

Россия: решение
арбитражного суда
может создать риски
по лицензионным
соглашениям
с иностранными
организациями



Россия: решение арбитражного суда может создать риски по лицензионным соглашениям с иностранными организациями

11 июня 2015 года Арбитражный суд Московского округа вынес резонансное решение, постановив, что расходы на лицензионные платежи российской компанией иностранному аффилированному лицу по сублицензионному договору не подлежат вычету для целей налога на прибыль. Арбитражный суд оставил без изменения решения двух судов нижестоящих инстанций, приняв сторону российских налоговых органов.

В данной статье представлен обзорный анализ решения суда и некоторые комментарии по его возможному влиянию на деятельность международных компаний, взимающих лицензионные сборы с российских дочерних организаций.

Предыстория

Люксембургская компания Oriflame Cosmetics SA, которой принадлежит торговая марка и бренд Oriflame, а также ноу-хау в отношении бизнеса компании, предоставила аффилированной организации в Нидерландах (Oriflame Kosmetiek BV) лицензию на использование ее интеллектуальной собственности. Голландская фирма впоследствии заключила сублицензионный договор с российской «Орифлэйм Косметикс» (налогоплательщик), тоже являющейся аффилированной компанией Oriflame. «Орифлэйм Косметикс» перечисляла нидерландской организации лицензионные платежи за право использования бренда и инноваций, а та, в свою очередь, переводила большую их часть материнской компании в Люксембурге. Российская «Орифлэйм Косметикс» вычитала роялти, выплаченные в рамках сублицензионных платежей для целей налогообложения в России.

Российские налоговые органы оспорили вычет роялти во время налоговой проверки «Орифлэйм Косметикс», предположив, что данное сублицензионное соглашение использовалось компанией в качестве инструмента репатриации прибыли, освобожденной от налогообложения, который позволял налогоплательщику сократить налоговую нагрузку, вычитая роялти для целей налогообложения, а голландской и люксембургской дочерним компаниям — уклоняться от налогообложения в своей юрисдикции. Применяв доктрину «снятия корпоративного покрова», налоговые органы реклассифицировали ООО «Орифлэйм Косметикс» как представительство люксембургской компании Oriflame на основании следующих фактов:

- Веб-сайт «Орифлэйм Косметикс» являлся частью глобального сайта, принадлежащего люксембургской компании и зарегистрированного на нее;

- В рекламных материалах и каталогах «Орифлэйм Косметикс» наименование люксембургской компании использовалось чаще, чем наименование российской компании;
- Клиенты налогоплательщика получали специальную брошюру («План Успеха»), в которой были описаны преимущества работы и карьеры в многонациональной компании, но не содержалось никаких упоминаний о российской компании «Орифлэйм Косметикс»;
- Представители высшего руководства «Орифлэйм Косметикс» также являлись сотрудниками люксембургской компании;
- Полномочия «Орифлэйм Косметикс» по принятию решений были ограничены, большинство решений утверждались люксембургской компанией;
- В течение значительного периода времени деятельность «Орифлэйм Косметикс» была убыточной (несмотря на рост продаж в России), при этом компания была в состоянии выплачивать значительные суммы роялти.

Как суд первой инстанции, так и апелляционные суды приняли сторону российских налоговых органов, а Арбитражный суд Московского округа впоследствии оставил их решения без изменений.

Суды пришли к выводу, что «Орифлэйм Косметикс» по сути действовала как представительство люксембургской компании Oriflame, создавая у своих клиентов впечатление взаимодействия с иностранной компанией, а не дочерней организацией иностранной компании. Тот факт, что российская «Орифлэйм Косметикс» не платит корпоративный налог по результатам своей хозяйственной деятельности и в течение нескольких лет подряд заявляет об убытках, в то время как нидерландская и люксембургская компания требовали освобождения от уплаты налогов в отношении большей части роялти, полученных ими в Нидерландах и Люксембурге, соответственно, также повлиял на итоговое заключение суда о том, что главной целью структуры отношений сублицензирования являлась репатриация прибыли, освобожденной от налогообложения, из России. В этой связи суды запретили вычет лицензионных платежей компанией «Орифлэйм Косметикс» для целей налогообложения.

Комментарии

В российской судебной практике это первый случай подтверждения судом запрета на вычет роялти в целях налогообложения на основании переклассифицирования налогоплательщика из категории отдельного юридического лица в категорию представительства иностранной компании.

Это решение может стать причиной возникновения рисков для иностранных компаний, осуществляющих деятельность в России через дочерние структуры. Существует вероятность того, что в дальнейшем лицензионные соглашения могут подвергнуться более тщательным проверкам со стороны налоговых органов, учитывая недавние инициативы правительства по борьбе с уклонением от уплаты налогов. Новые правила, принятые в конце 2014 года, вводят понятие бенефициарного владения и предоставляют российским налоговым органам больше оснований для оспаривания решений, связанных с бенефициарным правом собственности на доход, полученный из российского источника.

Согласно положениям о бенефициарном владении, иностранной компании будет отказано в налогообложении по пониженной ставке или освобождении от налогообложения в рамках соглашений об избежании двойного налогообложения, если такая иностранная компания:

- обладает ограниченными распорядительными полномочиями в отношении своего дохода;
- выполняет функции посредника применительно к доходу и не несет экономических рисков, связанных со своими функциями;
- прямо или косвенно перечисляет доход или часть дохода другому юридическому лицу, которое не имело бы права пользоваться налоговыми льготами в рамках соглашений об избежании двойного налогообложения, если бы получало доход напрямую от российской компании-налогоплательщика.

Иностранным компаниям, имеющим лицензионные соглашения со своими дочерними предприятиями в России, следует проанализировать их положения и убедиться, что ставки лицензионных платежей соответствуют рыночному уровню, а общая уплаченная сумма роялти — масштабам деятельности дочернего предприятия в России. Подтверждением соответствия может послужить анализ трансфертного ценообразования, подготовленный в соответствии с требованиями российского законодательства.

Также необходимо убедиться в наличии составленного должным образом лицензионного соглашения, в котором четко прописаны передаваемые права на использование интеллектуальной собственности, и способности российской компании предъявить экономическое и хозяйственное обоснование таких прав. Кроме того, в случае убыточности российской компании, выплата роялти не должна влиять на образование убытка. Компания должна быть готова объяснить убытки иными факторами, например, расширением бизнеса, осуществлением инвестиций и наличием определенных рыночных условий, влияющих на ее деятельность. Наконец, российской компании следует получить от компании-лицензиара или сублицензиара заявление о бенефициарном владении, подтверждающее, что последней принадлежит бенефициарное право собственности на лицензионные платежи, и что она имеет право на применение пониженной ставки налогообложения в рамках соответствующего договора об избежании двойного налогообложения. Это особенно важно в случаях, когда компания, претендующая на налоговые льготы, не является владельцем прав на интеллектуальную собственность.

deloitte.ru

О «Делойте»

Наименование «Делойт» относится к одному либо любому количеству юридических лиц, включая их аффилированные лица, совместно входящих в «Делойт Туш Томацу Лимитед», частную компанию с ответственностью участников в гарантированных ими пределах, зарегистрированную в соответствии с законодательством Великобритании (далее – ДТТЛ); каждое такое юридическое лицо является самостоятельным и независимым юридическим лицом. ДТТЛ (также именуемое как «международная сеть «Делойт»») не предоставляет услуги клиентам напрямую. Подробная информация о юридической структуре ДТТЛ и входящих в нее юридических лиц представлена на сайте www.deloitte.com/about. Подробная информация о юридической структуре компании «Делойт» в СНГ представлена на сайте www.deloitte.ru/about.

«Делойт» предоставляет услуги в области аудита, налогообложения, консалтинга и корпоративных финансов государственным и частным компаниям, работающим в различных отраслях экономики. «Делойт» – международная сеть компаний, имеющая многолетний опыт практической работы при обслуживании клиентов в любых сферах деятельности более чем в 150 странах мира, которая использует свои обширные отраслевые знания, включая опыт оказания высококачественных услуг, позволяющие определить пути решения самых сложных бизнес-задач клиентов. Около 210 000 специалистов «Делойта» по всему миру привержены идеям достижения совершенства в предоставлении профессиональных услуг своим клиентам.

Настоящее сообщение содержит информацию только общего характера. При этом ни компания «Делойт Туш Томацу Лимитед», ни входящие в нее юридические лица, ни их аффилированные лица (далее – «сеть «Делойт»») не представляют посредством данного сообщения каких-либо консультаций или услуг профессионального характера. Ни одно из юридических лиц, входящих в сеть «Делойт», не несет ответственности за какие-либо убытки, понесенные любым лицом, использующим настоящее сообщение.