

EU COMMISSION ANNOUNCES FINAL DECISIONS ON STATE AID INVESTIGATION INTO THE NETHERLANDS AND LUXEMBOURG TAX RULINGS

State Aid – Tax Rulings – The Netherlands – Luxembourg

On October 21, 2015 the European Commission announced its final decisions on its State aid investigations into **transfer pricing rulings** granted by the Netherlands and Luxembourg to companies in the Starbucks and Fiat Finance groups, respectively. These decisions confirm the Commission's preliminary view that the **rulings** in question involved State aid. This aid has now been determined to be incompatible with the internal market, and must be recovered (with interest) by the relevant national authorities from the beneficiaries of the aid.

BACKGROUND

The Commission announced its preliminary conclusions in the present two cases in June 2014. Similar investigations have been launched in respect of possible State aid granted by Ireland and Luxembourg to companies in the Apple and Amazon groups, respectively. In December 2014 the Commission ordered all Member States to list all the tax rulings issued since January 1, 2010, and in June 2015 requested 15 Member States to provide detailed information on some of their rulings. The investigations of tax rulings (primarily **APAs**) is one of three relevant EU initiatives in the areas of tax transparency and tackling harmful tax competition between Member States and tax avoidance. A related but separate development is the recent agreement on the exchange of information on tax rulings between Member States and the Commission.

The Commission is required by EU law to review state aid granted by Member States and, **if it finds that the aid is incompatible with the internal market, to order the Member State concerned not to put it into effect, or to abolish or alter it, or order the beneficiary to repay such aid within a prescribed timeframe**. Broadly speaking, aid is incompatible with EU law if it distorts competition by, for example, favouring certain undertakings thus affecting trade

DECIZIILE FINALE EMISE DE COMISIA EUROPEANĂ ÎN URMA INVESTIGĂRII AJUTOARELOR DE STAT ÎN CADRUL SOLUȚIILOR FISCALE EMISE DE OLANDA ȘI LUXEMBURG

Ajutoare de stat – Soluții fiscale – Olanda - Luxembourg

În data de 21 octombrie 2015, Comisia Europeană a anunțat deciziile finale în urma investigațiilor privind ajutoare de stat acordate de Olanda și Luxemburg unor societăți din cadrul grupurilor Starbucks și Fiat Finance prin intermediul unor **Acorduri de Preț în Avans (APA)**. Aceste decizii confirmă opinia preliminară a Comisiei, conform căreia **acordurile de preț în avans (APA)** în cauză implică ajutoare de stat. În plus, s-a concluzionat că aceste ajutoare de stat sunt incompatibile cu piața comună, și trebuie să fie recuperate (cu dobândă) de către autoritățile naționale competente de la beneficiarii ajutoarelor de stat respective.

CONTEXT

În iunie 2014, Comisia a anunțat concluziile sale preliminare cu privire la cele două cazuri. Anchete similare au fost demarate cu privire la posibile ajutoare de stat acordate de Irlanda și Luxemburg către societăți din cadrul grupurilor Apple și Amazon. În decembrie 2014, Comisia a solicitat tuturor statelor membre să prezinte toate soluțiile fiscale emise începând cu 1 ianuarie 2010 iar, în iunie 2015, a solicitat unui număr de 15 state membre să furnizeze informații detaliate cu privire la anumite soluții fiscale. Investigațiile privind soluțiile fiscale, în special **APA**-urile, reprezintă una dintre cele trei inițiative importante ale Uniunii Europene (UE) în domeniul transparenței fiscale și al combaterii concurenței fiscale neloiale între statele membre precum și a evaziunii fiscale. Un proiect asemănător, dar separat, este reprezentat de recentul acord privind schimbul de informații cu privire la soluțiile fiscale între statele membre și Comisia Europeană.

Comisia este obligată de legislația existentă la nivelul UE să revizuiască ajutoarele de stat acordate de Statele Membre și, **în cazul în care constată că ajutoarele sunt incompatibile cu piața comună, trebuie să ceară Statului Membru respectiv să nu pună în aplicare măsura, să o elimine sau modifice, sau să solicite beneficiarului rambursarea ajutorului de stat primit într-un interval de timp prestabilit**. În termeni generali, ajutoarele de stat sunt incompatibile cu

between Member States, provided that it does not meet the conditions for Commission approval under the EU Treaty. Such aid is illegal and must be recovered by the Member State in question from its beneficiary.

THE DECISIONS

Both decisions relate to **transfer pricing rulings** granted to the companies in question. The alleged state aid arises from the method laid down in the **rulings** for the calculation of the taxable basis. The Starbucks ruling concerns manufacturing activities and the Fiat ruling concerns financing activities. The Commission's view is that the **rulings** endorsed "artificial and complex methods" for computing the taxable basis that do not "reflect economic reality" and thereby grant a selective and unfair competitive advantage to those companies.

The Commission concluded that both **rulings** constitute state aid that is incompatible with EU law. The decisions require the Netherlands and Luxembourg to recover the aid from the companies in question, and provide a specific methodology for calculating this. The aid that will be recovered from the two groups will be calculated as the difference between what the company paid and what it would have paid without the tax ruling. The Commission estimates the total amount for each company to be EUR 20-30 million.

NEXT STEPS

These decisions form part of the standard state aid investigation procedure. The non-confidential parts of the decision are expected to be published in the next few months. Final decisions on the other two investigations are still awaited. It is now open to the Member States or the companies in question to appeal the decisions before the Court of Justice of the European Union. The Dutch government has reacted by saying that it is surprised at the Commission's decision on the Starbucks case and that it considers that the international guidelines have been properly followed. The Dutch government will consider the decision carefully and will inform the Dutch parliament within a few weeks of its findings and possible next steps. The Luxembourg government has made similar statements.

EU TAX CENTRE COMMENT

These decisions are clearly a significant step in the Commission's efforts to improve transparency and combat aggressive tax planning. **Whether the rulings in question will ultimately be considered to constitute state aid will now depend on whether the decisions are appealed to the**

legislația Uniunii Europene în cazul în care denaturează concurența prin, de exemplu, favorizarea anumitor aranjamente, afectând astfel schimburile comerciale între statele membre, în condițiile în care nu sunt îndeplinite condițiile pentru primirea aprobării Comisiei Europene în baza Tratatului UE. Astfel de ajutoare sunt ilegale și trebuie să fie recuperate de către Statul Membru în cauză de la beneficiarul acestora.

DECIZIILE

Ambele decizii se referă la **APA-uri** acordate celor două societăți în cauză. Presupusele ajutoare de stat rezultă din metoda prevăzută în cadrul **APA** cu privire la calcularea bazei impozabile. **APA** obținută de societatea Starbucks privește activitățile de producție, iar cel obținut de societatea Fiat este în legătură cu activități de finanțare. Punctul de vedere al Comisiei este acela că **APA-urile** respective au încurajat "metode artificiale și complexe" pentru calcularea bazei impozabile, metode care nu "reflectă realitatea economică" și, prin urmare, acordă un avantaj competitiv selectiv și inechitabil acelor societăți.

Comisia a concluzionat că ambele **APA** constituie ajutoare de stat, incompatibile cu legislația existentă la nivelul UE. Deciziile impun Olandei și Luxemburgului recuperarea ajutoarelor de la cele două societăți și oferă o metodologie specifică pentru calcularea sumelor de recuperat. Ajutoarele care vor fi recuperate de la cele două societăți vor fi calculate ca diferență între ceea ce societățile au plătit (ca și impozite și taxe) și ceea ce ar fi plătit în situația în care **APA-urile** nu ar fi fost acordate. Comisia estimează că suma totală de recuperat de la fiecare societate va fi de 20-30 de milioane de Euro.

PAȘII URMĂTORI

Aceste decizii fac parte din procedura standard de investigare a ajutoarelor de stat. Se preconizează că secțiunile neconfidențiale ale deciziei vor fi publicate în următoarele luni. Încă sunt așteptate deciziile finale în cazul altor două investigații similare. Statele membre sau societățile în cauză au acum opțiunea de a contesta deciziile în fața Curții de Justiție a Uniunii Europene. Guvernul olandez a declarat că este surprins de decizia Comisiei cu privire la cazul Starbucks, considerând că liniile directoare internaționale au fost urmate în mod corespunzător. În termen de câteva săptămâni, Guvernul olandez va analiza cu atenție decizia și va informa Parlamentul olandez cu privire la concluziile sale și posibilitățile pașii de urmat. Guvernul luxemburghez a făcut declarații similare.

COMENTARIILE CENTRULUI FISCAL UE

Aceste decizii reprezintă, în mod cert, un pas important privind eforturile Comisiei de a îmbunătăți transparența și de a combate planificarea fiscală agresivă. **Dacă APA-urile în cauză vor fi considerate, în final, a reprezenta ajutoare de stat, sau nu, depinde acum de contestarea deciziilor la**

Court of Justice of the European Union. The recovery of state aid is a politically sensitive issue and there have been calls in the European Parliament for aid not to be given to the Member States that granted the state aid, but instead for this aid to be diverted to, for example, the EU budget. The latter is not currently possible and requires modification of the EU Treaty, which is unlikely at the moment.

Curtea de Justiție a Uniunii Europene. Recuperarea unui ajutor de stat este o problemă sensibilă din punct de vedere politic și au existat solicitări în Parlamentul European de a nu acorda ajutoare Statelor Membre care au acordat astfel de ajutoare de stat, ci de a redirecționa ajutoare, de exemplu către bugetul UE. Aceasta din urmă nu este în prezent o opțiune și necesită modificări la nivelul Tratatului UE, fapt care este puțin probabil să se întâmple în acest moment.

KPMG comment:

It is important that the Groups involved in obtaining of APAs take also into consideration, based on the transactions' substance and the reasonableness of the related remuneration, the provisions of various applicable treaties or legislation, such as the UE legislation, in order to avoid their potential reclassification or rejection.

Strictly in relation to the APAs issued by the two countries, the Netherlands and Luxembourg, but not only, it is recommended their re-analysis by the Groups which obtained them from the perspective of the provisions of all applicable treaties and legislation.

Comentariu KPMG:

Este important ca grupurile de societăți implicate în obținerea de APA-uri, să aibă în vedere, în funcție de substanța tranzacțiilor și rezonabilitatea remunerației, și prevederile diverselor tratate sau legislații aplicabile, cum este, de exemplu, legislația existentă la nivelul UE, pentru evitarea unor eventuale recalificări sau respingeri ale acestora.

Strict în legătură cu acordurile de preț în avans emise de cele două state, Olanda și Luxemburg, dar nu numai, este recomandabilă re-analizarea acestora de către grupurile de societăți care le-au obținut, din prisma respectării prevederilor tuturor tratatelor și legislației aplicabile.

Contact

KPMG Romania SRL

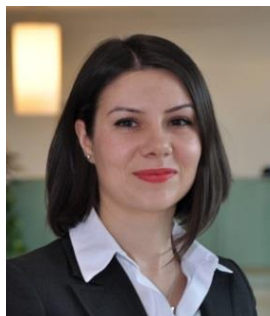
Victoria Business Park, DN1 Bucuresti - Ploiesti,
nr. 69-71, Sector 1, Bucuresti 013685, Romania, P.O. Box 18 – 191
Tel: +40 372 377 800 / Fax: +40 372 377 700
Internet: www.kpmg.ro



Ramona Jurubiță
Head of Tax and Legal
Services
KPMG Romania
rjurubita@kpmg.com



Teodora Alecu
Director, PhD, Transfer
Pricing Services
KPMG Romania
talecu@kpmg.com



Cristina Vasilescu (Voicu)
Senior Manager, Transfer
Pricing Services
KPMG Romania
cvoicu@kpmg.com



Liviu Gheorghiu
Manager, Transfer Pricing
Services
KPMG Romania
liviu@kpmg.com