

ting. Daarom heeft hij besloten het beroep in cassatie in te trekken.

Noot: Molenaar*

Onvermijdelijke beslissing

Begrijpelijk dat het ministerie van Financiën het beroep in cassatie bij de Hoge Raad tegen deze hofuitspraak (hof den Bosch 27 maart 2024, nr. 22/01346, NTFR 2024/841, met noot van Bierman) intrekt. Inderdaad heeft de Hoge Raad eerder vastgesteld dat een Amerikaanse LLC niet transparant is voor de Nederlandse belastingheffing, maar die kwestie speelt hier niet. Deze LLC heeft namelijk zijn volledige winst aan de Member (de dj) toegekend en die heeft dat als persoonlijk inkomen in zijn Amerikaanse belastingaangifte opgenomen en daarover Amerikaanse *federal income tax* betaald. Daarmee heeft de LLC zelf geen winst meer over en het is mij dan ook onduidelijk wat de inspecteur c.q. het ministerie nog zouden willen belasten bij de LLC. Het hof heeft het voorgaande feitelijk vastgesteld en daar zou de Hoge Raad in cassatie niets meer aan veranderen. Toch schrijft het ministerie nog steeds dat de hofuitspraak van een onjuiste rechtsopvatting getuigt, maar dat klopt niet als je hier logisch over nadenkt. Het cassatieberoep was kansloos geweest.

Volledig inkomen aangeven

Bij het hof was het wel belangrijk dat de dj alsnog zijn volledige Amerikaanse inkomen in Nederland had aangegeven, want in de oorspronkelijke Nederlandse aangifte was dat alleen het deel geweest dat hij in het jaar 2017 uit de LLC had opgenomen. Hij had vervolgens ook slechts een deel van de Amerikaanse belasting verrekend. De gemachtigde van de dj in de procedure is echter zo verstandig geweest om de Nederlandse aangifte aan te vullen met het volledige Amerikaanse inkomen en daarbij de volledige Amerikaanse belasting te verrekenen. Dat sluit aan bij hetgeen in Amerika gebeurd is. Het betekent wel dat de dj nog Nederlandse inkomstenbelasting zal moeten bijbetalen, maar daarmee heeft hij het saldo van de LLC dan ook netto tot zijn beschikking.

Winst uit onderneming

Het hof heeft vastgesteld dat het inkomen van de LLC als winst uit onderneming kan worden gekwalificeerd. De inspecteur was het hiermee eens in zijn subsidiaire standpunt voor het hof en het ministerie sluit zich nu bij dat subsidiaire standpunt aan.

Geen dubbele belastingheffing

Gelukkig heeft deze dj hierdoor geen last meer van dubbele belastingheffing, want door het primaire standpunt van de inspecteur zou hij in Amerika en Nederland bij elkaar 80% aan belasting over zijn inkomen hebben betaald. Eigenlijk wel dramatisch dat zowel de inspecteur als het ministerie zo hun best hebben gedaan om dat door de rechters bevestigd te krijgen. Een soort 'toeslagenaffaire', maar dan voor een veelverdiener. Maar gelukkig is dit afgewend met deze intrekking van het cassatieberoep.

* dr. D. (Dick) Molenaar - werkzaam bij All Arts Belastingadviseurs en als onderzoeker verbonden aan de Erasmus Universiteit Rotterdam

NTFR 2024/1081

INTERNATIONAAL EN EUROPEES Toelichting intrekking cassatieberoep tegen uitspraak verrekening Amerikaanse belasting DJ

Staatssecretaris Financiën, toelichting van 10 juni 2024, nr. 2024-0000339553
Wetsartikelen: Art. 13 BvdB 2001; Art. 18 Verdrag Nederland-Verenigde Staten; Art. 25 Verdrag Nederland-Verenigde Staten

Samenvatting

De staatssecretaris van Financiën heeft op 10 juni 2024 zijn (pro-forma-)beroep in cassatie ingetrokken na de uitspraak van hof Den Bosch (ECLI:NL:GHSHE:2024;1049, NTFR 2024/841). In de zaak van de dj, die in 2017 in Nederland verbleef en optrad in de VS via een LLC, heeft het hof het recht op aftrek ter voorkoming van dubbele belasting bevestigd volgens het belastingverdrag tussen Nederland en de VS. Ondanks zijn oordeel dat het hof een onjuiste rechtsopvatting had over de transparantie van een LLC voor de Nederlandse fiscaliteit, heeft de staatssecretaris ermee ingestemd dat de dj de Amerikaanse inkomstenbelasting mocht verrekenen met de Nederlandse inkomstenbelas-