



Practical Example

The diagram illustrates a transaction flow. On the left, a blue box labeled 'UN 1 (based in KOR)' has a Korean flag icon above it. An arrow points from this box to a blue box on the right labeled 'Customer', which also has a Korean flag icon above it. Below the arrow, there are two red horizontal bars. A second blue box labeled 'UN 2 (located in AT)' has an arrow pointing to the arrow between UN 1 and the Customer. Above this box, there are two red horizontal bars.

Facts of the case SK Telecom

- Korean telecom provider supplies roaming services to Korean customers for the use of Austrian network
- Austrian network operator charges the fees to third-country providers
- Application for VAT refund rejected because taxable in Austria

© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragte Markenzeichen von KPMG International.

Legal Basis

Article 59a of VAT Directive:

'In order to **prevent double taxation, non-taxation or distortion of competition**, Member States may, with regard to services the place of supply of which is governed by Articles 44, 45, 56 and 59:

- (a) consider the place of supply of any or all of those services, if situated within their territory, as being situated outside the [European Union] if the **effective use and enjoyment of the services takes place outside the [European Union]**;
- (b) consider the place of supply of any or all of those services, if situated outside the [European Union], as being situated within their territory if the **effective use and enjoyment of the services takes place within their territory.**'

→ Inbound and Outbound Services

→ Member States may implement the place of supply shift in their national law



© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.

3

CJEU 15.04.2021, C-593/19

SK Telecom

Is the use of roaming services a "use and enjoyment" leading to taxable transactions in Austria?

CJEU Decision

- Requirement for shifting the place of supply in Art 59a (1) (b) VAT Directive: Actual use and enjoyment in the domestic territory → is in the nature of roaming services
- Avoidance of double or non-taxation or distortion of competition → tax treatment of the other service in the EU is decisive
 - No restriction to recipients established in the EU
 - Tax treatment in third country is irrelevant
- Result: The services are (additionally) subject to Austrian VAT



© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.

4

Practical Consequences of SK Telecom

- Obligation for telecom companies to VAT register in Austria and pay VAT → VAT refund is not applicable, but input VAT deduction must be declared in VAT returns
- Systematic double taxation:
 - VAT is payable in the third country and
 - additionally in Austria
- Limitation to telecom services - discrimination?
- Telecom companies might have to carry the VAT burden, although VAT is a tax that should be carried by the final consumer or the roaming for tourists will become more expensive
- Negative Economic Impact for Austria
- VAT Escape Clause: Application of international treaty with discrimination clause?



© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.

5

International Treaty in SK Telekom

- The International Telecommunication Union (“ITU”) has issued regulations under which signatory members commit to certain obligations in respect of the taxation of international telecommunications services.
- These International Telecommunications Regulations “ITU Regulations” have been formalised:
 - originally in the Final Acts of the World Administrative Telegraph and Telephone Conference, Melbourne 1998. International Telecommunication Regulations (Melbourne, 1988) (WATTC-88); and
 - updated in the Final Acts of the World Conference on International Telecommunications, Dubai 2012 (WCIT-12). https://www.itu.int/dms_pub/itu-s/opb/conf/S-CONF-WCIT-2012-PDF-E.pdf
- Both documents state (at 6.1.3 in the Melbourne agreement, and 8.3.1 in the Dubai agreement):
- *“Where, in accordance with the national law of a country, a fiscal tax is levied on collection charges for international telecommunication services, this tax shall normally be collected only in respect of international services billed to customers in that country, unless other arrangements are made to meet special circumstances.”*



© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.

6

Contact



Mag. Esther Freitag, MBA
Partner Tax, Head of Indirect Tax

KPMG Alpen-Treuhand GmbH
Wirtschaftsprüfungs- und
Steuerberatungsgesellschaft
Porzellangasse 51
1090 Wien

T +43 1 31332-3650
M +43 664 816 1275
efreitag@kpmg.at



© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.



kpmg.at

© 2021 KPMG Alpen-Treuhand GmbH Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungsgesellschaft, eine österreichische Gesellschaft mit beschränkter Haftung und ein Mitglied der globalen KPMG Organisation unabhängiger Mitgliedsfirmen, die KPMG International Limited, einer private English company limited by guarantee, angeschlossen sind. Alle Rechte vorbehalten. KPMG und das KPMG-Logo sind eingetragene Markenzeichen von KPMG International.