



VS | Wayfair

# De ver van mijn bed show steeds dichterbij

**Uitlevering door een Belgisch bedrijf aan een VS afnemer, kan leiden tot het ontstaan van Amerikaanse belastingplicht zowel als het ontstaan van een Amerikaanse onderneming. Indien op basis van Incoterms® FCA, locatie in België, kan worden geleverd, kan dat gevolg grotendeels worden geëlimineerd.**

In de Verenigde Staten is een proces gaande dat het bereik van statelijke belastingen wereldwijd uitbreidt. Dit is een uitvloeisel van het zogenoemde Wayfair arrest van het US Supreme Court (South Dakota v. Wayfair, Inc., d.d. 21 juni 2018). Niet enkel fysieke aanwezigheid in een VS staat (bijvoorbeeld een winkel, medewerkers of kantoor) leidt tot belastingplicht en bijbehorende registratieverplichtingen, ook economische aanwezigheid leidt daartoe. Wijzigingen in de grondslag voor die heffing worden in statelijke wetgeving vastgelegd, die niet enkel op de toekomst is gericht, wijzigingen kunnen ook retroactief vanaf 2018 worden doorgevoerd.

## **Wat betekent die uitspraak voor in België gevestigde, naar de VS exporterende bedrijven?**

In de VS dient te worden onderscheiden naar belastingheffing op federaal en statelijk niveau. Voor de heffing op federaal niveau voorziet een belastingverdrag tussen België en de Verenigde Staten in voorkoming van betaling van dubbele belasting. Echter, dat verdrag ziet niet op aspecten van statelijke belastingheffing. VS staten hanteren ieder hun eigen regels voor belastingheffing. In essentie komen die voor buitenlandse, naar de VS exporterende bedrijven neer op economische dan wel fysieke aanwezigheid, dat laatste bijvoorbeeld door het uitvoeren van projecten in de VS of het aldaar aanhouden van voorraad, van waaruit wordt geleverd. Economische aanwezigheid onder Wayfair kan worden

aangenomen, indien de buitenlandse (lees Belgische) onderneming op jaarbasis meer dan US\$ 100,000\* omzet maakt op VS afnemers, of meer dan 200\* transacties verricht met VS afnemers (\*volume in US\$ en aantal transacties varieert per staat). Let wel, het gaat hier niet enkel om fysieke goederenstromen, het gaat tevens om digitale leveringen, zoals clouddiensten en leveringen van software via het Internet.

Na de Wayfair uitspraak zijn staten begonnen met invoering van wet- en regelgeving die voorschrijven, dat sales tax moet worden gerekend op dergelijke transacties. Om dat te kunnen doen, is echter een statelijke registratie nodig, op grond waarvan een sales tax nummer kan worden verkregen.

Die registratie kan 'doing business' in de betreffende staat impliceren, waarvoor in de regel een authorization to transact business dient te worden aangevraagd en verkregen. Dat laatste resulteert in het hebben van een onderneming in de Verenigde Staten, die in de VS op federaal (belastingverdrag wel op van toepassing) en statelijk (belastingverdrag niet op van toepassing) niveau belastingplichtig wordt. En bovendien onderdeel is geworden van het Amerikaanse rechtssysteem.

Voorgaande laat zien, hoe een Belgische exporteur door het simpele toeleveren van producten aan Amerikaanse afnemers via een trechter aan formaliteiten belastingplichtig kan worden in de VS en tot een Amerikaanse onderneming verwordt ('nexus').

## **Hoe ontstaat nexus en hoe kan deze worden vermeden?**

Genoemde nexus wordt veroorzaakt door een aantal aanknopingspunten met het Amerikaanse systeem. De meest essentiële daaromtrent is het bestaan van 'inland transactions'. De Belgische exporteur is bijvoorbeeld overeengekomen om DDP op het adres van de VS afnemer te leveren. Dat is een brengtransactie, de verkochte producten worden aan de VS afnemer geleverd en door de Belgische exporteur in de VS geïmporteerd en naar het afleveradres getransporteerd. De Belgische exporteur kan er voor kiezen om de transactie om te zetten in een 'collect abroad transaction' (haaltransactie), waarbij de fysieke levering alsmede overgang van eigendom in België plaatsvinden. Dat kan op basis van Incoterms® FCA, locatie Belgische exporteur. In dat geval exporteert de Belgische exporteur én kan deze voldoen aan toepasselijke exportcontrole regelgeving. De VS afnemer draagt zorg voor alle formaliteiten inclusief invoer in de VS vanaf locatie België. Samengevat, de levering van het product en de potentieel belaste transactie hebben in België, niet in de VS plaatsgevonden. ■



**Voor meer info, contacteer**

**Hans Van Velzen**

Van Velzen C.S. | Business & Corporate  
<https://vviworld.net>  
[legal@vviworld.net](mailto:legal@vviworld.net)