

Belastinggruzie Vodafone escaleert

Uitkomst van fiscaal miljardengeschil met India heeft grote gevolgen voor status investeringsverdragen

Paul Kraan en
Lucas de Heer

Vodafone heeft de eerste stap gezet om een veelbesproken Indiase belastingclaim van \$ 2 mrd aan te vechten onder het investeringsverdrag tussen Nederland en India. Als het telecombedrijf hierin slaagt, heeft dit grote gevolgen en zullen investeringsverdragen voortaan veel vaker worden gebruikt om fiscale geschillen uit te vechten.

De strijd tussen Vodafone en de Indiase autoriteiten dateert uit 2007 en heeft te maken met de overname van het Indiase telecombedrijf Essar van Hutchinson voor ruim \$ 11 mrd. Vodafone verwierf niet rechtstreeks de aandelen in de Indiase vennootschap, maar in plaats daarvan kocht één van haar Nederlandse vennootschappen de aandelen in een buiten India gevestigde holding.

De Indiase autoriteiten waren echter van mening dat in India belasting moest worden ingehouden over de aan Hutchinson betaalde koopsom, aangezien de indirect door Vodafone verkregen vermogensbestanddelen zich in India bevonden. Als gevolg hiervan claimde de Indiase belastingdienst maar liefst \$ 2 mrd bij Vodafone.

Vodafone vocht deze belastingclaim met succes aan bij de Indiase hoogste rechter, maar de Indiase autoriteiten lieten het daar niet bij zitten. Onlangs is wetgeving aangekondigd die het mogelijk maakt dergelijke transacties alsnog te belasten. Door deze wetwijziging met terugwerkende kracht (tot wel vijftig jaar terug) in te voeren, hoopt India het vonnis te omzeilen. Deze wetgeving kan grote financiële gevolgen hebben, niet alleen voor Vodafone, maar voor ieder bedrijf dat de afgelopen decennia overnames in India heeft gedaan.

Vodafone heeft nu een eerste stap gezet om de Indiase wetwijziging aan te vechten door een



Een vrouw loopt langs een winkel in het Indiase Bombay.

Foto: Arko Datta/Reuters

arbitrageprocedure te beginnen onder het investeringsverdrag tussen India en Nederland. Dergelijke investeringsverdragen bieden vergaande rechten aan investeerders. Daarnaast bieden deze verdragen toegang tot een onafhankelijk arbitragetribunaal, dat onder de Wereldbank in Washington DC valt. In de praktijk kan dit leiden tot een grotere mate van rechtsbescherming dan een procedure voor nationale instanties.

Omdat met het wetsvoorstel volgens Vodafone verdragsverplichtingen worden geschonden, overweegt het telecombedrijf nu India voor een arbitragetribunaal te dagen. De eerste stap is gezet doordat de Indiase regering formeel is verzocht om de wetgeving aan te passen. Indien dit niet gebeurt, zal de arbitrageprocedure in werking worden gezet.

Het beroep op investeringsverdragen is de laatste jaren sterk toegenomen. Dit leidt soms tot schadevergoedingen die kunnen oplopen tot enorme bedragen. Een door een tribunaal toegewe-

zen schadevergoeding kan bovendien juridisch worden afgedwongen: vorige zomer nog werd een regeringsvliegtuig uit Thailand (met aan boord de Thaise kroonprins) op de luchthaven van München aan de ketting gelegd, nadat een Duits bedrijf met succes een arbitragezaak had aangespannen tegen de Thaise regering. Investeringsverdragen worden vooralsnog echter zelden toegepast bij fiscale geschillen.

De mogelijke arbitrageprocedure van Vodafone is dan ook niet

alleen belangwekkend gezien het grote financiële belang. Een voor Vodafone gunstige uitspraak kan deze verdragen tot een populair middel maken voor het aanvechten van belastingclaims die indruisen tegen internationaal aanvaarde rechtsbeginselen, zoals het beginsel van rechtszekerheid en het recht op gelijke behandeling en ongestoorde eigendom.

Paul Kraan en Lucas de Heer zijn werkzaam bij KPMG Meijburg & Co te Amsterdam.