

WIJZIGING INHOUDINGSVRIJSTELLING DIVIDENDBELASTING VOOR BELGISCHE DGA'S MET NEDERLANDSE DOCHTERMAATSCHAPPIJ

GOVERS ACCOUNTANTS/ADVISEURS

Voor Belgische dga's die via een niet-actieve Belgische holding een Nederlandse dochtermaatschappij houden is het van belang om de gevolgen van de wijziging van de Nederlandse inhoudingsvrijstelling dividendbelasting in kaart te brengen. Deze wijzigingen leiden bij uitkering van dividend aan de Belgische holding door de Nederlandse dochtermaatschappij mogelijk tot een inhouding van 5% dividendbelasting. Tot 2018 was deze uitkering vrijgesteld van Nederlandse dividendbelasting.

Anderzijds kan voor dividenduitkeringen aan buitenlandse aandeelhouders c.q. ondernemingen, die gevestigd zijn in de EU of verdragslanden – zoals Duitsland, Frankrijk, US, of Japan, inhouding van dividendbelasting – mogelijk geheel achterwege blijven.

INHOUDINGSVRIJSTELLING

Bij uitkering van dividend door een Nederlandse entiteit is in beginsel 15% dividendbelasting verschuldigd, waarbij de uitkerende vennootschap van het dividend de inhoudingsplichtige is. Inhouding van dividendbelasting mag in bepaalde situaties vanaf 1 januari 2018 geheel achterwege blijven. Hiermee probeert de wetgever een verlaging van de administratieve lasten te bewerkstelligen. De inhoudingsvrijstelling mag onder voorwaarden toegepast worden in de situatie dat een Nederlandse dochtermaatschappij een dividenduitkering doet aan een actieve (kwalificerende) Belgische of een andere kwalificerende buitenlandse moedermaatschappij (minimaal 5%-aandelenbelang).

WIJZIGING INHOUDINGSVRIJSTELLING 2018

Per 1 januari 2018 is voor de toepassing van de inhoudingsvrijstelling een nieuwe antimisbruiktoets in het leven geroepen. Met

deze wijziging is de antimisbruikbepaling in lijn gebracht met de Moeder-dochterrichtlijn.

Indien wordt voldaan aan de twee cumulatieve voorwaarden van de antimisbruiktoets, is de inhoudingsvrijstelling niet van toepassing en dient dividendbelasting te worden ingehouden over het uitgekeerde dividend.

De antimisbruiktoets bestaat uit de volgende twee toetsen:

- Subjectieve toets – hoofddoel is belasting ontgaan
- Objectieve toets – kunstmatige constructie

Deze twee toetsen werken wij onderstaand nader uit.

SUBJECTIEVE TOETS

Bij de subjectieve toets moet worden bepaald of de opbrengstgerechtigde van het dividend de aandelen in de Nederlandse dochtermaatschappij houdt met als hoofddoel of één van de hoofddoelen het ontgaan van belasting. Of hiervan sprake is wordt bepaald aan de hand van een vergelijking tussen de daadwerkelijke situatie en de hypothetische situatie.

De situatie zoals bovenstaand beschreven (Belgische houdstermaatschappij met Belgische dga houdt de aandelen in de Nederlandse dochtermaatschappij) wordt aangemerkt als de daadwerkelijke situatie. Bij de hypothetische situatie wordt de Belgische houdstermaatschappij weggedacht, waardoor de Belgische dga rechtstreeks de aandelen in de Nederlandse vennootschap houdt.

Indien de hypothetische situatie tot een hogere belastingdruk leidt dan de daadwerkelijke situatie, is sprake van het ontgaan van dividendbelasting. Deze toets vindt plaats op het moment van dividenduitkering.

In de geschetste daadwerkelijke situatie is een vrijstelling van toepassing, waardoor geen sprake is van heffing van dividendbelasting. In de situatie dat de aandelen in de Nederlandse

vennootschap rechtstreeks worden gehouden door de Belgische dga (hypothetische toets) is op basis van belastingverdrag Nederland-België 15% dividendbelasting verschuldigd in Nederland. De hypothetische situatie leidt derhalve tot een hogere belastingdruk dan de daadwerkelijke situatie, met als gevolg dat sprake is van het ontgaan van dividendbelasting. Vervolgens dient te worden beoordeeld of sprake is van een kunstmatige constructie of transactie (objectieve toets)

OBJECTIEVE TOETS

Bij de objectieve toets dient te worden bepaald of de constructie is opgezet op grond van geldige zakelijke redenen die de economische realiteit weerspiegelen. Hiervan is sprake als Belgische moedermaatschappij die de aandelen in de Nederlandse dochtermaatschappij houdt voldoende 'substance' heeft. Hierbij kunnen twee situaties worden onderscheiden:

1. *Directe aandeelhouder drijft een onderneming*

Of de Belgische moedermaatschappij een onderneming drijft moet worden bepaald aan de hand van de Nederlandse criteria: 'duurzame organisatie van kapitaal en arbeid die met winstoogmerk deelneemt aan het economische verkeer'. Bij een zuivere houdstermaatschappij is hiervan doorgaans geen sprake, met als gevolg dat geen sprake is van zakelijke redenen.

2. *Indirecte aandeelhouder drijft een onderneming*

Indien de Belgische dga een onderneming drijft en de Belgische houdstermaatschappij een schakelfunctie vervult en daarnaast beschikt over relevante substance, is alsnog sprake van geldige zakelijke redenen. Voor de aanwezigheid van relevante substance moet worden voldaan aan twee criteria: loonkosten criterium van € 100.000 en het vereiste van een eigen kantoorruimte. Hiervan is doorgaans geen sprake als de Belgische moedermaatschappij enkel fungeert als tussenhoudster.

Indien de Belgische moedermaatschappij enkel fungeert als zuivere houdstermaatschappij en daarnaast geen activiteiten uitvoert, kwalificeert de constructie als kunstmatig en is dus geen sprake van geldige zakelijke redenen die de economische realiteit weerspiegelen.

GEVOLGEN ANTIMISBRUIKTOETS

In de situatie dat een Belgische moedermaatschappij, die geen onderneming drijft en niet actief is, met een Belgische dga, aandelen houdt in een Nederlandse dochtermaatschappij, wordt doorgaans voldaan aan de criteria van de antimisbruiktoets (subjectieve toets en objectieve toets). De inhoudingsvrijstelling voor de dividendbelasting kan dientengevolge niet worden toegepast, met als gevolg dat in Nederland 5% dividendbelasting is verschuldigd over de dividendumkering aan de Belgische houdstermaatschappij.

VERDRAG NEDERLAND-BELGIË

In het verdrag Nederland-België is bepaald dat uitgekeerde dividenden door een Nederlandse dochtermaatschappij aan een Belgische moedermaatschappij belast mogen worden in Nederland. Nederland kan op deze uitgekeerde dividend 15% dividendbelasting inhouden, echter mogen deze dividenden op grond van het verdrag onder voorwaarden slechts tegen 5% dividendbelasting belast worden. De dividendbelasting zal op grond van het belastingverdrag worden beperkt tot 5%.

GEVOLGEN VOOR ANDERE BUITENLANDSE HOLDINGS

De gevolgen zoals bovenstaand besproken gelden ook in het geval het gaat om een situatie waarbij de dga en de persoonlijke holding in een ander land als België gevestigd zijn.

Indien het bijvoorbeeld gaat om een Luxemburgse DGA, met een Luxemburgse holding die aandelen in een Nederlandse vennootschap houdt (minimaal 5%), is volgens de Nederlandse antimisbruikbepaling sprake van misbruik. Dit geldt bijvoorbeeld ook indien het gaat om een Amerikaanse dga met Amerikaanse (niet actieve) holding.

De wijziging van de antimisbruikbepaling heeft in beginsel dus nadelige gevolgen voor alle situaties waarbij het gaat om een buitenlandse dga met een buitenlandse niet actieve holding, die een aandelenbelang (minimaal 5%) houdt in een Nederlandse vennootschap.

NEDERLANDSE ANTIMISBRUIKBEPALING IN STRIJD MET MOEDER-DOCHTERRICHTLIJN?

Met de wijziging van de antimisbruikbepaling heeft de wetgever geprobeerd om de antimisbruikbepaling in lijn te brengen met de Moeder-dochterrichtlijn. In hoeverre de wetgever hierin is geslaagd is nog maar de vraag. Mogelijk is de antimisbruikbepaling in strijd met de Moeder-dochterrichtlijn.

CONCLUSIE

Met de wijziging van de antimisbruikbepaling in het kader van de inhoudingsvrijstelling, kan de inhoudingsvrijstelling voor de dividendbelasting mogelijk niet worden toegepast. Dit heeft voornamelijk gevolgen voor Nederlandse dochtermaatschappijen met buitenlandse houdstermaatschappijen (minimaal 5%-aandelenbelang). Of sprake is van misbruik met als gevolg dat de inhoudingsvrijstelling niet van toepassing is dient per geval te worden bepaald. Desgewenst kan de toepassing van de inhoudingsvrijstelling op voorhand worden afgestemd met de Belastingdienst.

Voor dividenduitkeringen aan buitenlandse aandeelhouders c.q. ondernemingen, die gevestigd zijn in een EU-land of in andere verdragslanden zoals Duitsland, Frankrijk, US, of Japan kan inhouding van dividendbelasting geheel achterwege blijven. Hiervoor dient wel een opgaaf aan de belastingdienst te worden gedaan.

INDIEN U VRAGEN HEEFT OVER DE GEVOLGEN VAN DEZE WIJZIGINGEN OF ALS U EEN AFSPRAAK WENST TE MAKEN, KUNT U CONTACT OPNEMEN MET:

BAS PIJNAKER – TAX PARTNER – TEL: +31 40 2504504
HARM KOLEN – TAX PARTNER – TEL: +31 40 2504504

EMAIL: PIJNAKER@GOVERS.NL
EMAIL: KOLEN@GOVERS.NL
