

Tax advisers face new liabilities: update on international debates

Piergiorgio Valente - Valente Associati GEB Partners

The sixth Conference of the CFE's (Confédération Fiscale Européenne) Professional Affairs Committee, entitled "Change of climate in taxation: are you prepared for extended responsibilities?", will be held in Milan on 22 November 2013: organized by the CFE, in cooperation with the IPSOA Business School and the ANTI (Associazione Nazionale Tributaristi Italiani, i.e., National Association of Italian Tax Advisers), the Conference intends to provide an arena in which all those concerned may extensively debate and discuss the new liabilities facing tax advisers within the framework of international activities.

International action to counter so-called "**harmful tax practises**" has been intensifying in the last few years: innumerable "**gaps**" as a result of the interaction between and among the various tax legislations offer taxpayers the opportunity to significantly reduce their tax burdens, achieving thus aggressive tax planning schemes and transferring taxable matter to low-tax jurisdictions (so-called profit shifting).

The resulting tax base erosion phenomenon currently represents one of the main concerns within the international community: one of the most heated debates within the OECD refers, in particular, to action plans aimed at countering harmful tax practices and aggressive tax planning.

The said debate determined – among other things – a **new definition of the "Law abuse"** concept that engendered a "gray zone" of legal uncertainty and which, further to creating deterring effects on taxpayers, might influence tax advisers' approach to their activity.

The complex nature of tax planning schemes adopted by multinational enterprises and the difficulties in establishing a well-defined dividing line between structures that may be identified as "aggressive" and those deemed lawful, go hand in hand with the growing Tax Authorities expectations vis-à-vis commitments and liabilities assumed by tax advisers in the performance of their assignments.

The said scenario raised a number of issues on the possible developments of tax advisers' professional practice: in the course of the **sixth Conference** to be held by the CFE's (Confédération Fiscale Européenne) Professional Affairs Committee, "**Change of climate in taxation: are you prepared for extended responsibilities?**", the various effects that are likely to impact tax advisers' professional activities – in view of a number of recent initiatives aiming to counter tax evasion and aggressive tax planning – will be amply discussed.

Furthermore, an outline of likely liabilities and risks to be assumed by the same tax advisers, in view of the latest international developments with regard to the interpretation of "law abuse" and "aggressive tax planning" concepts, will also be provided. Lastly, of no lesser importance are the potential consequences of a shift from a legal to a moral approach as far as the consulting activity is concerned.

The Tax Adviser's Role as "Intermediary" between the State and Taxpayers and the Model Taxpayer Charter

The **Tax Adviser's role** as an "**intermediary**" between the **State** and the **taxpayer** is rather complicated: to such effect, particular importance should be given to the 2008 OECD Study

entitled “Study into the Role of Tax Intermediaries”, which was followed by the May 2013 Report “Co-operative Compliance: A Framework from Enhanced Relationship to Co-operative Compliance”, which illustrates the approach followed by OECD Member States at a “cooperative compliance” level and provides a number of recommendations to the same on the afore-stated matter.

The Report puts special emphasis on the fact that the number of Countries that have been implementing programs based on “cooperative compliance” have been increasing considerably subsequent to the 2008 publication of the “Study into the Role of Tax Intermediaries”, with encouraging results in terms of transparency in the relationship between Tax Authorities and taxpayers as well as in terms of the optimization of strategies with regard to tax risk management, and the reduction in the number of controversies as well.

The mentioned Report confirms that the said programs should stick to some “**key pillars**”, which include an impartial and objective approach by the Tax Authorities vis-à-vis taxpayers, as well as transparency and the willingness to make available important information by the latter.

While bearing in mind an economic context that is growing ever more globalized, it encourages States to include internal compliance within a broader “cross-border transparency” framework, evaluating therefore the opportunities that might be afforded by a “multilateral cooperative compliance”.

As far as the topic of taxpayer’s rights and duties, it is worth noting that the CFE, in conjunction with the AOTCA (Asia-Oceania Tax Advisers Association) and STEP (Society of Trust and Estate Practitioners), organizations that represent over half a million tax advisers worldwide, drew up a “Taxpayer’s Rights and Duties Charter” highlighting aspects and features that should be provided by a “good” taxation system on the issue of Taxpayer-Tax Authorities relations.

The contents of the said Model were crafted on the basis of a joint evaluation developed by 37 Countries that represent over 73% of the worldwide GDP.

New Risks and Responsibilities of Tax Advisers

Another debated issue is the possible development of risks and liabilities assumed by tax advisers in connection with the performance of their professional activities.

In particular, the question arises as to which extent tax advisers’ liability may arise in connection with opinions provided to clients in the past, in cases where debates and developments on the matter of law abuse and aggressive tax planning schemes seemed to be rather irrelevant.

There is, in fact, the possibility that tax planning schemes considered lawful in the past might be deemed unacceptable in the future by the Tax Authorities and that, therefore, tax advisers themselves might be held directly accountable for having arranged aggressive tax planning strategies.

Another theme that is particularly interesting involves practical implications that might be consequential to the shift from a legal to a moral approach in the carrying out of consulting activities by tax advisers: such change of perspective might indeed increase uncertainties and risks connected to the performance of a professional assignment.

In the past few years, tax advisers have been concerned with:

- increasing “risk assessment” assignments (in terms of risks and benefits evaluations, always taking client interests into account);
- enhanced taxpayers’ compliance;
- the necessity of ever-improved technical know-how in various areas that are particularly intricate.

A further in-depth examination as to the various aspects tax advisers must consider while

rendering consulting services in favor of their clients is fundamental. To such effect, risks linked to consulting activities may be of the following nature:

- civil liability vis-à-vis clients;
- exclusion from agreements entered into with the State or other public entities;
- disciplinary action;
- civil penalties;
- criminal liability.

6th CFE Professional Affairs Conference

Change of Climate in Taxation Are You Prepared for Extended Responsibilities

La **Confédération Fiscale Européenne** - CFE, in collaborazione con la **Scuola di formazione IPSOA** e l'Associazione Nazionale Tributaristi Italiani- **ANTI** presenta il primo appuntamento in Italia di confronto e discussione sulle nuove responsabilità del consulente fiscale nelle attività a carattere internazionale.

L'azione di contrasto alle "pratiche fiscali dannose", portata avanti a livello internazionale e comunitario, sta determinando l'estensione del concetto di abuso del diritto e la creazione di una "area grigia" di incertezza giuridica per il contribuente. Tale incertezza non è semplicemente un effetto collaterale della volontà dei governi di preservare la propria base imponibile e di incrementare la riscossione delle imposte. Anzi, essa rappresenta un deterrente per i contribuenti e per i rispettivi consulenti fiscali.

ANALISI DI COMPARABILITÀ NEL TRANSFER PRICING

Le preziose "linee guida" per un'analisi di comparabilità volta a determinare il "valore normale" delle transazioni intercompany, nel rispetto del principio di libera concorrenza e tenendo conto di meccanismi di verifica e confronto.

STABILE ORGANIZZAZIONE OCCULTA

Un'articolata casistica dei comportamenti assunti dalle imprese non residenti nel nostro paese per configurare organizzazioni "occulte", ovvero operanti all'interno di *legal entities* italiane, ma partecipate da imprese o enti esteri. Un rischio indiscusso che richiede un'accurata analisi e l'individuazione di linee guida programmatiche per combatterlo.

SCAMBIO DI INFORMAZIONI. PROFILI APPLICATIVI NELLE VERIFICHE

Sono finiti i tempi d'oro. Sono molte infatti le misure introdotte dagli Stati per fronteggiare l'evasione fiscale. Tra queste lo scambio di informazioni tra Amministrazioni finanziarie, con particolare riguardo alle questioni che presentano profili di criticità soprattutto nel corso di una verifica fiscale.

CONTROVERSIE INTERNAZIONALI. Procedure amichevoli e gestione delle relazioni

Le imprese multinazionali sono sempre più esposte ai rischi di doppia imposizione in conseguenza di verifiche fiscali. Per risolvere le controversie tra Stati sono necessari gli strumenti e le competenze specifici in merito alle relazioni con le procedure amministrative e giurisdizionali interne che il Volume fornisce.

Le nuove responsabilità del consulente fiscale: sviluppi nel dibattito internazionale

di Piergiorgio Valente - Valente Associati GEB Partners

La sesta Conferenza del Professional Affairs Committee della CFE (Confédération Fiscale Européenne), "Change of climate in taxation: are you prepared for extended responsibilities?", si terrà a Milano in data 22 novembre 2013: organizzata dalla CFE, in collaborazione con la Scuola di Formazione IPSOA e l'ANTI (Associazione Nazionale Tributaristi Italiani), la Conferenza rappresenterà un'occasione di dibattito e di confronto sulle nuove responsabilità del consulente fiscale nelle attività a carattere transnazionale.

Nel corso degli ultimi anni, si è intensificata l'azione internazionale di contrasto alle cd. "**harmful tax practises**": i numerosi "**gaps**" derivanti dall'interazione di legislazioni tributarie differenti offrono ai contribuenti la possibilità di ridurre considerevolmente il livello di imposizione fiscale, realizzando schemi di pianificazione fiscale aggressiva e trasferendo materia imponibile in ordinamenti giuridici a fiscalità più favorevole (cd. profit shifting).

I fenomeni di **erosione della base imponibile** così prodotti preoccupano la comunità internazionale: risulta particolarmente vivace, soprattutto in sede OCSE, il dibattito relativo alle azioni volte a combattere competizione fiscale dannosa e aggressive tax planning.

Tale dibattito ha determinato – tra le altre cose – la **ridefinizione del concetto** di "**abuso del diritto**" e la creazione di un'"area grigia" di incertezza giuridica, la quale, oltre a produrre effetti deterrenti sui contribuenti, può influenzare l'approccio all'attività di consulenza da parte dei fiscalisti.

La complessità degli schemi di pianificazione fiscale realizzati dalle imprese multinazionali e la difficoltà ad individuare un confine preciso tra le strutture qualificabili come "aggressive" e quelle ritenute legittime, si accompagna alle crescenti aspettative delle Amministrazioni finanziarie rispetto all'impegno e alle responsabilità assunte dai consulenti fiscali nell'espletamento del proprio incarico.

Questo scenario ha sollevato interrogativi sulle possibili evoluzioni dell'attività professionale dei tax advisers: nel corso della sesta Conferenza del Professional Affairs Committee della CFE (Confédération Fiscale Européenne), "Change of climate in taxation: are you prepared for extended responsibilities?", verranno discussi i possibili impatti sull'attività professionale dei consulenti fiscali delle recenti iniziative volte a contrastare evasione fiscale e aggressive tax planning.

Verranno altresì delineate le possibili responsabilità e i rischi assunti dai consulenti fiscali medesimi per effetto delle recenti evoluzioni, a livello internazionali, nell'interpretazione dei concetti di "abuso del diritto" e di "aggressive tax planning". Non meno rilevanti sono infine le potenziali conseguenze di un passaggio da un approccio legale a un approccio morale con riguardo all'attività di consulenza.

Il ruolo del consulente fiscale quale "intermediario" tra Stato e contribuente e il Model Taxpayer Charter

Il ruolo del **consulente fiscale** quale "**intermediario**" tra Stato e contribuente si presenta alquanto complesso: a questo proposito, assume particolare rilevanza lo Studio pubblicato dall'OCSE nel 2008 "Study into the Role of Tax Intermediaries", al quale ha fatto seguito il Rapporto del maggio 2013 "Co-operative Compliance: A Framework from Enhanced Relationship to Co-operative Compliance", il quale illustra gli impatti degli approcci seguiti dagli Stati membri OCSE a livello di "cooperative compliance" e fornisce agli stessi alcune raccomandazioni in merito.

Il Rapporto sottolinea come il numero di Paesi che hanno posto in essere programmi basati sul concetto di “**cooperative compliance**” sia aumentato considerevolmente in seguito alla pubblicazione, nel 2008, dello “Study into the Role of Tax Intermediaries”, con risultati positivi in termini di trasparenza nel rapporto Amministrazione fiscale-contribuenti e di ottimizzazione delle strategie per la gestione del rischio fiscale, nonché di riduzione del numero di controversie.

Il citato Rapporto ribadisce che tali programmi dovrebbero attenersi ad alcuni “**key pillars**”, che includono l’approccio imparziale e oggettivo da parte dell’Amministrazione finanziaria nei confronti del contribuente, nonché la trasparenza e volontà di rendere disponibili le informazioni rilevanti da parte di quest’ultimo.

Esso invita gli Stati, tenendo conto del contesto economico sempre più globalizzato, a inserire la compliance interna in un più ampio framework di “cross border transparency”, valutando quindi le opportunità di realizzazione di una “multilateral cooperative compliance”.

Con riferimento al tema dei diritti e dei doveri del contribuente, si sottolinea inoltre che la CFE, unitamente all’AOTCA (Associazione dei Consulenti Fiscali di Asia e Oceania) e allo STEP (Associazione dei Consulenti in Gestioni Patrimoniali e di Trust), organismi rappresentativi di oltre mezzo milione di consulenti fiscali nel mondo, hanno predisposto un Modello di “Statuto dei Diritti e dei Doveri del Contribuente”, il quale evidenzia quanto un buon sistema di tassazione dovrebbe prevedere con riferimento ai rapporti tra contribuente e Amministrazione fiscale.

I contenuti di tale Modello sono stati sviluppati a partire da una valutazione congiunta di 37 Paesi, i quali rappresentato oltre il 73% del PIL mondiale.

Nuovi rischi e responsabilità dei consulenti fiscali

Un tema oggetto di dibattito a livello internazionale sono le **possibili evoluzioni** in termini di **rischi e responsabilità** assunti dai tax advisers in relazione allo svolgimento della propria attività professionale.

Nello specifico, ci si chiede in quale misura possa configurarsi una responsabilità dei consulenti fiscali con riguardo ai pareri forniti ai clienti in passato, quando dibattito e sviluppi in materia di abuso del diritto e di schemi di pianificazione fiscale aggressiva si presentavano scarsamente rilevanti.

Esiste infatti la possibilità che schemi di pianificazione fiscale considerati legittimi in passato siano considerati inaccettabili, nel futuro, da parte dell’Amministrazione fiscale e che, pertanto, i consulenti fiscali stessi siano considerati i responsabili dello sviluppo di una strategia di pianificazione fiscale aggressiva.

Altra tematica di particolare interesse attiene alle possibili **implicazioni pratiche** del passaggio da un **approccio legale** a un **approccio morale** nell’esercizio dell’attività di consulenza da parte dei fiscalisti: un tale cambiamento di prospettiva potrebbe infatti incrementare l’incertezza e i rischi connessi allo svolgimento dell’incarico professionale.

Negli ultimi anni, i tax advisers sono stati interessati:

- da una sempre più rilevante attività di “risk assessment” (in termini di valutazione di rischi e benefici, tenendo conto degli interessi del cliente);
- dal rafforzamento della compliance da parte dei contribuenti;
- dall’esigenza di una sempre più approfondita preparazione tecnica in numerose aree, caratterizzate da elevata complessità.

Risulta altresì fondamentale riflettere sui numerosi aspetti che i tax advisers devono tenere in considerazione nell’esercizio dell’attività di consulenza che sarà svolta a favore dei contribuenti. A questo proposito, i rischi legati all’attività di consulenza possono assumere le seguenti forme:

- responsabilità civile nei confronti del cliente;
- esclusione dai contratti con Stato o enti pubblici;
- azioni disciplinari;
- sanzioni civili;
- responsabilità penale.