

Mercoledì 7 novembre 2018

Per maggiori informazioni: info.tls@it.pwc.com

# Newsalert

## **Linee guida dell'Agenzia delle Entrate in merito al trattamento IVA dei «TP adjustment»**

A cura di Davide Accorsi e Giorgio Massa

Con la risposta all'interpello n. 60 pubblicata lo scorso 2 novembre, l'Agenzia delle Entrate si è espressa in merito al trattamento IVA degli aggiustamenti da «transfer pricing», considerandoli non rilevanti ai fini IVA, nel caso in cui non vi sia un legame diretto tra i predetti aggiustamenti corrisposti tra le parti e le singole cessioni effettuate tra le stesse.

### **Il caso**

Alfa fa parte di un gruppo multinazionale (di seguito il «Gruppo»), che sta implementando un piano di sviluppo volto alla produzione e alla commercializzazione di beni con marchio X.

La titolarità legale ed economica del marchio X e del relativo know-how appartiene a Beta, la quale opera in qualità di «Principal» ed assume su di sé tutti i rischi connessi alla produzione e alla commercializzazione dei beni, concedendo il marchio ed il know-how stessi in uso gratuito alle consociate impegnate nella produzione e nella commercializzazione dei beni X.

Alfa ha stipulato con Beta un contratto (di seguito l'«Accordo») in base al quale la stessa si obbliga ad operare come «contract assembler» ai fini della realizzazione dei prodotti X, mettendo le attrezzature di sua proprietà a disposizione della consociata Gamma (società di diritto italiano che opera, invece, come «contract manufacturer»).

## **Italian tax authorities guideline on the VAT treatment of the “TP adjustments”**

Prepared by Davide Accorsi and Giorgio Massa

*With the answer to the ruling n. 60 published last 2 November, the tax authorities expressed their views on the VAT treatment of the “transfer pricing” adjustments, considering them as not relevant for VAT purposes, in the event that there is no direct link between the aforementioned adjustments made between the parties and the sales made between them.*

### **The case**

*Alfa is part of a multinational group (hereinafter the “Group”), which is implementing a development plan aimed at the production and marketing of X-branded goods.*

*The legal and economic ownership of the X mark and its know-how belongs to the non-EU company Beta, which operates as “Principal” and assumes all the risks associated with the production and marketing of the goods, granting the trademark and the know-how themselves free of charge to subsidiaries engaged in the production and marketing of the X goods.*

*Alfa has entered into a contract with Beta (hereinafter the “Agreement”) under which it undertakes to act as a “contract assembler” to manufacture X products, by putting its own equipment at the disposal of Gamma (a company of the Group governed by Italian law which, on the other hand, operates as a “contract manufacturer”).*

In particolare, Alfa ha assunto contrattualmente il compito di coordinare tutti i fattori produttivi relativi alla produzione dei beni, nonché quelli relativi alla commercializzazione degli stessi, mediante la rete distributiva del Gruppo, nonché il compito di gestire le attività di logistica e di controllo della qualità nell'interesse di Beta.

Sulla base di quanto descritto, i beni X, prodotti da Gamma, sono acquistati dalla società Alfa e rivenduti dalla stessa società a Beta ad un prezzo in linea con la policy adottata dal Gruppo in tema di prezzi di trasferimento in coerenza con il criterio di libera concorrenza (il c.d. "Arm's length").

In ossequio al modello di *transfer pricing* applicato dal Gruppo, l'Accordo prevede che, qualora la marginalità conseguita da Alfa in un determinato periodo d'imposta sia inferiore rispetto a quella individuata in base al principio di libera concorrenza (ovvero ricada al di fuori dell'intervallo interquartile di riferimento di soggetti comparabili indipendenti), debbano essere effettuati specifici aggiustamenti (di seguito «*adjustment*»), che permettano di rispettare il suddetto criterio di libera concorrenza. Per effetto di ciò, Beta s'impegna contrattualmente a riconoscere, ove necessario, l'erogazione di un contributo a favore di Alfa ogni qualvolta quest'ultima incorra in perdite operative.

Tutto ciò premesso, l'Agenzia delle Entrate ha chiarito che il contributo (o aggiustamento) eventualmente riconosciuto da Beta a favore di Alfa, in caso di scostamento tra il profitto da quest'ultima realizzato e quello determinato secondo il criterio di libera concorrenza, sia da considerarsi non rilevante ai fini IVA come di seguito meglio evidenziato.

### **Le linee guida fornite dall'Agenzia**

Citando i principi stabiliti dalla Corte di Giustizia dell'Unione Europea, tra gli altri nel caso C-11/15 (Ceský Rozhlas), l'Agenzia delle Entrate ha chiarito che, nel caso in esame, al fine di verificare la rilevanza ai fini IVA dei contributi ottenuti da Alfa, occorre valutare se tali contributi versati da Beta integrino un corrispettivo per un'obbligazione di fare, non fare o permettere (differente dalla cessione di beni X).

*In particular, Alfa has contractually the task of coordinating all production factors related to the production of goods, as well as those relating to the marketing of the same, through the Group's distribution network, as well as managing logistics and quality control in the interest of Beta.*

*On the basis of the foregoing, the X goods, produced by Gamma, are purchased by Alfa and resold by the same company to Beta at a price in line with the policy adopted by the Group regarding transfer prices consistent with the "Arm's length" principle.*

*In accordance with the transfer pricing policy applied by the Group, the Agreement envisages that, if the profitability achieved by Alfa in a given tax period is lower than that identified on the basis of the arm's length principle (or falls outside the relevant interquartile range of independent comparable subjects), specific adjustments must be made (hereinafter referred to as "adjustments"), which make it possible to comply with the aforementioned arm's length principle. As a result of this, Beta contractually undertakes to recognize, where necessary, the payment of a contribution to Alfa whenever the latter incurs operational losses.*

*Having said that, the tax authorities have clarified that the contribution (or adjustment) possibly recognized by Beta in favor of Alfa, in the event of a discrepancy between the profit achieved by the latter and that determined according to the arm's length principle, should be considered irrelevant for VAT purposes, as better detailed below.*

### **The tax authorities guidelines**

*Quoting the principles established by the Court of Justice of the European Union, among others in the case C-11/15 (Ceský Rozhlas), the tax authorities have clarified that, in the case under examination, in order to verify the relevance for VAT purposes of the contributions obtained by Alfa, it is necessary to assess whether such contributions paid by Beta integrate a consideration for an obligation to make, not make or allow (different from the sale of the X goods).*

A tal riguardo, l’Agenzia sottolinea che, sulla base dell’articolo 2 dell’Accordo, Beta si obbliga ad acquistare da Alfa i beni X prodotti o fatti produrre da quest’ultima, la quale si impegna ad eseguire una serie di attività, tra le quali la produzione o l’acquisto delle specifiche attrezzature per la produzione dei beni X e la produzione degli stessi, in conformità alle specifiche tecniche impartite da Beta e secondo i volumi di produzione concordati tra le parti.

Inoltre, sulla base del successivo articolo 3, Beta, assumendosi il rischio finanziario delle operazioni in questione, si impegna a remunerare Alfa con un prezzo di acquisto dei beni X coerente con il criterio di libera concorrenza.

In caso di scostamento tra la remunerazione spettante ad Alfa e il suddetto valore di libera concorrenza è, quindi, prevista la corresponsione tra le parti contraenti di un importo pari a tale differenza (a titolo di contributo/aggiustamento), in modo da garantire in ogni modo ad Alfa di raggiungere un profitto pari al suddetto valore.

Alla luce di tali clausole contrattuali, l’Agenzia ritiene che il pagamento dell’adjustment da parte di Beta ad Alfa non costituisca una remunerazione per una specifica prestazione, non ravvisandosi in capo ad Alfa altra obbligazione al di fuori di quelle elencate nell’articolo 2 dell’Accordo, già remunerate con il prezzo relativo alla compravendita dei beni X tra le medesime società.

Esclusa la configurabilità di un’autonoma prestazione di servizi imponibile, occorre verificare se le somme in questione possano essere considerate come variazioni (in aumento o in diminuzione) dei corrispettivi relativi alle cessioni di beni X e, quindi, della base imponibile Iva delle transazioni effettuate tra Alfa e Beta.

In conformità all’articolo 73 della direttiva 2006/112/CE come implementato in Italia dall’articolo 13, primo comma, del d.P.R. 633/1972, la base imponibile IVA di una cessioni di beni o prestazioni di servizi è normalmente costituita da tutto ciò che costituisce il corrispettivo versato o da versare al fornitore per tali cessioni o prestazioni.

*In this regard, the tax authorities underline that, on the basis of Article 2 of the Agreement, Beta undertakes to purchase from Alfa the X goods produced by the latter, which undertakes to carry out a series of activities, including the production or the purchase of specific equipment for the production of the X goods and the production of the same, in accordance with the technical specifications given by Beta and according to the production volumes agreed between the parties.*

*Furthermore, on the basis of the subsequent article 3, Beta, assuming the financial risk of the relevant transactions, undertakes to remunerate Alfa with a purchase price of the X goods consistent with the arm’s length principle.*

*In the event of a discrepancy between the remuneration due to Alfa and the aforesaid arm’s length principle, a payment of the difference between the contracting parties (in terms of contribution/adjustment) is foreseen, so as to guarantee to Alfa the possibility to achieve a profit consistent with arm’s length principle.*

*In light of these contractual clauses, the tax authorities consider that the payment of the adjustment by Beta to Alfa does not constitute a remuneration for a specific service, not recognizing for Alfa other obligations other than those listed in article 2 of the Agreement, already remunerated with the price agreed for the sale of the X goods between the same companies.*

*Having excluded the possibility of an independent provision of taxable services, it is necessary to verify whether the amounts in question can be considered as amendments (increasing or decreasing) of the considerations related to the sale of the X goods and, therefore, of the taxable base for VAT of the transactions carried out between Alfa and Beta.*

*In accordance with article 73 of the Directive 2006/112/EC as implemented in Italy by article 13, first paragraph, of the Presidential Decree 633/1972, the taxable base for a supply of goods or services is normally made up of everything that constitutes the consideration paid or to be paid to the supplier for such supplies.*

Ciò posto, anche alla luce dei chiarimenti forniti con dalla Commissione Europea con il Working Paper 923/2016, al fine di verificare se gli adjustment costituiscono una variazione della base imponibile delle cessioni di beni X è necessario che esista un collegamento diretto tra tali aggiustamenti e le predette cessioni.

Pertanto, affinché gli adjustment da transfer pricing incidano sulla determinazione della base imponibile dell'Iva, aumentando o diminuendo il corrispettivo di vendita del bene o di prestazione del servizio, occorre, pertanto, che:

- vi sia un corrispettivo, ossia una regolazione monetaria o in natura per tale aggiustamento;
- siano individuate le cessioni di beni o forniture di servizi cui il corrispettivo si riferisce;
- sia presente un legame diretto tra le cessioni di beni o forniture di servizi e il corrispettivo.

Sulla base di quanto sopra, l'Agenzia conclude che nel caso di specie i TP adjustment non sono rilevanti ai fini IVA e, pertanto, non possono essere considerati come variazioni in aumento o in diminuzione della base imponibile e della relativa imposta sul valore aggiunto.

Inoltre, l'Agenzia ricorda che il valore normale come definito ai fini IVA non può essere preso in considerazione ai fini della determinazione della base imponibile e della relativa imposta se non nei casi esplicitamente regolati dalla norma (a tal riguardo si vedano gli articoli 80 della direttiva 2006/112/CE e l'articolo 13, terzo comma, del d.P.R. 633/1972).

*Having said that, also in light of the clarifications provided by the European Commission with the Working Paper 923/2016, in order to verify if the adjustments constitute an amendment of the taxable base of the sales of the X goods, it is necessary that there is a direct link between these adjustments and the aforementioned sales.*

*Therefore, in order for the transfer pricing adjustments to affect the determination of the taxable base, increasing or decreasing the sale price of the good or service, it is necessary that:*

- *There is a consideration, that is a monetary or in-kind remuneration for such adjustment;*
- *The sale of goods or supply of services to which the consideration refers is identified;*
- *There is a direct link between the supply of goods or services and the consideration.*

*On the basis of the above, the tax authorities conclude that in the case under analysis the TP adjustments are not relevant for VAT purposes and therefore cannot be considered as increasing or decreasing the tax base and related value added tax.*

*Furthermore, the tax authorities recall that the normal value as defined for VAT purposes can not be taken into account for the purposes of determining the tax base and the related VAT except in cases explicitly regulated by the law (see Articles 80 of the Directive 2006/112/EC and article 13(3) of the Presidential Decree 633/1972).*

**Il 25 maggio 2018 è entrato in vigore il nuovo Regolamento Europeo n. 679/2016 (GDPR)**

**Se non ha già provveduto, per continuare a ricevere gli inviti agli eventi e le nostre newsletter** è necessario che confermi il suo consenso a questo link:

<http://www.pwc.com/it/it/GDPR/gdpr-tls-consenso.html>

**On May 25, 2018 has come into force the new European Regulation n. 679/2016 (GDPR)**

**If you have not already done, please confirm your consent at this link, in order to continue receiving invitations to events and our newsletter:**

<http://www.pwc.com/it/it/GDPR/gdpr-tls-consenso.html>