

## Curacao: EU- en OESO fiscaal proof

Het heeft even geduurd maar ingaande 2020 heeft Curacao dan toch een EU- en OESO-proof fiscaal stelsel. Het afgelopen jaar zijn diverse fiscale regimes aangepast, dan wel geheel vernieuwd zodat Curacao zou voldoen aan de huidige eisen die de EU en de OESO stellen aan met name de heffing over winsten van ondernemingen, beter bekend als de strijd tegen Base Erosion and Profit Shifting, het zogenoemde BEPS-project. Hoewel de OESO als spoedig liet weten dat de nieuwe regels in orde zijn en Curacao de grijze en zwarte lijst daarmee definitief buiten de deur had gezet, zag de EU dat toch op een onderdeel anders. Dat is op zich natuurlijk een slechte zaak: het zou immers voor de hand liggen als beide organisaties de criteria voor een BEPS-proofregime op een zelfde manier toepassen maar dat is helaas niet het geval. Er zijn verschillen, met name ten aanzien van de criteria wat onder een niet-schadelijk belastingstelsel wordt verstaan. Dat is op zich ook een slechte zaak. Dit wordt nog eens verergerd doordat beide organisaties ook voor de toepassing van de zwarte lijst niet volstrekt identiek criteria hanteren waardoor elk een eigen zwarte lijst hanteert. Het is bezien vanuit Nederland overigens nog erger omdat ook Nederland een zwarte lijst toepast waarvoor deels ook weer andere criteria gelden. Het is te hopen dat aan deze poppenkast spoedig een einde komt en landen en de internationale organisaties een lijn trekken.

Wat daarvan zij, Curacao zag zich gedwongen om toch weer een aanpassing in het regime aan te brengen. Dat moet nu per 1 januari gebeuren en heeft ook de goedkeuring van de EU. Naast deze aanpassing die wordt doorgevoerd in de Winstbelasting, wordt mede in verband daarmee ook een uitvoerige regeling in de wet opgenomen waarin de zogenoemde vaste inrichting nader wordt gedefinieerd. Ook deze aanpassing hangt samen met internationale ontwikkelingen en met name die welke op OESO-niveau spelen. De OESO heeft in de laatste update van het OESO-modelverdrag enkele aanpassingen opgenomen ten aanzien van het begrip vaste inrichting. Verdragstechnisch zijn die voor Curacao natuurlijk niet erg relevant omdat het vrijwel geen verdragen heeft maar de bedoeling is dat in de nationale wetgeving de verdragsdefinitie van de OESO ook zoveel mogelijk wordt overgenomen. Nederland doet dat ingaande 2020 ook: voor de nationale wetgeving is bepaald dat de definitieve van de vaste inrichting geheel aansluit bij die van het concreet toepasselijke verdrag, terwijl in niet-verdragsituaties de omschrijving van het OESO-modelverdrag wordt opgenomen. Curacao neemt in de Landsverordening op de winstbelasting een vrij groot aantal aanpassingen op waardoor nauwe aansluiting is gevonden bij de benadering van de OESO. Dat is een goede ontwikkeling. Helaas staat de omvang van deze column het niet toe hier uitvoering op in te gaan.

Waar het de discussie met de EU betreft gaat het vooral om de nieuwe bepaling dat alleen winstbelasting is verschuldigd over binnenlandse winsten. Daarmee worden buitenlandse winsten dus de facto vrijgesteld. In feite was dat laatste aanvankelijk ook zo geregeld maar dat stuitte op bezwaren van de EU. Erg logisch was dat mijns inziens niet want Nederland stelt bijvoorbeeld winsten die worden behaald met een buiten Nederland gelegen vaste inrichting ook belastingvrij zijn en wel door middel van een zogenoemde objectvrijstelling. De oorspronkelijke Curacaose regeling deed min of meer hetzelfde. Wat daarvan zij, de oplossing is nu in feite andersom: de heffing van winstbelasting strekt zich zoals gezegd slechts uit tot binnenlandse winst; daarmee hoeft buitenlandse winst niet te worden vrijgesteld. Dat geldt voor zowel binnenlandse als voor buitenlandse vennootschappen. Voor de laatste was dat uiteraard altijd al het geval.

Het gevolg is dus dat de winst van een buitenlandse vaste inrichting van een op Curacao gevestigde entiteit voortaan onbelast blijft. Voor dat begrip vaste inrichting geldt dan vanzelfsprekend dat moet worden uitgegaan van het nieuwe begrip vaste inrichting zoals hierboven is aangegeven. Het gaat dan bijvoorbeeld om handelsactiviteiten door een Curacaose vennootschap die zich geheel

buiten Curacao afspelen. Komen goederen naar Curacao dan ontstaat op enig moment belastingplicht. Dat zal nog een lastige (waarderings-)kwestie kunnen zijn. Gaat het om activiteiten die betrekking hebben op in Curacao gelegen onroerend goed dan gaat het in de regel om binnenlandse activiteiten die dus belast zijn. Tot slot moet worden bedacht dat buitenlands passief inkomen steeds in de heffing wordt betrokken. Dat moet ook wel want anders zou het wel erg gemakkelijk worden om alle passieve inkomsten buiten de heffing te houden, namelijk door de onderliggende vermogensbestanddelen naar het buitenland te verplaatsen. Dat kan uiteraard niet de bedoeling zijn.

We gaan het zien; er ontstaan vast nog wel praktische problemen als de regeling in werking is getreden maar daar worden ongetwijfeld wel oplossingen voor gevonden.

Peter Kavelaars is buitengewoon hoogleraar belastingrecht aan de University of Curacao en ofcounsel bij Deloitte.