

Чи оподатковується виплата нерезиденту винагороди за використання комп'ютерної програми, яка згідно з п.п. 14.1.225 п. 14.1 ст. 14 ПКУ не вважається роялті?

ЗІР, категорія 102.18

Визначення роялті наведено у п.п. 14.1.225 п. 14.1 ст. 14 Податкового кодексу України від 02 грудня 2010 року № 2755-VI зі змінами та доповненнями (далі – ПКУ), згідно з положеннями якого, зокрема, не вважаються роялті платежі, отримані як винагорода за використання комп'ютерної програми, якщо умови використання обмежені функціональним призначенням такої програми та її відтворення обмежене кількістю копій, необхідних для такого використання (використання «кінцевим споживачем»).

Особливості оподаткування доходів нерезидентів визначено п. 141.4 ст. 141 ПКУ.

Доходи, отримані нерезидентом із джерелом їх походження з України, оподатковуються у порядку і за ставками, визначеними п. 141.4 ст. 141 ПКУ.

Відповідно до п.п. 141.4.2 п. 141.4 ст. 141 ПКУ резидент або постійне представництво нерезидента, що здійснюють на користь нерезидента або уповноваженої ним особи (крім постійного представництва нерезидента на території України) будь-яку виплату з доходу з джерелом його походження з України, отриманого таким нерезидентом від провадження господарської діяльності (у тому числі на рахунки нерезидента, що ведуться в національній валюті), утримують податок з таких доходів, зазначених у п.п. 141.4.1 п. 141.4 ст. 141 Кодексу, за ставкою в розмірі 15 відсотків (крім доходів, зазначених у підпунктах 141.4.3 - 141.4.6 п. 141.4 ст. 141 ПКУ) їх суми та за їх рахунок, який сплачується до бюджету під час такої виплати, якщо інше не передбачено положеннями міжнародних договорів України з країнами резиденції осіб, на користь яких здійснюються виплати, що набрали чинності.

Водночас, відповідно до п. 3.2 ПКУ якщо міжнародним договором, згода на обов'язковість якого надана Верховною Радою України, встановлено інші правила, ніж ті, що передбачені ПКУ, застосовуються правила міжнародного договору.

Отже, оскільки міжнародні договори про уникнення подвійного оподаткування мають пріоритет над положеннями ПКУ та містять власні визначення понять та положень, то для визначення поняття роялті застосовуються положення такого міжнародного договору.

Таким чином, дохід нерезидента за використання комп'ютерної програми, якщо умови використання обмежені функціональним призначенням такої програми та її відтворення обмежене кількістю копій, необхідних для такого використання (використання «кінцевим споживачем»), не підлягає оподаткуванню відповідно до п.п. 141.4.2 п. 141.4 ст. 141 ПКУ за умови, що такий дохід не є роялті на підставі чинного міжнародного договору про уникнення подвійного оподаткування з країною резиденції особи, на користь якої сплачується такий дохід.

Водночас зазначаємо, що висновок чи підпадає той чи інший платіж за використання комп'ютерної програми під визначення роялті з ціллю оподаткування здійснюється на підставі аналізу умов договору, а саме, чи обмежені умови її використання її функціональним призначенням та чи передбачають умови передачі прав на об'єкт права інтелектуальної власності права щодо продажу, оприлюднення таких об'єктів.