



Концепция бенефициарного владения и требование фактического присутствия компании на территории страны

Алекос Папалександру
Партнер, налоговые услуги, «Делойт», Кипр

Екатерина Анчугова,
Менеджер, налоговые услуги, «Делойт», Кипр

Москва, 9 июня 2015



Содержание

1. Законодательная база
2. Влияние на применение Соглашения об избежании двойного налогообложения (СОИДН) между Россией и Кипром
3. Заключительные положения

Законодательная база



Законодательная база

НК РФ, ст. 7 «Международные договоры по вопросам налогообложения»

Бенефициарный собственник дохода —

лицо, которое:

- в силу прямого или косвенного участия в организации; либо
- контроля над организацией; либо
- в силу других обстоятельств

имеет право

- пользоваться и/или распоряжаться таким доходом;

либо лицо, в чьих интересах используется такое право.

При определении лица, имеющего фактическое право на доходы, учитываются:

- выполняемые функции;
- принимаемые риски.

Законодательная база

НК РФ, ст. 7 «Международные договоры по вопросам налогообложения»»

Получатель дохода не признается имеющим фактическое право на доход (бенефициарным собственником) для целей СОИДН, если он:

- обладает ограниченными полномочиями в отношении распоряжения полученными доходами;
- осуществляет в отношении полученных доходов посреднические функции, не выполняя никаких иных функций и не принимая на себя никаких рисков;
- прямо или косвенно выплачивает доходы (полностью или частично) иному лицу, которое при прямом получении таких доходов не имело бы права на применение положений СОИДН.

Законодательная база

НК РФ, ст. 7 «Международные договоры по вопросам налогообложения»

Принцип прозрачности при определении бенефициарного собственника дохода:

Если на момент выплаты доходов налоговому агенту известно, что получатель дохода не имеет фактического права на такие доходы (не является бенефициарным собственником):

Российский налоговый резидент является бенефициарным собственником дохода

- Для доходов (отличных от дивидендов) у налогового агента будет отсутствовать обязанность по исчислению и удержанию налога у источника.
- Для доходов в виде дивидендов налоговому агенту необходимо удержать соответствующий налог.

При этом налоговый агент обязан должным образом проинформировать налоговые органы.

Иностраный налоговый резидент является бенефициарным собственником дохода

- Налоговым агентом применяются положения СОИДН между Российской Федерацией и страной, резидентом которой является бенефициарный собственник.

Законодательная база

НК РФ, ст. 312 «Специальные положения»

Бенефициарный собственник дохода:

- фактически получает выгоду от выплачиваемого дохода;
- определяет дальнейшую экономическую судьбу выплачиваемого дохода.

При определении фактического права на получение дохода учитываются:

- выполняемые функции;
- имеющиеся полномочия;
- принимаемые риски.

Запрос подтверждения, что иностранная организация является фактическим собственником дохода

Налоговый агент вправе запросить у иностранной организации подтверждение того, что эта организация имеет фактическое право на получение соответствующего дохода.

Примечание:

Получение налоговым агентом от иностранной организации (до момента выплаты дохода) документов, подтверждающих его статус фактического получателя (бенефициарного собственника), может также рассматриваться как проявление должной осмотрительности налогового агента и, соответственно, настоятельно рекомендуется на практике.

Законодательная база

НК РФ, ст. 312 «Специальные положения»

Принцип «прозрачности» в отношении дивидендов:

- Применяется если в отношении доходов, полученных в виде дивидендов; иностранная организация признает отсутствие фактического права на получение указанных доходов (т. е. не является бенефициарным собственником).
- Применяется к лицу, если такое лицо прямо или косвенно участвует в российской организации, выплатившей доход в виде дивидендов.
- Специально предусматривается случай, когда лицом, имеющим фактическое право на получение доходов в виде дивидендов, является налоговый резидент РФ (включая возможность применения ставки 0% для юридических лиц).

Документальное подтверждение для принципа «прозрачности» в отношении дивидендов

- Налоговый агент вправе запросить у иностранной организации и лица, имеющего фактическое право на дивиденды, подтверждение того, что данная компания признает отсутствие фактического права на получение указанных доходов (т. е. не является бенефициарным собственником), и информацию о лице, которое иностранная организация признает фактическим получателем дохода.

Законодательная база

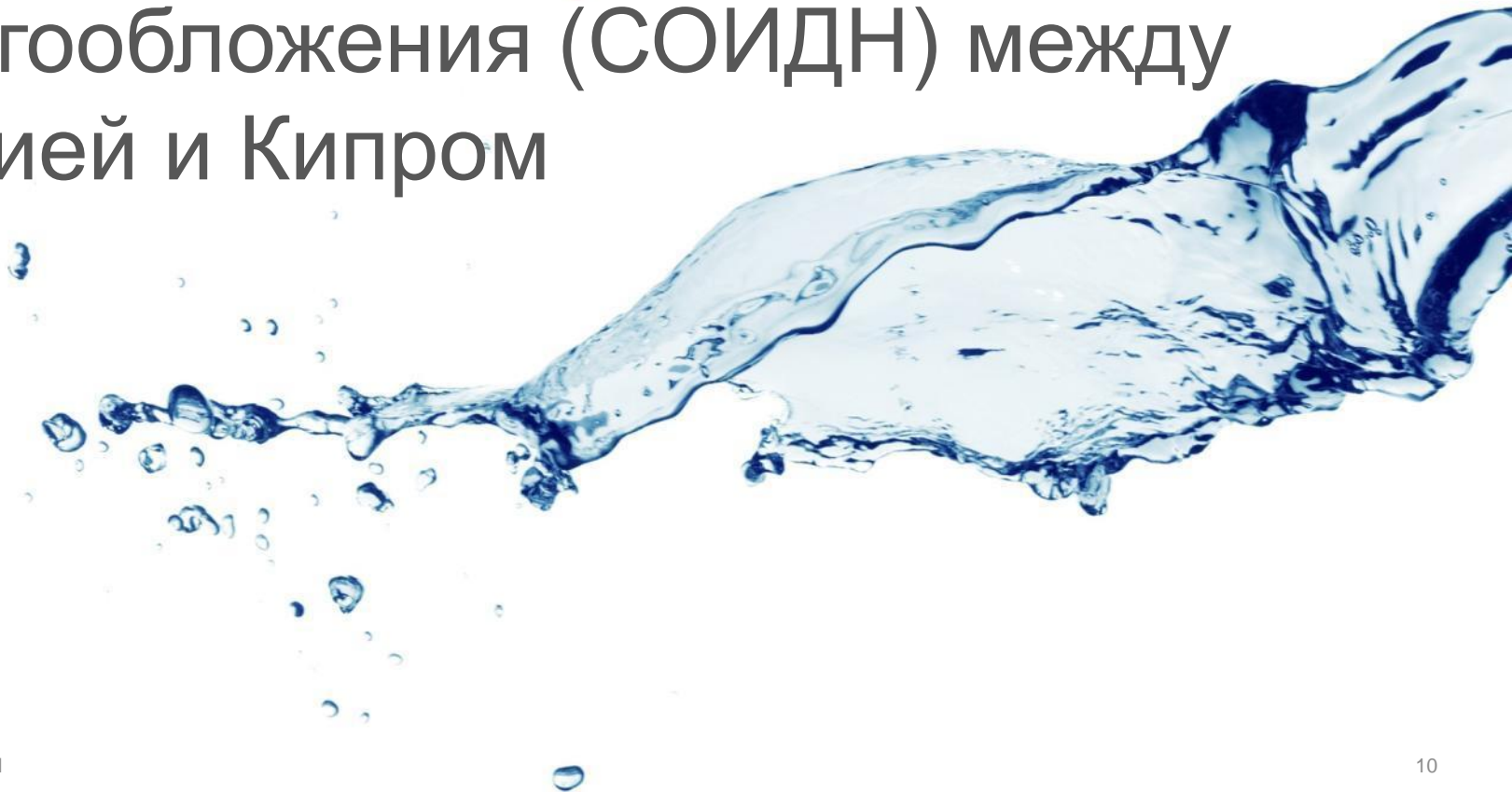
Письмо Министерства финансов РФ от 24 июля 2014 года № 03-08-05/36499

Документы, подтверждающие статус фактического получателя (бенефициарного собственника) дохода в виде дивидендов:

1. Подтверждение наличия у получателя дохода права распоряжаться полученными дивидендами и использовать их по своему усмотрению, в том числе:
 - документы, подтверждающие (опровергающие) наличие договорных или иных юридических обязательств перед третьими лицами (местом резидентства или регистрации которых является государство, с которым РФ не заключен СОИДН);
 - документы, подтверждающие (опровергающие) predeterminedность последующей передачи получателем дохода денежных средств третьим лицам (местом резидентства или регистрации которых является государство, с которым РФ не заключен СОИДН).
2. Документы (информация), подтверждающие возникновение у получателя дохода, чьим местом регистрации или резидентства является государство, с которым РФ заключен СОИДН, налоговых обязательств, подлежащих уплате, наличие которых подтверждает отсутствие экономии на налоге у источника в РФ при последующей передаче полученных денежных средств третьим лицам (местом резидентства или регистрации которых является государство, с которым РФ не заключен СОИДН).
3. Документы (информация), подтверждающие осуществление получателем дохода в государстве (территории), местом регистрации или резидентства которого является государство (территория), с которым РФ заключен международный договор об избежании двойного налогообложения, фактической предпринимательской деятельности.

По мнению Министерства финансов РФ, отсутствие в НК упоминания о конкретных документах, необходимых для определения фактического получателя дохода, свидетельствует о том, что законодатель не ограничивает налоговых агентов каким-либо перечнем, отдавая предпочтение содержательной части полученной налоговым агентом информации.

Влияние на применение Соглашения об избежании двойного налогообложения (СОИДН) между Россией и Кипром



Влияние на применение СОИДН между Россией и Кипром

Определение «фактического получателя» дохода:
возможные последствия



Влияние на применение СОИДН между Россией и Кипром

Определение «фактического получателя» дохода — ключевые факторы, увеличивающие риск:

- отсутствие у получателя дохода реального присутствия в стране налогового резидентства (нет офиса, сотрудников с необходимой квалификацией и т. д.);
- получатель дохода не несет обычных коммерческих рисков, связанных с осуществлением своей деятельности;
- наличие юридических обязательств по передаче (распределению) полученных доходов в пользу иного лица;
- номинальность директоров или ограниченная компетенция совета директоров;
- «зеркальные» операции на одинаковых или существенно приближенных условиях (например, связанное финансирование);
- выдача займов российским компаниям исключительно за счет займов, привлеченных у компаний, которые зарегистрированы в государствах, не имеющих СОИДН с РФ (например, БВО);
- отсутствие иной деятельности, кроме той, доходы от которой попадают под освобождение от налогообложения (снижение налоговой ставки) в соответствии с применимым СОИДН.

Влияние на применение СОИДН между Россией и Кипром

Определение «фактического получателя» дохода: общие рекомендации

- Кипрские компании должны обладать всеми признаками реальных коммерческих организаций в соответствии со своей функциональной ролью (например, иметь офис и достаточное количество сотрудников с необходимой квалификацией на Кипре).
- Кипрские компании должны обладать достаточной долей самостоятельности при распоряжении доходами.
- Кипрские компании не должны распределять весь или почти весь полученный доход в пользу компаний, которые зарегистрированы в государствах, не имеющих СОИДН с РФ.
- Кипрские компании должны нести риски, связанные с осуществляемой деятельностью, самостоятельно принимать решения и осуществлять контроль в отношении получаемого дохода.
- Маржа, полученная кипрскими компаниями от финансовой деятельности, должна соответствовать рыночному уровню.
- Положительным фактором может являться наличие у кипрских компаний других видов деятельности и других видов доходов.

Заключительные положения



Заключительные положения

Почему именно сейчас:

- концепция бенефициарного владения была закреплена 1 января 2015 года;
- потенциально широкие возможности применения с ограниченным руководством со стороны властей;
- возрос контроль со стороны налоговых органов за злоупотреблением применения СОИДН;
- судебная практика пополнилась рядом дел с неблагоприятным исходом;
- появились дополнительные документальные требования в отношении принятого принципа «прозрачности».

Заключительные положения

Кого это затрагивает:

- международные компании, проводящие операции в России;
- российские операционные компании, выплачивающие дивиденды, роялти или проценты зарубежным компаниям группы;
- иностранных получателей дохода, имеющих недостаточный уровень присутствия, наделенных недостаточными полномочиями в сфере принятия решений либо не являющихся бенефициарным собственниками дохода по иным основаниям, предусмотренным новыми российскими правилами;
- российские операционные компании или иностранных получателей дохода, извлекающих из положений СОИДН такую выгоду, как:
 - i. пониженные/нулевые ставки налога у источника;
 - ii. неограниченное отнесение на затраты определенных видов расходов, которое в противном случае было бы ограничено местным законодательством.

Заключительные положения

Риски:

- утрата права использования положений СОИДН в отношении уплачиваемых за границу дивидендов, процентов, роялти;
- штрафные санкции для налоговых агентов;
- потенциальная утрата права использования прочих льгот, предусмотренных СОИДН (например, неограниченное отнесение на затраты маркетинговых расходов по СОИДН между Россией и Германией, и т. д.) в рамках применения концепции необоснованной налоговой выгоды;
- возросшее бремя соблюдения требований законодательства.

Заключительные положения

Чем мы можем вам помочь:

- проанализировать механизмы корпоративного управления, сфокусировав внимание на организации процессов принятия решений в группе (руководящий орган, резидентство физических лиц — членов руководящего органа, место проведения заседаний Правления компании);
- проанализировать уровень присутствия иностранных получателей доходов, основные виды их деятельности, функции и риски, возможность действовать независимо и определять будущую экономическую судьбу полученного дохода, контрактные и иные ограничения/обязательства;
- провести обзор и определить основные направления финансовых потоков;
- понять структурные бизнес-процессы, включая денежные потоки, юрисдикцию акционеров и получателей доходов;
- разработать схему документальной поддержки, необходимой для подтверждения бенефициарного права собственности;
- содействовать функциональным, основополагающим и прочим структурным изменениям в соответствии с установленными требованиями и в случае возникновения необходимости.

Благодарим за внимание!

Контактная информация



Алекос Папалександру

«Делойт Лимитед»

Партнер офиса в Лимасоле
Налоговые услуги, «Делойт», Кипр

«Максимос Плаза», здание 1, 3-й этаж
213, пр. Архиепископа Макариоса III
CY-3030, Лимасол, Кипр

Тел: + 357 25 868686 | Факс: +357 25 868600 | Моб: + 357 99 694668

apapalexandrou@deloitte.com | www.deloitte.com/cy

Контактная информация



Екатерина Анчугова

«Делойт Лимитед»

Менеджер офиса в Лимасоле
Налоговые услуги, «Делойт», Кипр

«Максимос Плаза», здание 1, 3-й этаж
213, пр. Архиепископа Макариоса III
CY-3030, Лимасол, Кипр

Тел: + 357 25 868686 | Факс: +357 25 763160

ekanchugova@deloitte.com | www.deloitte.com/cy



Deloitte refers to one or more Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee, and its network of member firms, each of which is a legally separate and independent entity. Please see www.deloitte.com/about for a detailed description of the legal structure of Deloitte Tohmatsu Limited and its member firms.

Deloitte provides audit, tax, consulting, and financial advisory services to public and private clients spanning multiple industries, with a globally connected network of member firms in more than 150 countries. Deloitte brings world-class capabilities and high-quality service to clients, delivering the insights they need to address their most complex business challenges. Deloitte has in the region of 200,000 professionals, all committed to becoming the standard of excellence.

Deloitte Limited is the Cyprus member firm DTTL. Deloitte Cyprus is among the nation's leading professional services firms, with more than 500 professionals, operating out of offices in all major cities. For more information, please visit the Cyprus firm's website at www.deloitte.com/cy.

Deloitte Limited is a private company, registered in Cyprus (Reg. No. 162812). Offices: Nicosia, Limassol, Larnaca.

This communications contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities (collectively, the "Deloitte network") is, by means of this communication, rendering professional advice or services. No entity in the Deloitte network shall be responsible for any loss whatsoever sustained by any person who relies on this communication.