



Brussel, 28 november 2016
(OR. en)

14819/16

LIMITE

FISC 206
ECOFIN 1110

Interinstitutioneel dossier:
2016/0339 (CNS)

NOTA

van:	het secretariaat-generaal van de Raad
aan:	het Comité van permanente vertegenwoordigers/de Raad
Nr. Comdoc.:	13733/16 FISC 173 + ADD 1
Betreft:	Voorstel voor een richtlijn van de Raad tot wijziging van Richtlijn (EU) 2016/1164 wat betreft hybride mismatches met derde landen – Algemene oriëntatie

I. INLEIDING

1. De Commissie heeft haar voorstel voor een richtlijn van de Raad tot wijziging van Richtlijn (EU) 2016/1164¹ wat betreft hybride mismatches met derde landen (ATAD 2) op 25 oktober 2016 gepresenteerd.
2. Met dit voorstel wordt tegemoetgekomen aan een verklaring van de Raad die is opgenomen in de notulen van de zitting van de Raad Ecofin van 12 juli 2016 tijdens welke Richtlijn (EU) 2016/1164 (ATAD 1) is aangenomen. In deze verklaring verzoekt de Raad de Commissie om "*– met het oog op een akkoord voor eind 2016 – in oktober 2016 een voorstel over kwalificatieconflicten door hybride structuren waarbij derde landen betrokken zijn in te dienen teneinde te voorzien in regels die in overeenstemming zijn met en niet minder doeltreffend zijn dan de regels die in het OESO-verslag over BEPS-actie 2 worden aanbevolen*".

¹ Richtlijn bestrijding belastingontwijking (ATAD 1).

3. De adviezen van het Europees Economisch en Sociaal Comité en van het Europees Parlement over dit Commissievoorstel worden binnenkort verwacht.
4. De Raad Ecofin benadrukte tijdens de zitting van 8 december 2015 in zijn conclusies² dat *"op EU-niveau gemeenschappelijke, doch flexibele oplossingen moeten worden gevonden die stroken met de OESO-conclusies inzake BEPS, met specifieke aandacht voor de naleving van de vrijheden en bevoegdheden waarin de EU-Verdragen voorzien"*, en steunde *"een doeltreffende, snelle en gecoördineerde implementatie door de lidstaten van de op EU-niveau vast te stellen maatregelen ter bestrijding van BEPS"*. De Raad Ecofin gaf tevens aan dat *"voor de implementatie van de OESO-conclusies inzake BEPS in de EU waar passend voor EU-richtlijnen moet worden gekozen ter waarborging van zowel rechtszekerheid als evenredigheid inzake de vanwege de eengemaakte markt vereiste mate van harmonisatie"* en verwees daarbij specifiek naar de OESO-conclusies inzake BEPS over actie 2 (hybride mismatches).

II. STAND VAN ZAKEN

5. Het Slowaakse voorzitterschap heeft voorrang gegeven aan de werkzaamheden inzake het wetgevingsvoorstel ATAD 2, en de Raad Ecofin heeft tijdens de zitting van 8 november 2016 in ruime mate bevestigd dat spoedig werk moet worden gemaakt van dit dossier. Het voorzitterschap streeft derhalve naar een algemene oriëntatie over ATAD 2 tijdens de zitting van de Raad Ecofin op 6 december 2016.
6. Het Commissievoorstel is op 3 november 2016 aan de Groep belastingvraagstukken (WPTQ) gepresenteerd en vervolgens tijdens de vergadering van de groep op 10 november 2016 verder besproken op technisch niveau. De delegaties herhaalden andermaal dat ATAD 2 volledig in overeenstemming moet zijn met en niet minder doeltreffend mag zijn dan de regels die in het OESO-verslag over BEPS-actie 2 worden aanbevolen.
7. Tegen deze achtergrond heeft het voorzitterschap tijdens de vergadering van de Groep belastingvraagstukken van 10 november 2016 een aantal gevallen van hybride mismatches in kaart gebracht die met het voorstel niet volledig worden ondervangen, namelijk sommige mismatches bij hybride vaste inrichtingen en bij hybride financiële instrumenten, alsmede verschillen in definities, taalgebruik en werkingssfeer.

² Zie de "conclusies van de Raad over grondslaguitholling en winstverschuiving" (BEPS) in EU-verband (doc. 15150/15 FISC 185 ECOFIN 965, punten 10, 12 en 17).

8. Tijdens de daaropvolgende vergaderingen van de groep op 15, 16 en 23 november 2016 is dieper ingegaan op verschillende andere technische en juridische vraagstukken, hetgeen heeft geleid tot een aantal wijzigingen in het compromisvoorstel van het voorzitterschap.
9. Het ATAD 2-voorstel is voorts besproken tijdens de vergaderingen van de Groep op hoog niveau belastingvraagstukken (HLWP) van 27 oktober en 22 november 2016.
10. Belangrijke overblijvende knelpunten zijn besproken tijdens de vergadering van de fiscale attachés van 28 november 2016, ter voorbereiding van de vergadering van het Coreper op 30 november 2016.
11. De belangrijkste resterende kwesties kunnen als volgt worden samengevat:

a) Facultatieve uitzonderingsregels (ATAD, artikel 9, lid 4):

De voorgestelde vrijstellingen worden expliciet toegestaan in het OESO-verslag over BEPS-actie 2, maar blijven stuiten op tegenkanting van een aantal delegaties. In het licht van de conclusies van de Raad van 8 december 2015 en de conformiteit daarvan met het OESO-verslag over BEPS-actie 2, is het voorzitterschap van oordeel dat de voorgestelde uitzonderingsregels moeten worden gehandhaafd.

b) Omgekeerde hybride mismatches (ATAD, artikel 9 bis):

Een aantal delegaties dringt erop aan dat dergelijke hybride mismatches worden ondervangen door ATAD 2, conform het OESO-verslag over BEPS-actie 2 (aanbeveling 5.2). Sommige andere lidstaten zijn er geen voorstander van dat, door de opname van omgekeerde hybride mismatches in de werkingssfeer van ATAD, deze werkingssfeer wordt uitgebreid tot transparante entiteiten. In het licht van de conclusies van de Raad van 8 december 2015 is het voorzitterschap van oordeel dat de voorgestelde regel in artikel 9 bis moet worden gehandhaafd.

c) Datum van uitvoering (ATAD 2, artikel 2):

Eén delegatie stelde voor om de datum van omzetting van ATAD 2 uit te stellen tot 1 januari 2024. Het voorzitterschap is zich ervan bewust dat verscheidene delegaties tegen dit uitstel zijn.

d) Belastingverlaging (artikel 9, lid 6)

Eén lidstaat is tegen het voorgestelde lid 6 in artikel 9, omdat daardoor zijn nationale regeling op het gebied van belastingverlaging aanzienlijk zou worden gewijzigd.

12. Een aantal delegaties (SE, IE, NL, PL, FR, PL, SI, UK en EE) maakt voorts nog een voorbehoud voor parlementaire behandeling.

III. VOLGENDE STAP

13. Het Comité van permanente vertegenwoordigers wordt derhalve verzocht de Raad voor te stellen:

- een algemene oriëntatie over het richtlijnvoorstel te bereiken op basis van de compromistekst in 14787/16 FISC 205 ECOFIN 1101, met het oog op de vaststelling van de richtlijn na ontvangst van het advies van het Europees Parlement en bijwerking door de juristen-vertalers.
