

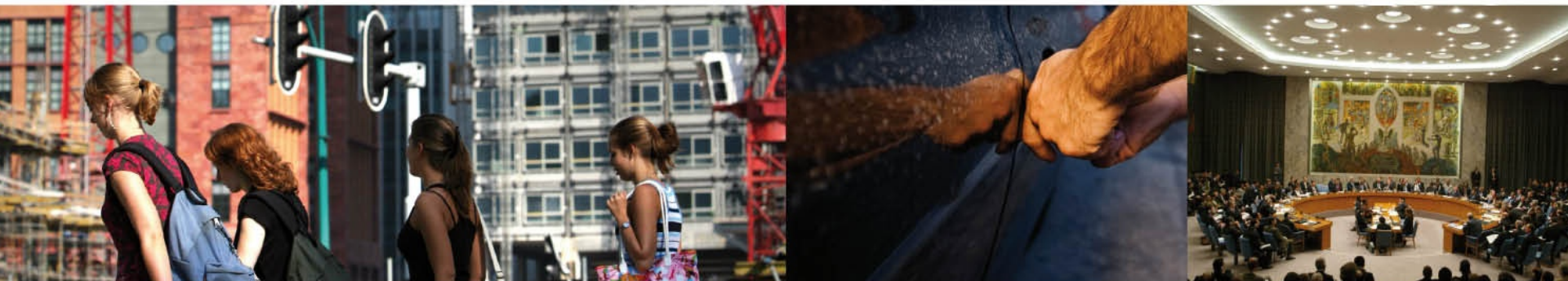


# Faculteit der Rechtsgeleerdheid

## *Zetelverplaatsing van vennootschappen*

Prof.mr. J.W. Bellingwout

Mr. M. Zilinsky



# Vrijheid van vestiging

Rechtspraak HvJ:

- *Segers* (\*)
- *Daily Mail* (\*\*)
- *Centros* (\*)
- *Überseering* (\*)
- *Inspire Art* (\*)
- *SEVIC* (\*/\*\*)
- *Cartesio* (\*\*)
- *National Grid Indus* (\*\*)
- *VALE* (\*)

(\*) lidstaat van ontvangst (= lidstaat van nieuwe vestiging/immigratie)

(\*\*) lidstaat van oprichting (= lidstaat van emigratie)

# Grensoverschrijdende zetelverplaatsing: *Cartesio*

- Lidstaat van oprichting
- Wel of geen beperkingen?
- R.o. 110 -113
- “voor zover...”:
  - Inreisregeling
  - IPR
  - Omzettingsregeling in het nationale recht

# Grensoverschrijdende zetelverplaatsing: *Daily Mail*, *Cartesio* en *National Grid Indus*

HvJ *Daily Mail*:

- Een vennootschap bestaat dankzij het oprichtingsrecht.
- Beperkingen aan de verplaatsing van een zetel cfm. oprichtingsrecht toegestaan.

HvJ *National Grid Indus*:

- Verplaatsing bestuurszetel: NL → VK

Is er een verschil?

## Grensoverschrijdende zetelverplaatsing en Nederlands recht

- Art. 2:66/177 lid 3 BW
- Wettelijke regeling zetelverplaatsing

### HvJ *Cartesio*:

- Beperking zetelverplaatsing gevolgd door een omzetting niet toegestaan, voor zover de lidstaat van nieuwe vestiging de omzetting toestaat (r.o. 110 – 113).

# Grensoverschrijdende omzetting

- Omzetting door een besluit van de vennootschap (“zuivere” omzetting)  
vgl. art. 2:18 BW
- Omzetting door oprichting van een nieuwe vennootschap (“onzuivere” omzetting)  
(HvJ *VALE*)

# Grensoverschrijdende omzetting

HvJ *VALE*:

Is een omzetting op nationaal niveau mogelijk, dan moet het ook grensoverschrijdend mogelijk zijn (r.o. 46) (gelijkheidsbeginsel)

Bij gebreke van een regeling in het Unierecht geldt het nationale recht (r.o. 43).

# Grensoverschrijdende omzetting

*Voorstel 14<sup>e</sup> Richtlijn:*

- Consultatieronde door de Europese Commissie

*Conceptwetsvoorstel*



# Exit tax bij zetelverplaatsing

# “Zetel” in fiscale zin

- “Zetelverplaatsing”
  - fiscaal recht vs. vennootschapsrecht
- Vestigingsplaatsfictie art. 2 lid 4 Vpb
- Vestigingsplaatscriterium art. 4 AWR
- Inwonerschap belastingverdragen (art. 4 OMV)

# Exit tax: nationale wet

- Vennootschapsbelasting:
  - eindafrekening bij zetelverpaatsing
  - fiscale reserves, stille reserves en goodwill
  - woonplaats voor verdragstoepassing
  - niet: vermogen dat achterblijft in v.i.
- Dividendbelasting:
  - geen eindafrekening
- Inkomstenbelasting: aanmerkelijk belang

# Vestigingsvrijheid en exit tax

- HvJ EU *Daily Mail*
- Zetelverplaatsing SE
  - Fusierichtlijn (art. 12 e.v.)
- Aanmerkelijk belang (IB)
  - HvJ EU *De Lasteyrie du Saillant*
  - HvJ EU *N-zaak*

# “Step-up”

- Eindafrekening bij vertrek van A naar land B
  - de facto herwaardering activa
- Binnenkomst bij land B: step-up?
  - zo nee: stille reserves dubbel belast
  - zo ja: A en B dezelfde waardering?

# Waardeverloop na verplaatsing

- Vergelijkingsmaatstaf:
  - binnenlandse situatie
- *N-zaak*:
  - latere waardedaling: in mindering
- Indien geen rekening met waardedaling:
  - meer belasting betaald dan gerealiseerd!
  - derhalve meer dan in binnenlandse situatie

# Problematiek waardeverloop

- Verschil Vpb en IB (aanmerkelijk belang)
- IB: koerswinst/-verlies aandelenpakket
- Vpb: ook 'ongrijpbare' realisatie
  - goodwill
  - afschrijving op bedrijfsmiddelen

# HvJ EU *National Grid Indus*

- HvJ EU 29 november 2011
- Casus:
  - BV verplaatst feitelijke leiding naar UK
  - afrekening over niet-gerealiseerd valutaresultaat op vordering in GBP



# NGI - uitkomst

- Afrekening is gerechtvaardigd claimbehoud lidstaten
- Proportionaliteit: uitstel tot daadwerkelijke realisatie
- Echter i.v.m. administratieve lasten: keuze
- Zekerheidstelling en rente
- Latere verliezen niet relevant
- Step-up in ander land niet relevant

# Wetsvoorstel 33 262

- Nog aanhangig in EK
  - echter terugwerkende kracht 29 nov. 2011
- Keuzes:
  - meteen betalen
  - gespreide betaling 10 jaar (zekerheid + rente)
  - onbeperkt uitstel tot realisatie (zekerheid + rente)