



## Assessing BEPS: Origins, Standards and Responses

Prof. Dr. Luc De Broe (KU Leuven)  
Holder of the Deloitte Chair in International & EU Tax Law  
Partner Laga, Brussels

Tom Jansen  
Head of Section - International Income Taxes - Multilateral  
Staff Department Strategic Expertise and Support  
FPS Finance Belgium  
Lector Master Fiscaliteit KU Leuven

IFA, 15 november 2016



## Internationale omkadering

### Prominente rol G20 inzake global tax governance

- **1<sup>ste</sup> pijler: Transparency & Exchange of Information (2009)**
  - Standaard setting: art. 26 OESO, AEOI, Beneficial Ownership
  - Mondiaal Forum on Transparency & Exchange of Information
    - Aansluiting impliceert commitment t.a.v. standaarden
    - Handhaving standaard via proces van peer review en (black)listing
    - Actueel: 138 jurisdictions
- **2<sup>de</sup> pijler: BEPS (2013)**
  - Output 15 acties: minimum standaarden, "reinforced standards", aanbevelingen en best practices
  - Commitment van 46 OESO/G20-landen
  - Peer review van 5 minimum standaarden (met listing non-compliant countries)
  - Verbreding via Inclusive Framework (toetreding zgn. BEPS-Associates)
    - Nu: 88 landen (o.m. HK, Jersey, Lie, eiland Man, Monaco, Panama, Seychellen en Singapore)
    - Begin 2017 wellicht commitment > 100 landen (evolutie naar World Tax Organisation?)
- **3<sup>de</sup> pijler: Tax certainty / Bijdrage belastingsysteem aan economische groei & innovatie (2017)**

## Participatie en publieke consultatie

- BEPS-actiepunten onderhandeld in 9-tal werkgroepen
  - 10-tal experten FOD Fin betrokken
  - Consultatie:
    - Informele consultatie met bedrijfsleven op Belgisch niveau
    - Formele interimconsultatie door OESO
- Ingenomen standpunten steeds afgestemd met kabinet MvF
- Steering via informele “BEPS-coördinatiegroep” binnen FOD Fin
  - Soepele afstemming, informatiedoorstroming en opvolging implementatie
  - Samenstelling:
    - Experten BEPS-werkgroepen
    - Leden kabinet
    - Permanente vertegenwoordigers OESO en EU
    - Leden DVB
    - AAFisc

## “Situation as is” bij begin BEPS Project

- Belgische “*niche*”-beleid
- Verklaring Min v Fin Kamer dd. 11/12/14: “*België heeft als lid van de EU weinig ruimte om een eigen economische politiek te voeren*” en “*het opgeven van ons niche-belied is niet wenselijk*”

## "Situation as is" – enkele cijfers

### Overwinstrulings

	Aantal aanvragen	Onontvankelijk / Afgewezen / Hangende	Goedkeurende beslissing
2005	3	0	3
2006	4	0	4
2007	4	0	4
2008	8	0	8
2009	3	0	3
2010	7	0	7
2011	9	0	9
2012	14	0	14
2013	10	1	9
2014	10	4	6
2015	1	1	0
<b>TOTAAL</b>	<b>73</b>	<b>6</b>	<b>67</b>

Bron: Parlementaire vraag nr. 819 dd. 18 februari 2016.

KU LEUVEN

5

## "Situation as is" – enkele cijfers

### Octrooiaftrek

#### Totaal aantal ondernemingen dat geniet van de Belgische octrooiaftrek

	Aanslagjaar					
	2011		2012*		2013*	
<b>KMOs (Art. 15 W.Venn.)</b>	54	26,79%	61	26,07%	61	22,34%
<b>Andere ondernemingen</b>	148	73,21%	173	73,93%	212	77,66%
<b>TOTAAL</b>	<b>202</b>	<b>100,00%</b>	<b>234</b>	<b>100,00%</b>	<b>273</b>	<b>100,00%</b>

\*Voorlopige cijfers

Bron: Parlementaire vraag nr. 407 dd. 17 juni 2015.

KU LEUVEN

6

## "Situation as is" – enkele cijfers

### Octrooiaftrek

#### Totaalbedrag aan genoten octrooiaftrek (KEUR)

	Aanslagjaar					
	2011		2012*		2013*	
<b>KMOs (Art. 15 W.Venn.)</b>	2.058.777	0,27%	3.821.201	0,65%	5.374.886	0,47%
<b>Andere ondernemingen</b>	763.658.339	99,73%	581.150.884	99,35 %	1.142.750.102	99,53%
<b>TOTAAL</b>	765.717.116	100,00%	584.972.085	100,00%	1.148.124.988	100,00%

\*Voorlopige cijfers

Bron: Parlementaire vraag nr. 407 dd. 17 juni 2015.

KU LEUVEN

7

## "Situation as is" – enkele cijfers

### Notionele interestaftrek

#### Totaalbedrag aan genoten octrooiaftrek (KEUR)

	Aanslagjaar				
	2008	2009	2010	2011	2012*
<b>KMOs (Art. 15 W.Venn.)</b>	9.783.711	13.326.512	12.810.616	14.772.407	16.742.437
<b>Andere ondernemingen</b>	2.944.359	4.053.038	4.104.325	4.661.595	5.193.628
<b>TOTAAL</b>	12.728.070	17.379.549	16.914.942	19.434.002	21.936.065

\*Voorlopige cijfers

Bron: Parlementaire vraag nr. 407 dd. 17 juni 2015.

KU LEUVEN

8

## Druk op het “niche”-beleid – naar een VenB hervorming?

- **Niche-beleid komt onder internationale druk te staan**
  - VenB hervormingen in EU Lidstaten (UK, NL, Lux etc.) en CH: drastische tariefverlagingen meestal met verbreding belastbare basis
  - Staatsteun en CoC-onderzoeken naar EU patent box-regimes (inclusief Belgische octrooi-aftrek) > OESO Actie 5 (zie infra)
  - US Model Treaty revision (mei 2015): US maatregelen tegen partnerlanden met notionele (interest)afrekken
  - EU Commissie-beslissing excess profit regime is verboden staatssteun 11/1/2016
  - Anti Tax Avoidance Directive (ATAD) 12/7/2016
- **Voorstel tot hervorming VenB**
  - aanzienlijke tariefverlaging
  - verbreding basis o.a. door afschaffing niches die niet in overeenstemming zijn met OESO/EU-acties en door EU opgelegde ATAD-maatregelen

9

KU LEUVEN

## Bestaande (Belgische) anti-BEPS maatregelen

- Art. 26 (abnormale en goedgunstige voordelen)
- Art. 185 §2 (arm's length principe)
- Art. 18 §4 (herkwalificatie van interesten op voorschotten)
- Art. 198 §11 (thin cap)
- Art. 307 §1 (rapportering betalingen aan belastingparadijzen)
- Art. 54 (niet-aftrekbaarheid betalingen aan belastingparadijzen)
- Art. 203 §1 + §5 (DBI – kwalitatieve voorwaarde)
- Art. 344 §1 + §2 (GAAR – niet tegenstelbaarheid bepaalde transacties)

10

KU LEUVEN

## BEPS Implementatie

### Actie 2 – Hybrid mismatches

- België is gehouden tot implementatie Moeder-Dochterrichtlijn
  - Wet dd. 7 november 2016 (+ Moeder-Dochterrichtlijn GAAR)
- Art. 9 ATAD + ontwerprichtlijn “ATAD 2”
  - Deadline: 31.12.2018

### Actie 3 – CFC

- Art. 7 + 8 ATAD
- Intrekking voorbehoud op OESO Model en afschaffing Art. 344 §2 WIB

### Actie 4 – Interest limitations

- Art. 4 ATAD
  - Huidige nationale maatregelen “even doeltreffend” (art. 11 *in fine* ATAD)?

**Deze maatregelen maken deel uit van de geplande hervorming van de vennootschapsbelasting**

KU LEUVEN

9

## BEPS Implementatie

### Actie 5 – Harmful tax practices

- Afschaffing van de octrooiaftek (W. 3 augustus 2016) – grandfathering tot 30 juni 2021
- Wetgevende initiatieven in lijn met de “Modified Nexus Approach” ongoing
  - Welke uitgaven kwalificeren?
  - Welke inkomsten komen in aanmerking?
  - Toepassing van een uplift?
  - Aftrekpercentage?
  - Anti-misbruikmaatregelen?

### Actie 6 – No treaty benefits in inappropriate circumstances

- PPT, maar geen LOB
- Saving clause
- Wijziging preambule en beleidsoverwegingen i.v.m. dubbele niet-belasting
  - Artikel 22 Belgisch Modelverdrag – problematiek m.b.t. interpretatie “belastbaarheid” vs. “effectief belast”
- Overeenkomst België-Japan dd. 12 oktober 2016

KU LEUVEN

10

## • BEPS Implementatie

### Actie 7 - Artificial Avoidance of PE-status

- In essentie 3 voorstellen:
  - 1) Commissionairstructuren: speelt afhankelijk vertegenwoordiger belangrijke rol bij totstandkoming contract?
    - ✓ Overeenkomst België-Japan dd. 12 oktober 2016: opgenomen
    - ✓ Optie voor art. 12 en 15 MLI ?
  - 2) Negatieve vaste inrichting (incl. anti-fragmentatieregel)
    - ✓ Overeenkomst België-Japan dd. 12 oktober 2016: opgenomen
    - ✓ Optie voor art.13 MLI ? Variant A of B?
  - 3) Opsplitsen van contracten
    - ✓ Overeenkomst België-Japan dd. 12 oktober 2016: NIET opgenomen
    - ✓ Optie voor art. 14 MLI ?

## BEPS Implementatie

### Actie 8 tot 10 - Aligning Transfer Pricing outcomes with value creation

- ALP bevestigd
- MVF: nieuwe TP-Guidelines dynamisch interpreteren en toepassen op lopende audits

### Actie 13 – Country by Country reporting

- Nieuw Art. 321/1 tot en met 321/7 WIB:

	Drempel	Wanneer? (jaarrekening 31/12/16)	Betrokken groepen
<b>CbC- report</b>	Vanaf 750 mio geconsolideerde omzet	31.12.2017	+/- 55
<b>Master file</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Omzet &gt; 50 mio <i>of</i></li> <li>• Balanstotaal &gt; 1 mia <i>of</i></li> <li>• Personeel &gt; 100 FTE</li> </ul>	31.12.2017	+/- 3000
<b>Local file</b>	Idem, maar deel 2 enkel indien > 1 mio cross border verbonden transacties	Met aangifte VenB (deel 2 pas vanaf aj. 2018!)	< 3000

## Multilateral Instrument (Actie 15)

- MLI onderhandeld in “Ad Hoc Groep” van bijna 100 landen
- Vnl. implementatie acties 6, 7 en 14 (waarvan 2 minimumstandaarden)
- Flexibiliteit:
  - Optie om verdragen uit te sluiten
  - Mogelijkheid om voorbehoud te maken
- Keuzes moeten bilateraal matchen
- Timing:
  - Eind november: tekst MLI publiek
  - Vanaf februari 2017: speeddating tussen landen (met oog op matching keuzes)
  - Juni 2017: ondertekening
- Integratie in nieuw OESO-Model 2017 (+ nieuwe commentaar)

## Multilateral Instrument (Actie 15)

- **Bindende arbitrage (art. 18 tot 26)**
  - = aandachtspunt voor België
  - Gedetailleerde uitwerking met veel optionaliteiten (art. 18 tot 26)
    - Regels m.b.t. termijnen, aanwijzing arbiters, vertrouwelijkheid procedure,...
    - België: voorkeur voor onbeperkt toepassingsgebied
  - Default rule: “baseball-arbitrage” (alternatief: “independant opinion”)
  - Arbitragebeslissing bindend, tenzij:
    - Uitvoering niet aanvaard door belastingplichtige
    - Beslissing ongeldig verklaard door nationale rechter
  - Mogelijkheid om van arbitragebeslissing af te wijken mits akkoord binnen 3 m.
  - Quid met bestaande arbitragebepalingen (bijv. met USA, UK, Polen, Zwi)?



## Multilateral Instrument (Actie 15)

- **Resterende bepalingen**
  - Actie 2 (hybrids)
    - Transparante entiteiten: voorkomen dubbele (niet-)heffing (art. 3)
    - Tie breaker dual residence: onderling overleg (art. 4)
    - Verrekeningsmethode (art. 5)
  - Om volledig te zijn:
    - Dividendoverdrachten (art. 8)
    - Meerwaarden op aandelen vastgoedvennootschappen (art. 9)
    - Antimisbruikbepaling m.b.t. winst toerekenbaar aan VI in 3<sup>de</sup> landen (art. 10)
    - Regeling onderling overleg (art. 16) → minimumstandaard
    - Verplichting tot correlatieve aanpassing (art. 17)

## Conclusie

### **BEPS heeft in vele opzichten een impact op de Belgische fiscale omkadering**

- Nationale bepalingen dienen te worden gewijzigd, verscherpt of toegevoegd
- Herziening van de verdragspolitiek met als nieuw gegeven het multilateraal instrument
- Transfer pricing-regulering en documentatie

### **Daarnaast speelt de EU een belangrijke rol in het afdwingen van BEPS**

- ATAD (1 + 2) = omzetting OESO soft law in EU hard law
- Staatssteuninitiatieven

### **Bij de Belgische beleidsmakers lijkt een wijziging in de mindset te worden waargenomen**