

ПРЕПОРЪКИ

ПРЕПОРЪКА (ЕС) 2016/136 НА КОМИСИЯТА

от 28 януари 2016 година

относно изпълнението на мерки срещу злоупотребата с данъчни спогодби

(нотифицирано под номер C(2016) 271)

ЕВРОПЕЙСКАТА КОМИСИЯ,

като взе предвид Договора за функционирането на Европейския съюз, и по-специално член 292 от него,

като има предвид, че:

- (1) Данъчните спогодби играят важна роля за ефективността на трансграничната търговия, тъй като дават повече сигурност на данъкоплатците по отношение на техните международни сделки. При сключването на данъчна спогодба страните по нея се договарят да разпределят помежду си правата за данъчно облагане, така че двойното данъчно облагане да бъде премахнато и да се насърчат икономическата дейност и растежът. Данъчните спогодби не би следвало да създават условия за липсата на данъчно облагане или за неговото намаляване чрез използването на най-благоприятната от данъчна гледна точка спогодба или посредством други целящи злоупотреба стратегии, които на практика подкопават същността на тези спогодби и възпрепятстват реализирането на данъчни приходи за договарящите се държави. Европейската комисия изцяло подкрепя усилията за преодоляване на злоупотребите с данъчни спогодби.
- (2) След като през февруари 2013 г. бе публикуван Докладът относно преодоляване на свиването на данъчната основа и прехвърлянето на печалби („Addressing Base Erosion and Profit Shifting“) — BEPS, през септември 2013 г. ОИСР и държавите от Г-20 приеха План за действие, съдържащ 15 точки, по които да се търсят решения на този проблем. В резултат на съвместните усилия през октомври 2015 г. бяха публикувани окончателните доклади по действие 6 (предотвратяване предоставянето на предимства по спогодбите при неуместни обстоятелства) и действие 7 (предотвратяване на изкуственото избягване на статута на място на стопанска дейност). И в двата доклада се предлагат промени в Модела на данъчна конвенция на ОИСР, както и включването им в многостранния инструмент за прилагане на резултатите от работата по свързани със спогодбите въпроси до края на 2016 г., както е предвидено в проекта на ОИСР и Г-20. Взети заедно, предложените в двата доклада промени си поставят за цел да дадат възможност на държавите да потърсят решение на проблемите от областта на BEPS, свързани с данъчните спогодби.
- (3) В окончателния доклад по действие 6 злоупотребата с данъчни спогодби, и по-специално използването на най-благоприятната от данъчна гледна точка спогодба, се определя като важен източник на загриженост във връзка с BEPS и се предлага подход, който включва различни видове предпазни мерки срещу такива злоупотреби с разпоредбите на спогодбите, както и известна степен на гъвкавост при използването на тези мерки. В доклада се предлага да се обърне внимание на факта, че целта на данъчните спогодби не е създаването на условия за двойно данъчно необлагане, и се отправя препоръка, *inter alia*, в многостранния инструмент да бъде включено общо правило за борба с данъчните злоупотреби въз основа на анализ на основната цел (*principal purpose test*) на сделките или договореностите.
- (4) В окончателния доклад относно действие 7 комисионерските договорености (*commissionaire arrangements*) и използването на специфични изключения от определението за място на стопанска дейност (МСД) са открити като едни от най-често срещаните стратегии за изкуствено избягване на качеството на данъчно задължено лице във връзка с МСД. При комисионерските договорености обикновено се използва относително формалният подход, възприет в сега действащия член 5, параграф 5 от Модела на данъчна конвенция на ОИСР относно сключването на договори за продажба. Специфичните изключения от определението за МСД, приложими при дейности с подготвителен или спомагателен характер, са не само уязвими за злоупотреби, при които се използват стратегии за разпोकъсване на дейността, но и сами по себе си не притежават необходимия капацитет да обслужват бизнес моделите на цифровата икономика. Ето защо в доклада се предлага член 5 от Модела на данъчната конвенция на ОИСР да се измени, така че разпоредбата да стане по-устойчива от гледна точка на изкуствените структури за заобикаляне на нейното прилагане.
- (5) От съществено значение за доброто функциониране на вътрешния пазар е държавите членки да разполагат с ефективни данъчни системи и да успяват да предотвратят неоправданото свиване на данъчните си основи поради злоупотреби и непреднамерено необлагане с данък, като същевременно намират решения за защита на данъчните си основи, които не създават неоправдани несъответствия и изкривяване на пазара.
- (6) Също толкова важно е мерките, които държавите членки използват в изпълнение на поетите по проекта BEPS ангажменти, да бъдат в съответствие със стандартите, договорени в целия Европейски съюз, с цел да се обезпечи правна сигурност както за данъкоплатците, така и за данъчните администрации.

- (7) За да се осигури спазване на правото на ЕС, общото правило за борба с данъчните злоупотреби въз основа на анализ на основната цел, както се предлага в окончателния доклад по действие 6, трябва да бъде в съответствие със съдебната практика на Съда на Европейския съюз по отношение на злоупотребата със законодателство,

ПРИЕ НАСТОЯЩАТА ПРЕПОРЪКА:

1. ПРЕДМЕТ И ОБХВАТ

Настоящата препоръка се отнася до изпълнението на мерки от страна на държавите — членки на Европейския съюз, срещу злоупотребата с данъчни спогодби.

2. ОБЩО ПРАВИЛО ЗА БОРБА С ИЗБЯГВАНЕТО НА ДАНЪЦИ ВЪЗ ОСНОВА НА АНАЛИЗ НА ОСНОВНАТА ЦЕЛ

Когато в данъчните спогодби, които сключват помежду си или с трети държави, държавите членки включват общо правило за борба с избягването на данъци в съответствие с образеца, предвиден в Модела на данъчна конвенция на ОИСР, те се приканват да направят следното изменение в спогодбите:

„Независимо от останалите разпоредби на настоящата конвенция, предимство по настоящата конвенция не се предоставя по отношение на даден елемент на дохода или капитала, ако може разумно да се заключи, като се вземат предвид всички факти и обстоятелства от значение, че получаването на предимството е било една от основните цели на договореността или сделката, която пряко или косвено е довела до получаването му, освен ако не бъде установено, че тя *отразява действителна икономическа дейност* или че предоставянето на въпросното предимство при дадените обстоятелства би било в съответствие с предмета и целта на съответните разпоредби на настоящата конвенция.“

3. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ЗА МЯСТО НА СТОПАНСКА ДЕЙНОСТ (МСД)

Държавите членки се приканват в данъчните спогодби, които сключват помежду си или с трети държави, да прилагат и да използват предложените нови разпоредби по отношение на член 5 от Модела на данъчна конвенция на ОИСР с цел да намерят решение на изкуственото избягване на статута на място на стопанска дейност, както е посочено в окончателния доклад по действие 7 от Плана за действие за преодоляване на свиването на данъчната основа и прехвърлянето на печалби (BEPS).

4. ПОСЛЕДВАЩИ ДЕЙСТВИЯ

Държавите членки следва да информират Комисията за мерките, предприети в съответствие с настоящата препоръка, както и за всички промени в тези мерки.

Комисията ще публикува доклад за прилагането на настоящата препоръка в рамките на три години след нейното приемане.

5. АДРЕСАТИ

Адресати на настоящата препоръка са държавите членки.

Съставено в Брюксел на 28 януари 2016 година.

За Комисията
Pierre MOSCOVICI
Член на Комисията