

Bruksela, 28 listopada 2016 r.
(OR. en)

14819/16

LIMITE

FISC 206
ECOFIN 1110

Międzyinstytucjonalny numer
referencyjny:
2016/0339 (CNS)

NOTA

Od:	Sekretariat Generalny Rady
Do:	Komitet Stałych Przedstawicieli / Rada
Nr dok. Kom.:	13733/16 FISC 173 + ADD 1
Dotyczy:	Wniosek dotyczący dyrektywy Rady zmieniającej dyrektywę (UE) 2016/1164 w zakresie rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych dotyczących państw trzecich – Podejście ogólne

I. WPROWADZENIE

1. W dniu 25 października 2016 r. Komisja przedstawiła wniosek dotyczący dyrektywy Rady zmieniającej dyrektywę (UE) 2016/1164¹ w zakresie rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych dotyczących państw trzecich („ATAD 2”).
2. Wniosek ten przedłożono w odpowiedzi na oświadczenie Rady włączone do protokołu z posiedzenia Rady Ecofin w dniu 12 lipca 2016 r., podczas którego przyjęto dyrektywę (UE) 2016/1164 („ATAD 1”); w oświadczeniu tym zwrócono się do Komisji o „przedstawienie do października 2016 r. wniosku w sprawie rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych z udziałem krajów trzecich w celu zapewnienia zasad spójnych z zasadami zalecanymi w sprawozdaniu OECD dotyczącym działania 2 w kontekście erozji podstawy opodatkowania i przenoszenia zysków oraz nie mniej skutecznych niż te zasady, z myślą o wypracowaniu porozumienia przed końcem 2016 r.”.

¹ Dyrektywa w sprawie przeciwdziałania unikaniu opodatkowania („ATAD 1”).

3. Oczekuje się, że Europejski Komitet Ekonomiczno-Społeczny i Parlament Europejski wkrótce wydadzą opinie na temat tego wniosku Komisji.
4. Na posiedzeniu w dniu 8 grudnia 2015 r. Rada Ecofin zaakcentowała w swoich konkluzjach² konieczność znalezienia „na szczeblu UE wspólnych, lecz elastycznych rozwiązań, które byłyby spójne z wnioskami OECD dotyczącymi BEPS, ze szczególnym uwzględnieniem ich zgodności ze swobodami i kompetencjami przewidzianymi w unijnych traktatach, oraz poparła skuteczne, szybkie i skoordynowane wdrożenie przez państwa członkowskie środków służących przeciwdziałaniu BEPS, które zostaną przyjęte na szczeblu UE”. Rada zaznaczyła również, że „dyrektywy UE powinny, w stosownych przypadkach, być preferowanym narzędziem wdrażania w UE wniosków OECD dotyczących BEPS, tak by zapewnić zarówno pewność prawa, jak i proporcjonalny poziom harmonizacji wymaganej przez jednolity rynek”, oraz odniosła się szczególnie w tym względzie do wniosków OECD dotyczących BEPS i odnoszących się do działania 2 (rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych).

II. AKTUALNA SYTUACJA

5. Prezydencja słowacka priorytetowo potraktowała prace nad wnioskiem ustawodawczym dotyczącym ATAD 2 i na posiedzeniu Rady ECOFIN w dniu 8 listopada 2016 r. potwierdziła w sposób ogólny, że należy sprawnie przeprowadzić prace nad tym dossier. Prezydencja zamierza w związku z tym wypracować podejście ogólne w sprawie ATAD 2 na posiedzeniu Rady Ecofin w dniu 6 grudnia 2016 r.
6. W dniu 3 listopada 2016 r. wniosek Komisji został przedstawiony Grupie Roboczej do Spraw Podatkowych, która poddała go dalszej analizie na poziomie technicznym na posiedzeniu w dniu 10 listopada 2016 r. Delegacje ponowiły swoje życzenie, by ATAD 2 była w pełni spójna z zaleceniami OECD dotyczącymi działania 2 w kontekście BEPS oraz nie mniej skuteczna od tych zaleceń.
7. W tym kontekście na posiedzeniu Grupy Roboczej do Spraw Podatkowych w dniu 10 listopada prezydencja zidentyfikowała kilka przypadków rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych, które nie były w pełni uwzględnione we wniosku, w szczególności niektóre rodzaje rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych dotyczące stałych zakładów i instrumentów finansowych, jak również różnice dotyczące definicji, brzmienia i zakresu.

² Zob. „Konkluzje Rady w sprawie erozji bazy podatkowej i przenoszenia zysków (BEPS) w kontekście UE”, dok. 15150/15 FISC 185 ECOFIN 965, pkt 10, 12 i 17.

8. Dalsze kwestie techniczne i prawne zostały omówione na kolejnych posiedzeniach Grupy Roboczej do Spraw Podatkowych w dniach 15, 16 i 23 listopada 2016 r., a ich wynikiem był szereg zmian w tekście kompromisowym prezydencji.
9. Wniosek dotyczący ATAD 2 był następnie omawiany na posiedzeniach Grupy Roboczej Wysokiego Szczebla do Spraw Podatkowych w dniach 27 października i 22 listopada 2016 r.
10. Pozostałe kluczowe nierozstrzygnięte kwestie zostały omówione na posiedzeniu attaché do spraw fiskalnych w dniu 28 listopada w ramach przygotowań do posiedzenia Coreperu w dniu 30 listopada 2016 r.
11. Główne nierozstrzygnięte kwestie można podsumować w następujący sposób:
 - a) opcjonalne klauzule wyłączenia (art. 9 ust. 4 ATAD):

sprawozdanie OECD dotyczące działania 2 w kontekście BEPS wyraźnie zezwala na proponowane wyłączenia, jednak niektóre delegacje podtrzymują swój sprzeciw. W świetle konkluzji Rady z dnia 8 grudnia 2015 r. oraz ich zgodności ze sprawozdaniem OECD dotyczącym działania 2 w kontekście BEPS, prezydencja jest zdania, że proponowane klauzule wyłączenia należy utrzymać;
 - b) rozbieżności w kwalifikacji odwróconych struktur hybrydowych (art. 9a ATAD):

część delegacji nalega, by tego typu rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych uwzględniono w ATAD 2, zgodnie ze sprawozdaniem OECD dotyczącym działania 2 w kontekście BEPS (zalecenie 5.2). Niektóre inne państwa członkowskie opowiadają się przeciwko rozszerzeniu zakresu ATAD na przejrzyste podmioty wskutek uwzględnienia rozbieżności w kwalifikacji odwróconych struktur hybrydowych. W świetle konkluzji Rady z dnia 8 grudnia 2015 r. prezydencja jest zdania, że należy utrzymać zasadę zaproponowaną w art. 9a;

c) data wdrożenia (art. 2 ATAD 2):

jedna z delegacji wystąpiła z wnioskiem o odroczenie daty transpozycji ATAD 2 do dnia 1 stycznia 2024 r. Prezydencja zdaje sobie sprawę, że niektóre delegacje sprzeciwiają się tej propozycji;

d) ulga podatkowa (art. 9 ust. 6):

jedna z delegacji nie popiera proponowanego ust. 6 w art. 9, gdyż spowodowałby on istotne zmiany w zakresie ulg podatkowych w jej systemie krajowym.

12. Część delegacji (SE, IE, NL, PL, FR, SI, UK i EE) nadal podtrzymuje zastrzeżenia parlamentarne.

III. DALSZE DZIAŁANIA

13. W związku powyższym wzywa się Komitet Stałych Przedstawicieli, aby zaproponował Radzie:

- wypracowanie podejścia ogólnego do dyrektywy, na podstawie kompromisowego tekstu zamieszczonego w dok. 14787/16 FISC 205 ECOFIN 1101, z myślą o przyjęciu dyrektywy – z zastrzeżeniem otrzymania opinii Parlamentu Europejskiego oraz przeprowadzenia weryfikacji prawno-językowej.