

**Kennisgroepvraag bijzondere winstbepaling**

Datum: 25 april 2016

Betreft:

Van:

**Inleiding**

Bij email van 22 januari 2015 heb ik de volgende rechtsvraag aan de kennisgroep bijzondere winstbepaling voorgelegd:

***Is art. 10, lid 1, onderdeel j Wet Vpb ook van toepassing op de coöperatie?***

Deze vraag is zonder aanvullende feiten en omstandigheden aan de kennisgroep voorgelegd. Bij memo van 7 maart 2016 ( bijlage I) is aangegeven dat er situaties denkbaar zijn waarin art. 10, lid 1, onderdeel j Wet Vpb van toepassing is, of zou moeten zijn op een coöperatie. Om te kunnen concluderen dat sprake is van een dergelijke situatie heeft de kennisgroep gevraagd om nadere feiten aan te leveren waarbij aandacht wordt besteed aan:

- de wijze waarop de coöperatie concreet is georganiseerd en dus aan de statuten en alles wat daarbij verder van belang is;
- de wijze waarop de SAR is vormgegeven;
- de mogelijke gerichtheid op het ontgaan van art. 10, lid 1, onderdeel j Wet Vpb.

Met onderhavig memo wordt in deze behoefte voorzien. Het memo is als volgt ingedeeld:

buiten verzoek

## GEACCEPTEERD ANTWOORD

Betreft: Coöperatie en SAR casus met feiten

7 jun. 2016

5.1.2e stuurde het volgende concept antwoord aan 5.1.2e

Voordat ik op jouw vraag in zal gaan, maak ik van de gelegenheid gebruik jou te danken voor je nadere feitenonderzoek en te complimenteren voor je heldere pre-advies. Beide aspecten stelden ons in staat om een gericht antwoord te geven.

Zoals ik al eerder meldde, is sprake van een concept. Dit concept is wel binnen de kennisgroep bediscussieerd maar nog niet formeel bekrachtigd. Ik verwacht niet dat die bekrachtiging zal leiden tot een wijziging van ons standpunt.

### Ons concept-antwoord

In de tekst van 10-1-j Wet Vpb staat dat de aftrekbeperking van toepassing is op vennootschappen met een in aandelen verdeeld kapitaal. Men kan twisten over de vraag of een coöperatie is aan te merken als een vennootschap.

Die vraag kan achterwege blijven als die coöperatie geen in aandelen verdeeld kapitaal kent. Die vraag is overigens wél aan de orde als een daarmee verbonden lichaam wél een in aandelen verdeeld kapitaal heeft en de coöperatie die aandelen of rechten op die aandelen uitreikt of toekent.

De eerste vraag is of de coöperatie zelf een in aandelen verdeeld kapitaal kent.

Voor het antwoord op deze vraag sluiten wij aan bij de feiten uit het preadvies zoals dat is onderbouwd met onder meer de statuten.

Op basis daarvan komen wij tot de volgende feitelijke vaststelling. De coöperatie kent in haar statuten geen in aandelen verdeeld kapitaal en evenmin iets wat daar op lijkt.

In een tweetal ATR's voor de dividendbelasting stelt ook de Belastingdienst vast dat geen sprake is van een vennootschap met...

Weliswaar gelden deze beslissingen voor de dividendbelasting, maar het lijkt ons dat daar voor de Vpb alleen anders tegen aan kan worden gekeken als de feiten daar aanleiding toe geven. Dergelijke feiten ontbreken.

Uitreiking of toekenning van aandelen in een verbonden lichaam is niet aan de orde.

Kortom, met de wettekst in de hand zijn wij klaar. Die tekst biedt geen basis voor een aftrekbeperking.

Resteert de vraag of doel en strekking aanleiding geven tot een andersluidende conclusie. De wettelijke regeling is expliciet beperkt tot vennootschappen met een in aandelen verdeeld kapitaal. In de parlementaire geschiedenis is geen aanknopingspunt te vinden om bijvoorbeeld coöperaties daar ook onder te brengen. Wanneer je dergelijke lichamen toch onder de regeling wilt brengen, ben je een aftrekbeperking extensief aan het uitleggen. De kennisgroep meent dat dit in gevallen met agressieve fiscale structuren mogelijk zou moeten zijn.

Wat hier verder ook van zij, ook in die gevallen is vereist dat er aandelen te herkennen moeten zijn. Daarvan is in casu geen sprake. Zie bijvoorbeeld artikel 9 van de statuten van de coöperatie.

### Conclusie

Op het voorgelegde geval is de aftrekbeperking van 10-1-j niet van toepassing.