

Die österreichische DBA-Politik

Sabine Schmidjell-Dommès
Abteilung für Internationales Steuerrecht
Wien, 3. Mai 2022

Die österreichischen Doppelbesteuerungsabkommen

- **89 Doppelbesteuerungsabkommen** in Kraft
- 1 Voll-DBA unterzeichnet und in Ö ratifiziert, derzeit noch nicht anwendbar
- 2 DBA-Revisionsprotokolle unterzeichnet und in Ö ratifiziert, derzeit noch nicht anwendbar
- **Multilaterales Instrument** der OECD seit 1. Juli 2018 in Kraft und für Ö erstmals anwendbar ab 1.1.2019 (*bilateraler Anwendungsbeginn hängt auch von den Rechtsakten des DBA-Partnerstaates ab.)
- *„Vorbehalte und Notifikationen der Republik Österreich“* idF BGBl III 2018/93
- Erweiterung der *„Notifikation – Unter das Übereinkommen fallende Abkommen“* in Vorbereitung

Die DBA-Politik Österreichs

- OECD-Musterabkommen und OECD-Musterkommentar
- Verwaltungsinterne Verhandlungsgrundlage
- Optionale Bestimmungen / Bilaterale Adaptierungen
- **Protokollbestimmung zur Auslegung** des DBA (siehe nächste Folie)
- Vorbehalte / Bemerkungen
 - **Vorbehalt** betr. Anwendung **Art 7 idF OECD-MA 2010** (vgl OECD-MK zu Art 7, Rz 96)
 - **Bemerkung** zu **Art 13**, Rz 3.1. OECD-MK (vgl OECD-MK zu Art 13, Rz 32.1.)

Protokollbestimmung zur Auslegung des DBA

“Interpretation of the Convention

It is understood that provisions of the Convention which are drafted according to the corresponding provisions of the OECD Model Tax Convention on Income and on Capital shall generally be expected to **have the same meaning as expressed in the OECD Commentary** thereon. The understanding in the preceding sentence will not apply with respect to the following:

- **any reservations or observations** to the OECD Model or its Commentary by either CS;
- any **contrary interpretation in this Protocol**;
- any **contrary interpretation in a published explanation by one of the CS** that has been provided to the competent authority of the other CS prior to the entry into force of the Convention;
- any **contrary interpretation agreed to by the competent authorities after the entry into force** of the Convention.

The **OECD Commentary** – as it may be revised from time to time – **constitutes a means of interpretation in the sense of the Vienna Convention** of 23 May 1969 on the Law of Treaties.“

OECD-Mindeststandards

- **Titel und Präambel** der DBA
- **Verständigungsverfahren** (Art 25 OECD-MA)
 - Einleitung innerhalb von 3 Jahren
 - Mechanismus um Umsetzung von Verständigungslösungen sicherzustellen (etwa ungeachtet allfälliger nationaler Verjährungsfristen)
- **Informationsaustausch** (Art 26 OECD-MA)
- Principle-Purpose-Test (**PPT**) **oder** detaillierte Version der Limitation-on-benefits-Bestimmung (**LOB**) inkl Mechanismus zur Bekämpfung von „Durchlaufgesellschaften“ **oder** beides (Art 29 OECD-MA)

Abweichung vom OECD-MA

Doppelt ansässige Gesellschaften gem Art 4 (3) OECD-MA

- **Kein Tie-Breaker** für doppelansässige Gesellschaften
- Für sämtliche **doppelansässige Gesellschaften** ist **Verständigungsverfahren** zu führen
- **Keine Hierarchie der Kriterien**
 - place of effective management,
 - place where it is incorporated or otherwise constituted,
 - any other relevant factors
- Solange keine Einigung im Verständigungsverfahren, erhalten doppelansässige Gesellschaften **keine Entlastung/Befreiung**, außer die zuständigen Behörden einigen sich auf bestimmte Entlastung/Befreiung

“Where by reason of the provisions of paragraph 1 a person other than an individual is a resident of both CS, the **competent authorities of the CS shall endeavour to determine** by mutual agreement **the CS of which such person shall be deemed to be a resident** for the purposes of the Convention, having regard to its **place of effective management**, the **place where it is incorporated** or **otherwise constituted** and **any other relevant factors**. In the **absence of such agreement**, such person shall **not be entitled to any relief or exemption** from tax provided by this Convention except to the extent and in such manner as may be agreed upon by the competent authorities of the CS.”

Abweichung vom OECD-MA

Doppelt ansässige Gesellschaften gem Art 4 (3) Ö-MA

- **Tie-Breaker** für doppelansässige Gesellschaften anhand des Kriteriums des **Orts der Geschäftsleitung**
- Im Zweifel ist für **doppelansässige Gesellschaften** ein **Verständigungsverfahren** zu führen
- **Hierarchie der Kriterien**
 - place of effective management,
 - all relevant factors
- Zweifelsfälle, die nicht im Verständigungsverfahren gelöst werden können, sind nicht berechtigt zur Entlastung oder Befreiung, außer die zuständigen Behörden einigen sich darauf.

“Where by reason of the provisions of paragraph 1 a person other than an individual is a resident of both CS, then it shall be deemed to be a **resident only of the State in which its place of effective management** is situated. In cases of doubt, the competent authorities of the CS shall **endeavour to determine by mutual agreement the State in which the person’s place of effective management** is exercised, and in doing so shall take into account all relevant factors. In the absence of such agreement, such person shall not be entitled to any relief or exemption from tax provided by this Convention except to the extent and in such manner as may be agreed upon by the competent authorities of the CS.”

Abweichung vom OECD-MA

Verrechnungspreisberichtigungen gem Art 9 (3) Ö-MA

- Prüfungshandlungen, die zu Verrechnungspreiskorrekturen führen können, sind zwischen den **Staaten zeitlich nicht akkordiert**
- In Ö greifen jedenfalls **die innerstaatlichen Verjährungsfristen**, DBA kann nicht zu einer Verlängerung dieser Fristen führen
- Rechtssicherheitsgedanke
- Optionale Bestimmung im OECD-MK zu Art 9, Rz 10

“A CS shall not include in the profits of an enterprise, and tax accordingly, profits that would have accrued to the enterprise but by reason of the conditions referred to in paragraph 1 have not so accrued, after ten years from the end of the taxable year in which the profits would have accrued to the enterprise. The provisions of this paragraph shall not apply in the case of fraud, gross negligence or wilful default.”

Abweichung vom OECD-MA

(K)ein Quellenbesteuerungsrecht für Zinsen gem Art 11 Ö-MA

- Art 11 (2) OECD-MA sieht ein **10%iges Quellenbesteuerungsrecht** vor
- Grundsätzlich strebt Ö ein **0%iges Quellenbesteuerungsrecht** an
- **Rückzugsposition** auf Basis von OECD-MK, zu Art 11, Rz 7.2 ff

“Notwithstanding the provisions of Para. 2, interest referred to in Para. 1 shall be taxable only in the CS of which the recipient is a resident if the beneficial owner of the interest is a resident of that State, and:

- is that **State** or the **central bank**, a **political subdivision** or local authority thereof;
- if the interest is paid **in respect of a loan, debt-claim or credit that is owed to, or made, provided, guaranteed or insured by, that State or a political subdivision, local authority or export financing agency** thereof;
- is a **financial institution**;
- if the interest is paid with respect to indebtedness arising as a consequence of the **sale on credit of any equipment, merchandise or services.**”

Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!