



Aan de voorzitter en de leden
van de vaste commissie voor Financiën
van de Tweede Kamer der Staten-Generaal
Postbus 20018
2500 EA Den Haag

Betreft: Implementatiewetsvoorstel richtlijn openbaarmaking winstbelasting
(Kamerstukken II 2021/22, 36 157, nr. 1 e.v.)

Referentie: B23.06

Den Haag, 3 maart 2023

Geachte dames en heren,

Eumedion, het corporate governance en duurzaamheidsforum voor institutionele beleggers, heeft met belangstelling kennis genomen van de nota naar aanleiding van het verslag over het wetsvoorstel ter implementatie van de richtlijn openbaarmaking winstbelasting¹ (hierna: wetsvoorstel). Eumedion wil naar aanleiding hiervan nog twee commentaarpunten onder uw aandacht brengen. Wij zouden het zeer op prijs stellen wanneer u deze punten, die wij hieronder nader uiteen zetten, bij de inbreng voor het nader verslag bij het wetsvoorstel zou willen betrekken.

1. Wenselijk dat de Minister ingaat op de verhouding met voor institutionele beleggers geldende Europese regelgeving

In de nota naar aanleiding van het verslag staat de Minister voor Rechtsbescherming stil bij de eerder door Eumedion geuite wens om de aansprakelijkheidsstelling uit artikel 2:139 BW ook te laten gelden indien er door het verslag inzake winstbelasting (of een ander jaarlijks verslag) een

¹ Richtlijn (EU) 2021/2101 van het Europees Parlement en de Raad van 24 november 2021 tot wijziging van Richtlijn 2013/34/EU wat betreft de openbaarmaking van informatie over de winstbelasting door bepaalde ondernemingen en bijkantoren.

misleidende voorstelling wordt gegeven van de toestand der vennootschap. In de nota naar aanleiding van het verslag wijst de Minister er onder meer op dat aandeelhouders op basis van de financiële informatie beslissingen nemen en niet op basis van het verslag inzake de winstbelasting. De Minister wijst er onder meer op dat de beperkte cijfers (inkomsten en winst) in het verslag inzake de winstbelasting onvoldoende zijn om investeringsbeslissingen en dergelijke op te baseren. Eumedion onderschrijft deze visie niet en meent dat deze geen recht doet aan de huidige werkwijze van veel institutionele beleggers. Hieronder lichten wij dat nader toe.

De laatste jaren zijn steeds meer institutionele beleggers overgegaan tot maatschappelijk verantwoord beleggen. Onderdeel hiervan is dat institutionele beleggers bij de bedrijven waarin zij beleggen nagaan of die bedrijven een billijk aandeel (*fair share*) aan belastingen betalen in de landen waarin zij daadwerkelijk hun bedrijfsactiviteiten ontplooiën en winst maken.² Institutionele beleggers kijken derhalve naar meer informatie dan alleen naar de financiële. Institutionele beleggers die zelf stellen dat zij duurzame financiële producten aanbieden³, zijn zelfs op grond van Europese regelgeving verplicht om naar meer te kijken dan alleen de financiële informatie. Zij dienen immers de bedrijven waarin zij beleggen te beoordelen op (onder meer) de naleving van de belastingwetgeving en dienen hun beoordelingsbeleid hieromtrent op de website te publiceren.⁴ Het beleid van een belegger kan zijn dat een onderneming geen gebruik dient te maken van een belastingparadijs of dat er een *fair share* aan belastingen wordt betaald. Als uit het verslag inzake winstbelasting blijkt dat die onderneming wel gebruik heeft gemaakt van een belastingparadijs respectievelijk geen *fair share* aan belastingen in een bepaald land heeft betaald, dan zal deze belegger het besluit nemen om de aandelen te verkopen. Met andere woorden: er zullen wel degelijk beleggers zijn die op basis van het verslag inzake winstbelasting beleggingsbeslissingen nemen. In het licht van het voorgaande kan Eumedion zich ook niet vinden in de opmerking van de Minister dat als het verslag inzake de winstbelasting zou worden opgenomen in artikel 2:139 BW, dat niet zou leiden tot een mogelijkheid om op basis daarvan bestuurders aansprakelijk te stellen en schadevergoeding te vorderen, omdat van aandeelhouders niet hoeft te worden verwacht dat zij op basis van dat verslag een beslissing nemen die zij niet zouden hebben genomen als zij van de werkelijke cijfers over de winstbelasting op de hoogte zouden zijn geweest.

² Zie in dit verband ook best practice bepaling 1.1.1 onderdeel vii van de in 2022 herziene Nederlandse Corporate Governance Code.

³ De art. 8 en 9 producten in de zin van de Verordening (EU) 2019/2088 van het Europees Parlement en de Raad van 27 november 2019 betreffende informatievervalsing over duurzaamheid in de financiële dienstensector (PbEU 2019 L317). Deze verordening onderscheidt – kort gezegd – drie soorten financiële producten: grijze art. 6 producten, lichtgroene art. 8 producten en donkergroene art. 9 producten.

⁴ Art. 28 en 41 van de Gedelegeerde Verordening bij de Verordening informatievervalsing over duurzaamheid financiële diensten-sector (Gedelegeerde Verordening (EU) 2022/1288).

Eumedion vindt het wenselijk dat de Minister in de nota naar aanleiding van het nader verslag ingaat op de verhouding tussen a) de opmerking in de nota naar aanleiding van het verslag dat aandeelhouders op basis van de financiële informatie beslissingen nemen en niet op basis van het verslag inzake de winstbelasting en b) de wettelijke verplichtingen die op institutionele beleggers rusten die zelf stellen dat zij duurzame financiële producten aanbieden om de bedrijven waarin zij beleggen onder meer te beoordelen op de naleving van de belastingwetgeving.

2. De AFM zou de mogelijkheid moeten krijgen om bestuursrechtelijk te handhaven

In de memorie van toelichting (p. 9) valt te lezen dat de handhaving van de verplichting tot openbaarmaking van een verslag inzake de winstbelasting vrijwel gelijk is aan die van de jaarrekening. Het niet voldoen aan die verplichting zal (indien die voortvloeit uit een EU-richtlijn) een economisch delict zijn. Daarnaast wordt geregeld dat iedere belanghebbende de Ondernemingskamer van het Gerechtshof Amsterdam zal kunnen vragen om een vennootschap te bevelen het verslag inzake de winstbelasting of de verklaring van de dochtermaatschappij over het ontbreken van informatie over de uiteindelijke moedervernootschap, in te richten overeenkomstig het wetsvoorstel en de daarbij behorende lagere regelgeving. Het is voor Eumedion niet duidelijk of voor uitgevende instellingen daarnaast zal worden geregeld dat de Autoriteit Financiële Markten (AFM) toezicht houdt en een bestuurlijke boete kan opleggen voor het niet naleven van de rapportageverplichtingen. Eumedion meent dat dat wenselijk is en pleit ervoor om qua handhaving aan te sluiten bij de manieren waarop de handhaving van de rapportage van betalingen aan overheden momenteel al is geregeld.⁵ Dat betekent dat naast de handhavingmogelijkheden die thans in het wetsvoorstel zijn opgenomen, voor uitgevende instellingen zou moeten worden voorzien in AFM-toezicht en bestuursrechtelijke handhaving.

⁵ Stb. 2015, 439, p. 11: "De handhaving van deze rapportageverplichting is eveneens gelijk aan die van de jaarrekening: het niet voldoen aan die verplichting is een economisch delict. Daarnaast kan iedere belanghebbende en de advocaat-generaal bij het ressortsparket in het openbaar belang, een procedure aanhangig maken bij de Ondernemingskamer van het gerechtshof Amsterdam, zoals beschreven in afdeling 16 van titel 9 van Boek 2 BW. Als belanghebbenden van mening zijn dat het verslag niet goed of niet volledig is opgesteld, kunnen zij de Ondernemingskamer verzoeken de desbetreffende onderneming te bevelen het verslag in te richten overeenkomstig door de Ondernemingskamer te geven aanwijzingen (artikelen 2:447, eerste lid, en 451, eerste lid, BW). Voor uitgevende instellingen geldt daarnaast dat de AFM toezicht houdt en een bestuurlijke boete kan opleggen voor het niet naleven van 5:25e. De AFM kan eveneens bij de Ondernemingskamer een verzoek indienen een uitgevende instelling te bevelen het verslag overeenkomstig de wet in te richten."

Wij zijn uiteraard beschikbaar deze brief desgewenst nader toe te lichten. Onze contactpersoon is Diana van Kleef (email: diana.vankleef@eumedion.nl tel. 070 2040 302).

Met vriendelijke groet,

Rients Abma
Directeur Eumedion

Zuid Hollandlaan 7
2596 AL DEN HAAG