



Pers en Voorlichting

Gerecht van de Europese Unie
PERSCOMMUNIQUÉ nr. 124/21
Luxemburg, 14 juli 2021

Arrest in zaak T-648/19
Nike European Operations Netherlands en Converse
Netherlands/Commissie

Door de Nederlandse belastingdienst aan Nike en Converse afgegeven *tax rulings*: het Gerecht verwerpt het beroep tegen het besluit van de Commissie tot inleiding van de formele onderzoeksprocedure

De Commissie heeft de procedureregels nageleefd, is haar motiveringsplicht nagekomen en heeft geen kennelijke beoordelingsfouten gemaakt

In 2019 heeft de Commissie besloten een formele onderzoeksprocedure in te leiden met betrekking tot een aantal Advanced Tax Rulings (*tax rulings*) die de Nederlandse belastingdienst in 2006, 2010 en 2015 aan Nike European Operations Netherlands (hierna: „Nike”) en in 2010 en 2015 aan Converse Netherlands (hierna: „Converse”) heeft afgegeven.¹ Nike en Converse zijn twee Nederlandse dochterondernemingen van een Nederlandse holding, Nike Europe Holding, die in handen is van Nike Inc., die is gevestigd in de Verenigde Staten.

Met deze *tax rulings* wordt een verrekenprijs voor transacties aanvaard voor belastingdoeleinden, in het bijzonder de hoogte van de royalty's die door Nike en Converse aan andere niet in Nederland aan de belasting onderworpen vennootschappen van de Nike-groep moeten worden betaald in ruil voor het gebruik van intellectuele-eigendomsrechten. Deze royalty's zijn aftrekbaar van het in Nederland belastbare inkomen van Nike en Converse.

Volgens de voorlopige beoordeling van de Commissie verlenen deze *tax rulings* een selectief voordeel, aangezien de door Nike en Converse in Nederland verschuldigde vennootschapsbelasting wordt berekend op basis van een jaarwinst die lager is dan wanneer de transacties binnen die groep vennootschappen voor belastingdoeleinden zou zijn berekend volgens het zakelijkheidsbeginsel. Het door Nike en Converse verschuldigde bedrag aan royalty's komt niet overeen met het bedrag dat door onafhankelijke ondernemingen onder marktvoorwaarden voor een vergelijkbare transactie zou zijn overeengekomen.

Tegen deze achtergrond heeft de Commissie in 2019 besloten een formele onderzoeksprocedure in te leiden om vast te stellen of er mogelijk sprake is van onrechtmatige staatssteun.

Nike en Converse hebben het Gerecht van de Europese Unie verzocht om dit besluit van de Commissie nietig te verklaren. Zij stellen dat de Commissie haar motiveringsplicht niet is nagekomen, kennelijke beoordelingsfouten heeft gemaakt en de procedurele rechten niet heeft geëerbiedigd. **In zijn arrest van vandaag wijst het Gerecht alle aangevoerde argumenten van de hand en verwerpt het het beroep in zijn geheel.**

Niet-nakoming van de motiveringsplicht

Het Gerecht merkt dienaangaande op dat het besluit tot inleiding van de formele onderzoeksprocedure de inleidende fase van het onderzoek afsluit. De beoordeling van de Commissie van de betrokken maatregelen is dus niet definitief en kan evolueren tijdens de formele procedure, die is bedoeld om aanvullende informatie van Nederland en eventuele belanghebbenden te verkrijgen.

¹ Besluit C(2019) 6 final van de Commissie van 10 januari 2019 betreffende steunmaatregel SA.51284 (2018/NN) (PB 2019, C 226, blz. 31).

Volgens het Gerecht bevat het bestreden besluit een duidelijke en ondubbelzinnige motivering, zodat verzoeksters de Commissie niet kunnen verwijten dat zij de vaststelling dat de betrokken maatregelen individueel van aard zijn onvoldoende heeft gemotiveerd. De Commissie is dus niet tekortgeschoten in haar motiveringsplicht door niet te motiveren waarom er in dit geval al dan niet sprake zou zijn van een steunregeling.

Verder bevat de motivering van het bestreden besluit geen interne tegenstrijdigheid voor zover het gaat om het onderzoek naar de selectiviteit van de betrokken maatregelen. Daarnaast is de Commissie haar motiveringsplicht nagekomen voor zover het gaat om de beoordeling van de vergelijkbaarheid van de situatie van Nike met de situaties van de andere ondernemingen.

Kennelijke beoordelingsfouten en onjuiste beoordeling van de selectiviteit van de betrokken maatregelen

Verzoeksters voeren aan dat de betrokken *tax rulings* enkel van declaratoire aard zijn en geen voorafgaande voorwaarden voor de uitoefening van activiteiten in Nederland of de toepassing van het zakelijkheidsbeginsel vormen. Het Gerecht antwoordt hierop door zijn rechtspraak op dit gebied in herinnering te brengen. Het merkt op dat het aan de Commissie staat om de belastbare winst van de begunstigde te vergelijken met de uit de toepassing van de normale regels van het Nederlandse belastingrecht voortvloeiende situatie van een onderneming in een vergelijkbare feitelijke situatie die haar activiteiten uitoefent in een omgeving waarin vrije mededinging heerst. Wanneer *tax rulings* in dat kader voor een bepaalde intragroeptransactie een bepaald prijsniveau accepteren, moet worden gecontroleerd of dat niveau overeenkomt met het prijsniveau dat onder marktvoorwaarden zou gelden.

Gelet op de moeilijkheden die inherent zijn aan een dergelijke analyse, kan de inleiding van de formele onderzoeksprocedure niet redelijkerwijs worden aangevochten.

Bovendien is in dit geval voldaan aan de voorwaarden om voorlopig uit te gaan van de selectiviteit van de betrokken maatregelen.

Voortijdige inleiding van de formele onderzoeksprocedure

Volgens verzoeksters heeft de Commissie pas na de publicatie van een onderzoek door een internationaal consortium van journalisten in november 2017 en de daaropvolgende politieke druk een aantal nieuwe verzoeken om informatie naar Nederland gestuurd en besloten om onder meer haar onderzoek op Nike te richten. Zij stellen dat de Commissie haar vooronderzoek had moeten uitbreiden tot de situatie van de ondernemingen waaraan bijna 98 identieke *tax rulings* waren gericht als die welke Nike had gekregen, of tot de situatie van bijna 700 ondernemingen die een soortgelijke ondernemingsstructuur als die van Nike hanteren.

Het Gerecht brengt evenwel in herinnering dat de inleiding van de formele onderzoeksprocedure ertoe strekt, de Commissie in staat te stellen alle nodige adviezen in te winnen om een definitief besluit te nemen. Het Gerecht is van oordeel dat de Commissie heeft voldaan aan haar verplichting om de formele onderzoeksprocedure in te leiden bij ernstige moeilijkheden, zonder daarbij kennelijke beoordelingsfouten te hebben gemaakt.

Het feit dat het vooronderzoek niet is uitgebreid tot de vaststelling van het bestaan van een mogelijke steunregeling waarop de betrokken *tax rulings* zijn gebaseerd, kan niet leiden tot nietigverklaring van het bestreden besluit. Volgens het Gerecht is de Commissie gerechtigd een maatregel als individuele steun aan te merken, zonder dat zij eerst hoeft na te gaan of de betrokken maatregel op een dergelijke regeling is gebaseerd.

Beginselen van behoorlijk bestuur en gelijke behandeling

Het Gerecht is ten slotte van oordeel dat de Commissie haar voorlopige beoordeling van de betrokken maatregelen zorgvuldig en onpartijdig heeft verricht en dat zij het beginsel van behoorlijk bestuur niet heeft geschonden. Hetzelfde geldt voor de gestelde schending van het beginsel van gelijke behandeling.

NOTA BENE: Tegen de beslissing van het Gerecht kan binnen een termijn van twee maanden en tien dagen vanaf de betekening ervan een tot rechtsvragen beperkte hogere voorziening worden ingesteld bij het Hof.

NOTA BENE: Het beroep tot nietigverklaring strekt tot nietigverklaring van met het recht van de Unie strijdige handelingen van de instellingen van de Unie. Onder bepaalde voorwaarden kunnen de lidstaten, de Europese instellingen en particulieren bij het Hof van Justitie of het Gerecht een beroep tot nietigverklaring instellen. Indien het beroep gegrond is, wordt de handeling nietig verklaard. De betrokken instelling moet in voorkomend geval voorzien in de door de nietigverklaring van de handeling ontstane leemte in de regelgeving.

Voor de media bestemd niet-officieel stuk, dat het Gerecht niet bindt.

De [volledige tekst](#) van het arrest is op de dag van de uitspraak te vinden op de website CURIA.

Contactpersoon voor de pers: Stefaan Van der Jeught ☎ (+352) 4303 2170

Beelden van de uitspraak van het arrest zijn beschikbaar via "[Europe by Satellite](#)" ☎ (+32) 2 2964106