

# 'Luxemburgse' FBI of VBI?

**Beleggen vanuit een fiscaal vriendelijk land kan een gunstig effect hebben op het netto rendement. Maar dit effect wordt tenietgedaan als in Nederland ingehouden dividendbelasting niet kan worden verrekend en ook niet wordt teruggegeven, zo ondervond een Luxemburgs beleggingsfonds. De Hoge Raad heeft onlangs duidelijk gemaakt dat hier niets aan is te doen.**

X is een in Luxemburg gevestigd beleggingsfonds dat onder meer belegt in aandelen in vennootschappen die in Nederland zijn gevestigd. In 2007 en 2008 ontvangt X portfoliodividenden vanuit Nederland. Daarop wordt 15 procent dividendbelasting ingehouden. X is in Luxemburg vrijgesteld van belastingheffing naar de winst. Daarom kan X de ingehouden dividendbelasting niet verrekenen. Er geldt geen uitdelingsverplichting vergelijkbaar met die van een fiscale beleggingsinstelling in de zin van artikel 28 Vpb. X verzoekt om teruggaaf van de in Nederland ingehouden dividendbelasting. Dat verzoek wordt geweigerd.

X stelt op basis van het Europees verdragsrecht dat het weigeren van de teruggaaf in strijd is met de vrijheid van kapitaalverkeer. Volgens X is sprake van discriminatie ten opzichte van een fiscale beleggingsinstelling (FBI) in de zin van artikel 28 Vpb. Een FBI kan wel teruggaaf van dividendbelasting verzoeken, aldus X.

De Hoge Raad stelt dat het erom gaat of X objectief gezien vergelijkbaar is met een in Nederland gevestigde FBI die de ingehouden dividendbelasting kan terugvragen (2007) dan wel in mindering kan brengen op de door haar af te dragen dividendbelasting (2008). Dat is niet het geval, aldus de Hoge Raad.

## FBI-regime

Het FBI-regime is bedoeld om de belastingdruk op beleggingsopbrengsten via een FBI zo veel mogelijk gelijk te doen zijn aan die bij rechtstreeks beleggen door particulieren. Buitenlandse particulieren die rechtstreeks in Nederlandse fondsen beleggen en dividend ontvangen, hebben in beginsel geen recht op teruggaaf of verrekening van dividendbelasting. Voor hen is de dividendbelasting in Nederland eindheffing. Beleggen buitenlandse

particulieren in Nederlandse aandelen via een FBI, dan is de door de FBI ingehouden dividendbelasting eveneens eindheffing. Het effect hiervan is dat de belastingdruk zo veel mogelijk hetzelfde is, ongeacht of rechtstreeks dan wel via een FBI wordt belegd.

Een in het buitenland gevestigd beleggingsfonds zoals X is in beginsel niet inhoudingsplichtig voor de Nederlandse dividendbelasting. Zou X dividendbelasting kunnen terugvragen, dan zou de belastingdruk voor de buitenlandse particuliere aandeelhouders lager zijn dan wanneer buitenlandse particulieren rechtstreeks beleggen in Nederlandse aandelen. Daarom is het een wezenlijk onderdeel van het FBI-regime dat er dividendbelasting wordt geheven over de doorgestoten dividenden. De winsten die X aan haar participanten ter beschikking stelt, zijn niet aan dividendbelasting onderworpen en Nederland heeft ook geen heffingsrecht over de inkomsten van aandeelhouders van X die in het buitenland wonen. Daarom kan X objectief niet gelijkgesteld worden met een in Nederland gevestigde FBI, waarbij de winsten die worden uitgekeerd, wel aan dividendbelasting zijn onderworpen, aldus de Hoge Raad. Bron: HR 10 juli 2015, nr. 14/03956, ECLI:NL:HR:2015:1777

**Het Luxemburgse beleggingsfonds is niet vergelijkbaar met een FBI, aldus de Hoge Raad. Maar waarmee dan wel? Het hof concludeerde dat het fonds vergelijkbaar is met een vrijgestelde beleggingsinstelling (VBI)<sup>1</sup>. Daarmee blijft het hof geheel in lijn met de ontstaansredenen van de VBI, namelijk om de uittocht van Nederlandse beleggingsfondsen naar (onder meer) Luxemburg te keren. ◀**

## Noot

1 Hof Den Bosch 26 juni 2014, nr. 13-00578, ECLI:NL:GHSHE:2014:1938

# 'Luxemburgs beleggingsfonds vergelijkbaar met vrijgestelde beleggingsinstelling'