



Taxlab 2017

Alles over het BEPS Multilateraal Instrument

Hans Mooij & Bert van der Kloek, 28 maart 2017

Alles over het BEPS Multilateraal Instrument

Stellingen

- (1) Er kan niet op worden vertrouwd dat autoriteiten in onderlinge overlegprocedures (MAP) gevallen van dubbele belasting altijd en op een faire manier oplossen.
- (2) Ondernemingen zouden vaker autoriteiten verzoeken om onderlinge overlegprocedures (MAP) wanneer zij mochten deelnemen in de procedure.
- (3) Wanneer ondernemingen mochten deelnemen in onderlinge overlegprocedures (MAP) zouden zij meer bereid zijn te investeren in het vergaren en beschikbaar stellen aan autoriteiten van gegevens - bijv. een waardecreatie analyse (VCA) - ten behoeve van de procedure.

TaxLab 2017

Alles over het BEPS Multilateraal Instrument

1. BEPS Action 14, oplossing van internationale belastinggeschillen
2. Waarom een multilaterale arbitrageregeling nodig is – de harde feiten
3. Het BEPS Multilateraal Instrument (MLI)
4. Belangrijkste punten van de MLI arbitrageregeling
5. De “kleine lettertjes” in de MLI arbitrageregeling
6. Rol van belastingplichtigen in een arbitrageprocedure
7. Het TRIBUTE initiatief



Bindende arbitrage kan een “game changer” worden ...

Maar dan moet het in de praktijk wel goed kunnen werken

BEPS Action 14, oplossing van internationale belastinggeschillen

- “Minimum standards” en “best practices” voor de procedure voor onderling overleg (MAP), art. 25 OESO modelverdrag
- OESO “peer review” en “monitoring” van de praktijk in lidstaten en deelnemende niet-lidstaten
- OESO FTA MAP Forum voor uitwisseling van “best practices”
- OESO Inclusive Framework voor bewustwording van niet-lidstaten wereldwijd
- BEPS MLI regeling voor “corresponding adjustments”, art. 9(2) OESO model
- BEPS MLI optionele regeling voor bindende arbitrage

Waarom een multilaterale arbitrageregeling nodig is – de harde feiten

- Arbitrageregelingen nog maar in ca. 200 van 5000+ belastingverdragen
- Meestal niet geïmplementeerd met procedureregels, of alleen gebrekkig zoals de EU Arbitrage Conventie (bijv. geen termijnen en “appointing authority”)
- Klein aantal arbitrages tot nu toe: < 15, uitsluitend EU en VS/Canada
- Elk jaar meer nieuwe MAP zaken: in 2015 OESO ca. 2500 en EU 439 (alleen transfer pricing), die ook langer duren: in 2015 OESO gemiddeld 20,47 en EU minstens 30 maanden
- Grote achterstand aan potentiële arbitragezaken in EU: 684 in 2015
- Algemene verwachting van veel nieuwe geschillen vanwege BEPS

Het BEPS Multilateraal Instrument (MLI)

- Omvat alle verdrag gerelateerde resultaten van het BEPS project
- Officiële ondertekening ceremonie op 7 juni in Parijs
- Wijzigt alleen bestaande belastingverdragen die door landen zelf zijn aangewezen
- Complex systeem van regels, opties, voorbehouden en bezwaren tegen voorbehouden
- “Speed matching” sessie in februari
- Afzonderlijke onderhandeling over de arbitrageregeling met 20 landen, waaronder alle grotere OESO lidstaten

Belangrijkste punten van de MLI arbitrageregeling

- Bindende arbitrage op verzoek van belastingplichtige conform art. 25(5) OESO model
- Procedure default regel: “baseball” of “independent opinion”
- Ongeregeld zijn gebleven, als belangrijkste: positie van belastingplichtigen, hoorzittingen, zaak administratie, en publicatie van arbitrale beslissingen
- Voorbehouden zijn toegestaan, bijv.: geen oude zaken; 3 in plaats van 2 jaar wachttijd; alleen over bepaalde kwesties, zoals transfer pricing; niet over anti-misbruik bepalingen, of bij kwade trouw van belastingplichtige, of in geval van een eerdere uitspraak van een nationale rechter in dezelfde zaak
- Typisch resultaat van onderhandelingen, niet van een afgewogen analyse

De “kleine lettertjes” in de MLI arbitrageregeling

- Belastingplichtige moet minimum informatie leveren, vast te stellen bij MoU tussen autoriteiten, om arbitrage te kunnen verzoeken
- Schikking mogelijk tussen autoriteiten tijdens de arbitrage, of bij “reasoned opinion” zelfs nog binnen 3 maanden na een arbitrale beslissing
- Belastingplichtige mag een arbitrage beëindigen, bijv. vanwege een schikking met een autoriteit
- Implementatie van een arbitrale beslissing is onderdeel van MAP
- Belastingplichtige moet na afloop instemmen met de implementatie MAP en moet afzien van elke nationale bezwaar- of beroepsprocedure

Rol van belastingplichtigen in een arbitrageprocedure

- Ongeregeld in het MLI, overgelaten aan nadere bilaterale MoU's
- Belastingplichtigen zijn geen partij in arbitrages, hooguit getuige
- Recht op "fair trial"?
- Inbreng van belastingplichtigen helpt arbiters en kan het proces versnellen
- Noodzaak van meer informatie door belastingplichtigen ten behoeve van MAP en arbitrage, in ruil voor transparantie en "feedback" door autoriteiten
- "Holistische" benadering van voorkomen en oplossen van geschillen: APA, internationale tax ruling, MAP en arbitrage

Het TRIBUTE initiatief

- Mondiaal initiatief van top experts in internationaal belastingrecht
- Samenwerking met het Permanente Hof van Arbitrage van het Vredespaleis
- Ronde tafel conferenties met autoriteiten, bedrijfsleven, adviespraktijk en wetenschap
- Modelprocedures voor arbitrage en mediation
- Lijst van experts beschikbaar als arbiter of mediator
- Proefprocedures



Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee (“DTTL”), its network of member firms, and their related entities. DTTL and each of its member firms are legally separate and independent entities. DTTL (also referred to as “Deloitte Global”) does not provide services to clients. Please see www.deloitte.nl/about for a more detailed description of DTTL and its member firms.

Deloitte provides audit, consulting, financial advisory, risk management, tax and related services to public and private clients spanning multiple industries. Deloitte serves four out of five Fortune Global 500® companies through a globally connected network of member firms in more than 150 countries bringing world-class capabilities, insights, and high-quality service to address clients’ most complex business challenges. To learn more about how Deloitte’s approximately 225,000 professionals make an impact that matters, please connect with us on Facebook, LinkedIn, or Twitter.

This communication contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities (collectively, the “Deloitte Network”) is, by means of this communication, rendering professional advice or services. Before making any decision or taking any action that may affect your finances or your business, you should consult a qualified professional adviser. No entity in the Deloitte Network shall be responsible for any loss whatsoever sustained by any person who relies on this communication.