Додаток до листа

Асоціації «Телекомунікаційна палата України»

від 29.11.2021 р. № 2637

**ПРОПОЗИЦІЇ**

**до проєкту узагальнюючої консультації щодо питання: хто з резидентів повинен утримувати податок на прибуток підприємства на доходи нерезидента з джерелом їх походження з України: провайдер чи агент, який не є постійним представництвом нерезидента на території України?**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Зміст проекту узагальнюючої консультації, що пропонується Державною податковою службою України для розгляду членам Експертної ради** | **Пропозиції зі змінами та доповненнями** | **Обґрунтування** |
| … | .. |  |
| Отже, **~~положенням Кодексу передбачено~~**~~, що~~ резидент України (провайдер), який здійснює виплату роялті **на користь** **уповноваженої нерезидентом особи (агента)**, має утримати та сплатити податок з таких доходів нерезидента під час їх виплати за умови, що уповноважена нерезидентом особа (агент) не підпадає під визначення постійного представництва. | Отже, резидент України (провайдер), який здійснює виплату роялті на користь уповноваженої нерезидентом особи (агента), має утримати та сплатити податок з таких доходів нерезидента під час їх виплати за умови, що уповноважена нерезидентом особа (агент) не підпадає під визначення постійного представництва **та якщо інше не визначено цивільно-правовим договором та/або не передбачено правилами міжнародного договору.** | **Для резидентів, що є уповноваженими нерезидентом особами** на отримання ним доходу, зокрема і у вигляді роялті, **ПКУ не встановлює будь яких особливостей, обмежень чи виключень із визначеного загальним правилом зобов’язання щодо сплати податку на репатріацію.** Тобто, у випадку надання резидентами агентських та інших подібних посередницьких послуг на користь нерезидентів (якщо вони надають в рамках своєї основної (звичайної) діяльності) та виплати доходу нерезиденту **відповідно до умов цивільно – правових договорів, правил міжнародних договорів** виникає зобов’язання утримати податок на репатріацію при здійсненні фактичної виплаті у валюті.  Стаття 9 Конституції України визнає міжнародні договори України частиною національного законодавства, а ст. 3 ПКУ встановлює пріоритет правил міжнародних договорів України над правилами, встановленими ПКУ.  При виплаті доходів нерезиденту із джерелом їх походження з України застосування вимог ПКУ здійснюється в частині, що не суперечить відповідному міжнародному договору про уникнення подвійного оподаткування.  Верховною Радою ратифіковано Багатосторонню конвенцію про виконання заходів, які стосуються угод про оподаткування, з метою протидії розмиванню бази оподаткування та виведенню прибутку з-під оподаткування (Угода MLI), дія Конвенції поширюється на 76 угоди про оподаткування.  Згідно правилами Конвенцій, зобов’язання щодо сплати податку на доходи нерезидента з джерелом їх походження в Україні виникає **при сплаті роялті нерезиденту,** тобто під час розрахунків між резидентом однієї Договірної Держави з резидентом іншої Договірної Держави. Перерахування Агентом належних нерезиденту сум роялті відбувається шляхом обміну національної валюти гривні на іноземну валюту та перерахування іноземної валюти на розрахунковий рахунок нерезидента, відкритий нерезидентом в установі банку за межами України.   Відносини між Агентом та нерезидентом, провайдером та нерезидентом врегульовуються угодою, що визначає осіб, які несуть відповідальність з виплати податків. |
| … | … |  |
| У цьому випадку провайдер, відображає таку виплату доходу нерезиденту з джерелом його походження з України, а також відповідну суму утриманого податку в додатку ПН до рядка 23 Податкової декларації з податку на прибуток підприємств, форма якої затверджена наказом Міністерства фінансів України від 20 жовтня 2015 року № 897, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 11.11.2015 за № 1415/27860 (у редакції Міністерства фінансів України від 28 квітня 2017 року № 467)  **відсутній** | У цьому випадку провайдер, відображає таку виплату доходу нерезиденту з джерелом його походження з України, а також відповідну суму утриманого податку в додатку ПН до рядка 23 Податкової декларації з податку на прибуток підприємств, форма якої затверджена наказом Міністерства фінансів України від 20 жовтня 2015 року № 897, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 11.11.2015 за № 1415/27860 (у редакції Міністерства фінансів України від 28 квітня 2017 року № 467)  **При цьому, агент, який не підпадає під визначення постійного представництва, і отримав від провайдера на користь нерезидента дохід у вигляді роялті, під час його виплати нерезиденту,**  **не утримує та не сплачує податок з такого доходу нерезидента. У цьому випадку Агент, не відображає таку виплату, і, відповідно, суму утриманого податку в додатку ПН до рядка 23 Податкової декларації з податку на прибуток підприємств.** | **Доповнити абзац предметним уточненням** відповідно до змісту поставленого питання у цій консультації. Відповідно якщо податок сплачує провайдер і вказує суму утриманого податку у своїй Декларації, то відповідно агент, як уповноважена особа нерезидента при перерахуванні на його користь отриманих від провайдера роялті такий податок не утримує і не відображає у власній декларації.  Подвійне оподаткування неприпустиме. |