

## **UPORABA 15. ALI 16. ČLENA VZORČNE KONVENCIJE OECD ZA PROKURISTE**

### **Pojasnilo DURS, št. 4217-34/2010, 18. 3. 2010**

Davčni zavezanec navaja določbe 15. (Dohodki iz zaposlitve) oziroma 16. (Plačila direktorjem) člena Vzorčne konvencije OECD in povzema ugotovitev\*, da uradnega pojasnila oziroma obrazložitve ali sodne prakse o tem, na koga se nanaša določba 16. člena, ni.

Ugotavlja, da je pri opredelitvi izraza član uprave potrebno upoštevati pomen izraza v konvenciji. Medtem ko se v angleškem besedilu 16. člena vzorčne konvencije uporablja izraz član uprave, pa je iz francoskega besedila 16. člena iste konvencije razvidno, da se določba nanaša tudi na organ družbe, ki nadzoruje delovanje uprave. Razlike med angleškim in francoskim besedilom se lahko pripišejo tudi razlikam v sistemih upravljanja družb v različnih državah (eno ali dvotirni sistem upravljanja) in prevladi enotirnega sistema upravljanja v anglosaksonskih državah\*\*; tako se npr. v nemški praksi dohodek prokurista na splošno šteje kot dohodek iz zaposlitve oziroma se dohodek prokurista davčno obravnava v skladu z določbami 15. člena Vzorčne konvencije OECD.

V zvezi z vprašanjem o uporabi 15. ali 16. člena Vzorčne konvencije OECD za plačila, opravljena prokuristom, pojasnjujemo sledeče.

**Dohodek prokurista se obdavčuje v skladu z določbami 15. člena Vzorčne konvencije OECD kot dohodek iz zaposlitve, razen v primerih, ko dejansko opravlja vodenje poslov poslovnega subjekta – samo takrat se takšen dohodek obdavčuje v skladu z določbo 16. člena Vzorčne konvencije OECD kot plačila direktorjem.**

Pri presoji o tem, kako obravnavati dohodek prokurista po določbah mednarodnih pogodb o izogibanju dvojnega obdavčevanja, je potrebno upoštevati tudi njegovo funkcijo oziroma pristojnosti, ki jih ima v skladu z načeli gospodarskega prava države pogodbenice.

V skladu z določbami Zakona o gospodarskih družbah – uradno prečiščeno besedilo ZGD-1-UPB-3 (Uradni list RS, št. 65/09 in 83/09–Odl. US) je prokurist poslovni pooblaščenec, njegova pooblastila so neomejena, razen glede odsvajanja in obremenjevanja nepremičnin, za kar mora dobiti posebna pooblastila. Prokurist torej ni organ odločanja niti organ vodenja\*\*\* v družbi, ampak ima funkcijo zastopanja proti tretjim osebam. Glede na navedeno prokurist nima poslovodstvenega položaja v poslovnem subjektu, zato se njegov dohodek obdavčuje v skladu z določbami 15. člena Vzorčne konvencije OECD kot **dohodek iz zaposlitve**.

Kadar prokurist vodi posle poslovnega subjekta, se šteje za osebo, ki formalno sicer ne zaseda poslovodstvenega položaja, vendar dejansko opravlja takšno funkcijo. V teh primerih se takšen dohodek obdavčuje v skladu z določbo 16. člena Vzorčne konvencije OECD kot **plačilo direktorjem** (npr. če v času, ko družba nima formalno imenovanega poslovodje ali ko formalno imenovani poslovodja ne opravlja funkcij, ki jih poslovodja opravlja po zakonu, te funkcije opravlja druga fizična oseba).

*Ključanin, Edina; Zemljič, Mojca. Konvencije o izogibanju dvojnega obdavčevanja dohodka in premoženja z obrazložitvijo. Ljubljana. Šircelj Consulting 2004; str. 223.*

*\*\* Prav tam*

*\*\*\* Kocbek, Marijan et al. Veliki komentar Zakona o gospodarskih družbah (ZGD-1). Ljubljana. GV Založba 2006.*