

No.W06.20.0441/III

's-Gravenhage, 2 december 2020

Bij Kabinetsmissive van 27 november 2020, no.2020002451, heeft Uwe Majesteit, op voordracht van de Staatssecretaris van Financiën, bij de Afdeling advisering van de Raad van State ter overweging aanhangig gemaakt het voorstel van wet tot wijziging van enkele belastingwetten en enige andere wetten (Belastingplan 2021), met memorie van toelichting.

De novelle strekt tot aanpassing van de in het wetsvoorstel Belastingplan 2021 opgenomen Baangerelateerde investeringskorting (hierna: "BIK"). De BIK is een tijdelijke afdrachtvermindering voor de loonbelasting en de premie volksverzekeringen die afhankelijk is van de omvang van de investering door de inhoudingsplichtige in bepaalde bedrijfsmiddelen in de periode 1 oktober 2020 tot en met 31 december 2022. In het wetsvoorstel is aansluiting gezocht bij de fiscale eenheid voor de vennootschapsbelasting,<sup>1</sup> waardoor de mogelijkheid bestaat om de afdrachtvermindering ook te krijgen voor investeringen die door een andere maatschappij binnen de fiscale eenheid worden verricht. Met deze novelle vervalt deze mogelijkheid: de aansluiting bij de fiscale eenheid wordt uit de BIK-regeling gehaald in verband met overleg met de Europese Commissie over Unierechtelijke aspecten die bij de behandeling van het voorstel naar voren zijn gekomen.

De Afdeling advisering van de Raad van State maakt een opmerking over de aangekondigde notificatie van de BIK-regeling bij de Europese Commissie. In verband daarmee aanpassing wenselijk van het wetsvoorstel en de toelichting.

In de toelichting wordt vermeld dat de Nederlandse regering het notificatieproces in gang heeft gezet om de BIK-regeling bij de Europese Commissie aan te melden en dat, indien de BIK-regeling (met de daarin opgenomen aansluiting bij de fiscale eenheid) wordt goedgekeurd, daarmee ook de gesignaleerde mogelijke strijdigheid met het Unierecht wordt weggenomen. In het geval de goedkeuring wordt verkregen, zal de aansluiting bij de fiscale eenheid alsnog worden geïntroduceerd op een nader bij koninklijk besluit te bepalen datum en, indien nodig, terugwerken tot en met 1 januari 2021.<sup>2</sup>

De Afdeling merkt op dat uit de toelichting niet duidelijk wordt in welk (juridisch) kader de genoemde notificatie, of aanmelding wordt gedaan. De Afdeling acht dit van belang in verband met de aan de toepasselijke kaders verbonden juridische gevolgen. Zo wijst de Afdeling er op dat indien is beoogd de regeling als steunmaatregel aan te melden, de staatssteunregels verlangen dat voorgenomen steunmaatregelen niet reeds ter uitvoering mogen worden gebracht, alvorens de

---

<sup>1</sup> Artikel 15 van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969.

<sup>2</sup> Volgens het wetsvoorstel Belastingplan 2021 de datum van inwerkingtreding van de BIK-regeling 1 januari 2021. De novelle wijzigt de datum van inwerkingtreding niet. Het haalt alleen de aansluiting bij de fiscale eenheid uit de BIK-regeling.

Commissie een definitief besluit heeft genomen over (de verenigbaarheid van) de steunmaatregel.<sup>3</sup>

Daarbij merkt de Afdeling voorts op, dat uit de bewoordingen van de toelichting lijkt te kunnen worden afgeleid dat de BIK-regeling in haar geheel ter goedkeuring aan de Commissie wordt voorgelegd. Dit zou dan betekenen dat de – gehele – BIK-regeling pas in werking kan treden op het moment dat uitsluitel van de Commissie is verkregen.<sup>4</sup>

De Afdeling constateert evenwel dat alleen de aansluiting bij de fiscale eenheid uit de BIK-regeling wordt gehaald en dat de regeling voor het overige in werking treedt op de beoogde datum van 1 januari 2021. Om dat te voorkomen, zou het moment van inwerkingtreding van de – gehele – BIK-regeling afhankelijk moeten worden gesteld van de goedkeuring van de Commissie.

In het licht van het voorgaande adviseert de Afdeling het wetsvoorstel aan te passen en in de toelichting duidelijkheid te geven over (de aard van) de procedure bij de Commissie.

De Afdeling advisering van de Raad van State heeft een aantal opmerkingen bij het voorstel en adviseert daarmee rekening te houden voordat het voorstel bij de Tweede Kamer der Staten-Generaal wordt ingediend.

De vice-president van de Raad van State,



---

<sup>3</sup> Zulks ingevolge artikel 108, derde lid, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie en artikel 3 van Verordening 2015/1589 van de Raad van 13 juli 2015 tot vaststelling van nadere bepalingen voor de toepassing van artikel 108 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (PbEU 2015, L 248, p. 9). Zie voorts HvJ 11 december 1973, *Lorenz*, 120/73, ECLI:EU:C:1973:152, punt 2, en HvJ 12 februari 2008, *CELF en Ministre de la Culture et de la Communication*, C-199/06, ECLI:EU:C:2008:79, punt 37

<sup>4</sup> Indien de BIK-regeling, als zodanig, in strijd met de staatssteunregels ten uitvoer wordt gelegd brengt dat voor ondernemingen het risico met zich dat inmiddels gepleegde investeringen niet leiden tot een afdrachtvermindering, en voor zover deze al is toegepast als onrechtmatig verleende steun bij de begunstigde ondernemingen dient te worden teruggevorderd.