

25/08/2010

# **Enfoque autorizado por la OCDE para atribuir utilidades (o pérdidas) a los establecimientos permanentes (AOA)**

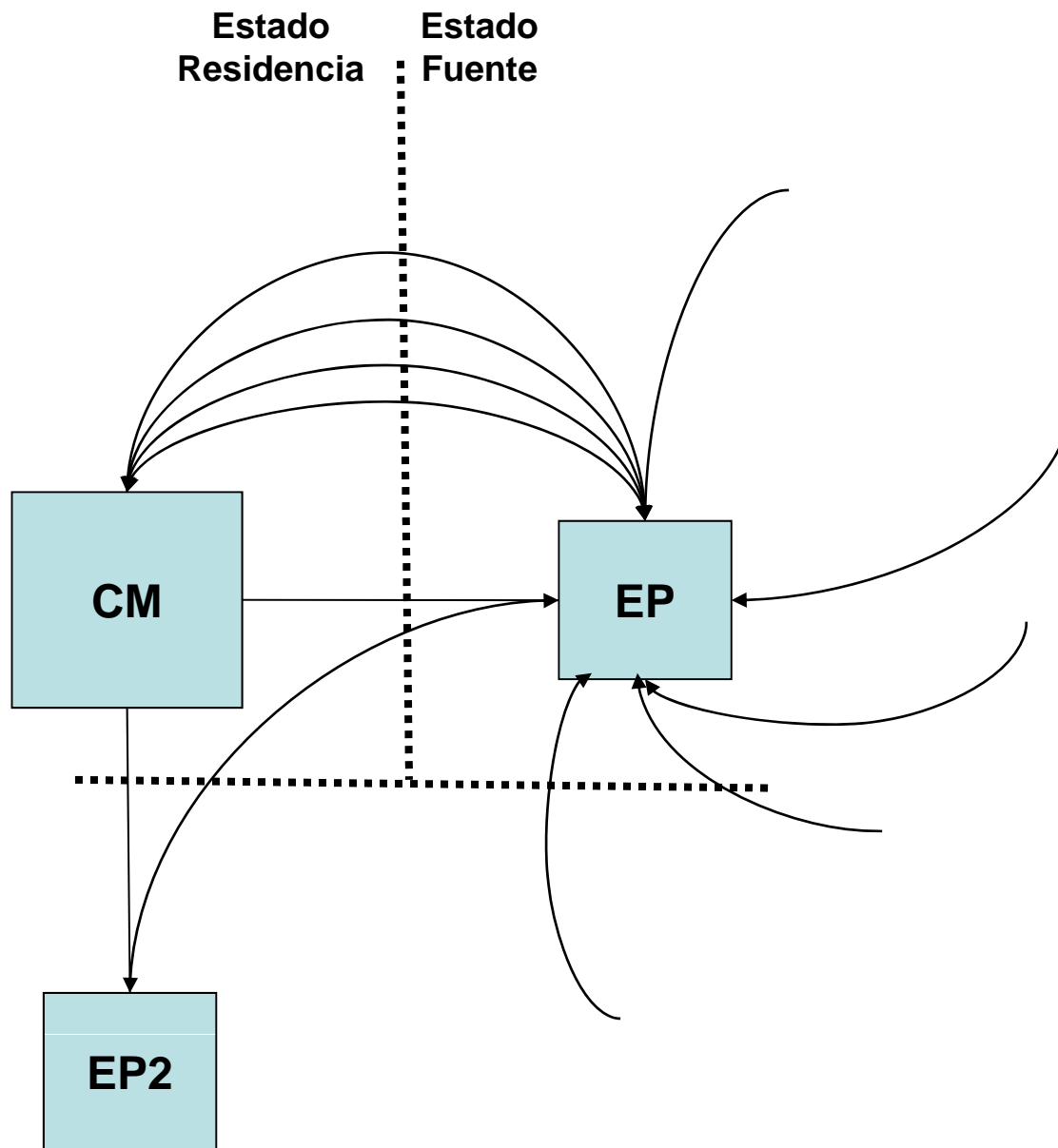
Néstor Venegas T.

Abogado

Depto. de Normas Internacionales

Servicio de Impuestos Internos

# I. Introducción



- **Convenios tributarios basados en Modelo OCDE**
- **Artículo 7**  
Beneficios empresariales
- **Principios fundamentales**
  - EP factor de conexión
  - Arm's length principle
  - Rechazo fuerza de atracción
  - Rechazo "relevant business activity approach"

## II. El Reporte 2008 y su versión 2010.

- En el **Reporte 2008** tuvo por objetivo desarrollar el método para atribuir utilidades a EPs más adecuado al “**arm’s length principle**” y a la realidad actual de las inversiones y el comercio internacional.

### **Implementación en dos etapas:**

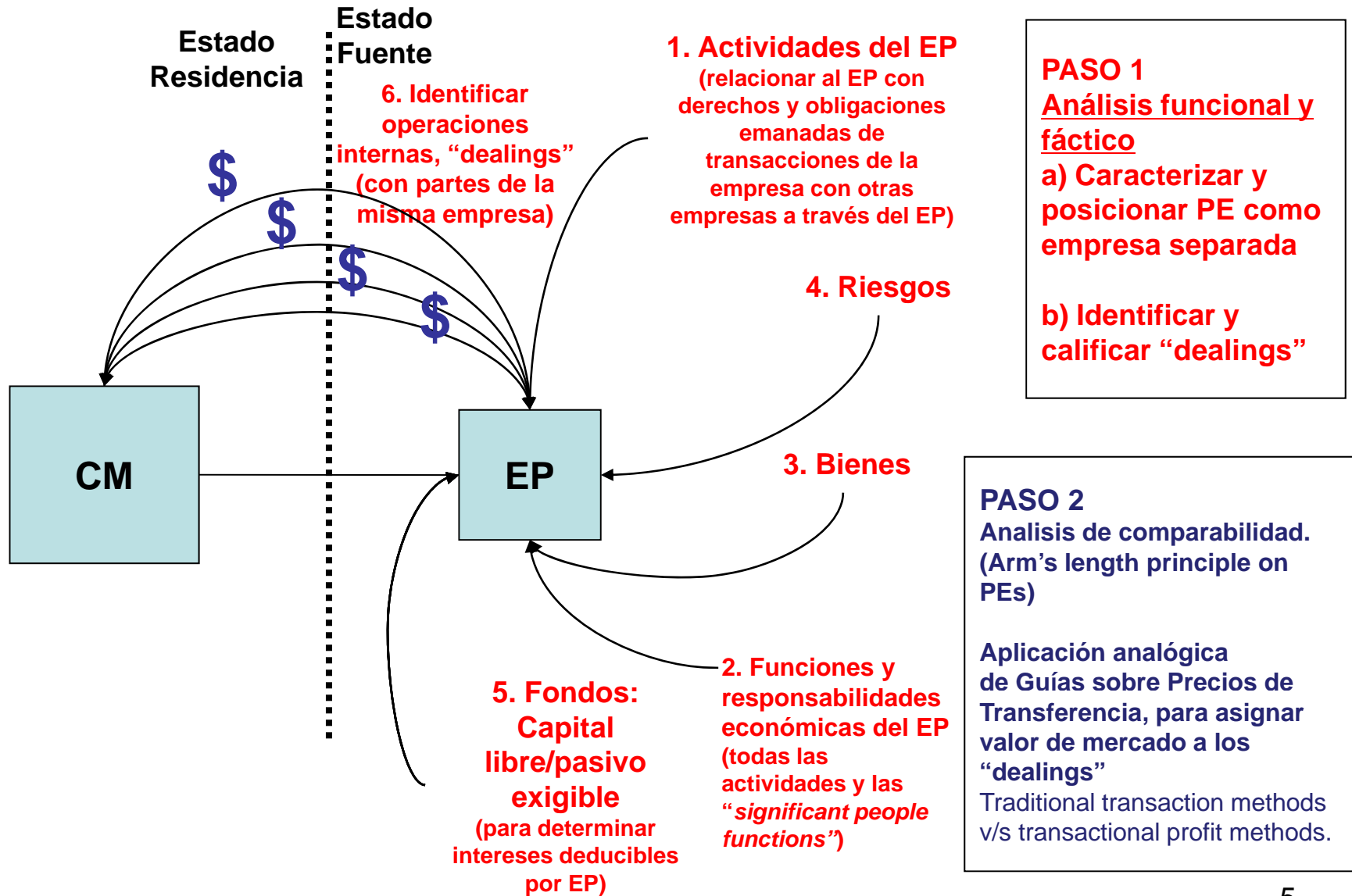
1. Se modifica los Comentarios al Artículo 7 (Modelo OCDE 2008), para incorporar parcialmente el AOA (conclusiones no contradictorias con versiones previas de los Comentarios).
2. Se modifica el Artículo 7 y sus Comentarios (Modelo OCDE 2010), para reflejar todas las conclusiones del Reporte, aplicarlas en la negociación de tratados futuros o reformas a tratados vigentes. También se creó una versión 2010 del Reporte.

### III. Enfoque autorizado de la OCDE para atribuir utilidades a Establecimiento Permanentes (EPs).

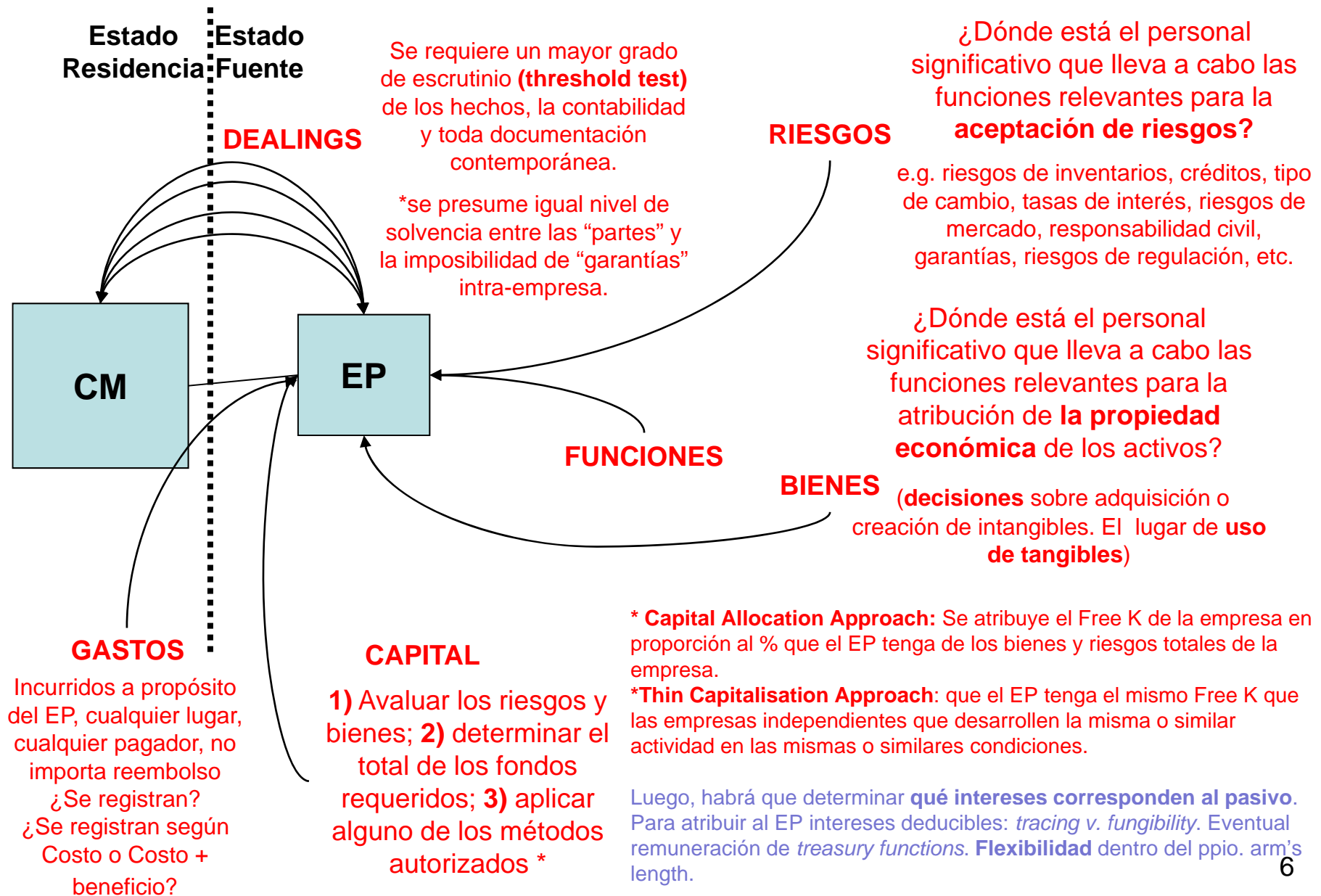
#### EL PRINCIPIO RECTOR

Atribuir al EP las utilidades que el EP hubiera obtenido en condiciones normales de mercado (*arm's length*), **particularmente en sus operaciones (*dealings*) con otras partes de la empresa**, si fuera una entidad separada e independiente involucrada en las mismas o similares actividades y bajo las mismas o similares condiciones, **tomando en cuenta las funciones desarrolladas, los bienes utilizados y los riesgos asumidos por la empresa a través del establecimiento permanente y a través de otras partes de la empresa.**

# IV. Esquema General. Atribución de utilidades (o pérdidas) a EPs: El Enfoque Autorizado de la OCDE (AOA).



## V. PASO 1 Análisis funcional y fáctico.



## VI. Texto nuevo Artículo 7

### Article 7 BUSINESS PROFITS

1. Profits of an enterprise of a Contracting State shall be taxable only in that State unless the enterprise carries on business in the other Contracting State through a permanent establishment situated therein. If the enterprise carries on business as aforesaid, the profits that are attributable to the permanent establishment in accordance with the provisions of paragraph 2 may be taxed in that other State.
2. For the purposes of this Article and Article [23 A] [23B], the profits that are attributable in each Contracting State to the permanent establishment referred to in paragraph 1 are the profits it might be expected to make, in particular in its dealings with other parts of the enterprise, if it were a separate and independent enterprise engaged in the same or similar activities under the same or similar conditions, taking into account the functions performed, assets used and risks assumed by the enterprise through the permanent establishment and through the other parts of the enterprise.
3. Where, in accordance with paragraph 2, a Contracting State adjusts the profits that are attributable to a permanent establishment of an enterprise of one of the Contracting States and taxes accordingly profits of the enterprise that have been charged to tax in the other State, the other State shall, to the extent necessary to eliminate double taxation on these profits, make an appropriate adjustment to the amount of the tax charged on those profits. In determining such adjustment, the competent authorities of the Contracting States shall if necessary consult each other.
4. Where profits include items of income which are dealt with separately in other Articles of this Convention, then the provisions of those Articles shall not be affected by the provisions of this Article.

## VII. Aplicación del AOA por Chile. Asuntos a discutir.

1. Áreas en que la legislación interna no captura todos los beneficios que el AOA supuestamente otorga (e. g. ausencia de facultades para atribuir capital libre y tributación limitada a rentas de fuente chilena de los EPs ).
2. Algunas de nuestras normas que fijan requisitos de deducción de los gastos podrían generar un conflicto con el AOA y con el texto del nuevo Artículo 7 del Modelo OCDE (e. g. efectividad y acreditación de los gastos).
3. ¿Impuesto adicional sobre pagos efectuados por el EP en Chile a su casa matriz en el extranjero (*notional payments*)? De acuerdo al AOA, la ficción de la entidad separada no permite que se aplique impuestos sobre pagos ncionales (ver disposición alternativa p.29).
4. Tratamiento en legislación interna de EPs en el extranjero pertenecientes a empresas residentes en Chile (eventual doble tributación).