

Ten behoeve van de internetconsultatie Wet aanpassing innovatiebox

1. Toegangsticket voor innovatiebox

Momenteel is de toegangspoort voor toepassing van de innovatiebox:

1. Het bezitten van een octrooi of kwekersrecht, of
2. Een wbo-beschikking

In de voorgestelde regeling wordt (ook) bij de 'kleinere' belastingplichtigen de toegangspoort geblokkeerd voor degenen die geen wbo-beschikking hebben, maar wel in bezit zijn van een octrooi of een kwekersrecht.

Dit doet geen recht aan partijen en met name ook samenwerkingsverbanden, die (gezamenlijk) investeren in innovatie door middel van uitbesteding. Zonder deze partijen die bereid zijn te investeren ten behoeve van hun eigen onderneming, komt er überhaupt geen innovatie tot stand. Tegelijkertijd mag je niet van elke investeerder in innovatie verwachten dat deze zelf personeel in dienst neemt ter uitvoering hiervan. Schaalgrootte is vaak van belang bij dure processen als innovatie. Het is ronduit oneerlijke concurrentie voor kleine partijen als zij geen toegang zouden kunnen krijgen tot de innovatiebox, terwijl zij wel voor eigen rekening en risico investeren in innovatie.

Graag zien wij dus weer de mogelijkheid terugkomen bij de 'kleinere' belastingplichtigen om ook in aanmerking te komen voor de innovatiebox voordelen als een belastingplichtige voor eigen rekening en risico een immaterieel actief heeft laten ontwikkelen door een derde partij, waarop de belastingplichtige een octrooi of kwekersrecht heeft gevestigd.

Er ontstaat hierdoor ook geen fundamenteel ander verschil met 'grote' belastingplichtigen dan nu is opgenomen in het wetsvoorstel. Nu is in het wetsvoorstel voor 'grote' belastingplichtigen bijvoorbeeld een octrooi of kwekersrecht noodzakelijk in combinatie met wbo-beschikking, terwijl voor 'kleine' belastingplichtigen één van voornoemde eisen volstaat: de wbo-beschikking. Een wijziging conform ons voorstel verandert dit mechanisme niet: één van voornoemde eisen volstaat voor 'kleine' belastingplichtigen, terwijl beide eisen noodzakelijk zijn voor 'grote' belastingplichtigen.

Voor borging dat sprake is van technische innovatie, is het hebben van een octrooi of een kwekersrecht overigens net zo effectief als een wbo-beschikking.

2. Werkzaamheden door verbonden partijen

'Kleinere' belastingplichtigen willen nog wel eens samenwerken om innovatie gezamenlijk efficiënter / goedkoper te maken. Zeker bij 'kleinere' belastingplichtigen betekent dat niet dat personeel dan wordt ondergebracht in bijvoorbeeld een gezamenlijke BV van waaruit de innovatievoordelen worden gedeeld met elkaar.

Het kan zo zijn dat slechts een van de samenwerkingspartijen personeel heeft dat de feitelijke innovatiewerkzaamheden uitvoert (in opdracht). Het kan ook zo zijn dat beide of drie samenwerkende partners allemaal personeel in dienst hebben die (onder andere) de innovatiewerkzaamheden uitvoeren.

Ook als deze werkzaamheden tegen een zakelijke prijs beloond worden, zeggen de regels van het huidige wetsvoorstel dat de BV die het octrooi of het kwekersrecht in bezit heeft, feitelijk geen innovatievoordelen kan krijgen voor een octrooi of een kwekersrecht dat is ontwikkeld met behulp van verbonden partijen. Ook hier wordt dus een belemmering opgeworpen bij kleinschalige samenwerkingsverbanden. Volkomen onnodig in onze beleving. Transfer pricing regels zorgen al voor een juiste toedeling van de resultaten en dus ook van een correct gebruik van de innovatiebox.

Lid 6 van het voorgestelde artikel 12bb biedt in dit verband niet voldoende soelaas en schiet haar doel voorbij. Het enige dat per saldo nu wordt geregeld is dat een BV geen innovatiewerk mag uitbesteden aan een verbonden BV. Dit terwijl het blijkbaar wel geoorloofd is om een vennootschap onder firma aan te gaan met deze verbonden BV: dan is de titel niet meer “uitbesteding” maar “samenwerken” en kan het wel. Dit is onnodig beperkend voor de praktijk, aangezien om andere dan fiscale redenen (waaronder risicobeheersing) nu juist vaak gekozen wordt voor een gezamenlijke BV of aparte BV voor de ontwikkeling en exploitatie van het immaterieel actief in plaats van voor een maatschap of vennootschap onder firma.

Deze bepaling schiet het doel van de nexus-bepaling voorbij, omdat blijkbaar in maatschap of vof-verband wel met verbonden partijen ontwikkeld kan worden. Dat betekent dat in internationaal verband (daar waar de bepaling eigenlijk op ziet) ook gekozen kan worden voor deze technische oplossing. Daarnaast wordt feitelijk erkend dat transfer pricing regels al voldoende bescherming bieden, want in de memorie van toelichting bij lid 6 van het voorgestelde artikel 12bb wordt bijvoorbeeld geschreven: “voor zover de inkomsten die de belastingplichtige uit dit immateriële activum verkrijgt een beloning vormen voor het speur- en ontwikkelingswerk dat de belastingplichtige heeft bijgedragen.”

Als de enige bedoeling is om financiering van innovatie geen gunstige behandeling te geven als er sprake is van verbonden lichamen, dan wordt er volstrekte rechtsongelijkheid gecreëerd. Daar waar financiering en personeel die innovatiewerkzaamheden uitvoeren in een vennootschap is geconcentreerd, worden namelijk wel innovatiebox voordelen toegekend over het aandeel in de resultaten, die transfer pricing technisch zijn toe te rekenen aan de financiering (met eigen vermogen). Als men bang is dat er misbruik wordt gemaakt van de innovatiebox als gevolg van mismatches in internationaal verband, creëer dan op z'n minst een algemene uitzondering voor die gevallen waarin de verbonden partijen gevestigd zijn binnen de EU, dan wel waar de verbonden partij onderworpen is aan een “normaal” vennootschapsbelastingregime / tarief.

Per saldo verzoeken wij om de bepalingen te schrappen die uitbesteding van innovatiewerk aan verbonden partijen discrimineren. Dan wel deze discriminatie te elimineren voor verbonden partijen binnen de EU, dan wel voor verbonden vennootschappen die onderworpen zijn aan een “normaal” vennootschapsbelastingregime / tarief.

Den Helder, 15 juni 2016

mr M.J.G. Bakker

Omnyacc Huyg & Partners Belastingadviseurs
Postbus 141
1780 AC Den Helder
0223 – 688 600