

## MODIFICATION DE LA LOI SUR L'IMPÔT ANTICIPÉ. DROIT LE PLUS FAVORABLE, VRAIMENT ?

Avant le 1<sup>er</sup> janvier 2019, la loi fédérale sur l'impôt anticipé (LIA) précisait que celui qui n'indiquait pas aux autorités fiscales un revenu grevé de l'impôt anticipé ou la fortune d'où provenait ce revenu, perdait le droit au remboursement de l'impôt anticipé déduit de ce revenu.

Cette règle stricte a été assouplie grâce à une heureuse modification de la LIA acceptée le 28 septembre 2018 par l'Assemblée fédérale. Le nouveau texte de loi, entré en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2019, contient une nouvelle disposition (art. 23, al. 2) qui précise qu'il n'y a pas de déchéance du droit au remboursement si l'omission du revenu ou de la fortune dans la déclaration d'impôt est due à une négligence et si, dans une procédure de taxation, de révision ou de rappel d'impôt dont la décision n'est pas encore entrée en force, ce revenu ou cette fortune

- sont déclarés ultérieurement, ou
- ont été portés au compte du revenu ou de la fortune suite à une constatation faite par l'autorité fiscale

Le nouveau droit délimite temporellement l'application de cet assouplissement puisque les nouvelles règles de remboursement ne concernent que les prétentions nées à partir du 1<sup>er</sup> janvier 2014.

Dans un arrêt du 17 juin 2019, le Tribunal Fédéral a tranché sur l'application de ces nouvelles règles dans le cas d'un refus de

## REGISTER OF BENEFICIAL OWNERS IN LUXEMBOURG: FILING DEADLINE EXTENDED UNTIL 30 NOVEMBER 2019

A register of ultimate beneficial owners (the "RBE") has been set up in Luxembourg by the law dated January 13, 2019 with effect from March 1, 2019 implementing provisions of the fourth Anti-Money Laundering Directive (Loi instituant un Registre des bénéficiaires effectifs, the "RBE Law").

The RBE is aimed to record information on individuals having effective control over Luxembourg entities which are not listed on a recognized exchange market, i.e. the so called ultimate beneficial owners. Such effective control can either derive from the direct or indirect holding of a significant percentage of the shares, units or voting rights or by any other means.

The deadline for the initial registration of company beneficial ownership has been recently postponed from 31 August to **30 November 2019**.

### Who is a "beneficial owner"?

As defined in the law dated November 12, 2004 implementing the second Anti-Money Laundering Directive (the "AML Law"), a beneficial owner is any natural person who ultimately owns or controls the entity and/or the natural person on whose behalf a transaction or activity is being conducted.

In relation to **corporate entities**, a beneficial owner is a **natural person** who ultimately **holds or controls** an entity by virtue of owning directly or indirectly over 25% (**25% + 1 share**) of the shares, voting rights or capital

remboursement d'impôt anticipé. Le recours, qui concernait l'année fiscale 2013, avait été déposé par le contribuable en octobre 2018. Les nouvelles dispositions de la LIA n'étaient pas encore en vigueur, elles venaient juste d'être adoptées. C'est pourtant l'aspect relatif au moment de la naissance de la prétention au remboursement qui a fait pencher la balance en défaveur du recourant. Le cas est brièvement exposé ci-après.

En 2013, une Sàrl dotée d'un capital social de 50'000 francs a été transformée en SA. L'augmentation du capital-actions à 100'000 francs n'a pas eu lieu avec un apport, mais par incorporation des fonds propres de la Sàrl, ce qui revenait à offrir des actions gratuites au propriétaire de la société. Dans sa déclaration d'impôt 2013, le contribuable propriétaire de la SA, a déclaré détenir 100% du capital-actions, mais a omis d'indiquer le dividende constitué par les actions gratuites reçues, provenant des fonds propres de la Sàrl.

Par décision de taxation du 27 avril 2017, l'administration fiscale du domicile du contribuable, a repris celui-ci en ajoutant à ses revenus un dividende de 50'000 francs. Elle lui a en outre refusé le remboursement de 17'500 francs d'impôt anticipé sur ce revenu, qui n'avait pas été déclaré spontanément.

Débouté par l'administration fiscale puis par le tribunal de première instance, le contribuable a recouru au Tribunal fédéral afin que soient prises en considération les nouvelles règles de la LIA et que le nouveau droit plus favorable lui soit appliqué. Les nouvelles règles plus souples sur la déchéance du droit au remboursement lui auraient permis de récupérer 17'500 francs d'impôt anticipé.

Dans son arrêt, le Tribunal Fédéral a souligné que c'est pour les prétentions nées à partir du 1<sup>er</sup> janvier 2014 que s'applique le nouveau droit. Or, la prétention au remboursement naît au même moment que la créance fiscale, c'est-à-dire, à l'instant où échoit la prestation imposable.

Pour notre recourant, les nouvelles règles

in the entity.

Where a controlling interest is held through **fiduciary arrangements** and **trusts**, the **settlor**, the **fiduciary agent** or **trustee**, the **protector** (if any), the **beneficiaries** or, if beneficiaries have not been designated, the category of natural persons in whose main interest the legal arrangement or legal entity is set up or operates, and any other person exercising effective control over the fiduciary arrangement or the trust by means of direct or indirect ownership or by any other means, should be considered as being beneficial owner(s).

Regarding **foundations**, any natural person who holds functions equivalent or similar to those regarding fiduciary arrangements and trusts should be considered as being beneficial owner(s).

#### **Entities concerned**

All entities registered with the Luxembourg Trade and Companies Register are subject to the RBE Law.

#### **Information recorded in the RBE**

1. Full name – 2. Date and place of birth – 3. Nationality/ies – 4. Country of residence – 5. Private or professional address – 6. National (Luxembourg or foreign) identification number (as applicable) – 7. Details of the nature of, and the extent of, the beneficial interest held in the relevant entity.

Any change in beneficial ownership shall be communicated to the RBE within one month.

The information will be retained for 5 years after the date of deletion of the entity registered with the RCS.

#### **Access to the information**

The information contained in the RBE (excluding the beneficial owner's address and identification number) will be accessible to everyone through the online portal. The search may be carried out either by reference to the entity's name or its RBE registration number.

A specific process is available for restricting access to the information, in particular on

plus souples sur le remboursement de l'impôt anticipé ne sont pas applicables, car sa prétention au remboursement est née le 27 juin 2013, au moment de l'échéance du dividende de 50'000 francs, soit avant le 1er janvier 2014, hélas.

**Rafael Devecchi** - *Expert fiscal diplômé*

[rafael.devecchi@fige.ch](mailto:rafael.devecchi@fige.ch)

the grounds that access to the information reported would expose the beneficial owner to a risk of fraud, kidnapping, blackmail, violence or intimidation, or where the beneficial owner is a minor or otherwise suffering from an incapacity.

### **Sanctions**

Financial penalties of between **€1,250** and **€1,250,000** can be imposed on entities which do not register the information on the RBE within the required timeframes, and/or otherwise knowingly provide incorrect or partial information or information which has not been updated or fail to obtain and keep the information at their registered office.

*Contributors:*

[caroline.raphoz@fige.ch](mailto:caroline.raphoz@fige.ch)

[simon.chappatte@fige.ch](mailto:simon.chappatte@fige.ch)

[tatiana.gaivas@fige.ch](mailto:tatiana.gaivas@fige.ch)

---

FIDINAM (GENEVE) SA

Avenue Blanc 53, CP 1475, CH-1211 Genève 1

+41 22 705 11 30 - [fidinam@fige.ch](mailto:fidinam@fige.ch)

---