# ACTL afternoon seminar

## Wet spoedreparatie fiscale eenheid
## Artikel 10a en earningsstrippingmaatregel

Marcel Buur | marcel.buur@loyensloeff.com | 10 juli 2018

LOYENS & LOEFF



# Agenda

1. Spoedreparatie van art. 10a Wet Vpb
2. Enkele voorbeelden
3. Oplossingen?
4. Suggesties voor verbetering
5. Earningsstrippingmaatregel
6. Vraagpunten
7. Oplossingen?

# Spoedreparatiemaatregel van art. 10a Wet Vpb

- Art. 10a Wet Vpb moet worden toegepast “als ware er geen fiscale eenheid”, “zonder temporele beperking”, “met inachtneming van alle regelingen die daarmee verband houden”.

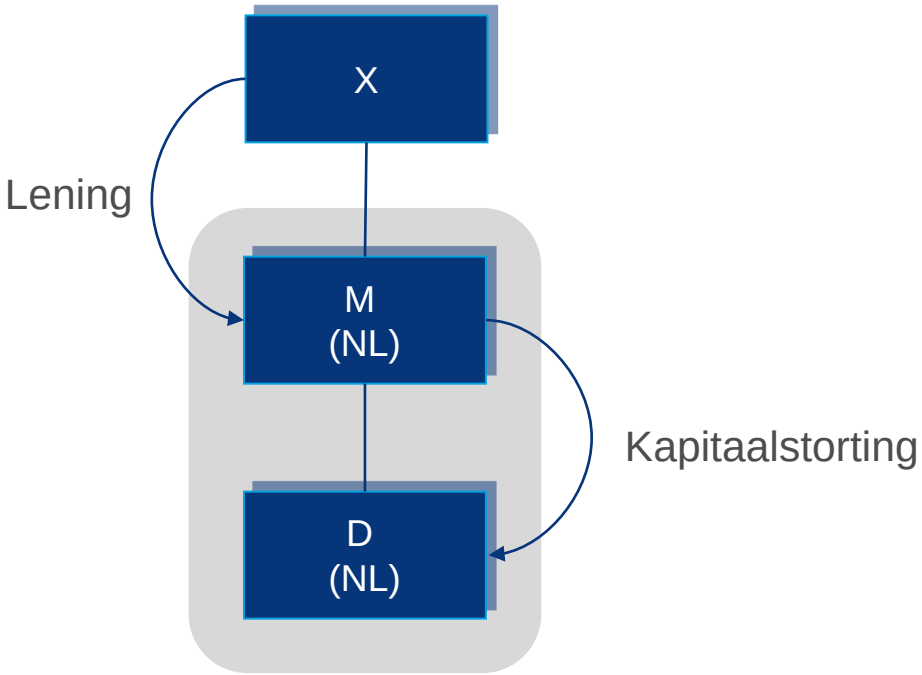
- De spoedreparatiemaatregelen hebben gevolgen voor leningen én rechtshandelingen binnen fiscale eenheid. Er kan onderscheid worden gemaakt tussen de volgende situaties:

    1. Externe lening / Interne rechtshandeling
    2. Interne lening / Externe rechtshandeling
    3. Interne lening / Interne rechtshandeling

- De Staatssecretaris van Financiën verwacht dat in de meeste binnenlandse situaties relatief eenvoudig aan de tegenbewijsregeling kan worden voldaan, met name compenserende heffing.

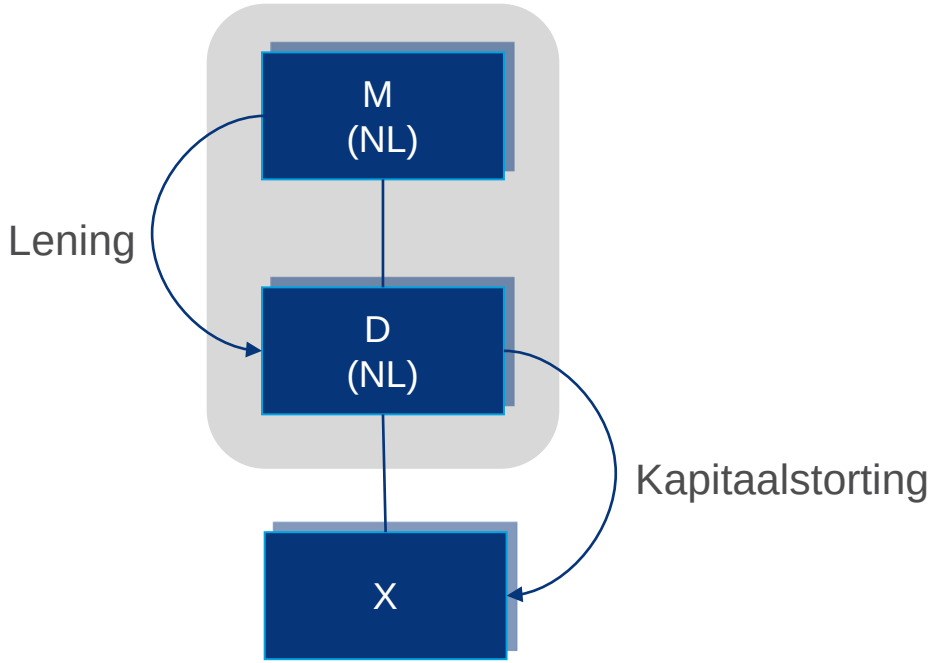
- Overgangsmaatregel voor 10a-rechtshandelingen van vóór 25 oktober 2017, 11:00 uur, waarvan de rente over 12 maanden niet meer bedraagt dan EUR 100.000.

# Voorbeeld 1 – Externe lening / Interne rechtshandeling



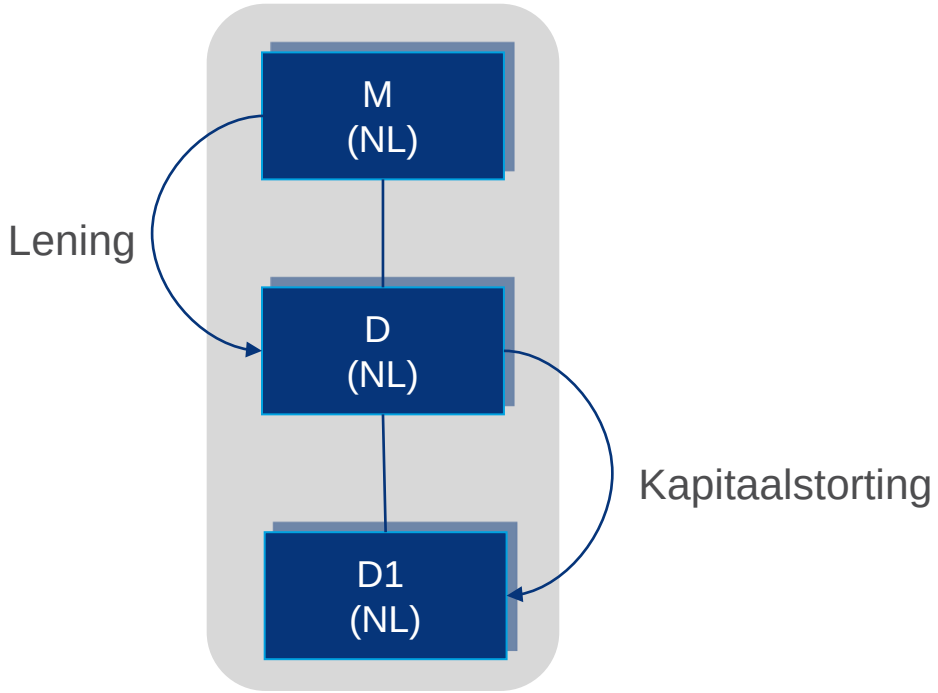

- Art. 10a Wet Vpb moet worden toegepast als ware er geen fiscale eenheid, zonder temporele beperking.
- De kapitaalstorting van M in D wordt weer zichtbaar voor toepassing van art. 10a Wet Vpb.
- Vaststellen van verband tussen groepsschuld en rechtshandeling?
- Tegenbewijs?
- Oplossingen?

# Voorbeeld 2 – Interne lening / Externe rechtshandeling




- Art. 10a Wet Vpb moet worden toegepast als ware geen fiscale eenheid, zonder temporele beperking.
- De lening van M aan D wordt weer zichtbaar voor toepassing van art. 10a Wet Vpb.
- De rente op de lening wordt in beginsel in aftrek beperkt, ondanks dat er op het niveau van de fiscale eenheid geen renteaftrek wordt geclaimd.
- Arm’s length rente op de lening?
- Tegenbewijs?
- Oplossingen?

# Voorbeeld 3 – Interne lening / Interne rechtshandeling




- Art. 10a Wet Vpb moet worden toegepast als ware geen fiscale eenheid, zonder temporele beperking.
- De lening van M aan D wordt weer zichtbaar voor toepassing van art. 10a Wet Vpb.
- De kapitaalstorting van D in D1 wordt weer zichtbaar voor toepassing van art. 10a Wet Vpb.
- De rente op de lening wordt in beginsel in aftrek beperkt, ondanks dat er op het niveau van de fiscale eenheid geen renteaftrek wordt geclaimd.
- Tegenbewijs?
- Oplossingen?

# Oplossingen in de praktijk?

- Identificeren van potentiele risico’s
- Ongedaan maken besmette transacties
- Terugbetalen, verrekenen, aanpassen leningsvoorwaarden
- Omzetten, kwijtschelden
- Fusie en splitsing
- Terugwerkende kracht?
- Voorkeursroute zeer feitelijk bepaald
- Soepele opstelling inspecteur!

# Suggesties voor verbetering

Opnemen uitzondering voor ‘interne’ leningen bij toepassing art. 10a Wet Vpb

- Vrees wetgever voor misbruik in grensoverschrijdende situaties lijkt onterecht
- RB Noord Holland 1 december 2017, nr. AWB 15_3265, punt 77.

Nadere toelichting tegenbewijsregeling bij ‘interne’ leningen

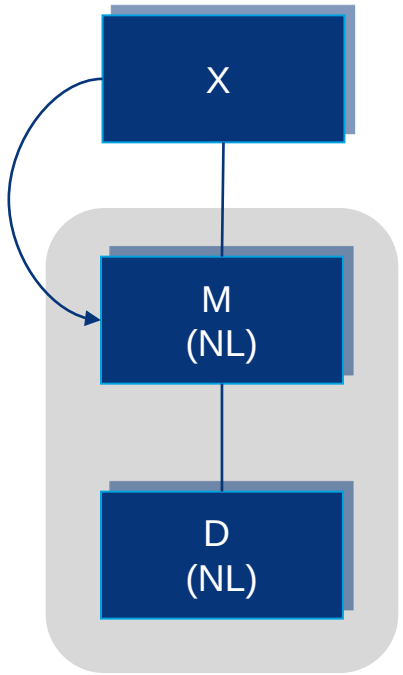
- Compenserende heffing
- Dubbele zakelijkheidstoets

Is spoedreparatie überhaupt nodig voor toepassing 10a?

- Conclusie A-G Wattel 8/6/2018
- Toepassing artikel 10a gerechtvaardigd in grensoverschrijdende situaties?
- Toerekening van rente aan Italiaans filiaal
- Ontstaat er wel een vi?  i.c. oude voorkomingsregels

# Voorbeeld – Earningsstrippingmaatregel

Lening:
3M rente




EBITDA: 0

EBITDA: 8M

- Earningsstripping: rentesaldo aftrekbaar tot max. 30% van de fiscale EBITDA of EUR 1 miljoen.
- Fiscale EBITDA van de fiscale eenheid bedraagt EUR 8 miljoen. Rentesaldo is EUR 3 miljoen. Op grond van de earningsstrippingmaatregel is maximaal EUR 2,4 miljoen aftrekbaar.
- Zeer waarschijnlijk dat ook de earningsstripping maatregel moet worden toegepast alsof de fiscale eenheid niet bestaat.
- Fiscale EBITDA van M is nihil. Het rentesaldo van M bedraagt EUR 3 miljoen. Maximaal EUR 1M aftrekbaar.
- Ziet ook op externe schuld

# Vraagpunten

Op welke wijze moet de fiscale EBITDA worden toegerekend?

- Volledige winstsplitsing
- Voor of na horizontale verrekening?
- Rekening houden met back-to-back leningen?

Hopelijk meer duidelijkheid na publicatie ATAD1 wetsvoorstel

- Nog deze week?

# Oplossingen?

Identificeren van potentiele impact

- Prognose stand-alone EBITDA

Oplossingen?

- Samenvoegen van schulden en EBITDA
- Splitsen van schulden en EBITDA t.b.v. de drempel

Aandachtspunten

- Fusie / splitsing
- Debt push down, risico op toepassing artikel 10a bij groepsschuld of garanties
- Vanuit operationeel oogpunt niet altijd mogelijk
- Voldoende uitkeerbare reserves
- Herfinanciering niet altijd mogelijk zonder boeterentes
- Splitsen van schulden niet altijd mogelijk op grond van bankconvenant
- Voorkeursroute zeer feitelijk bepaald