

Aftrek voor innovatie-inkomsten (“All”)



Henk Vanhulle
Caroline Borgers
23 mei 2017



Overzicht

- > Achtergrond
- > Kwalificerende IP rechten
- > Berekening van de All
- > Impact van het nieuwe regime

Afschaffing van de octrooi-aftrek onder druk OESO

- > Voorganger All = octrooi-aftrek (80% aftrek van bruto octrooi-inkomsten)
- > Afschafft vanaf 1 juli 2016 – met overgangsregime (zie verder)
- > Onder druk van de OESO (BEPS actieplan)
 - > doel: verzekeren dat fiscale gunstregimes die O&O activiteiten moeten promoten enkel voordelen toekennen aan belastingbetalers die werkelijk zulke activiteiten uitoefenen
 - > invoering “nexus benadering”: IP inkomen kan slechts van een gunstregime genieten in de mate dat het werd gegenereerd door “kwalificerende uitgaven” voor O&O activiteiten - met uitzondering van uitgaven voor de verwerving van IP rechten en voor de uitbesteding van O&O activiteiten aan verbonden ondernemingen

Nieuwe aftrek voor innovatie-inkomsten (AII)

- > Aftrek voor innovatie-inkomsten (AII): 85% aftrek van kwalificerende netto innovatie-inkomsten, uit kwalificerende IP rechten, na toepassing van de zgn. “nexus breuk”
- > Voor Belgische vennootschappen en buitenlandse vennootschappen met een Belgische vaste inrichting
- > Wet van 9 februari 2017
- > Goedgekeurd door OESO Forum on Harmful Tax Practices

Linklaters

Toepassingsgebied IP rechten onder voormalige wetgeving inzake octrooi-aftrek

- > Octrooien (eng gedefinieerd)
- > Aanvullende beschermingscertificaten (ABC)
- > Bepaalde know-how (in de zin van “inherent / onlosmakelijk verbonden aan een geoctrooieerd product of methode”), ten gevolge van ontwikkeling / verwerving / in-licentiëring van een IP recht



Linklaters

Toepassingsgebied IP rechten onder All

- > Octrooien
- > Aanvullende Beschermingscertificaten (ABC)
- > Auteursrechtelijk beschermde software
- > Data- en/of marktexclusiviteit
- > Weesgeneesmiddelen
- > Kwekersrechten



Toepassingsgebied IP rechten – Octrooien en ABCs

- > **Octrooien**: recht om anderen uit te sluiten van de toepassing van een uitvinding die nieuw, inventief en industrieel toepasbaar is (maximale duur 20 jaar)
- > **Aanvullende Beschermingscertificaten (ABCs)**: verlenging van de levensduur van een octrooi (doorgaans 5 jaar)
 - > geneesmiddelen (menselijk of diergeneeskundig gebruik)
 - > gewasbeschermingsmiddelen (bv. insecticiden, herbiciden)
- > Beschermen van exclusiviteit door openbaarmaking



Toepassingsgebied IP rechten – Octrooien en ABCs

- > Verleend op nationale basis
 - > All niet beperkt tot octrooien geldig in België / in land van productie / commercialisatie
- > Toepassing in de tijd
 - > Voormalige octrooi-afrek: octrooien die niet gebruikt werden door de belastingbetaler, een licentiehouders of gerelateerde partijen voor de levering van goederen of diensten aan niet-gerelateerde partijen vóór 1 januari 2007, ongeacht de datum van registratie van het octrooi
 - > All: niet gespecificeerd in de tekst van de wet
- > Beperkte levensduur: All tot beëindiging / nietigheid / intrekking van octrooi
- > Ook voor aanvragen (onder voorwaarden) (nieuw!)

Toepassingsgebied IP rechten – Auteursrechtelijk beschermde software (nieuw!)

- > **Software** maakt deel uit van een computersysteem en bestaat uit een geheel van gecodeerde informatie of computerinstructies
- > Auteursrechtelijk beschermde software slaat op de toepassing van het auteursrecht op machine-leesbare software (maximaal geldig tot 70 jaar na overlijden van de auteur)
- > Auteursrechtelijk beschermd moet gelezen worden als *oorspronkelijk* of *origineel*
- > Software is vaak een combinatie van open en gesloten bronnen, waardoor er in de regel zowel een *kwalitatieve* als *kwantitatieve* beoordeling vereist zal zijn

Toepassingsgebied IP rechten – Auteursrechtelijk beschermde software (nieuw!)

- > Voortgevloeid uit een onderzoeks- of ontwikkelingsproject of – programma als bedoeld in artikel 275³ §3 WIB92
 - > rol BELSPO
 - > niet beperkt tot werknemers of gekwalificeerde diplomahouders (<> vrijstelling doorstorting BV voor kwalificerend O&O personeel)



Toepassingsgebied IP rechten – Auteursrechtelijk beschermde software (nieuw!)

- > Toepassing in de tijd
 - > Doel om nieuwe of bijkomende O&O-activiteiten te ondersteunen
 - > Beperking tot auteursrechtelijk beschermde software die geen inkomsten heeft gegenereerd voor 1 juli 2016
 - > In geval van aanpassing aan een bestaand computerprogramma, beperkt tot gedeelte dat betrekking heeft op die aanpassing, en dat ten vroegste op 1 juli 2016 is ontstaan

Toepassingsgebied IP rechten – Weesgeneesmiddelen (nieuw!)

- > **Weesgeneesmiddelen**: farmaceutisch middel dat specifiek ontworpen werd om een zeldzame medische aandoening te behandelen
- > Geen eenvormige wereldwijde definitie van “zeldzame ziekte”
 - > Volgens de Europese Commissie inzake Volksgezondheid: levensbedreigende of chronisch slopende ziekte die zo weinig verspreid is dat buitengewone gezamenlijke inspanning nodig is om ze te behandelen
 - > Lage verspreiding wordt over het algemeen gedefinieerd als minder dan 1 op 2.000 mensen
 - > Verordening (EG) Nr 141/2000 definieert “weesgeneesmiddelen”

Linklaters

Toepassingsgebied IP rechten – Weesgeneesmiddelen (nieuw!)

- > EU wetgeving wordt beheerd door het Europees Geneesmiddelenbureau (EMA) – vraag of All enkel van toepassing is ten aanzien van door de EMA goedgekeurde weesgeneesmiddelen (geest vs. tekst van de wet)
- > FDA (VSA) en EMA (EU) passen een gemeenschappelijke aanvraagprocedure toe. Beide instellingen blijven echter afzonderlijke goedkeuringsprocessen behouden
- > Toepassing in de tijd: aanvraag ingediend ten vroegste op 1 juli 2016 of verworven na 30 juni 2016
- > Toepassing All beperkt tot eerste 10 jaar van inschrijving bij EMA

Linklaters

Toepassingsgebied IP rechten – Data- en/of Marktexclusiviteit (nieuw!)

- > Lokale en EU regelgeving laten toe dat men derde partijen belet om:
 - > gebruik te maken van de resultaten van klinische studies (dataexclusiviteit)
 - > de productmarkt te betreden (marktexclusiviteit)
- > met betrekking tot:
 - > geneesmiddelen voor menselijk gebruik (inclusief weesgeneesmiddelen) of dierlijk gebruik
 - > gewasbeschermingsmiddelen

Toepassingsgebied IP rechten – Data- en/of Marktexclusiviteit (nieuw!)

- > Diverse Europese regelgevingen geciteerd in wet, doch eveneens op basis van analoge bepalingen van nationaal of internationaal recht
- > Exclusiviteit in principe beperkt volgens “8-2-1” regel
- > Toepassing All beperkt tot de eerste 10 jaar van data- of marktexclusiviteit
- > Toepassing in de tijd: data- en marktexclusiviteit toegekend na 30 juni 2016



Toepassingsgebied IP rechten – Kwekersrechten (nieuw!)

- > **Kwekersrecht** of **recht op plantvariëteiten** wordt toegekend voor nieuwe rassen van planten en bieden exclusieve controle over de rascomponenten, het oogstmateriaal of de producten die rechtstreeks zijn verkregen uit oogstmateriaal van het nieuwe ras, en dit voor een aantal jaren
- > Variëteit moet nieuw, onderscheidbaar, homogeen en bestendig zijn
- > Verleend op nationale basis of op EU-niveau
 - > All niet beperkt tot kwekersrechten geldig in België



Toepassingsgebied IP rechten – Kwekersrechten (nieuw!)

- > Beperkte levensduur (20-30 jaar na verlening)
 - > All tot beëindiging / nietigheid / intrekking van kwekersrecht
 - > Ook voor aanvragen (onder voorwaarden)
- > Toepassing in de tijd: aanvraag ingediend ten vroegste op 1 juli 2016 of verworven na 30 juni 2016



Toepassingsgebied IP rechten

Waar de vennootschap optreedt in haar hoedanigheid van:

- > volle eigenaar
- > mede-eigenaar
- > vruchtgebruiker
- > licentiehouder
- > rechtenhouder



Toepassingsgebied IP rechten – Uitzonderingen

- > Komen (in de regel) niet in aanmerking voor AII:
 - > know-how (waardevolle vertrouwelijke informatie)
 - > auteursrechten (andere dan software) en rechten op databanken
 - > merken, tekeningen en modellen, domeinnamen (“marketing gerelateerd”)
- > Toepassing van AII kan een rol blijven spelen bij de beoordeling of bepaalde ontwikkelingen binnen een vennootschap geötrooeerd of op een andere manier beschermd dienen te worden, dan wel best als geheime know-how beschermd blijven

Toepassingsgebied IP rechten – Maar...

- > Voorbehoud met betrekking tot de diskwalificatie van know-how
 - > Komt in aanmerking voor AII: **know-how die verbeteringen uitmaken**, ten gevolge van ontwikkeling / verwerving / in-licentiëring van een IP recht
 - > AII kan ook worden toegepast op inkomsten uit **procesinnovatie** die onlosmakelijk verbonden is met een kwalificerend IP recht, ook al is deze op zichzelf niet noodzakelijk beschermd door een IP recht

Berekening van de AII

- > Basisregel “nexus formule”:

$$\text{Netto innovatie-inkomsten} \times \frac{\text{Kwalificerende uitgaven} \times 130\%}{\text{Globale uitgaven}} \times 85\% = \text{AII}$$

- > Formule wordt afzonderlijk toegepast voor ieder IP recht/product of dienst/groep van producten of diensten

Kwalificerende innovatie-inkomsten

- > **Kwalificerende innovatie-inkomsten:**
 - > Licentievergoedingen (royalty's, mijlpaalbetalingen, signing fees, etc.)
 - > Inbegrepen licentievergoedingen
 - > Deel van de verkoopprijs dat overeenstemt met vergoeding die een derde zou betalen voor een licentie op onderliggende IP rechten
 - > Vereiste van coherente en consistente methode voor bepaling van inbegrepen licentievergoeding
 - > Bedragen verkregen bij de vervreemding van een IP recht, onder de volgende voorwaarden:
 - > herinvestering in kwalificerende O&O uitgaven binnen de 5 jaar vanaf eerste dag van het kalenderjaar waarin vervreemding plaatsvond
 - > IP recht heeft de aard van vast actief; en
 - > aangeschaft 2 jaar of langer voorafgaand aan de vervreemding / tot stand gebracht in één van de belastbare tijdperken die voorafgaan aan dat van de vervreemding
 - > bij gebrek aan (volledige) herinvestering worden de vervreemdingsinkomsten volledig belast
 - > Schadevergoedingen (gerechtelijk, contractueel, verzekering) die rechtstreeks verband houden met het IP recht
- > **Komen niet in aanmerking:** inkomsten voor intern gebruik van kwalificerende IP rechten, morele schadevergoedingen of schadevergoedingen met een bestraffend karakter
- > Bij betalingen tussen verbonden ondernemingen, worden enkel marktconforme vergoedingen in aanmerking genomen

Nexus breuk: kwalificerende en globale uitgaven

$$\text{Netto innovatie-inkomsten} \times \frac{\text{Kwalificerende uitgaven} \times 130\%}{\text{Globale uitgaven}} \times 85\% = \text{AII}$$

Kwalificerende uitgaven

- > **Uitgaven voor werkelijke O&O activiteiten** die **rechtstreeks** verband houden met het IP recht
 - > lonen/vergoedingen betaald aan onderzoekers, kosten van testen/proeven en kosten van uitrusting en materieel, etc.
 - > **niet:** financieringskosten, kosten van gebouwen
 - > **niet:** kosten voor de verwerving van intellectuele eigendomsrechten
 - > kosten van "**outsourcing**" van O&O activiteiten:
 - > betalingen aan **niet-verbonden ondernemingen** zijn kwalificerende uitgaven
 - > betalingen aan een **verbonden onderneming** zijn niet-kwalificerende uitgaven (tenzij deze verbonden onderneming de ontvangen vergoedingen zonder marge/winstopslag doorstort aan een niet-verbonden onderneming = zgn. doorgeefluikkosten)
- > **Verhoging met 30%** (met als maximum de "globale uitgaven")

Globale uitgaven

- > **Globale uitgaven**
 - > alle “**kwalificerende uitgaven**” (zie vorige slide)
 - +
 - > **uitgaven voor de verwerving van het IP recht** (van verbonden en niet-verbonden ondernemingen)
 - +
 - > **uitgaven voor de outsourcing** van O&O aan verbonden ondernemingen (behoudens “doorgeefluikkosten” die kwalificerende uitgaven zijn)
- > Als een belastingbetaler alle O&O activiteiten zelf uitoefent, zouden de kwalificerende uitgaven gelijk moeten zijn aan de globale uitgaven en zou de nexus breuk 100% bedragen
- > Betalingen tussen verbonden ondernemingen mogen niet lager zijn dan de marktconforme vergoeding die zou zijn betaald tussen onafhankelijke ondernemingen

Uitkomst nexus breuk als weerlegbaar vermoeden

- > De uitkomst van de nexus breuk is een **weerlegbaar vermoeden**: de belastingbetaler kan in bepaalde gevallen bewijzen dat zijn O&O activiteiten meer toegevoegde waarde hebben gecreëerd
- > **Voorwaarden**:
 - > Nexus breuk bedraagt ten minste 25% (vóór toepassing van de 30% vermeerdering van de kwalificerende uitgaven)
 - > Enkel in uitzonderlijke omstandigheden
 - > Goedkeuring van Dienst Voorafgaande Beslissingen vereist

Bepalen van de netto innovatie-inkomsten

$$\text{Netto innovatie-inkomsten} \times \frac{\text{Kwalificerende uitgaven} \times 130\%}{\text{Globale uitgaven}} \times 85\% = \text{All}$$

Netto kwalificerende innovatie-inkomsten

- > Beperking van de All tot **netto** innovatie-inkomsten
 - > **Aftrek van "globale uitgaven" voor het belastbaar tijdperk** van innovatie-inkomsten die werden gegenereerd tijdens datzelfde belastbaar tijdperk
 - > **Recapture van historische "globale uitgaven"** afgetrokken in voorafgaande jaren bij eerste toepassing All:
 - > *recapture* gebeurt per IP recht/product of dienst/groep van producten of diensten
 - > enkel voor globale uitgaven opgenomen in belastbare tijdperken die eindigen na 30 juni 2016
 - > **niet** voor globale uitgaven gedaan of gedragen in een belastbaar tijdperk waarin de vennootschap met betrekking tot het desbetreffend intellectueel eigendomsrecht de octrooi-af trek heeft toegepast (in het kader van de overgangsregeling)
 - > belastingplichtige kan opteren voor een spreiding van de *recapture* over een periode van maximaal 7 jaren (correctiemechanisme wordt voorzien voor het geval dat de All niet langer wordt toegepast vóór het verstrijken van deze periode)

Linklaters

Aftrek

$$\text{Netto innovatie-inkomsten} \times \frac{\text{Kwalificerende uitgaven} \times 130\%}{\text{Globale uitgaven}} \times 85\% = \text{All}$$

Linklaters

85% aftrek van kwalificerende netto innovatie-inkomsten

- > België heeft geopteerd voor een **aftrek van 85%** van de kwalificerende netto innovatie-inkomsten, na toepassing van de nexus breuk
- > “**All overschotten**” en “**All verliezen**” worden overgedragen naar volgende belastbare tijdperken, zonder beperkingen in de tijd
- > Verschillende andere landen opteren voor een *patent box*, met belasting aan een afzonderlijk (lager) tarief
 - vb. Nederland, VK, etc.

Voorbeeld

- > In de jaren 1 tot 3 ontwikkelt BelCo een geoctrooieerd proces. Kost: 400 EUR voor eigen O&O en 600 EUR voor O&O uitgevoerd door een verbonden onderneming. Totaal O&O uitgaven voor ontwikkeling van proces is dus 1.000 EUR. In jaar 4 genereert het geoctrooieerd proces een netto innovatie-inkomen van 2.000 EUR.
- > Innovatie-inkomen dat kan genieten van All in **jaar 4**:
 - [(kwalificerende uitgaven x 130%)/globale uitgaven] x netto innovatie-inkomen x 85%
 - (520*/1000) x 2.000 = 1.040 EUR
 - 1.040 EUR x 85% = 884 EUR All

* 400 x 130%

Nexus benadering: “*tracking & tracing*”

- > Alle kwalificerende uitgaven, globale uitgaven en kwalificerende innovatie-inkomsten m.b.t. IP rechten dienen nauwkeurig te worden bijgehouden
- > *Tracking & tracing* gebeurt per IP recht, of - indien praktisch onmogelijk -, per product/dienst of per groep van producten of diensten
- > Overgangsregeling voor aanslagjaren 2017 – 2019 indien geen bewijsstukken van uitgaven voor minstens 3 opeenvolgende tijdperken
 - > Overgangsregime vereist onderzoeks- of ontwikkelingsproject of programma

Toepassing All vanaf moment aanvraag

- > All kan reeds worden toegepast **vanaf het moment van het indienen van een aanvraag** strekkende tot het bekomen van een IP recht
- > Creatie van **belastingvrije reserve** gelijk aan het bedrag van de All waarop vennootschap recht zou hebben
 - > definitieve vrijstelling eens IP recht wordt verleend
 - > indien aanvraag wordt verworpen/ingetrokken: belasting van de voorheen vrijgestelde reserve (verhoging met interest van 7%)
- > Niet relevant voor auteursrechtelijk beschermde software

Inwerkingtreding en overgangsregime

- > Nieuwe bepalingen inzake All krijgen **uitwerking vanaf 1 juli 2016**
- > **Overgangsregime** toepassing octrooi-aftrek tot 30 juni 2021 voor inkomsten uit octrooien:
 - i. waarvoor de octrooiaanvraag werd ingediend vóór 1 juli 2016; of
 - ii. die werden verworven vóór 1 juli 2016
- > **Antimisbruikbepaling**: overgangsregime niet toepasbaar voor inkomsten uit octrooien die, na 1 januari 2016, (on)rechtstreeks werden verworven van **verbonden ondernemingen** die niet van de octrooi-aftrek of een gelijkaardig regime genoten
- > Keuze tussen All en octrooi-aftrek is onherroepelijk

Belangrijkste impact van de nexus benadering

- > **Belangrijkste (verwachte) impact** van de invoering van de nexus benadering in het Belgische All regime (in vergelijking met de vroegere octrooi-aftrek):
 - > outsourcing aan verbonden ondernemingen (behoudens doorgeefluikkosten) = lagere All
 - > uitgaven voor verwerving IP rechten = lagere All (door dubbele bestraffing onder nexus benadering)
 - > All wordt berekend o.b.v. netto innovatie-inkomsten
 - > verhoogde compliance kost voor belastingbetalers (*tracking & tracing*)

België blijft aantrekkelijke locatie voor O&O

- > Belgische All heeft **verschillende voordelen** (ook in vergelijking met andere landen):
 - > 85% aftrek
 - > uitkomst nexus breuk is een weerlegbaar vermoeden
 - > recapture van historische "globale uitgaven" kan worden gespreid over een periode van maximaal 7 jaren
 - > belastingbetaler kiest wanneer de All wordt toegepast en met betrekking tot welke IP rechten/(groepen van) producten of diensten
- > **Investeringsaftrek/belastingkrediet** voor O&O/octrooien blijft behouden
- > **Vrijstelling van doorstorting bedrijfsvoorheffing** voor O&O

Vragen ?



Your contacts



Henk Vanhulle
Partner, Head of Tax
Linklaters LLP
Tel: 02/501 91 58
henk.vanhulle@linklaters.com



Caroline Borgers
Managing Associate, Tax
Linklaters LLP
Tel: 02/501 92 08
caroline.borgers@linklaters.com