

IB: recht op aftrek ter voorkoming van dubbele belasting volgens de verrekeningsmethode omdat alle inkomsten in Amerika zijn belast.

Toelichting van 10 juni 2024, nr. 2024-0000339553, op de intrekking van een (pro forma) beroep in cassatie tegen de uitspraak van het Gerechtshof 's-Hertogenbosch van 27 maart 2024, nr. 22/01346, ECLI:NL:GHSHE:2024:1049.

De staatssecretaris van Financiën trekt zijn (pro forma) beroep in cassatie in. Ter toelichting merkt hij het volgende op:

Belanghebbende, een DJ, woonde in 2017 in Nederland en trad onder meer op in de Verenigde Staten van Amerika (VS). Hij maakte voor zijn optredens in de VS gebruik van een Limited Liability Company (LLC). Aangezien een LLC voor Amerikaanse fiscale doeleinden transparant is, is in de VS de nettowinst uit de door de LLC gecontracteerde optredens bij belanghebbende belast met 'federal income tax' (Amerikaanse inkomstenbelasting).

Voor het Gerechtshof 's-Hertogenbosch (Hof) was in geschil de vraag of belanghebbende de van hem geheven Amerikaanse inkomstenbelasting mag verrekenen met de inkomstenbelasting die hij in Nederland is verschuldigd over het inkomen uit de VS. Het Hof heeft die vraag bevestigend beantwoord. Het Hof is van oordeel dat belanghebbende recht heeft op aftrek ter voorkoming van dubbele belasting volgens de verrekeningsmethode op grond van het belastingverdrag tussen Nederland en de VS.¹ Onder verwijzing naar onderdeel 4.4 van het arrest HR 24 september 2021, ECLI:NL:HR:2021:1352 overweegt het Hof dat het bij de toepassing van de verrekeningsmethode gaat om de verrekening van daadwerkelijk in het buitenland van de belastingplichtige geheven belasting. Daarbij is dus van belang of, en zo ja van wie, de buitenlandse belasting is geheven, aldus het Hof. Naar het oordeel van het Hof heeft belanghebbende, gelet op de omstandigheid dat hij voor alle inkomsten van de LLC persoonlijk in de Amerikaanse heffing van inkomstenbelasting is betrokken, recht op aftrek ter voorkoming van dubbele belasting volgens de verrekeningsmethode. Het Hof is van oordeel dat in Nederland het gehele inkomen uit de VS bij belanghebbende is belast als winst uit onderneming (met toepassing van de MKB-winstvrijstelling). Dit oordeel getuigt mijns inziens van een onjuiste rechtsopvatting. Het Hof gaat er aan voorbij dat voor Nederlandse fiscale doeleinden een LLC niet-transparant is. Het oordeel van het Hof sluit echter aan bij het (subsidiare) standpunt van de inspecteur. In dat licht bezien kan ik mij vinden in het uiteindelijke oordeel van het Hof dat belanghebbende de over het inkomen uit de VS van hem geheven Amerikaanse inkomstenbelasting mag verrekenen met de over het inkomen uit de VS te betalen Nederlandse inkomstenbelasting. Daarom geef ik er de voorkeur aan om te berusten in de uitspraak en het (pro forma) cassatieberoep in te trekken.

¹ Overeenkomst tussen het Koninkrijk der Nederlanden en de Verenigde Staten van Amerika tot het vermijden van dubbele belasting en het voorkomen van het ontgaan van belasting met betrekking tot belastingen naar het inkomen, gesloten op 18 december 1992.

