

### EU Commission clarifies position on state aid and transfer pricing rulings

On 19 May 2016, the European Commission (hereinafter "EC") issued a communication clarifying whether certain tax rulings and settlements could constitute state aid, and hence potentially breach EU state aid legislation.

The communication is particularly relevant for taxpayers which seek advance rulings on their transfer pricing policies (Advance Pricing Agreements- APAs). The general guidelines on APAs are set out by the OECD, and the EC's communication clarifies that although the OECD does not make rulings on state aid, nevertheless APAs made in line with the OECD approach are unlikely to be considered state aid for the purposes of EU legislation.

However, the EC communication states that tax rulings could confer a selective advantage (and hence potentially breach state aid legislation) in certain circumstances, in particular when:

- The ruling has misapplied national tax law, and this results in a lower amount of tax.
- The ruling is not available to all undertakings in similar legal and factual situations.
- The tax administration applies a more favourable tax treatment compared to other taxpayers in similar legal and factual situations.

The latter case could include situations in which the tax authorities accept a transfer pricing arrangement that is not arm's length because the methodology endorsed by that ruling produces an outcome that departs from a reliable approximation of a market-based outcome or because the authorities accept indirect methods for calculation of profits when more direct methods are available.

The communication also emphasises that the conclusion of tax settlements may constitute state aid, especially if the amount of tax due has been reduced without clear justification, as in

### Comunicat emis de Comisia Uniunii Europene cu privire la "ajutoarele de stat" și acordurile fiscale privind prețurile de transfer

La data de 19 mai 2016, Comisia Europeană (denumită în continuare și "CE") a emis un comunicat cu privire la noțiunea de "ajutor de stat" și, în special, în ceea ce privește deciziile și compensările fiscale. De asemenea, comunicatul face referire la principiul „lungimii de braț” și la liniile directoare emise de OCDE cu privire la prețurile de transfer pentru a aprecia dacă deciziile de stabilire ale acestora constituie ajutor de stat.

Deși Comisia Europeană explică faptul că liniile directoare emise de OCDE nu abordează problematica "ajutorului de stat" în mod particular, comunicarea emisă evidențiază că este puțin probabil ca deciziile aliniate la recomandările OCDE să dea naștere la ajutorul de stat.

Comunicatul emis de CE a stabilit că deciziile fiscale conferă un avantaj selectiv, mai ales în următoarele situații:

- aplicarea greșită a deciziei în conformitate cu legislațiile fiscale naționale, acest lucru rezultând într-un impozit pe profit mai redus;
- decizia nu se aplică tuturor societăților în situații legale și faptice similare;
- autoritățile fiscale aplică un tratament mai favorabil unui contribuabil în comparație cu alți contribuabili care se regăsesc în situații legale și faptice similare.

În ceea ce privește punctul 3, de mai sus, poate exista situația în care autoritățile fiscale să accepte un acord de stabilire a prețurilor de transfer (precum APA) care să nu respecte principiul lungimii de braț datorită faptului că metodologia aprobată de această hotărâre produce un rezultat care se abate de la o aproximare fiabilă a unui rezultat bazat pe piață sau poate exista situația în care autoritățile acceptă metode indirecte de calcul atunci când sunt disponibile și metode directe.

the case of optimising the recovery of debt, or if the tax settlement has been concluded in a manner which is disproportionately to the benefit of the taxpayer.

The communication highlights two situations in particular which may represent selective advantages:

- a) If, in making disproportionate concessions to a taxpayer, the tax administration applies a more favourable discretionary tax treatment compared to other taxpayers in a similar factual and legal situation.
- b) If the settlement is contrary to the applicable tax provisions and has resulted in a lower amount of tax, outside a reasonable range.

However, in conclusion, APAs made in line with the OECD transfer pricing approach are unlikely to be considered state aid for the purposes of EU legislation.

În plus, în cadrul comunicării emise, CE evidențiază faptul că încheierea de soluții fiscale (precum APA) poate implica problematica ajutorului de stat, în special atunci când valoarea taxei datorate a fost redusă fără o justificare clară, așa cum se poate întâmpla în cazul optimizării procesului de recuperare al datoriilor, sau într-o manieră disproporționată în raport cu beneficiul contribuabilului.

Comunicarea evidențiază două situații particulare care pot reprezenta avantaje selective:

- a) Dacă, în cazul realizării de concesiuni disproporționate în cazul unui contribuabil, administrația fiscală aplică un tratament fiscal discreționar mai favorabil în comparație cu alți contribuabili, într-o situație similară din punct de vedere al faptelor și al condițiilor legale;
- b) Dacă acordul este contrar dispozițiilor fiscale aplicabile și a rezultat într-un impozit pe profit de plătit mai mic, în afara unui interval rezonabil.

Concluzionând, este puțin probabil ca deciziile fiscale (precum „APA”) care sunt în conformitate cu liniile directoare OCDE cu privire la prețurile de transfer să dea naștere unor ajutoare de stat.

## Contact

### KPMG Tax SRL

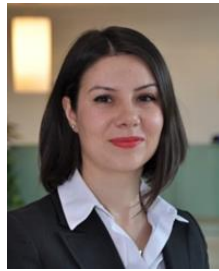
Victoria Business Park, DN1 Bucuresti - Ploiesti,  
nr. 69-71, Sector 1, Bucuresti 013685, Romania, P.O. Box 18 – 191  
Tel: +40 372 377 800 / Fax: +40 372 377 700  
Internet: [www.kpmg.ro](http://www.kpmg.ro)



**Ramona Jurubiță**  
Head of Tax and Legal  
Services  
KPMG în România  
[riurubita@kpmg.com](mailto:riurubita@kpmg.com)



**Teodora Alecu**  
Director,  
Transfer Pricing Services  
KPMG în România  
[talecu@kpmg.com](mailto:talecu@kpmg.com)



**Cristina Vasilescu (Voicu)**  
Senior Manager  
Transfer Pricing Services  
KPMG în România  
[cvoicu@kpmg.com](mailto:cvoicu@kpmg.com)



**Liviu Georghiu**  
Manager  
Transfer Pricing Services  
KPMG în România  
[liviugheorghiu@kpmg.com](mailto:liviugheorghiu@kpmg.com)



**Alexandra Ion (Ivan)**  
Manager  
Transfer Pricing Services  
KPMG în România  
[alexandraion@kpmg.com](mailto:alexandraion@kpmg.com)