

2019 | 1
22 maart 2019



Belgian Association of Tax Lawyers

WOORD VAN DE VOORZITTER

Werking :

Algemene ledenvergadering

Nieuwe leden

Coöptatie bestuurders

Informatisering

Lidgeden

Verslagen :

Omzetting DAC 6

Website FOD Financiën

ROD Financiën Brussel

Topics :

Country-by-Country

Reporting

Excess Profit ruling

Kaaimantaks

Waarde confraters,

Het doet ons veel plezier u deze eerste nieuwsbrief van BATL te kunnen toezenden.

Het zijn immers woelige tijden voor onze beroepsgroep. De totstandkoming van de Europese Richtlijn DAC6 die voorziet in een meldingsplicht voor “*potentiële agressieve constructies van internationale belastingontwijking*” viseert rechtstreeks ons beroepsgeheim.

Verder is de immer groeiende belastinghonger van de diverse overheden van aard om van overheidswege zeer kritisch te kijken naar het praktijkgebied waarbinnen de fiscale advocaat zich beweegt. Geliefd bij de publieke opinie zal de gemiddelde fiscale advocaat, op hier en daar een eenzame uitzondering niet te na genomen wellicht, wel niet zijn, en dat hoeven we ook niet te ambiëren. Regelmatig in de pers verguisd te worden en te worden genoemd in één adem met fiscale fraudeurs en zij die zich ‘bezondigen’ aan structurele agressieve fiscale ontwijking, zoals wel eens gebeurt, is echter niet bepaald aangenaam. Daartegen dienen wij ons als beroepsgroep, en als vereniging die haar belangen beoogt te verdedigen, uiteraard in het verweer te stellen. Met de verkiezingen in aantocht, zullen de aanvallen en de verwijten gericht op de “*creatieve fiscale advocaat, die op een partijdige wijze de belangen van zijn cliënt verdedigt*”, niet luwen, wel integendeel.

Het verlenen van rechtsbijstand aan de cliënt belastingplichtige is echter niet alleen onze taak en onze roeping, maar tevens een hoeksteen van de rechtstaat ‘in fiscalibus’, die wij als beroepsgroep mede in stand houden, samen met onze andere confraters niet-fiscalisten. Laat ons dan ook samen onze krachten blijven bundelen en er steeds over waken dat de fundamentele principes van die rechtstaat, geschraagd door ons beroepsgeheim binnen het kader van de correcte toepassing van de fiscale wet, gerespecteerd blijven. Met BATL willen wij daar graag ons steentje toe bijdragen.

Voorzitter BATL : Gerd D. Goyvaerts

Raad van bestuur 2018/2019

Voorzitter :

Mr. Gerd D. Goyvaerts

Penningmeester :

Mr. Jo Roseleth

Secretaris :

Mr. Paul Verhaeghe

Bestuurders :

Mr. Werner Heyvaert

Mr. Jacques Malherbe

Mr. Céline Van houte

WERKING

Algemene ledenvergadering

Voorzitter : Gerd D. Goyvaerts en Secretaris : Paul Verhaeghe

De algemene ledenvergadering voor het werkingsjaar 2019 vindt zoals voor de vorige jaren plaats op dinsdag 21 mei 2019 om 17.00 uur te 1790 Affligem, Moortelstraat, 8 in de Salons 'De Montil' (www.demontil.com).

De dagindeling is als volgt :

- 16.30h – 17.00h : Ontvangst deelnemers AV & seminarie
- 17.00h – 18.00h : Algemene vergadering BATL
- 18.00h - 19.30h : Seminarie
- 19.30h - 21.00h : Receptie met walking dinner

Zoals gebruikelijk is er een uiteenzetting voorzien met de Algemene ledenvergadering. Het onderwerp voor dit jaar is 'De fiscale implicaties van de vennootschaprechtelijke hervormingen.' met als spreker Mr. Thierry Lauwers. Wij rekenen daarbij op uw talrijke opkomst en interactieve tussenkomsten.

Er is ook een receptie met wandelbuffet voorzien na afloop van de algemene ledenvergadering om bij te praten. Teneinde het aantal aanwezigen te kunnen inschatten voor de organisatie wordt u verzocht om uw aanwezigheid te willen bevestigen tegen **uiterlijk maandag 6 mei**. Zij die zich inschrijven en niet aanwezig blijken te zijn zullen naar de discretionaire beoordeling van de Raad van Bestuur worden gevraagd om een 'no show fee' van 15 EUR te betalen.

Nieuwe leden – bienvenu aux nouveaux membres

Bestuurders : Gerd D. Goyvaerts – Jacques Malherbe

Anno 2019 zijn wij in overleg getreden met een groep van Franstalige fiscale confraters en in het licht daarvan hebben we talrijke nieuwe Franstalige leden bij BATL mogen verwelkomen. Deze nieuwe leden dragen uiteraard blijvend bij tot het tweetalige karakter van onze vereniging, en de behartiging van de belangen van zowel de leden ingeschreven bij de Nederlandstalige en de Franstalige ordes.

Wij verwelkomen dan ook graag de volgende nieuwe leden (raad van bestuur februari 2019 inbegrepen) :

H. Aarab, P. Buisseret, F. Cappuyns, C. Costermans, V-A de Brauwere, L. Deklerck, J. Draye, T. Geurts, M. Goethals, M. Joosen, N. Lannoy, K. Roelands, S. Slaets, R. Takeuchi, J. Tuerlinckx, M. Van Gaal, S. Vanhaelst en C. Wils.

Coöptatie bestuurders

Bestuurder : Gerd D. Goyvaerts

Wij hebben de eer en het genoegen tijdens de Raad van Bestuur van 9 april 2019 as. confraters Sabrina Scarna van Tetra Law en Nathalie Lannoy van De Wilde & associés voor te dragen tot coöptatie in de Raad van Bestuur, vooreerst met raadgevende stem, en vanaf goedkeuring door de algemene vergadering van 21 mei as. (zie verder in deze

nieuwsbrief) als volwaardige bestuurders. Daarmee wenst BATL wederom het tweetalige karakter van de vereniging te onderstrepen

Informatisering

Bestuurder : Jo Roseleth

Wij hebben de voorbije maanden inspanningen geleverd om onze website <http://www.batl-taxlaw.be> een meer actuele “look en feel” te geven. De aanpassing zal jullie de mogelijkheid bieden onder meer actuele teksten en berichten te delen. De resultaten hiervan mag u in de loop van de komende weken verwachten. Ook in de social media willen wij als vereniging actief zijn. Er komt dan ook snel zowel een twitter adres en LinkedIn profiel. Tegen de volgende ledenvergadering hopen wij u een presentatie te kunnen geven.

Lidgelden

Bestuurder : Jo Roseleth

Gezien de geplande investeringen in onze website maar ook omdat we vorige jaren geen lidgeld hebben gevraagd - ondanks de door de leden gesmaakte ledenvergaderingen en bijhorende kosten - heeft de raad van bestuur beslist om dit jaar wel lidgeld te vragen. We hebben het lidgeld vastgelegd op 75 EUR per lid (of 750 EUR voor kantoren die met 10 leden inschrijven). Kan u dit voldoen voor uiterlijk 20 mei door overschrijving op het rekeningnr. BE 49 3631 0605 3271 met vermelding ‘werking 2019’ ? Waarvoor dank bij voorbaat..

VERSLAGEN

Omzetting DAC 6

Bestuurders : Gerd D. Goyvaerts – Werner Heyvaert – Paul Verhaeghe

Een thema dat de Raad van Bestuur van nabij opvolgt sedert de vorige algemene vergadering betreft de omzetting in het Belgisch recht van de Richtlijn DAC 6¹. Op 1 februari 2019 werd er een rechtzetting² gepubliceerd inzake de inwerkingtreding van deze Richtlijn : intermediairs en, in voorkomend geval, de relevante belastingplichtigen zullen alle grensoverschrijdende constructies waarvoor een meldingsplicht geldt en waarvan de eerste stap is geïmplementeerd tussen 25 juni 2018 en 30 juni 2020, retroactief moeten melden tegen uiterlijk 31 augustus 2020.

Voor en na de val van de regering vroeg en kreeg de Raad van Bestuur namens BATL inspraak in het overleg van het kabinet Financiën en de fiscale administratie met diverse stakeholders, waaronder de OVB, het OBF, het IAB en het VBO. Vanuit de advocatuur werd vooral gehamerd op het beroepsgeheim en werden er alternatieve formuleringen voorgesteld. Het nieuwe kabinet Financiën in lopende zaken heeft na overleg met de stakeholders, waaronder BATL, meegedeeld het (voor)ontwerp van wet

¹ Richtlijn (EU) 2018/822 van de Raad van 25 mei 2018 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied met betrekking tot meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies, *PB*, 5 juni 2018, L 139/1.
<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/PDF/?uri=CELEX:32018L0822&from=PT>

² Rectificatie van Richtlijn (EU) 2018/822 van de Raad van 25 mei 2018 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied met betrekking tot meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies, *PB*, 1 februari 2019, L 31/108 [https://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/PDF/?uri=CELEX:32018L0822R\(03\)&from=EN](https://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/PDF/?uri=CELEX:32018L0822R(03)&from=EN)

niet te hernemen. Gelet op de wel zeer extensieve invulling van de omzetting die werd voorgestaan in het (voor)ontwerp met dito onverenigbaarheden voor het beroepsgeheim van advocaten biedt het de mogelijkheid “met een wit blad” te herbeginnen om tot een omzetting te komen die het beroepsgeheim niet of minder beperkt. In dat verband kan BATL de constructieve samenwerking met het kabinet Financiën alleen maar toejuichen.

Disclaimer :

Deze nieuwsbrief is enkel bestemd voor leden en kan niet publiek worden gemaakt zonder akkoord van de Raad van bestuur. Alle bijdragen en opinies mogen niet naar derden worden bekend gemaakt zonder akkoord van de auteurs van die bijdrage. Zij drukken meningen uit en geen adviezen van bijzondere of algemene strekking.

Alle referenties naar websites of nieuwsbrieven van leden gebeurt zonder garantie door BATL over de juistheid of de volledigheid van de inhoud op de doorverwezen locaties.

Er is evenwel het prangende probleem van de retroactieve meldingsplicht die onze beroepsgroep voor praktische en deontologische problemen plaatst. Deze meldingsplicht wordt door BATL in vraag gesteld voor zover deze slaat op verplichte meldingen van cliënten van advocaten. Aannemend dat de vorming van een federale regering na de verkiezingen van mei 2019 wel eens lang kan duren, wenst de Raad van Bestuur proactief te reageren om improvisatie bij de omzetting zoveel mogelijk te vermijden. Daarom werd beslist om naast verdere besprekingen met het kabinet Financiën ook de voornaamste politieke partijen te contacteren, zowel voor als na de verkiezingen, met het advies om een parlementair initiatief inzake de omzetting te nemen, indien er geen (federale) regering zou zijn tegen 1 september 2019. BATL verdedigt bij het kabinet Financiën en bij de politieke partijen volgende principes bij de omzetting :

1. de omzetting moet beperkt blijven tot constructies inzake inkomstenbelastingen, met uitsluiting van de andere federale en regionale belastingen zoals erfbelasting, schenkingsrechten, diverse taksen allerhande en andere registratierechten,
2. werkbare definities van het feit en het ogenblik van de kennisname van gegevens waarvoor een meldingsplicht bestaat en van elke afzonderlijke fase waarvoor een meldingsplicht ontstaat,
3. een zgn. “witte lijst” van handelingen waarvoor geen meldingsplicht geldt,
4. de retroactieve inwerkingtreding kan proportioneel enkel meldingsplichtige constructies betreffen die nog “actief” zijn op de datum van inwerkingtreding (in principe 1 juli 2020), blijft beperkt tot de fase van implementatie en kan enkel slaan op intermediairs die nog betrokken zijn bij deze implementatie op datum van inwerkingtreding,
5. proportionele sancties met inachtnaam van een milde overgangsregeling voor de meldingsplicht voor de periode van 25 juni 2018 tot 1 juli 2020,
6. geen meldingsplicht voor advocaten aan hun cliënten of van hun cliënten voor “loutere” adviezen,
7. enkel België is bevoegd om het verschoningsrecht van Belgische advocaten te regelen,
8. ingeval de advocaat kantoren heeft in meerdere lidstaten is de lidstaat waar het hoofdkantoor is als enige lidstaat bevoegd om de meldingsplicht op te leggen en meldingen te ontvangen.

Deze standpunten worden telkens gemotiveerd vanuit de vereisten die het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie stelt aan de lidstaten bij de omzetting van unierecht.

Thans heeft één land DAC 6 op heden reeds omgezet. De omzettingswet in Polen is van kracht sedert 1 januari 2019 en reikt verder dan DAC 6 voorziet:

- Polen past de meldingsplicht ook toe voor niet-grensoverschrijdende – louter binnenlandse – constructies en dit ook in materies die niet bedoeld waren, zoals BTW.
- Naar Pools recht hebben niet alleen de intermediair en de belastingplichtige een meldingsplicht maar ook derden vanaf dat zij louter vermoeden dat zij mogelijks handelingen stellen met betrekking tot een te melden constructie.
- De Poolse wet voorziet belangrijke boetes (tot 5 miljoen euro).

De retroactieve melding liep af per 28 februari 2018 maar werd verlengd naar 30 juni 2019. Na die datum worden boetes opgelegd. Leden van BATL die activiteiten in Polen of met betrekking tot Polen zouden hebben gehad in deze periode, of nog steeds hebben, kunnen zich tot de Raad van Bestuur wenden voor verdere toelichting en overleg. Er dient daarbij gewaakt over (a) het principe dat de Poolse wetgeving geen verplichtingen kan opleggen aan Belgische advocaten zelf en (b) over welke verplichtingen worden opgelegd aan hun cliënten.

In afwachting van de omzetting naar Belgisch recht lijken volgende vuistregels aangewezen, dit onder voorbehoud van gebeurlijke andersluidende deontologische richtlijnen alsdan versterkt door OVB & OBF&G :

1. melding maken in uw algemene voorwaarden en/of dienstenovereenkomst ter zake van de nakende verplichtingen onder DAC6 die op heden nog deels onbekend zijn;
2. een fiche aanleggen in uw grensoverschrijdende dossiers voor handelingen gesteld op of na 25 juni 2018 die alle door u bekende gegevens omvat die onder de meldingsplicht kunnen vallen, en dit in voorkomend geval per fase waarvoor een (afzonderlijke) meldingsplicht kan ontstaan;
3. voor elke fase die onder de meldingsplicht valt een e-mail of een ander geschreven document versturen aan uw cliënt waaruit blijkt dat u de cliënt ervan op de hoogte brengt dat hij voor die fase potentieel een meldingsplicht kan oplopen tegen uiterlijk 31 augustus 2020, of eerder, indien de omzettingwet dat vereist;
4. in dit document geen concrete elementen eigen aan de zaak vermelden, maar enkel de categorie van waartoe het wezenskenmerk behoort dat onder de meldplicht valt/kan vallen; dit laatste is noodzakelijk omdat voor bepaalde wezenskenmerken die principieel onder de meldingsplicht vallen er toch geen meldingsplicht is indien kan worden bewezen dat het belastingvoordeel dat de constructie oplevert of kan opleveren bijkomstig is; voor andere wezenskenmerken waarvoor een meldingsplicht geldt, is er echter geen dergelijke uitzondering.

De Raad van Bestuur blijft deze materie vanzelfsprekend van nabij opvolgen en zal u zeker berichten per nieuwsbrief wanneer er zich belangrijke ontwikkelingen voordoen.

Website FOD Financiën

Bestuurders : Werner Heyvaert en Céline Van houte

De problematiek van Fisconetplus zal intussen door de meeste BATL-leden gekend zijn: de website is sinds vorig jaar enkel nog toegankelijk na de aanmaak en registratie

via een Microsoft account. Het beheer van de website werd door de FOD Financiën uitbesteed aan de multinational Microsoft.

Gelet op de mogelijke schending van de persoonlijke levenssfeer van de gebruiker/bezoeker en de beperking van de toegang tot publieke informatie, werd vorige zomer door BATL contact genomen met de Gegevensbeschermingsautoriteit (voorheen bekend als “Privacy commissie”) enerzijds en de FOD Financiën anderzijds. Het standpunt van de FOD Financiën was duidelijk: zolang geen definitief (gepubliceerd) standpunt was ingenomen door de Gegevensbeschermingsautoriteit, zou de website geenszins worden aangepast.

Deze problematiek was ook reeds in het parlement aangekaart door Georges Gilkinet en Marco Van Hees³. Volgens de Minister van Financiën werd de toegang tot de informatie geenszins beperkt. Van enige schending van het privéleven zou geen sprake zijn, om reden dat de gegevens beschermd zouden worden door coderings- en beveiligingsfuncties. De minister kondigde wel aan dat “de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer eventuele klachten of vragen zou onderzoeken”.

Ingevolge diverse vragen en klachten van diverse beroepsorganisaties (waaronder BATL) werd bij de Gegevensbeschermingsautoriteit een dossier “FisconetPlus” geopend, dat uitmondde in een aanbeveling 01/2019 van 6 februari 2019⁴.

De Gegevensbeschermingsautoriteit stelde daarin duidelijk dat het verplicht maken van het gebruik van een Microsoft-account door de FOD Financiën om toegang te krijgen tot een toepassing die enkel openbare informatie en geen persoonsgegevens ontsluit, in strijd is met de Algemene Verordening Gegevensbescherming.

BATL zal binnenkort opnieuw contact nemen met de FOD Financiën. In de veronderstelling dat de FOD Financiën “het been stijf houdt”, zal onderzocht worden of een rechtsvordering tot collectief herstel door BATL mogelijk/opportuun is.

De aanbeveling van de Gegevensbeschermingsautoriteit zou alleszins een ontradend effect moeten hebben t.a.v. andere federale/regionale overheden (vb. cf. het Belastingportaal Vlaanderen van VLABEL).

ROD Financiën Brussel

Bestuurders : Jacques Malherbe & Paul Verhaeghe

Op 20 november 2018 mocht een tweetalige delegatie van de Raad van Bestuur BATL gaan voorstellen bij de regionale overheidsdienst financiën van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest. Deze dienst zag het levenslicht in 2018. De doelstellingen van BATL in het algemeen en dat om een objectief aanspreekpunt te vormen tussen fiscale administraties en fiscale advocaten in het bijzonder werden uiteengezet. In verdere navolging van deze contacten heeft de Raad van Bestuur op 6 februari 2019 beslist om namens BATL aan deze dienst aanbevelingen over te maken inzake de voorkoming

³ <https://www.dekamer.be/doc/CCRA/pdf/54/ac858.pdf>

⁴ https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/sites/privacycommission/files/documents/aanbeveling_01_2019.pdf

van dubbele belastingen inzake successierechten. Deze kwestie zal enkel aan belang toenemen als men weet dat er nu al 400.000 niet-Belgen in het Hoofdstedelijk Gewest wonen, waarvan 240.000 EU-burgers, die samen 174 verschillende nationaliteiten tellen. Het betreft een project dat zal worden uitgewerkt in de loop van 2019. Eventuele input van leden is welkom en kan worden gericht aan de secretaris.

TOPICS

Leden die zelf korte bijdragen kwijt willen of verwijzen naar de link van sites met standpunten over recente evoluties kunnen deze aan BATL toezenden. Voor deze eerste nieuwsbrief geven de bestuurders Gerd D. Goyvaerts en Werner Heyvaert het voorbeeld.

Administratieve toelichting bij de administratieve boetes op inbreuken inzake Country-by-Country Reporting

Bestuurder: Werner Heyvaert

Onlangs heeft de FOD Financiën (afd. Fiscaliteit) Circulaire 2019/C/14 online geplaatst⁵ (hierna, kortweg: de Circulaire). De Circulaire is, technisch gesproken, een addendum bij Circulaire 2017/C/56 betreffende de aanvullende rapporteringsverplichtingen inzake verrekenprijzen. Praktisch gesproken gaat het om de administratieve toelichting bij de rapporteringsverplichtingen voor multinationale ondernemingen op grond van BEPS actiepunt 14 inzake *Country-by-Country Reporting*. De omzetting van dit BEPS actiepunt in de Belgische wetgeving, vindt men terug in de artikelen 321/1 tot en met 321/6 WIB 1992.

Op basis van deze bepalingen moet een Belgische groepsentiteit van een kwalificerende multinationale onderneming jaarlijks onder meer een groepsrapport en een landenrapport indienen, die de Belgische fiscus in staat stellen om na te gaan of het Belgische resultaat van de groep correct, volgens de internationale normen inzake verrekenprijzen, werd bepaald. De sancties op het niet of verkeerd rapporteren, vindt men terug in artikel 445, §3 WIB 1992.

De oorspronkelijke tekst van dit artikel werd ingevoerd door artikel 63 van de Programmawet van 1 juli 2016 en later aangevuld door artikel 13 van de wet houdende diverse fiscale bepalingen III van 25 december 2017, gevolgd door een uitvoeringsbesluit (KB 29 juni 2018 tot uitvoering van art. 445, §3 WIB 1992).

Door de aanvulling van artikel 445, §3 WIB 1992 wordt het mogelijk om een eerste overtreding van de rapporteringsplicht te beboeten indien die werd begaan op basis van kwade trouw of met het opzet de belasting te ontduiken (situatie C beoogd in het KB van 29 juni 2018). De boete op zulke eerste overtreding kan oplopen tot 12.500 euro en vanaf de tweede zulke overtreding kan dat oplopen tot 25.000 euro. Bij afwezigheid van kwade trouw of opzet (situatie B beoogd in voornoemd KB), kan pas vanaf een tweede overtreding een boete (van 12.500 euro) opgelegd worden (bedrag van de boete kan oplopen tot 25.000 euro vanaf de vijfde overtreding). Overtredingen die

onafhankelijk zijn van de wil van de belastingplichtige (situatie A in voornoemd KB) blijven in aanmerking komen voor een vrijstelling van boete.

Excess profit ruling

Bestuurder : Werner Heyvaert

Voor zij die het zouden hebben gemist ; de beslissing van de Europese Commissie als zou de Belgische rulingpraktijk inzake overwinsten of “excess profits” een ontoelaatbare vorm van staatssteun zijn, werd door het Gerecht van de Europese Unie vernietigd.

Link : <https://www.loyensloeff.com/en-us/news-events/news/state-aid-update-eu-general-court-annuls-state-aid-decision-on-belgian-excess-profit-rulings>

Kaaimantaks

Bestuurder : Gerd D Goyvaerts

De Ministerraad van 15 maart 2019 gaf haar goedkeuring aan het niet-EER KB. Dit KB voegt een nieuw artikel 1/1 toe aan het bestaande KB van 23 augustus 2015 waarin de regeling van de beleggingsinstellingen (eerste lid) en de regeling van de hybride vennootschappen (tweede lid) zoals die werd uitgewerkt voor de EER door de het KB van 21 november 2018 naar analogie wordt overgenomen. Naar effectieve impact voegt dit KB echter niet bijster veel toe, daar door de ruime toepassingsfeer van de kaaimantaks zoals gewijzigd door de wet van 25 december 2017, deze regels hoogstens interpretatief van aard zijn. Het KB treedt in werking per 1 januari 2019.

Link : <https://www.tiberghien.com/nl/1506/kaaimantaks-nu-ook-aangepast-voor-niet-eer-rechtspersonen>

Feitelijke vereniging Belgian Association of Tax Lawyers

KBO nr. 0849.845.506

Jetselaan, 32, 4^{de} verdieping

1081 Brussel

Mail : gerdd.goyvaerts@tiberghien.com

Telefoon (Voorzitter) : 03.443.20.00

Rekeningnummer : BE49 3631 0605 3271

Verantwoordelijke uitgever : Mr. Gerd D. Goyvaerts, kantoor houdende te 2600 Antwerpen, Grotesteenweg 214 B4.

Behoudens de uitdrukkelijk bij de wet bepaalde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt worden, op welke wijze ook, zonder de uitdrukkelijke voorafgaande en schriftelijke toestemming van de uitgever.