (met inachtneming van de jaarlijkse wijzigingen).

Overwegingen

1. X oefent in Nederland bedrijfseconomische operationele activiteiten uit (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 het lichaam binnen het concern. Aanvullend is het besparen van Nederlandse of buitenlandse belasting niet de enige dan wel doorslaggevende beweegreden voor het verrichten van de (rechts)handeling(en) of transacties, en heeft de gevraagde zekerheid vooraf geen betrekking op de fiscale gevolgen van directe transacties met gelieerde entiteiten die zijn gevestigd in staten die zijn opgenomen in de Regeling laagbelastende staten en niet-coöperatieve rechtsgebieden voor belastingdoeleinden.
2. De OESO-richtlijnen beschrijven een beperkt aantal methoden voor het bepalen van een arm's-lengthvergoeding. Als deze aanwezig is, geeft de comparable uncontrolled price (CUP) methode de best mogelijke indicatie van de zakelijkheid van de gehanteerde prijzen. Niet is gebleken dat voor de overdracht van ondernemingsactiviteiten (i) (inclusief risico's en activa) door Y aan X een CUP aanwezig is.
3. De OESO-richtlijnen beschrijven in paragraaf 6.153 en 9.69 dat waarderingmethoden, en in het bijzonder de discounted cash flow methode, gebruikt kunnen worden om een arm's-lengthvergoeding voor de overdracht van ondernemingsactiviteiten (i) (inclusief risico's en activa) te bepalen. Bij deze methode wordt de waarde van de ondernemingsactiviteiten (inclusief risico's en activa) bepaald door het contant maken van toekomstige vrije kasstromen tegen een passende disconteringsvoet. Voor de overdracht van de ondernemingsactiviteiten (i) (inclusief risico's en activa) van Y aan X is de arm's-lengthvergoeding bepaald op basis van deze methode.
4. De bij het verzoek gevoegde waarderingstudie is beoordeeld en passend gevonden voor de bepaling van een arm's-lengthvergoeding voor de overdracht van de ondernemingsactiviteiten (i) (inclusief risico's en activa) door Y aan X.
5. De bevoegde autoriteiten zijn overeengekomen dat de reorganisatiekosten (ii) tussen X en Y gelijkmatig worden verdeeld.
6. De OESO-richtlijnen beschrijven 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 partijen te worden meegewogen. Binnen de gelieerde verkoop- en distributietransactie (iii) en dienstentransactie (iv) zijn de functies van Y in vergelijking met die van X als uitvoerend te beschouwen. Y kan daarom worden beschouwd als de minst complexe partij in deze gelieerde transacties en is derhalve aangemerkt als tested party.
7. 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. Niet is gebleken dat voor de verkoop- en distributietransactie (iii) en de dienstentransactie (iv) CUPs aanwezig zijn. Andere traditionele methoden gaan uit van de vergelijking van de bruto marges van vergelijkbare 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) een betrouwbaardere uitkomst. In dit geval is voor de verkoop- en distributietransactie (iii) de omzet gekozen als maatstaf omdat de omzet de relevante indicator is voor de waarde van de uitgeoefende verkoop- en distributiefunctie, gebruikte activa en gedragen risico's door Y. Voor de dienstentransactie (iv) zijn de operationele kosten gekozen als maatstaf omdat de operationele kosten de relevante indicator zijn voor de waarde van de verleende ondersteunende diensten, gebruikte activa en gedragen risico's door Y.

8. De bij het verzoek gevoegde benchmark studies voor de verkoop- en distributieactiviteiten (iii) en dienstverlening (iv) zijn beoordeeld en passend bevonden bij de functies, activa en risico's van Y.

Conclusie

De bevoegde autoriteiten hebben overeenstemming bereikt over de arm's-lengthbeloning voor de transacties tussen Y en X. Deze overeenstemming is vervolgens uitgewerkt en geformaliseerd in een vaststellingsovereenkomst tussen de Belastingdienst en X.

Partijen zijn overeengekomen dat de waardering heeft geleid tot een arm's-lengthvergoeding voor de overdracht van de ondernemingsactiviteiten (i) (inclusief risico's en activa) door Y aan X. De waarde van de overgedragen ondernemingsactiviteiten (inclusief risico's en activa) is vastgesteld op [€100 miljoen - €200 miljoen].

De bevoegde autoriteiten zijn overeengekomen dat de reorganisatiekosten (ii) tussen X en Y gelijkmatig worden verdeeld.

Partijen hebben vastgesteld dat voor de verkoop- en distributieactiviteiten (iii) die Y verricht voor X een transactional net margin uitgedrukt in een percentage van de omzet at arm's-length is. Het gehanteerde percentage valt binnen een interquartile range van resultaten van ongelieerde partijen waarvan de lower quartile 1,55% bedraagt en de upper quartile 11,12%. In de vaststellingsovereenkomst is een punt nabij de mediaan gehanteerd.

Partijen hebben vastgesteld dat voor de ondersteunende diensten (iv) die Y verleent aan X een transactional net margin uitgedrukt in een percentage van de operationele kosten at arm's-length is. Het gehanteerde percentage valt binnen een interquartile range van resultaten van ongelieerde partijen waarvan de lower quartile 1,58% bedraagt en de upper quartile 8,62%. In de vaststellingsovereenkomst is een punt boven de mediaan gehanteerd.

Dit is vastgelegd in een vaststellingsovereenkomst met een looptijd van 1 januari 2022 tot en met 31 december 2026. Voor de volledigheid wordt opgemerkt dat de aangiften vennootschapsbelasting reeds zijn ingediend tot en met het boekjaar 2023.