



Aan Zijne Excellentie de Gouverneur van Aruba
t.a.v. de Minister van Justitie, Veiligheid en Integratie
L.G. Smith Blvd. 76
Alhier

L.G. Smith Boulevard 8
Oranjestad, ARUBA
T: (297) 583 3972
F: (297) 583 4012
E: info@rva.aw
W: www.rva.aw

Uw brief: 21 januari 2019
Uw kenmerk: LV-19/0002
Datum: 20 februari 2019
Kenmerk: RvA 13-19

Onderwerp: Ontwerp-Landsverordening tot wijziging van de Algemene landsverordening belastingen (AB 2004 no. 10) en de Landsverordening winstbelasting (AB 1988 no. GT 47)

Naar aanleiding van bijgaande aan de Raad ter advies toegezonden ontwerp-Landsverordening tot wijziging van de Algemene landsverordening belastingen (AB 2004 no. 10) en de Landsverordening winstbelasting (AB 1988 no. GT 47), moge de Raad Uwe Excellentie het volgende berichten.

1. Het onderhavige ontwerp behelst de aanpassing van het regime van de transparante vennootschap. Met het huidige regime is Aruba – mede aan de hand van het rapport ‘Addressing Base Erosion and Profit Shifting’ van de Organisatie voor Economische Samenwerking en Ontwikkeling (OESO) dd. 5 oktober 2015 – namelijk door de Europese Unie (EU) beoordeeld als land met een schadelijk belastingregime en hierdoor geplaatst op diens lijst van niet-coöperatieve landen (de zogenaamde grijze lijst). De huidige wetgeving kan er in het geval van de transparante vennootschap die wordt gehouden door een buitenlandse aandeelhouder, immers toe leiden dat in Aruba noch in het buitenland een aanknopingspunt bestaat tot het heffen van belasting. Dit negatieve aspect wordt thans – middels het ontwerp – opgelost door aan de transparante vennootschap die zich bezighoudt met relevante activiteiten voorwaarden te stellen ten aanzien van haar reële economische aanwezigheid in Aruba met betrekking tot deze relevante activiteiten (de zogenaamde ‘substance’-eisen).¹

2. In voorgesteld artikel I wordt artikel 3b van de Algemene landsverordening belastingen (ALB) zodanig aangepast dat de ‘substance’-eisen voortaan – in lijn met de aanbevelingen van het voornoemde OESO- rapport – ook als voorwaarde voor de transparante vennootschap gelden. Gelet op het feit dat deze aanscherping bedoeld is voor de transparante vennootschap die gehouden wordt door buitenlandse aandeelhouder(s), bevreemdt het de Raad dat in het voorgestelde gewijzigde artikel 3b van de ALB geen onderscheid wordt gemaakt tussen ‘lokale’ en buitenlandse aandeelhouders van een transparante vennootschap. De Raad meent dat het door de EU en de OESO geïdentificeerde schadelijke fiscale element ter zake de transparante vennootschap zich niet voordoet in geval het gaat om ‘lokale’ aandeelhouders. Om deze reden vraagt de Raad zich af waarom de voorgestelde wijziging geen rekening houdt met het verschil tussen deze twee type aandeelhouders. De transparante vennootschap die volledig in handen is van ‘lokale’ aandeelhouders wordt immers met deze wijziging (onnodig) verplicht om ook te voldoen aan de ‘substance’-eisen. Aanbevolen wordt om te regelen dat de ‘substance’-eisen niet gelden voor de transparante vennootschap die in handen is van ‘lokale’ aandeelhouders. Indien het echter wel de bedoeling is om de ‘substance’-eisen ook van toepassing te verklaren op de

¹ MvT, p. 2.

transparante vennootschap die in handen is van 'lokale' aandeelhouders dan wordt geadviseerd om in de toelichting de redenen hiertoe op te nemen.

3. In het nieuwe vierde lid van artikel 3b van de ALB (vide voorgesteld artikel I, onderdeel A, sub 2^o) wordt voorts bepaald dat indien de transparante vennootschap o.m. niet meer voldoet aan de voorwaarden zoals opgenomen in artikel 3, derde lid, zij niet meer behandeld wordt als maatschap. De voorwaarde opgenomen in artikel 3, derde lid, van de ALB luidt dat de naamloze vennootschap (NV) en de Aruba vrijgestelde vennootschap (AVV) slechts als transparante vennootschap kan worden aangemerkt indien alle aandelen in haar kapitaal luiden op naam. Deze voorwaarde acht de Raad thans overbodig, aangezien het Wetboek van Koophandel (AB 1990 no. GT 50) voorschrijft dat voor zowel de AVV en de NV alleen aandelen op naam mogelijk zijn.² De Raad adviseert derhalve om voorgesteld artikel I, onderdeel A, sub 2^o alsook artikel 3, derde lid, van de ALB op dit element aan te passen.

4. In het ontwerp wordt voorgesteld om artikel 15, vijfde lid, van de Landsverordening winstbelasting te laten vervallen (vide voorgesteld artikel II, onderdeel B). Het desbetreffende vijfde lid houdt een sanctie in voor die vennootschappen die niet meer voldoen aan het bepaalde in artikel 3, derde lid, van de ALB. Volgens de toelichting kan het vijfde lid komen te vervallen, aangezien met de voorgestelde wijzigingen in artikel I het mogelijk wordt om andere sancties op te leggen aan de transparante vennootschap; de sanctie opgenomen in artikel 15, vijfde lid, kan daarom achterwege gelaten worden.³ In het verlengde van de opmerking in onderdeel 3 van het advies merkt de Raad op dat hetgeen bepaald wordt in artikel 15, vijfde lid, van de Landsverordening winstbelasting als overbodig kan worden beschouwd. Het genoemde motief in de toelichting voor het doen vervallen van dit vijfde lid zou derhalve aangepast moeten worden aan het feit dat artikel 15, vijfde lid, van de Landsverordening winstbelasting – gelet op de juridische onmogelijkheid tot het gebruik van aandelen aan toonder – geen effect zal hebben.

5. In voorgesteld artikel III is een overgangsregeling opgenomen voor de thans bestaande transparante vennootschappen. Hier is geregeld dat zij tot en met 31 december 2021 de tijd krijgen om te voldoen aan de eisen van reële economische aanwezigheid. De toelichting op dit artikel gaat echter niet in op de waarderingsgrondslagen die bij de overgang zouden moeten gelden voor deze vennootschappen. Aanbevolen wordt om hier alsnog duidelijkheid in te brengen.

De Raad kan zich met de doelstelling en de inhoud van het ontwerp verenigen en geeft u in overweging het aan de Staten aan te bieden, nadat met het vorenstaande rekening is gehouden.

De Secretaris,

De Voorzitter,

mr. A. Braamskamp

mr. F.M. d.l.S. Goedgedrag

² Vide artikelen 51 en 155i van het Wetboek van Koophandel. Overigens wordt ook voor de vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (VBA) – die op grond van artikel 3 van de ALB gezien kan worden als transparante vennootschap – bepaald dat alleen aandelen op naam mogelijk is (vide artikel 1 van de Landsverordening vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (AB 2008 no. 62)).

³ MvT, p. 5.