

Geachte heer/mevrouw,

De Belgische "Belgian Venture Capital & Private Equity Association" (hierna "de BVA") heeft kennis genomen van het ter consultatie gebrachte "Concept Besluit vergelijking buitenlandse rechtsvormen" (hierna "Concept Besluit") en maakt graag gebruik van de mogelijkheid te reageren op de internetconsultatie.

De BVA is een vereniging die de Belgische venture capital en private equity industrie vertegenwoordigt. Meer informatie kan u vinden op www.bva.be.

In het bijzonder wensen wij u attent te maken op het feit dat twee Belgische rechtsvormen die vermeld staan in de bijlage van het Concept Besluit niet meer bestaan onder het Belgische recht. Het Belgische vennootschapsrecht werd immers grondig hervormd in 2019 en de codificatie vindt op heden haar grondslag in het nieuwe "wetboek van vennootschappen en verenigingen".

Onder het "oude" Belgische vennootschapsrecht bestond er enerzijds een "gewone commanditaire vennootschap" (de bijlage bij het Concept Besluit verwijst verkeerdelijk naar een "commanditaire vennootschap") of in het Frans "société en commandite simple" en anderzijds de "commanditaire vennootschap op aandelen" of in het Frans de "société en commandite par actions".

Onder het nieuwe (sinds 2019) Belgische wetboek van vennootschappen en verenigingen bestaat er enkel nog de "commanditaire vennootschap" of in het Frans de "société en commandite".

In het nieuwe Belgische wetboek van vennootschappen en verenigingen is het aantal wettelijke bepalingen die gewijd zijn aan de Belgische "commanditaire vennootschap" zeer beperkt. Wat niet bij wet geregeld is kunnen de partijen die een commanditaire vennootschap oprichten vrij bepalen. Dit heeft tot gevolg dat partijen dit op een verschillende manier kunnen invullen en dat er dus niet iets bestaat als "de" Belgische "commanditaire vennootschap". De conclusie dat een Belgische "commanditaire vennootschap" een rechtsvorm heeft die "vergelijkbaar" is met de Nederlandse "commanditaire vennootschap ofwel vennootschap bij wijze van geldschieting" is ons inziens dan ook voorbarig en in veel gevallen onjuist. In de eerste plaats omdat dit zeker niet als algemene regel voor Belgische commanditaire vennootschappen kan gesteld worden. Zo zijn er bijvoorbeeld heel veel Belgische commanditaire vennootschappen die een in aandelen verdeeld kapitaal hebben. Dit geldt in het bijzonder voor heel veel Belgische private equity en venture capital investeringsfondsen die opgericht zijn als Belgische "commanditaire vennootschappen".

Omdat men in België een "commanditaire vennootschap" op heel veel verschillende manieren kan vorm geven lijkt het ons, vanuit ons begrip van de Nederlandse rechtsvormvergelijkingsmethode, beter of meer passend om de Belgische "commanditaire vennootschap" te beschouwen als een "buitenlandse niet-vergelijkbare rechtsvorm". Ons inziens is er nu juist geen eenduidige fiscale kwalificatie te geven aan de Belgische "commanditaire vennootschap" op basis van de rechtsvormvergelijkingsmethode. De symmetrische methode lijkt ons dus de best passende methode voor de kwalificatie van de Belgische "commanditaire vennootschap" voor Nederlandse fiscale doeleinden.

De symmetrische methode leidt ons inziens ook tot het voor Nederland gewenste en logische gevolg, omdat wij begrijpen dat het "Concept Besluit" (ook) beoogt om "fiscale mismatches" te vermijden. Omdat een Belgische "commanditaire vennootschap" naar Belgisch fiscaal recht altijd wordt beschouwd als een "niet-fiscaal transparante entiteit", en derhalve altijd zelf (als entiteit met rechtspersoonlijkheid) aan de Belgische vennootschapsbelasting is onderworpen, lijkt het ons het doel van het Concept Besluit te bewerkstelligen als de Belgische "commanditaire vennootschap" ook voor Nederlandse fiscale doeleinden wordt beschouwd als

"fiscaal niet-transparant", zodat er geen mismatch ontstaat in de fiscale kwalificatie tussen Nederland en België van deze soort vennootschap.

Deze problematiek is ons bijzonder genegen omdat vele Belgische private equity en venture capital investeringsfondsen zijn opgericht als Belgische "commanditaire vennootschappen" en op heden (normaal) als niet-fiscaal transparant voor Nederlandse fiscale doeleinden worden beschouwd. Indien er in de toekomst (na 1 januari 2025) nu juist een mismatch zou ontstaan tussen de kwalificatie in Nederland en België, vrezen wij dat dit voor onze leden niet alleen een negatieve impact zal hebben voor bestaande fondsen, maar ook voor nieuwe fondsen wanneer zij investeerders zoeken in Nederland.

Wij zouden u dan ook bijzonder dankbaar zijn mocht u het voormelde in overweging willen nemen. Wij staan uiteraard ter uwer beschikking om uw eventuele vragen te bespreken of om over dit onderwerp verder overleg te hebben. Onze contact gegevens treft u hieronder aan.

Hoogachtend,

Jan Alexander
Secretaris Generaal BVA
jan@bva.be