



Deloitte Legal Newsflash

Greenille Private Client Team

Europese Commissie wil misbruik van “shell” entiteiten tegengaan

De voorbije jaren zijn op Europees niveau reeds tal van initiatieven genomen met het oog op een eerlijke en effectieve taxatie. In dat kader heeft de Europese Commissie op 22 december 2021 een voorstel van een richtlijn gepubliceerd die het oneigenlijk gebruik van zgn. “shell” entiteiten (of zogenaamde “lege” entiteiten) voor fiscale doeleinden aan banden wil leggen. De richtlijn formuleert criteria om entiteiten te identificeren die worden vermoed onvoldoende “substance” te hebben en verplicht dergelijke entiteiten om hiervan melding te maken in hun jaarlijkse belastingaangifte. Tenzij het vermoeden van onvoldoende “substance” kan worden weerlegd, zullen deze “shell” entiteiten diverse belastingvoordelen worden geweigerd. Het voorstel voorziet een inwerkingtreding op 1 januari 2024.

Welke entiteiten worden geïdendeerd?

Het voorstel viseert ondernemingen die schijnbaar een economische activiteit hebben, maar in realiteit geen economische activiteiten uitoefenen en (louter) zijn opgezet met het oog op het verkrijgen van belastingvoordelen. Het voorstel viseert daarbij alle ondernemingen (ongeacht rechtsvorm) die fiscaal ingezetene zijn van een lidstaat van de EU en die in deze lidstaat in aanmerking komen voor een woonplaatsattest. Scenario's waarbij de “shell” onderneming buiten de EU is gevestigd, blijven (vooralsnog) buiten het toepassingsgebied.

Het voorstel van richtlijn formuleert drie zgn. “gateways”: criteria, om na te gaan of een onderneming voldoende “substance” heeft. Wanneer deze drie

“gateways” cumulatief zijn voldaan over de laatste 2 boekjaren, wordt de onderneming vermoed onvoldoende “substance” te hebben.

Gateway 1: meer dan 75% van het inkomen van de onderneming bestaat uit zgn. passief inkomen (of uit activa die passief inkomen genereren). Passief inkomen kan bestaan uit interesten, dividenden, inkomsten van onroerende goederen, etc.

1. Gateway 2: de onderneming is betrokken in grensoverschrijdende activiteiten, in die zin dat ten minste 60% van het passief inkomen is verkregen of doorbetaald via grensoverschrijdende transacties (of meer dan 60% van de activa die passieve inkomsten genereren bevindt zich in het buitenland).
2. Gateway 3: het beheer van de dagdagelijkse activiteiten en de besluitvorming over belangrijke functies van de onderneming zijn uitbesteed.

Gedacht kan worden aan bepaalde holdingvennootschappen of interne financieringsvennootschappen.

Welke ondernemingen niet?

Vrijgesteld zijn:

- ondernemingen die op basis van andere regelgeving reeds aan voldoende transparantieplichtingen zijn onderworpen (bijv. beursgenoteerde vennootschappen, gereguleerde financiële ondernemingen) ;
- houdstervenootschappen met weinig ‘grensoverschrijdende’ elementen ;
- ondernemingen met minstens 5 voltijdse werknemers, als deze exclusief activiteiten uitvoeren die het passief inkomen voortbrengen.

De onderneming voldoet aan alle ‘gateways’ (en is niet vrijgesteld) – wat nu?

1. Rapportage in de jaarlijkse belastingaangifte (+ bewijsstukken)

Informatie dient aangeleverd te worden over bepaalde “substance” indicatoren: de eigen bedrijfsruimte, een actieve EU bankrekening, connectie met de woonplaats-lidstaat (bijv. door inwonerschap van minstens één bestuurder met voldoende beslissingsmacht in deze lidstaat). Deze informatie wordt uitgewisseld tussen de lidstaten.

Als u alle indicatoren kan afvinken, heeft uw onderneming “substance” en kwalificeert zij voor het betrokken jaar niet als “shell” onderneming.

Daarnaast bestaat de mogelijkheid om het vermoeden te weerleggen en “substance” te bewijzen op basis van specifieke feitelijke elementen (we denken aan commerciële niet-fiscale redenen). Dit tegenbewijs kan 5 boekjaren verlengd worden indien de situatie dezelfde blijft.

Tenslotte kan ook een vrijstelling worden aangevraagd voor de verplichtingen van de richtlijn (tevens voor 5 boekjaren), mits bewijs van afwezigheid van enig belastingvoordeel, noch voor de UBO’s, noch voor de groepsentiteiten.

De sanctie bij niet-aangifte is minimaal een administratieve boete van ten minste 5% van de omzet van de onderneming van het relevante boekjaar.

2. Fiscale gevolgen

De belastingdruk in hoofde van de “shell” onderneming en/of in hoofde van de aandeelhouder zal aanzienlijk stijgen :

(1) Weigering van fiscale voordelen uit de Moeder-Dochterrichtlijn, de Interest en Royalty Richtlijn en dubbelbelastingverdragen;

(2) Opbrengsten van de “shell” onderneming worden belast alsof deze rechtstreeks aan de aandeelhouder waren toegekomen volgens het nationale

recht van diens woonplaats (onder aftrek van door de “shell” onderneming betaalde belastingen in de lidstaat van haar vestiging).

De lidstaat van vestiging levert immers geen woonplaatsattest meer af (of een woonplaatsattest met waarschuwing dat de onderneming niet gerechtigd is tot deze voordelen).

De concrete impact van deze fiscale gevolgen zal verschillen naar gelang de betalende entiteit en de aandeelhouder van de “shell” onderneming al dan niet binnen de EU zijn gevestigd.

Voor een simulatie van een aantal geïllustreerde situaties, evenals een vergelijking met bestaande CFC/transparantieregels, verwijzen we graag naar onze volgende newsflash terzake.

Conclusie

Het gaat vooralsnog om een voorstel tot richtlijn. In het licht van de eerdere initiatieven die reeds op Europees niveau zijn genomen om belastingontwijking tegen te gaan, moet er echter rekening mee worden gehouden dat het voorstel (al dan niet in aangepaste vorm) t.z.t. zal worden aangenomen. Het voorstel voorziet dat de lidstaten de richtlijn uiterlijk op 30 juni 2023 moeten omzetten in nationale wetgeving. De regelgeving zal dan van toepassing worden op 1 januari 2024.

Aangezien de “gateways” worden getoetst op basis van de twee voorgaande boekjaren en het opbouwen van “substance” tijd vergt, zullen ondernemingen die rapportageverplichtingen willen vermijden en / of belastingvoordelen willen blijven genieten, nu reeds actie dienen te ondernemen.

Deloitte Legal is uiteraard steeds beschikbaar om vragen in concrete dossiers op te nemen.

Contact

Greenille Private Client Team, Tel: + 32 2 738 06 50, Email:
greenille@deloitte.com

As a top legal practice in Belgium, Deloitte Legal - *Lawyers* is a full service business law firm, highly recommended by the most authoritative legal guides. Deloitte Legal - *Lawyers* is based in Zaventem, Watermael-Boitsfort, Antwerp, Ghent and Kortrijk. It consists of close to 150 highly qualified Bar-admitted lawyers. Deloitte Legal - *Lawyers* offers expert advice in the fields of banking & finance, commercial, corporate/M&A, employment, IT/IP, public/administrative, insolvency and reorganisations, real estate, EU law, tax law, tax & legal services for high-net-worth families & individuals (Greenille Private Client) and dispute resolution. Whenever required to ensure a seamless and comprehensive high-quality service, Deloitte Legal - *Lawyers* collaborates closely with other professions (e.g. tax, financial advisory, accountancy, consulting), and with a select group of law firms all over the world.

Deloitte Legal - *Lawyers* provides thorough and practical solutions tailored to the needs of clients ranging from multinational companies, national large and medium-sized enterprises, financial institutions, government bodies to private clients.

More information: www.deloittelegal.be

© 2022, Deloitte Legal – *Lawyers* - The content and layout of this communication are the copyright of Deloitte Legal – *Lawyers* or its contributors, and are protected under copyright and other relevant and intellectual property rights laws and regulations. No reproduction in any form or through any medium is allowed without the explicit consent of Deloitte Legal – *Lawyers* or its contributors.

[Subscribe](#) | [Unsubscribe](#)