

Enkele aspecten van hybridmismatches

Suniel Pancham

Curaçao, januari 2019

ACHTERGROND

- Maatschappelijke aandacht belastingontwijking
- OESO / BEPS project & EU / beleid en wetgeving
 - (i) Transparantiemaatregelen
 - (ii) Aanpassing materieel belastingrecht
- Fiscaal beleid Nederland inzake belastingontwijking

OECD - BEPS Actions

ACTION 1: Addressing the Tax Challenges of the Digital Economy	ACTION 2: Neutralising the Effects of Hybrid Mismatch Arrangements	ACTION 3: Designing Effective Controlled Foreign Company Rules	ACTION 4: Limiting Base Erosion Involving Interest Deductions and Other Financial Payments	ACTION 5: Countering Harmful Tax Practices More Effectively, Taking into Account Transparency and Substance
ACTION 6: Preventing the Granting of Treaty Benefits in Inappropriate Circumstances	ACTION 7: Preventing the Artificial Avoidance of Permanent Establishment Status	ACTION 8: Aligning Transfer Pricing Outcomes with Value Creation Intangibles	ACTION 9: Aligning Transfer Pricing Outcomes with Value Creation Risks & capital	ACTION 10: Aligning Transfer Pricing Outcomes with Value Creation Other high-risk transactions
ACTION 11: Measuring and Monitoring BEPS	ACTION 12: Mandatory Disclosure Rules	ACTION 13: Transfer Pricing Documentation and Country by Country Reporting	ACTION 14: Making Dispute Resolution Mechanisms More Effective	ACTION 15: Developing a Multilateral Instrument to Modify Bilateral Tax Treaties

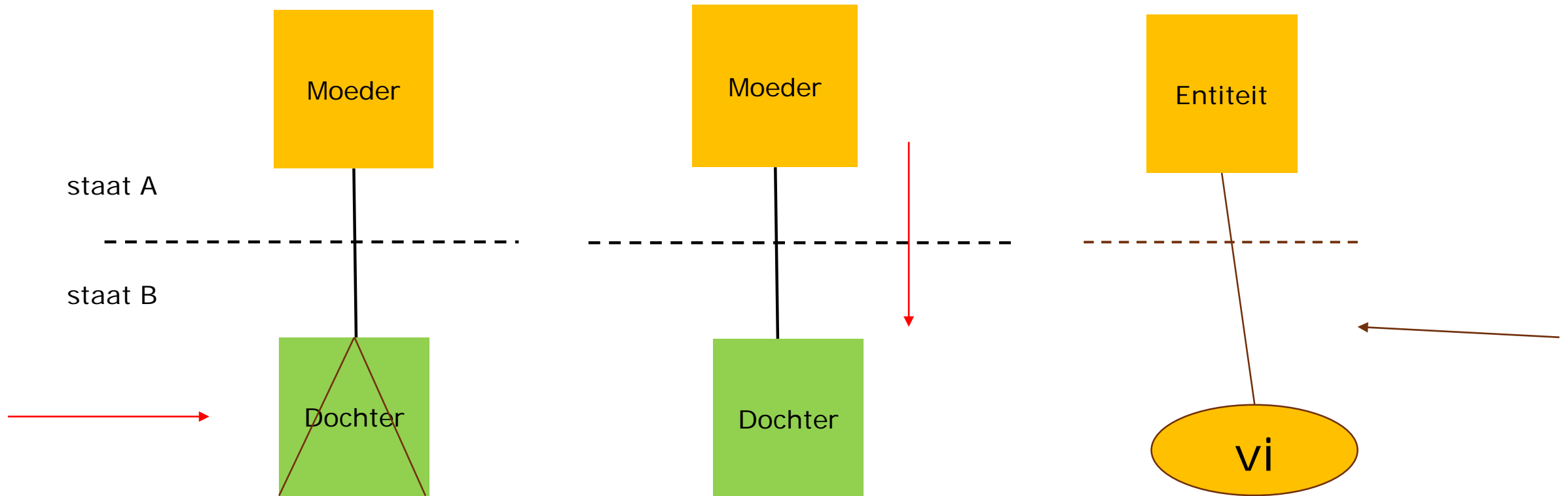
OESO – hybride mismatches

- BEPS Action 2 Final Report - Neutralising the Effects of Hybrid Mismatch Arrangements (October 2015)
 - Grondslag en verdrag
- BEPS Action 2 - Neutralising the Effects of Branch Mismatch Arrangements (27 July 2017)

EU – hybridemismatches

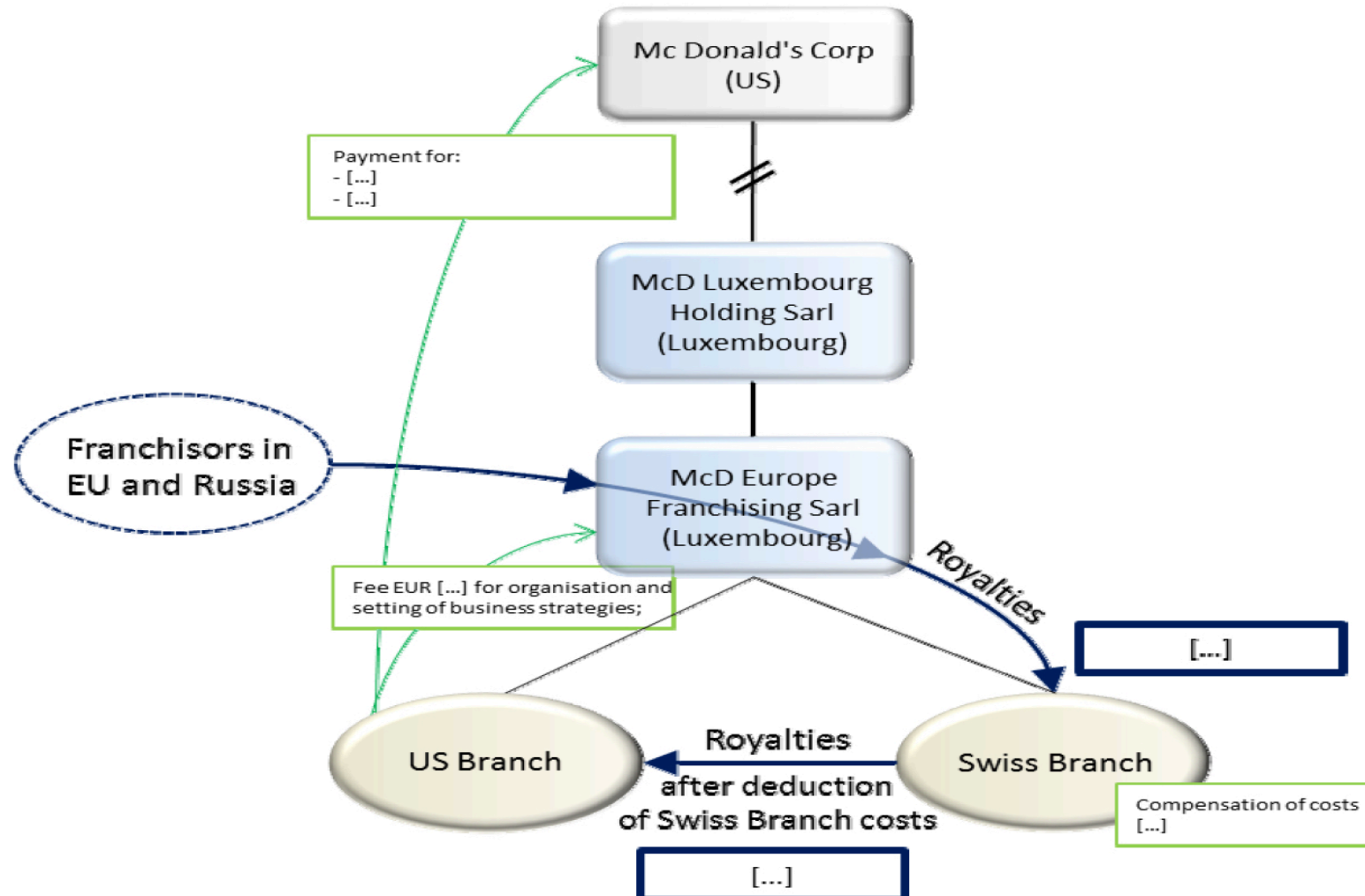
- Anti-Tax Avoidance Directive (ATAD 2)
- Mandatory Disclosure Directive (DAC 6)
- De Europese Gedragscodegroep
- Staatssteunrecht

Hybridmismatches – wat is dat?



McDonalds case

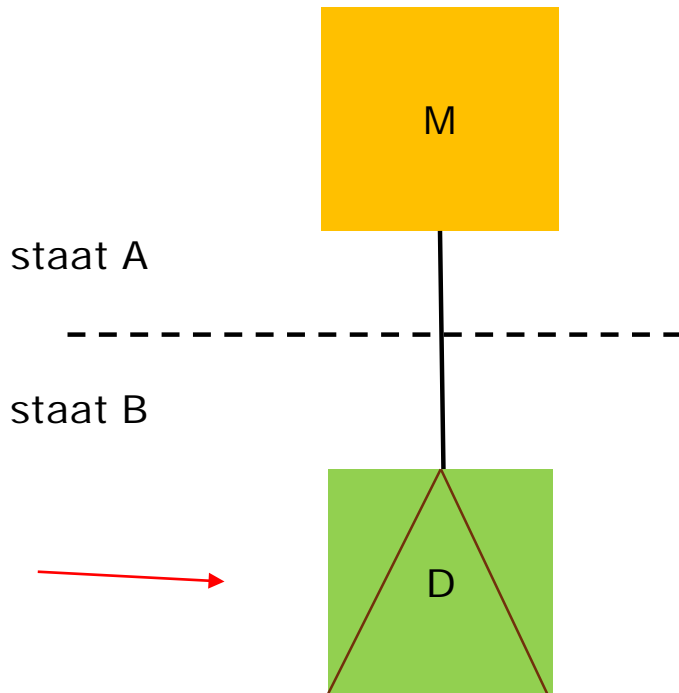
McD Europe Franchising Sarl (2013)



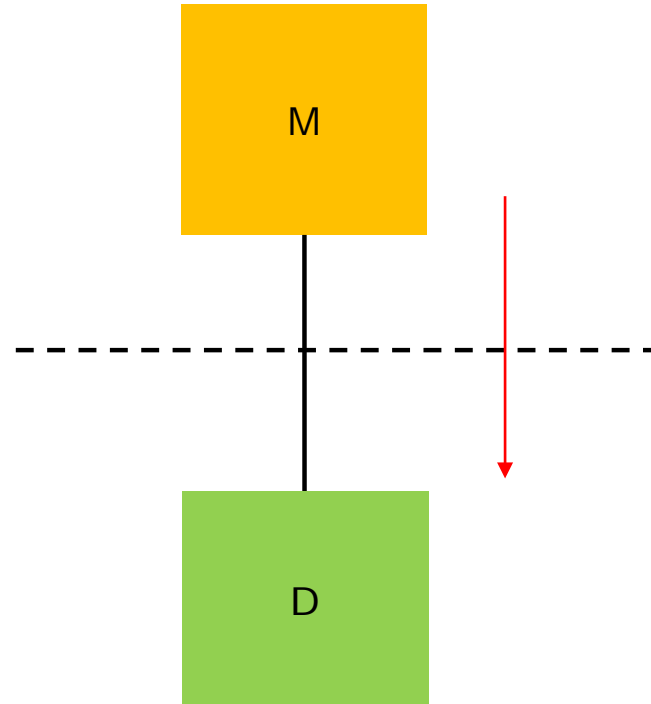
hybridemismatches

- Oorzaak hybride mismatches
 - dispariteit
- Hoe te voorkomen?
 - Oorzaak wegnemen?
 - Symptomen bestrijden?

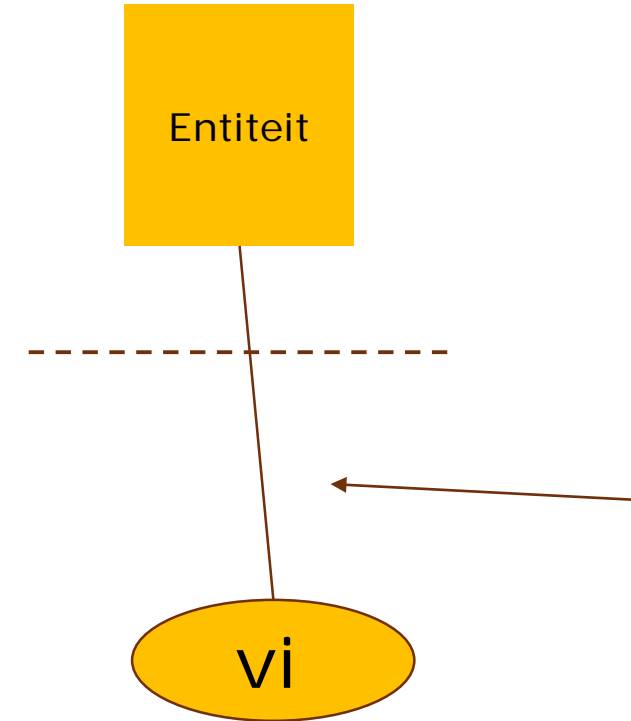
hybridmismatches – ATAD2



- Renteaftrek weigeren bij M
- Secondary rule: renteaftrek weigeren bij D



- Renteaftrek weigeren bij D
- Secondary rule: pick up bij M



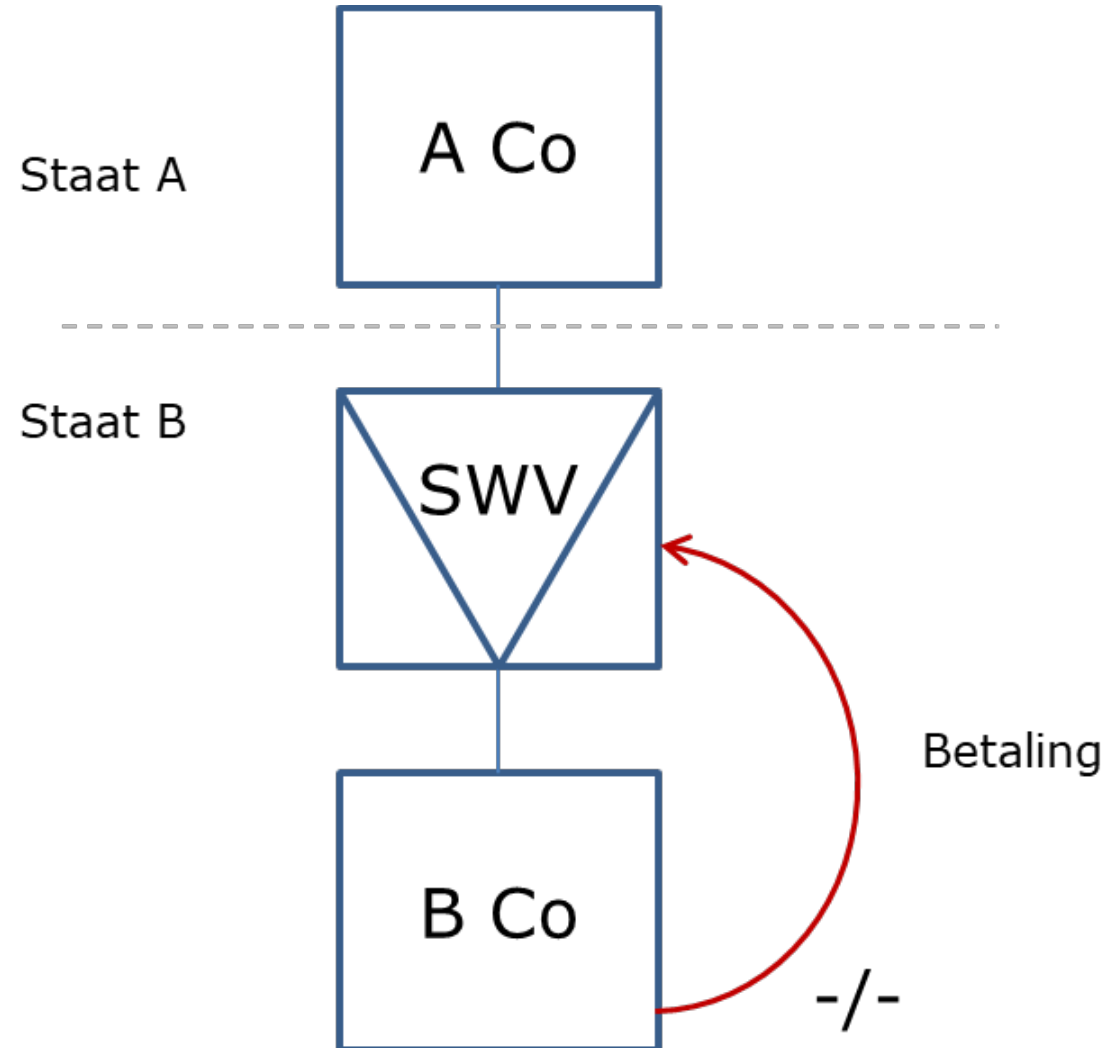
- Aftrekweigering bij betaler
- Secondary rule: belasten rente

ATAD 2 en het (Nederlandse) Consultatiedocument

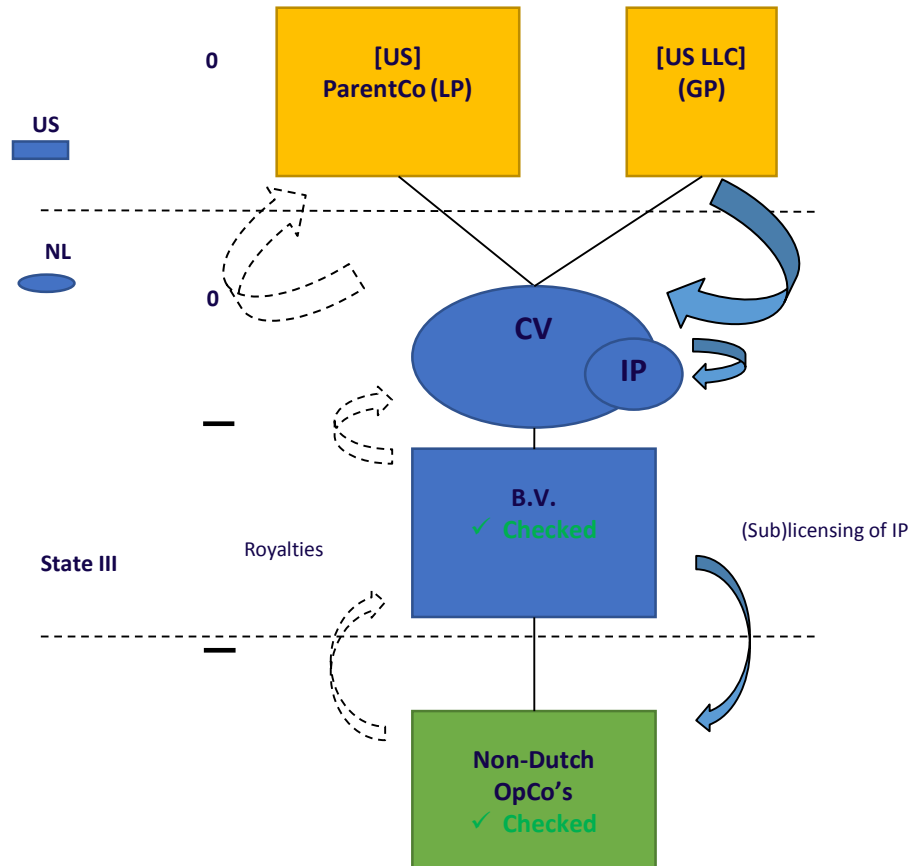
Verschillende soorten mismatches met:

- hybride lichamen,
 - hybride financiële instrumenten,
 - hybride vaste inrichtingen,
 - hybride overdrachten,
 - geïmporteerde hybridemismatches,
 - dubbele vestigingsplaats.
-
- Inwerkingtreding: 1 januari 2020 (reverse hybrid: 1 januari 2022)

Hybride lichamen (2020)

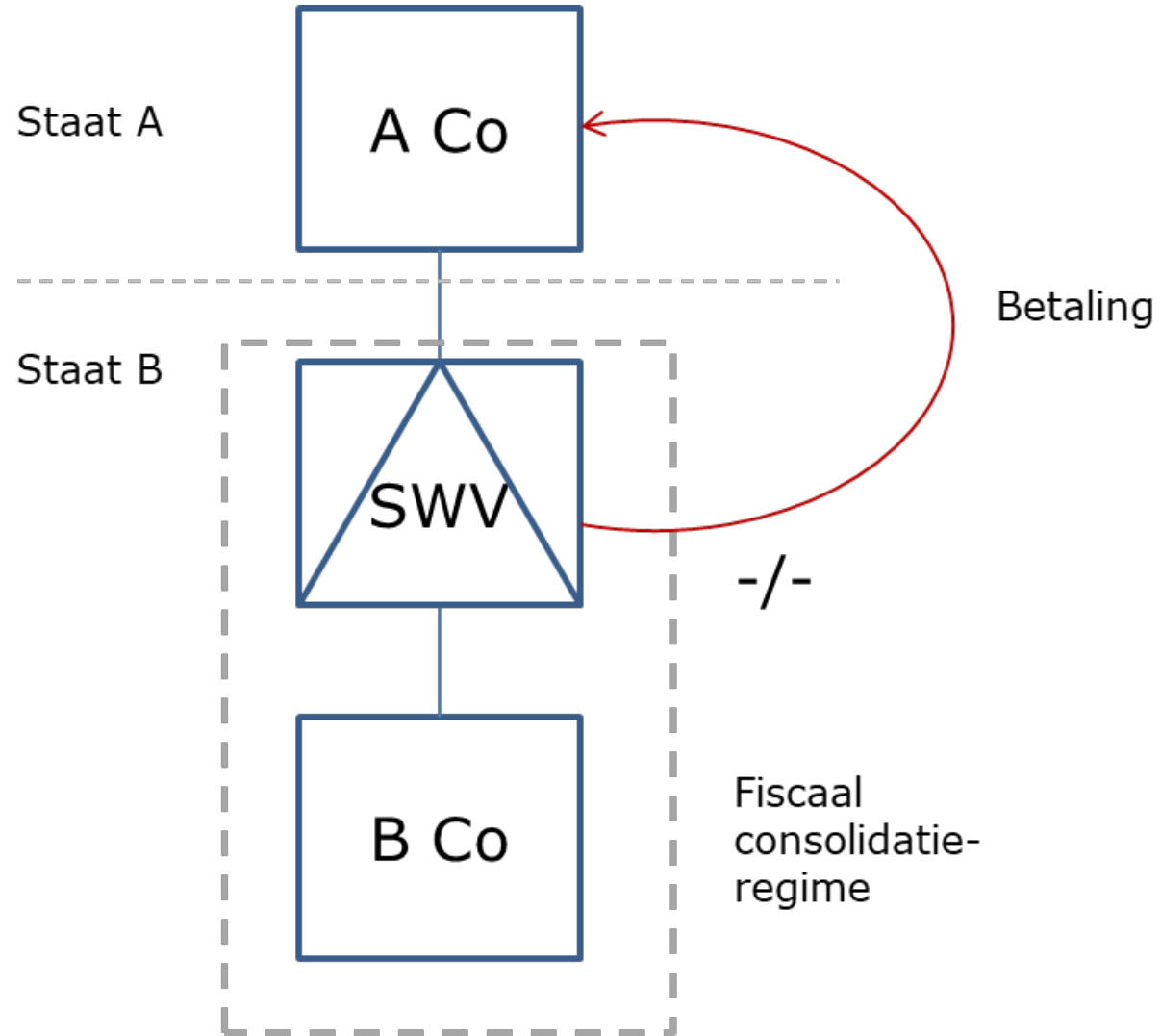


Hybrid entity mismatch (D/NL reversed: CV/BV structuur)

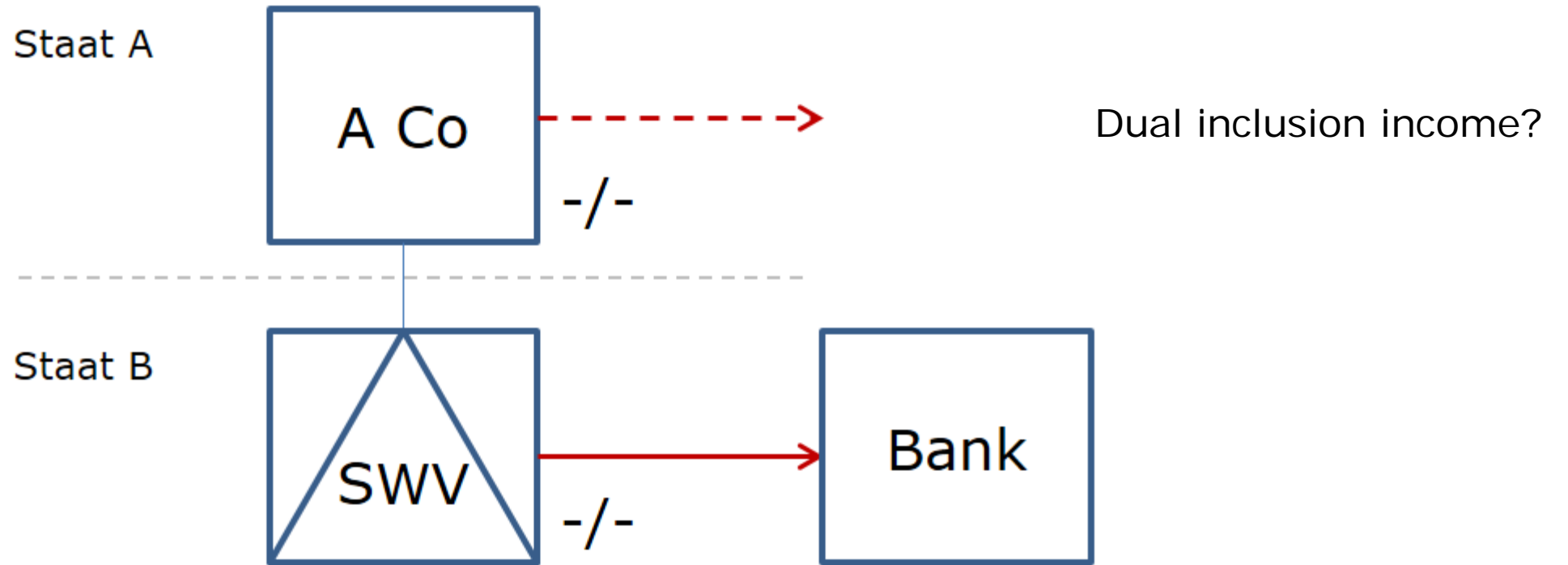


- Wie dient primary rule toe te passen?
- Vanaf 2022: CV belastingplichtig.
 - Oorzaak aangepakt.

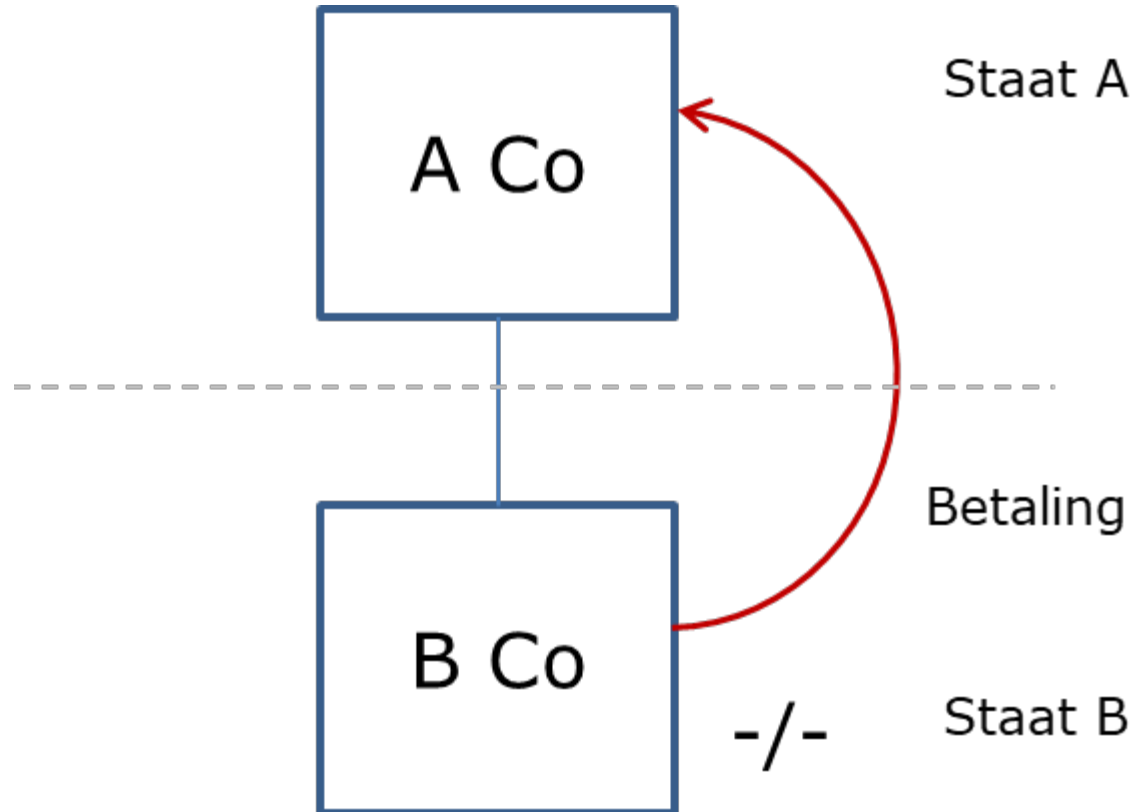
Hybride lichamen



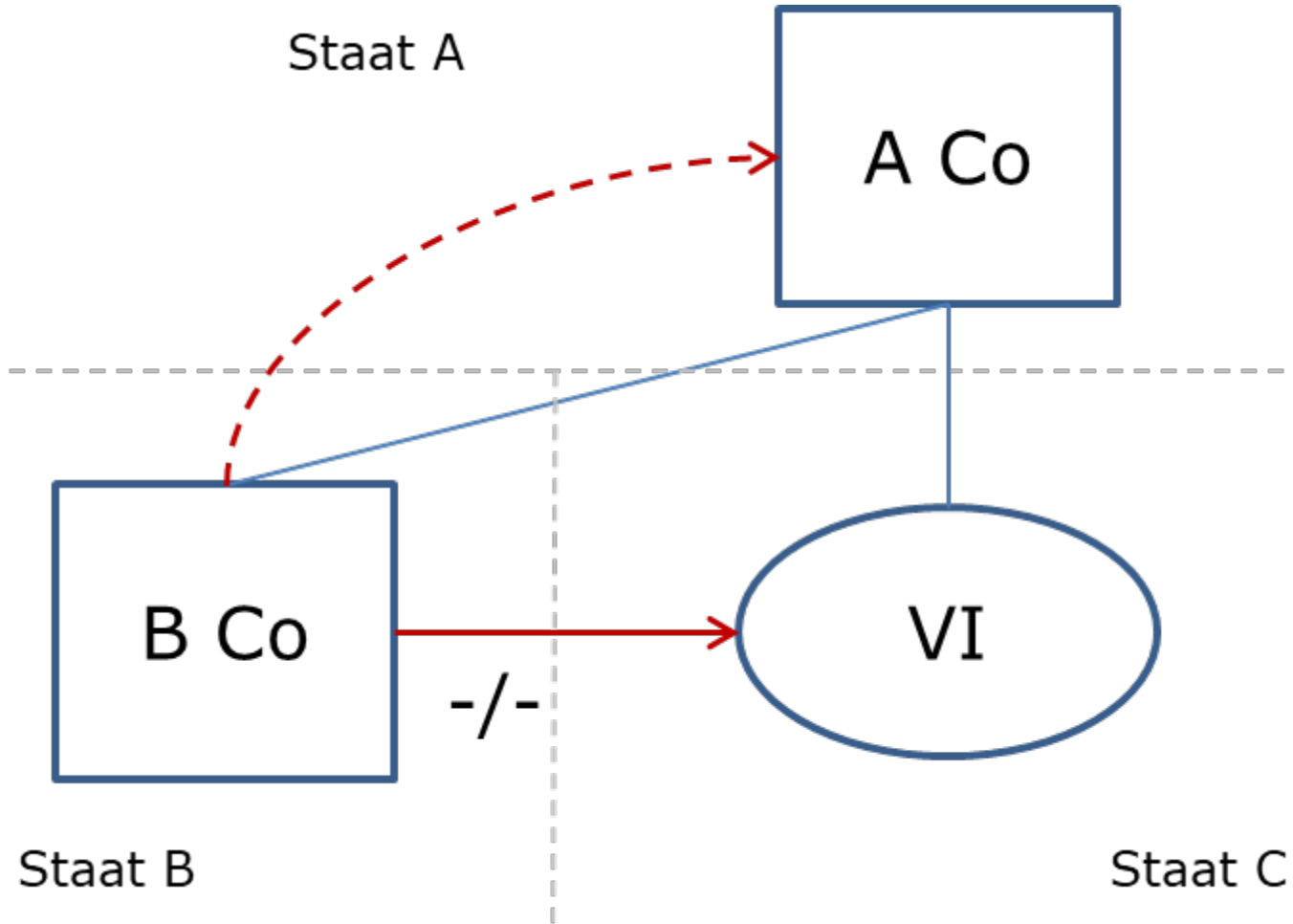
Hybride lichamen (DD)



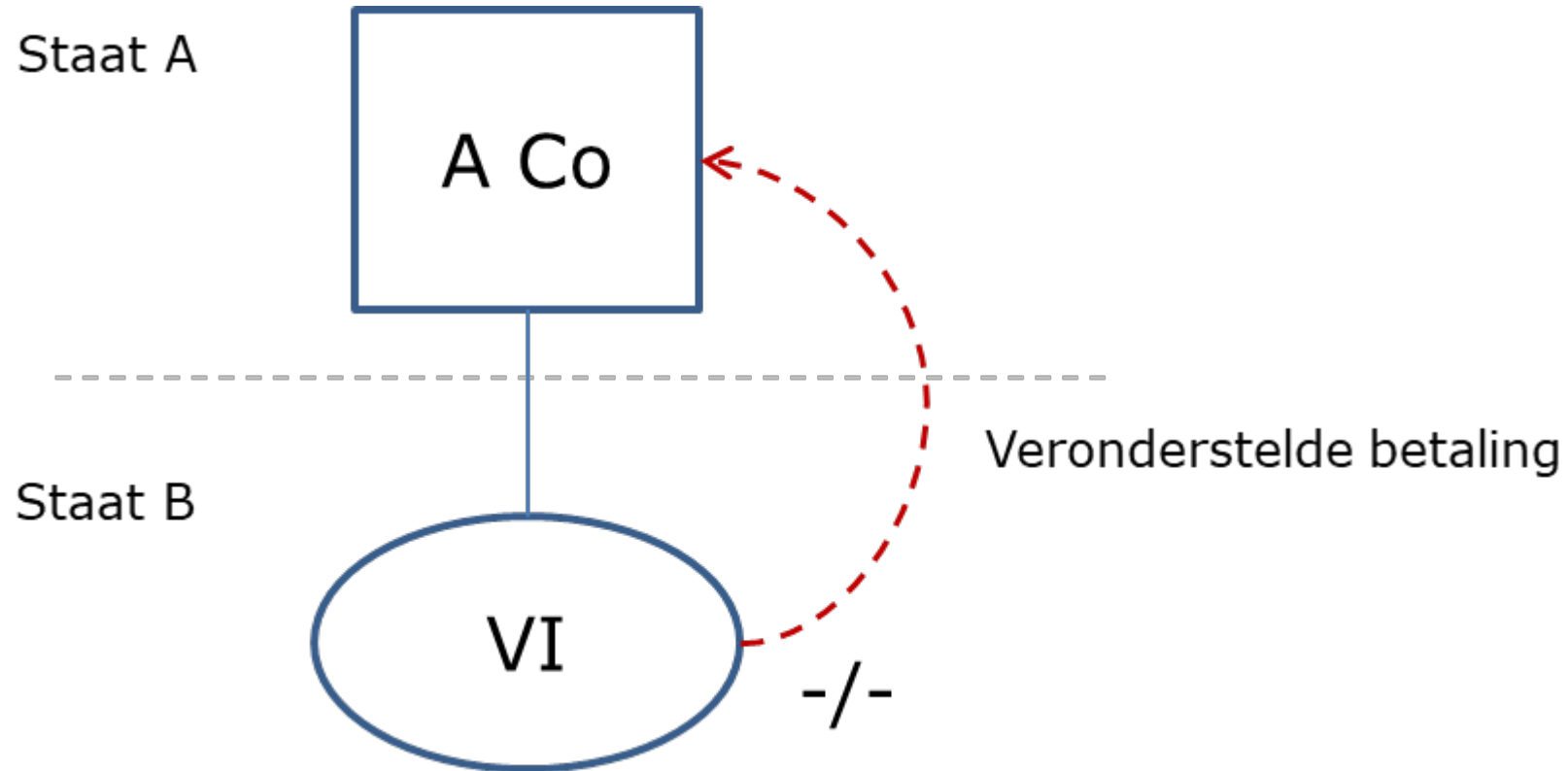
Financiële instrumenten



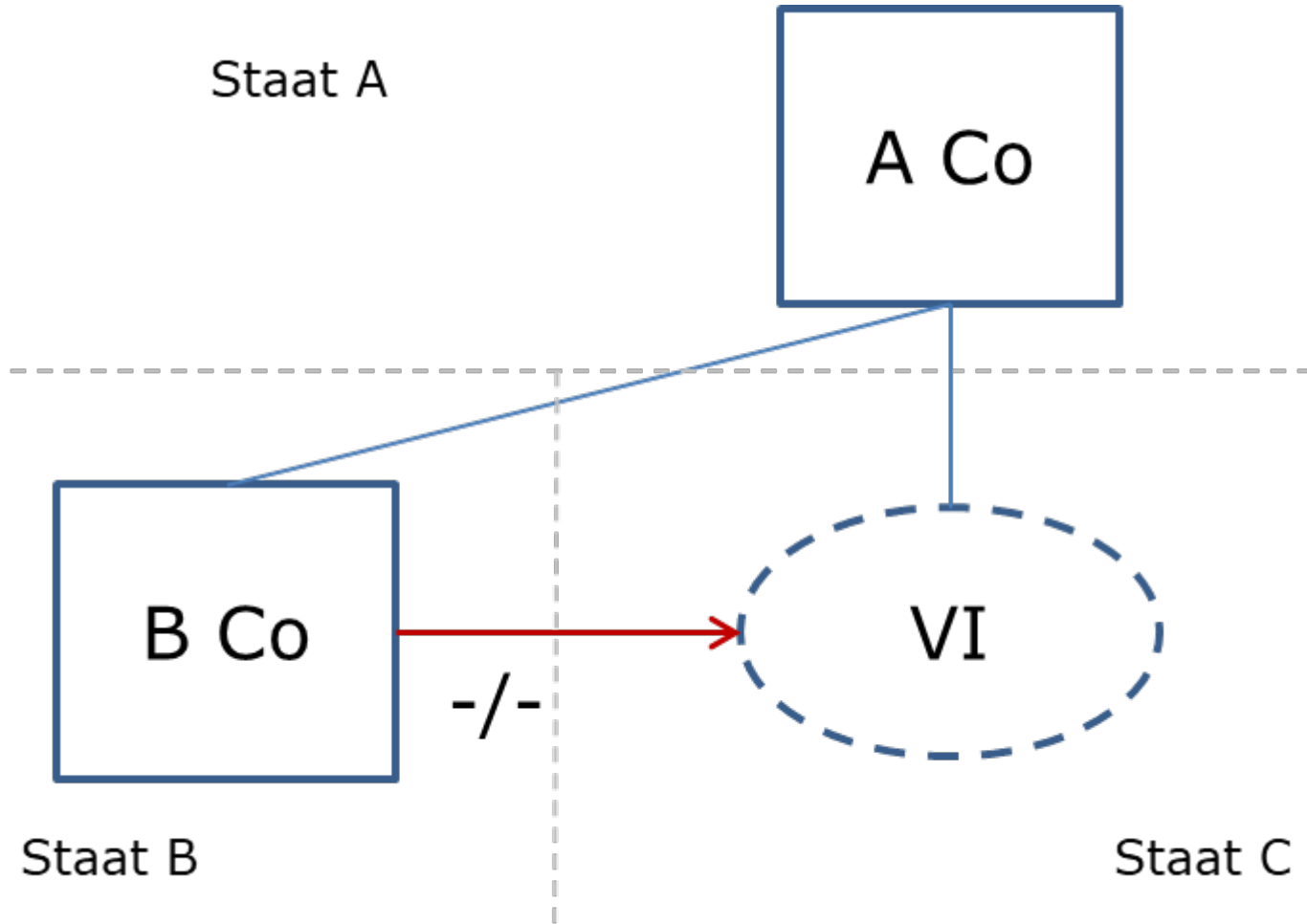
Hybride vaste inrichting (allocatiemismatch)



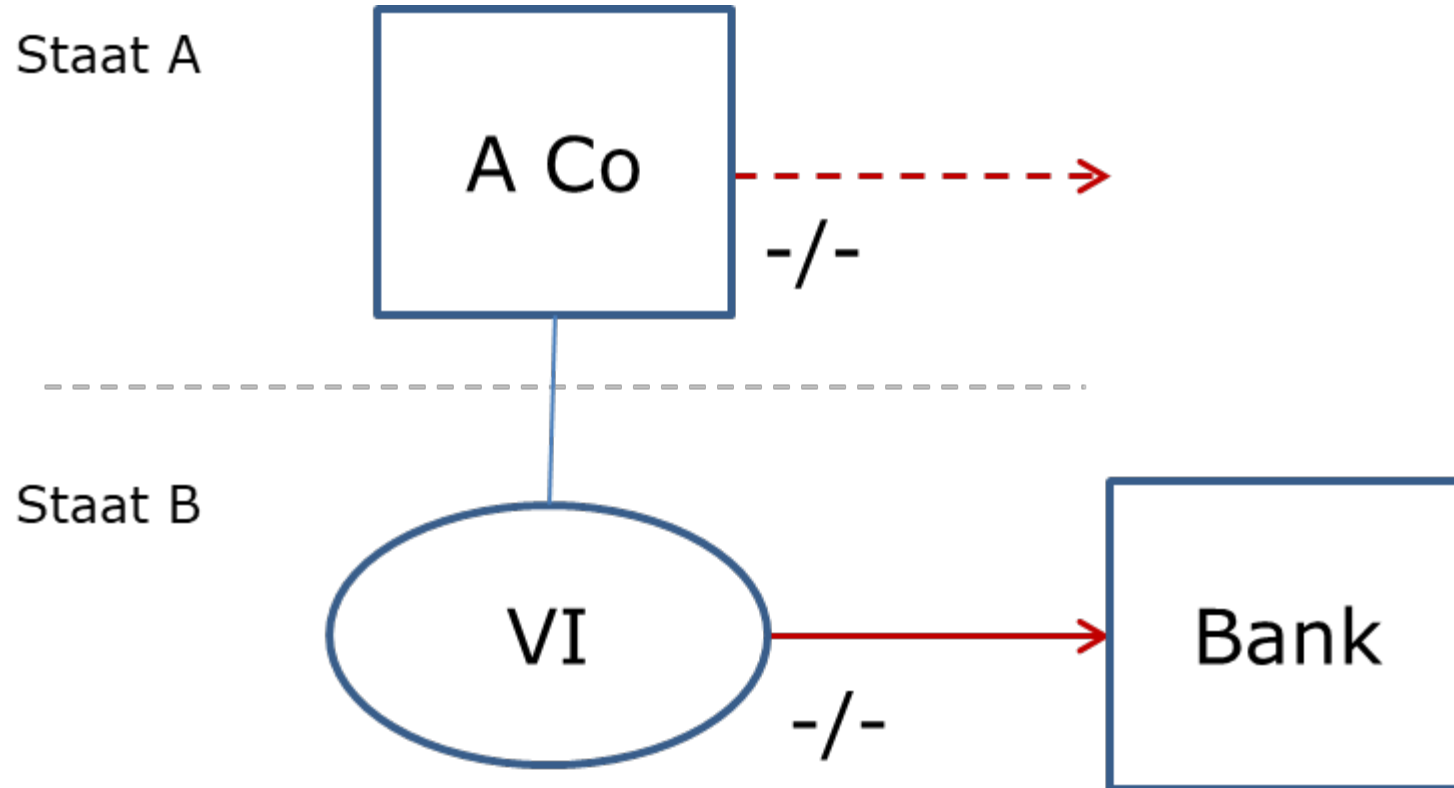
Hybride vaste inrichting (deemed payment)



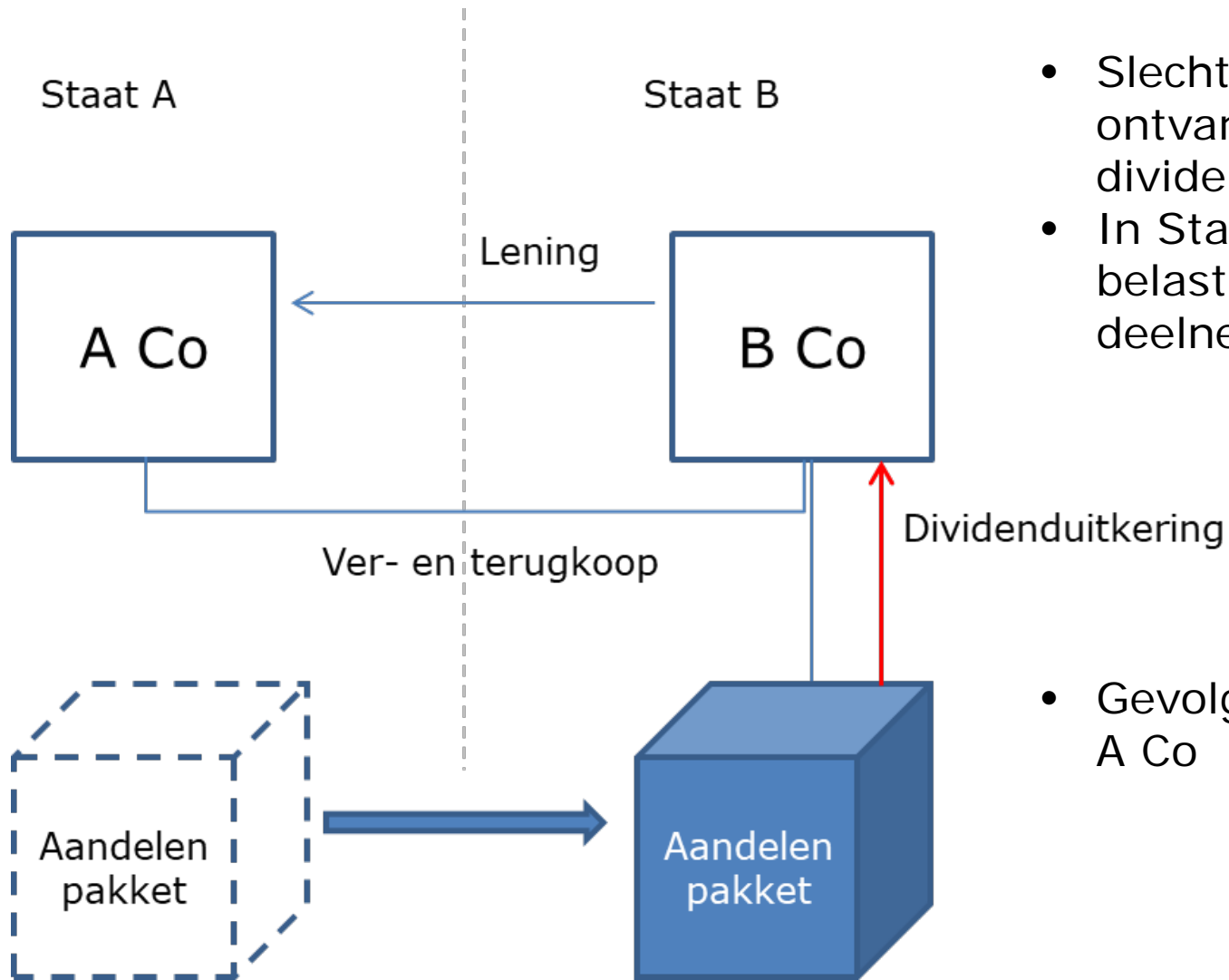
hybride vaste inrichting (disregarded pe)



Hybride vaste inrichting (DD/ allocatie aan twee staten)

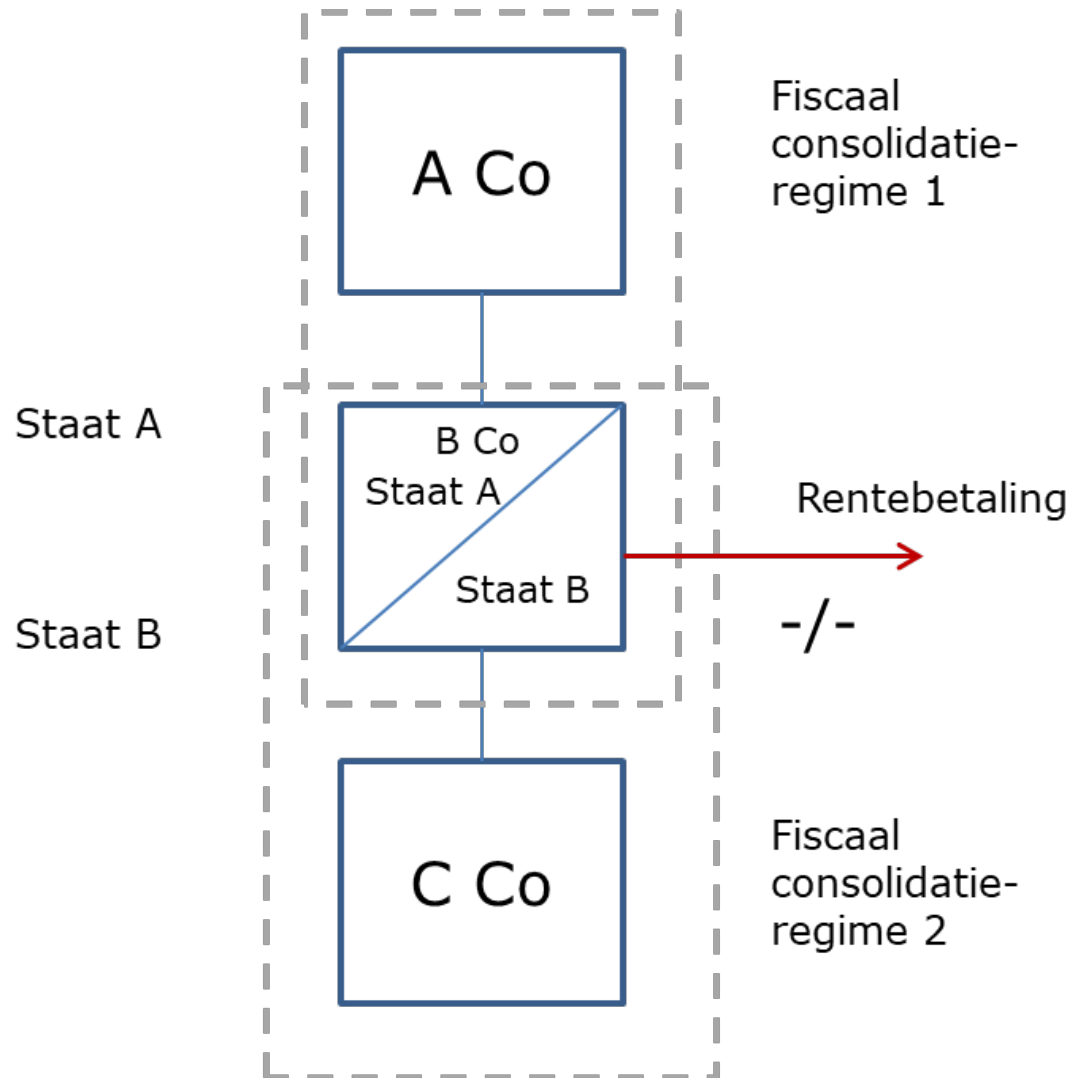


Hybride overdracht



- Slechts de netto-ontvangsten die B Co ontvangt van A Co (rente -/- doorbetaald dividend) worden in Staat B belast.
- In Staat A worden dividendontvangsten niet belast : (i) aandelen niet overgedragen en (ii) deelnemingsvrijstelling.
- Gevolg nettoheffing bij B Co / Bruto aftrek bij A Co

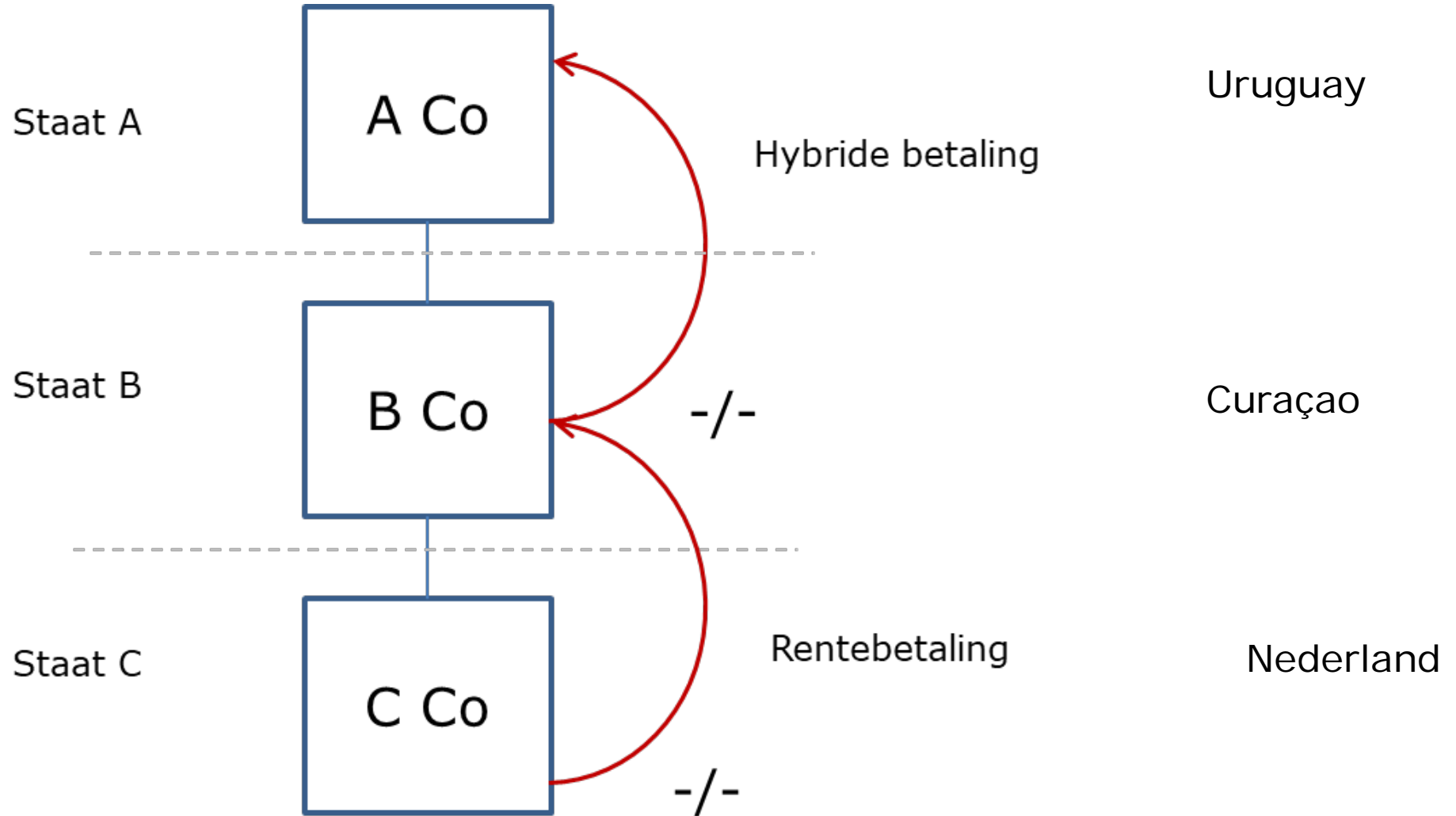
Dual resident mismatch



Onderscheid

- EU/Niet-EU
- EU/EU

Imported mismatch

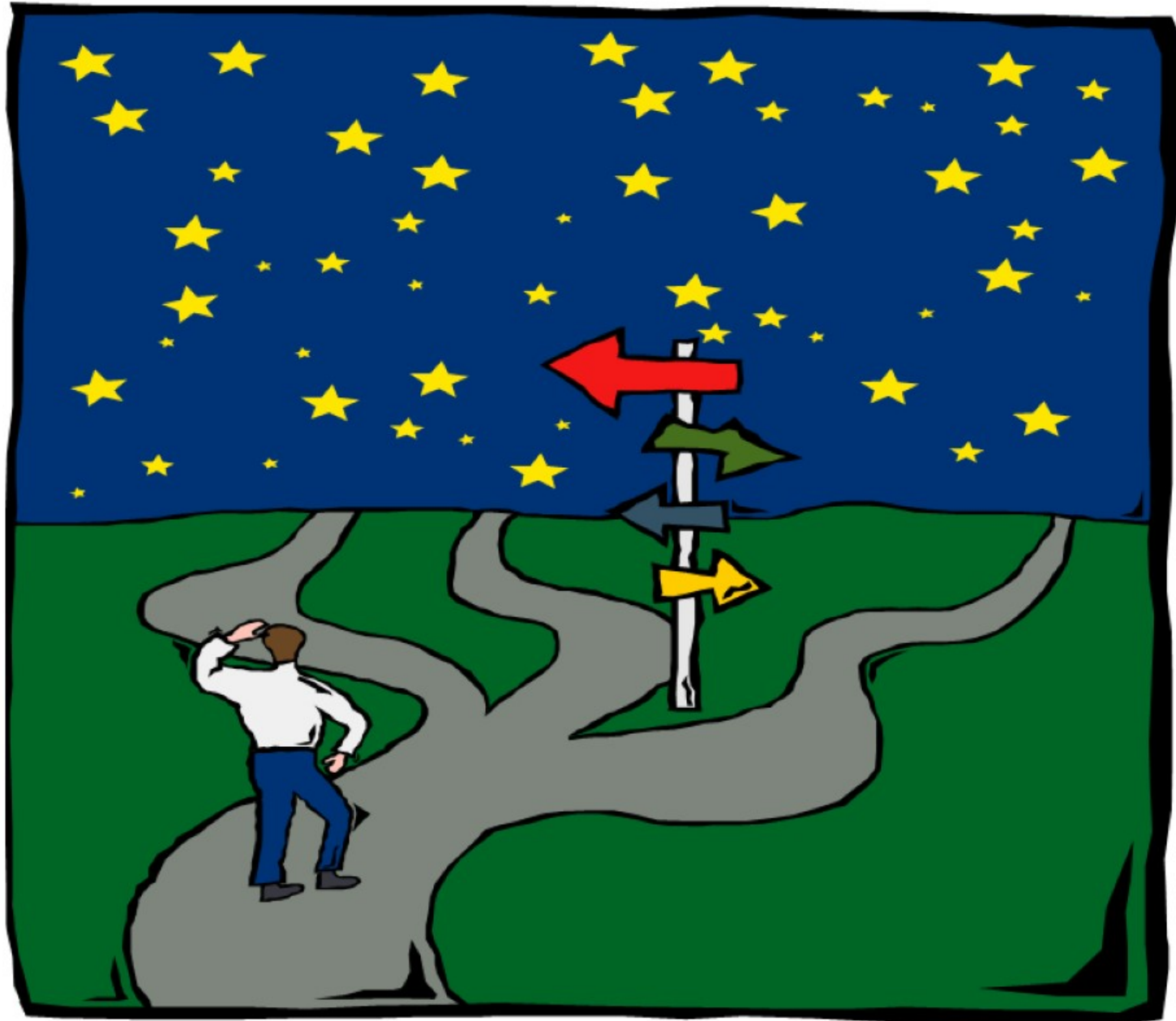


IMPORTED MISMATCH

Artikel 12ad Consultatiedocument

(i) Bij het bepalen van de winst komen mede niet in aftrek vergoedingen of betalingen voor zover die rechtens dan wel in feite direct of indirect door middel van een transactie of reeks transacties tussen aan de belastingplichtige gelieerde lichamen of in het kader van een gestructureerde regeling dienen ter financiering van aftrek van kosten waarop in Nederland artikel 12aa van toepassing zou zijn.

(ii) Het eerste lid is niet van toepassing voor zover in een van de bij de transactie of reeks transacties betrokken staten met betrekking tot de vergoedingen of betalingen een vergelijkbare aanpassing wordt gemaakt als ingevolge het eerste lid of de artikelen 12aa of 12ab zou worden gemaakt.



© Suniel Pancham



Suniel Pancham
Partner

Telephone +31 10 303 22 29
Mobile +31 6 10 17 02 80
E-mail suniel.pancham@kdps.nl

Visiting address
Westerkade 5
3016 CL Rotterdam
The Netherlands



General telephone number +31 10 303 22 22
Fax number +31 10 303 22 33
Website www.kdps.nl
General e-mail address info@kdps.nl

KDPS