

OECD's BEPS-projekt – EU som med- eller modspiller?

Peter Koerver Schmidt, ph.d.
Adjunkt, Juridisk Institut, CBS
Technical Advisor, CORIT Advisory P/S

- EU støtter OECD's BEPS-projekt
- Kommissionen har iværksat en række tiltag
 - Hard law
 - Soft Law

Para. 6 of Council Conclusions on 14 May 2013:

"The Council... SUPPORTS further efforts at OECD level on Base Erosion and Profit Shifting (BEPS) and RECALLS the European Council Conclusions of 13 and 14 March 2013 on the need for close cooperation with the OECD and the G20 to develop internationally agreed standards for the prevention of base erosion and profit shifting and in particular NOTES the European Council call for the European Union to coordinate its positions..."

EU som medspiller

Action	OECD-projekt	EU-initiativ
1	<ul style="list-style-type: none"> Address tax challenges of the digital economy 	<ul style="list-style-type: none"> Commission Expert Group on Taxation of the Digital Economy, Report 28/05/2014
2	<ul style="list-style-type: none"> Neutralise effects of hybrid mismatch arrangements 	<ul style="list-style-type: none"> Rådets direktiver 2014/86/EU og 2015/121/EU, der ændrer M/D-direktivet → Linking rule og omgåelsesklausul
5	<ul style="list-style-type: none"> Counter harmful tax practices more effectively 	<ul style="list-style-type: none"> Kommissionen har rejst statsstøttesager Tax Transparency Package, COM(2015) 136 final → Reviewing the Code of Conduct
6	<ul style="list-style-type: none"> Preventing the granting of treaty benefits in inappropriate situations 	<ul style="list-style-type: none"> Commission Working Party iv → Discussions on OECD proposed LOB-clause and PPT Recommendation on Aggressiv Tax Planning, C(2012) 8806
8,9,10	<ul style="list-style-type: none"> Transfer pricing actions 	<ul style="list-style-type: none"> Communication on the work of the EU Joint Transfer Pricing Forum, COM(2014) 315 final
11	<ul style="list-style-type: none"> Establish methodologies to collect and analyse data on BEPS 	<ul style="list-style-type: none"> Tax Transparency Package, COM(2015) 136 final → Quantifying the scale of tax evasion and avoidance
13	<ul style="list-style-type: none"> Guidance on Transfer Pricing Documentation and Country-by-Country Reporting 	<ul style="list-style-type: none"> Art. 89 i direktiv 2013/36/EU, CbC for institutioner Tax Transparency Package, COM(2015) 136 final → Assessing possible new transparency requirements for multinationals
14	<ul style="list-style-type: none"> Make dispute resolution mechanisms more effective 	<ul style="list-style-type: none"> Communication on the work of the EU Joint Transfer Pricing Forum, COM(2014) 315 final

- EU-rettens krav om fri bevægelighed
 - Direkte skatter hører ikke under EU's kompetence, men medlemsstaterne skal alligevel iagttage de traktatfæstede frihedsrettigheder
- EU-Domstolens praksis om værneregler på skatteområdet
 - OK at drage fordel af mere fordelagtige skatteregler i en anden medlemsstat
 - Værneregler, der udgør en hindring, kan dog i visse situationer opretholdes
 - Fx hvis retfærdiggjort af hensynet til bekæmpelse af misbrug og målrettet rent kunstige arrangementer
- Hvorfor vigtigt at inddrage EU-retten?
 - Risikerer at stå i vejen for realiseringen af *"global level playing field"*
- OECD selv opmærksomme på problemet
 - Action 6, 2014 Deliverable, p. 19
 - *"Some countries... may have EU law restrictions that prevent them from adopting the exact wording of the model provisions that are recommended in this report."*
 - Tilstrækkeligt?

Eksempel – Action 3

Strengthening CFC Rules

- I lyset af C-196/04 *Cadbury Schweppes* foreslås en række alternativer medlemsstaterne kan overveje
 - Inkludere en ”*substance analysis*”
 - Anvende CFC-regler både på grænseoverskridende og rent nationale forhold
 - Anvende CFC-regler på transaktioner der er ”*partly wholly artificial*”
 - Designe CFC-regler der eksplicit sikrer en afbalanceret fordeling af beskatningsretten
- Reelle muligheder eller ønsketækning?

Konklusion og perspektiver

- EU er politisk set helt overvejende en medspiller
 - Selvom EU-retten kan give anledning til udfordringer
 - Egne initiativer der støtter op
- Spørgsmålene vedrørende Action 3 blot nogle få blandt mange
 - Action 6 synes fx også at give EU-retlige udfordringer
- Forståeligt at alle EU-retlige forhold ikke kan afklares i OECD-regi
 - Tidspres og kompleksitet dog ikke en tilstrækkelig undskyldning for så overfladisk en behandling
- Risiko
 - EU-domstolen vil med tiden skyde visse af medlemslandenes OECD-baserede initiativer ned
 - Kommissionen og OECD står på tæerne af hinanden → Uskønne resultater

