

EFS Congres: Pillar II in perspectief

Erasmus Fiscal Studies

Rotterdam – Woensdag 1 november 2023

**Erasmus
University
Rotterdam**



Welkomstwoord

Voorzitter van het congres: Ciska Wisman

Programma

Programma

- 13.30 – 14.00 **Ontvangst**
- 14.00 – 14.15 **Welkomstwoord** – Ciska Wisman
- 14.15 – 14.40 **Setting the scene voor Pijler II** – Suniel Pancham
- 14.40 – 15.05 **Accounting en Pijler II** – Sander Kloosterhof
- 15.05 – 15.35 **Pauze**
- 15.35 – 16.00 **Bedrijfsfiscalist en Pijler II** – Jos Beerepoot
- 16.00 – 16.25 **Overheid en Pijler II** – Willem-Jan van Veen
- 16.25 – 17.25 **Discussie**
- 17.25 – 18.30 **Afsluiting en borrel**



Pillar 2 het perspectief

Ciska Wisman

c.wisman@uva.nl

Rotterdam – 1 november 2023

Vooruitzicht

- Staten
- Relevantie OECD Guidance voor EU Richtlijn?
- ‘GAAR’ bij planning commercieel, fiscaal en/of GloBE?



Pijler 2 minimumbelasting

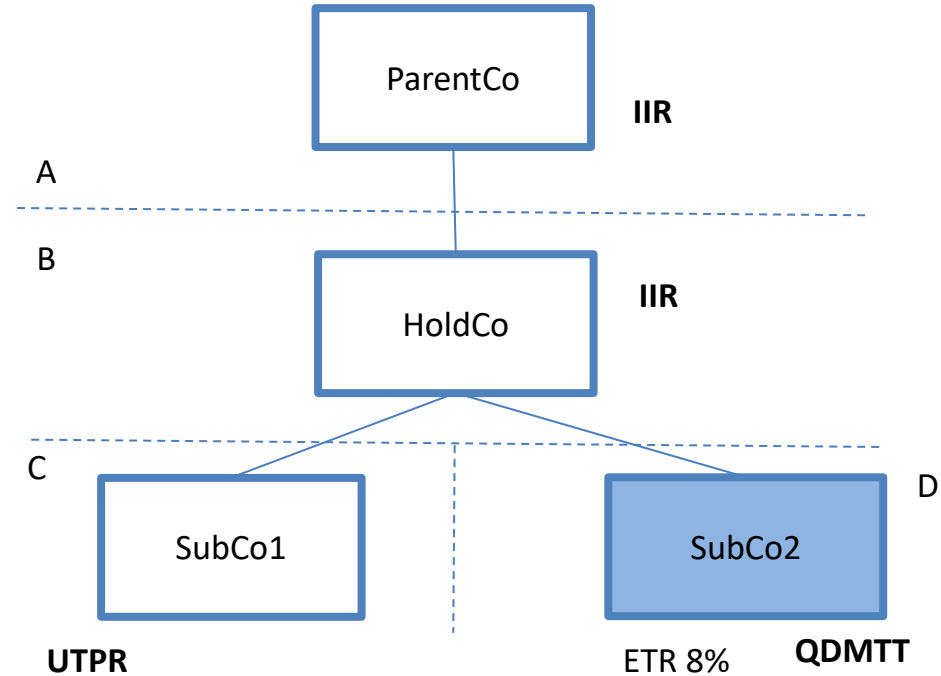
Suniel Pancham

Rotterdam – 1 november 2023

Pijler 2 minimumbelasting

- Wet Minimumbelasting 2024
- OECD Model Rules
- Pijler 2-richtlijn

- Grote MNEs
- 15% ETR
- Rule order



Pijler 2 minimumbelasting

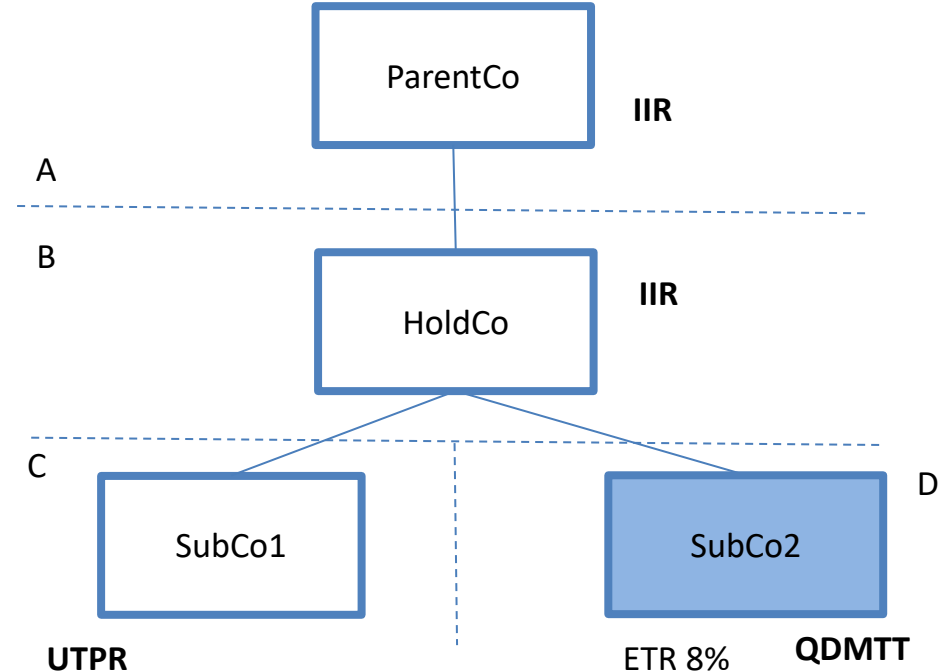
Is de Pijler 2 minimumbelasting in strijd met belastingverdragen?

- "Consistent with **the intention of the Inclusive Framework**, the GloBE Rules (including the **IIR and UTPR**) are designed so that the imposition of top-up tax in accordance with **those rules will be compatible** with the provisions of the [UN Model and the **2017 OECD Model**]."

OECD AG1 (2023), p. 6

- Vergelijkbaar met **CFC**
- Gaat **niet ten laste** van de **andere staat**

OECD Blueprint (2020), p. 174

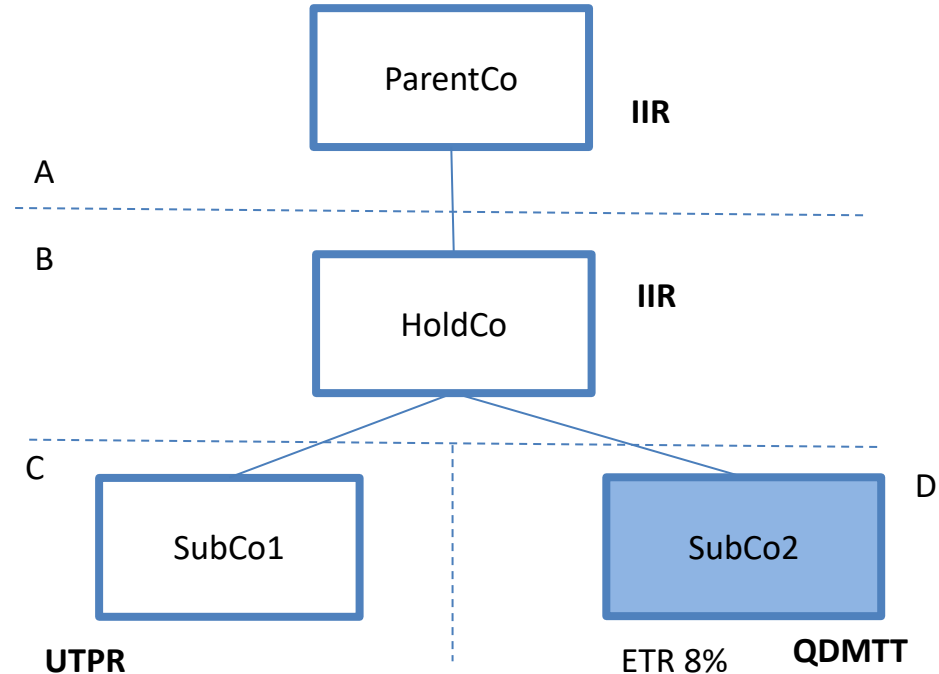


Pijler 2 minimumbelasting

- “Het kabinet is bekend met **de verschillende opvattingen** die over deze onderwerpen bestaan **en de discussie hierover** in de fiscale vakpers.”
- “**verwijzing naar het commentaar** bij het OESO-modelverdrag ...‘**Controlled Foreign Companies**’ ...onder verdragen zijn **toegestaan....** “
- “ ... beide maatregelen ...**de heffing niet ten laste gaat van de entiteit in de laagbelastende jurisdictie.**”
- “...mag afgeleid worden dat de **lidstaten** wier belastingverdragen het zou kunnen raken **dit standpunt delen. Het kabinet doet dat ook.**”

Conflicteert de Pijler 2 bijheffing met belastingverdragen?

- Art. 2 OECD Model “tax” under tax treaty?
- Art. 7, paragraph 1, OECD Model:
“The profits of an enterprise of a Contracting State shall be taxable only in that State unless [PE in other state]”
 - Geen duidelijke nexus of allocatieregel
 - Staten A, B or C niet beperkt om SubCo2 winsten ook te belasten?



Conflicteert de Pijler 2 bijheffing met belastingverdragen?

UTPR / IIR

- i. Onvoldoende nexus
- ii. Structuur belastingverdrag
 - i. O.a. art. 7 – 9 - 10

UTPR / IIR

- i. MNE is een *single economic unit*;
- ii. Belastingjurisdictie van een staat is niet beperkt;
- iii. Voldoende nexus (sovereiniteit/ jurisdictie);
 - voldoende nexus vanwege gewoonterecht indien:
 - i. statenpraktijk
 - ii. rechtsovertuiging
 - Goede trouw
- iv. CFC vergelijking (IIR en UTPR)
- v. Toerekening inkomen is geen verdragskwestie
- vi. Economische dubbele belasting

Conflict: gaat de Pijler 2 Richtlijn voor op het belastingverdrag?

- Belastingverdrag: stel (toch) geen heffingsrecht
- Pijler 2 Richtlijn: verplichte heffing
- Spanning. Hoe op te lossen?

Conflict: gaat de Pijler 2 Richtlijn dan voor?

Drie perspectieven

Internationaal publiekrecht

Indien sprake is van een **conflict** tussen de Pijler 2 Richtlijn en een belastingverdrag ...

heeft de Pijler 2 Richtlijn voorrang ten opzichte van het belastingverdrag ...

op grond van het internationaal publiekrecht (volkenrecht)?

-Lex posteriori, lex specialis (intra-EU)

-Pacta sunt servanda, *Pacta tertiis* (extra-EU)

Unierecht

Indien sprake is van een **conflict** tussen de Pijler 2 Richtlijn en een belastingverdrag ...

heeft de Pijler 2 Richtlijn voorrang ten opzichte van het belastingverdrag ...

op grond van het Unierecht?

Unierechtelijk voorrangsbeginsel

Nationaal / Nederlands recht

Indien sprake is van een **conflict** tussen de WMB 2024 en een belastingverdrag ...

heeft het belasting verdrag voorrang ten opzichte van de WMB 2024 ...

op grond van het nationale / Nederlandse recht?

Art 94 Grondwet...

Conflict: gaat de Pijler 2 Richtlijn voor?

Intra-EU Verdragen

- Richtlijnen genieten **voorrang** ten aanzien van belastingverdragen.

Extra-EU Verdragen

- Richtlijnen genieten **voorrang** ten aanzien van belastingverdragen voor zover artikel 351 VWEU niet van toepassing is (pre-toetredingsverdragen; *HF v. Generalstaansanwalt Munchen (C-435/22 PPU)*).
- Geen omgekeerde rechtstreekse werking (negatieve P2 RL)
- Verplichte implementatie P2 RL
- Derhave: P2 heffing op basis van **nationaal wettelijk voorschrift**

Implementatie richtlijn en artikel 94 Grondwet?

*“Binnen het Koninkrijk **geldende wettelijke voorschriften** vinden geen toepassing, indien deze toepassing **niet verenigbaar is met een ieder verbindende bepalingen van verdragen.**”*

i) Geen nationale (grondwet) blokkade vanwege Unierechtelijk voorrang

- “Het zou immers **onaanvaardbaar** zijn dat **nationale rechtsregels, ook al zijn deze van grondwettelijke aard, afbreuk zouden doen** aan de eenheid en de werking van het **recht van de Unie.**” *Winner Wetten*
- ‘even the **most minor piece of technical Community legislation ranks above** the most cherished **constitutional norm**’ *Stephen Weatherill*

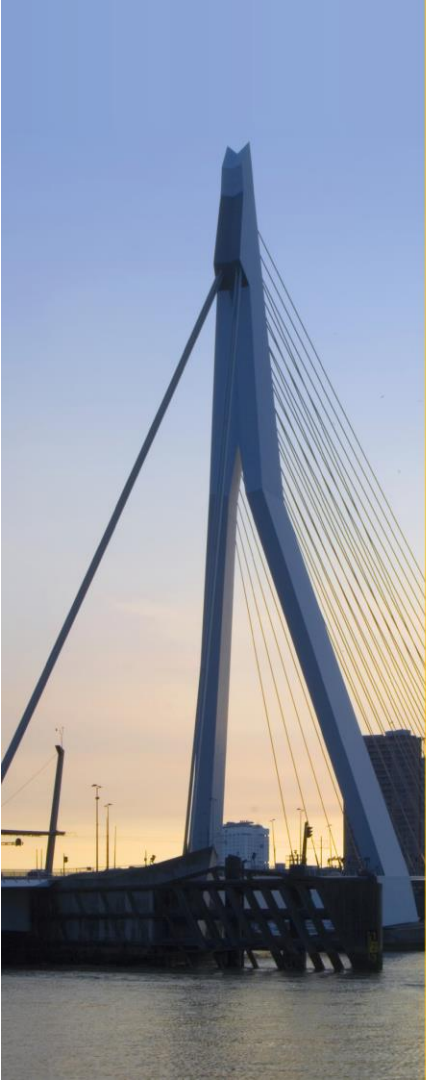
ii) Implementatie bij wet (slechts) een techniek – fundamentele trekken Unierecht blijven

iii) "geldende wettelijke voorschriften" → van **nationale** oorsprong

De toepassing van het voorgaande in de praktijk

Dank voor uw aandacht

Suniel Pancham
Mobile:+31(0)610170280



(Tax) Accounting en Pillar 2

Sander Kloosterhof

Rotterdam – 1 november 2023

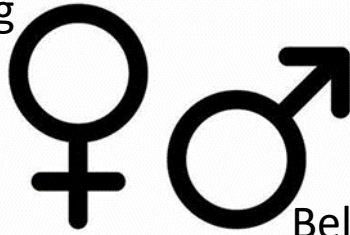


Pillar 2

Waar Venus en Mars “samenkomen”

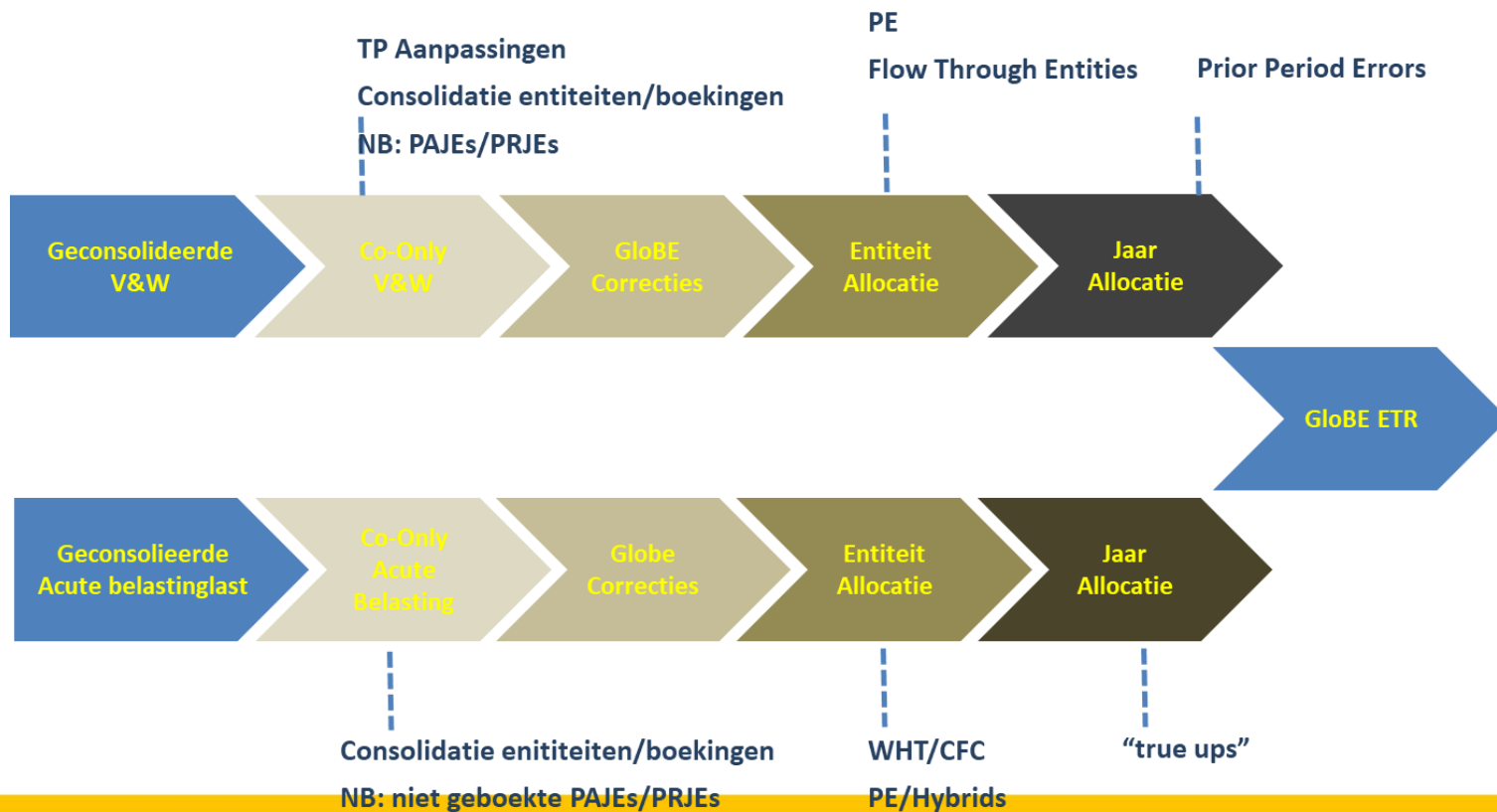
Venus en mars

Verlaglegging



Belastingheffing

Het huwelijk in beeld



Agenda

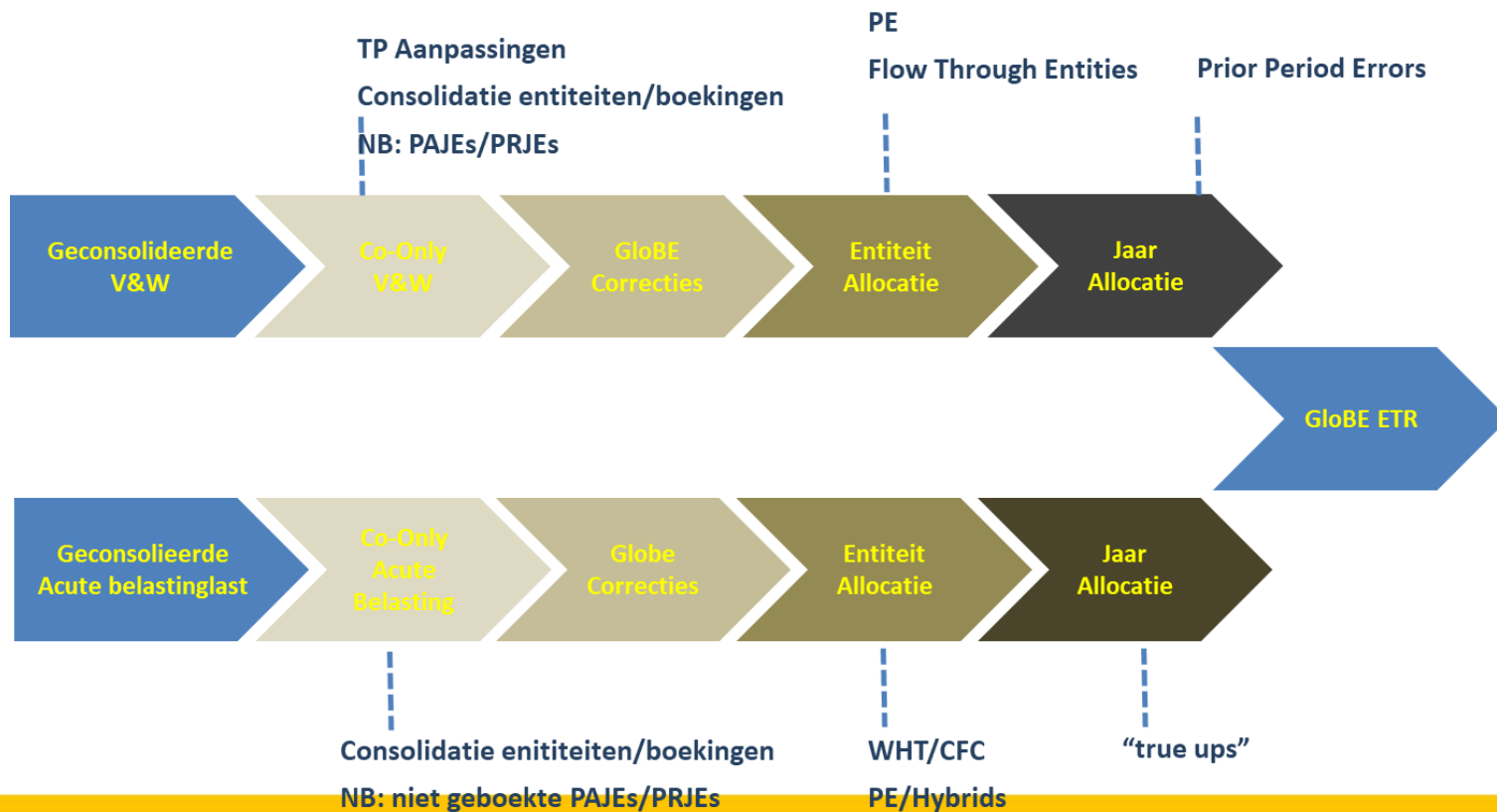
- 1) De commerciële jaarrekening als basis voor P2
- 2) Van IFRS(*) naar P2-inkomen en P2-belasting
- 3) De verwerking van P2 in de commerciële jaarrekening
- 4) De gevaren van de SETR test in tijdelijke safe harbour



Commerciële Jaarrekening als basis voor P2

Vertrouwen is goed, controle beter?

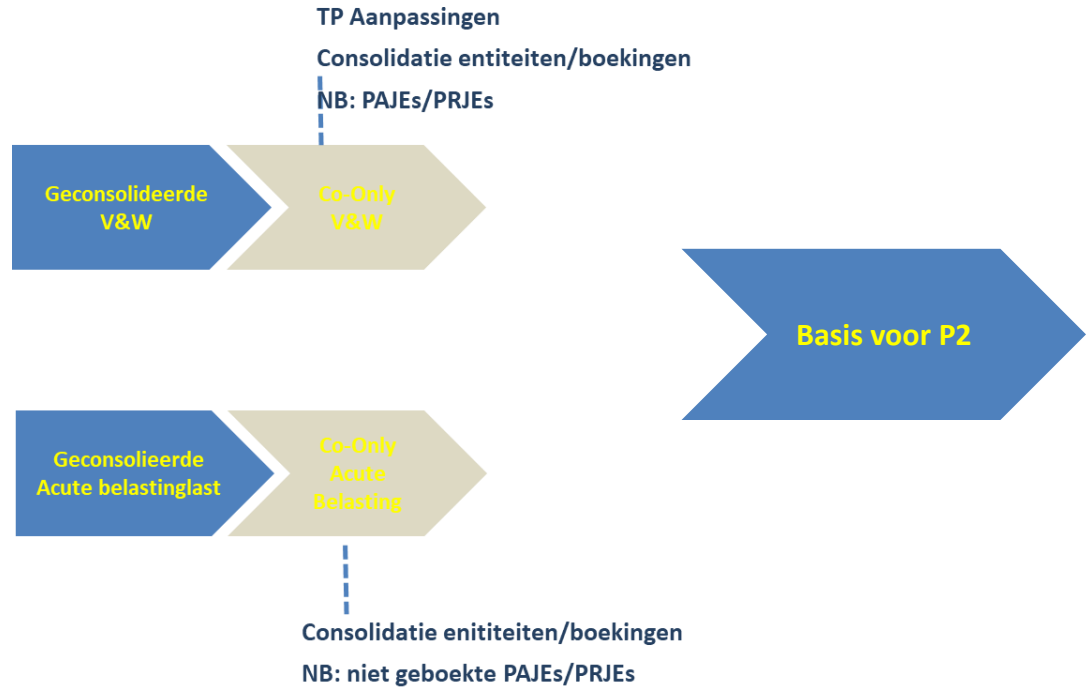
Het huwelijk in beeld



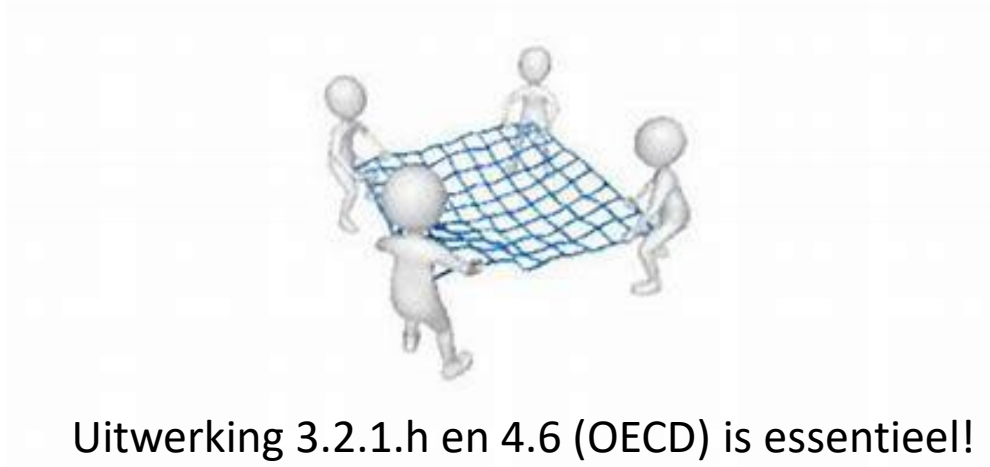
1) De commerciële jaarrekening als basis



Materialiteit



1) De commerciële jaarrekening als basis





Van IFRS(*) P2

Verstaat gij wat gij leest?

2) Van IFRS(*) naar P2

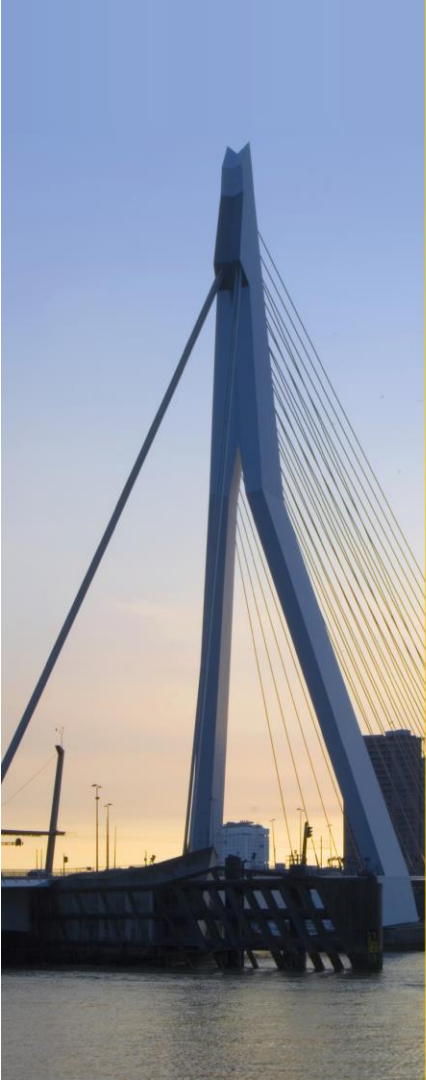


IFRS begrippen als uitgangspunt

Het vangnet



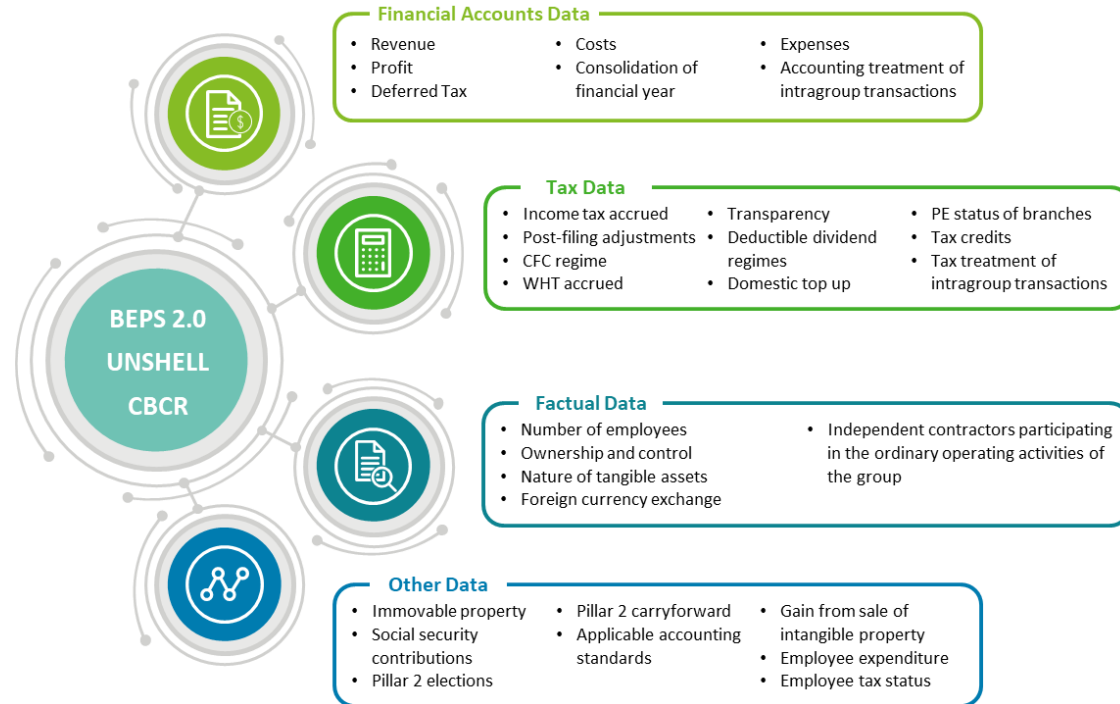
P2 specifiek



De commerciële verwerking van P2

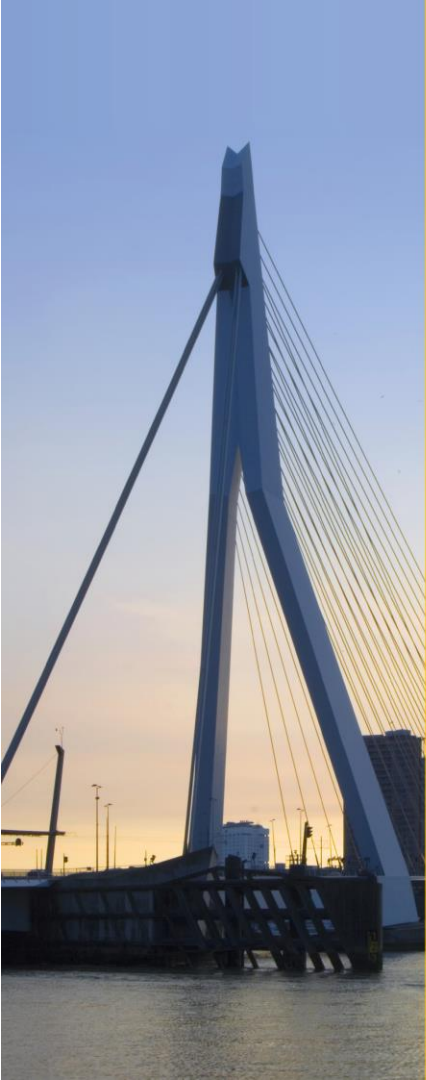
Op jacht naar de data

De berekening: data behoefte



Verwerking in de jaarrekening

- Geen latente P2 verplichting maar een in-jaarsheffing
- Aparte verwerking van P2 heffing naast de normale Vpb
- Aparte disclosure in 2023 jaarrekening



De gevaren van de SETR

Zekerheid achteraf

De gevaren van de SETR

- Volatiel
- Manipuleerbaar
- “Zekerheid” achteraf

Q&A

- **Sander Kloosterhof**
06 53 774 001
skloosterhof@deloitte.nl



Pauze:

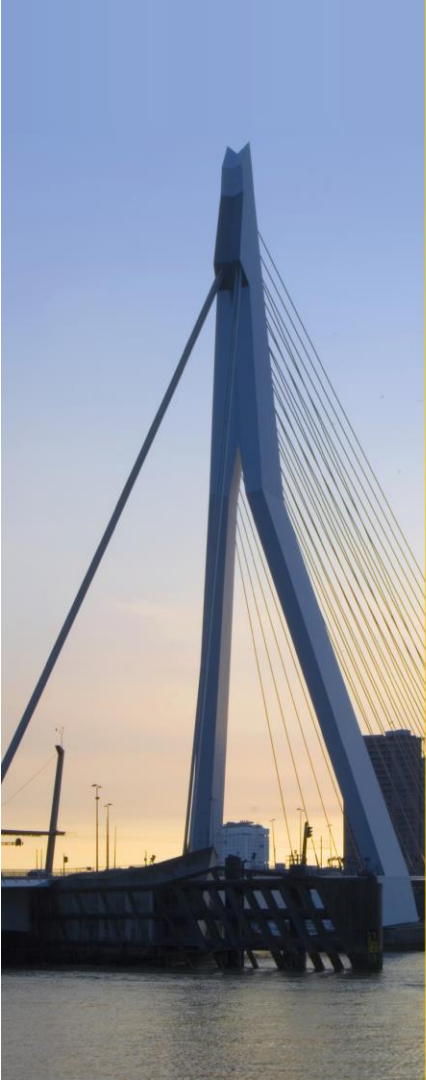
15.05-15.35

EFS Agenda 2024

- **Post-Master Internationaal en Europees Belastingrecht (Nederlandstalig)**
Module 1: maandag 4 maart tot vrijdag 8 maart
Module 2: maandag 10 juni tot vrijdag 14 juni
- **Post-Master EU VAT (Engelstalig)**
Module 1: maandag 4 maart tot vrijdag 8 maart
Module 2: maandag 10 juni tot vrijdag 14 juni

Geïnteresseerd?

Neem een kijkje op de website: <https://www.erasmusfiscalstudies.nl>



Pillar 2 Aanpak ABN AMRO

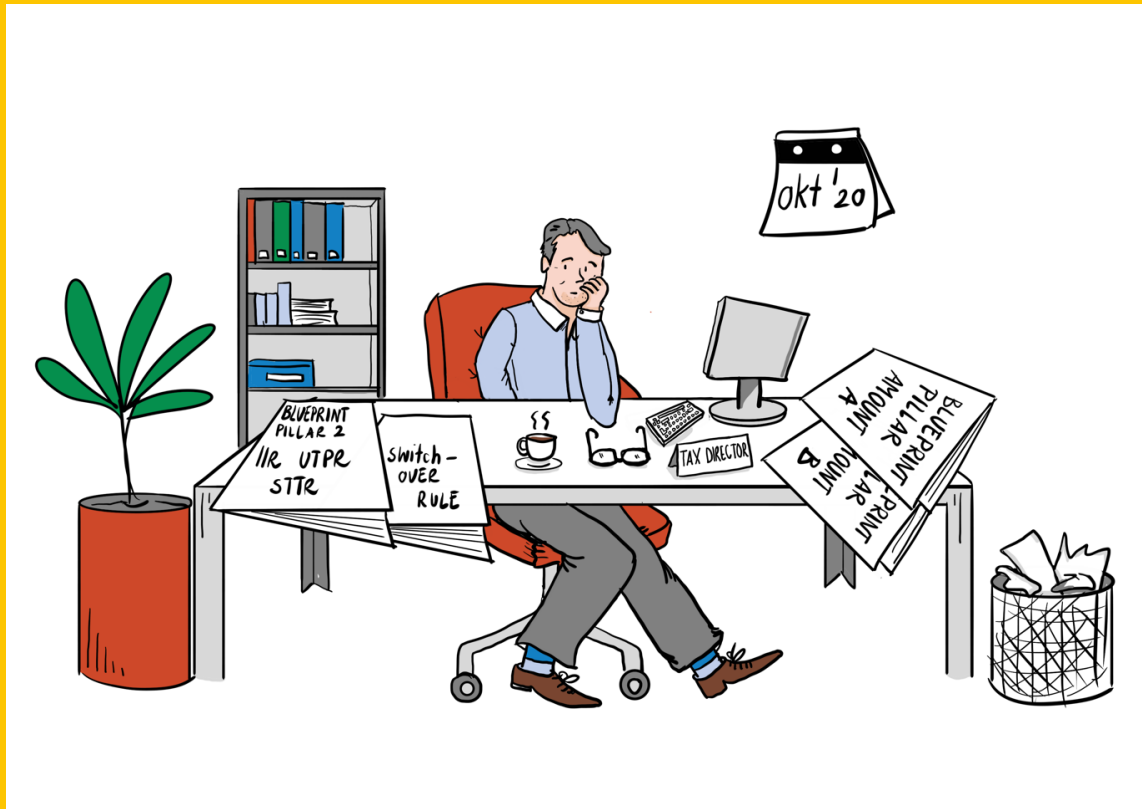
Jos Beerepoot

Rotterdam – 1 November 2023



Pillar II - Background

- January 2019:** the OECD started the work on Pillar Two with the release of a Policy Note describing two pillars of work: Pillar One addressing the broader challenges of the digitalization of the economy and the allocation of taxing rights to market jurisdictions, and Pillar Two addressing remaining concerns about potential Base Erosion and Profit Shifting (BEPS) and tax rate competition among countries
- October 2021:** the OECD published a statement on the final political agreement on the two pillars
- 20 December 2021:** the OECD published the Model Rules on GloBE as agreed by the Inclusive Framework.
- 22 December 2021:** the European Commission published a legislative proposal for a Directive setting forth rules to ensure a global minimum level of taxation for multinational groups.
- 14 March 2022:** the OECD published Commentary and Examples to the GloBE Rules.
- 31 May 2023:** the Netherlands published the legislative proposal 'Wet Minimumbelasting'. This should enter into effect per 31 December 2023

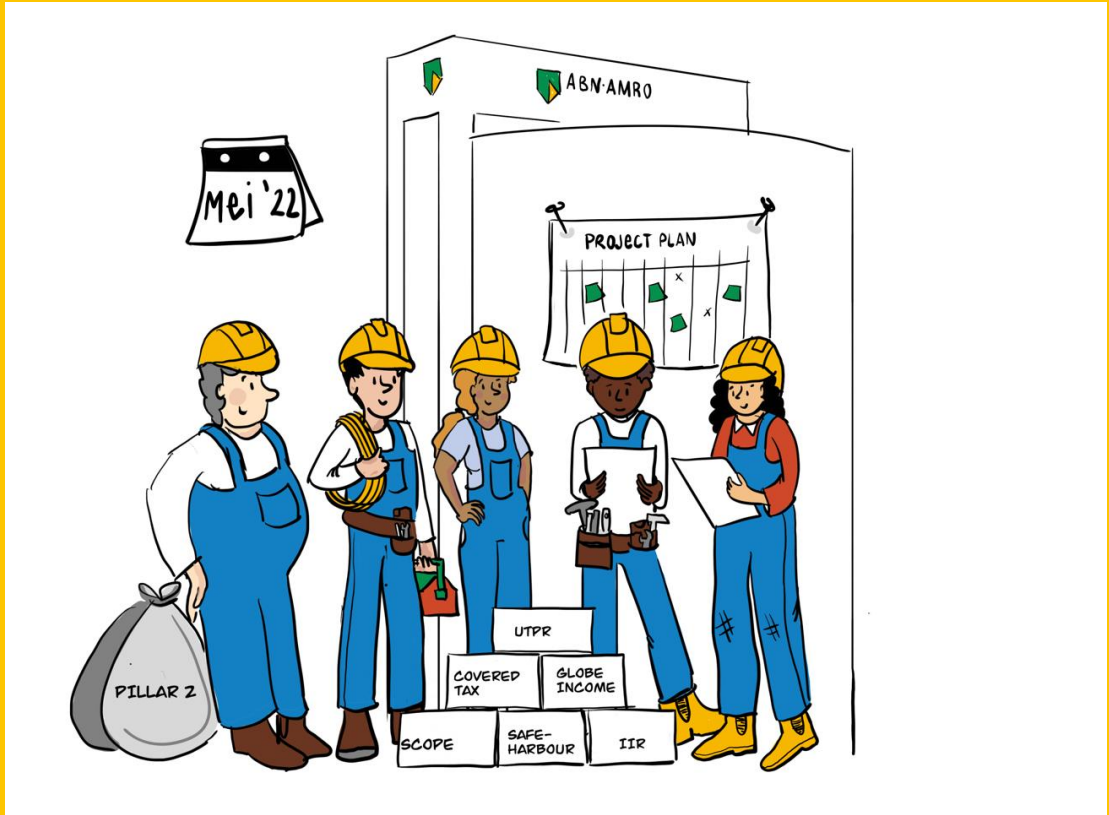






Three shots at achieving global minimum tax rate

- Global minimum tax rate set to 15%
- Income Inclusion Rule (“**IIR**”):
 - If you don’t levy, we do!
 - The UPE’s country has the first right to apply the IIR rules. The UPE pays the top-up tax in respect of low-tax entities to the tax authorities of the UPE. IIR takes precedence over the UTPR
 - Imposes Top-up Tax on a parent entity in respect of low-taxed jurisdictions within an MNE group
 - Considered the “main rule” within the overall Pillar 2 rule set
- Undertaxed Payment Rule (“**UTPR**”)
 - “Back-stop” or “secondary rule” to the IIR
 - Not applicable to the bank
- Qualified domestic minimum top-up tax (“**QDMTT**”):
 - Possibility for jurisdictions to introduce a domestic minimum taxation, which if qualified, reduces the jurisdictional Top-up Tax
 - If a positive Top-up Tax remains, IIR to apply
 - This means that a QDMTT will effectively change the order in which jurisdictions are entitled to charge top-up taxes where the effective tax rate of an entity within Pillar Two falls below the 15% global minimum rate. The QDMTT is prioritized with the result that a jurisdiction with a QDMTT becomes the first in line to receive any top-up revenue from entities located in its jurisdiction



Safe harbours

The OECD GloBe Rules provide the following safe harbours:

- Transitional safe harbours
 - CbCR safe harbour;
 - UTPR safe harbour;
- Permanent safe harbours
 - Simplified calculations safe harbour, and simplified calculations safe harbour for non-material constituent entities;
 - QDMTT safe harbour

GloBE Income or Loss

1. **Starting point:** Financial Accounting Net Income or Loss which is used in preparing the Consolidated Financial Statements of the Ultimate Parent Entity
2. **Adjustments and elections, a.o.:**
 - Net tax expenses
 - Excluded dividends
 - Excluded equity gain or loss
 - Policy disallowed expenses
 - Asymmetric foreign currency gains and losses
 - Elections e.g. for consolidated accounting treatment
3. **Allocation of GloBE Income**
 - To permanent establishments
 - To owners of flow through entities
4. **Special Cases**
 - Constituent Entities joining and leaving a group
 - Transfer of assets and liabilities and certain reorganisations
 - Treatment of flow-through entities, hybrids and JVs

Adjusted Covered Taxes

1. Identify covered taxes:

- **Starting point:** current tax expense accrued in the financial accounts

2. Adjustments for temporary differences and losses:

- Starting point deferred tax expense accrued in the financial accounts
- Recast deferred tax expense to the minimum rate, exclude certain uncertain and forward-looking deferred tax items
- Specific recapture rules apply to deferred tax liabilities which do not reverse within 5 years
- Upon election, GloBE Loss Election can be applied

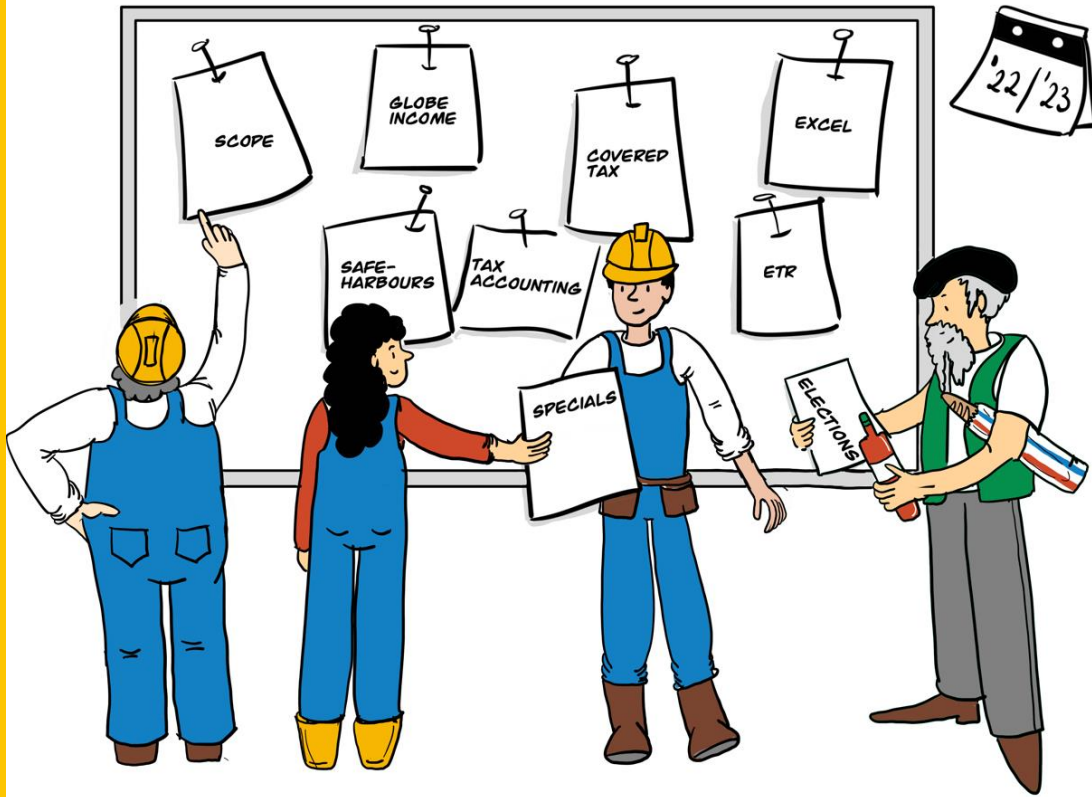
3. Allocation to constituent entities

- CFC taxes
- Distribution taxes
- Taxes with respect to PEs, transparent/hybrid entities

4. Post-filing adjustments

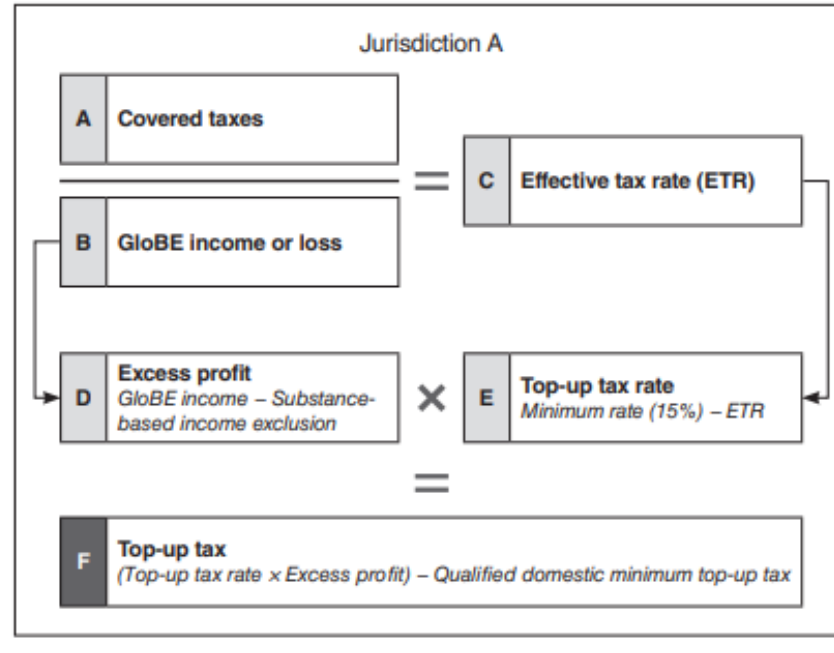
- Special rules apply in case of post filing adjustments to a Constituent Entity's liability for Covered Taxes





Computation of the top-up tax

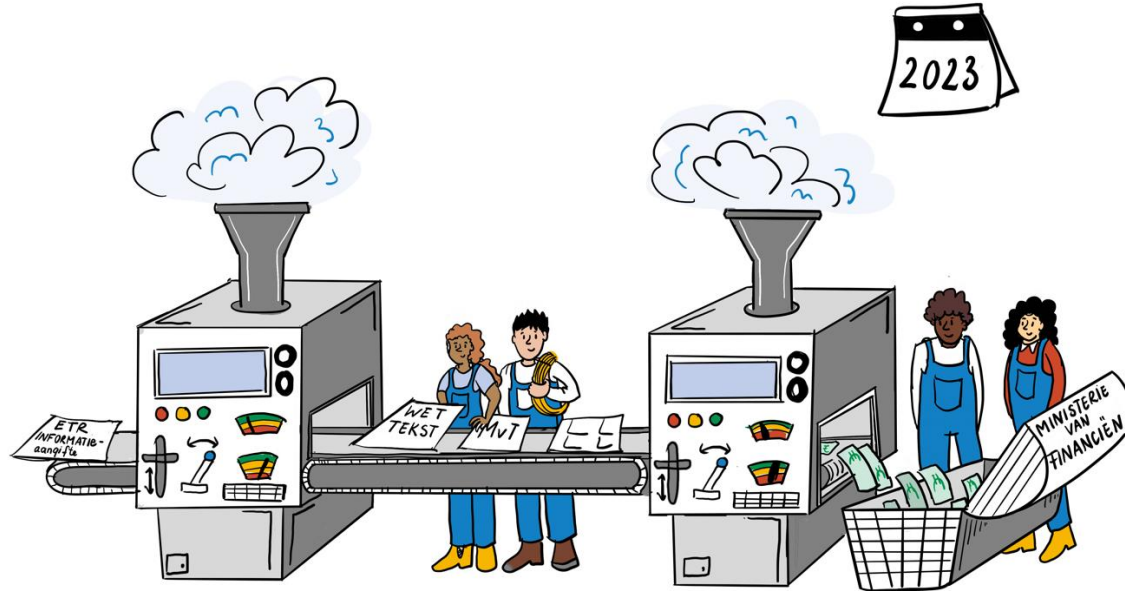
Figure 1—Computation of Top-up Tax in Jurisdiction A



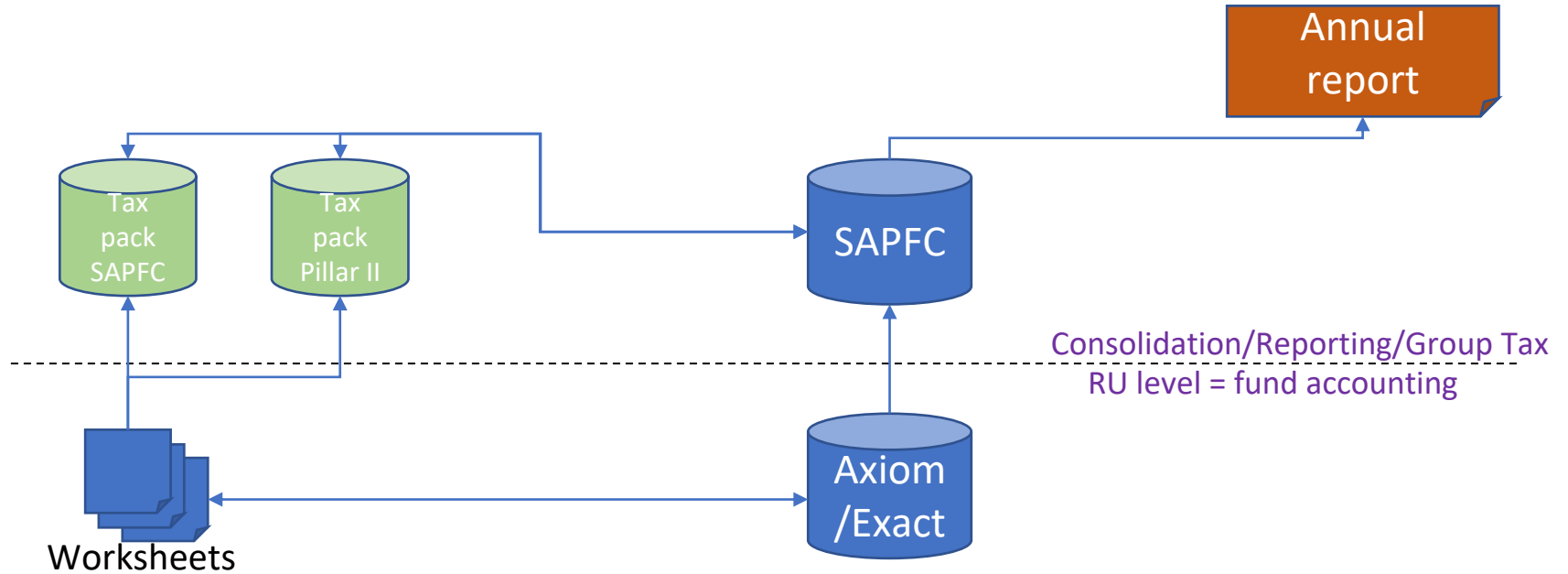
Example temporary difference

- Company A buys plant and machinery in 2023 for \$100,000
 - Financial statements: The plant and machinery will be depreciated over 10 years. i.e \$10,000 yearly depreciation
 - For tax purposes it gets a 100% first year allowance
 - Tax rate: 25%
-
- Let's calculate the GloBE ETR!
 1. Company A's profit before tax is \$120,000 (after the \$10,000 depreciation)
 2. Company A's current tax expense is \$7,500 (\$130,000 profit (including the \$10,000 add back for non-deductible depreciation), less the \$100,000 FYA, multiplied by the tax rate 25% tax rate).
 3. Company A's ETR based on the current tax would be \$7,500 divided by \$120,000, or 6.25%. Because this is below the 15% global minimum rate, a top up tax would be due. However, there is a timing difference and deferred tax should be considered!
 4. The timing difference in 2023 is the \$100,000 FYA minus \$10,000 depreciation, which is \$90,000.
 5. The deferred tax liability is \$13,500 (\$90,000, multiplied by 15% (recast to the global minimum rate)).
 6. The total tax expense is now the \$13,500 deferred tax liability plus the \$7,500 current tax expense, equaling \$21,000.
 7. The ETR is then \$21,000/\$120,000, equaling 17.5%, which is above the global minimum tax rate.



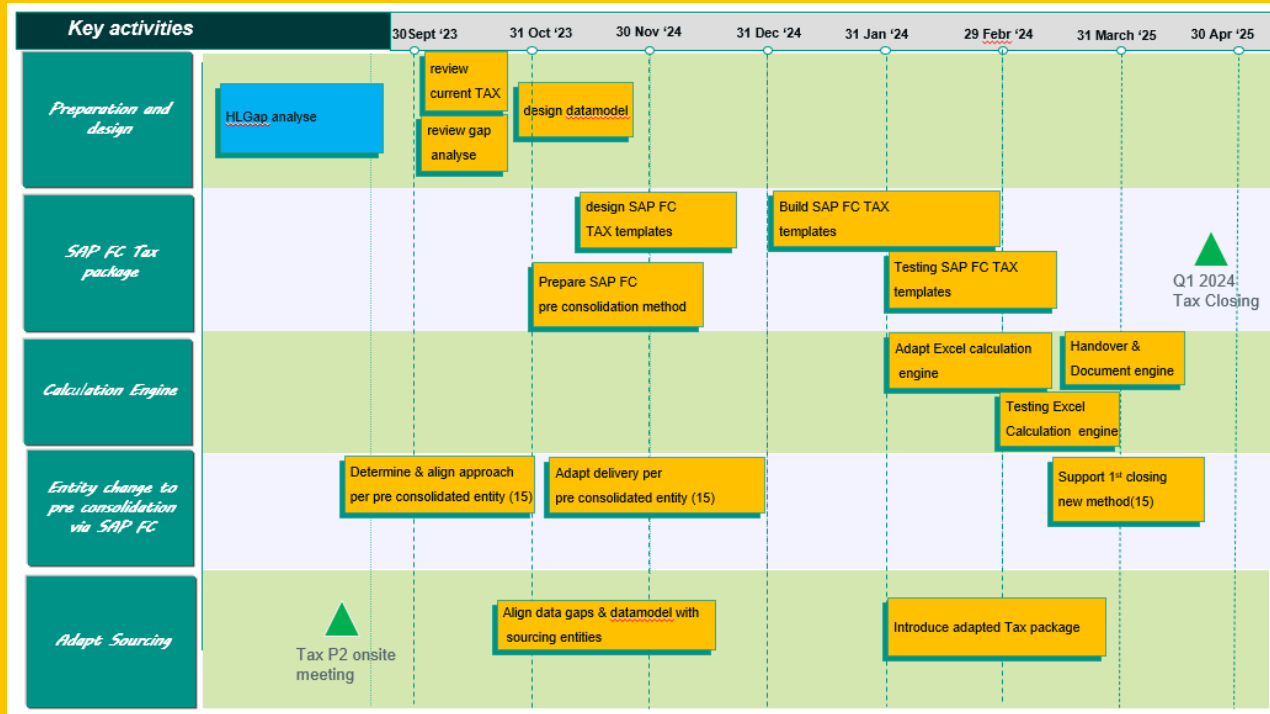


Pillar II – Data flow

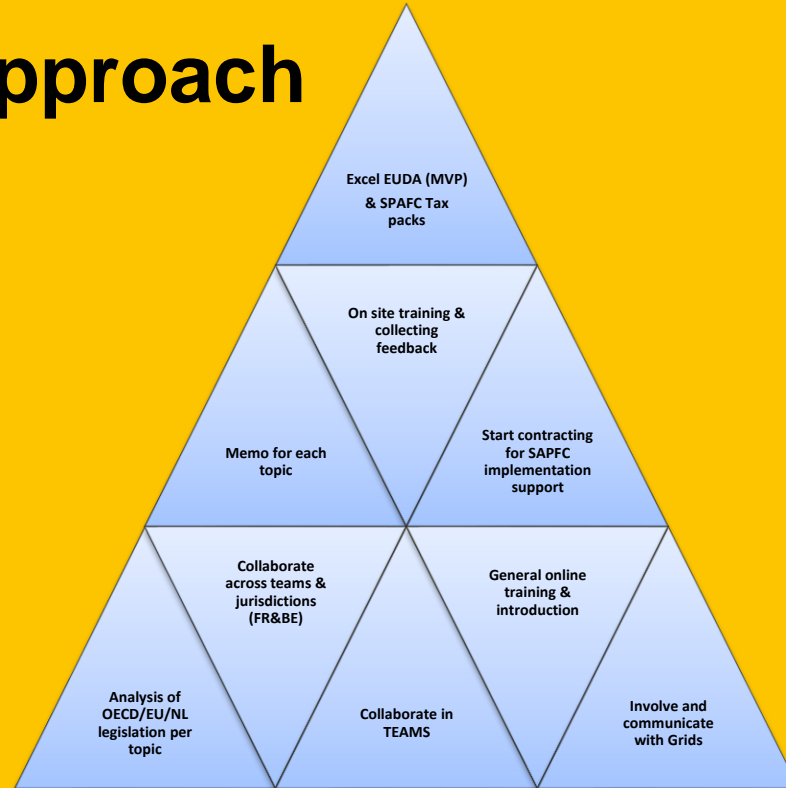




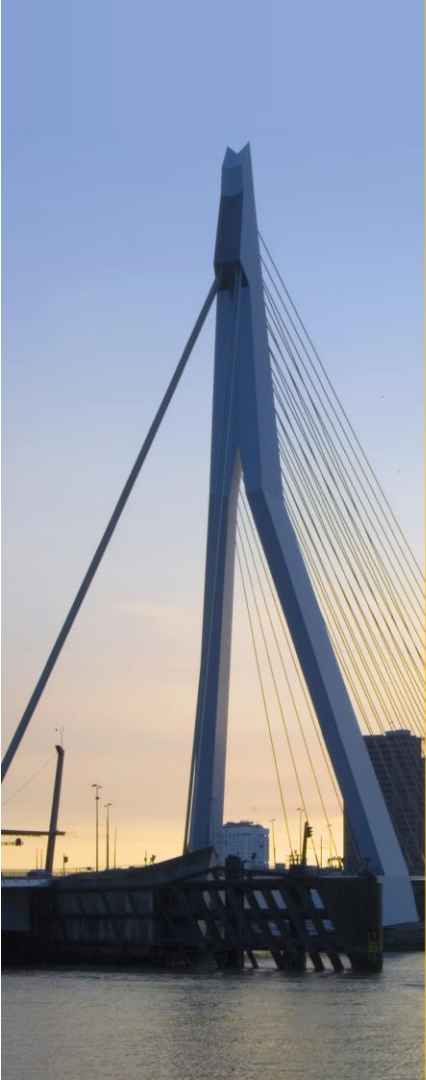
Pillar II – Planning chart – solution planning



Pillar II – Approach



Dank U!!

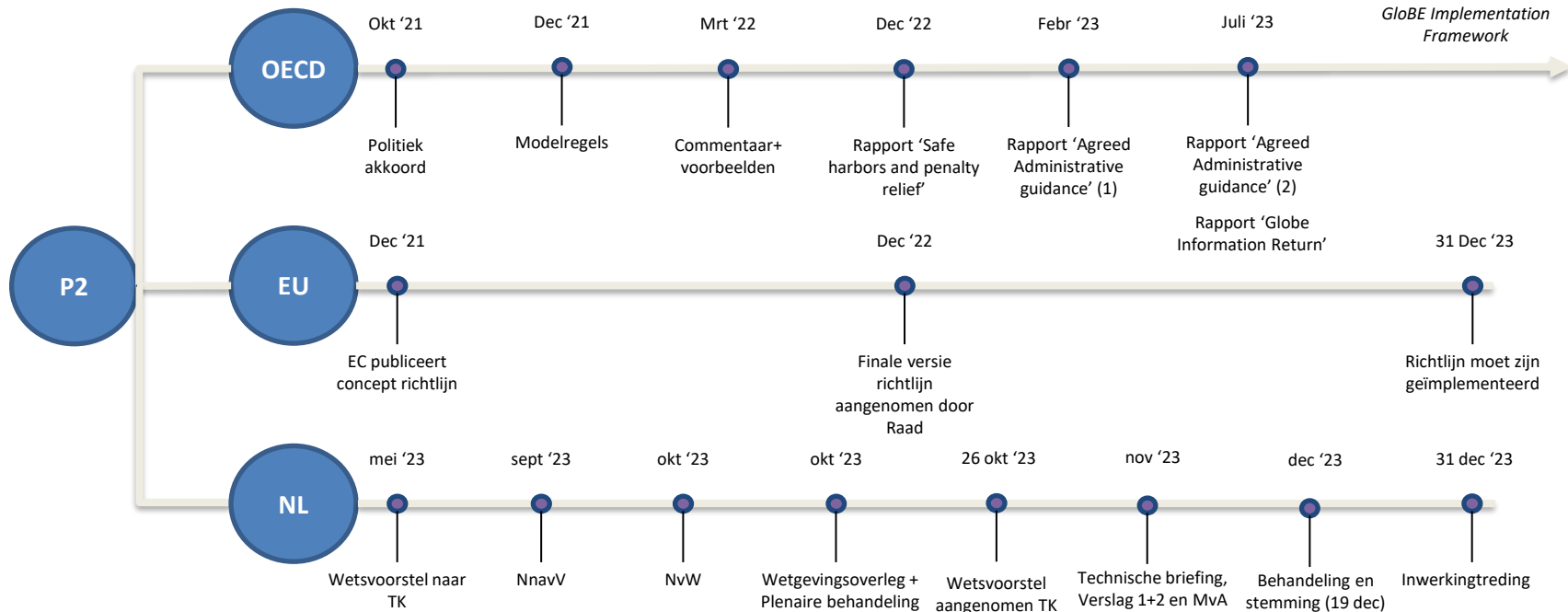


Overheid en Pijler II

Willem-Jan van Veen

Rotterdam – 1 november 2023

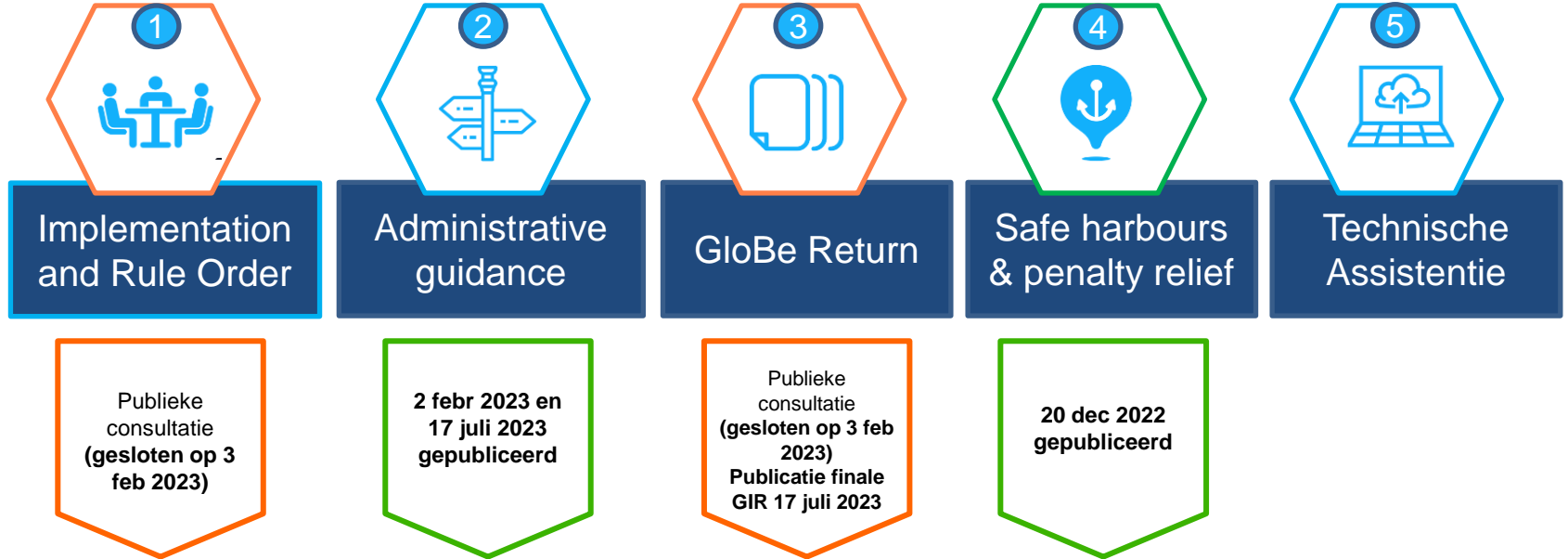
Regelgeving



Wetgeving

- Implementatie van de Pijler 2-richtlijn
- Beperkte beleidsruimte
 - Geen nationale kop
 - QDMTT
 - Afzonderlijke heffingswet
 - Formele aspecten / aangiftebelasting
- Consultatieversie t.o.v. het ingediende wetsvoorstel
- Verhouding toekomstige OESO guidance versus Richtlijn

OESO Implementation Framework



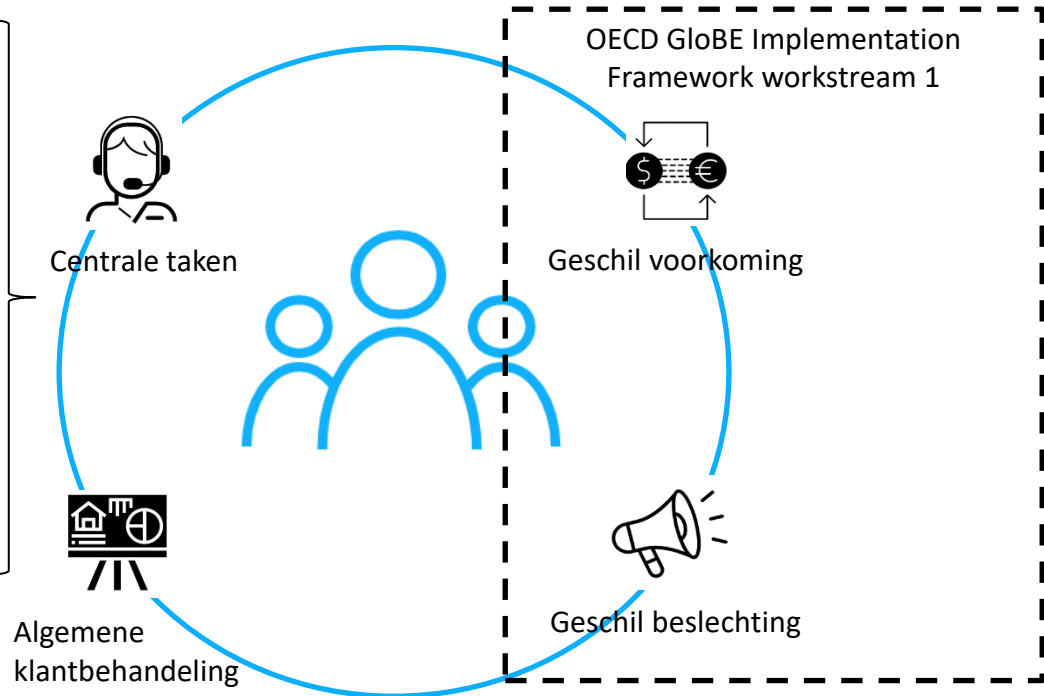
GloBE Information Return

- Bijheffing-informatieaangifte = **informatiepakket**.
- **Berekening van de wereldwijde bijheffing en allocatie.**
- Opzet, format en internationale uitwisseling bepaald door **OESO**.
 - Als bijheffing-informatieaangifte in een andere staat wordt ingediend, ontvangt Nederland het informatiepakket via gegevensuitwisseling.
- Welk land ontvangt wat?
- Alle berekeningen per groepsentiteit of ook op jurisdictie niveau mogelijk? GIR voorziet in "Transitional simplified jurisdictional reporting framework"



Organisatie Belastingdienst

1. Voorlichting en communicatie over Pijler 2
2. Toezicht
3. Data, inclusief:
 - Indienen en uitwisseling van de GloBE aangifte en belastingaangifte
 - Verwerken GloBE aangifte (risico analyse, visualisaties en opname in klantbehandelssystemen).
4. Helpdesk functie, kennis centrum en unilaterale zekerheid vooraf
5. Deelnemen in bilaterale, multilaterale en supranationale meetings (EC / OECD) (bv. OECD guidance, peer review, vragenlijsten etc.)
6. Aanspreekpunt voor parlementaire vragen, lagere regelgeving etc.



Organisatie Belastingdienst

1. Voorlichting en communicatie over Pijler 2

- Interne en externe website
- Communicatie plan met identificatie van belanghebbenden (intern en extern), planning (gefaseerde aanpak, bv. algemene informatie campagne gevolgd door meer diepgaande trainingen), media kanalen (LinkedIn, webinars, etc.)
- Presentaties intern en extern
- Regelmatige meetings met branch organisaties
- Verplichte training module voor behandelaars van P2 belastingplichtigen (bepaald obv de CbC populatie)

2. Toezicht:

- Uitvoeringstoets: "*Uitgangspunt is risicogestuurd toezicht, waarbij verschillende risico's in hun onderlinge samenhang worden gewogen, waaronder heffingsbelang en kwaliteit van rapportage.*"
 - Dus voor groepen die hun GloBE aangifte in Nederland indienen extra verplichting voor NL om juiste GloBE aangifte uit te wisselen.
 - Eerste gesprek met groepen over Pijler 2 implementatie in 2023 / 2024 over P2 governance, P2 inhoud en overig (bv. IFRS P2 verplichtingen).
 - Tweede gesprek als GloBE aangifte is ingediend.
 - Aangevuld met toezicht via risico analyse.



Organisatie Belastingdienst

3. Data, inclusief:

- Indiening en uitwisseling GloBE aangifte en belastingaangifte (iom IT afdeling)
- Verwerken GloBE aangifte (risico analyse, visualisaties en opname in klantbehandelssystemen), inclusief combineren met andere data zoals Vpb, LB aangiften, Orbis etc.

4. Helpdesk functie, kennis centrum en unilaterale zekerheid vooraf:

- Implementatie workflow systemen, management informatie, vastlegging kennis / documentatie besprekingen, bewaken eenheid van beleid en uitvoering, etc.
- Verschaffen formele zekerheid vooraf. Voor Advance pricing agreements (transfer pricing) volgen we zelfde proces als APA proces voor de Vpb om eenheid met de Vpb te waarborgen.

5. Deelnemen in bilaterale, multilaterale en supranationale meetings (EC / OECD) (bv. OECD guidance, peer review, vragenlijsten etc.)

- Deelnemen in OESO WP11, WP10, FTA projecten en EU WPIV. Input leveren voor OESO WP2. Presentaties geven voor internationale organisaties zoals de Wereldbank en de G20)

6. Aanspreekpunt voor parlementaire vragen, lagere regelgeving etc.

- Vragen van het parlement over Belastingdienst implementatie
- Betrokken bij opstellen lagere regelgeving (bv. vraag en antwoord besluit, Regeling Elektronisch berichtenverkeer, BBBB, etc.)



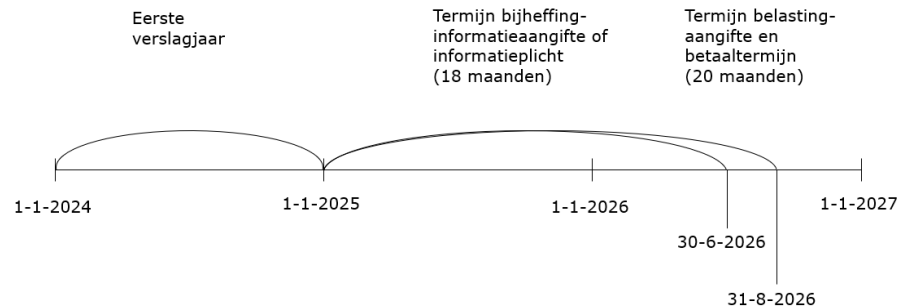
Formeelrechtelijke aspecten

- **Bijheffing-informatieaangifte**
 - Bijheffing-informatieaangifte = **informatiepakket**.
 - **Berekening van de wereldwijde bijheffing en allocatie**.
 - Opzet, format en internationale uitwisseling bepaald door **OESO**.
 - Als bijheffing-informatieaangifte in een andere staat wordt ingediend, ontvangt Nederland het informatiepakket via gegevensuitwisseling. In dat geval geldt een **notificatieplicht in NL**.
 - **Sancties en rechtsbescherming**
 - Maximale boete:
 - notificatie EUR 22.500
 - bijheffing-informatieaangifte EUR 900.000.
- Voor rechtsbescherming, bezwaar en beroep wordt aangesloten bij de AWR.

Formeelrechtelijke aspecten

- **Belastingaangifte**

- In Nederland bijheffing verschuldigd -> aangifte doen.
- Waar mogelijk aansluiten bij bestaande formele bepalingen aangiftebelastingen:
 - Termijnen
 - Belastingrente
 - Suppletie
 - Sancties
 - Hoofdelijke aansprakelijkheid
 - Terughoudendheid sancties gedurende transitieperiode.



Q&A

- **Willem-Jan van Veen**
06 15 23 90 09
wjg.van.veen@belastingdienst.nl
Pijler2@belastingdienst.nl



Discussie

Stellingen

- De tijdelijke UTPR safe harbour tast de juridische integriteit van Pijler 2 aan - Suniel Pancham
- Antimisbruikconcepten kunnen worden toegepast als een MNE reorganiseert om onder de Pijler 2 bijheffing uit te komen - Suniel Pancham
- De simplified ETR is te simpel en zou moeten worden aangepast om effecten van bijvoorbeeld tariefswijzigingen te dempen - Sander Kloosterhof

- Er moet duidelijke en complexere voorbeelden komen over de werking van artikel 4.6 OECD - Sander Kloosterhof
- Er moet meer duidelijkheid komen in de verantwoordelijkheden en verwachtingen in de driehoek MNC - Belastingdienst-Controlerend Accountant - Sander Kloosterhof
- Pillar 2 zal aanleiding zijn tot vele geschillen, alleen is het raden welke partijen bij die geschillen betrokken zullen zijn en wat de onderwerpen van de geschillen zullen zijn - Jos Beerepoot

- Mede in verband met de stapeling van fiscale initiatieven op lokaal, regionaal en mondiaal niveau en door het karakter van de daaruit voortvloeiende werkzaamheden, zal er op alle niveaus een ernstig tekort aan adequaat opgeleide fiscalisten ontstaan - Jos Beerepoot
- Richtlijnen zouden ook een memorie van toelichting/commentaar moeten krijgen - Willem-Jan van Veen
- ‘EU Belastingdiensten’ zouden meer moeten samenwerken bij de interpretatie van Richtlijnen en de EC moet daar een meer faciliterende en sturende rol in krijgen - Willem-Jan van Veen

**Dank voor het bijwonen van
deze conferentie!**

Vergezel ons bij de netwerkborrel!