



EUROPESE
COMMISSIE

Brussel, 21.6.2017
COM(2017) 335 final

ANNEX 1

BIJLAGE

bij het

Voorstel voor een richtlijn van de Raad

**tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling
van inlichtingen op belastinggebied met betrekking tot te rapporteren
grensoverschrijdende constructies**

{ SWD(2017) 236 final }

{ SWD(2017) 237 final }

"BIJLAGE IV WEZENSKENMERKEN

Algemene wezenskenmerken en specifieke wezenskenmerken van categorie B mogen alleen in aanmerking worden genomen voor zover zij voldoen aan de "main benefit test".

Main benefit test ("toets belangrijkste voordeel")

Aan de toets is voldaan wanneer het belangrijkste voordeel van een constructie of een reeks van constructies erin bestaat een belastingvoordeel te behalen, voor zover kan worden aangetoond dat dat voordeel het resultaat is dat van een dergelijke constructie of reeks van constructies, onder andere dankzij de specifieke vormgeving ervan, kan worden verwacht.

A. Algemene wezenskenmerken

1. Een constructie of reeks van constructies waarbij de belastingplichtige zich tot geheimhouding verbindt en op grond hiervan niet aan andere intermediairs of de belastingautoriteiten mag onthullen hoe de constructie een belastingvoordeel kan bewerkstelligen.
2. Een constructie of reeks van constructies waarbij de intermediair aanspraak maakt op een vergoeding (of rente, betaling van financieringskosten en andere uitgaven) voor de constructie of reeks van constructies en deze vergoeding afhangt van:
 - (a) de grootte van het belastingvoordeel dat de constructie of reeks van constructies oplevert; of
 - (b) de omstandigheid of de constructie of reeks van constructies daadwerkelijk een belastingvoordeel heeft opgeleverd. De intermediair moet daarbij de vergoeding ten dele of geheel terugbetalen wanneer het met de constructie of reeks van constructies beoogde belastingvoordeel ten dele of geheel niet werd verwezenlijkt.
3. Een constructie of reeks van constructies waarbij gebruik wordt gemaakt van gestandaardiseerde documenten, waaronder standaardformulieren. De documenten zijn gewoonlijk beschikbaar voor meer dan één belastingplichtige en hoeven niet specifiek op een belastingplichtige te worden afgestemd voordat deze de constructie of reeks van constructies kan implementeren.

B. Specifieke wezenskenmerken die aan de "main benefit test" kunnen worden gekoppeld

1. Een constructie of reeks van constructies waarbij de belastingplichtige verliezen gebruikt om de door hem verschuldigde belasting te verlagen, daaronder begrepen door die verliezen naar een ander rechtsgebied over te dragen of sneller gebruik te maken van die verliezen.
2. Een constructie of reeks van constructies die tot gevolg heeft dat inkomsten worden omgezet in vermogen, schenkingen of andere inkomstencategorieën die lager worden belast.
3. Een constructie of reeks van constructies die circulaire transacties omvat met als resultaat dat middelen worden rondgepompt ("round-tripping"), meer bepaald met behulp van tussengeschoven entiteiten zonder ander primair handelsdoel of van

transacties die elkaar compenseren of tenietdoen of andere soortgelijke kenmerken hebben.

C. Specifieke wezenskenmerken in verband met grensoverschrijdende transacties

1. Een constructie of reeks van constructies met aftrekbare grensoverschrijdende betalingen tussen twee of meer gelieerde partijen waarbij ten minste een van de volgende voorwaarden is vervuld:
 - (a) de ontvanger is in geen van de fiscale rechtsgebieden fiscaal inwoner;
 - (b) de ontvanger is fiscaal inwoner in een rechtsgebied, maar dat rechtsgebied:
 - i. heft geen vennootschapsbelasting, of
 - ii. heft vennootschapsbelasting tegen een nultarief of een wettelijk vennootschapsbelastingtarief dat minder dan de helft van het gemiddelde wettelijke vennootschapsbelastingtarief in de Unie bedraagt, zoals dat geldt aan het einde van het voorgaande kalenderjaar, of
 - iii. is opgenomen in een lijst van bepaalde derdelands rechtsgebieden waarvan door de lidstaten gezamenlijk of in het kader van een internationale organisatie is geoordeeld dat zij schadelijke fiscale regelingen toepassen;
 - (c) de betaling komt in aanmerking voor een gedeeltelijke of volledige belastingvrijstelling in het rechtsgebied waar de ontvanger fiscaal inwoner is;
 - (d) de betaling komt in aanmerking voor een fiscaal gunstregime in het rechtsgebied waar de ontvanger fiscaal inwoner is;
 - (e) er is sprake van een mismatch onder het toepassingsgebied van de richtlijn van de Raad tot wijziging van Richtlijn (EU) 2016/1164 wat betreft hybride mismatches met derde landen, die op 23 mei 2017 door de Raad van ministers is aangenomen.
2. Hetzelfde actief wordt afgeschreven in meer dan één rechtsgebied.
3. Meer dan één belastingplichtige kan aanspraak maken op voorkoming van dubbele belasting ter zake van hetzelfde inkomensbestanddeel in verschillende rechtsgebieden.
4. Een constructie of reeks van constructies met overdrachten van activa waarbij er een wezenlijk verschil bestaat tussen het bedrag dat in de betrokken rechtsgebieden wordt aangemerkt als de voor die activa te betalen vergoeding.

D. Specifieke wezenskenmerken in verband met overeenkomsten inzake automatische inlichtingenuitwisseling in de Unie

Een constructie of reeks van constructies die de Uniewetgeving of overeenkomsten inzake automatische inlichtingenuitwisseling, daaronder begrepen overeenkomsten met derde landen, omzeilen en ertoe leiden dat geen inkomsten aan de fiscale woonstaat van de belastingplichtige moeten worden gerapporteerd. Dergelijke constructies kunnen het volgende omvatten:

- (a) het gebruik van rechtsgebieden die niet gebonden zijn door de Uniewetgeving of overeenkomsten inzake automatische inlichtingenuitwisseling;

- (b) de herkwalficatie van soorten inkomsten in categorieën die niet onder de automatische inlichtingenuitwisseling vallen;
- (c) het gebruik van juridische entiteiten en structuren die buiten het bereik van de Uniewetgeving of overeenkomsten inzake automatische inlichtingenuitwisseling vallen;
- (d) het gebruik van rechtsgebieden met een ontoereikende of zwakke handhavingsregeling voor de antiwitwaswetgeving. Dit omvat de gevallen waarin de regels tekortschieten om de identiteit van uiteindelijk belanghebbenden van juridische entiteiten, daaronder begrepen trusts, stichtingen en special purpose vehicles, vast te stellen of waarin gebruik wordt gemaakt van gevolmachtigden of volmachten om de identiteit van de uiteindelijk belanghebbenden te verhullen.

E. Specifieke wezenskenmerken in verband met verrekenprijzen

- 1. Een constructie of reeks van constructies die niet in overeenstemming is met het zakelijkheidsbeginsel of met de OESO-richtlijnen voor verrekenprijzen, daaronder begrepen de toerekening van winsten aan verschillende leden van dezelfde ondernemingsgroep.
- 2. Een constructie of reeks van constructies die onder het toepassingsgebied van de automatische uitwisseling van inlichtingen over voorafgaande grensoverschrijdende rulings valt maar waarover geen informatie is verstrekt of uitgewisseld."