



Meijburg & Co
Tax & Legal

Internationaal fiscaal geschil: *it takes two to tango*

Deel 5 uit de interviewreeks 'Tax Controversy'

Februari 2023



Soms komen belastingplichtigen terecht in disputen of geschillen met belastingautoriteiten. De marktgroep Tax Controversy van KPMG Meijburg & Co helpt ondernemingen om geschillen voor te zijn, of op te lossen. Een instrument hierbij is het opstarten van een MAP (Mutual Agreement Procedure). Dit is een onderlinge overlegprocedure tussen overheden om belastinggeschillen op te lossen. Meijburg is expert op het gebied van MAP's en arbitrage. In dit interview vertellen onze belastingadviseurs welke oplossingen en middelen zij kunnen inzetten om multinationale cliënten te helpen bij onder meer geschilbeslechting.

"Onze multinationale cliënten komen steeds vaker terecht in belastinggeschillen", vertelt Jens Lamberg Karreman, partner bij Meijburg & Co.

"Niet met één belastingdienst, maar met belastingautoriteiten in meerdere landen. Onderling hebben multinationals vaak veel verschillende transacties, afspraken en contracten. Wanneer een inspecteur aan de ene kant een correctie aanbrengt aan de prijs voor een product of dienst, maar de inspecteur in het andere land deze correctie daar niet volgt, betaalt de belastingplichtige in twee landen belasting over dezelfde winst. Die dubbele belastingheffing willen wij voorkomen."

Geen *holy grail*

In eerste instantie is voorkomen beter dan genezen. Helaas heeft een belastingplichtige dat niet volledig in eigen hand. Wanneer voorkomen niet meer mogelijk is, zijn er verschillende opties beschikbaar om een geschil op te lossen. Een MAP is een van die mogelijkheden. "De meeste internationale procedures, zoals een MAP, vinden plaats tussen de staten. Het is een diplomatiek proces", legt Marc Temme, partner bij Meijburg & Co, uit. "Op het moment dat je zo'n procedure ingaat, ben je als belastingplichtige overgeleverd aan hoe die landen de procedure opzetten, wat voor informatie ze uitwisselen en de kwaliteit van de diensten die ernaar kijken. Daarnaast heb je geen invloed op het proces. Het kan zijn dat er in die onderhandeling een deal gesloten wordt waar jij als belastingplichtige niet op zit te wachten. Veel cliënten denken dat dit soort procedures alle belastinggeschillen oplossen. Dat hoeft niet zo te zijn. Er kunnen verschillende redenen zijn waarom een geschil uiteindelijk niet of slechts gedeeltelijk wordt opgelost. Een MAP is dus geen *holy grail*."

Alternatieve geschilbeslechting

Lamberg Karreman vult aan: “Er zijn alternatieve procedures, zoals mediation of zogenoemde ‘investor-state arbitration’ op basis van investeringsbeschermingsovereenkomsten (‘IBO’s’). IBO’s zijn erop gericht om investeringen van buitenlandse bedrijven in een land te beschermen. Daarin staat bijvoorbeeld dat een buitenlandse investeerder fair behandeld moet worden en niet slechter dan een lokale investeerder. Dit zijn verdragen tussen verschillende landen waar sommige belastinggeschillen ook onder kunnen vallen. Het zijn kostbare en ingewikkelde procedures: een staat kan door arbiters (deskundigen) worden veroordeeld tot schadevergoeding. Het is een manier om een conflict op te lossen zonder daarbij de fiscale rechter in te schakelen en waarbij ‘rechtspraak’ plaatsvindt door arbiters in speciaal daarvoor aangewezen investeringstribunalen. In sommige IBO’s worden fiscale geschillen overigens uitgesloten van arbitrage, het is belangrijk om in elke situatie goed naar het eventueel van toepassing zijnde verdrag te kijken.”

De fiscale en politieke weg

“Deze niet-fiscale arbitragemogelijkheid gebruiken wij op het moment dat je een MAP-verzoek hebt ingediend en er geen reactie uit het buitenland komt”, legt Lamberg Karreman uit. “Staten zijn niet happig om betrokken te worden in dergelijke procedures die openbaar van aard zijn. Het is een alternatieve methode die ook kan worden ingezet naast een MAP om druk op de ketel te zetten. Een van onze cliënten noemde het een ‘turbo-MAP’.” Temme vult aan: “Je moet het echt zien als een *last resort*.”

Goede voorbereiding

Wanneer je als ondernemer grote investeringen gaat doen in landen, wees dan voorbereid en zorg ervoor dat de relatie met de fiscus goed is. Bedenk van tevoren: wat is je rechtspositie als het fout gaat? Kijk hierbij niet alleen naar het economische investeringsklimaat, maar ook naar het fiscale investeringsklimaat. Temme: “Hoe kun je je goed voorbereiden? Dat heeft te maken met compliance, overleg vooraf en van tevoren je positie afdekken. Wanneer het dan toch fout gaat, kan een MAP goed werken tussen twee betrouwbare overheden. Maar zelfs dan moet je je

realiseren dat je te maken hebt met andere culturen, andere formele regelgeving en een andere interpretatie van wat zo’n verdrag behelst. In sommige landen moet je bijvoorbeeld eerst door alle gerechtelijke procedures heen voor je een MAP kunt opstarten. In dat geval ben je zo acht of negen jaar verder.”

Stok achter de deur

Probeer in beide landen daarom liever tot een unilaterale oplossing te komen om de dubbele belastingheffing eruit te halen. Dat is aantrekkelijk voor beide partijen, omdat MAP-procedures veel tijd en resources kosten. Ook het andere land heeft – net als de belastingplichtige – het belang om formeel niet die MAP in te gaan. “Wanneer je toch in een MAP-procedure terechtkomt, kan dat bovendien negatieve gevolgen hebben voor de relatie met de lokale fiscus. Een MAP kun je daarom het best als stok achter de deur gebruiken. Maar blijf er zo lang mogelijk uit”, adviseert Temme.

It takes two to tango

“Een collega van ons zegt regelmatig: *it takes two to tango*. Wat veel cliënten onderschatten, is dat je een hele hoop informatie moet aanleveren. Dat kost geld, tijd en mankracht. Voor zo’n procedure doe je doorgaans twee verzoeken: één in Nederland en één in het andere land. Een tijd geleden was er een procedure waarbij we voldeden aan alle vereisten. Vanuit Nederland kregen we dan ook snel een ontvangstbevestiging en een mededeling dat het verzoek gegrond was in de ogen van de Nederlandse autoriteiten. Dat was in 2015. Van het andere land hoorden we niets meer. Dit laat duidelijk zien: *it takes two to tango*. Als je danspartner niet komt opdagen, dan wordt er niet gedanst.”

Hoe kan het dat de lokale fiscus niet altijd meewerkt? Temme: “Daar zitten een aantal interessante elementen aan. Ten eerste is er een intern politiek element: in de meeste landen is het een procedure die van de lokale fiscus naar een separaat team gaat, de zogenoemde ‘competent authority’. Afhankelijk van hoe er binnen die overheid wordt gerapporteerd, kunnen er intern andere belangen liggen. Daar heb je geen invloed op.” Een ander element kan een structurele informatie- en kennisachterstand zijn. Dit verschilt per land. Op het moment dat ze heel weinig

resources hebben of de kwaliteit van hun kennis niet goed is, kan het heel lastig zijn om een MAP-procedure in te stappen.

Mensenwerk

“Een derde element is dat er sprake kan zijn van politieke issues tussen twee landen”, vervolgt Temme. “Bijvoorbeeld over en weer veel conflicten, waardoor buitenlandse diensten er op een aantal zaken niet uitkomen en de problemen zich aan beide kanten blijven opstapelen. Ook dat kan een reden zijn waardoor het niet wordt opgelost. Dan is er nog een aantal landen waar de belastingmoraal lokaal vrij laag is, terwijl er wel veel geld wordt uitgegeven. Dat soort landen ziet elke euro als een euro in the pocket. Hierdoor zijn ze soms minder bereid om een objectief oordeel te vormen in het belang van de belastingplichtige.” Lamberg Karreman voegt toe: “Het is uiteindelijk ook mensenwerk. Je kunt te maken hebben met een inspecteur van wie de relatie met de cliënt om wat voor reden dan ook verstoord is. Is de verhouding met de lokale inspecteur slecht en wordt er ingezet op een MAP? Dan helpt het om naar het MAP-team in Nederland te gaan. Op dat moment komt er een andere inspecteur bij op het dossier, die met de lokale inspecteur gaat overleggen. Zo haal je het persoonlijke element eruit.”

Positieve ontwikkelingen

Rondom MAP's zijn er gelukkig ook veel positieve ontwikkelingen te benoemen, merkt Lamberg Karreman op. “De OESO is sinds een aantal jaren bezig met het publiceren van de statistieken van die MAP's. In 2021 heeft zij vastgesteld dat ruim 75% van de gevallen onder de MAP volledig zijn opgelost. Meestal ga je alleen voor een MAP als je denkt dat het gaat werken. Wij vallen natuurlijk over de lastigste zaken. Maar er zijn ook heel veel cases met bijvoorbeeld het Verenigd Koninkrijk waar een heel ervaren team zit. Zij kennen het Nederlandse team goed. MAP's zijn dan vaak binnen enkele maanden opgelost. Zulke best cases zijn er zeker ook.”

Dat kan Temme beamen: “Dat zijn cases met landen waarvan je zeker weet: als ik dat traject ga inzetten, dan komt het goed. Met het Verenigd Koninkrijk, Duitsland, Frankrijk, de VS en de Nordics valt heel goed te praten. Zo'n MAP-procedure ligt dan zelfs voor de hand. Maar er zijn nu eenmaal veel mogelijke MAP-procedures waarbij ons advies is: doe het niet, want het heeft geen zin. Zoek het op een andere manier, bijvoorbeeld via zo'n investeringsverdrag.”



Dynamisch

Bovendien is het belangrijk om te onthouden dat bedrijven niet statisch zijn, maar dynamisch, waarschuwt Temme. Zo worden er acquisities gedaan en vinden er verkopen plaats. “Bijvoorbeeld de situatie waarbij een cliënt in een MAP-procedure zit, die slaat op de periode voordat zij eigenaar waren en de periode nadat ze al geen eigenaar meer waren. In de tussentijd hebben ze het bedrijf dus gekocht en weer verkocht. Die discussie loopt al acht jaar, de MAP al zo’n vier jaar. In de tussentijd zijn er mensen weggegaan en mensen vervangen. Inmiddels is er misschien nog maar één iemand die het allemaal weet. Dat is wat bedrijven vaak onderschatten – mocht je het bedrijfsonderdeel verkopen, dan verkoop je het met die procedure. Ook wanneer je met de koper afsprekt dat het belastingvoordeel van jou is, moet je wat er uit die procedure komt nog wel zien te managen.”

Toegevoegde waarde

Hierin zit volgens Lamberg Karreman echt de toegevoegde waarde van een Meijburgadviseur. “Hoe je een MAP-verzoek indient, kun je ook op de website van de Belastingdienst vinden, toegankelijk voor iedereen. Maar dat hele speelveld dat we hiervoor bespraken, en het weten hoe je zo’n procedure het best kunt aanpakken in de verschillende betrokken landen, daarvoor moet je bij ons zijn. Bovendien hebben wij door de jaren heen een goede relatie met Financiën en de Belastingdienst opgebouwd.” Temme vult aan: “Onze toegevoegde waarde zit in het strategiestuk. Als ik een bepaald traject inga, wat gebeurt er dan? Wat zijn de voor- en nadelen? Wat kost het en wat lost het wel of niet op? Op die vragen hebben wij een antwoord.”

Plan een vrijblijvend adviesgesprek

Benieuwd naar wat Meijburg kan betekenen voor jouw organisatie op het gebied van een internationaal fiscaal geschil? Neem contact op met Marc Temme of Jens Lamberg Karreman voor een oriënterend adviesgesprek.



Marc Temme

Partner
KPMG Meijburg & Co
+31 (0)6 54 94 83 19
temme.marc@kpmg.com



Jens Lamberg Karreman

Partner
KPMG Meijburg & Co
+31 (0)6 21 55 82 68
karreman.jens@kpmg.com

De hierin opgenomen informatie is van algemene aard en is niet bedoeld om de omstandigheden van een bepaalde persoon of entiteit te adresseren. Hoewel wij trachten juiste en tijdige informatie te verstrekken, kan niet worden gegarandeerd dat deze informatie juist is op de datum waarop zij wordt ontvangen of dat zij in de toekomst juist zal blijven. Niemand dient naar dergelijke informatie te handelen zonder passend professioneel advies na een grondig onderzoek van de specifieke situatie.

De algemene voorwaarden van Meijburg & Co, gedeponeerd bij de Kamer van Koophandel, zijn jegens een ieder van toepassing op alle door Meijburg & Co te verrichten werkzaamheden en te verlenen diensten. Meijburg & Co is een Nederlandse maatschap van besloten vennootschappen, staat ingeschreven in het Handelsregister onder nummer 53753348 en is aangesloten bij de wereldwijde KPMG organisatie van onafhankelijke entiteiten verbonden aan KPMG International Limited, een Engelse private company limited by guarantee. De algemene voorwaarden zijn te vinden op de website van Meijburg & Co (<http://www.meijburg.nl/algemenevoorwaarden>) en worden op verzoek toegestuurd