



TAX ALERT
21/11/2020

Publicato il Decreto del Ministero dell'Economia e delle Finanze del 17 novembre 2020 sulla DAC 6

Con il comunicato di ieri (20 novembre 2020), in ossequio a quanto disposto dall'articolo 5, comma 2, del d.Lgs. n. 100/2010 (che implementa in Italia le regole della Direttiva (UE) 2018/822 del Consiglio, del 25 maggio 2018, cd. “**DAC 6**”), il Ministero dell'Economia e delle Finanze ha pubblicato il decreto del 17 novembre 2020 (il “**Decreto**”), recante definizione delle regole tecniche e delle procedure relative allo scambio automatico obbligatorio di informazioni sui meccanismi transfrontalieri soggetti all'obbligo di comunicazione all'Agenzia delle Entrate.

In particolare, dopo aver precisato all'articolo 1 alcune definizioni rilevanti ai fini della disciplina (inclusa quella di “*safe harbour*” rilevante ai fini ai fini dell'*Hallmark E* punto 1), nel successivo articolo 2 il Decreto disciplina le regole tecniche in merito alle informazioni oggetto di comunicazione ed ai termini di tale comunicazione, oltre ai criteri di determinazione del valore del meccanismo transfrontaliero da comunicare.

L'articolo 3 del Decreto dispone che l'Agenzia delle Entrate rilasci un numero di riferimento al momento della comunicazione di un

Released the Decree of the Ministry of Economy and Finance of 17 November 2020 on DAC 6

With the press release of yesterday (20 November 2020), according to Article 5(2) of Legislative Decree n. 100/2010 (implementing in Italy the (EU) Council Directive No. 2018/822 of 25 May 2018, the so-called “**DAC 6**”), the Ministry of Economy and Finance has released the decree of 17 November 2020 (the “**Decree**”), defining the technical rules and procedures relating to the mandatory automatic exchange of information on cross-border arrangements subject to mandatory notification to the Italian Revenue Agency.

In particular, after providing certain relevant definitions in Article 1 (including the definition of “*safe harbour*” for the purposes of *Hallmark E*, point 1), in the following Article 2 the Decree regulates the technical rules on the information to be communicated and the deadlines of such communication, as well as the determination criteria of the value of the cross-border arrangement to be reported.

Article 3 of the Decree provides that the Italian Revenue Agency shall issue a reference number when a cross-border arrangement is reported,

meccanismo transfrontaliero, salvo che la comunicazione già contenga un numero di riferimento rilasciato dalla stessa Agenzia delle entrate o da altre Amministrazioni fiscali di Paesi dell'Unione europea. Tale numero di riferimento dovrà essere comunicato, senza indugio, dal soggetto a cui è stato rilasciato agli altri partecipanti di cui ne è a conoscenza.

Particolare importanza la riveste l'articolo 6 del Decreto che afferma che gli *Hallmarks* di cui all'Allegato 1, lettere A, B, C, D ed E, del d.Lgs. n. 100/2000, rilevano solamente se suscettibili di determinare una riduzione delle imposte dovute da un contribuente in un Paese dell'Unione europea o in altre giurisdizioni con cui è in vigore un accordo specifico per lo scambio di informazioni rilevanti ai fini dell'obbligo di notifica.

Il successivo articolo 7 del Decreto specifica che il criterio del “vantaggio principale”, rilevante ai fini di determinati *Hallmarks*, sia soddisfatto solamente qualora il “vantaggio fiscale”, riveniente dall'attuazione di uno o più meccanismi transfrontalieri e conseguibile da uno o più contribuenti, sia superiore al 50 per cento della somma tra il “vantaggio fiscale” stesso ed i “vantaggi extrafiscali”. In particolare, il “vantaggio fiscale” è dato dalla differenza tra le imposte dovute sulla base di uno o più meccanismi transfrontalieri e le imposte dovute in assenza di tali meccanismi.

Con particolare riferimento ad alcuni *Hallmarks*, l'articolo 8 del Decreto prevede, tra l'altro, che:

- ai fini dell'*Hallmark* lettera C punto 1, sottopunto b), sub 1), non si considerano “non soggetti ad imposta o soggetti ad aliquota pari o prossima allo zero”, i destinatari di pagamenti transfrontalieri che rientrano nei regimi di trasparenza fiscale previsti dalla norma domestica, nonché i destinatari fiscalmente residenti all'estero ed assoggettati ad equivalenti regimi di trasparenza fiscale nella giurisdizione in cui hanno la residenza, sono stati costituiti o sono ivi sottoposti a direzione effettiva;
- ai fini dell'*Hallmark* lettera C, punto 4, la

unless the reporting already contains a reference number issued by Italian Revenue Agency or by other tax administrations of EU countries. This reference number will have to be communicated, without delay, by the party to which it has been issued to the other participants of which it is aware.

Particularly relevant is Article 6 of the Decree, according to which the *Hallmarks* referred to in Annex 1, letters A, B, C, D and E, of Legislative Decree No. 100/2000, are only relevant if they are deemed to result in a reduction of taxes due by a taxpayer in an EU country or in other jurisdictions with which Italy concluded a specific agreement for the exchange of information relevant for the mandatory reporting.

The following Article 7 of Decrees, specifies that the “main benefit test”, which is relevant for certain *Hallmarks*, is only met when the “tax advantage”, resulting from the implementation of one or more cross-border arrangements and achievable by one or more taxpayers, exceeds 50 per cent of the sum between the “tax advantage” itself and the “extra-fiscal advantages”. In particular, the “tax advantage” is determined by the difference between taxes due on the basis of one or more cross-border arrangements and taxes due in the absence of such arrangements.

With particular regards to certain *Hallmarks*, Article 8 of the Decree provides, inter alia, that:

- for the purposes of *Hallmark* letter C point 1, sub-point b), sub 1), recipients of cross-border payments, falling under the domestic rules on tax transparency regimes, as well as recipients resident for tax purposes abroad and subject to similar tax transparency regimes in the jurisdiction in which they are resident, have been established or are subject to effective management, are not considered to be “non subject to tax or subject to a rate equal to or close to zero”;
- for the purposes of *Hallmark* letter C,

“differenza di importo generata dal trasferimento di attivi” è da intendersi come differenza tra l'importo dovuto come corrispettivo nelle giurisdizioni interessate e il valore di mercato degli attivi trasferiti (determinato secondo le norme domestiche sul *transfer pricing*).

point 4, the “difference in amount generated by the transfer of assets” is to be intended as the difference between the amount due as consideration in the jurisdictions concerned and the fair market value of the assets transferred (determined according to domestic transfer pricing legislation).

Inoltre, nell'Allegato A del Decreto e con riferimento all'Hallmark D, sono contenuti esempi di:

Moreover, with reference to Hallmark D, Annex A of the Decree illustrates examples of:

- meccanismi di aggiramento della normativa, posta dal *Common Reporting Standard*, sullo scambio automatico di informazioni sui conti finanziari, come ad esempio la commercializzazione di uno schema che incentiva la trasformazione di fondi detenuti presso un conto di deposito in attività non finanziarie (come immobili, oro, pietre preziose, opere d'arte) con il precipuo scopo di aggirare l'obbligo di comunicazione;
- meccanismi che utilizzano una struttura *offshore* opaca, come ad esempio l'utilizzo di un trust in cui il *trustee* gestisce il trust sulla base delle istruzioni ricevute da un soggetto non riconosciuto come *trustee* o *protector* dall'atto costitutivo del relativo trust.
- arrangements to circumvent rules set by the *Common Reporting Standard* on the automatic exchange of information on financial accounts, such as marketing of an arrangement that encourages the conversion of funds held in a deposit account into non-financial assets (such as real estate, gold, precious stones, artworks) with the primary aim of circumventing the relevant reporting obligation;
- arrangements using an opaque offshore structure, such as the use of a trust in which the trustee manages the trust on the basis of instructions received from a person not recognized as a trustee or protector by the trust relevant articles of association.

Premesso quanto precede, nonostante i vari elementi oggetto di specifica da parte del Decreto, si segnala come restino pendenti alcune “aree-grigie” da chiarire, ivi incluse alcune relative alla corretta identificazione di determinati *Hallmarks*, tra cui – a titolo esemplificativo – quello relativo alla lettera E, punto 3, rispetto al quale non è stato ancora chiarito (i) il concetto di “trasferimento”, nonché (ii) i corretti criteri di determinazione dell’“EBIT”.

Stated the foregoing, despite the various items subject to specifications by the Decree, we highlight that some “gray-areas” to be clarified are still pending, including some related to the proper identification of certain Hallmarks, as – by way of example – Hallmark E, point 3, in respect of which has not yet been clarified (i) the concept of “transfer” and (ii) the correct “EBIT” determination criteria.

Pertanto, stante l'avvicinarsi delle scadenze previste per gli obblighi di notifica, si confida che ulteriori chiarimenti verranno presto forniti dall'Agenzia delle Entrate nei prossimi chiarimenti ufficiali in corso di emanazione.

Therefore, in view of the approaching deadlines for notification obligations, we trust that further clarifications will be soon provided by the Italian Revenue Agency in the next official clarifications to be issued.

Foglia & Partners è a Vostra disposizione per ogni ulteriore chiarimento ed approfondimento in merito ai temi affrontati.

Foglia & Partners is at your disposal for any further clarification and in-depth analysis of the issues addressed.

Contatti:

Contacts:

Email: home@fptax.it Web: fogliandpartners.com
Roma, Via dei Prefetti 17, Tel: +39 06 68300655
Milano, Largo Ildefonso Schuster 1, Tel: +39 02 09994690

Il presente documento ha finalità meramente informativa e non può essere inteso, in alcun modo, quale parere legale.

This document is for information purposes only and cannot be construed in any way as legal advice.