

'S-GRAVENHAGE

1

Postbus 30206 2500 GE 'S-GRAVENHAGE

Telefoon 5.1.2e

Telefax 5.1.2e

MKB H&T team 4

Doorkiesnummer 5.1.2e

Belastingdienst / Maastricht

Ter attentie van 5.1.2e

Datum

26 januari 2017

Uw kenmerk

Kenmerk

16-211-0001

5.1.2e

5.1.2e 5.1.2e

Betreft Limited Partnership (LP) opgericht naar het recht van de Verenigde Staten van Amerika, deelstaat Kansas

Geachte collega, beste 5.1.2e

Naar aanleiding van uw vraag aan de Kennisgroep Belastingplicht en Kwalificatie Rechtsvormen inzake de kwalificatie van een Limited Partnership (LP) opgericht naar het recht van de Verenigde Staten van Amerika, deelstaat Kansas, bericht ik u als volgt.

Algemeen

Buitenlandse rechtsvormen respectievelijk samenwerkingsverbanden dienen, voor zover dit voor Nederlandse belastingheffing van belang is, te worden gekwalificeerd volgens het door de staatssecretaris van Financiën gepubliceerde toetsingskader. Dit toetsingskader is opgenomen in onderdeel 3 van het besluit van de staatssecretaris van 11 december 2009, nr. CPP2009/519M (hierna: het besluit). Bij de kwalificatie geldt de civiele wetgeving van het betreffende land als uitgangspunt. Slechts in het geval dat de betreffende wetgeving toestaat om voor de kwalificatie relevante onderdelen statutair te regelen, kunnen de statuten van de rechtsvorm respectievelijk het samenwerkingsverband van belang zijn.

Toetsingskader

Het toetsingskader gaat uit van kapitaalvennootschappen die per definitie niet transparant zijn, personenvennootschappen die in beginsel transparant zijn en buitenlandse samenwerkingsverbanden die elementen van beide vennootschappen kennen. Voor de laatst bedoelde samenwerkingsverbanden en de personenvennootschappen kan de fiscale transparance worden beoordeeld aan de hand van de volgende vier vragen.

- (A) Kan het samenwerkingsverband de juridische eigendom hebben van de vermogensbestanddelen waarmee het de activiteiten uitoefent?
- (B) Zijn alle participanten beperkt aansprakelijk voor de schulden en de andere verplichtingen van het samenwerkingsverband?
- (C) Heeft het samenwerkingsverband een in aandelen verdeeld kapitaal in civielrechtelijke zin, dan wel kan het kapitaal in maatschappelijke zin gelijkgesteld worden met een in aandelen verdeeld kapitaal?
- (D) Kan er, buiten het geval van vererving of legaat, toetreding of vervanging van participanten plaatsvinden zonder dat toestemming nodig is van alle participanten?

Algemeen

Bij de kwalificatie kon worden beschikt over :

- Uniform Partnership Act 1997 (hierna: Act 1997).
- The Kansas revised uniform limited partnership act 2001 (hierna: Act 2001).
- 67 Awr (hierna: statuten).

Vragen van het toetsingskader

A. Kan het samenwerkingsverband de juridische eigendom hebben van de vermogensbestanddelen waarmee het de activiteiten uitoefent?

De LP kan vermogensbestanddelen verwerven en rechten en verplichtingen aan gaan 67 Awr statuten).

Het antwoord op vraag A is **JA**.

B. Zijn alle participanten beperkt aansprakelijk voor de schulden en de andere verplichtingen van het samenwerkingsverband?

De aansprakelijkheid van de limited partners strekt zich niet verder uit dan tot het ingelegde vermogen (art. 306, Act 1997 jo. art. 303, Act 2001 jo. 67 Awr statuten). De general partner(s) zijn volledig aansprakelijk (art. 306, Act 1997 jo. art. 67 Awr statuten).

Het antwoord op vraag B is **NEE**.

C. Heeft het samenwerkingsverband een in aandelen verdeeld kapitaal in civielrechtelijke zin, dan wel kan het kapitaal in maatschappelijke zin gelijkgesteld worden met een in aandelen verdeeld kapitaal?

De limited partners betalen een initiële kapitaalcontributie. De hoogte van de kapitaalcontributie is afhankelijk van de soort waartoe de limited partner behoort.

67 Awr	67 Awr
--------	--------

Het antwoord op vraag C is **NEE**.

D. Kan er, buiten het geval van vererving of legaat, toetreding of vervanging van participanten plaatsvinden zonder dat toestemming nodig is van alle participanten?

Het is niet mogelijk om participanten te laten toe treden of te vervangen zonder toestemming van alle participanten (art. 67 Awr statuten), tenzij die toetreding of vervanging komt door overlijden (art. 67 Awr statuten).

Het antwoord op vraag D is **NEE**.

In onderdeel 3.4 van het besluit wordt ingegaan op het onderscheid tussen een kapitaal- en een personenvennootschap. Van een kapitaalvennootschap is sprake indien tenminste drie van de vier vragen bevestigend worden beantwoord. Onder verwijzing naar het arrest van de Hoge Raad, 2 juni 2006, nr. 40.919 (BNB 2006/288c*) is tevens sprake van een kapitaalvennootschap, wanneer de vragen A en B bevestigend worden beantwoord en de onderneming ook overigens niet voor rekening en risico van de participanten wordt gedreven. Van dit laatste is in casu niet gebleken.

De LP opgericht naar het recht van de Verenigde Staten van Amerika, deelstaat Kansas, is derhalve een personenvennootschap.

Een personenvennootschap is in beginsel fiscaal transparant. Uitzonderingen gelden evenwel voor die personenvennootschappen die in casu als kapitaalvennootschap aan het maatschappelijke verkeer deelnemen. Daarvan is sprake indien:

- a. de personenvennootschap overeenkomt met een Nederlandse open commanditaire vennootschap als bedoeld in art. 2, derde lid, onderdeel c, AWR of
- b. het door de participanten ingelegde kapitaal maatschappelijk gezien als in aandelen verdeeld kan worden aangemerkt en de participaties vrij overdraagbaar zijn. Dit laatste dient met behulp van de vragen (C) en (D) en aan de hand van het arrest van de Hoge Raad 24 november 1976, nr. 17.988 beoordeeld te worden.

De LP is casu is een samenwerkingsverband vergelijkbaar met een Nederlandse commanditaire vennootschap, omdat op naam van het samenwerkingsverband een onderneming wordt gedreven (zie 67 Awr statuten), er is tenminste één 'beherend' vennoot en één commanditaire vennoot 67 Awr statuten), de beherend vennoot is onbeperkt of voor een gelijk deel aansprakelijk tegenover derden 67 Awr statuten), de commanditaire vennoot is slechts intern draagplichtig tot maximaal het door hem ingelegde vermogen (zie 67 Awr statuten), de commanditaire vennoot verricht geen externe daden van beheer en bestuur

(zie 67 Awr statuten) en de vennootschap heeft geen in aandelen verdeeld kapitaal 67 Awr
67 Awr statuten).
Aangezien vraag D met nee is beantwoord, is de LP een personenvennootschap die in casu overeenkomt met een Nederlandse besloten commanditaire vennootschap.

Conclusie

Uit het kwalificatiebesluit volgt, dat de Limited Partnership 67 Awr opgericht naar het recht van de Verenigde Staten van Amerika, deelstaat Kansas een personenvennootschap is die overeenkomt met een Nederlandse besloten commanditaire vennootschap en in casu fiscaal transparant is.

Bijlagen

Act 1997

SECTION 306. PARTNER'S LIABILITY

(a) Except as otherwise provided in subsections (b) and (c), all partners are liable jointly and severally for all obligations of the partnership unless otherwise agreed by claimant or provided by law.

(b) A person admitted as a partner into an existing partnership is not personally liable for any partnership obligation incurred before the person's admission as a partner.

(c) An obligation of a partnership incurred while the partnership is a limited liability partnership, whether arising in contract, tort, or otherwise, is solely the obligation of the partnership. A partner is not a personally liable, directly or indirectly, by way of contribution or otherwise, for such an obligation solely by reason of being or so acting as a partner. This subsection applies notwithstanding anything inconsistent in the partnership agreement that existed immediately before the vote required to become a limited liability partnership under section 1001(b).

Act 2011

SECTION 303. NO LIABILITY AS LIMITED PARTNER FOR LIMITED PARTNERSHIP OBLIGATIONS.

An obligation of a limited partnership, whether arising in contract, tort, or otherwise, is not the obligation of a limited partner. A limited partner is not personally liable, directly or indirectly, by way of contribution or otherwise, for an obligation of the limited partnership solely by reason of being a limited partner, even if the limited partner participates in the management and control of the limited partnership.

67 Awr

67 Awr

Hoogachtend,

namens de inspecteur

5.1.2e	5.1.2e
--------	--------