



EUROPESE COMMISSIE
DG Concurrentie

Adjunct-directeur-generaal Staatssteun

Brussel, 22.06.2018
COMP/GJK/hvds D* 2018/067051

Permanente Vertegenwoordiging
van Nederland bij de EU
Avenue Cortenberg/
Kortenberglaan 4-10
1040 Bruxelles/Brussel

Betreft: Steunmaatregel SA.43504 – Fiscale behandeling coco's in Nederland

Excellentie,

Ik verwijs naar de fiscale behandeling van voorwaardelijk converteerbare obligaties ("*coco's*") uitgegeven door financiële instellingen in Nederland. Na het onderzoek van het toepasselijke belastingregime willen de diensten van de Commissie u in kennis stellen van hun voorlopige beoordeling van en de problemen die voortvloeien uit de wetgeving die Nederland op 3 december 2014 en 17 december 2014 ter zake heeft aangenomen (de "maatregelen").

De diensten van de Commissie hebben begrepen dat op 3 december 2014 een wijziging van de Nederlandse wet op de vennootschapsbelasting is aangenomen om door financiële instellingen uitgegeven aanvullend tier 1-kapitaal (AT1-kapitaal) als vreemd vermogen aan te merken, terwijl bij gebreke van een dergelijke wijziging instrumenten die door financiële ondernemingen worden uitgegeven om te voldoen aan strengere kapitaalvereisten op grond van de verordening kapitaalvereisten¹ voor de Nederlandse vennootschapsbelasting niet als vreemd vermogen zouden worden aangemerkt.

De diensten van de Commissie hebben ook begrepen dat, gelet op de strengere kapitaalvereisten op grond van de Solvabiliteit II-richtlijn², de Nederlandse wet vennootschapsbelasting op 17 december 2014 verder is gewijzigd om ervoor te zorgen dat tier 1-instrumenten³ die door verzekeraars worden uitgegeven om aan hun kapitaalvereisten te voldoen, eveneens kwalificeren (vanaf 1 januari 2015) als vreemd vermogen voor de toepassing van de Nederlandse vennootschapsbelasting.

Bijgevolg wordt, op basis van de maatregelen, de coupon die wordt betaald over hybride instrumenten die de emittent uitgeeft om te voldoen aan toetsingsvermogensvereisten,

¹ Verordening (EU) nr. 575/2013 betreffende prudentiële vereisten voor kredietinstellingen en beleggingsondernemingen (PB L 176 van 27.6.2013, blz. 1).

² Richtlijn 2009/138/EG betreffende de toegang tot en uitoefening van het verzekerings- en het herverzekeringsbedrijf.

³ Tier 1-kapitaalinstrumenten als bedoeld in artikel 94, lid 1, van Richtlijn 2009/138/EG, mits deze niet worden aangemerkt als aandelenkapitaal, agio, garantiëkapitaal, bijdragen van leden, surplusfondsen of reconciliatiereserve.

Gelieve de naam en het nummer van de zaak in alle correspondentie te vermelden.

Commission européenne/Europese Commissie, 1049 Bruxelles/Brussel, BELGIQUE/BELGIË - Tel. +32 22991111
Kamer: MAD0 21/066 - Tel. doorkiesnr. +32 229-93381
stateaidgreffe@ec.europa.eu

behandeld als rente en is deze fiscaal aftrekbaar wanneer de winst van de uitgever voor de vennootschapsbelasting wordt berekend⁴. Dit is echter niet het geval als de emittent van een hybride instrument met vergelijkbare voorwaarden (maar dat geen prudentieel reguleringsdoel zou hebben) een andere onderneming is dan een bank of verzekeraar. Deze voorkeursbehandeling van banken en verzekeringsmaatschappijen is het gevolg van de maatregelen die de in aanmerking komende toetsingsvermogenstitels als vreemd vermogen behandelen en bijgevolg aftrekbaarheid van de overeenkomstige couponbetalingen mogelijk maken.

De lidstaten zijn in beginsel bevoegd om regels vast te stellen voor de fiscale kwalificatie van verplichtingen als vreemd vermogen of eigen vermogen, maar zij dienen deze regels in alle economische sectoren op consistente wijze toe te passen. Ongerechtvaardigde afwijkingen van algemeen toepasselijke regels doen, voor zover het gaat om discriminatie tussen ondernemingen die zich, gelet op de doelstelling van die algemene regels, in een juridisch en feitelijk vergelijkbare situatie bevinden, staatssteunbezwaren rijzen. Ongerechtvaardigde afwijkingen van de algemeen toepasselijke regels, voor zover zij, in het licht van de met deze algemene regels nagestreefde doelstellingen, discriminerend zijn tussen ondernemingen die zich in een feitelijk en juridisch vergelijkbare situatie bevinden, zijn problematisch op het punt van staatssteun.

De diensten van de Commissie verzoeken de Nederlandse autoriteiten hen in kennis te stellen van mogelijke wijzigingen van de maatregelen die een einde kunnen maken aan de bovengenoemde preferentiële fiscale behandeling van coco's die door zowel financiële instellingen als verzekeringsmaatschappijen zijn of zullen worden uitgegeven. Bij ontstentenis van concrete maatregelen om mogelijke problemen wat betreft staatssteun aan te pakken, kan de Commissie overwegen om in voorkomend geval alle procedurele middelen te gebruiken waarover zij beschikt.

Ik wil u ook medelen dat de diensten van de Commissie de fiscale behandeling van AT1-kapitaalinstrumenten in andere lidstaten hebben onderzocht en, indien een specifieke staatssteunkwestie werd vastgesteld, de bevoegde nationale autoriteiten hebben verzocht snel maatregelen te nemen om deze kwestie aan te pakken.

Hoogachtend,

elektronische handtekening
Gert Jan KOOPMAN

Contactpersoon:

Gauthier CHARLES DE LA BROUSSE (+32 2 2992710;
stateaidgreffe@ec.europa.eu), Javier GUERGUE (+32-2-2966911), Iveta
STOYANOVA (+32-2-2964073)

⁴ Artikel 29a van de Wet op de Vennootschapsbelasting 1969 bepaalt dat aanvullend tier 1-kapitaalinstrumenten zoals die zijn omschreven in artikel 52 van Verordening (EU) nr. 575/2013 van het Europees Parlement en de Raad van 26 juni 2013 betreffende prudentiële vereisten voor kredietinstellingen en beleggingsondernemingen en tot wijziging van Verordening (EU) nr. 648/2012 (PB L 176 van 27.6.2013, blz. 1) worden behandeld als een geldlening bij de debiteur (zijnde de kredietinstelling) en als een schuldvordering bij de crediteur.