

# **Международное налоговое планирование 2018: итоги первой половины года**

**Виктор Калгин | Вебинар | 18 июля 2018 г.**

# В ближайшие полтора часа:

---

## 1. Законодательные новости:

- ▶ Изменение налоговых соглашений
- ▶ Законопроект №442400-7

## 2. Новости арбитражной практики:

- ▶ Новый поворот в спорах по недостаточной капитализации
- ▶ Переквалификация сделок с иностранными компаниями

## 3. Фактическое право на доход: как защитить пониженные ставки по налогу у источника?

- ▶ Последняя арбитражная практика
- ▶ Обзор практики ФНС

# 1. Законодательные новости

# Изменение налоговых соглашений

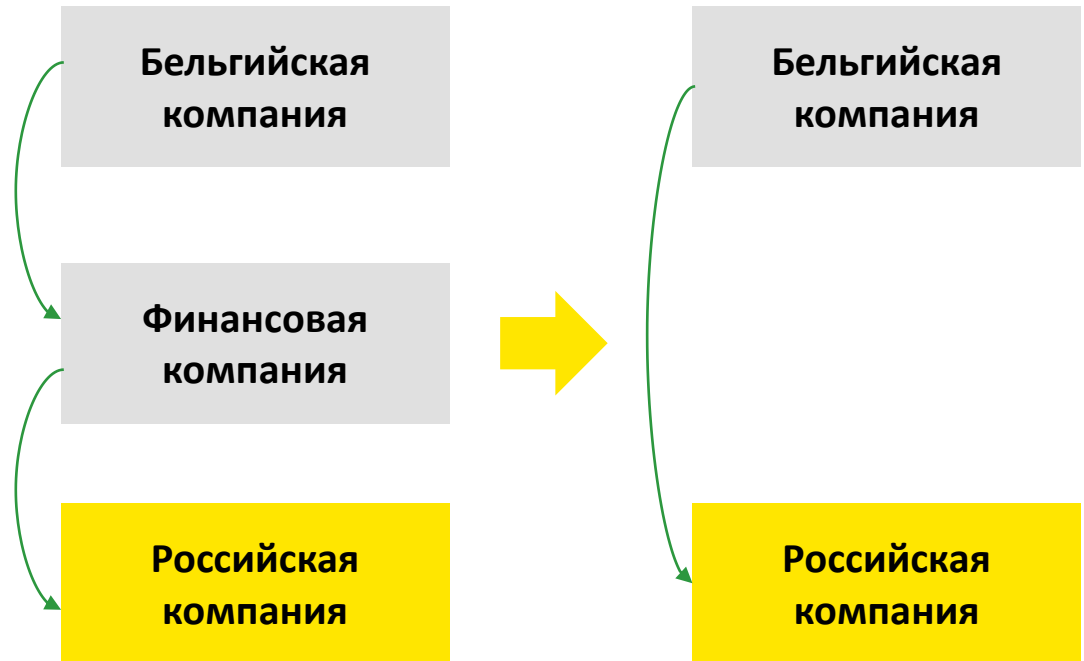
	Бельгия	Австрия	Япония
Дивиденды	10% ⇒ 5%	5% ⇒ 5%	15% ⇒ 5%
Проценты	10% ⇒ 0%*	0%	10% ⇒ 0%
Роялти	0% ⇒ 0%	0%	10% ⇒ 0%
Н/о косвенной продажи недвижимости	нет ⇒ нет ⇒ да*	нет ⇒ да	нет ⇒ да
Н/о прочих доходов	да ⇒ да	нет	нет ⇒ да/нет
Ограничение льгот	нет ⇒ есть	нет ⇒ есть	нет ⇒ есть
Особые правила н/о фондов недвижимости	нет ⇒ есть	нет ⇒ да/нет	нет ⇒ да/нет

# Практические последствия

«Косвенная» продажа  
недвижимости



Упрощение структур



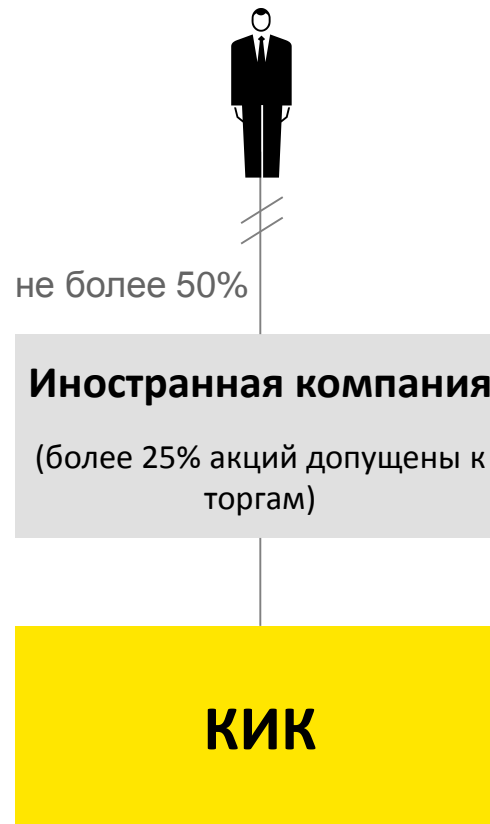
# Законопроект № 422400

---

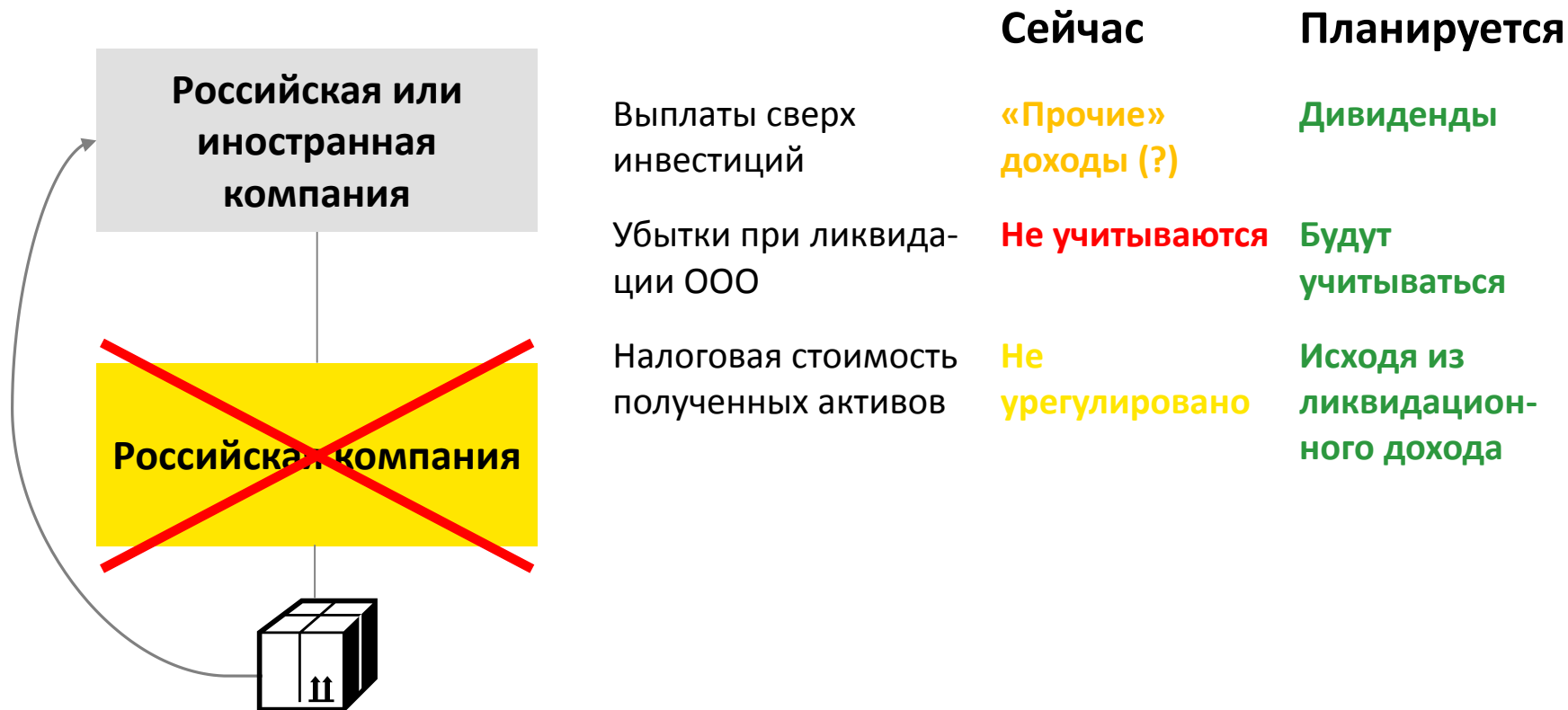
- ▶ Принят в первом чтении (19 июня)
- ▶ Второе чтение планировалось в июле, но недавно было перенесено (вероятно, на осеннюю сессию)
- ▶ Ссылка: <http://sozd.parliament.gov.ru/bill/442400-7>

# Законопроект № 422400: освобождение прибыли КИК

---

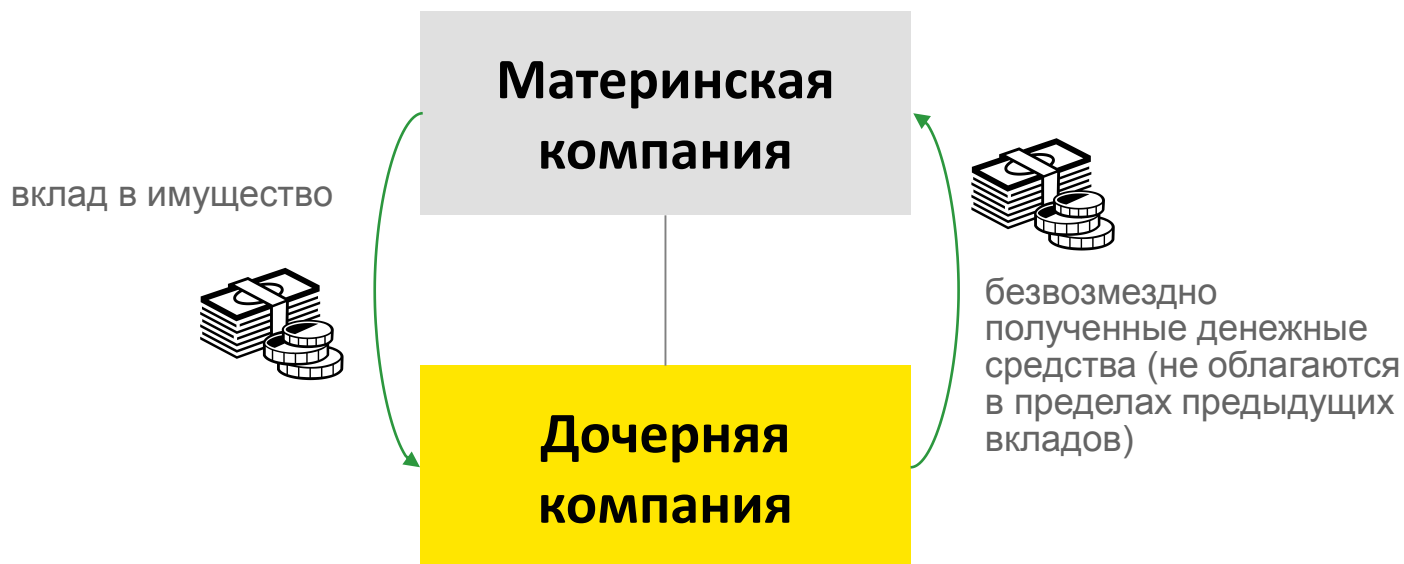


# Законопроект № 422400: ликвидационные выплаты



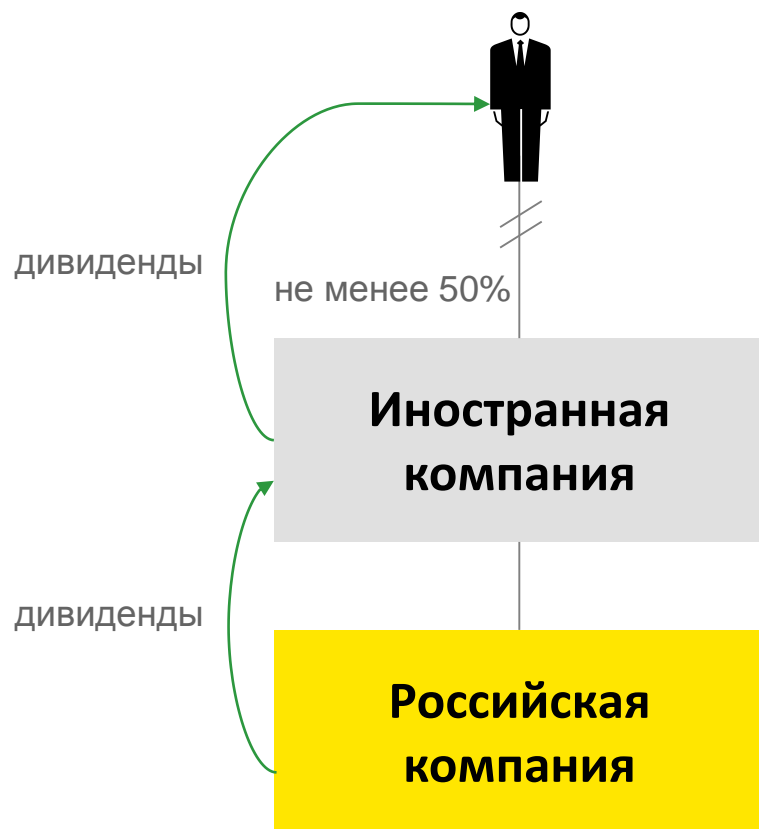


# Законопроект № 422400: освобождение возврата денежных вкладов в имущество



# Законопроект № 422400: «сквозной» подход

---



# Законопроект № 422400: 5-летняя льгота при продаже дочерней компании

---



- ▶ Сейчас:
  - ▶ Льгота (ставка 0%) не применяется, если акции/доли дочерней компании приобретены до 1 января 2011 г.
- ▶ Планируется:
  - ▶ Условие о дате приобретения исключается.

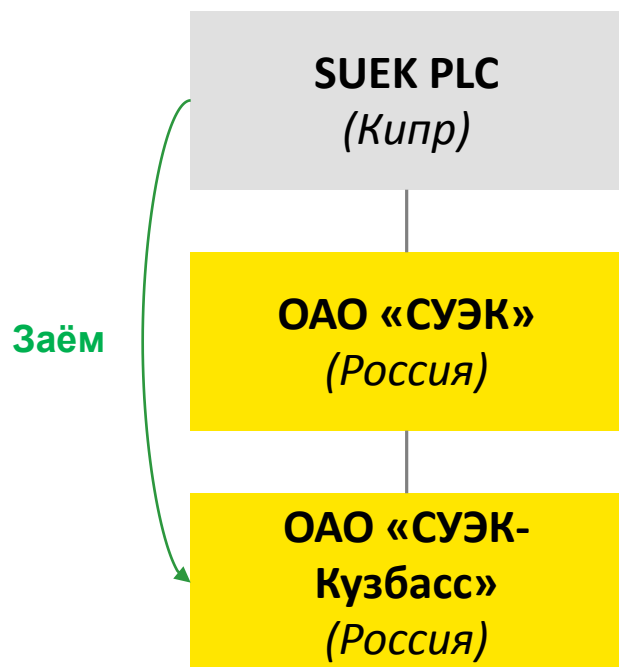
# Практические последствия

---

- ▶ Не нужно будет отчитываться о КИК, в которых участие структурировано через иностранные публичные компании (при соблюдении условий)
- ▶ Проще и эффективнее с налоговой точки зрения будет проводить реструктуризацию бизнеса (ликвидацию компаний, возврат инвестиций)
- ▶ Упрощается «сквозной подход»?
- ▶ Более широко можно будет применять 5-летнюю льготу при продаже российских компаний

## **2. Важные судебные решения по международным налогам**

# Дело ОАО «СУЭК-Кузбасс»



- ▶ Правила недостаточной капитализации – это:

Контролируемая  
задолженность

+

Соотношение задолженности и  
чистых активов превышает 3 к 1



- ▶ Переквалификация процентов в дивиденды



- ▶ Налог у источника по соглашению с Кипром:

- ▶ 5%, если выполнено условие об инвестировании
- ▶ 10% в остальных случаях

- ▶ Суд решил, что применима ставка 10%

- ▶ Верховный суд направил дело на пересмотр, чтобы:

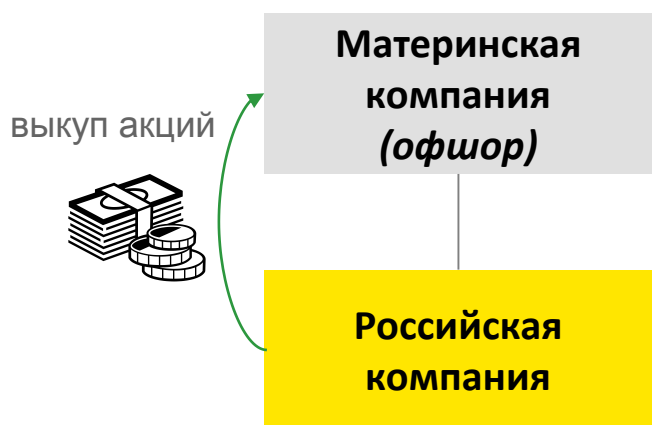
- ▶ Рассмотреть квалификацию займа как инвестиции
- ▶ Проверить, является ли кредитор фактическим получателем дохода

- ▶ Повторная первая инстанция согласилась, что применима ставка 5%

Ссылка на [это дело](#), а также на аналогичные дела [АО «Каширский двор – Северянин»](#) и [ООО «Строймаркет»](#).

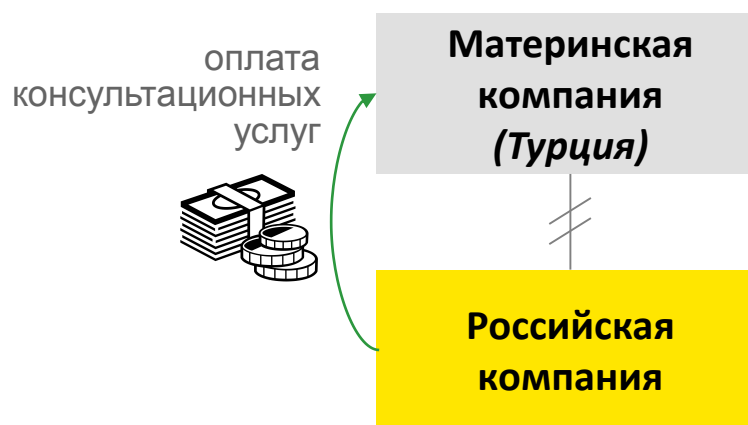
# Переквалификация выплат за рубеж в облагаемый у источника доход

## Дело АО «Мельник»



- ▶ Налоговая инспекция сочла этот доход иностранной компании облагаемым у источника доходом (распределение прибыли организации), ставка 20%
- ▶ **Суд встал на сторону компании**
- ▶ [Ссылка на карточку дела](#)

## Дело ООО «Русджам»



- ▶ Налоговая инспекция сочла консультационные услуги скрытым распределением дивидендов, ставка 10% по соглашению с Турцией
- ▶ **Суд 1ой инстанции: инспекция права**
- ▶ **Суд 2ой инстанции: права компания**
- ▶ [Ссылка на карточку дела](#)

# Практические выводы

---

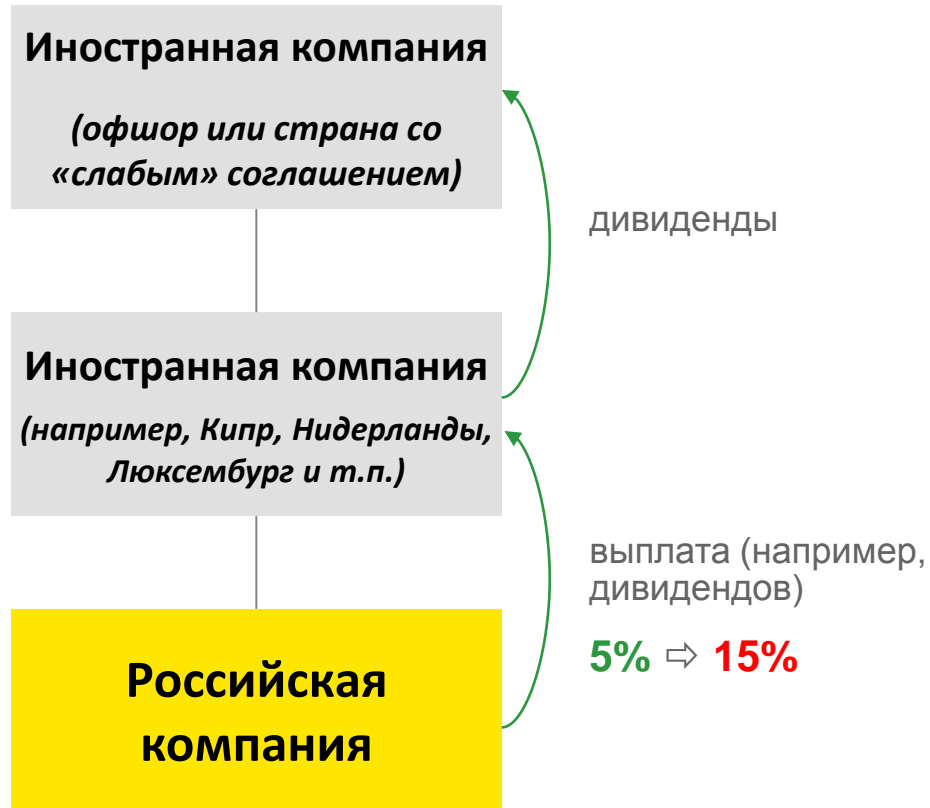
- ▶ При проверках всё чаще доначисляют налог у источника по выплатам за рубеж, переqualифицируя их для налоговых целей
- ▶ Стоит обращать внимание на выплаты с неясной или двойкой квалификацией, а также недостаточно обоснованные и плохо задокументированные
- ▶ В случае сомнений – дорабатывать документы, получать сертификаты резидентства и подтверждения фактического права на доход, собирать экономическое обоснование выплат



### **3. Фактическое право на доход: вести с полей**

# Концепция фактического права на доход

---



# Последняя арбитражная практика

---

- ▶ **Дело ОАО «Шахта Полосухинская»** ([ссылка](#))
- ▶ **Дело ООО «Актив Рус»** ([ссылка](#))
- ▶ **Дело ООО «Нефтесервисхолдинг»** ([ссылка](#))
- ▶ **Дело ООО «Русджам»** ([ссылка](#))

# ФНС: письмо с обзором практики ФПД

---

- ▶ Письмо от 28 апреля 2018 г. № СА-4-9/8285 ([ссылка](#)).
- ▶ Положительные факторы, которые помогают защитить льготы по налогу у источника:
  - ▶ деловая цель
  - ▶ наличие у компании ресурсов
  - ▶ отсутствие «транзитности» платежей
  - ▶ предпринимательской деятельности (холдинговую и инвестиционную деятельность к таковой письмо не относит)
  - ▶ наличие цели по привлечению иностранного капитала в российскую экономику

# ФНС: письмо с обзором практики ФПД

---

- ▶ Факторы, которые недостаточны, чтобы обосновать фактическое право на доход:
  - ▶ доходы иностранной компании в виде курсовых разниц, от консультационных услуг, продажи валюты, в виде процентов по вкладам.
  - ▶ разовая покупка акций, владение дочерними компаниями.
  - ▶ обслуживание только интересов группы и аффилированных лиц.
  - ▶ незначительные расходы на офис и персонал
- ▶ По мнению ФНС, нет необходимости устанавливать конечного собственника дохода

# В чём не права ФНС?

---

- ▶ Холдинговым и финансовым компаниям удавалось защищать своё фактическое право на доход (дела ЗАО «Вотек-Мобайл» [A14-13723/2013](#) и [A14-4162/2014](#), [ОАО «Санкт-Петербург Телеком»](#), [ОАО «Москоммерцбанк»](#)).
- ▶ Компании, которые занимаются деятельностью внутри группы, но при этом выполняют стратегические функции, также могут применять льготы по соглашению даже в случае значительной доли «транзитных» выплат ([спор японского автопроизводителя](#)).
- ▶ Отсутствие доказательств «транзитности» может не позволить инспекции выиграть спор, даже если у иностранной компании слабый substance и функционал (дела [ООО «АртПак»](#) и [АО «НПО «Цифровые телесистемы»](#)).

# Практические выводы

---

- ▶ Необходимо оценивать риски по налогу у источника при выплатах за рубеж
- ▶ Пока доначисления касались дивидендов, процентов, роялти и прибыли от продажи дочерней компании, однако другие облагаемые у источника выплаты также под угрозой, например:
  - ▶ международные перевозки
  - ▶ лизинговые платежи
- ▶ Пока проблемы касались только выплат взаимозависимым компаниям, однако к независимым контрагентам ФПД также относится

# Практические проблемы

---

- ▶ Получить информацию об иностранной компании, структуре и дальнейших платежах
- ▶ Обосновать для контрагента необходимость предоставления документов и подтверждения фактического права на доход



# Вопросы?

---



# Международные налоги 2018: итоги первой половины года

---

- ▶ Налоговый ландшафт динамично меняется
- ▶ Изменение налоговых соглашений:
  - ▶ Снижение ставок
  - ▶ «Антизлоупотребительные» правила: ограничение льгот, налогообложение «косвенной» продажи недвижимости
- ▶ Законопроект № 422400: новые возможности для эффективной реструктуризации
- ▶ Повышенное внимание к выплатам за рубеж:
  - ▶ Переквалификация в облагаемые у источника доходы
  - ▶ Споры по фактическому праву на доход

# Вопросы? Идеи? Сомнения?

## Обращайтесь!



**Виктор Калгин**

**Международное налоговое планирование, EY**

+7 905 709 52 84 (моб.)

[Victor.Kalgin@ru.ey.com](mailto:Victor.Kalgin@ru.ey.com)

# Ограничения по использованию

---

- ▶ Информация, содержащаяся в настоящем документе, предназначена исключительно для общего ознакомления и не может служить основанием для осуществления каких-либо действий или отказа от действий. Данная информация не может рассматриваться как профессиональная консультация по налоговым, юридическим или иным вопросам.
- ▶ Использование приведенных выше комментариев и решений должно осуществляться с учетом всех имеющих значение фактов и обстоятельств.
- ▶ Применение законодательных и нормативных актов может варьироваться в зависимости от конкретных обстоятельств, а сами акты подвержены частым изменениям. По всем конкретным вопросам следует обращаться за консультацией к специалисту относительно применения положений законодательно-нормативных актов.