



KOMISJA
EUROPEJSKA

Bruksela, dnia 21.6.2017 r.
COM(2017) 335 final

ANNEX 1

ZAŁĄCZNIK

do

wniosku dotyczącego dyrektywy Rady

zmieniającej dyrektywę 2011/16/UE w zakresie obowiązkowej automatycznej wymiany informacji w dziedzinie opodatkowania w odniesieniu do raportowanych uzgodnień transgranicznych

{SWD(2017) 236 final}

{SWD(2017) 237 final}

„ZAŁĄCZNIK IV CECHY ROZPOZNAWCZE

Ogólne i szczególne cechy rozpoznawcze należące do kategorii B można uwzględnić jedynie, jeżeli spełnione jest »kryterium głównej korzyści«.

Kryterium głównej korzyści

Kryterium to jest spełnione, jeżeli główną korzyścią z danego uzgodnienia lub szeregu uzgodnień jest uzyskanie korzyści podatkowej i jeżeli można ustalić, że korzyść ta stanowi przewidywany wynik danego uzgodnienia lub szeregu uzgodnień, w tym dzięki wykorzystaniu szczególnej struktury danego uzgodnienia lub szeregu uzgodnień.

A. Ogólne cechy rozpoznawcze

1. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, w ramach których podatnik zobowiązuje się do przestrzegania klauzuli poufności potencjalnie zobowiązującej go do nieujawniania wobec innych pośredników lub organów podatkowych, w jaki sposób dane uzgodnienie może zapewniać korzyść podatkową.
2. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, w ramach których pośrednik jest uprawniony do otrzymania zapłaty (lub też odsetek, wynagrodzenia za koszty finansowania lub inne opłaty), a wysokość tej zapłaty ustala się na podstawie:
 - a) kwoty korzyści podatkowej wynikającej z uzgodnienia lub szeregu uzgodnień; lub
 - b) tego, czy dzięki uzgodnieniu lub szeregowi uzgodnień rzeczywiście uzyskano korzyść podatkową. Obejmuje to zobowiązanie po stronie pośrednika do częściowego lub całkowitego zwrotu zapłaty w przypadku, gdy nie uzyskano części lub całości przewidywanej korzyści podatkowej wynikającej z uzgodnienia lub szeregu uzgodnień.
3. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które wymagają zastosowania ujednoczonej dokumentacji, w tym standardowych formularzy. Dokumentacja jest powszechnie dostępna dla więcej niż jednego podatnika i nie musi być specjalnie dostosowywana, aby podatnik mógł wdrożyć uzgodnienie lub szereg uzgodnień.

B. Szczególne cechy rozpoznawcze, które mogą wiązać się z kryterium głównej korzyści

1. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, w ramach których podatnik wykorzystuje straty do obniżenia swoich zobowiązań podatkowych, w tym poprzez przeniesienie tych strat do innej jurysdykcji lub wcześniejsze wykorzystanie tych strat.
2. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które prowadzą do przekształcenia dochodu w kapitał, darowizny lub inne kategorie dochodów, które są niżej opodatkowane.
3. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które obejmują transakcje określone generujące fikcyjny obrót środków poprzez angażowanie podmiotów pośredniczących niewnoszących żadnych innych podstawowych elementów gospodarczych lub poprzez zawieranie transakcji wzajemnie się kompensujących lub znoszących, lub mających inne podobne funkcje.

C. Szczególne cechy rozpoznawcze powiązane z transakcjami transgranicznymi

1. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które obejmują podlegające odliczeniu od podatku płatności transgraniczne między co najmniej dwoma powiązаныmi podmiotami, w przypadku gdy jest spełniony co najmniej jeden z następujących warunków:
 - a) odbiorca nie jest rezydentem do celów podatkowych w żadnej jurysdykcji podatkowej;
 - b) odbiorca jest wprawdzie rezydentem do celów podatkowych w jurysdykcji, jednak jurysdykcja ta:
 - i. nie nakłada zobowiązań z tytułu podatku od osób prawnych; lub
 - ii. nakłada zobowiązania z tytułu podatku od osób prawnych według stawki zerowej lub według ustawowej stawki podatku od osób prawnych mniejszej niż połowa średniej ustawowej stawki podatku od osób prawnych w Unii według stanu na koniec poprzedniego roku kalendarzowego; lub
 - iii. znajduje się w wykazie jurysdykcji państw trzecich, które zostały ocenione wspólnie przez państwa członkowskie lub w ramach organizacji międzynarodowej jako mające szkodliwe systemy podatkowe;
 - c) wspomniane płatności są objęte częściowym lub całkowitym zwolnieniem z podatku w jurysdykcji, w której odbiorca jest rezydentem do celów podatkowych;
 - d) wspomniane płatności są objęte preferencyjnym systemem podatkowym w jurysdykcji, w której odbiorca jest rezydentem do celów podatkowych;
 - e) istnieje rozbieżność w kwalifikacji struktur hybrydowych objęta zakresem dyrektywy Rady zmieniającej dyrektywę (UE) 2016/1164 w zakresie rozbieżności w kwalifikacji struktur hybrydowych dotyczących państw trzecich, przyjętej przez Radę Ministrów w dniu 23 maja 2017 r.
2. Ten sam składnik aktywów podlega amortyzacji w więcej niż jednej jurysdykcji.
3. Więcej niż jeden podatnik może ubiegać się o ulgę z tytułu podwójnego opodatkowania w odniesieniu do tej samej pozycji dochodów w różnych jurysdykcjach.
4. Istnieje uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które obejmują przenoszenie aktywów i w ramach których kwoty uznawane za należne w zamian za te aktywa znacznie się różnią w odpowiednich jurysdykcjach.

D. Szczególne cechy rozpoznawcze powiązane z umowami w sprawie automatycznej wymiany informacji w Unii Europejskiej

Uzgodnienia lub szereg uzgodnień, które obchodzą prawodawstwo Unii lub umowy w sprawie automatycznej wymiany informacji, w tym umowy z państwami trzecimi, i umożliwiają uchylanie się od zgłaszania dochodów państwu, w którym podatnik jest rezydentem do celów podatkowych. Takie uzgodnienia mogą obejmować:

- a) wybór jurysdykcji, które nie są związane prawodawstwem Unii lub umowami w sprawie automatycznej wymiany informacji;

- b) zmianę klasyfikacji rodzaju dochodu na kategorie, które nie podlegają automatycznej wymianie informacji;
- c) dobór osób prawnych i struktur, które nie są objęte prawodawstwem Unii ani umowami w sprawie automatycznej wymiany informacji;
- d) wybór jurysdykcji, które posiadają nieodpowiednie lub słabe systemy egzekwowania przepisów dotyczących przeciwdziałania praniu pieniędzy. Obejmuje to również przypadki, w których brak jest przepisów pozwalających na identyfikację rzeczywistej własności podmiotów prawnych, w tym funduszy powierniczych, fundacji i jednostek specjalnego przeznaczenia, lub w których wykorzystuje się powierników lub pełnomocników do ukrycia tożsamości właściciela rzeczywistego.

E. Szczególne cechy rozpoznawcze powiązane z cenami transferowymi

1. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które nie są zgodne z zasadą ceny rynkowej lub wytycznymi OECD dotyczącymi cen transferowych, w tym dotyczącymi podziału zysku między poszczególnych członków tej samej grupy przedsiębiorstw.
2. Uzgodnienie lub szereg uzgodnień, które wchodzą w zakres automatycznej wymiany informacji dotyczących interpretacji indywidualnych o wymiarze transgranicznym, ale nie są raportowane ani nie podlegają wymianie informacji.”