

Consultatieverslag

Dit verslag wordt gepubliceerd onder voorbehoud van het advies van de Raad van State op het Besluit vergelijking buitenlandse rechtsvormen met als doel de praktijk zo snel en zo veel mogelijk duidelijkheid te geven. Het consultatieverslag bevat ook een aangevulde rechtsvormenlijst die uiteindelijk als bijlage bij het besluit wordt gepubliceerd. De publicatie van dit consultatieverslag is onder voorbehoud van wijzigingen naar aanleiding van het advies van de Raad van State.

De internetconsultatie van het besluit liep van 5 februari tot en met 18 maart 2024. In totaal zijn 13 reacties binnen gekomen. De volgende 11 organisaties en burgers hebben gereageerd en ingestemd met openbaarmaking van hun reactie:

Belgian Venture Capital & Private Equity Association
Bellingwout, prof. dr. J.W.
Clever Community B.V.
DLA Piper Nederland N.V.
Dutch Fund and Asset Management Association
Fibbe, dr. G.K.; Stevens, prof. dr. A.J.A.
Kooiman, mr. dr. W.R.; Hoek, mr. C.J. van; Spiekerman LLM, F.A.
Nederlandse Orde van Belastingadviseurs (NOB)
Nederlandse Vereniging van Participatiemaatschappijen
Redactie Vakstudie Nieuws
Register Belastingadviseurs

Naar aanleiding van deze reacties is de voorgestelde besluittekst op een aantal punten aangepast en is de nota van toelichting op een aantal punten verduidelijkt. Ook is er na afloop van de consultatie nog gesproken met de NOB. Hieronder zijn de belangrijkste aanpassingen, verduidelijkingen en overwegingen nader toegelicht.

In een aantal reacties is aandacht gevraagd voor het bindende karakter van de rechtsvormenlijst in de consultatieversie van het besluit. Het bindende karakter staat mogelijk in de weg aan rechterlijke toetsing van de kwalificatie van een lichaam. Aan de andere kant wordt het bindende karakter van de rechtsvormenlijst ook als positief omschreven in de consultatiereacties vanwege de rechtszekerheid die uitgaat van een dergelijke opzet van de lijst. Naar aanleiding van de verschillende reacties is besloten om het definitieve karakter van de lijst aan te passen. In de uiteindelijke tekst geeft de rechtsvormenlijst een vermoeden voor de kwalificatie van de in de lijst opgenomen buitenlandse rechtsvormen. Hiermee wordt tegemoet gekomen aan de kritiek ten aanzien van rechterlijke toetsing, waarbij de in de consultatie meermaals genoemde rechtszekerheid zo veel als mogelijk behouden blijft.

In het geconsulteerde besluit zijn de naamloze vennootschap (nv) en besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (bv) apart opgenomen in de opsomming van Nederlandse rechtsvormen en werden voor beide rechtsvormen apart wezenlijke kenmerken

gegeven. Als gevolg daarvan worden buitenlandse rechtsvormen die voldoende vergelijkbaar zijn met de nv en voldoende vergelijkbaar zijn met de bv op grond van het geconsulteerde besluit als niet-vergelijkbaar gekwalificeerd. Verschillende reacties hebben aandacht gevraagd voor deze uitkomst. Naar aanleiding van deze reacties is het besluit aangepast. De nv en bv zijn voor de toepassing van het besluit onder één noemer gebracht – gelijk aan de maatschap en de vof – zodat voorkomen wordt dat een buitenlandse rechtsvorm die voldoende vergelijkbaar is met zowel de nv als de bv als niet-vergelijkbare rechtsvorm gekwalificeerd wordt.

In de reacties is ook aandacht gevraagd voor de situatie waarin een lichaam dat thans als open commanditaire vennootschap (cv) kwalificeert ook na 1 januari 2025 zelfstandig belastingplichtig – oftewel: niet-transparant – blijft voor de vennootschapsbelasting, omdat het vanaf de genoemde datum kwalificeert als fonds voor gemene rekening (fgr), terwijl het buitenland de cv veelal als transparant aanmerkt. In een dergelijk geval kan het zo zijn dat Nederland en het buitenland dat lichaam verschillend (blijven) kwalificeren voor belastingdoeleinden met als mogelijk gevolg dat antimisbruikmaatregelen (blijven) aangrijpen. De NOB heeft in het bijzonder aandacht gevraagd voor deze casus. Naar aanleiding van deze casus wordt in de eerste plaats opgemerkt dat de geschetste problematiek het gevolg is van het vervallen van de open cv en de aanpassing van wettelijke definitie van het fgr in de vennootschapsbelasting en dus niet een (direct) gevolg is van het onderhavige besluit. In het besluit wordt slechts geregeld dat een lichaam met een buitenlandse rechtsvorm dat voldoet aan de wettelijke definitie van het fgr, voor Nederlandse belastingdoeleinden kwalificeert als fgr. Hiermee is de fiscale behandeling gelijk voor lichamen met een Nederlandse en een buitenlandse rechtsvorm die voldoen aan de fgr-definitie. Desalniettemin zijn mogelijke oplossingen om kwalificatieverschillen te voorkomen verkend: 1) het uitsluiten van personenvennootschappen van de definitie van fgr; 2) het afschaffen van de zelfstandige belastingplicht van het fgr; en 3) het aanmerken van buitenlandse cv-achtigen als inkoopfonds. Deze verkenning heeft echter uitgewezen dat deze potentiële oplossingen zich niet verhouden tot de doelstelling van de zelfstandige belastingplicht van het fgr, andere opzichzelfstaande problemen met zich brengen of tot grote uitvoeringsproblemen leiden. Daarom is besloten om op dit moment ten aanzien van dit punt geen maatregelen te treffen. Dat betekent dat als een personenvennootschap, bijvoorbeeld een cv of een cv-achtige, voldoet aan de definitie van het fgr, zoals die luidt met ingang van 1 januari 2025, voor Nederlandse fiscale doeleinden als fgr is aan te merken.

Verder is in de consultatiereacties opgemerkt dat het toetsingskader en de rol van de wezenlijke kenmerken verduidelijking behoeft. De nota van de toelichting is op dit punt zo veel als mogelijk aangepast. Daarbij zijn de Commissie Vennootschapsrecht van het ministerie van Justitie en Veiligheid gehoord met betrekking tot de wezenlijke kenmerken van de Nederlandse rechtsvormen die in het besluit zijn opgenomen. Hoewel het kader vastomlijnd is, worden binnen dat kader verschillende open normen gehanteerd en is geen rangorde gegeven voor de verschillende wezenlijke kenmerken. Hierdoor is discussie over de vergelijkbaarheid van buitenlandse rechtsvormen met Nederlandse rechtsvormen nog steeds mogelijk. Hoewel het besluit in de overgrote meerderheid van de buitenlandse rechtsvormen een kwalificatie geeft, is het

onvermijdelijk dat in voorkomende gevallen discussies kunnen ontstaan over de vergelijkbaarheid van een buitenlandse rechtsvorm.

Rechtsvormenlijst

De buitenlandse rechtsvorm:

naar het recht van	in kwalificatiejaar	met de naam	afgekort	is vergelijkbaar met de Nederlandse:	is niet vergelijkbaar met een Nederlandse rechtsvorm
Argentinië	202x	Sociedad de Responsabilidad Limitada	SRL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Australië		Partnership		Maatschap of vennootschap onder firma	
		Proprietary Company Limited by Shares	Pty.Ltd.	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
België		Naamloze vennootschap/Société Anonyme	NV/SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Besloten Vennootschap/Société à Responsabilité Limitée	BV/SARL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Vennootschap onder firma/Société en Nom Collectif	VoF/SNC	Maatschap of vennootschap onder firma	
Bosnië en Herzegovina		Društvo s ograničenom odgovornošću	DOO	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Brazilië		Limitada	Ltda	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	

		Sociedade em Nome Coletivo	SNC	Maatschap of vennootschap onder firma	
Brunei		Sendirian Berhad	Sdn.Bhd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Bulgarije		Aktsionerno Drushestvo	AD	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Ednolichno Druzhestvo s Orgranichena Otgovornost	EODD	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Canada		Corporation	Inc	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Unlimited Company	ULC		X
		Limited Partnership	LP	Commanditaire vennootschap	
Chili		Sociedad de Responsabilidad Limitada	SRL/Ltda	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
China Hong Kong		Company limited by Shares	Ltd. by shares	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Unlimited Partnership	UP	Maatschap of vennootschap onder firma	
Costa Rica		Sociedad Anonima	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Curacao		Commanditaire Vennootschap	CV	Commanditaire vennootschap	

Cyprus		Private Company Limited by Shares	Ltd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Denemarken		Aktieselskab	A/S	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Anpartsselskab	ApS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Duitsland		Aktien Gesellschaft	AG	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Gesellschaft mit beschränkter Haftung	GmbH	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Kommandit Gesellschaft	KG	Commanditaire vennootschap	
		Kommandit Gesellschaft auf Aktien	KGaA		X
		Aktien Gesellschaft & Co Kommandit Gesellschaft	AG & Co KG	Commanditaire vennootschap	
		Gesellschaft mit beschränkter Haftung & Co Kommandit Gesellschaft	GmbH & Co KG	Commanditaire vennootschap	
		Gesellschaft Bürgerlichen Rechts	GBR	Maatschap of vennootschap onder firma	
		Offenes Handels Gesellschaft	OHG	Maatschap of vennootschap onder firma	

Egypte		Sharikat al-Mossahamah (Public Limited Company)	SAE	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Sharikat that Massouliyyah Mahdoodah (Private Limited Company)	SMM	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Filipijnen		Corporation	Corp.	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Limited Partnership	LP	Commanditaire vennootschap	
Finland		Kommandiittiyhtiö / Kommanditbolag	KY/KB	Commanditaire vennootschap	
		Osakeyhtiö / Aktiebolag	OY/AB	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Frankrijk		Société Anonyme	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Société à Responsabilité Limitée	SARL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Société Civile	SC	Maatschap of vennootschap onder firma	
		Société en Commandite Simple	SCS	Commanditaire vennootschap	
		Société Civile d'Immobiliere	SCI	Maatschap of vennootschap onder firma	
Gibraltar		Company Limited by Guarantee not having shares	Ltd. by	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	

		Limited	Ltd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Griekenland		Anonumè Etaireia	AE/SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Etairia Periorismenès Efthinès	EPE	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Guatemala		Sociedad de Responsabilida Limitada	SRL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Sociedad Anonima	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Ierland		Public Company limited by shares	PLC	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		(Private) Company limited by shares	Ltd by shares	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Unlimited Company	ULC		X
Italië		Società per Azioni	SpA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Società a Responsabilità Limitata	SARL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Società in Accomandita Semplice	SAS	Commanditaire vennootschap	

		Società in Accomandita per Azioni	SAA		X
Luxemburg		Société Anonyme	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Société à Responsabilité Limitée	SARL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Société en Commandite Simple	SCS	Commanditaire vennootschap	
		Société en Commandite par Actions	SCA		X
Malta		Malthezer Private Limited Liability Company	LLC	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Mexico		Sociedad Anonima	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Sociedad Anonima de Capital Variable	SA de CV	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Sociedad de Responsabilidad Limitada de Capital Variable	SRL de CV	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Nieuw-Zeeland		Limited by shares	Ltd by shares	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Noorwegen		Aksjeselskap	AS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	

Oostenrijk		Aktien Gesellschaft	AG	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Gesellschaft mit beschränkter Haftung	GmbH	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Polen		Spolka Akcyjna	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Spolka z Ograniczona Odpowiedzialnoscia	SpzOO	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Portugal		Limitada	LDA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Singapore		Private Limited	Pte Ltd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Slowakije		Akciová Spolocnost	AS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Spolocnost' s Rucenim Obmedzenym	SRO	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Kommanditni Spolecnost	KS	Commanditaire vennootschap	
Spanje		Sociedad Anonima	SA	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	

		Sociedad de Responsabilidad Limitada	SRL	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Sociedad en Comandita Simple	Scom	Commanditaire vennootschap	
Tsjechië		Akciova Spolecnost	AS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Spolecnost Rucemin Omezenym	SRO	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Kommanditni Spolecnost	KS	Commanditaire vennootschap	
Turkije		Anonim Sirket	AS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Limited Şirketi	LS	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
V.S., Delaware		Corporation	Corp	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Limited Liability Company	LLC	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Limited Partnership	LP	Commanditaire vennootschap	
V.S., Massachusetts		General Partnership	GP	Maatschap of vennootschap onder firma	
V.S., Ohio		Limited Liability Company	LLC	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	

Verenigd Koninkrijk, Engeland en Wales		Private Company Limited by Shares	Ltd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Limited Partnership	LP	Commanditaire vennootschap	
		Unlimited Company having a share capital	ULC		X
		Limited Liability Partnership	LLP		X
Zuid-Afrika		Proprietary Limited	Pty Ltd	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
Zweden		Aktiebolaget	AB	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	
		Handelsbolaget	HB	Maatschap of vennootschap onder firma	
		Kommanditbolaget	KB	Commanditaire vennootschap	
Zwitserland		Gesellschaft mit beschränkter Haftung	GmbH	Naamloze vennootschap of besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid	