

OVEREENKOMST USA - NEDERLANDEN

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 EN NAAR HET VERMOGEN, GESLOTEN TE WASHINGTON, 18 DECEMBER 1992

INWERKINGTREDING / ARTIKEL 37: 1 JANUARI 1994

ARTIKEL 26

Beperkingen van voordelen

1. Een persoon die inwoner is van een van de Staten en voordelen verkrijgt uit de andere Staat, is in die andere Staat alleen gerechtigd tot de voordelen van deze Overeenkomst indien zulk een persoon is:
 - a. een natuurlijke persoon;
 - b. een Staat, of een staatkundig onderdeel of een plaatselijk publiekrechtelijk lichaam daarvan;
 - c. een lichaam dat aan een van de volgende criteria voldoet:
 - (i) *[directe beursoets]* de voornaamste soort van zijn aandelen [8.a] is genoteerd aan een erkende effectenbeurs [8.d] gelegen in een van beide Staten en in deze aandelen in wezenlijke mate en regelmatig wordt gehandeld op een of meer erkende effectenbeurzen [8.f];
 - (ii) *[indirecte beursoets]* A. meer dan 50 percent van het totale aantal stemmen en de waarde van alle aandelen is onmiddellijk of middellijk het eigendom [8.k] van ten hoogste vijf licha-

1. Lid 8 werd toegevoegd bij het Protocol van 1993.
2. Om het lezen van artikel 26 te vergemakkelijken zijn uitdrukkingen die in het artikel zelf, het Memorandum van Overeenstemming of de Briefwisseling worden gedefinieerd, *gecursiveerd* waarna [tussen rechte haken] het lidnummer en de onderdeel-letter zijn genoemd waarin de definitie is opgenomen (*Red.*).
3. Zie over de toepassing van artikel 26 in de praktijk de rapportages vermeld in voetnoot 3 op blz. 733.

men die inwoner zijn van een van beide Staten, waarvan de *voornaamste soorten aandelen* [8.a] genoteerd zijn en verhandeld worden als beschreven in letter c, onder i, en

B. het lichaam is geen 'doorstroom-lichaam' als beschreven in het achtste lid, letter m [zie echter (iv)]; of

(iii) [idem] in geval van een in Nederland gevestigd lichaam,

A. ten minste 30 percent van het totale aantal stemmen en de waarde van alle *aandelen is onmiddellijk of middellijk het eigendom* [8.k] van ten hoogste vijf lichamen die inwoner zijn van Nederland, waarvan de *voornaamste soorten aandelen* [8.a] genoteerd zijn en verhandeld worden als beschreven in letter c, onder i;

B. ten minste 70 percent van het totale aantal stemmen en de waarde van alle *aandelen is onmiddellijk of middellijk het eigendom* [8.k] van ten hoogste vijf lichamen die inwoner zijn van de Verenigde Staten of van lidstaten van de Europese Gemeenschap [8.h en 8.i], waarvan de *voornaamste soorten aandelen* [8.a] in *wezenlijke mate en regelmatig worden verhandeld op een of meer erkende effectenbeurzen* [8.f]; en

C. het lichaam is geen doorstroom-lichaam, als omschreven in het achtste lid, letter m [zie echter (iv)]; of

(iv) [indirecte beursoets voor doorstroomlichamen] in geval van een doorstroom-lichaam (als beschreven in het achtste lid, letter m) dat voldoet aan de vereisten van letter c, onder ii, A of C¹, onder iii, A en B, voldoet dat lichaam aan het criterium van de uitholling van de heffingsgrondslag voor doorstroom-lichamen als beschreven in het vijfde lid, letter d;

d. [aandeelhouderstoets] een persoon:

(i) waarin het belang als uiteindelijke gerechtigde voor meer dan vijftig procent (of, in geval van een lichaam, meer dan vijftig percent van het totale aantal stemmen en de waarde van alle *aandelen* [8.b], en meer dan vijftig percent van de aandelen van elke 'disproportionate class of shares' [8.c]) onmiddellijk of middellijk eigendom is van *gekwalificeerde personen* [8.g]; en

(ii) dat voldoet aan het criterium van de uitholling van de heffingsgrondslag beschreven in het vijfde lid; [zie MvO XI] of

e. [toets voor vrijgestelde lichamen] een organisatie zonder winstoogmerk [8.j] die krachtens die hoedanigheid in het algemeen in haar woonstaat is vrijgesteld van een belastingheffing naar het inkomen, mits meer dan de helft van de gerechtigden, leden of deelnemers in die organisatie, zo al aanwezig, *gekwalificeerde personen* [8.g] zijn.

[zie echter MvO XXI]

2. [activiteitentoets] a. Een persoon die inwoner is van een van de Staten is tevens gerechtigd tot de voordelen van deze Overeenkomst ten aanzien van voordelen verkregen in de andere Staat indien die *persoon betrokken is bij het actief uitoefenen van bedrijfsmatige activiteiten* [e] in de eerstbedoelde Staat (anders dan het beleggen of het beheren van beleggingen tenzij deze activiteiten bank- en verzekeringsactiviteiten betreffen, welke door een *bank of een verzekeringsmaatschappij* [MvO XIII] worden uitgeoefend), [BrW II] en

(i) de voordelen verkregen in de andere Staat zijn behaald *in samenhang met die bedrijfsmatige activiteiten* [b] in de eerstbedoelde Staat en de bedrijfsmatige activiteiten van de ontvanger van de voordelen *wezenlijk* [c] zijn in relatie tot de activiteit die de voordelen genereert, of

(ii) de voordelen verkregen in de andere Staat zijn *voor het bedrijf in de eerstbedoelde Staat bijkomstige voordelen* [d].

b. Voordelen zijn verkregen in samenhang met bedrijfsmatige activiteiten indien de activiteit in de andere Staat die het inkomen genereert een bedrijfsactiviteit is die een onderdeel vormt van of aanvullend is op de bedrijfsmatige activiteiten uitgeoefend in de eerstbedoelde Staat door de ontvanger van de voordelen.

c. Of de bedrijfsmatige activiteiten van de ontvanger van de voordelen *wezenlijk* zijn, wordt in het algemeen vastgesteld aan de hand van zijn evenredige aandeel in de onderneming van de andere Staat, de aard van de verrichte activiteiten en de respectieve bijdragen aan de uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten in beide Staten [zie MvO XII en XV en BrW II]. De bedrijfsmatige activiteiten van de ontvanger van de voordelen worden echter in ieder geval geacht *wezenlijk* te zijn indien, in het voorafgaande belastingjaar, het gemiddelde van de verhoudingsgetallen wat de vol-

1. De woorden 'of C', die in de Engelse tekst ontbreken, hebben geen betekenis (Red.).

gende drie elementen betreft 10 percent te boven gaat (of, in geval een persoon kiest voor toepassing van letter h, 60 percent) en elk van de verhoudingsgetallen 7,5 percent te boven gaat (of, in geval een persoon kiest voor de toepassing van letter h, 50 percent), met dien verstande dat ieder afzonderlijk element dat in het voorafgaande belastingjaar niet voldoet aan het verhoudingsgetal van 7,5 percent (of, in geval een persoon kiest voor de toepassing van letter h, het verhoudingsgetal van 50 percent), kan worden vervangen door het gemiddelde van de verhoudingsgetallen wat dat element betreft in de drie voorafgaande belastingjaren:

(i) de verhouding tussen de waarde van de activa die door de ontvanger van de voordelen in de eerstbedoelde Staat worden gebruikt of worden gehouden om te gebruiken voor de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten (zonder rekening te houden met activa die op grond van letter h vanuit een derde Staat zijn toegerekend, met uitzondering van het geval waarin een persoon kiest voor de toepassing van letter h) en de gehele of, naar gelang van het geval, een evenredig gedeelte van de waarde van die aldus door de bedrijfsmatige activiteiten die het inkomen in de andere Staat genereren, gebruikte of gehouden activa;

(ii) de verhouding tussen het bruto-inkomen verkregen uit de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten door de ontvanger van het inkomen in de eerstbedoelde Staat (zonder rekening te houden met enig bruto-inkomen dat op grond van letter h vanuit een derde Staat is toegerekend, met uitzondering van het geval waarin een persoon kiest voor de toepassing van letter h) en het gehele of, naar gelang van het geval, een evenredig gedeelte van het aldus door de bedrijfsmatige activiteiten die het inkomen in de andere Staat genereren, gerealiseerde bruto-inkomen; en

(iii) de verhouding tussen de loonkosten van de bedrijfsmatige activiteiten voor in de eerstbedoelde Staat verrichte diensten (zonder rekening te houden met diensten die op grond van letter h vanuit een derde Staat zijn toegerekend, met uitzondering van het geval waarin een persoon kiest voor de toepassing van letter h) en de gehele of, naar gelang van het geval, een evenredig gedeelte van de loonkosten van de bedrijfsmatige activiteiten voor diensten verricht in de andere Staat.

d. Voordelen verkregen uit een Staat zijn bijkomstige bedrijfsvoordelen voor de in de andere Staat uitgeoefende bedrijfsmatige activiteiten, indien de voordelen niet beschreven zijn in letter b en het genereren van zulke voordelen de uitoefening van de bedrijfsmatige activiteiten in de andere Staat vergemakkelijkt (bijvoorbeeld het beleggen van het werkkapitaal van de bedrijfsmatige activiteiten). In het geval waarin een persoon kiest voor de toepassing van letter h, mogen de voordelen die als bijkomstig ten opzichte van die bedrijfsmatige activiteiten worden beschouwd, niet groter zijn dan vier maal het bedrag aan voordelen die als bijkomstig zouden worden beschouwd ten opzichte van de feitelijk in Nederland uitgeoefende bedrijfsactiviteiten.

e. Een persoon die inwoner is van een van de Staten wordt beschouwd betrokken te zijn bij de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten in die Staat (en wordt beschouwd die bedrijfsmatige activiteiten geheel of, al naar het geval, voor een evenredig gedeelte uit te oefenen) indien die persoon:

(i) hier direct bij betrokken is;

(ii) een vennoot is in een vennootschap die hierbij betrokken is;

(iii) een persoon is, waarin *als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap [f]* wordt gehouden door één enkele persoon die in die Staat *is betrokken bij de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten [e?]*;

(iv) een persoon is waarin *als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap [f]* wordt gehouden door een groep van ten hoogste vijf personen die elk in die Staat activiteiten verrichten die onderdeel vormen van of direct verband houden met de bedrijfsmatige activiteiten in die Staat;

(v) een lichaam is dat behoort tot een groep van lichamen die een fiscale eenheid voor belastingdoeleinden vormen of zouden kunnen vormen overeenkomstig het recht van die Staat (zoals toegepast zonder rekening te houden met de woonplaats van zulke lichamen), en de groep *is betrokken bij de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten [e?]* in die Staat;

(vi) eigenaar is, hetzij alleen, hetzij als lid van een groep van ten hoogste vijf *gekwalificeerde personen [8.g]* die *inwoner zijn¹ van een lidstaat van de Europese Gemeenschappen [8.i]* of van een

1. Red.: lees: 'inwoners' i.p.v. 'die inwoner zijn'.

aangewezen staat [laatste volzin van onderdeel e], van een belang dat hem als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap [f] geeft in een persoon die actief bedrijfsmatige activiteiten uitoefent [e?] in de Staat waarin die eigenaar woonachtig is; of

(vii) te zamen met een andere zodanige bedrijfsmatige activiteiten uitoefenende persoon, onder de gezamenlijke zeggenschap [g] staat van een persoon (of een groep van ten hoogste vijf personen) die (of in geval van een groep, waarvan elk lid) een gekwalificeerde persoon [8.g], een inwoner van een lidstaat van de Europese Gemeenschappen [8.i] of een inwoner van een aangewezen staat [laatste volzin van onderdeel e] is.

Voor de toepassing van letter e, onder vi en vii omvat een 'aangewezen staat' elk derde land, aangewezen bij overeenstemming tussen de bevoegde autoriteiten, dat doeltreffende regelingen heeft voor de uitwisseling van inlichtingen met de Staat waarin de persoon, die aan de hand van dit lid wordt getoetst, inwoner is. [zie MvO XVI]

f. Voor de toepassing van letter e wordt een persoon (of groep) geacht 'als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap' te bezitten in een andere persoon indien hij middellijk of onmiddellijk een belang als uiteindelijke gerechtigde houdt dat meer dan 50 percent van de waarde van en het totale aantal stemmen in die persoon vertegenwoordigt, met dien verstande dat:

(i) een belang van 50 percent of minder van de waarde van en het totale aantal stemmen in enige derde persoon buiten beschouwing blijft bij het vaststellen van het percentage van de middellijke eigendom die in die andere persoon wordt gehouden; en

(ii) een persoon niet wordt beschouwd deel uit te maken van een groep die als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap heeft in een entiteit tenzij die persoon een onmiddellijk belang als uiteindelijke gerechtigde houdt dat ten minste 10 percent van de waarde van en van het totale aantal stemmen in die entiteit vertegenwoordigt.

g. Voor de toepassing van letter e wordt een persoon (of groep) geacht twee personen onder 'gezamenlijke zeggenschap' [f] te hebben indien hij als uiteindelijke gerechtigde de zeggenschap in ieder van die personen houdt.

h. Voor de toepassing van de regels van dit lid mag, ingeval een persoon die inwoner is van Nederland, betrokken is bij de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten [e?] in Nederland (of wordt beschouwd daarbij te zijn betrokken op grond van de regels van letter e) en in overeenstemming met de regels van letter e en in andere lidstaten van de Europese Gemeenschappen [8.h] eveneens activiteiten worden verricht die een onderdeel vormen van of direct verband houden met die bedrijfsmatige activiteiten, die persoon kiezen om het geheel of, al naar het geval, een evenredig gedeelte van die activiteiten te behandelen alsof zij uitsluitend in Nederland zouden zijn verricht, mits elk van de volgende drie verhoudingsgetallen 15 percent te boven gaat:

(i) de verhouding tussen de waarde van de activa die worden gebruikt of worden gehouden om te gebruiken voor de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten in Nederland (zonder rekening te houden met activa die op grond van dit onderdeel vanuit een derde Staat zijn toegerekend) en de gehele of, al naar het geval, een evenredig gedeelte van de waarde van die binnen al die lidstaten aldus gebruikte of gehouden activa;

(ii) de verhouding tussen het bruto-inkomen verkregen uit de actieve uitoefening van bedrijfsmatige activiteiten in Nederland (zonder rekening te houden met bruto-inkomen dat op grond van deze letter vanuit een derde Staat is toegerekend) en het geheel of, al naar het geval, een evenredig gedeelte van het aldus in al die lidstaten verkregen bruto-inkomen; en

(iii) de verhouding tussen de loonkosten van de bedrijfsmatige activiteiten voor in Nederland verrichte diensten (zonder rekening te houden met diensten die op grond van deze letter vanuit een derde Staat zijn toegerekend) en de gehele of, al naar het geval, een evenredig gedeelte van de loonkosten van de bedrijfsmatige activiteiten voor de in al die lidstaten verrichte diensten. [zie MvO XVII]

[zie echter 8.1 en MvO XXI]

3. [hoofdkantoortoets] Een persoon die inwoner is van een van de Staten is eveneens gerechtigd tot alle voordelen van deze Overeenkomst indien die persoon werkzaam is als hoofdkantoor van een multinationale groep van vennootschappen. Een persoon wordt voor dit doel alleen als hoofdkantoor beschouwd indien:

a. hij voorziet in een wezenlijk aandeel van het algemene toezicht op en bestuur [MvO XVIII] van de groep, dat mede mag omvatten, maar niet hoofdzakelijk mag bestaan uit concernfinanciering;

b. de groep uit rechtspersonen bestaat, die inwoner zijn van en zich actief bezig houden met bedrijfsmatige activiteiten in ten minste vijf landen en waarvan de in elk van de vijf landen (of vijf groepen landen) verrichte bedrijfsmatige activiteiten ten minste 10 percent van het bruto-inkomen van de groep genereren [zie echter laatste volzin van dit lid];

c. de in ieder ander land dan de staat van vestiging van het hoofdkantoor verrichte bedrijfsmatige activiteiten minder dan 50 percent van het bruto-inkomen van de groep genereren [zie echter laatste volzin van dit lid];

d. niet meer dan 25 percent van zijn bruto-inkomen verkregen is uit de andere Staat [zie echter laatste volzin van dit lid];

e. hij onafhankelijke discretionaire bevoegdheid heeft en uitoefent om de functies bedoeld in letter a te verrichten;

f. hij in zijn land van vestiging onderworpen is aan dezelfde regels voor de belastingheffing over inkomen als personen zoals beschreven in het tweede lid;

g. het inkomen, dat is verkregen in de andere Staat, is verkregen in samenhang met of als bijkomstig voordeel van de actieve bedrijfsmatige activiteiten bedoeld in letter b.

Indien aan de vereisten met betrekking tot het bruto-inkomen van de letters b, c of d van dit lid niet is voldaan, wordt geacht hieraan te zijn voldaan wanneer aan die vereisten wel wordt voldaan door het gemiddelde te nemen van het bruto-inkomen van de voorafgaande vier jaar.

[zie echter 8.1]

4. [EU-aandeelhouderstoets] a. Een lichaam dat inwoner is van Nederland is eveneens gerechtigd tot de voordelen van de artikelen 10 (Dividend), 11 (Belastingheffing van vaste inrichtingen), 12 (Interest) of 13 (Royalty's) indien:

(i) meer dan 30 percent van het totale aantal stemmen en de waarde van alle aandelen [8.b] (en meer dan 30 percent van de aandelen van elke 'disproportionate class of shares' [8.c]) middellijk of onmiddellijk eigendom is van gekwalificeerde personen [8.g] die inwoner zijn van Nederland;

(ii) meer dan 70 percent van al die aandelen [8.b], middellijk of onmiddellijk eigendom is van gekwalificeerde personen [8.g] en van personen die inwoner zijn van lidstaten van de Europese Gemeenschappen [8.i zie echter b]; en

(iii) dat lichaam voldoet aan het criterium van de uitholling van de heffingsgrondslag zoals beschreven in het vijfde lid.

b. Bij het vaststellen of ingevolge letter a, onder ii de aandelen [8.b] van een lichaam het eigendom zijn van inwoners van lidstaten van de Europese Gemeenschap [8.i], worden slechts die aandelen in aanmerking genomen die worden gehouden door personen die inwoner zijn van staten die een algemene overeenkomst met betrekking tot belastingen naar het inkomen met de Verenigde Staten hebben zo lang het desbetreffende dividend, de desbetreffende voordelen of het desbetreffende inkomen onderworpen aan de belastingheffing van vaste inrichtingen, of de desbetreffende interest of royalty-betalingen ten aanzien waarvan aanspraak wordt gemaakt op de voordelen van de Overeenkomst, op grond van die overeenkomst onderworpen zouden zijn aan een belastingtarief dat niet ongunstiger is dan het op dat lichaam van toepassing zijnde tarief op grond van de artikelen 10 (Dividenden), 11 (Belastingheffing van vaste inrichtingen), 12 (Interest) of 13 (Royalty's) van deze Overeenkomst.

[zie MvO XI]

5. [uitholling heffingsgrondslag] a. Een persoon voldoet aan het criterium van de in dit lid beschreven uitholling van de heffingsgrondslag indien:

(i) minder dan 50 percent van het bruto-inkomen [b] van die persoon middellijk of onmiddellijk wordt gebruikt voor het doen van aftrekbare betalingen [c] in het lopende belastingjaar aan personen die geen gekwalificeerde personen [8.g] zijn; of

(ii) in het geval van een persoon die inwoner is van Nederland,

A. minder dan 70 percent van dat bruto-inkomen [b] middellijk of onmiddellijk wordt gebruikt voor het doen van aftrekbare betalingen [c] aan personen die geen gekwalificeerde personen [8.g] zijn; en

B. minder dan 30 percent van dat bruto-inkomen [b] middellijk of onmiddellijk wordt gebruikt voor het doen van aftrekbare betalingen [c] aan personen die noch gekwalificeerde personen [8.g] noch inwoners zijn van lidstaten van de Europese Gemeenschappen [8.i].

b. Voor de toepassing van dit lid betekent de uitdrukking 'bruto-inkomen' bruto-inkomen van het eerste aan het lopende belastingjaar voorafgaande belastingjaar; met dien verstande dat het bedrag aan bruto-inkomen van het eerste aan het lopende belastingjaar voorafgaande belastingjaar geacht wordt niet lager te zijn dan het gemiddelde van de jaarlijkse bedragen aan bruto-inkomen van de laatste vier belastingjaren voorafgaande aan het lopende belastingjaar.

c. Voor de toepassing van dit lid omvat de uitdrukking 'aftrekbare betalingen' betalingen voor interest of royalty's, maar niet betalingen als willekeurige derde verricht voor de aankoop, het gebruik of het recht van gebruik van lichamelijke zaken bij de normale bedrijfsuitoefening of beloningen als willekeurige derde betaald voor diensten die zijn verricht in de staat van vestiging van de persoon die die betalingen doet. In onderling overleg tussen de bevoegde autoriteiten mogen soorten betalingen worden toegevoegd aan of verwijderd uit de uitzonderingen die genoemd zijn in de voorgaande omschrijving van 'aftrekbare betalingen'.

d. Voor de toepassing van het eerste lid, letter c, betekent uitholling van de heffingsgrondslag voor doorstroom-lichamen de *uitholling van de heffingsgrondslag [a]* zoals beschreven in dit lid, behalve dat de uitdrukking 'aftrekbare betalingen' alleen die betalingen als beschreven in letter c omvat:

(i) die gedaan zijn aan een gelieerde onderneming (zoals beschreven in artikel 9 (Gelieerde ondernemingen) [zie MvO XIV], behalve dat of twee ondernemingen gelieerd zijn bepaald wordt zonder rekening te houden met de woonplaats van beide ondernemingen; en

(ii) die onderworpen zijn aan een totaal belastingtarief (met inbegrip van de bronbelasting) bij de ontvanger dat lager is dan 50 percent van het tarief dat toepasselijk zou zijn wanneer de betaling zou zijn ontvangen in de woonstaat van de betaler en onderworpen zou zijn aan het normale belastingregime in die Staat.

[zie MvO XXVIII]

[zie echter 8.]

6. [toets voor scheep- en luchtvaartondernemingen] Een persoon die inwoner is van een van de Staten, die uit de andere Staat voordelen verkrijgt als genoemd in artikel 8 (Scheepvaart en luchtvaart) en die op grond van de voorgaande leden geen recht heeft op de voordelen van deze Overeenkomst, heeft desalniettemin recht op de voordelen van deze Overeenkomst ten aanzien van die voordelen indien:

a. meer dan 50 percent van het belang als uiteindelijke gerechtigde in die persoon (of in geval van een lichaam, meer dan 50 percent van de waarde van de aandelen van dat lichaam) middellijk of onmiddellijk eigendom is van *gekwalificeerde personen [8.g]* of natuurlijke personen die inwoner zijn van een derde staat; of

b. in geval van een lichaam, de aandelen van dat lichaam voornamelijk en regelmatig verhandeld worden op een gevestigde markt voor waardepapieren in een derde staat,

mits die derde staat een vrijstelling geeft onder soortgelijke voorwaarden voor voordelen als genoemd in artikel 8 van deze Overeenkomst aan staatsburgers en rechtspersonen van de andere Staat hetzij op grond van zijn nationale wetgeving of in onderlinge overeenstemming met die andere Staat of op grond van een overeenkomst tussen die derde staat en de andere Staat.

7. [vangnetbepaling] Een persoon die inwoner is van een van de Staten en die op grond van de voorgaande leden geen recht heeft op de voordelen van deze Overeenkomst kunnen voordelen van deze Overeenkomst desalniettemin worden toegekend indien de bevoegde autoriteit van de Staat waaruit het desbetreffende inkomen afkomstig is, dit bepaalt. Bij deze bepaling houdt de bevoegde autoriteit als haar richtlijn rekening met de vraag of hetzij de oprichting, verwerving of instandhouding van die persoon, hetzij de uitoefening van zijn activiteiten, als een van de voornaamste doelstellingen het verkrijgen van de voordelen van deze Overeenkomst heeft of had. De bevoegde autoriteit van de Staat waaruit het inkomen afkomstig is, raadpleegt de bevoegde autoriteit van de andere Staat alvorens zij op grond van dit lid de voordelen van de Overeenkomst onthoudt. [zie MvO XIX, XX en XXI]

8. De volgende bepalingen gelden bij de toepassing van dit artikel:

a. De uitdrukking 'voornaamste soort aandelen' betreft in het algemeen de gewone of normale aandelen [b] van het lichaam, mits die soort aandelen de meerderheid van het totale aantal stemmen in en van de waarde van het lichaam vertegenwoordigt. Wanneer geen enkele soort aandelen de meerderheid van het totale aantal stemmen in en van de waarde van het lichaam vertegen-

woordigt, dan betreft de uitdrukking 'voornaamste soort aandelen' in het algemeen die soorten aandelen die in totaal meer dan 50 percent van het totale aantal stemmen in en van de waarde van het lichaam bezitten. Bij het vaststellen van het aantal stemmen worden die aandelen of die soorten aandelen die wel zijn geëmitteerd maar niet zijn geplaatst niet meegerekend en in onderling overleg kennen de bevoegde autoriteiten een passend gewicht toe aan de geplaatste aandelen met een beperking in het stemrecht. De uitdrukking 'de voornaamste soort aandelen' omvat tevens elke *'disproportionate class of shares'* [c]. Niettegenstaande de voorgaande regels kan in onderling overleg tussen de bevoegde autoriteiten van de Staten de voornaamste soort aandelen worden vastgesteld.

b. De uitdrukking 'aandelen' omvat certificaten en trustcertificaten daarvan. [BrWI]

c. De uitdrukking 'disproportionate class of shares' betekent elke soort *aandelen* [b] in een lichaam dat inwoner is van een van de Staten die de aandeelhouder recht geeft op een onevenredig hoger aandeel, door middel van dividend, afkoopsommen of op andere wijze, in het inkomen dat in de andere Staat wordt gegenereerd door bepaalde activa of activiteiten van het lichaam.

d. De uitdrukking 'erkende effectenbeurs' betekent:

(i) elke effectenbeurs die voor de toepassing van de Securities Exchange Act van 1934 bij de Security and Exchange Commission is geregistreerd als een nationale beurs op het gebied van waardepapieren;

(ii) de Amsterdamse effectenbeurs;

(iii) het NASDAQ-systeem dat eigendom is van de National Association of Securities Dealers, Inc. of de parallelmarkt van de Amsterdamse effectenbeurs; en

(iv) elke andere effectenbeurs waarover de bevoegde autoriteiten van de beide Staten overeenstemming hebben bereikt, voor dit doel met inbegrip van elke effectenbeurs opgenomen in een notawisseling die getekend is op de laatste van de data waarop de onderscheiden regeringen elkaar schriftelijk ervan in kennis hebben gesteld dat aan de constitutioneel vereiste formaliteiten voor de inwerkingtreding van de Overeenkomst als bedoeld in artikel 37 (Inwerkingtreding) in hun onderscheiden Staten is voldaan. [zie MvO XXII]

Ten aanzien van *lichamen met een kleine kring van aandeelhouders* [e] omvat de uitdrukking 'erkende effectenbeurs' echter niet de onder iii genoemde effectenbeurzen of, indien in onderlinge overeenstemming tussen de bevoegde autoriteiten aangegeven, die onder iv.

e. De uitdrukking 'lichamen met een kleine kring van aandeelhouders' betekent een lichaam waarvan ten minste 50 percent van de *voornaamste soort aandelen* [a] eigendom is van personen, andere dan *gekwalificeerde personen* [g] of *inwoners van een van de lidstaten van de Europese Gemeenschap* [i], waarvan ieder als uiteindelijke gerechtigde, middellijk of onmiddellijk, alleen of te zamen met *gelieerde personen* [MvO XXIII], meer dan 5 percent van die aandelen gedurende meer dan 30 dagen in het belastingjaar bezit.

f. De *aandelen* [b] van een bepaalde aandelensoort worden beschouwd in een belastingjaar in wezenlijke mate en regelmatig te worden verhandeld op een of meer van de *erkende effectenbeurzen* [d] indien:

(i) elke maand in die aandelensoort op een of meer van die effectenbeurzen handel plaatsvindt, waarbij handel in minimale hoeveelheden buiten beschouwing blijft; en

(ii) in het voorafgaande belastingjaar het totaal aantal aandelen van die soort die verhandeld worden op die effectenbeurs of beurzen ten minste 6 percent beloopt van het gemiddelde aantal van die soort geplaatste aandelen in dat belastingjaar.

Voor de toepassing van deze letter wordt elk patroon van handel dat is uitgeoefend teneinde te voldoen aan het vereiste van 'in wezenlijke mate en regelmatig verhandelen' niet meegeteld. [zie MvO XXIV]

g. De uitdrukking¹ 'gekwalificeerde persoon' betekent:

(i) een persoon die recht heeft op voordelen van deze Overeenkomst ingevolge de bepalingen van het eerste lid; en

(ii) een staatsburger van de Verenigde Staten.

1. Red.: lees: 'uitdrukking'.

h. De uitdrukking 'lidstaat van de Europese Gemeenschap' betekent, tenzij de context anders vereist:

(i) Nederland; en

(ii) elke andere lidstaat van de Europese Gemeenschap waarmee beide Staten een in werking zijnde algemene overeenkomst met betrekking tot belastingen naar het inkomen hebben.

i. De uitdrukking 'inwoner van een lidstaat van de Europese Gemeenschap' betekent een persoon, die op grond van de beginselen van artikel 4 (Inwoner) geacht zou worden inwoner te zijn van een van die lidstaten [h], die recht zou hebben op de voordelen van deze Overeenkomst op grond van de beginselen van het eerste lid, toegepast alsof die lidstaat Nederland zou zijn, en die anderszins recht heeft op de voordelen van de overeenkomst tussen de woonstaat van die persoon en de Verenigde Staten.

j. De organisaties zonder winstoogmerk bedoeld in het eerste lid, letter e van dit artikel omvatten, maar zijn niet beperkt tot, pensioenfondsen, pensioen trusts, particuliere stichtingen, vakbonden, handelsorganisaties en soortgelijke organisaties, met dien verstande echter dat een pensioenfonds, een pensioen trust of een soortgelijke entiteit die is opgericht met als doel uitkeringen te doen bij pensionering, invaliditeit of andere met een dienstbetrekking samenhangende uitkeringen en die is opgericht op grond van de wetgeving van een Staat, in ieder geval recht heeft op de voordelen van de Overeenkomst indien de organisatie die geldschieter is van dat fonds, die trust of entiteit recht heeft op de voordelen van de Overeenkomst op grond van dit artikel.

k. De verwijzing in het eerste lid, letter c, onder ii en iii, bepaling A en B, naar aandelen [b] die onmiddellijk of middellijk eigendom zijn, betekent dat alle lichamen in de keten van eigendom die van belang zijn bij de vaststelling of is voldaan aan de vereisten voor eigendom op grond van de onderscheiden bepaling of de onderscheiden letter een inwoner moeten zijn van een van de Staten of een inwoner van een lidstaat van de Europese Gemeenschap.¹ [zie echter MvO XXV]

l. Voor de toepassing van het tweede, het derde en het vijfde lid mogen de bevoegde autoriteiten, niettegenstaande de bepalingen van deze leden, in onderling overleg overgangsregels vaststellen voor nieuw opgerichte bedrijfsactiviteiten, nieuw opgerichte vennootschappelijke groepen of nieuw opgerichte hoofdkantoren.

m. Voor de toepassing van het eerste lid, letter c, onder ii, bepaling B en iii, bepaling C, betekent de uitdrukking 'doorstroom-lichaam' een lichaam dat in een belastingjaar betalingen doet in de vorm van interest, royalty's en elke andere betaling die onder de begripsomschrijving van aftrekbare betalingen (zoals omschreven in het vijfde lid, letter c) begrepen wordt, tot een bedrag dat groter is dan of gelijk is aan 90 percent van de totale ontvangsten van die inkomensbestanddelen in hetzelfde belastingjaar. Niettegenstaande de vorige volzin wordt een bank of een verzekeringsmaatschappij [zie echter MvO XIII] niet geacht een doorstroom-lichaam te zijn indien zij i. actief het bank- of verzekeringsbedrijf uitoefent en ii. bestuurd en beheerst wordt door gelieerde ondernemingen (zoals bedoeld in artikel 9 (Geliëerde ondernemingen), behalve dat voor de vraag of twee ondernemingen voor deze doeleinden gelieerd zijn geen rekening wordt gehouden met de woonplaats van elk van de ondernemingen) die gekwalificeerde personen [g] zijn.