

Vraag:

Kan Class-B Common Stock worden voor de toepassing van art. 10d, lid 6, Wet VPB 1969 worden aangemerkt als "eigen vermogen, volgens de geconsolideerde jaarrekening van de groep".

Antwoord:

Van belang is dat bij de concernratio-toets van art. 10d Wet VPB 1969 moet worden gekeken naar de geconsolideerde jaarrekening van de groep. In de geconsolideerde jaarrekening zijn de Class-B Common Stock opgenomen onder de post "*commitments & contingencies*". Een dergelijke balanspost is vergelijkbaar met de post "voorzieningen", welke post voor de toepassing van art. 10d, lid 6, Wet VPB 1969 als vreemd vermogen moet worden aangemerkt. Omdat wij de jaarrekening technische kwalificatie moeten volgen (tenzij deze evident onjuist is), worden de Class-B Common Stock als vreemd vermogen meegenomen in de berekening van de concernratio.

Omdat dit een puur commerciële jaarrekening technische toets is, hebben we niet te maken met de arresten omtrent het fiscale onderscheid tussen eigen en vreemd vermogen.

Toelichting:

In art. 10d, lid 6, Wet VPB 1969 is opgenomen:

*De factor, bedoeld in het vijfde lid, is gelijk aan het gemiddeld vreemd vermogen gedeeld door het gemiddeld eigen vermogen, volgens de geconsolideerde jaarrekening van de groep, bedoeld in artikel 24b van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, dan wel een soortgelijke buitenlandse wettelijke regeling, waarvan de belastingplichtige deel uitmaakt.*

Uit het onderstaande blijkt duidelijk dat er gekeken moet worden naar de geconsolideerde jaarrekening en dat er dus een commerciële toets moet worden aangelegd of dat de Class-B Common Stock gekwalificeerd worden als eigen of als vreemd vermogen.

De geconsolideerde jaarrekening was in casu opgemaakt in US GAAP.

Art. 10d, lid 6, Wet VPB 1969 geeft aan dat de geconsolideerde jaarrekening moet zijn opgemaakt conform artikel 2:24B BW of een soortgelijke buitenlandse wettelijke regeling.

De wetsgeschiedenis toont aan dat de US GAAP zo'n buitenlandse wettelijke regeling is:

*De leden van de fractie van de VVD vragen aan de hand van voorbeelden en het formuleren van minimumeisen nader in te gaan op het begrip «soortgelijke buitenlandse wettelijke regeling» in artikel 10d, zesde lid. Voor de concerntoets, opgenomen in het vijfde en het zesde lid, kan worden uitgegaan van de commerciële jaarrekening van de belastingplichtige en de commerciële groepsjaarrekening, mits die zijn opgemaakt in overeenstemming met daarvoor geldende bepalingen uit het Burgerlijk Wetboek of uit buitenlandse wettelijke regelingen zoals de US GAAP (Generally accepted accounting principles).*

In de jaarrekening zijn de Class-B common Stock opgenomen onder de post "*commitments & contingencies*". Verplichtingen en voorwaardelijke passiva; een soort voorzieningenpost.

*In zijn commentaar stelt de Orde voor om voor de toepassing van de groepstoets niet het totale vreemde vermogen maar slechts het totaal van de schulden (in de zin van artikel 2:375 BW) in de vergelijking te betrekken en de voorzieningen (in de zin van artikel 2:374 BW) buiten beschouwing te laten.*

*De groepstoets is zodanig vormgegeven dat kan worden aangesloten bij VV/EV ratio's volgens de commerciële balans van de belastingplichtige en de commerciële groepsbalans. Het verlaten van dit uitgangspunt zou afbreuk doen aan de uitvoerbaarheid van de regeling, omdat deze in de praktijk ook moet worden toegepast op balansen die zijn opgesteld volgens buitenlandse verslaggevingsregels. Het maken van onderscheid tussen verschillende categorieën vreemd vermogen kan dan een extra complicatie opleveren. Bovendien gaat het bij de groepstoets om vergelijking van de kapitalisatie van belastingplichtige met die van de groep als geheel, zodat een toename van het vreemde vermogen op het niveau van de belastingplichtige zich ook op het niveau van de groep zal voordoen.*

*NV, Kamerstukken II 2003/04, 29 210, nr. 25, p. 31.*

Voorzieningen moeten voor de toepassing van art. 10d, lid 6, Wet VPB 1969 worden aangemerkt als vreemd vermogen.

US GAAP kwalificeert de Class-B Common Stock dus als vreemd vermogen.

Wij dienen daarbij aan te sluiten.