

Ministerie van Financiën
Postbus 20201
2500 EE DEN HAAG

Den Haag, 28 augustus 2017
dossiernummer: 103989
uw kenmerk:
telefoonnummer: +31 (0)70 335 35 81
e-mail: v.matroos@advocatenorde.nl

Betreft: consultatie wet op de vennootschapsbelasting 1969 en enige andere wetten in verband met de implementatie van de richtlijn ter bestrijding van belastingontwijking

Geachte heer/mevrouw,

Op 11 juli 2017 is de internetconsultatie wijziging van de wet op de vennootschapsbelasting 1969 en enige andere wetten in verband met de implementatie van de richtlijn ter bestrijding van belastingontwijking (ATAD1) gepubliceerd. De NOVA heeft zijn adviescommissie belastingrecht gevraagd te adviseren.

Bijgaand stuur ik u het advies van de adviescommissie. De algemene raad sluit zich aan bij de overwegingen van de adviescommissie en verzoekt u deze bij de verdere uitwerking te betrekken.

Met de meeste hoogachting,
namens de algemene raad,



mw. mr. R.G. van den Berg
algemeen secretaris

bijlage: advies van de adviescommissie

Bezoekadres
Neuhuyskade 94
2596 XM Den Haag
Tel. 070 - 335 35 35
Fax 070 - 335 35 31

Postadres
Postbus 30851
2500 GW Den Haag

ADVIES

| | |
|---------|--|
| Van | : adviescommissie belastingrecht |
| Datum | : 28 augustus 2017 |
| Betreft | : wet op de vennootschapsbelasting 1969 en enige andere wetten in verband met de implementatie van de richtlijn ter bestrijding van belastingontwijking (ATAD1) |

Algemeen

1. De internetconsultatiedocumenten met conceptwetsvoorstellen en toelichting zijn zeer summier en sluiten expliciet en bewust aan bij de minimumeisen uit de ATAD1 ('ruimte voor een volgend kabinet') (p. 1). Dit maakt dat het onderhavige advies in deze fase summier is en slechts in algemene zin ingaat op het conceptwetsvoorstel en de daarbij behorende toelichting.

Earningsstripping

2. In het voorgestelde artikel 15b van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 zal de earningsstrippingregeling worden opgenomen (p. 4 en 5).
 - 2.1. Het artikel gaat uit van een onbeperkte doorschuiving van niet-aftrekbare rente (p. 14). Onbeperkte doorschuiving lijkt inderdaad de meest eenvoudige optie. De NOB stelt in haar reactie van 14 juli 2017 op de internetconsultatie terecht voor dat ook geregeld wordt dat de niet benutte ruimte (onbeperkt) kan worden doorgeschoven (§3 op p. 3 van de brief van de NOB van 14 juli 2017).
 - 2.2. De voorgestelde bepaling zal van toepassing zijn op boekjaren die op of na 1 januari 2019 aanvangen voor zowel bestaande als nieuwe leningen. Van de in ATAD1 geboden mogelijkheid te voorzien in eerbiedigende werking voor leningen die voor 17 juni 2016 zijn aangegaan en naderhand niet meer (materieel) zijn gewijzigd wordt geen gebruik gemaakt. Voornaamste reden is dat eerbiedigende werking vanuit het oogpunt van uitvoerbaarheid onwenselijk is. ATAD1 biedt echter wel de mogelijkheid om een overgangsregeling in te voeren. Hoewel een uitvoerbare overgangsregeling lastig lijkt is het gelet op de rechtszekerheid gewenst dat gevallen worden geregeld waarbij eerbiedigende werking mogelijk is.

Exitheffing

3. Op grond van het voorgestelde tweede lid van artikel 25b van de Invorderingswet 1990 (in verband met de exitheffing in de vennootschapsbelastingfeer) stelt de ontvanger, indien aannemelijk wordt gemaakt dat gegronde vrees bestaat dat de belastingschuld niet kan worden verhaald, aan het verlenen of voortzetten van uitstel van betaling de voorwaarde dat voldoende zekerheid wordt gesteld.
 - 3.1. Bij het wetsvoorstel Fiscale vereenvoudigingswet 2017 zijn in het kader van het stroomlijnen van invorderingsregelgeving door de commissie aanvullende wetswijzigingen voorgesteld. Ook nu stelt de commissie voor dat de belastingrechter in een fiscale beroepsprocedure ook oordeelt over de vraag of de ontvanger over mag gaan tot invordering. De ontvanger moet zonedig daarbij op de voet van art. 8:26 Awb in de procedure worden betrokken. In overeenstemming met de regeling in het burgerlijke procesrecht (zie art. 233, 234, 350 en 351 Rv) krijgt de belastingrechter de mogelijkheid te bepalen dat invordering al dan niet of onder voorwaarden kan plaatsvinden zolang zijn beslissing niet onherroepelijk is.

Bezoekadres

Neuhuyskade 94

2596 XM Den Haag

Tel 070 - 335 35 35

Fax 070 - 335 35 31

Postadres

Postbus 30851

2500 GW Den Haag

- CFC*
4. Voor de toepassing van de voorgestelde CFC-maatregel is een naar de winst geheven belasting naar Nederlandse maatstaven redelijk indien dit resulteert in een heffing van tenminste de helft van het van toepassing zijnde tarief over een naar Nederlandse maatstaven bepaalde belastbare winst indien het lichaam in Nederland zou zijn gevestigd. Zie het tweede lid van het voorgestelde artikel 15ba van de Wet op de vennootschapsbelasting. Uit de toelichting in het consultatiedocument blijkt dat deze onderworpenheidstoets afwijkt van de daarmee vergelijkbare toetsen in de artikelen 10a en 13 van de Wet Vpb 1969.
 - 4.1. Een dergelijke afwijking is gelet op de rechtszekerheid en het belang van een eenvoudige belastingwetgeving niet wenselijk. De commissie beveelt dan ook aan om aan te sluiten bij de bestaande onderworpenheidstoetsen in de artikelen 10a en 13l van de Wet Vpb 1969.
 5. In het vierde lid van het voorgestelde artikel 15ba van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 is een substance-uitzondering opgenomen. Het is niet duidelijk hoe deze substance-uitzondering dient te worden geïnterpreteerd en hoe deze uitzondering zich verhoudt tot het oordeel van het EU HvJ in de Cadbury Schweppes-zaak (C-196/04). Uit de Carburry Schweppes zaak volgt dat een belemmering van de vrijheden door regelgeving ter voorkoming van belastingontwijking slechts toelaatbaar is, indien deze tot doel heeft louter kunstmatige constructies van een belastingvoordeel uit te sluiten.

Bezoekadres

Neuhuyskade 94
2596 XM Den Haag
Tel. 070 - 335 35 35
Fax 070 - 335 35 31

Postadres

Postbus 30851

2506 GW Den Haag