TZA CONSULTANȚĂ FISCALĂ

TAX ENTITY OF ȚUCA ZBÂRCEA & ASOCIAȚII

PREVEDERI RELEVANTE PRIVIND CONCEPTUL DE SEDIU PERMANENT ÎN CONTEXTUL IMPLEMENTĂRII ACȚIUNILOR BEPS

Data: 5 octombrie 2018

Autor: Alexandru MĂNUCU, Tax Manager Țuca Zbârcea & Asociații Tax

Notă: Prezentul material este confidențial, iar drepturile de proprietate intelectuală asupra acestuia aparțin Țuca Zbârcea & Asociații Tax SRL. Folosirea sa, în tot sau în parte, de către orice persoană este permisă numai cu acordul scris al Țuca Zbârcea & Asociații Tax SRL. Acest material are scop pur informativ și nu conține consultații fiscale sau de altă natură cu privire la aspectele pe care le semnalează, care se vor solicita conform fiecărei probleme în parte.

Convenția Fiscală Model privind Impozitele pe venit și capital și pentru prevenirea evaziunii fiscale

- La sfârșitul anului 2017, Consiliul OECD a aprobat actualizările la Convenția Model
- Aceste actualizări, aprobate anterior de Comisia pentru afaceri fiscale la 28/09/2017, au fost incluse într-o versiune revizuită a Convenției Model OECD, care a fost publicată în data de 2 Noiembrie 2017

Ce se schimbă?	Acțiunea BEPS
Titlul și preambulul	6 – Prevenirea utilizării abuzive a DTT
Art.1 privind persoane care intră sub incidența convenției (transparență)	2 – Neutralizarea efectelor aranjamentelor hibride
Art. 25 – Procedura acordului reciproc Art. 2 – Impozite sub incidența convenției Art. 7 – Profituri activități economice Art. 9 – Întreprinderi asociate	14 – Eficientizarea mecanismelor de rezolvare a disputelor
Art. 5 SEDIUL PERMANENT	7 – Prevenirea utilizării abuzive a statutului de PE

TZA

BEPS – Acțiunea 7

- Prin setul de 15 acțiuni, BEPS vizează modificarea legislațiilor naționale, a tratatelor de evitare a dublei impuneri și a Ghidului OECD privind prețurile de transfer în privința modalității de atribuire/alocare a profiturilor (bazei impozabile) între jurisdicții
- Planul BEPS a atras atenția asupra modificărilor legislative care trebuie introduse în 3 direcții:
  - coerența impozitării directe la nivel internațional
  - realinierea taxării luând în considerare substanța economică
  - transparență => claritate legislativă și predictibilitate

Acțiunea 7

Prevenirea utilizării abuzive a statutului de Sediu Permanent (”PE”):

- Prevenirea aranjamentelor prin care un nerezident realizează vânzări prin intermediul unui agent dependent care nu încheie formal contracte
- Stoparea abuzurilor privind încadrarea activității nerezidenților în categoriile celor care nu generează sedii permanente (practică specifică economiei digitale)
- Modul de atribuire a profiturilor către un sediu permanent generat

TZA

PE - Modificările implementate la sfârșitul anului 2017 privind conceptul de PE se împart în două categorii:

Actualizarea Comentariilor OECD	Actualizarea Art. 5 din Convenția OECD
Modificări rezultate prin transpunerea consensului la care au ajuns țările OECD în ceea ce privește interpretarea prevederilor existente	Modificări rezultate în urma Raportului privind Acțiunea 7 BEPS
Se aplică retroactiv, fiind menite să aducă clarificări în interpretarea art. 5 Sediu Permanent	Nu afectează interpretarea dispozițiilor anterioare ale Convenției Model OECD și respectiv a tratatelor în care acestea sunt incluse
Detalierea exemplelor existente (e.g. puterea de a folosi un spațiu, pentru o perioadă extinsă de timp, business)	Modificarea paragrafelor 4 (activitate auxiliară/preparatorie), 5 și 6
Adăugarea de exemple noi (e.g. cazul generării de sedii permanente pentru activități limitate în timp)	Introducerea a două noi paragrafe: 4.1 – activități complementare 8 – closely related companies

TZA

Cum se determină existența unui PE?

- În determinarea unui sediu permanent sunt relevante următoarele aspecte:
  - Existența unui loc fix pentru desfășurarea activităților
  - Testul agentului dependent

- Existența unui loc fix pentru desfășurarea activităților este determinată de: Art. 5, para. 1- 4
  - posibilitatea de utilizare efectivă a locației respective, precum și
  - durata prezenței în locația respectivă, precum și
  - tipul activităților desfășurate în locație

- Testul agentului dependent stabilește dacă: Art. 5, para. 5 si 6
  - reprezentantul companiei nerezidente are abilitatea de a semna contracte sau să mențină un stoc de produse pentru livrări, sau
  - entitatea nerezidentă își desfășoară activitatea prin intermediul unui broker, agent, comisionar cu caracter independent

TZA

Modificări aduse Art. 5, para. 4

(4) Prin excepție de la prevederile alin. (1) - (3), un sediu permanent nu presupune următoarele:

a) folosirea unei instalații numai în scopul depozitări, expunerii sau livrării produselor ori bunurilor ce aparțin nerezidentului;

b) menținerea unui stoc de produse sau bunuri ce aparțin unui nerezident numai în scopul de a fi depozitate, expuse sau livrate;

c) menținerea unui stoc de produse sau bunuri ce aparțin unui nerezident numai în scopul de a fi procesate de către o altă persoană;

d) păstrarea unui loc fix de activitate numai în scopul achiziționării de produse sau bunuri ori culegerii de informații pentru un nerezident;

f) păstrarea unui loc fix de activitate numai în scopul desfășurării de activități ~~cu caracter pregătitor sau auxiliar de către un nerezident;~~

g) păstrarea unui loc fix de activitate numai pentru o combinație a activităților prevăzute la lit. a) - f), ~~cu condiția ca întreaga activitate desfășurată în locul fix să fie de natură pregătitoare sau auxiliară.~~

cu condiția ca întreaga activitate desfășurată în locul fix să fie **de natură pregătitoare sau auxiliară.**

TZA

Modificări aduse Art. 5, para. 5

(5) Prin excepție de la prevederile para. (1) și (2), dar având în vedere preverile paragrafului 6, când o persoană~~, alta decât un agent cu statut independent, are capacitatea de a încheia contracte in numele nerezidentului~~, în activitățile pe care le întreprinde în numele nerezidentului, în mod obișnuit încheie contracte sau are rolul principal în încheierea de contracte, în general încheiate de nerezident fără ajustări semnificative și aceste contracte sunt:

a) În numele nerezidentului, sau

b) Pentru transferul dreptului de proprietate, sau

c) Pentru prestarea de servicii de către nerezident,

Se consideră că nerezidentul are un sediu permanent.

TZA

Modificări aduse Art. 5, para. 6

(6) ~~Un nerezident nu se consideră că are un sediu permanent dacă doar desfășoară activitate prin intermediul unui broker, agent, comisionar general sau al unui agent intermediar având un statut independent, în cazul în care această activitate este activitatea obișnuită a agentului~~.
Paragraful 5 nu se aplică când agentul care acționează în numele nerezidentului are statut independent și desfășoară activități specifice obiectului său de activitate.

Cu toate acestea, dacă activitățile unui astfel de agent sunt desfășurate integral sau aproape integral în numele nerezidentului sau în numele unor entități strâns legate, agentul nu se consideră ca fiind agent cu statut independent.

TZA

Prevederi noi: para. 4.1 și 8 privind c*losely related companies*

Paragraful 4.1 prevede că paragraful 4 nu are aplicabilitate în cazul în care locul fix ales pentru desfășurarea activităților cu caracter preparatoriu sau auxiliar este utilizat de o companie *strâns legată* care activează în acea jurisdicție și:

a) acel loc fix reprezintă un sediu permanent pentru entitatea strâns legată; sau

b) activitatea cumulată desfășurată nu are caracter preparatoriu sau auxiliar,

câtă vreme activitățile comerciale desfășurate au funcții complementare, parte a unui operațiuni de afaceri.

Paragraful 8 – stabilește condițiile în entitățile pot fi considerate strâns legate (deținere / drepturi vot minim 50%)

TZA

Ce nu este relevant în stabilirea PE

- În determinarea unui sediu permanent nu sunt relevante următoarele aspecte:
  - Opțiunea/obligația nerezidenților de a se înregistra în scopul unei taxe pe valoarea adăugată sau al unei taxe de bunuri și servicii (TVA / GST)
  - În determinarea unui sediu permanent, sunt importante doar circumstanțele actuale ale unui business – astfel, ori de câte ori în activitatea unei companii intervin schimbări, trebuie evaluat dacă acestea sunt determinante în crearea unui sediu permanent
  - Ca și în cazul TVA, este irelevant în determinarea PE ce tipuri de venituri se obțin de către entitatea supusă analizei și respectiv care art. din DTT sunt aplicabile acestor tipuri de venituri

TZA CONSULTANȚĂ FISCALĂ

TAX ENTITY OF ȚUCA ZBÂRCEA & ASOCIAȚII

Alexandru Mănucu
Tax Manager
alexandru.manucu@tuca.ro

Șoseaua Nicolae Titulescu nr. 4-8
America House, Aripa de Vest, etaj 8
Sector 1, 011141, București, România
T + 4 021 204 88 90
F + 4 021 204 88 99
E office@tuca.ro
www.tuca.ro