

Daň z příjmů

422/26.02.14 Klasifikace příjmů z derivátů podle příslušného článku SZDZ

Předkládá: Zenon Folwarczny, daňový poradce, č. osvědčení 3661

PŘÍSPĚVEK JE UZAVŘEN

V návaznosti na závěry Generálního finančního ředitelství (dále jen „**GFŘ**“) k příspěvku koordinačního výboru 370/04.04.12 - Výklad § 22 odst. 1 písm. g) bod 4, úroky a obdobné příjmy z investičních nástrojů“ (dále jen „**závěry**“) bychom si rádi objasnili navazující otázku zdaňování příjmů z finančních derivátů v mezinárodním měřítku, a to kteřé konkrétní příjmy z derivátů jsou zdaňovány podle článku 7, resp. 21 Smluv o zamezení dvojího zdanění (dále jen **SZDZ**) dle modelu OECD.

1. Popis problému

GFŘ ve svých závěrech uzavřelo, že „nelze souhlasit se závěrem, že veškeré zdanitelné příjmy z derivátů plynoucí rezidentovi státu, se kterým ČR uzavřela SZDZ dle Modelu OECD spadají obecně pod čl. 7, resp. 21. Vždy je třeba brát v úvahu znění jednotlivých článků SZDZ a jednotlivé příjmy dle jejich charakteru pod ně podřadit. Například některé příjmy z derivátů mohou spadat pod článek 11 SZDZ“.

2. Analýza

Modelová SZDZ dle OECD v článku 11 definuje úrok jako příjem z dluhových nároků jakéhokoliv druhu, ať zajištěných, či nezajištěných zástavním právem k nemovitosti a majících, či nemajících právo účasti na zisku dlužníka, a zvláště příjmy z vládních cenných papírů a příjmy z obligací nebo dluhopisů, včetně prémie a výher, které se vážou k těmto cenným papírům, obligacím nebo dluhopisům. Jak uvádí komentář OECD k 11. kapitole SZDZ (sekce II., odstavec 3, bod 21.1), tato definice se ale běžně neaplikuje na platby realizované na základě určitých druhů netradičních finančních nástrojů, které nemají dluhový základ (např. úrokové swapy).

3. Interpretace

Z podstaty definice a konstrukce derivátu, jak bylo nastíněno i v KV 370/04.04.12, derivát nemůže být považován za dluh (ani pro daňové účely), a proto ani příjem plynoucí z držby derivátu neplyne z dluhového základu (derivát vyžaduje jen malou nebo žádnou počáteční investici) a nenaplnňuje svým charakterem definici úroku dle článku 11 modelové SZDZ dle OECD. Obecně proto příjem z derivátu spadá pod článek 7 (příjmy podniku) SZDZ a v některých případech pod článek 21 modelové SZDZ dle OECD pokrývající ostatní příjmy (například platby fyzickým osobám nepodnikatelům apod.).

4. Závěr

Předkladatel na základě výše uvedeného žádá o potvrzení závěru, že příjmy z uzavřených derivátů (např. ze swapů, forwardů, futures atd.) plynoucí rezidentovi

státu, se kterým ČR uzavřela SZDZ dle modelu OECD jsou obecně zdaňovány v souladu s článkem 7, resp. 21 SZDZ dle modelu OECD.

Stanovisko GFŘ:

Souhlas s názorem předkladatele. Pokud investiční nástroj v podobě uzavřeného derivátu neobsahuje příjem, který by bylo možno charakterizovat jako úrokový, pak příjmy z těchto derivátů spadají do režimu zdanění podle čl. 7, příp. 21 SZDZ dle modelu OECD.