

Checkliste zur Beurteilung von Betriebsstättenrisiken

Art. 5 OECD-Musterabkommen 2014

Frage	Sachverhaltselemente	Betriebsstätte?	
		ja	Nein
	Besteht eine feste Geschäftseinrichtung? (Art 5 Abs 1 OECD-MA)		
1	Werden im Quellenstaat unternehmerische Tätigkeiten ausgeübt?		
2	Steht eine Einrichtung zur Verfügung?		
3	Hat die Einrichtung eine örtliche Bindung?		
4	Steht die Einrichtung länger als sechs Monate zur Verfügung? (Eigentum, Miete, unentgeltliche Überlassung usw)		
5	Wird die Geschäftstätigkeit durch diese Einrichtung ausgeübt, dient die Einrichtung der Tätigkeit im Quellenstaat?		
6	Fragen 1 bis 5 mit „ja“ beantwortet?		
	Eine der Fragen 1 bis 5 mit „nein“ beantwortet?		

	Ist die feste Geschäftseinrichtung eine Hilfsbetriebsstätte? (Art 5 Abs 4 OECD-MA)		
	Wird in der Geschäftseinrichtung ausschließlich eine der im Folgenden genannten Tätigkeiten ausgeübt?		
7	a) Lagerung, Ausstellung oder Auslieferung von Gütern oder Waren		
8	b) Unterhalt eines Bestandes von Gütern oder Waren ausschließlich zur Lagerung, Ausstellung oder Auslieferung		
9	c) Unterhalt eines Bestandes von Gütern oder Waren zu dem Zweck durch ein anderes Unternehmen bearbeitet oder verarbeitet zu werden		
10	d) Einkauf von Gütern und Waren für das Unternehmen oder Beschaffung von Informationen		

Frage	Sachverhaltselemente	Betriebsstätte?	
		ja	Nein
11	e) Ausüben anderer Tätigkeiten, die vorbereitender Art sind oder (aus der Sicht des Unternehmens) eine Hilfstätigkeit darstellen		
12	f) Ausüben mehrerer der in lit a) bis e) genannten Tätigkeiten wobei die sich daraus ergebende Gesamttätigkeit der festen Geschäftseinrichtung vorbereitender Art ist oder eine Hilfstätigkeit darstellt?		
13	Die in lit a) bis f) genannten Tätigkeiten werden nur für das Unternehmen (das Stammhaus) und nicht für Dritte ausgeübt		
13a	Geht eine der Tätigkeiten in den Fragen 7 bis 12 oder im Falle der Frage f die Gesamttätigkeit der festen Geschäftseinrichtung über solche vorbereitender Art oder über eine Hilfstätigkeit hinaus		
	Eine der Fragen 7 bis 12 mit „ja“ beantwortet und Frage 13 mit „ja“ beantwortet		
	Alle Fragen 7 bis 12 mit „nein“ beantwortet oder eine der Fragen 7 bis 12 mit „ja“ beantwortet und Frage 13 mit „nein“ beantwortet?		

	Wiederkehrende Leistungen (Art 5 Abs 1 OECD-MA)		
14	Ist das Unternehmen „am Stück“ mehr als 6 Monate im Quellenstaat tätig?		
15	Ist das Unternehmen im Quellenstaat wiederkehrend, alle Tätigkeitsabschnitte zusammengerechnet länger als 6 Monate tätig?		
16	Ist das Unternehmen wiederkehrend, aber nur sehr kurzfristig im Quellenstaat tätig (zB wochenweise Aufenthalte im Quellenstaat)?		
	Hat das Unternehmen Zugang zu den im Quellenstaat gelegenen Einrichtungen des Auftraggebers?		
17	a) Zwecks Tätigkeit für einen Auftraggeber		
18	b) Zwecks Tätigkeit für mehrere Auftraggeber		

Frage	Sachverhaltselemente	Betriebsstätte?	
		ja	Nein
	Frage 14 oder 15 und 17 mit „ja“ zu beantworten		
	Frage 14 oder 15 mit „nein“ zu beantworten		
	Frage 16 mit „ja“ zu beantworten		
	Frage 18 mit ja zu beantworten und Fragen 14 oder 15 bezogen auf die Tätigkeit für den einzelnen Auftraggeber mit „ja“ zu beantworten.		
	Frage 18 mit „ja“ zu beantworten und Fragen 14 oder 15 bezogen auf die Tätigkeit für den einzelnen Auftraggeber mit „nein“ zu beantworten.		

	Bauausführungen und Montagen (Art 5 Abs 3 OECD-MA)		
	Fällt die Tätigkeit im Quellenstaat unter einen der folgenden Begriffe?		
19	a) Bauausführung		
20	b) Montage		
21	c) Planungsleistungen in Zusammenhang mit Bauausführungen oder Montagen im Quellenstaat		
22	d) Überwachungsleistungen im Quellenstaat		
23	Übersteigt die Dauer der oben genannten Leistungen einen Zeitraum von 12 Monaten (Frist im jeweils anzuwendenden DBA prüfen)		
	Eine der Fragen 19 bis 22 und Frage 23 mit „ja“ zu beantworten?		
	Eine der Fragen 19 bis 22 mit „ja“ und Frage 23 mit „nein“ zu beantworten?		
	Keine der Fragen 19 bis 22 mit „ja“ zu beantworten (das heißt, die Tätigkeit fällt unter keinen der in den Fragen 19 bis 22 genannten Tatbestände, zB Wartungsarbeiten, Reparaturen, Betriebsführung). Prüfung, ob der Tatbestand des Art 5 Abs 1 OECD-MA erfüllt ist (gehe zu den Fragen 1 bis 5).		
24	Übersteigt die Dauer der einzelnen unter die Fragen 19 bis 22 zu erfassenden Tätigkeit den in der Frage 23 genannten Zeitraum?		
25	Übersteigt die Dauer der verschiedenen unter die Fragen 19 bis 22 zu subsumierenden Tätigkeiten, welche für ein und dasselbe Projekt durchgeführt werden (bspw Montage und anschließende Überwachungsleistung) zusammengerechnet den in der Frage 23 genannten Zeitraum?		
	Fragen 24 oder 25 mit „ja“ beantwortet		

	Zeitlich fortschreitende oder zeitgleich im Quellenstaat durchgeführte Bau- und Montageausführungen (Art 5 Abs 3 OECD-MA)		
	Werden im Quellenstaat mehrere Projekte neben- oder hintereinander ausgeführt und übersteigen die einzelnen Projekte zusammengerechnet den in Frage 23 genannten Zeitraum von 12 Monaten?		
26	a) Zeitlich nebeneinander oder aufeinander folgend?		
27	b) Bilden die einzelnen Projekte eine wirtschaftliche Einheit?		
28	c) Sind die einzelnen Projekte geografisch verbunden?		
	Alle Fragen 21 bis 23 mit „ja“ beantwortet		
	Eine der Fragen 22 bis 23 mit „nein“ beantwortet?		

	Vertreterbetriebsstätte (Art 5 Abs 5 OECD-MA)		
	Es wird keine dem Unternehmen zuzurechnende feste Geschäftseinrichtung unterhalten, aber es ist eine (natürliche oder juristische) Person im Quellenstaat für das Unternehmen tätig.		
29	a) Besitzt die Person eine (ausdrückliche oder faktische) Vollmacht, im Namen des Unternehmens Verträge abzuschließen?		
30	b) Übt die Person diese Vollmacht gewöhnlich (= regelmäßig) aus?		
31	c) Beschränkt sich die Tätigkeit der Person auf die in den Z 7 bis 12 genannten Tätigkeiten oder wird nicht ausschließlich für das Unternehmen (den Geschäftsherren, das Stammhaus) ausgeübt?		
32	d) Ist die Person ein unabhängiger Vertreter? (ZB Makler, Kommissionär, keine Exklusivvertretung, keine rechtliche und wirtschaftliche Abhängigkeit des Vertreters)		
	Alle Fragen 29, 30 und 31 oder 32 mit „ja“ beantwortet?		
	Fragen 29 bis 30 mit „ja“, Frage 31 oder Frage 32 mit „nein“ beantwortet?		

	Unabhängiger Vertreter (Art 5 Abs 5 OECD-MA)		
33	Übt das Unternehmen im Quellenstaat eine Tätigkeit durch einen Makler, Kommissionär oder einen anderen unabhängigen Vertreter aus?		
34	Handelt der Makler, Kommissionär oder unabhängige Vertreter im Rahmen seiner ordentlichen Geschäftstätigkeit? (Zu messen an den Gepflogenheiten des jeweiligen Berufsbildes und Geschäftszweigs)		
	Frage 33 mit „nein“ zu beantworten – gehe zu Frage 1 bis 5.		
	Fragen 33 und 34 mit „ja“ zu beantworten?		
	Frage 33 mit „ja“ und Frage 34 mit „nein“ zu beantworten?		

	Geschäftsbeziehungen mit verbundenen Unternehmen (Art 5 Abs 7 OECD-MA)		
35	Beherrscht das Unternehmen eine im Quellenstaat ansässige Gesellschaft oder wird das Unternehmen von einer dort ansässigen Gesellschaft beherrscht?		
36	Erfüllen die aufgrund einer Geschäftsbeziehung zwischen verbundenen Unternehmen von einem Unternehmen im Quellenstaat durchgeführten Tätigkeiten eines der oben genannten Betriebsstätten begründenden Tatbestandsmerkmale?		
	Frage 35 mit „ja“ und Frage 36 mit „ja“ zu beantworten?		
	Frage 35 mit „ja“ und Frage 36 mit „nein“ zu beantworten?		
	Wurde ein verbundenes Unternehmen aufgrund einer Reorganisation vom Eigenhändler zum Kommissionär herabgestuft?		
37	a) Kam es zu einer tatsächlichen Funktionsabschmelzung?		
38	b) Die Funktionen und Risiken des vom Eigenhändler zum Kommissionär herabgestuften verbundenen Unternehmens wurden tatsächlich nicht verändert.		
	Frage 37 und 38 mit „ja“ zu beantworten		

	Dienstleistungsbetriebsstätten (Art 5 Abs 3 lit b UN-MA)		
39	Erbringt das Unternehmen im Quellenstaat Dienstleistungen, ohne dort über eine feste Geschäftseinrichtung zu verfügen, durch die diese Dienstleistungen ausgeübt werden?		
40	a) Handelt es sich um „Aktivleistungen“ (keine Arbeitskräfteüberlassung)?		
41	b) Dauern die im Quellenstaat zu erbringenden Leistungen insgesamt länger als 6 Monate in einem Zeitraum von 12 Monaten?		
	Fragen 39 bis 41 mit „ja“ zu beantworten?		