OPINJONI MOTIVATA: PROPOSTA GHALL-DIRETTIVA TAL-KUNSILL LI TISTABBILIXXI REGOLI KONTRA L-PRATTIKI TA' EVITAR TAT-TAXXA LI JAFFETTWAW DIRETTAMENT IL-FUNZJONAMENT TAS-SUQ INTERN (KUMM (2016) 26)

1 **Raġunijiet**

1.1 L-Artikolu 6 tal-Protokoll Nru 2 fuq l-Applikazzjoni tal-Prinċipji ta' Sussidjarjetà u ta' Proporzjonalità, anness mat-Trattat ta' Lisbona jipprovdi li kull Parlament nazzjonali jista', fi żmien tmien ġimgħat mid-data minn meta jirċievi abbozz ta' att leġislattiv fil-lingwi uffiċjali tal-Unjoni, jibgħat lill-Presidenti tal-Parlament Ewropew, tal-Kunsill u tal-Kummissjoni opinjoni motivata bir-raġunijiet li għalihom iqis li l-abbozz inkwistjoni ma jimxix mal-prinċipju tas-sussidjarjetà.

2 **Opinjoni Motivata**

Il-Memorandum ta' Spjegazzjoni li jakkumpanja il-proposta jinkludi taqsimiet li jittrattaw dwar is-sussidjarjetà u l-proporzjonalità. Dawn it-taqsimiet huma pjuttost ta' natura deklarattiva u ma jiġġustifikawx b'ebda indikaturi kwalitattivi jew kwantitattivi l-affermazzjoni li "*such aims cannot be sufficiently achieved through action undertaken by each Member State while acting on its own*". Meta wieħed iqis l-ambitu li fih din il-proposta hi mressqa (jiġġiefieri l-qasam tat-tassazzjoni diretta) wieħed kien jistenna approċċ aktar strett.

It-Trattati ta' L-Unjoni Ewropeja (it-Trattati) ma jipprovdux għal dispożizzjonijiet li jirregolaw l-armonizzazzjoni tal-leġislazzjoni tat-taxxa diretta. It-Trattati jipprevedu biss għal dispożizzjoni ġenerika li tittratta l-approssimazzjoni tal-liġijiet (Art.115), u dan biss meta jkun hemm ġustifikazzjoni ċara għal fini tas-suq intern ("..*as directly affect the establishment or functioning of the internal market.*"). Li sempliċement tirrepeti din id-dikjarazzjoni *ad nauseam* fil-proposta (inkluż fit-titolu tal-proposta) ma teżentax il-ħtieġa li wieħed jissostanzja bir-raġunijiet validi valutazzjoni tar-rispett tal-prinċipji tas-sussidjarjetà u l-proporzjonalità kif meħtieġ mill-Artikolu 5 tal-Protokoll 2 dwar l-applikazzjoni ta ' dawn il-prinċipji .

Għandu jiġi mfakkar li sempliċi konstatazzjoni ta' differenzi bejn il-liġijiet nazzjonali mhijiex biżżejjed sabiex tiġġustifika r-rikors għad- dispożizzjonijiet tat-Trattat dwar l-approssimazzjoni tal-liġijiet.

It-taqsima dwar is-sussidjarjetà fil-Memorandum ta' Spjegazzjoni tispjega li jekk l-Istati Membri jieħdu abbord rakkomandazzjonijiet tal-OECD (jew parti minhom) fil-leġiżlazzjoni tat-taxxa nazzjonali tagħhom b'mod separat, possibilment tista' tiggrava l-frammentazzjoni eżistenti fis-suq intern u jista' jiġi ipperpetwat l-ineffiċjenzi u distorsjonijiet attwali bl-interazzjoni ta' dawn il-miżuri distinti. Il-proposta w id-dokumenti li jakkumpanjawha ma jidhrux li jispjegaw fejn dawn id-differenzi bejn ir-regoli nazzjonali jkunu tali li jostakolaw il-libertajiet fundamentali u b'hekk ikollhom effett dirett fuq il-funzjonament tas-suq intern jew fejn jikkawżaw distorsjonijiet sinifikanti ta' kompetizzjoni[2]. Filwaqt li huwa rikonoxxut li r-rikors għal din id-dispożizzjoni (Artikolu 115) huwa possibbli għall-prevenzjoni ta' ostakli futuri għall-kummerċ f'każ li Stati Membri jieħdu miżuri

[2] Ara Każijiet C-376/98, *Germany v Parliament and Council*, paragrafu 106; C- 300/89, *Titanium dioxide*, EU:C:1991:244, paragrafu 23.

diverġenti[3], l-ostakoli għandhom ikunu probabbli u l-miżuri proposti għandhom ikunu ddisinjati sabiex jipprevenu dawn l-ostakoli[4]. Għandu wkoll jiġi osservat li d-distorsjonijiet tal-kompetizzjoni jeħtieġ li jkun sinjifikattiv sabiex tiġġustifika l-adozzjoni ta' miżuri fil-livell tal-Unjoni. Evalwazzjoni fuq din il-bażi mhix possibbli bil-ġustifikazzjonijiet imressqa mill-Kummissjoni.

Il-proposta tal-Kummissjoni tikser il-prinċipju tas-sussidjarjetà fil-każ ta' l-artikoli 8 u 9 dwar *Controlled foreign company legislation.* Il-prinċipju tas-sussidjarjetà jippermetti lill-UE tieħu azzjoni biss jekk "l-objettivi ta' l-azzjoni prevista ma jkunux jistgħu jinkisbu biżżejjed mill-Istati Membri".

l-OECD fix-xogħol tagħha dwar il-BEPS irrikonoxxiet f'bosta oqsma li hemm ħtieġa ta' flessibilità sabiex jieġu mplimentati r-rakkomandazzjonijiet li saru mill-pajjiżi diversi b'mod konsistenti ma' l-oġġettivi tal-politika tas-sistemi fiskali globali tagħhom. B'mod partikolari, l-OECD irrimarkat hekk fir-rapport dwar Azzjoni 3 tal-BEPS: *"because each country prioritises policy objectives differently, the recommendations provide flexibility to implement CFC rules that combat BEPS in a manner consistent with the policy objectives of the overall tax system and the international legal obligations of the country concerned*". Dan juri biċ-ċar li set ta' regoli wieħed dwar CFC għall-Unjoni Ewropeja hekk kif propost fl-artikoli 8 u 9 mhux neċċessarju.

Il-proposta tal-Kummissjoni tikser wkoll il-prinċipju tal-proporzjonalità fil-każ ta' l-artikoli 4 (*Interest limitation Rule*). Il-Kummissjoni ssostni li l-miżuri proposti ma jmorrux lil hinn mil-livell minimu meħtieġ sabiex jiġi protett is-suq intern u li l-proposta ma tmurx lil hinn minn dak li hu meħtieġ biex jintlaħqu l-għanijiet tagħha u għalhekk dawn il-miżuri huma konformi mal-prinċipju tal-proporzjonalità. Fuq dan il-punt, il-Kummissjoni ma tistax tiġi segwita meta hija ssostni li d-Direttiva hija konformi mal-prinċipju tal-proporzjonalità. Dan minħabba li regola dwar tnaqqis ta' imgħax li taffettwa wkoll sitwazzjonijiet purament nazzjonali. Sitwazzjonijiet purament nazzjonali m'għanda x'taqsam xejn mas-suq intern u għalhekk din il-proposta tmur lil hinn minn dak li hu meħtieġ sabiex tipporteġi dan is-suq.

Huwa pertinenti li l-ebda valutazzjoni tal-impatt ma twettqet għal din il-proposta. L-Artikolu 2 tal-Protokoll Nru. 2 dwar l-applikazzjoni tal-prinċipji tas-sussidjarjetà u l-proporzjonalità, kif stabbiliti fl-Artikolu 5 tat-Trattat dwar l-Unjoni Ewropea jgħid li: Qabel ma tipproponi att leġislattiv, il-Kummissjoni għandha tagħmel konsultazzjonijiet wiesgħa. Dawn il-konsultazzjonijiet għandhom, fejn ikun xieraq, iqisu d-dimensjoni reġjonali u lokali ta' l-azzjoni maħsuba. F'każijiet ta' urġenza eċċezzjonali, l-Kummissjoni m'għandhiex tagħmel dawn il-konsultazzjonijiet. Din għandha tagħti r-raġunijiet għad-deċiżjoni tagħha fil-proposta tagħha.

Il-Kummissjoni ġabet ir-raġunijiet li ġejjin bħala ġustifikazzjoni għal dan in-nuqqas:

1. hemm rabta b'saħħitha mal-ħidma tal-OECD BEPS;
2. L-iStaff Working Document li ppublikat l-istess Kummissjoni jiprovdi evidenza u analiżi sostanzjali;
3. il-partijiet interessati kienu involuti b'mod estensiv fil-konsultazzjonijiet dwar l-elementi tekniċi tar-regoli proposti fi stadju preċedenti; u
4. b'mod partikolari, hemm domanda attwali urġenti għal azzjoni kkoordinata fl-Unjoni Ewropeja dwar din il-kwistjoni ta' priorità politika internazzjonali.

---

[3] Ara Każijiet C-154/04 and C-155/04, *Alliance for Natural Health*, EU:C:2005:449, paragrafi 29-32; C-210/03, *Swedish Match*, EU:C:2004:802, paragrafu 30; C-350/92, *Spain* v *Council*, EU:C:1995:237, paragrafu 35; C-376/98, *Germany* v *Parliament and Council*, paragrafu 86; C-377/98 *Netherlands* v *Parliament and Council*, EU:C:2001:523, paragrafu 15; C-491/01, *British American Tobacco*, paragrafu 61.

[4] Ara Każ C-58/08 *Vodafone and others*, EU:C:2010:321, paragrafu 33 u ġurisprudenza ċċitata.

Jidher biċ-ċar li b'din id-deċizjoni (li ma jsirx valutazzjoni tal-impatt) il-Kummissjoni naqset li tagħmel konsultazzjoniji li tqis id-dimensjoni lokali ta' Malta kif meħtieġ għal finijiet ta' l-applikazzjoni tal-prinċipji tas-sussidjarjetà u l-proporzjonalità. Wieħed jrid jirrimarka hawn li –

1. Malta mhix membru ta' l-OECD w għalhekk kwalunkwe studju li setgħet għamlet l-OECD ma kienx se jinkludi ċ-ċirkostanzi ta' Malta. Barra minn hekk, l-OECD fir-rapporti tagħha mar-rakkommandatx li l-miżuri kollha li ġew irrakkomandati għandhom japplikkaw għal kulħadd bħala minimum standard, hekk kif qiegħda tipproponi l-Kummissjoni Ewropeja b'din id-Direttiva. Konsegwentement, l-argument li l-konsultazzjoni li sar fl-OECD għandu jkun biżżejjed mhux validu. L-OECD apposta ppermettiet flessibbiltà fir-rigward ta' l-implementazzjoni tar-rikkammandazzjonijiet tagħha. Huwa wkoll pertinenti li l-Azzjoni 3 (*Controlled Foreign Companies*) u l-Azzjoni 4 (*Interest Limitation Rules*) mhumiex standards minimi skond l-OECD, u dan għax kien irrokonnuxut li ċ-ċirkostanzi differenti ta' ġurisdizzjonijiet huma pertinenti;
2. L-imsemmi Staff Working Document ma fih l-ebda valutazzjoni tal-impatt ta' din il-proposta fuq Malta;
3. Il-konsultazzjonijiet dwar l-elementi tekniċi tar-regoli proposti fi stadju preċedenti kienu dwar is-sistema proposta' ta' CCCTB fejn kien jidher ċar li din kienet proposta' b'impatt negattiv fuq Malta. Barra minn hekk, diskussjonijiet fil-kuntest tas-CCCTB ma jistgħux jiqiesu bħala ġustifikazzjoni għan-nuqqas ta' valutazzjoni tal-impatt peress li l-oġġettivi u l-iskop ta' din id-direttiva tas-CCCTB huma kompletament differenti minn dawk tad-Direttiva preżenti. Dak li huwa mixtieq f'sistema komuni tat-taxxa għall-UE (li huwa dak li jikkonċerna s-CCCTB) huwa differenti mill-ħtiġijiet ta' direttiva *standalone* dwar l-evażjoni tat-taxxa;
4. Il-Kummissjoni naqset li tagħti raġunijiet sodisfaċċenti għalfejn teżżisti attwalment "urġenza eċċezzjonali" li wasslet lill-Kummissjoni tieħu d-deċizzjoni li ma tagħmilx valutazzjoni ta' impatt. Semmiet biss Konklużjonijiet tal-Kunsill tat-18 ta' Diċembru, 2014 u li xi Stati Membri tal-UE u li huma wkoll membri ta' l-OECD intrabtu sabiex jimplementaw l-output tal-proġett BEPS tal-OECD fil-liġijiet nazzjonali tagħhom, u li jagħmlu dan b'mod urġenti. Dawn il-fatturi waħedhom m'għumiex raġunijiet konvinċenti sabiex ma jsir valutazzjoni ta' impatt dwar din il-proposta.