



PERSOONLIJK & VERTROUWELIJK

**Kennisgroep**  
Dividendbelasting

**Voorzitter**

5.1.2e

**Secretaris**

5.1.2e  
5.1.2e



Kennisgroep  
Dividendbelasting\_Postbus

**Datum inbreng**

9 januari 2020

**Versienummer**

1.0

**Referentienummer**

190240022

**Datum vaststelling**

31 januari 2020

**Vastgesteld door**

KG dividendbelasting

**Auteur**

5.1.2e  
5.1.2e

**Bijlagen**

Geen

**Rechtsvraag**, 190240022

**Dividendbelasting**, artikel 4, negende lid van de Wet DB 1965; hybride entiteiten

### Vraag

Is artikel 4, negende lid van de Wet op de dividendbelasting (hierna: Wet DB) van toepassing op een uitkering door een BV aan een (buitenlandse) hybride entiteit, indien de BV voor de betreffende jurisdictie ook als transparant heeft te gelden?

### Antwoord

Ja, artikel 4, negende lid Wet DB is van toepassing, mits ook aan de overige vereisten wordt voldaan.

### Casus

De aandelen in een BV worden gehouden door een LLC naar het recht van de Verenigde Staten van Amerika (hierna: VS). Deze LLC wordt voor Nederlandse fiscale doeleinden als niet transparant beschouwd en is voor VS fiscale doeleinden aangemerkt als een transparante entiteit, met als gevolg dat activa, passiva, inkomsten en kosten direct worden toegerekend aan de achterliggende participant. In het gegeven geval worden de aandelen in LLC gehouden door een corporation naar het recht van de VS. Deze corporation wordt door de VS als niet transparant beschouwd en is aan de reguliere belastingheffing onderworpen.

De groep waar de BV onderdeel van uitmaakt, heeft er voor gekozen om ook de BV als een transparante entiteit aan te merken voor VS fiscale doeleinden. Dit betekent in het concrete geval dat voor VS fiscale doeleinden alle activa, passiva, inkomsten en kosten van de BV direct worden toegerekend aan de belaste VS vennootschap.

De BV keert een dividend uit. Kan een beroep worden gedaan op artikel 4, negende lid Wet DB, waardoor de corporation wordt aangemerkt als de opbrengstgerechtigde en in aanmerking kan komen voor de inhoudingsvrijstelling van artikel 4, tweede lid Wet DB?

### Beschouwing

Voor de Wet DB is de LLC in beginsel de opbrengstgerechtigde in de zin van artikel 1, eerste lid Wet DB, omdat Nederland de LLC als niet transparant aanmerkt. Aangezien de LLC als transparant wordt beschouwd in de VS, is zij niet 'aldaar

VERTROUWELIJK

Pagina 1 van 3

gevestigd' in de zin van artikel 4, tweede lid, onderdeel a, 2<sup>o</sup> Wet DB en is de inhoudingsvrijstelling niet van toepassing.

Artikel 4, negende lid Wet DB bevat echter een uitzondering voor dergelijke situaties. Ingeval de LLC in de VS niet wordt behandeld als de gerechtigde tot de opbrengst omdat deze volgens de regelgeving van de VS niet aldaar is gevestigd, wordt in de geschetste casus onder nadere voorwaarden de achterligger (i.c. de corporation) voor de toepassing van artikel 4 Wet DB beschouwd als de opbrengstgerechtigde. Voorwaarde is dan wel dat elke achterligger volgens de wetgeving van de staat waarin hij is gevestigd, als gerechtigde tot de opbrengst wordt beschouwd.

Aangezien de BV voor VS doeleinden als een transparante entiteit is aangemerkt, komen dividenden die door deze BV worden uitgekeerd, niet als dividend tot uitdrukking op het niveau van de corporation. In plaats daarvan worden de resultaten van de BV zelf als resultaten van de corporation gerapporteerd. De vraag die dan ook opkomt is of de corporation als gerechtigde tot de opbrengst uit de aandelen van de BV kan worden beschouwd.

Tijdens het wetgevend proces van artikel 4 Wet DB is aandacht gevraagd voor hybride entiteiten. Daarbij is het voorbeeld gegeven dat de opbrengstgerechtigde naar Nederlandse maatstaven niet-transparant is, maar in het land waarin de achterligger van die opbrengstgerechtigde is gevestigd fiscaal als transparant wordt behandeld. Bij dit voorbeeld is ook gebruik gemaakt van een LLC naar het recht van de VS, welke gehouden wordt door andere participanten gevestigd in de VS.<sup>1</sup> Hierbij is het volgende opgemerkt:

*"Dit (...) houdt in dat het door de inhoudingsplichtige uitgekeerde dividend bij iedere direct achterliggende participant in de hybride entiteit volgens de fiscale wetgeving van de staat waarin de participant is gevestigd, wordt behandeld als bestanddeel van het inkomen, de winst of het voordeel van die achterliggende participant."*<sup>2</sup>

De formulering "bestanddeel van het inkomen, de winst of het voordeel" is gelijk aan de bewoordingen van artikel 24, vierde lid van het belastingverdrag tussen Nederland en de VS<sup>3</sup>. Met de formulering in de toelichting bij artikel 4, negende lid Wet DB kan aansluiting worden gezocht bij genoemd artikel 24, vierde lid. Ingeval de LLC in de VS niet wordt behandeld als de gerechtigde tot de opbrengst omdat deze volgens de regelgeving van de VS niet aldaar is gevestigd, wordt in de geschetste casus onder nadere voorwaarden de achterligger (i.c. de corporation) voor de toepassing van artikel 4 Wet DB beschouwd als de opbrengstgerechtigde. Bij de toepassing van artikel 24, vierde lid van het belastingverdrag tussen Nederland en de VS – en daarmee ook bij de toepassing van artikel 4, negende lid Wet DB – dient de eis dat 'dat bestanddeel (...) wordt behandeld als het inkomen, de winst of het voordeel van een inwoner' ruim te worden geïnterpreteerd. Omdat

<sup>1</sup> Zie MvT, Kamerstukken II 2017/18, 34 788, nr. 3, p. 22.

<sup>2</sup> Zie MvT, Kamerstukken II 2017/18, 34 788, nr. 3, p. 23.

<sup>3</sup> Overeenkomst tussen het Koninkrijk der Nederlanden en de Verenigde Staten van Amerika tot het vermijden van dubbele belasting en het voorkomen van het ontgaan van belasting met betrekking tot belastingen naar het inkomen 1992, met wijzigingsprotocollen 1993 en 2004.

de onderliggende winst van BV bij de corporation in aanmerking wordt genomen betekent dit dat de corporation voor de toepassing van artikel 4 Wet DB als opbrengstgerechtigde kan worden beschouwd.

**Conclusie**

De conclusie is dan ook dat het negende lid kan worden toegepast en de corporation in casu dus als opbrengstgerechtigde kan worden beschouwd voor de toepassing van artikel 4 Wet DB, mits aan de overige eisen van artikel 4, tweede en derde lid Wet DB wordt voldaan.