

DAC 6

Nieuwe verplichtingen in de strijd tegen
agressieve belastingplanning

2 maart 2021

Nieuwe verplichtingen in verband met de EU-richtlijn betreffende de automatische uitwisseling van inlichtingen op het gebied van de belastingen met betrekking tot de rapportering van meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies.

► CONTEXT

De Europese Unie heeft een nieuwe richtlijn uitgevaardigd, DAC 6 genaamd, die **meer fiscale transparantie en een betere samenwerking tussen de lidstaten beoogt**.

Onlangs zijn bij diverse schandalen fiscale optimalisatieregelingen van grote multinationals (meer bepaald de GAFA's) aan het licht gekomen. De winsten werden kunstmatig overgeheveld naar belastingparadijzen om op die manier zo goed als geen belasting te moeten betalen. De structuren voor belastingplanning zijn uiterst complex en maken handig gebruik van de toegenomen mobiliteit van kapitaal en personen. De nationale economieën en markten zijn de afgelopen jaren almaar sneller in elkaar overgevoerd, waardoor het internationale belastingstelsel, dat meer dan een eeuw geleden werd ontworpen, op de proef wordt gesteld.

De uitholling van de soevereine belastinginkomsten staat centraal in het overheidsbeleid. Nu de begrotingstekorten door de crisis de pan uit rijzen is dat thema meer dan ooit actueel.

► INZETTEN OP BETERE FISCALE TRANSPARANTIE

De OESO en de G20 ijveren al sinds 2015 voor een eerlijke, transparante fiscaliteit. Met hun verslag over de strijd tegen belastingontduiking en winstverschuiving (Base Erosion and Profits Shifting of "BEPS") streven ze naar een harmonisering van de nationale regels, fiscale transparantie en betere uitwisseling van gegevens tussen de landen zodat winsten kunnen worden belast waar ze tot stand komen.

Actiepunt 12 van dit verslag beoogt onder meer het creëren van **verplichte, multilaterale openbaarmakingsregels** die specifiek gericht zijn op het identificeren van internationale belastingconstructies en het verhelpen van tekortkomingen in de uitwisseling van bankgegevens.

Het is in die context dat de Raad van de Europese Unie op 25 mei 2018 de zesde richtlijn inzake administratieve samenwerking (Directive for Administrative Cooperation of 'DAC 6') heeft aangenomen, die de verplichting oplegt om bepaalde, potentieel agressieve grensoverschrijdende regelingen aan te geven.

Deze bepalingen zijn in Luxemburg omgezet bij de wet van 25 maart 2020 betreffende grensoverschrijdende regelingen waarvoor een verklaring vereist is, bekendgemaakt in Mémorial A - nr. 192 van 26 maart 2020 (hierna "de wet" genoemd), waarvan de toepassingstermijnen zijn gewijzigd bij de wet van 26 juli 2020.

► WIE HEEFT MELDINGSPLICHT?

Om toegang te krijgen tot de informatie doet DAC 6 een beroep op **de 'intermediairs'** (tussenpersonen zoals advocaten, accountants, banken, managers) die deze informatie in hun bezit kunnen hebben. De verplichting om gegevens te verzamelen en over te maken aan de bevoegde belastingautoriteiten berust bij die intermediairs of, als er geen rapporterende tussenpersoon is, bij de belastingplichtige die baat heeft bij de fiscale regeling.

Een kanttekening hierbij is evenwel dat de intermediairs in sommige gevallen worden beschermd door het beroepsgeheim. Zij zijn dan niet verplicht zijn om de geïdentificeerde regeling te melden. In België genieten de advocaten die bescherming, in Luxemburg zijn het de advocaten, de bedrijfsrevisoren (vooral van BIG 4) en de boekhouders.

Dergelijke door het beroepsgeheim beschermde tussenpersonen zijn dan echter nog steeds verplicht om de andere intermediairs van de regeling, die niet door het beroepsgeheim worden beschermd (of indien een dergelijke tussenpersoon niet is geïdentificeerd: de belastingplichtige zelf) in kennis te stellen aangezien zij de rapportageverplichtingen met betrekking tot de regeling dienen na te komen.

Zo zal Banque Degroef Petercam Luxembourg S.A. (hierna "de Bank"), wanneer zij als intermediair optreedt in een regeling die onder DAC 6 valt, vanaf 1 januari 2021 verplicht zijn alle informatie waarover zij beschikt mee te delen aan de fiscus. Als de bank dat niet doet, stelt ze zich bloot aan sancties. In Luxemburg kan de boete bij niet-melding bijvoorbeeld oplopen tot 250.000 euro.

► WAT MOET WORDEN GEMELD?

Alleen potentieel agressieve grensoverschrijdende regelingen moeten worden gemeld. Om intermediairs te helpen bij het verzamelen van informatie voorziet DAC 6 in een **lijst met wezenskenmerken** om te bepalen of een regeling al dan niet potentieel agressief is.

Deze wezenskenmerken kunnen in vele situaties worden gebruikt, gaande van verrekenprijkswesties en het omzeilen van de gegevensuitwisseling in het kader van CRS, tot het gebruik van regelingen waarvan het belangrijkste voordeel een gunstiger belastingtarief is.

Sommige wezenskenmerken geven aanleiding tot meldingsplicht indien blijkt dat een gunstiger fiscaal regime het belangrijkste voordeel is, of een van de belangrijkste voordelen, waarop een persoon redelijkerwijs uitzicht krijgt dankzij de regeling.

Indien uit het geheel van feiten en omstandigheden evenwel blijkt dat het belangrijkste voordeel, of de belangrijkste voordelen, van een structurering een ander doel is dan een gunstiger fiscaal regime, dan moet de regeling niet worden gemeld.

Belasting over de toegevoegde waarde ("BTW"), douanerechten, accijnzen en socialezekerheidsbijdragen vallen niet onder deze richtlijn.

► HOE SNEL?

Sinds 1 januari 2021 is de Bank verplicht de Luxemburgse directe belastingautoriteiten binnen een **termijn van 30 dagen** alle informatie te verstrekken waarvan zij kennis heeft, die zij bezit of waarover zij zeggenschap heeft met betrekking tot grensoverschrijdende regelingen, te beginnen op :

- a) de dag volgende op de beschikbaarstelling voor implementatie van de meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie. Beschikbaarheid wordt geacht te hebben plaatsgevonden wanneer de Bank de contractuele documenten aan de betrokken belastingplichtige heeft overhandigd of op andere wijze aan hem ter beschikking heeft gesteld; of
- b) de dag na de dag waarop de meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie gereed is voor implementatie, of
- c) het ogenblik dat de eerste fase van de implementatie van de meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie is voltooid, naar gelang van wat zich het eerst voordoet.

De Bank is tevens gehouden de inlichtingen te verstrekken binnen 30 dagen te rekenen vanaf de dag volgend op die waarop zij rechtstreeks of door bemiddeling van andere personen hulp, bijstand of advies heeft verleend.

Voor regelingen waarvan de eerste fase tussen 25 juni 2018 en 30 juni 2020 is uitgevoerd, moet de Bank de informatie uiterlijk op 28 februari 2021 doorgeven.

Voor regelingen waarvan de eerste fase tussen 1 juli 2020 en 31 december 2020 is uitgevoerd, dient de Bank de informatie uiterlijk op 31 januari 2021 in.

De verstrekte informatie moet de lidstaten in staat stellen gerichte belastingcontroles uit te voeren of zelfs de aanzet te geven tot wetshervormingen om de via DAC 6 vastgestelde leemten op te vullen.

Disclaimer

De informatie in dit document is uitsluitend bedoeld ter informatie en kan op geen enkele wijze worden beschouwd als advies. Deze e-mail is eigendom van Banque Degroof Petercam Luxembourg S.A. ("de Bank") en mag in geen geval worden gekopieerd, verspreid of gepubliceerd, zelfs niet gedeeltelijk, zonder de voorafgaande en uitdrukkelijke toestemming van de Bank. De Bank heeft dit document met de grootste zorg opgesteld en handelt in het belang van haar cliënten zonder enig resultaat of winst na te streven. Deze informatie is gebaseerd op bronnen die door de Bank betrouwbaar worden geacht, hetgeen echter geen garantie inhoudt voor de juistheid of volledigheid ervan.