

HET CRYPTISCH VERMOGEN VAN DE FISCALIST BEPROEFD!

7 december 2023

Mr. dr. Dennis Post



Even voorstellen...



Dennis Post
dennis.post@nl.ey.com
d.r.post@uva.nl

- ❖ Tax partner bij EY in Amsterdam
- ❖ Research Fellow Universiteit van Amsterdam
(Research Project: Designing the tax system for a Cashless, Platform-based and Technology-driven society (CPT))
- ❖ Regional Ambassador Netherlands Global Blockchain Business Council (GBBC)



Twee onderwerpen

1. Wat zijn (enkele) fiscale uitdagingen rondom crypto?
2. In hoeverre zal DAC8 deze uitdagingen ‘tacklen’?

WAT RECENTE DATA*

- Circa 2 miljoen NL-ers bezitten crypto**
- 26,021 cryptos (?)
- 684 exchanges
- Marketcap: \$ 1,53 T
- Dominantie: BTC 53,0%, ETH 17,4%

* (coinmarketcap.com, 4 december 2023)

** Cryptovaluta Monitor 2023, Multiscope, 6 juli 2023

DE ONTWIKKELING VAN WEB 1.0 NAAR WEB 3.0



Uitgangspunt	Read-only	Read-Write	Read-Write-Own
Infrastructuur	Gedecentraliseerd	Gecentraliseerd	Gedecentraliseerd
Interactie	Statisch, eenzijdig ("consumers consume")	Participerend, twee-zijdige consumptie, met tussenpersonen (vervagen lijnen consument vs ontwerper)	Twee-zijdige consumptie, zonder tussenpersonen, waarde in handen van de consument

VAN WEB 2.0 NAAR WEB 3.0: 4 TRANSITIES

Betalingen & handel

- ▶ Traditionele betalingen
- ▶ Fiat valuta

Transactiekosten betaald aan banken, etc.



- ▶ Crypto wallets
- ▶ Cryptocurrencies / digital fiat

Transactiekosten betaald aan de community (miners)

Eigendom

- ▶ Formele titels
- ▶ Uitgevoerd door de wet

Transactiekosten betaald aan centrale platforms / tussenpersonen



- ▶ Non-fungible tokens (NFTs)
- ▶ Uitgevoerd door smart contracts

Transactiekosten/opbrengsten naar de community / makers

Financiering

- ▶ Banken en tussenpersonen
- ▶ Stricte KYC/AML en verificaties

Transactiekosten/rente betaald aan banken, etc.



- ▶ Decentralized Finance (DeFi)
- ▶ Lenen tegen digitale assets, zonder bankrekening

Transactiekosten/rente betaald aan de community (liquidity providers)

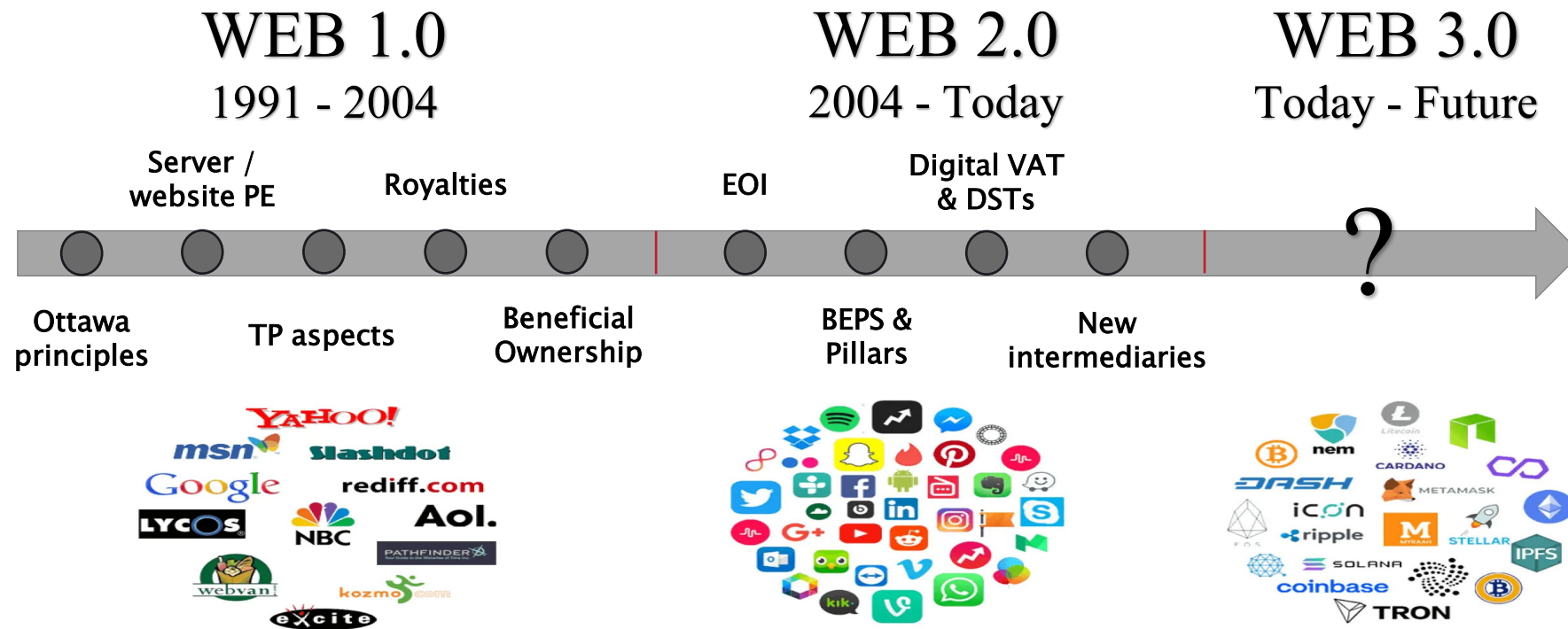
Bestuur

- ▶ Centraal eigendom / juridische entiteiten
- ▶ Raad van bestuur / aandeelhouders



- ▶ Decentralized Autonomous Organizations (DAOs)
- ▶ Uitgevoerd op basis van community consensus
- ▶ Stemmingen met (native) tokens

DE EVOLUTIE VAN HET INTERNET EN FISCALITEIT



NFTS EN DE VOORDELEN VAN 'FRACTIONALIZED INVESTMENTS'

Toegankelijkheid

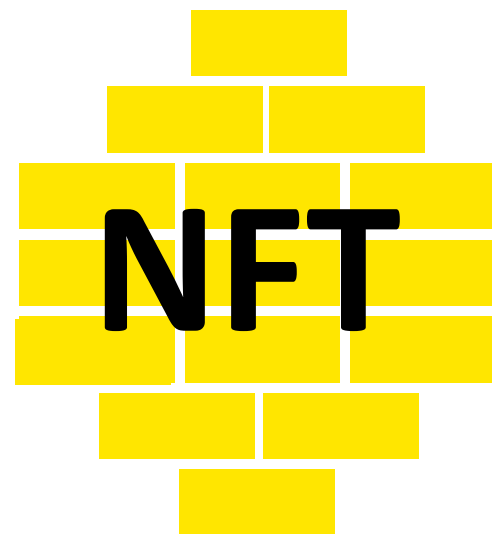
- ▶ Tokenisering kan leiden tot vermindering van drempels om toe te treden

Eenvoud

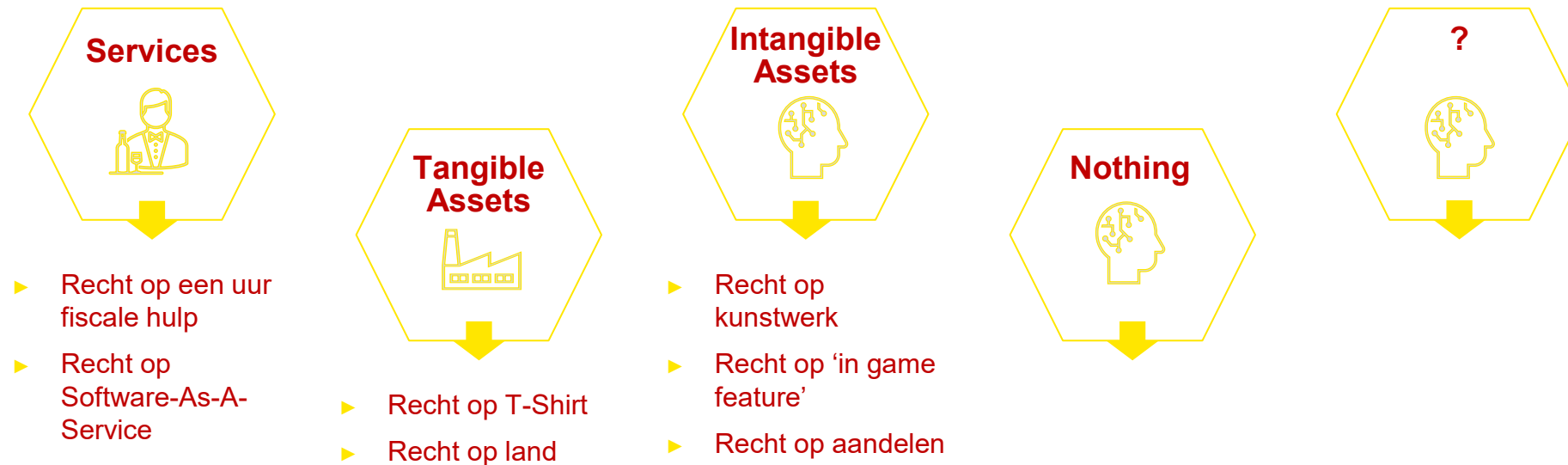
- ▶ Investeren via tokens is (uiteindelijk) makkelijker en administratief eenvoudiger dan andere wijzen van investeren

Risicomitigering

- ▶ Met behulp van 'fractionalized tokens' dragen investeerders minder individueel risico en is er minder afhankelijkheid van grotere investeerders

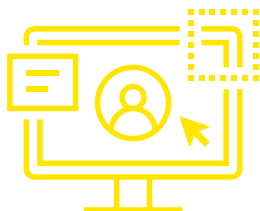


DE SUBSTANCE ACHTER EEN NFT – WAT IS HET RECHT DAT WORDT OVERGEDRAGEN?



NFTS – FISCALE EN JURIDISCHE AFWEGINGEN

Designer



Ontwerpt NFT

Marktplaats



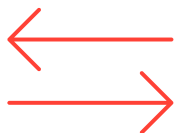
*NFT verkocht op een marktplaats
(voor crypto)*

Koper



Koper verzamelt/exploiteert de NFT

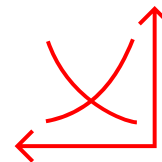
NFTS – GEVOLGEN VOOR DIRECTE EN INDIRECTE BELASTINGEN



TP



Bronbelasting



Koersresultaten



Kwalificatie?



ESS

Belastingheffing bij verkoop



SPV

Belastingheffing bij verkoop



MPV

*Belastingheffing
bij inwisseling/gebruik*

Vrijgesteld

-

TOP 10 DE-FI PLATFORMEN VAN 2024*

Platform	Services	Year launched	Community Members	Total Value Locked (TVL)	Daily Active Users	Transaction Volume
Aave	Borrowing and Lending	2017	549K	5.49B	2,780	218.22M
Lido	Staking	2021	269K	16.36B	588	108.39M
Uniswap	Token Exchange /Lending	2018	4.5M	3.31B	64,730	167.35M
Maker	Borrowing and Lending /Stablecoin	2018	261K	4.95B	198	75.23M
Pancake Swap	DEXes	2020	2M	1.1B	91,820	203.4M
Curve Finance	Borrowing and Lending /Decentral-ized Exchange	2020	4M	1.92B	529	64.64M
JustLend	Borrowing and Lending	2022	58.6K	5.795B	306	12M
Com-pound	Borrowing and Lending /Stablecoin	2018	850K	2.07B	137	31.4M
Convex finance	Assets	2019	54.8K	1.71B	69	27.76M
Instadapp	Services /Bridge	2018	47.7K	1.97B	48	474K

*Bitcoinjournal 8 november 2023

VBW 7 december 2023

DAO'S IN HET INTERNATIONALE LANDSCHAP...



SWOT-ANALYSE DAO VS TRADITIONELE JURIDISCHE STRUCTUUR

DAOs

Strengths

- ▶ Low barriers to entry/exit
- ▶ Speed
- ▶ Adaptability
- ▶ Transparency
- ▶ Composability
- ▶ Decentralized governance
- ▶ Token-based incentives
- ▶ Opportunity to experiment
- ▶ Smart contract automation

Weaknesses

- ▶ Legal uncertainty
- ▶ Lack of clearly defined rules
- ▶ Difficult informal coordination
- ▶ Limited tooling
- ▶ Governance challenges
- ▶ Security vulnerabilities
- ▶ Surveillance potential
- ▶ Tax uncertainty
- ▶ Free riding

Traditional structures

Strengths

- ▶ Clear legal status/protections
- ▶ Well-established legal precedents
- ▶ Tax planning opportunities
- ▶ Scalability
- ▶ Access to traditional sources of capital
- ▶ Clear management powers

Weaknesses

- ▶ High barriers to entry/exit
- ▶ Opacity
- ▶ Inflexibility
- ▶ Limited participant in governance
- ▶ Management dominance
- ▶ Separation of ownership/control

DAO'S EN FISCALITEIT: ÉÉN GEK...

- Belastingheffing bij de token houders (e.g. COALA Model Law): werkt dat?
- Belastingheffing als entiteit? Onder welke voorwaarden?
- Vestigingsplaats?
- Hybride mismatches?
- Onderscheid tussen on-chain en off-chain activiteiten?
- Juridische aansprakelijkheid
- Is een apart juridisch raamwerk wenselijk/noodzakelijk?
- Vanuit waar wordt de treasury van een multi-sig wallet gemanaged?

FISCALE KWALIFICATIE VAN EEN DAO: TRANSPARANT?

- Kwalificatiebesluit hybride rechtsvormen (11 december 2009, nr. CPP2009/519M):
 - Eigendom: Kan de DAO juridische eigendom van vermogensbestanddelen hebben?;
 - Aansprakelijkheid: Hebben de participanten in de DAO beperkte juridische aansprakelijkheid?;
 - Kapitaal: Is er sprake van een in aandelen verdeeld kapitaal?
 - Overdraagbaarheid van het lidmaatschap/tokens: Zijn de tokens vrij overdraagbaar?
- Als 3 van de 4 vragen bevestigend beantwoord worden? Kapitaalvennootschap
- In gevallen waarin vaststaat dat aansprakelijkheid van alle participanten beperkt is tot hun inleg dan wel de volstortingsverplichting, de onderneming eigendom is van het samenwerkingsverband en de onderneming ook overigens niet voor rekening en risico van de participanten wordt gedreven (Hoge Raad 2 juni 2006, 40.919): Kapitaalvennootschap
- Wetsvoorstel Fiscaal kwalificatiebeleid rechtsvormen: Transparant (?)

UTAH DAO LAW FOR UNREGISTERED DAO'S (COALA MODEL LAW BASED)

Section 48-5-406. Taxation.

- (1) If a decentralized autonomous organization recognized by this act is **eligible to elect to be classified as a corporation for federal tax purposes**, and the decentralized autonomous organization makes that election, the decentralized autonomous organization shall be subject to the provisions of Title 59, Chapter 7, Corporate Franchise and Income Taxes.
- (2) (a) Unless the decentralized autonomous organization makes the election described in Subsection (1), a decentralized autonomous organization recognized by this act **shall be classified as a partnership for tax purposes** and subject to the provisions of Title 59, Chapter 537 10, Part 14, Pass-Through Entities and Pass-Through Entity Taxpayer Act.
(b) For purposes of taxation, a decentralized autonomous organization shall allocate the distributive share of income, gain, loss, deduction, and credit derived from the decentralized autonomous organization's activities, **to each member of the decentralized autonomous organization in proportion to the member's membership interest in the entity.**

PERSPECTIEF: UN TAX COMMITTEE

- UN Report on the Challenges which Digital Assets Pose for Tax Systems with a Special Focus on Developing Countries, 7 March 2023, prepared by **Vincent Ooi** for The United Nations Committee of Experts on International Cooperation in Tax Matters
- The concept of '**Functionally Equivalent Transactions**' (e.g. a barter exchange, token burn vs share buy backs)
- Functionally equivalent crypto-assets and transactions currently do not necessarily result in similar tax treatment (potentially resulting in tax arbitrage)
- Application of existing tax laws to new contexts may lead to underreporting of income (increase of tax gap)
- Recommendations:
 1. Developing a Toolkit for the Evaluation and Mitigation of Tax Risks;
 2. Drafting of Model Guidance for Internal Tax Authority Use
 3. Training and Capacity Building

DAC – DIRECTIVE ON ADMINISTRATIVE COOPERATION IN THE FIELD OF TAXATION

- Oorsprong in de jaren '70
- Herzien in 2011
- Bepalingen betreffende samenwerking tussen LS op het gebied van informatie-uitwisseling
 - Geen regels over hoe LS moeten heffen!
 - Alleen regels over informatieuitwisseling (voor belastingdoeleinden)
- Nu: 7de grote wijziging (dus DAC8)
- Grootste doelgroep: Crypto-Asset dienstverleners
- Inwerkingtreding: 1 January 2026

I

(Legislative acts)

DIRECTIVES

COUNCIL DIRECTIVE 2011/16/EU

of 15 February 2011

on administrative cooperation in the field of taxation and repealing Directive 77/799/EEC

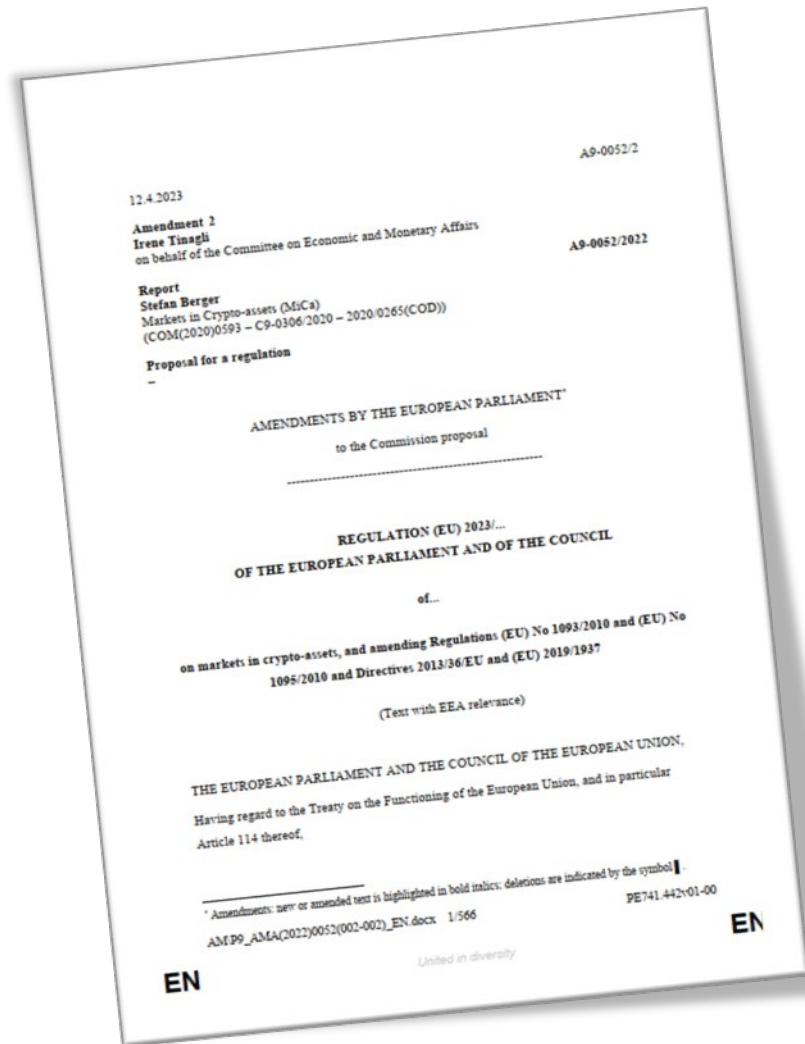
HET STEEDS VERDER UITDIJENDE LANDSCHAP VAN RAPPORTAGEVERPLICHTINGEN...

DAC	DAC1	DAC2	DAC3	DAC4	DAC5	DAC6	DAC7	DAC8
	Directive 2011/16	Directive 2014/107	Directive 2015/2376	Directive 2016/881	Directive 2016/2258	Directive 2018/822	Directive 2021/514	Directive 2023/2226
Framework for administrative cooperation	Automatic exchange of Information of certain information ► Income from employment ► Director's fees ► Pensions	Common Reporting Standard Automatic exchange of information on financial account information	Automatic exchange of tax rulings ► Advance cross-border rulings ► Advance pricing arrangements	Country-by-country Reporting Automatic exchange of information on country-by-country reporting of multinational enterprises	Exchange of beneficial ownership Access to anti-money-laundering information by tax authorities	Mandatory Disclosure Regime Mandatory automatic exchange of information in relation to reportable cross-border arrangements	Reporting Rules for Platform Operators Automatic Exchange of information on reportable sellers by platform operators	Reporting crypto-assets and e-money Automatic Exchange of Information on crypto-assets and e-money
Global/OECD initiative		CRS	BEPS, Action 5	BEPS, Action 13	UK enforced on Overseas Territories	BEPS, Action 12 CRS	OECD Model Rules for platforms	Crypto-Asset Reporting Framework & Enhancements to CRS

RAPPORTAGEVERPLICHTINGEN ONDER DAC8: OVERZICHT

- *DAC8 regels gebaseerd op OECD's „Crypto-Asset Reporting Framework (**CARF**) and Amendments to the Common Reporting Standard“ gepubliceerd in October 2022*
- *DAC8 refereert v.w.b. definities naar Regulation on Markets in Crypto-assets (**MiCA**, vanaf 30 juni 2023 gefaseerd in werking)*
- Achtergrond: Voorkoming van belastingfraude en –ontduiking door relevante fiscale informatie uit te wisselen (EUR 2.4 miljard extra belastingopbrengsten verwacht)
- Implementatie: Rapportage en DD-verplichtingen voor aanbieders van crypto-activadiensten (Crypto-Asset Services)

MARKET IN CRYPTO-ASSETS REGULATION (MICAR)



- Consumentenbescherming
- Financiële stabiliteit
- Innovatie stimuleren

OVERIGE RELEVANTE REGULERING VAN DE CRYPTO-SECTOR...

TFR (Transfer of Funds) – “The travel rule” voor crypto-transacties

CARF (Crypto-Assets Reporting Framework): OESO
rapportageverplichtingen (48 landen)

DSA (Digital Service Act) – bescherming van fundamentele rechten van digitale diensten

DORA (Digital Operational Resilience Act) - IT beveiliging

The Data Act – Smart contracts “kill switch”

US Broker rules – Vergaande Amerikaanse rapportageverplichtingen
(Remember FATCA?)

DE KAPSTOK VAN DAC8: RAPPORTEERBARE AANBIEDER VAN CRYPTO-ACTIVADIENSTEN

- Startpunt: definitie van een CASP in MiCAR:
 - *A legal person or other undertaking whose occupation or business is the provision of one or more crypto-asset services to third parties on a professional basis [...].*
- Crypto-asset service:
 - (a) the custody and administration of crypto-assets on behalf of third parties;
 - (b) the operation of a trading platform for crypto-assets;
 - (c) the exchange of crypto-assets for funds;
 - (d) the exchange of crypto-assets for other crypto-assets;
 - (e) the execution of orders for crypto-assets on behalf of third parties;
 - (f) placing of crypto-assets;
 - (fa) providing transfer services for crypto-assets on behalf of third parties;
 - (g) the reception and transmission of orders for crypto-assets on behalf of third parties;
 - (h) providing advice on crypto-assets;
 - (j) providing portfolio management on crypto-assets.

Crypto-asset means a digital representation of a value or a right which may be transferred and stored electronically, using distributed ledger technology or similar technology.

HET VANGNET: DE CAO (DE 'EXPLOITANT')

- Restcategorie: Crypto-Asset Operators (CAO)
 - CAO is a provider of Crypto-Asset Services other than a Crypto-Asset Service Provider, hence a provider of Crypto-Asset Services who is not registered under MiCA but provides Crypto-Asset Services to EU residents
 - Zowel EU als Non-EU providers of Crypto-Asset Services
 - Extraterritoriale werking en reversed non-solicitation (?)
 - DeFi?
 - DAO's?
 - NFT Marktplaatsen?
 - Play-to-earn-gaming bedrijven?

TE RAPPORTEREN CRYPTO-ACTIEF

- Aansluiting bij MiCAR, máár:
- Niet alle cryptoactiva die onder MiCAR vallen zijn rapporteerbaar
- Gebruikt voor betalings- of beleggingsdoeleinden
- Discretionaire bevoegdheid van de RCASP
- Het NFT-conundrum (wachten op ESMA?)

WELKE INFORMATIE IS RAPPORTEERBAAR?

- Binnenlandse transacties?
- Is de informatie bruikbaar voor belastingheffing?
- Box 3 nu en straks?
- Boete (waarschijnlijk € 900k bij opzet/grove schuld)
- Ter discretionaire bevoegdheid van de LS

Voor de gebruiker, natuurlijk persoon of entiteit (van de uiteindelijk belanghebbende)	Voor het cryptoactief
Naam	De volledige naam van het type rapporteerbare cryptoactief
Adres	Het totaal betaalde brutobedrag, het totale aantal eenheden en het aantal te rapporteren aankoop transacties tegen fiduciaire valuta
Lidstaat of lidstaten van inwonerschap	Het totaal ontvangen brutobedrag, het totale aantal eenheden en het aantal te rapporteren verkoop transacties tegen fiduciaire valuta
Fiscaal identificatienummer(s)	De totale reële marktwaarde, het totaal aantal eenheden en het aantal aankooptransacties tegen andere te rapporteren cryptoactiva
Geboortedatum -in geval van individu of Controlling Person	De totale reële marktwaarde, het totaal aantal eenheden en het aantal verkooptransacties tegen andere te rapporteren cryptoactiva
Geboorteplaats -in geval van individu of Controlling Person	De totale reële marktwaarde, het totaal aantal eenheden en het aantal te rapporteren retailbetalingstransacties
De rol van elke uiteindelijk belanghebbende	De totale reële marktwaarde, het totale aantal eenheden en het aantal te rapporteren transacties, en onderverdeeld naar soort overdracht indien bekend voor aankopen anders dan tegen fiduciaire valuta of andere te rapporteren cryptoactiva
Voor de gebruiker, natuurlijk persoon of entiteit (van de uiteindelijk belanghebbende) als sprake is van een bevoegde autoriteit die een identificatie dienst aanbiedt	De totale reële marktwaarde, het totale aantal eenheden en het aantal te rapporteren transacties, en onderverdeeld naar soort overdracht indien bekend voor verkopen anders dan tegen fiduciaire valuta of andere te rapporteren cryptoactiva, dan wel andere dan te rapporteren retailbetalingstransacties
Naam	De totale reële marktwaarde, het totale aantal eenheden van overdrachten die naar distributed ledger-adressen zijn uitgevoerd, waarvan niet bekend is dat zij verbonden zijn met een aanbieder van virtueleactivadiensten of een financiële instelling
Identificatie dienst identifier(s)	 vereniging voor Belastingwetenschap
Lidstaat of lidstaten van afgifte	
De rol van elke uiteindelijk belanghebbende	
Voor de rapporterende aanbieder van cryptoactivadiensten	
Naam	

OH JA, DAC8 IS ÓÓK

- Aanpassing van **DAC1** door de introductie van automatische inlichtingenuitwisseling binnen de EU over inkomsten uit dividend zonder dat sprake is van bewaarneming (**non-custodial dividend**);
- Aanpassingen aan **DAC2/CRS**. Het gaat hier om aanpassingen in verband met de CARF maar ook om wijzigingen om de werking van de CRS te verbeteren;
- Aanpassing van **DAC3** door de introductie van automatische inlichtingenuitwisseling binnen de EU over rulings die gaan over de vraag of een natuurlijk persoon al dan niet inwoner is voor belastingdoeleinden in de lidstaat die de ruling afgeeft en de introductie van automatische inlichtingenuitwisseling over **grensoverschrijdende rulings voor vermogende particulieren**;
- Aanpassing van **DAC6** door de inperking van de MDR-meldplicht voor **tussenpersonen** die zich kunnen beroepen op het **verschoningsrecht**;
- Introductie voor **DAC7** van een identificatiedienst door overheden die het mogelijk maakt om een te rapporteren persoon vooraf te identificeren gevolgd door de uitgifte van een uniek tokennummer dat kan worden gerapporteerd en uitgewisseld;
- Uitbreiding van het gebruik van via elke vorm van uitwisseling verkregen informatie tot de **omzetbelasting**, andere **indirecte belastingen**, **douanerechten**, en de bestrijding van het witwassen van geld en van de financiering van terrorisme. Mogelijkheid om zonder voorafgaande toestemming over te gaan tot het gecoördineerd opleggen van sancties;
- De verplichting voor lidstaten om een **doeltreffend mechanisme** op te zetten om het gebruik van de via automatische inlichtingen verkregen informatie te waarborgen;
- Ontwikkeling van een **Europese verificatietool** van fiscale identificatienummers voor overheden;
- De verplichting voor overheden om de inlichtingen verkregen via automatische uitwisseling niet langer te bewaren dan noodzakelijk, maar niet korter dan 5 jaar na de dag van ontvangst;
- De inspanningsverplichting voor lidstaten om er voor te zorgen dat rapporterende entiteiten een **elektronische bevestiging** kunnen krijgen over de **validatie** van het **fiscale identificatienummer** voor elke belastingplichtige ten aanzien van wie automatisch inlichtingen worden uitgewisseld;
- Uitbreiding van de verplichting voor LS om behalve jaarlijks de **effectiviteit van de automatische inlichtingenuitwisseling te monitoren** en daarvan jaarlijks verslag te doen aan de Europese Commissie, dit ook te doen met betrekking tot het tegengaan van belastingontduiking en -ontwijking alsmede uitbreiding van deze verplichting voor DAC7 en DAC8;
- Gefaseerde introductie van **rapportage van het fiscale identificatienummer** van natuurlijke personen en entiteiten aan overheden gevolgd door de automatische uitwisseling daarvan. **Voor DAC3 en DAC4 en DAC6: vanaf 1 januari 2028**. Voor **DAC1: vanaf 1 januari 2030** (inkomsten uit dienstbetrekking, tantièmes en presentiegelden (directeursbeloningen), en pensioenen)

FISCAAL CRYPTO-BELEID: EEN PAAR AFWEGINGEN

- Pseudo-anonimiteit is een fundamentele beperking voor belastingheffing
- Rapportageverplichtingen zijn een (te?) krachtig middel voor belastingautoriteiten om informatie over belastingplichtigen te verkrijgen
- Belangrijk om (interpretative)verschillen tussen CARF, DAC8 en Amerikaanse broker rules te (h)erkennen: complex!!
- Verliesverrekening en crypto: really?
- Veel implementatievraagstukken m.b.t. DAC8 blijven (reikwijdte, uitbreiding, ontwikkelingen, verhouding tot MiCAR)
- Etc.

STELLINGEN

STELLING 1

DE ONTWIKKELINGEN RONDOM CRYPTO (WEB 3.0) KUNNEN OP TERMIJN LEIDEN TOT “BEPS 3.0”.

STELLING 2

DAC8 IMPLICEERT VOORAL MEER REGELS EN SCHIET ZIJN DOEL VOORBIJ.

MEER WETEN?





Bedankt!

**Mr. dr. Dennis Post dennis.post@nl.ey.com /
d.r.post@uva.nl**