



SALVINI E SOCI

STUDIO LEGALE TRIBUTARIO  
FONDATA DA F.GALLO

CICLO DI WEBINAR SUL TRANSFER PRICING

COVID-19 e transfer pricing – 12 maggio 2021

Giovanni Panzera da Empoli

# Guidance on the transfer pricing implications of the COVID-19 Pandemic

## I quattro temi principali

L'OCSE ha analizzato i principali effetti del “COVID-19” per le politiche di *transfer pricing* delle imprese multinazionali, con particolare riferimento a:

1. l'analisi di comparabilità;
2. le perdite e l'allocazione dei costi specifici derivanti dalla pandemia;
3. il trattamento dei benefici relativi a programmi di sostegno governativi;
4. gli accordi preventivi sul pricing (APA).

# Guidance on the transfer pricing implications of the COVID-19 Pandemic

## Conferma del principio arm's length

Il documento OCSE raccoglie il consenso dei 137 membri dell'Inclusive Framework e conferma la “tenuta” delle Linee Guida e del principio dell'arm's length, anche in una situazione eccezionale, qual è appunto quella provocata dalla pandemia

La guida del dicembre 2020 è un'applicazione delle linee guida esistenti ai sensi dell'OCSE TPG agli scenari che possono sorgere comunemente in relazione alla pandemia e non dovrebbe essere considerata come un'espansione o una revisione dell'OCSE TPG

# Guidance on the transfer pricing implications of the COVID-19 Pandemic

## La pandemia quale «*hazard risk*»

Secondo le indicazioni dell'OCSE, la pandemia da COVID-19 rappresenta un *hazard risk*, ossia un rischio non controllabile, prevedibile e influenzabile, con impatti su altre tipologie di rischio controllabili, tra cui:

- 1) il **rischio di mercato**, in quanto la domanda di alcuni prodotti e servizi è crollata,
- 2) il **rischio operativo**, dato che la pandemia ha interrotto sia le catene di approvvigionamento che di produzione, e
- 3) il **rischio finanziario**, poiché i costi per il finanziamento sono incrementati sensibilmente in molti settori industriali e i clienti hanno ritardato o interrotto i pagamenti.

# Guidance on the transfer pricing implications of the COVID-19 Pandemic

## Il sostegno finanziario infragruppo

Il documento OCSE non affronta la tematica del “sostegno finanziario” alle consociate estere in difficoltà,

Corte di Giustizia, C558-19, Impresa Pizzarotti, 8 ottobre 2020

Un finanziamento infruttifero intercompany non dovrebbe essere sindacato a priori, ove sia possibile dimostrare le ragioni economiche che hanno portato il contribuente a finanziare eccezionalmente a tasso zero la propria partecipata.

# Guidance on the transfer pricing implications of the COVID-19 Pandemic

## Capitolo I - Guida TP sull'analisi di comparabilità

La prima sezione della Guida OCSE delinea i possibili approcci utilizzabili nella predisposizione delle analisi di comparabilità.

È suggerita l'analisi:

- dei dati finanziari del gruppo
- dell'andamento delle vendite,
- dell'utilizzo della capacità produttiva,
- dei costi sostenuti pre- e post- COVID-19,
- degli aiuti governativi ricevuti (ove presenti),
- dei dati di budget e dei bilanci infra-annuali
- dell'andamento dei principali indicatori macroeconomici e statistici specifici del comparto industriale di riferimento

## Guida TP sull'analisi di comparabilità

L'utilizzo del metodo TNM e la selezione del periodo-benchmark per la determinazione della redditività arm's length

Il problema del c.d. two years lag

Gli approcci “pragmatici” per ovviare alla carenza di informazioni contemporanee:

- “aggiustamenti compensativi retroattivi” in dichiarazione dei redditi
- necessaria contabilizzazione in bilancio degli “aggiustamenti di fine anno” negativi
- aggiustamenti compensativi in un periodo d'imposta successivo
- l'OCSE legittima l'adozione di qualsiasi altro “approccio pragmatico”, purché basato sull'uso di una valutazione economica ragionevole da parte dei contribuenti.

## Guida TP sull'analisi di comparabilità

L'arco temporale da analizzare per le analisi di comparabilità

E' possibile includere tra i "comparabili" **le società in perdita**, a condizione che rispettino i requisiti di comparabilità circa i profili funzionali e di rischio delle parti della transazione controllata e gli effetti su di essi della pandemia

## Capitolo II - Perdite e allocazione dei costi specifici derivanti dalla pandemia

La corretta allocazione delle perdite e dei costi specifici dovuti dal COVID-19 tra le entità appartenenti al gruppo multinazionale rappresenta una delle sfide generate dalla pandemia in relazione alle analisi sui prezzi di trasferimento e uno dei principali rischi di contestazione da parte delle Autorità fiscali.

Il caso delle **entità che operano con profili di rischio limitato**:

Non è possibile affermare una “regola generale” sempre valida per cui una entity a “rischio limitato” possa subire perdite causate dal periodo pandemico, essendo invece necessario:

- delineare in modo accurato la transazione, in modo da identificare l’allocazione dei rischi tra le imprese associate;
- eseguire un’analisi di comparabilità per accertare se esistono “soggetti comparabili” in perdita con rischi analoghi a quelli assunti dal contribuente nella “transazione controllata”.

## Capitolo II - Perdite e allocazione dei costi specifici derivanti dalla pandemia

**In quali circostanze possono essere modificati gli accordi infragruppo per rispondere alla pandemia?**

Assume rilevanza la comparazione con quello che sarebbe stato pattuito tra parti indipendenti; in assenza di prove specifiche circa la condotta di imprese indipendenti in circostanze comparabili, la modifica dell'accordo Intercompany sarà considerato "non consistente" con il principio di "libera concorrenza".

## Capitolo II - Perdite e allocazione dei costi specifici derivanti dalla pandemia

**Allocazione dei costi specifici sostenuti per affrontare la pandemia e loro considerazione ai fini dell'analisi di comparabilità.**

E' necessario verificare, anche in questo caso, come sarebbero stati allocati tra parti indipendenti in circostanze comparabili.

E' possibile che taluni costi operativi siano considerati di "natura ricorrente", perché relativi a cambiamenti di "lungo periodo".

Ai fini dell'analisi di comparabilità, l'OCSE precisa che tali costi eccezionali dovrebbero essere esclusi dall'indicatore finanziario prescelto, a meno che non si riferiscano specificamente alla "transazione controllata" accuratamente delineata

## CAPITOLO III – TPG sui programmi di aiuto governativi

Nei casi in cui gli interventi governativi siano strutturati in modo tale da essere valutati, secondo i principi TP, come una caratteristica economicamente rilevante, la Guida OCSE evidenzia come il loro impatto debba essere analizzato nella delineazione accurata della transazione e nello svolgimento delle analisi di comparabilità.

Nell'esecuzione di tale analisi, è possibile fare affidamento sulle indicazioni presenti nelle Linee guida OCSE in relazione all'esame delle caratteristiche del mercato geografico di riferimento.

L'effetto potenziale della ricezione degli aiuti governativi sulla determinazione dei prezzi di una transazione intercompany dipenderà dalle caratteristiche economicamente rilevanti della stessa, tra cui:

- il razionale economico,
- la durata, la ripartizione dei rischi economicamente significativi tra le parti e le condizioni imposte dal governo.

## CAPITOLO IV - APA

La Guida evidenzia come, per gli APA esistenti, si debba valutare caso per caso se una violazione delle assunzioni critiche debba portare a una revisione, cancellazione o revoca dell'accordo.

Affinché l'Autorità fiscale possa valutare l'opportunità di procedere con una modifica dell'accordo già concluso o di apportare correttivi in fase di negoziazione, le società dovrebbero comprovare e documentare l'impatto della pandemia sulle assunzioni critiche alla base dell'APA.

L'OCSE sottolinea che misure drastiche, come la cancellazione o la revoca, non dovrebbero essere attuate in modo automatico in caso del mancato rispetto dei termini dell'accordo.

Inoltre, sia per gli APA esistenti che per quelli da concludere, l'OCSE invita le Autorità fiscali ad applicare un approccio flessibile e collaborativo nell'affrontare le circostanze straordinarie causate dal virus.

## CAPITOLO IV - APA

La Guida suggerisce una serie di metodologie al fine di recepire gli effetti del COVID-19 negli accordi conclusi o in fase di negoziazione:

- term test;
- estensione del periodo di validità dell'accordo in combinazione con il term test;
- segregazione per anno d'imposta;
- cancellazione dell'accordo per il 2020 con rinnovo per gli anni successivi ed eventuale rinegoziazione del contenuto;
- aggregazione di tutte le transazioni oggetto dell'accordo;
- possibilità di stipulare accordi separati

[WWW.SALVINIESOCI.IT](http://WWW.SALVINIESOCI.IT)