

Mandatory Disclosure

Fair Play?

Formele kanttekeningen

Formele achtergrond

Richtlijn (EU) 2018/822 van de Raad van 25 mei 2018 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied met betrekking tot meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies

Richtlijn 2011/16/EU van de Raad van 15 februari 2011 betreffende de administratieve samenwerking op het gebied van de belastingen en tot intrekking van Richtlijn 77/799/EEG



Bijstandsrichtlijn

Kapstok voor steeds verdergaande verplichtingen belastingplichtigen:
Richtlijn 2014/107/EU van de Raad van 9 december 2014 tot wijziging
van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische
uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied

Invoering Common Reporting Standard (CRS)



Bijstandsrichtlijn als kapstok

Richtlijn (EU) 2015/2376 van de Raad van 8 december 2015 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied

Automatische uitwisseling van grensoverschrijdende rulings



Bijstandsrichtlijn als kapstok

Richtlijn (EU) 2016/881 van de Raad van 25 mei 2016 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied

Verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen tussen belastingautoriteiten met betrekking tot landenrapporten van multinationale ondernemingen



Verdere uitbreiding automatische inlichtingen uitwisseling

Richtlijn (EU) 2016/2258 van de Raad van 6 december 2016 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft toegang tot antiwitwasinlichtingen door belastingautoriteiten

Verplichting om belastingautoriteiten toegang te geven tot de customer due diligence-procedures die door financiële instellingen worden verricht op grond van Richtlijn (EU) 2015/849 (voorkoming van het gebruik van het financiële stelsel voor het witwassen van geld of terrorismefinanciering)



Internetconsultatie implementatiewetgeving

Gesloten, commentaren NOB en RB staat op de websites

NL kiest voor aanpassing Wet op de internationale bijstandsverlening bij de heffing van belastingen (WIB)

Geen afzonderlijke implementatiewet

Wel aanpassing AWR, nieuw feit



Aanpassingen WIB

WIB gaat verwijzen naar begrippen zoals die in de Richtlijn staan:

meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie, wezenskenmerk, intermediair, relevante belastingplichtige, verbonden onderneming, marktklare constructie en constructie op maat

Deze begrippen krijgen een Europeesrechtelijke interpretatie

Toetsing aan Grondwet en internationale verdragen



WIB

Implementatie van de bevoegdheden en verplichtingen tot fiscale informatieverstrekking die voor Nederland voortvloeien uit Europeesrechtelijke en internationale regelingen:

Europese richtlijnen (oorsprong Richtlijn 19 dec.1977, nr. 77/799 EEG)

Inlichtingenclausules in belastingverdragen

Fiscale informatie-uitwisselingsverdragen

Inlichtingenartikelen in de Koninkrijksregeling



WIB werkingssfeer

Directe belastingen

Heffing van belastingen

Verdragsbepalingen gaan voor bij strijd met WIB (Grondwet 93 en 94)

Deterrence valt buiten werking WIB?



Verschoningsrecht

Preambule: De Richtlijn kent belang toe aan het verschoningsrecht

Verschoningsgerechtigden zijn uitgezonderd van de meldingsplicht

Artikel 8 bis ter lid 5 van de Richtlijn bepaalt: 'Iedere lidstaat kan de noodzakelijke maatregelen nemen om intermediairs het recht op ontheffing van de verplichting tot het verstrekken van inlichtingen over een meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie te verlenen, wanneer de meldingsplicht een inbreuk zou vormen op het wettelijk verschoningsrecht conform het nationale recht van die lidstaat.'



Verschoningsrecht UK en DU

Each Member State may take the necessary measures to give intermediaries the right to a waiver from filing information on a reportable cross-border arrangement where the reporting obligation would breach the legal professional privilege under the national law of that Member State

Es darf auch nicht außer Acht gelassen werden, dass in bestimmten Fällen die Meldepflicht eines Intermediärs aufgrund einer gesetzlichen Verschwiegenheitspflicht nicht durchsetzbar ist oder gar kein Intermediär vorhanden ist



Verschoningsrecht Frans

Chaque État membre peut prendre les mesures nécessaires pour accorder aux intermédiaires le droit d'être dispensés de l'obligation de fournir des informations concernant un dispositif transfrontière devant faire l'objet d'une déclaration lorsque l'obligation de déclaration serait contraire au secret professionnel applicable en vertu du droit national dudit État membre



Verschoningsrecht vergelijking

NL een inbreuk zou vormen op het wettelijk verschoningsrecht conform het nationale recht

UK would breach the legal professional privilege under the national law

DU aufgrund einer gesetzlichen Verschwiegenheitspflicht nicht durchsetzbar ist

FR serait contraire au secret professionnel applicable en vertu du droit national



Verschoningsrecht Nederland

Art. 53 a lid 1 AWR wettelijk verschoningsrecht geestelijken, notarissen, advocaten, artsen en apothekers, uit hoofde van stand, ambt of beroep tot geheimhouding verplicht

Fair Play arrest HR 23 September 2005, ECLI;NL:HR:2005:AU3140, BNB 2006/21, fiscale positie belichten of daarover adviseren

Implementatie wetgever kiest voor uitsluitend wettelijk verschoningsrecht ex art. 53a lid 1 AWR



Privacy

VERORDENING (EU) 2016/679 van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)

AVG

Bevat rechten van degene van wie gegevens worden verzameld



Privacy en Handvest

HANDVEST VAN DE GRONDRECHTEN VAN DE EUROPESE UNIE
2012/C 326/02

Artikel 8 De bescherming van persoonsgegevens

1. Eenieder heeft recht op bescherming van zijn persoonsgegevens.
2. Deze gegevens moeten eerlijk worden verwerkt, voor bepaalde doeleinden en met toestemming van de betrokkene of op basis van een andere gerechtvaardigde grondslag waarin de wet voorziet. Eenieder heeft recht van inzage in de over hem verzamelde gegevens en op rectificatie daarvan.
3. Een onafhankelijke autoriteit ziet erop toe dat deze regels worden nageleefd



Privacy en AVG

de verplichting van de verwerkingsverantwoordelijke om de informatie te verstrekken wanneer de gegevens bij de betrokkene zelf worden verzameld, de verplichting van de verwerkingsverantwoordelijke om de informatie te verstrekken wanneer de gegevens bij derden worden verzameld, het recht op inzage van de betrokkene, het recht op rectificatie, het recht op gegevenswissing (recht op vergetelheid), het recht op beperking van de verwerking, de kennisgevingsplicht inzake rectificatie of wissing van persoonsgegevens of verwerkingsbeperking, het recht op overdraagbaarheid van gegevens, het recht op bezwaar, waaraan verbonden de verplichting tot staking van verwerking van de persoonsgegevens tenzij dringende gerechtvaardigde gronden zwaarder wegen en het recht op individuele besluitvorming en niet te zijn onderworpen aan geautomatiseerde verwerking



AVG recht op bezwaar

Preambule 69 AVG Verordening

Bij verwerking voor algemeen belang of voor openbaar gezag of gerechtvaardigde belangen van een verwerkingsverantwoordelijke, dient een betrokkene niettemin bezwaar te kunnen maken tegen de verwerking van gegevens die op zijn specifieke situatie betrekking hebben. De verwerkingsverantwoordelijke moet aantonen dat zijn dwingende gerechtvaardigde belangen wellicht zwaarder wegen dan de belangen of de grondrechten en de fundamentele vrijheden van de betrokkene.



Gegevensbescherming

De Bijstandsrichtlijn verwijst naar Richtlijn 95/6/EG, de voorganger van de AVG, die is ingetrokken.

De bedoeling is de rechtsbescherming te beperken, maar dat werkt zo niet.

Zo het al zou werken, dan is het recht van bezwaar niet uitgezonderd.



Navordering en nieuw feit

MD melding wordt uitgezonderd van de eis van nieuw feit.

Art. 16 lid 7 AWR: de verstrekte inlichtingen worden geacht een feit te zijn dat de inspecteur niet bekend was en redelijkerwijs ook niet bekend had hoeven zijn.

Trieste redengeving: Het is voor de Belastingdienst onmogelijk om deze informatie bij het hiervoor bedoelde onderzoek te betrekken.



Strafrechtelijke bepalingen

Richtlijn bepaalt dat de lidstaten sancties dienen in te voeren die:

“doeltreffend, evenredig en afschrikwekkend” zijn.

Voorgesteld art 12 WIB: bestuurlijke boete van ten hoogste het bedrag van de zesde categorie EUR. 830.000

Huidige WIB is vierde categorie EUR 20.750



Sttrafrechtelijke bepalingen

Zijn de delictsomschrijvingen (Hallmarks) voldoende duidelijk?

Hoe om te gaan met pleitbaar standpunt?

Hoe bij strijd met ‘evenredig’?

Worden Handvest en grondrechten echt geëerbiedigd?



Overgangsrecht

Richtlijn is van 25 juni 2018 en moet uiterlijk 1 juli 2020 zijn geïmplementeerd in de Nederlandse wetgeving.

Meldingsplichtige constructies waarvan de eerste stap is geïmplementeerd tussen 25 juni 2018 en 1 juli 2020 moeten worden gemeld uiterlijk 31 augustus 2020.

Terugwerkende kracht.



Overgangsrecht en boete

Terugwerkende kracht en boete gaan niet samen

Nulla poena sine praevia legi poenali

Artikel 7 EVRM,

Artikel 15 IVBPR,

Artikel 11, lid 2 Universele Verklaring van de Rechten van de Mens

Artikel 49, lid 1 Handvest van de Grondrechten van de EU



Mandatory Disclosure

Er is nog veel werk te doen en er is geen tijd te verliezen



trusted tax team



אמ