



ALBU LEGAL
WHITE COLLAR CRIME

**DIRECTIVA DAC6 ȘI
IMPLICAȚII ÎN
DREPTUL PENAL**

Directiva DAC6

DIRECTIVA (UE) 2018/822 A CONSILIULUI din 25 mai 2018 de modificare a Directivei 2011/16/UE în ceea ce privește schimbul automat obligatoriu de informații în domeniul fiscal cu privire la modalitățile transfrontaliere care fac obiectul raportării.

ORDONANȚĂ DE GUVERN Nr. 5/2020 din 28 ianuarie 2020 pentru modificarea și completarea Legii nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală.

Context

Transferul profiturilor impozabile către regimuri fiscale mai favorabile (c2)

Reducerea semnificativă ale veniturilor fiscale naționale (c2)

Directiva DAC6

Scopuri urmărite:

- Transparența fiscală la nivelul Uniunii Europene (c1)
- Protecția bazelor fiscale naționale împotriva eroziunii în contextul sporirii mobilității capitalurilor și a persoanelor (c2)
- Crearea unui mediu de fiscalitate echitabilă în cadrul pieței interne (c6)
- Comunicarea de informații cu privire la modalitățile de planificare fiscală agresivă între autoritățile (fiscale) din statele membre (c3)
- Combaterea evitării obligațiilor fiscale și a evaziunii fiscale pe piața internă (c4)
- Îmbunătățirea pieței interne prin descurajarea utilizării de modalități transfrontaliere de planificare fiscală agresivă (c19)

Context global



Comisia a fost invitată să se angajeze în inițiative privind comunicarea obligatorie a informațiilor referitoare la modalitățile de planificare fiscală potențial agresivă, **în concordanță cu Acțiunea 12 a Proiectului OCDE privind combaterea erodării bazei impozabile și a transferurilor profiturilor (BEPS) (c4).**



În „Declarația G7 din 13 mai 2017 de la Bari privind combaterea infracțiunilor fiscale și a altor fluxuri financiare ilicite”, OCDE a fost invitată să înceapă discuțiile cu privire la posibilele metode de abordare a modalităților pentru eludarea raportării în temeiul standardului comun de raportare sau menite să îi pună pe beneficiari efectivi la adăpostul unor structuri netransparente, ținând seama, de asemenea, de normele-model privind informarea obligatorie inspirate de abordarea adoptată pentru modalitățile de evitare prezentate în raportul referitor la Acțiunea 12 privind BEPS (c4).

Aplicarea în timp a DAC6

*Adoptată în 25 mai 2018

Articolul 2 alineatul (1) – Statele membre adoptă și publică, până cel târziu la 31 decembrie 2019, actele cu putere de lege și actele administrative necesare pentru a se conforma prezentei directive.

Statele membre aplică aceste acte începând de la 1 iulie 2020.

Art. II din OG nr. 5/2020

(1) Intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, raportează până la data de 31 august 2020, potrivit prevederilor art. 291⁴ din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării pentru perioada **cuprinsă între 25 iunie 2018 și 1 iulie 2020.**

Primul schimb de informații între autoritățile competente ale statelor membre ale Uniunii trebuie realizat până la data de 31 octombrie 2020.

Aspecte generale. Sumar

Cine are obligația de raportare?

În principal, orice persoană care proiectează, comercializează, organizează, pune la dispoziție în vederea implementării sau gestionează implementarea unei modalități transfrontaliere care face obiectul raportării (ex. consultanții fiscali, avocații, contabilii, auditori).

În subsidiar, contribuabilii în cazul în care cei menționați anteriori nu raportează din diverse motive.

Ce se raportează?

Mecanisme transfrontaliere de optimizare fiscală care prezintă anumite particularități. (...) Aceste informații vor reprezenta inclusiv obiectul schimbului de informații între autoritățile fiscale naționale din UE.

«modalitate transfrontalieră care face obiectul raportării» înseamnă orice modalitate transfrontalieră care cuprinde cel puțin unul dintre semnele distinctive stabilite în anexa IV.

«semn distinctiv» înseamnă o caracteristică sau o însușire a unei modalități transfrontaliere care prezintă un indiciu al unui potențial risc de evitare a obligațiilor fiscale, astfel cum este menționată în anexa IV.

Nu există o definiție clară dată de legislația europeană sau națională cu privire la ce trebuie raportat. Vor fi aplicabile criteriile de determinare prevăzute de Anexa IV (atât raportat la Directivă cât și la OG nr. 5/2020) - A.N.A.F. emite și publică pe pagina de internet proprie ghidul prin care detaliază aspectele referitoare la modul de aplicare a prevederilor anexei nr. 4 (prevedere OG nr. 5/2020).

Care este conținutul raportării?

a impune intermediarilor obligația de a informa autoritățile fiscale cu **privire la anumite modalități transfrontaliere** care ar putea fi utilizate în scopul planificării fiscale agresive ar constitui un pas în direcția cea bună (c6).

statele membre ar trebui să implementeze o serie de modalități practice, între care **măsuri de standardizare a comunicării tuturor informațiilor** necesare prin elaborarea unui formular standard (c12).

Care este conținutul raportării?

Dispozițiile
pct. 2 alin. (14) DAC6 și pct.
12 alin. (19) din OG nr.
5/2020

- a) identificarea intermediarilor și a contribuabililor relevanți, inclusiv numele, data și locul nașterii (în cazul unei persoane fizice), reședința fiscală, NIF ale acestora, și, dacă este cazul, identificarea persoanelor care sunt întreprinderi asociate cu contribuabilul relevant;
- b) detalii privind semnele distinctive stabilite în anexa IV care determină ca modalitatea transfrontalieră să facă obiectul raportării;
- c) un rezumat al conținutului modalității transfrontaliere care face obiectul raportării, inclusiv o trimitere la denumirea sub care este cunoscută de obicei, dacă aceasta există, și o descriere generală a modalităților sau activităților economice relevante, fără a duce la dezvăluirea unui secret comercial, industrial sau profesional ori a unui proces comercial ori a unor informații a căror dezvăluire ar fi contrară politicilor publice;
- d) data la care s-a desfășurat sau la care se va desfășura prima etapă a implementării modalității transfrontaliere care face obiectul raportării;
- e) detalii privind dispozițiile naționale care constituie baza modalității transfrontaliere care face obiectul raportării;

Care este conținutul raportării?

Dispozițiile
pct. 2 alin. (14) DAC6 și pct.
12 alin. (19) din OG nr.
5/2020

- f) valoarea modalității transfrontaliere care face obiectul raportării;
- g) identificarea statului membru al contribuabilului (contribuabililor) relevant (relevanți) și a oricăror alte state membre care este probabil să fie vizate de modalitatea transfrontalieră care face obiectul raportării;
- h) identificarea oricărei alte persoane din statul membru care este probabil să fie afectată de modalitatea transfrontalieră care face obiectul raportării, indicând care sunt statele membre de care este legată o astfel de persoană.

Chiar dacă articole menționate reglementează expres conținutul comunicărilor între autoritățile competente din statele membre (ANAF în România), este cert că informările vor putea fi realizate **în contextul în care aceste date vor fi comunicate de către contribuabil sau intermediar.**

Raportarea informațiilor menționate anterior este realizată în vederea accesului la informații pentru autoritățile naționale competente în vederea desfășurării unor alte operațiuni ce presupun controale fiscale sau chiar aplicarea de sancțiuni. Ajungerea acestor informații la ANAF presupune *ab initio* o structură fiscală agresivă.

Sanctiuni. Riscuri

DAC6 modificarea articolului 25a) în sensul

Sanctiuni

Statele membre stabilesc normele referitoare la sancțiunile aplicabile pentru încălcarea dispozițiilor naționale adoptate în temeiul prezentei directive și în ceea ce privește articolele 8aa și 8ab și iau toate măsurile necesare pentru a asigura aplicarea acestora.

Sanctiunile prevăzute sunt eficace, proporționale și cu efect de descurajare.

Sanctiuni. Modalități de transpunere

Finlanda – amenzi de până la 15.000 euro

Germania – amenzi până la 25.000 euro

Polonia – amenzi de până la 5 milioane euro

Închisoare de până la 8 ani

Marea Britanie – amenzi de la 600 de lire (per zi pentru întârziere de raportare) și până la aproximativ 1 milion lire

Sanctiuni. Riscuri. Situația României

Reglementarea națională introduce două noi contravenții în Codul de Procedură Fiscală:

- 1.** Neraportarea ori raportarea cu întârziere de către intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, a aranjamentelor transfrontaliere care fac obiectul raportării;
Amendă de la 20.000 lei la 100.000 lei.

- 2.** Neîndeplinirea de către intermediar a obligației de notificare a altui intermediar sau a contribuabilului relevant, astfel cum este prevăzut la art. 291⁴ alin. (8). – *în contextul intermediarilor care, potrivit legii, fac obiectul unei obligații de păstrare a secretului profesional.*
Amendă de la 5.000 lei la 30.000 lei.

Sanctiuni. Riscuri. Situația României

Creșterea semnificativă a riscului în activitatea agenților economici rezultată din:



Mai multe informații
specifice, concrete și
complete disponibile
autorităților fiscale din
România

Transmiterea acestor
informații către
autoritățile fiscale ale
altor state membre

Posibilitatea de creare
la nivelul UE a unor
reglementări și
mecanisme de
combatere a unor
operațiuni de
planificare fiscală
agresivă

Certitudinea unor
controale fiscale
amănunțite în cazul
sanționării agenților în
baza OG nr. 5/2020

Sanctiuni. Riscuri. Situația României

ATENȚIE!

Lipsa de reacție a A.N.A.F. cu privire la un aranjament transfrontalier care face obiectul raportării nu implică acceptarea validității sau tratamentul fiscal al respectivului aranjament.

Pe lângă evidentele riscuri de natură fiscală, contextul creat de DAC6 aduce în atenția organelor competente inclusiv fapte de natură penală.

Considerentul (4) al Directivei.

Recunoscând modul în care un cadru transparent pentru dezvoltarea activității economice ar putea contribui la **combaterea evitării obligațiilor fiscale și a evaziunii fiscale pe piața internă.**

Sanctiuni. Riscuri. Situatia României

**Articolul 9 alin. (1) lit. a)
din Legea nr. 241/2005
pentru prevenirea și
combaterea evaziunii
fiscale**

Constituie infracțiune de evaziune fiscală și se pedepsește cu închisoare de la 2 ani la 8 ani și interzicerea unor drepturi, ascunderea bunului ori a sursei impozabile sau taxabile, în scopul sustragerii de la îndeplinirea obligațiilor fiscale.

Prejudiciu mai mare de 100.000 EURO – limite de pedeapsă majorate cu 2 ani;

Prejudiciu mai mare de 500.000 EURO – limite de pedeapsă majorate cu 3 ani.

Rolul avocatului specializat în drept penal



- Contextul cunoașterii de către ANAF a modalităților transfrontaliere ce fac obiectul raportării – cunoașterea contribuabililor și a intermediarilor implicați în acest tip de operațiuni; cunoașterea mecanismelor atât în mod direct, cât și prin informațiile furnizate de alte autorități competente din Uniune

- Contextul unei orientări europene puternice în vederea combaterii evaziunii fiscale și evitării obligațiilor fiscale – prioritate europeană

- Necesitatea construirii unor mecanisme de către contribuabili care să respecte limitele legii și să nu atragă incidența unor sancțiuni de natură penală



ALBU LEGAL
WHITE COLLAR CRIME

VĂ MULTUMIM!

Gabriel Albu

Managing Partner

gabriel.albu@albu-legal.ro

M: +40 744 758 612

Str. Roma nr. 23, Bucuresti