de Nederlandse Orde van Belastingadviseurs

Ministerie van Financiën
Postbus 20201
2500 EE DEN HAAG

Amsterdam, 26 juli 2016

Betreft: **Commentaar van de Commissie Wetsvoorstellen van de Nederlandse Orde van Belastingadviseurs op de internetconsultatie Regels voor de terugvordering van staatssteun (Wet terugvordering staatssteun)**

Geachte dames en heren,

De Nederlandse Orde van Belastingadviseurs (hierna: de Orde) heeft met belangstelling kennisgenomen van de Wet terugvordering staatssteun (hierna: de Wet) zoals in consultatie gebracht en gepubliceerd op 3 juni 2016.

De Wet geeft de Orde aanleiding tot het plaatsen van een aantal opmerkingen. De speerpunten worden hierna kort weergegeven. Voor het volledige commentaar verwijst de Orde naar de bijlage bij deze brief met opmerkingen van voornamelijk technische aard gericht op verduidelijking van de tekst van de Wet en de ontwerp memorie van toelichting (hierna: ontwerp MvT).

Speerpunten

1. De Orde spreekt haar waardering uit voor het wetsvoorstel, met name nu dit expliciet bevestigt dat staatssteun die voortvloeit uit toepassing van een belastingwet wordt teruggevorderd als belasting. Dit is onder meer van belang voor begunstigden waarvan de aandelen in handen zijn van inwoners van landen met een verrekenstelsel, zoals de Verenigde Staten.

2. De Orde geeft in overweging om de mogelijkheid op te nemen dat in gevallen waar de begunstigde beroep aantekent tegen het Commissiebesluit, de begunstigde het voorlopig terug te vorderen bedrag in 'escrow' betaalt, zoals ook in andere EU Lidstaten wordt overwogen.

de Muiderpoort, Sarphatistraat 500, 1018 AV Amsterdam, Postbus 2977, 1000 CZ Amsterdam
Tel. (020) 514 18 80, Fax (020) 514 18 89, E-mail: nob@nob.net, Internet: www.nob.net, IBAN: NL73 ABNA 0450 0450 05, KvK nr. 40531315

De Orde suggereert om in de memorie van toelichting bij het uiteindelijke wetsvoorstel een reactie op de hiervoor en in de bijlage aangegeven punten te geven, voor zover deze niet reeds door aanpassingen in het wetsvoorstel worden gedekt.

Uiteraard is de Orde graag bereid het bovenstaande nader toe te lichten.

Hoogachtend,
de Nederlandse Orde van Belastingadviseurs

mr. M.V. Lambooij
voorzitter Commissie Wetsvoorstellen

Commentaar van de Commissie Wetsvoorstellen van de Nederlandse Orde van Belastingadviseurs op de internetconsultatie Regels voor de terugvordering van staatssteun (Wet terugvordering staatssteun)

1. Artikel 2

1.1 Gelet op de verwijzingen naar artikel 2 eerste lid onder a van de Algemene wet inzake Rijksbelastingen (hierna: AWR) begrijpt de Orde dat de uitzondering van artikel 2 tweede lid van de Wet alleen ziet op *rijks*belastingen en dat staatssteun gerelateerd aan heffingen van lagere overheden wordt teruggevorderd op basis van de hoofdregel van het eerste lid. De ontwerp MvT spreekt echter over fiscale steun, als zijnde steun die voortvloeit uit een belastingwet. De Orde verzoekt de toelichting op dit punt te verduidelijken en op één lijn met de tekst van de Wet te brengen.

1.2 In artikel 2 tweede lid van de Wet wordt bepaald dat staatssteun die voortvloeit uit de toepassing van een belastingwet "*in afwijking van het eerste lid*" wordt terug- of ingevorderd op basis van de AWR en de Invorderingswet 1990 (hierna: IW). Echter, ook deze wetten worden door de Wet aangepast. Ter voorkoming van onduidelijkheden suggereert de Orde de hiervoor gecursiveerde tekst te vervangen door "*in afwijking van de artikelen 3, 5 tot en met 9, en 12, van deze wet*" (artikel 4 wordt immers door de voorgestelde artikelen 20a derde lid AWR en 63aa tweede lid onder b IW weer van toepassing verklaard).

2. Artikel 4

2.1 De Orde verzoekt om in de memorie van toelichting te bevestigen dat bij een begunstigde die heeft gehandeld op basis van een algemeen geldende regeling van Nederlands nationaal recht of op basis van een naar Nederlands nationaal recht rechtsgeldige afspraak met een overheidsorgaan, in beginsel aannemelijk is dat hij voor toepassing van dit artikel niet behoorde te weten begunstigde te zijn, vanzelfsprekend tenzij hem dit door of namens een Nederlands overheidsorgaan of de Europese Commissie is bericht.

3. Artikel 10 (artikel 20a AWR)

3.1 Het voorgestelde artikel 20a tweede lid AWR bepaalt dat 'verjaringstermijnen en voorwaarden' niet van toepassing zijn; hetzelfde geldt voor het voorgestelde artikel 63aa tweede lid onder a IW. Nu de term 'verjaringstermijn' overigens niet voorkomt in deze wetten – dit is een civielrechtelijke term – en 'voorwaarden' zonder nadere toelichting niet duidelijk is, vraagt de Orde specifiek op te nemen welke bepalingen van de AWR respectievelijk de IW wel, en welke niet, van toepassing zijn bij terugvordering van staatssteun.

3.2 Uit het algemene deel van de ontwerp MvT volgt dat bij een terugvordering door middel van navordering of naheffing tegen de desbetreffende aanslag de rechtsmiddelen van bezwaar en beroep openstaan. Ter verduidelijking verzoekt de Orde dit ook in de wet of de artikelsgewijze toelichting expliciet te bevestigen.

3.3 Ook overigens neemt de Orde aan dat voor alle doeleinden anders dan de terugvordering van staatssteun alle bepalingen van de AWR onverkort blijven gelden, zodat bijvoorbeeld bij het terugvorderen van staatssteun na afloop van de Nederlands nationaalrechtelijke 'verjaringstermijn' niet een boete kan worden opgelegd (indien sprake zou zijn van verwijtbaar handelen; het ontvangen van staatsteun zelf kan immers niet tot boetes leiden). De Orde verzoekt dit expliciet te bevestigen in de memorie van toelichting.

4. Artikel 10 (artikel 20b AWR)

4.1 Het voorgestelde artikel 20b AWR wijkt af van artikel 3 tweede lid van de Wet zoals dat geldt voor niet-fiscale zaken, waar is bepaald dat: "*[v]oor zover het Commissiebesluit de hoogte van de rente die deel uitmaakt van de terug te vorderen staatssteun niet bepaalt...*". De Orde stelt voor dezelfde tekst op te nemen in artikel 20b AWR.

4.2 De Orde verzoekt om in de memorie van toelichting te verduidelijken dat in geval het voorgestelde artikel 20b AWR van toepassing is, geen reguliere belastingrente is verschuldigd (zoals wel wordt voorgesteld met betrekking tot invorderingsrente in artikel 63ab tweede lid IW). De zinsnede "*[i]n afwijking van hoofdstuk VA*" aan het begin van het voorgestelde artikel 20b AWR, doet dit onvoldoende, nu de rest van deze zin alleen iets bepaalt over de *wijze* van berekening. Daarnaast is het de Orde niet duidelijk of de Unierechtelijke rente als 'belastingrente' wordt aangemerkt, en of deze dus bij beschikking of anderszins wordt vastgesteld.

5. Artikel 11 (artikel 63aa IW)

5.1 Verwezen wordt naar hetgeen is opgemerkt in punt 3.1 hierboven.

5.2 Teneinde de terminologie meer in lijn te brengen met de huidige IW, stelt de Orde voor in het eerste lid te verwijzen naar '*in te vorderen belastingaanslag*' (dan wel '*in te vorderen rijksbelasting*') in plaats van '*in te vorderen belasting*'. Hetzelfde geldt dan voor de verwijzing naar de onderhavige bepaling in artikel 63ab IW.

6. Artikel 11 (artikel 63ab IW)

6.1 Het voorgestelde artikel 63ab eerste lid onder a IW, stelt slechts de artikelen 25, 26 en 27 van de IW buiten werking. Naar de Orde begrijpt impliceert dit dat alle overige bepalingen van de IW in volle omvang gelden, waaronder de regels betreffende verrekening en aansprakelijkheden, terwijl ook hier Europese beperkingen kunnen gelden (zoals ook wordt onderkend in de toelichting op artikel 11 op bladzijde 22 van de ontwerp MvT). De Orde suggereert dit in de Wet te verduidelijken.

6.2 Op basis van de Wet zal bij de terugvordering van staatssteun in het geheel geen invorderingsrente in rekening worden gebracht. Het kan echter zijn dat de begunstigde de belasting uiteindelijk toch later betaalt dan de door de inspecteur vastgestelde datum, hetgeen ook de datum zal zijn op basis waarvan de 'belastingrente' is berekend (al dan niet bij beschikking vastgesteld; zie punt 4.2 hierboven). Echter, zoals de ontwerp MvT (onderaan bladzijde 5) al aangeeft, loopt de rente die de Commissie vordert tot de datum van daadwerkelijke terugbetaling van de steun. De Orde vraagt zich af hoe in deze gevallen de verdere rente wordt vastgesteld en geeft in overweging dit nader te regelen in de Wet.