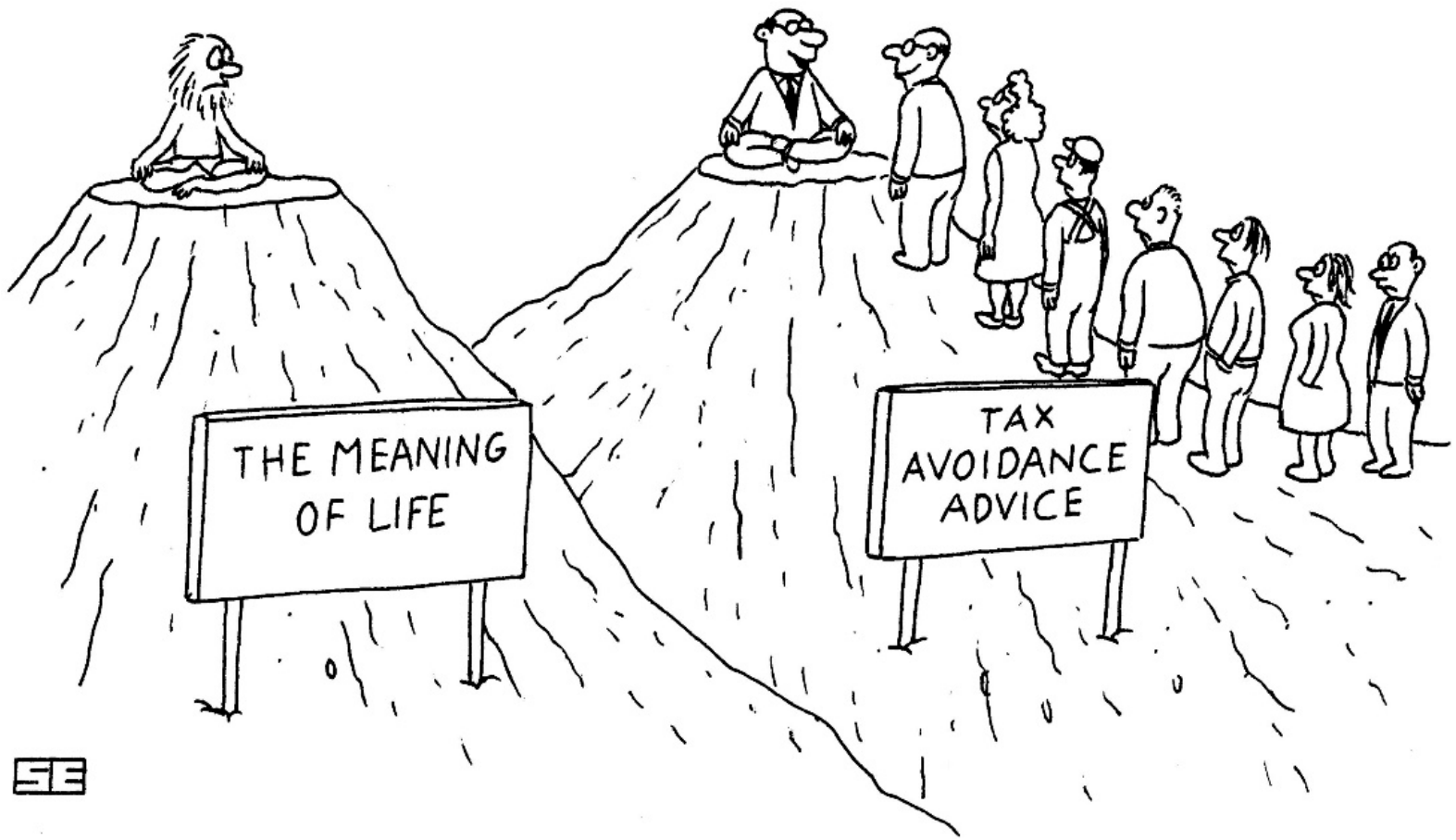
Finansdepartementet

THE NORWEGIAN GAAR

Tom Venstad, Ministry of Finance


THE MEANING OF LIFE
TAX AVOIDANCE ADVICE
SE

ATAD art. 6; relevance for Norway

- Norway is not a member of EU, but member of EEA
- EU tax directives and provisions are not a part of the EEA-agreement => <u>ATAD article 6 is not directly relevant</u>
- The four fundamental freedoms apply to Norway
- <u>ATAD article 6 is indirectly relevant</u>: illustrates a GAAR that is in accordance with the fundamental freedoms
- The Norwegian GAAR is based on the same principles as ATAD article 6, but it is more complex

The Norwegian GAAR

- Dates 100 years back in time
- Developed through case law and legal theory (especially from 1960s)
- Applies to all taxpayers
- Not codified before 2019. Statutory GAAR in force from 2020

Norwegian GAAR: no restriction

The Norwegian GAAR represents no restriction.

Cross border transactions are treated in exactly the same manner as domestic transactions.

It is in full compliance with the fundamental freedoms.

As it is no restriction, it is no need to discuss how it can be justified.

ATAD ART. 6 vs. THE NORWEGIAN GAAR
Similarities

Both are traditional GAARS aimed at new tax arrangements

Both are aimed at transactions where the main purpose is to obtain a tax advantage that defeats the purpose of the law

Both emphasise the business motive

Both put economic reality before legal form

ATAD ART. 6 vs. THE NORWEGIAN GAAR
Differences

- ATAD art 6: Limited to «corporate tax liability»

  Norwegian GAAR: All taxpayers, direct taxes + VAT

- ATAD art 6: Short principle based wording

  Norwegian GAAR: More detailed and complex

ATAD art. 3: This Directive shall not preclude the application of domestic or agreement-based provisions aimed at safeguarding a higher level of protection for domestic corporate tax bases.

Norwegian GAAR; before codification

Supreme Courts's wording, Rt. 2012 s. 1888 Dyvi para. 37:

*«The GAAR – **developed through case law and legal theory** – consists of a basic condition and a total assessment. **The basic condition is that the main purpose of the transaction has been to save tax**. This is a necessary, but not a sufficient condition for applying the GAAR. In order to apply the GAAR, it must also, based on a **total assessment of its consequences** (including its commerciality), the taxpayer's motive and other circumstances appear as a violation of the object and purpose of the tax rule to accept the transaction for tax purposes…»*

Norwegian GAAR; 2019-codifiation

- Norwegian Taxation Act 1999 § 13-2

- Continues the basic principles from before codification

- Still two steps:
  - (i) Tax motive
  - (ii) A total assessment of the consequenses

§ 13-2 Omgåelse

(1) Ved omgåelse kan skattlegging gjennomføres etter denne paragraf.

(2) En omgåelse foreligger når det er foretatt en disposisjon eller flere sammenhengende disposisjoner som

a. tilsier at hovedformålet var å oppnå en skattefordel, og

b. etter en totalvurdering ikke kan legges til grunn for beskatningen, jf. tredje ledd.

(3) Ved totalvurderingen skal det blant annet legges vekt på følgende:

a. forretningsmessig egenverdi og andre virkninger av disposisjonen enn skattefordeler i Norge eller i utlandet,

b. skattefordelens størrelse og graden av skatteformål,

c. om disposisjonen er en uhensiktsmessig vei frem til det økonomiske formål med disposisjonen,

d. om samme resultat kunne vært oppnådd på en måte som ikke rammes av denne paragraf,

e. de aktuelle skattereglenes rettstekniske utforming, herunder om en regel er skarpt avgrenset tidsmessig, kvantitativt eller på annen måte,

f. om skatteregler er utnyttet i strid med sitt formål eller grunnleggende skatterettslige hensyn.

(4) Skattlegging etter denne paragraf skal finne sted som om disposisjonen eller disposisjonene var gjennomført på en måte som reflekterer det økonomiske innholdet.

(5) Hvis skattlegging på grunnlag av disposisjonens økonomiske innhold ikke lar seg gjennomføre, kan skattlegging skje ved analogisk anvendelse av aktuelle skatteregler som er ufordelaktige for skattyteren, eller ved innskrenkende tolkning av aktuelle skatteregler som er fordelaktige for skattyteren.

(6) Skattlegging etter fjerde og femte ledd gjennomføres bare så langt det er nødvendig for å hindre at det oppnås en slik skattefordel som omtalt i annet ledd.

(7) Denne paragraf får også anvendelse for trygdeavgift, arbeidsgiveravgift og finansskatt.

Norwegian GAAR; 2019-codifiation

3 substantive changes from the uncodified GAAR:

(i) Motive test; a more objective approach

(ii) Foreign tax benefits are not a business motive

(iii) Discussions of avoidance in preparatory works are no obstacle for use

Advantages of a statutory GAAR

- The principle of legality
- Parliamentary control of the legal development
- The GAAR becomes more visible
- Predictability

Studies and preparatory works

(i) Frederik Zimmer «White Paper»:

NOU 2016 :5 Omgåelsesregel i skatteretten

(ii) Public hearing

(iii) The Proposal for the Parliament:

Prop. 98 L (2018-2019) Lovfesting av en generell omgåelsesregel

The statutory Norwegian GAAR has not yet been tried in court («Stop Rule» function?)

THANK
YOU