

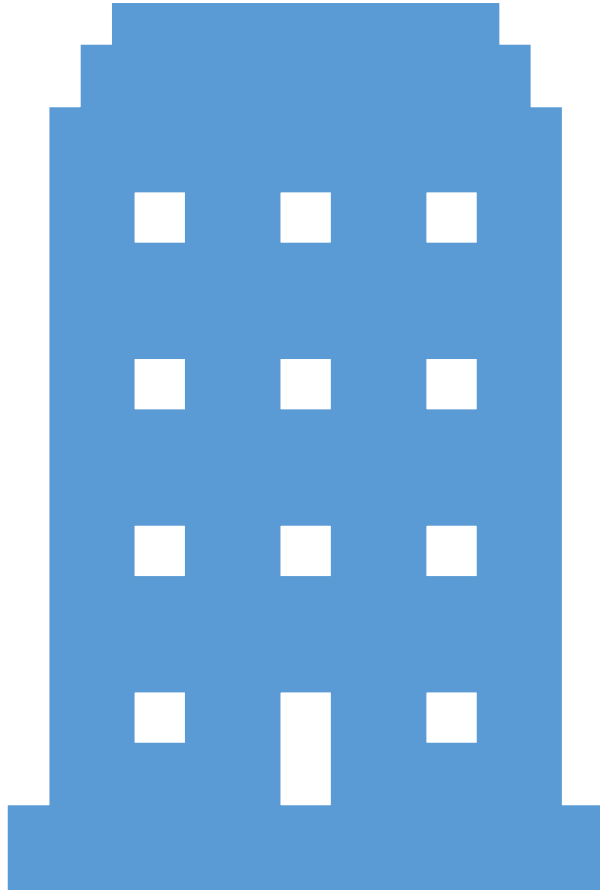


# Aspekty home office při mezinárodním zdaňování

- Lenka Jehličková
- Oddělení mezinárodního zdaňování – přímé daně
- GFR
- [lenka.jehlickova@fs.mfcr.cz](mailto:lenka.jehlickova@fs.mfcr.cz)

# OECD a řešení ZČ a SP v rámci COVID krize

- **KDP – návrh na dočasnou výjimku ze vzniku stálé provozovny** z titulu výkonu práce na HO X znamenalo by uskutečnit všechny kroky nezbytné pro sjednání mezinárodní prezidentské smlouvy (multilaterální nebo i bilaterální)
  - **OECD – „Tackling coronavirus contributing to a global effort“** (3.4.2020)
  - **Home office** – zdanění jinde než v místě obvyklého zdroje příjmů
    - Nemění se koncepce SP, nepravděpodobné, že by z titulu HO masivně zaměstnavatelům vznikaly (HO nedělá z domova místo provádění podnikatelské činnosti zaměstnavatele, chybí předpoklad dlouhodobosti/trvalosti, otázka konceptu podniku)
    - Požadavek na zveřejňování příp.procesních povinností
  - **Závislá činnost u pendlerů** – OECD se odvolává na Komentář k čl. 15 bod 2.6 (výpověď) a zastává názor, že zdanění by mělo dál probíhat ve standardním státě zdroje X GŘR a ani MF 15 – nesdílí tento názor (HO = skutečný výkon práce)
  - **Závislá činnost dříve vykonávaná v zahraničí** – místo výkonu v zahraničí, dnes po COVID období umožněn z části nebo zcela HO
- = **platí čl. 15 SZDZ** (výkon činnosti v ČR, daňový rezident ČR takovou práci zdaňuje v ČR, pokud výkon i v sídle zahr. zaměstnavatele – částečné zdanění v zahraničí)



# Stálé provozovny a Home office

**Aktuální přístup k řešení otázky vzniku SP z  
titulu výkonu práce z domova**

# Stálá provozovna – vymezení pojmu

- organizační složka, resp. odštěpný závod či pobočka – pojmy z NOZ § 503 zapisují se do obchodního rejstříku
- stálá provozovna – není možné založit – vznikne za podmínek vymezených v ZDP nebo v SZDZ organizační složka může být stálou provozovnou a naopak
- daňový pojem – **právo na zdanění**
- provozovna dle DPH – může existovat nezávisle na dvou předchozích

# Stálá provozovna – vymezení pojmu

- nemá právní osobnost
- není nositelem daňové povinnosti (není DS)
- nositelem práv a povinností je zahraniční daňový subjekt
- daňové přiznání k dani podává vždy zahraniční daňový subjekt (daňový nerezident)
- vždy jedno daňové přiznání (i za více SP, případně i další příjmy, pokud je nerezident ČR ze zdrojů v ČR pobírá) – viz **KV KDP 469/16.12.15**

# Stálá provozovna – podmínky pro vznik

- **existence (umístění)** – určitý prostor pro vykonávání činnosti (podnikání) - i pronájem, místo k dispozici
  - **stálost (trvalost)** – záměr užívat ho trvale nikoli přechodně
    - Místní – k dispozici je určitý prostor i pronajatý nebo daný k dispozici
    - Časová – nikoli dočasně, plánovaná trvalost
  - **výkon činnosti (účel)** – určitým způsobem závislé na podniku - podnikatel, zaměstnanci, závislý zástupce nebo automatické zařízení, pokud personál vykonává údržbu a kontrolu
- vyplývají ze SZDZ i ZDP

# Stálá provozovna – definice dle ZDP

- **22 odst. 2 ZDP**

SP se rozumí **místo k výkonu činností poplatníků** daňových nerezidentů ČR na území ČR, např. :

- *„dílna, kancelář, místo k těžbě přírodních zdrojů, místo prodeje, odbytiště, staveniště*
- *staveniště, místo provádění stavebně montážních projektu a dále poskytování činností a služeb uvedených v odst. 1 písm. c) a odst. 1 písm. f) bod 1 (nikoliv písm. f) bod 2 ZDP) poplatníkem nebo zaměstnanci či osobami pro něho pracujícími se považují za SP, přesáhne-li jejich doba trvání 6 měsíců v jakémkoliv období 12 kalendářních měsíců, po sobě jdoucích.“*
- Dle ZDP definice – montáž, pokud není součástí stavby, posuzována jako služba (viz Pokyn D-22)
- Závislý zástupce, příjmy společníků osobních společností

# Kritéria pro posouzení vzniku SP z titulu HO

## Místo

- Stálé
- Formální právo na užívání – není nutné
- K dispozici podniku
  - Pouhá přítomnost (nezakládá vznik SP)
  - Oprávnění místo užívat, rozsah výkonu činností na daném místě
  - Právo být přítomen, užívat dané místo zaměstnavatelem
- Výkon činnosti podniku (business hledisko)
- **Vždy je především potřeba zvážit splnění podmínek vzniku SP ve smyslu čl. 5 SZDZ s ohledem na všechny související okolnosti daného případu**

## Koncept podniku

- Buď HO umožňuje nebo má na něm postavený model fungování a jiné místo není (nebo téměř není) k dispozici



# HO a vznik SP – příklady

**Předpoklad** – **kamenná SP** – vznik z titulu trvalého místa výkonu činnosti, odvislé i od konceptu podniku a předmětu činnosti prováděné na HO

HO – fixed place z titulu konceptu podniku a dle dalších konsekvencí individuálního případu, stále platí:

- ✓ SZDZ nepřebírá definice stanovené zákonem – ani SZDZ ani ZDP nemůže uložit nové povinnosti ohledně příjmů upravených v daných právních pramenech
- ✓ alokace zisku se neliší dle druhů SP

## **Příklady:**

1. interní SW vyvíjený pro automotive firmu – NE
  2. SW pro firmu obchodující s SW – ANO, v případě splnění dalších kritérií
  3. HO je umožněn zaměstnavatelem, nicméně v sídle společnosti jsou kancelářské prostory pro zaměstnance - SP nevzniká (koncept podniku, kancelář je k dispozici, nezáleží na počtu dní HO a počtu dní v kanceláři)
  4. Zahraniční zaměstnavatel zaměstnává v CZ českého daň.rezidenta, místo výkonu sjednáno na adrese CZ FO – i když kancelář v zahraničí je k dispozici, ujednané místo výkonu v ČR může, při splnění podmínek vzniku SP, založit vznik SP
- ✓ Nicméně odpovědi nelze zobecňovat a nelze se chytat izolovaně vybraného kritéria – nutno posuzovat veškeré okolnosti případu

# Výjimky – negativní vymezení SP

## Čl. 5 odst. 4 SZDZ

- Pokud je činnost **pro podnik** pomocného či přípravného charakteru
- Pomocný charakter činnosti (auxiliary) – nebude mít činnost, která vyžaduje velké množství zaměstnanců či signifikantní část aktiv podniku
- Přípravný charakter činnosti (preparatory) – často před zahájením samotné realizace činnosti (např. průzkum preferencí na trhu, apod.), obvykle krátkodobější charakter
- Pomocný a přípravný charakter mají činnosti, které jsou vzdáleny činností realizujícím zisky podniku

(Pozn.: DE - HO není SP dle názoru tamního soudu X je již starší rozsudek, otázka – zda se postoj nezměnil.)

# Řešení případu dohodou (MAP)

- Rozdělení kompetencí:

- MF vše dle SZDZ kromě čl. 7 a 9

- GFŘ – MAP dle AK, SZDZ, DRM ve vztahu k úpravám převodních cen a přisouzení zisků SP



Děkuji za pozornost.