

HENSTILLINGER

KOMMISSIONENS HENSTILLING (EU) 2016/136

af 28. januar 2016

om gennemførelsen af foranstaltninger til bekæmpelse af misbrug af beskatningsoverenskomster

(meddelt under nummer C(2016) 271)

EUROPA-KOMMISSIONEN HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde, særlig artikel 292, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) Beskatningsoverenskomster spiller en vigtig rolle med hensyn til at øge effektiviteten af den grænseoverskridende handel, idet de øger sikkerheden for skattesubjekter i forbindelse med deres internationale forretninger. Ved indgåelsen af en beskatningsoverenskomst fordeler de kontraherende stater beskatningsretten mellem sig for at undgå dobbeltbeskatning og dermed fremme den økonomiske aktivitet og vækst. Beskatningsoverenskomster bør ikke skabe muligheder for ikkebeskatning eller nedsat beskatning gennem »treaty shopping« eller andre lyssky metoder, som går imod formålet med disse overenskomster og udhuler de kontraherende staters indtægtsgrundlag. Europa-Kommissionen giver sin fulde støtte til indsatsen for at bekæmpe misbrug af beskatningsoverenskomster.
- (2) Efter offentliggørelsen af rapporten »Addressing Base Erosion and Profit Shifting« (BEPS-rapporten) i februar 2013 vedtog OECD og G20-landene i september 2013 en handlingsplan med 15 »aktioner« til bekæmpelse af BEPS. I oktober 2015 offentliggjorde OECD/G20 i forlængelse heraf endelige rapporter om aktion 6 (forhindre tildelingen af skattefordele som følge af overenskomster i uegnede situationer) og aktion 7 (forhindre kunstig undgåelse af status som fast driftssted). Begge rapporter foreslår ændringer af OECD's modeloverenskomst såvel som af det multilaterale instrument, der skal bidrage til at gennemføre resultaterne af arbejdet vedrørende overenskomster inden udgangen af 2016, jf. OECD/G20-projektet. Samlet set er formålet med de ændringer, der foreslås i de to rapporter, at sætte landene i stand til at imødekomme BEPS-relaterede spørgsmål i forbindelse med deres beskatningsoverenskomster.
- (3) Den endelige rapport om aktion 6 peger på misbrug af beskatningsoverenskomster, og særligt treaty shopping, som en vigtig kilde til BEPS-problemer og foreslår en tilgang, der bygger på forskellige typer sikkerhedsforanstaltninger til bekæmpelse af misbrug af overenskomstbestemmelser og indeholder en vis grad af fleksibilitet i forbindelse med anvendelsen af disse foranstaltninger. Foruden et forslag om at præcisere, at beskatningsoverenskomster ikke har til formål at skabe muligheder for dobbelt ikkebeskatning, anbefales det bl.a. i rapporten at indarbejde en generel anti-misbrugsklausul i det multilaterale instrument baseret på en prøvning af hovedformålet med transaktioner eller arrangementer.
- (4) Den endelige rapport vedrørende aktion 7 fremhæver navnlig kommissionsaftaler og udnyttelse af de specifikke undtagelser til definitionen af fast driftssted som de mest almindelige strategier til på kunstig vis at undgå en skattepligtig tilstedeværelse i form af et fast driftssted. Kommissionsaftaler udnytter typisk fordelene ved den forholdsvist formelle tilgang i den nuværende artikel 5, stk. 5, i OECD's modeloverenskomst for så vidt angår indgåelsen af købsaftaler. De specifikke undtagelser til definitionen af fast driftssted, som finder anvendelse ved forberedelses- eller støtteaktiviteter, misbruges gennem strategier baseret på spredning af aktiviteter og er samtidig dårligt egnede til at håndtere forretningsmodeller inden for den digitale økonomi. Rapporten foreslår derfor ændringer af artikel 5 i OECD's modeloverenskomst, således at den er bedre egnet til at håndtere kunstige strukturer, der har til formål at omgå bestemmelserne i artiklen.
- (5) Af hensyn til et velfungerende indre marked er det afgørende, at medlemsstaterne har effektive skattesystemer og er i stand til at forhindre en urimelig udhuling af deres skattegrundlag på grund af fejlagtig ikkebeskatning og misbrug, og at løsninger til at beskytte skattegrundlaget ikke skaber et unødigt mismatch og markedsforvridninger.
- (6) Det er ligeledes afgørende, at medlemsstaternes foranstaltninger til gennemførelse af de tilsagn, de har afgivet som led i BEPS-initiativet, er i overensstemmelse med vedtagne EU-standarder, så både skattesubjekterne og skatteforvaltningerne kan nyde retssikkerhed.

- (7) For at sikre overensstemmelse med EU-retten bør den generelle anti-misbrugsklausul, som baseres på en prøvning af hovedformålet som anbefalet i aktion 6-rapporten, tilpasses EU-Domstolens retspraksis for så vidt angår retsmisbrug —

VEDTAGET DENNE HENSTILLING:

1. GENSTAND OG ANVENDELSESOMRÅDE

Denne henstilling vedrører EU-medlemsstaternes gennemførelse af foranstaltninger til bekæmpelse af misbrug af beskatningsoverenskomster.

2. GENEREL ANTI-MISBRUGSKLAUSUL BASERET PÅ EN PRØVNING AF HOVEDFORMÅLET

Hvor medlemsstaterne i forbindelse med beskatningsoverenskomster, som de indgår med hinanden eller med tredjelande, i overensstemmelse med skabelonen i OECD's modeloverenskomst indfører en generel anti-misbrugsklausul baseret på en prøvning af hovedformålet, opfordres de til at indsatte følgende ændring:

»Uanset de øvrige bestemmelser i denne overenskomst gives der ikke en fordel efter denne overenskomst for en given indkomst eller kapital, hvis det under hensyntagen til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder kan konkluderes, at opnåelsen af denne fordel var et af hovedformålene med et arrangement eller en transaktion, som gav anledning til denne fordel, medmindre det kan fastslås, at **det afspejler en reel økonomisk aktivitet, eller at** opnåelsen af denne fordel under de pågældende omstændigheder kan anses for at være i overensstemmelse med genstanden for og formålet med de relevante bestemmelser i denne overenskomst.«

3. DEFINITION AF FAST DRIFTSSTED

Medlemsstaterne opfordres til i forbindelse med beskatningsoverenskomster, som de indgår med hinanden eller med tredjelande, at gennemføre og gøre brug af de foreslåede nye bestemmelser i artikel 5 i OECD's modeloverenskomst med henblik på at bekæmpe kunstig undgåelse af status som fast driftssted som omhandlet i den endelige aktion 7-rapport i forbindelse med handlingsplanen vedrørende udhuling af skattegrundlaget og flytning af overskud (BEPS).

4. OPFØLGNING

Medlemsstaterne bør underrette Kommissionen om de foranstaltninger, de træffer for at efterkomme denne henstilling, samt om eventuelle ændringer af disse foranstaltninger.

Senest tre år efter vedtagelsen af denne henstilling offentliggør Kommissionen en rapport om anvendelsen heraf.

5. ADRESSATER

Denne henstilling er rettet til medlemsstaterne.

Udfærdiget i Bruxelles, den 28. januar 2016.

På Kommissionens vegne
Pierre MOSCOVICI
Medlem af Kommissionen