

VEGAS LEX

АНТИОФШОРНЫЙ ЗАКОНОПРОЕКТ

WWW.VEGASLEX.RU

МАРТ 2014



18 марта 2014 года Минфин России опубликовал для обсуждения ключевой «антиофшорный» законопроект «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и повышения эффективности налогового администрирования иностранных организаций)».

Цель «антиофшорного» законопроекта – сделать невыгодным использование офшорных компаний для целей налогового планирования.

Законопроект в текущей редакции предусматривает два подхода к налогообложению деятельности иностранных офшорных и «транзитных» аффилированных компаний:

- признание российским налогоплательщиком нераспределенной прибыли своих **контролируемых иностранных компаний** в качестве дохода, подлежащего налогообложению;
- признание иностранной компании **налоговым резидентом Российской Федерации** с обязанностью исчисления и уплаты налога на прибыль организаций как российской организацией.

Также законопроект вводит порядок уведомления об участии в иностранных организациях и расширяет перечень доходов иностранных организаций от источников в Российской Федерации.

Контролируемые иностранные компании

Суть данного блока поправок сводится к тому, что нераспределенная прибыль контролируемых иностранных компаний включается в налоговую базу по налогу на прибыль или налогу на доходы физических лиц контролирующего лица.

«Контролируемой иностранной компанией» признается иностранная организация или иная структура (фонд, партнерство, товарищество, иные формы коллективных инвестиций), одновременно удовлетворяющая следующим условиям:

- организация (или иная структура) не является налоговым резидентом РФ в соответствии с НК РФ* или соответствующим международным договором;
- такая организация (или иная структура) зарегистрирована в государстве из перечня стран, предоставляющих льготный налоговый режим, опубликованного Минфином России**;
- контролирующими лицами такой организации (или иной структуры) являются организации или физические лица – налоговые резиденты РФ;
- акции такой организации не обращаются на биржах из специального перечня, утверждаемого Банком России.

«Контролирующим лицом» является лицо, которое оказывает влияние или может оказывать влияние на принятие решения иностранной компанией или иной структурой (фонд, партнерство, товарищество, иные формы коллективных инвестиций) в отношении распределения полученной прибыли.

В частности, таким лицом признается лицо, доля прямого или косвенного участия которого в организации совместно со своим супругом и/или несовершеннолетними детьми, а также иными лицами (с учетом особенностей взаимоотношений этого лица и иных лиц) составляет более 10%.

В отношении трастов (фондов, партнерств, товариществ, иных форм коллективных инвестиций) законопроект не устанавливает, какая именно степень контроля¹ должна присутствовать. Таким образом, под удар могут попасть и реально существующие трастовые конструкции, а не только трасты, созданные с целью назначения номинального акционера офшорной компании.

Прибыль контролируемой иностранной компании рассчитывается в порядке главы 25 НК РФ и уменьшается на величину дивидендов, выплаченных за счет этой прибыли.

* При определении налогового резидентства необходимо учитывать новый подход в законопроекте к определению налогового резидента Российской Федерации (см. раздел «Налоговое резидентство компаний»)

** В законопроекте имеется неопределенность в отношении перечня стран, публикуемого Минфином России: необходимо ли использование уже имеющегося перечня (в том числе с возможным его расширением) или необходимо утверждение отдельного перечня исключительно для применения положений о контролируемых иностранных компаниях. Так, существующий «офшорный перечень Минфина России» утвержден в целях ограничения применения налоговой ставки 0% в отношении дивидендов, и в нем отсутствуют Кипр, Голландия, Великобритания, часто используемые как транзитные юрисдикции. В случае расширения уже имеющегося перечня будет невозможным применение налоговой ставки 0% в отношении дивидендов, полученных российскими организациями от иностранных организаций в соответствующих юрисдикциях.

¹ В западной судебной практике уделяется внимание степени контроля над имуществом, переданным в траст, со стороны бенефициаров.

Прибыль контролируемой иностранной компании учитывается в качестве доходов у налогоплательщика – контролирующего лица пропорционально соответствующей доле участия. При невозможности определения доли участия прибыль такой иностранной компании учитывается при определении налоговой базы у налогоплательщика – контролирующего лица в полном объеме.

В случае, если налогоплательщик – контролирующее лицо косвенно участвует в контролируемой иностранной компании через российских налоговых резидентов, то прибыль этой иностранной компании, учитываемая при определении налоговой базы у такого налогоплательщика (контролирующего лица), уменьшается на суммы прибыли, учтенные при налогообложении у иных контролирующих лиц, через которых осуществляется косвенное участие такого контролирующего лица в контролируемой иностранной компании.

Налогоплательщик – контролирующее лицо вместе с налоговой декларацией по налогу на прибыль организаций или по НДФЛ должен представить финансовую отчетность контролируемой иностранной компании и аудиторское заключение по данной отчетности. Указанные прилагаемые документы должны быть легализованы и переведены на русский язык. За непредоставление подобной информации предлагается установить штраф в размере 100 000 рублей (за каждый раз, когда лицо не предоставляет подобную информацию).

Обращаем внимание, что законодательство отдельных юрисдикций не содержит обязанности составления финансовой отчетности для некоторых видов компаний. Однако в нем содержатся положения о том, что организации обязаны хранить документы, на основании которых такую финансовую отчетность можно составить. В частности, такое требование имеется в законодательстве Британских Виргинских Островов.

Налоговое резидентство компаний

Суть данного блока поправок сводится к тому, что иностранные компании могут быть признаны налоговыми резидентами Российской Федерации с обязанностью исчисления налога на прибыль организаций как российскими организациями.

Законопроект предусматривает, что в целях исчисления налога на прибыль организаций к российским организациям приравниваются иностранные организации, являющиеся налоговыми резидентами Российской Федерации. С учетом действующей редакции статьи 247 НК РФ прибыль таких организаций будет определяться в полном объеме согласно положениям главы 25 НК РФ (как российской организацией) – вне зависимости от осу-

ществления деятельности через постоянное представительство или получения доходов от источников в Российской Федерации в соответствии со статьей 309 НК РФ.

Ключевым критерием установления налогового резидентства организаций является определение места фактического управления – Российская Федерация. Местом фактического управления иностранной организацией признается Российская Федерация при выполнении хотя бы одного из условий:

- заседания совета директоров (иного руководящего органа организации) проводятся на территории Российской Федерации;
- руководящее управление организацией обычно осуществляется из Российской Федерации;
- главные (руководящие) должностные лица организации осуществляют свою деятельность в Российской Федерации;
- бухгалтерский учет организации ведется в Российской Федерации;
- архивы организации хранятся в Российской Федерации.

В случае если налоговая декларация не представлена налогоплательщиком в налоговый орган в установленный срок, уполномоченные должностные лица налогового органа вправе провести камеральную налоговую проверку на основе имеющихся у них документов (информации) о налогоплательщике, а также данных об иных аналогичных налогоплательщиках. Подобные действия осуществляются в общем порядке, – в течение трех месяцев со дня окончания срока представления такой налоговой декларации (расчета), установленного законодательством о налогах и сборах.

Уведомление об участии в иностранной компании

Суть данного блока законопроекта сводится к тому, что если физическому лицу, организации или индивидуальному предпринимателю принадлежит 1% иностранной компании, то он должен уведомить о данном факте налоговый орган (хотя обязанность уплачивать налог возникает только при условии прямого или косвенного владения 10% акций/долей иностранной компании, а также при невозможности установления соответствующей доли владения). Целью такой меры является борьба с теми, кто попытается выйти из-под действия рассматриваемого законопроекта «дроблением участия» (например, 10 компаний по 1%).

Напомним, что к иностранной компании приравнивается любая форма осуществления коллективных инвестиций (фонд, партнерство и др.).

За неправомерное непредставление уведомления о контролируемых иностранных компаниях предусматривается штраф в размере 100 000 рублей.

Получение налоговыми органами информации о наличии у налогоплательщиков контролируемых иностранных компаний возможно как на этапе проведения мероприятий налогового контроля, так и на этапе обмена налоговой информацией с компетентными органами иностранных государств.

Обращаем внимание, что Российская Федерация подписала совместную Конвенцию ОЭСР и Совета Европы о взаимной административной помощи в налоговой области. В настоящий момент данная конвенция не ратифицирована. После ратификации российскими налоговыми органами может быть реализован механизм обмена налоговой информацией путем подписания международных соглашений об обмене такой информацией.

Потенциальной проблемной точкой для российских налогоплательщиков, владеющих офшорами, может быть то, что местное законодательство офшорных юрисдикций обязывает секретарские компании (зарегистрированных агентов) собирать и хранить информацию о бенефициарах. В рамках реализации программы двустороннего обмена информацией имеется высокая вероятность того, что местные государствен-

ные органы обяжут зарегистрированных агентов предоставлять подобную информацию.

Опосредованная продажа недвижимого имущества

Законопроект предусматривает расширение перечня доходов от источников в Российской Федерации.

В действующей редакции подпункта 5 пункта 1 статьи 309 НК РФ к доходам от источников в Российской Федерации относятся доходы от реализации акций (долей) **российских** организаций, более 50% активов которых состоит **непосредственно** из недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации.

В новой редакции подпункта 5 пункта 1 статьи 309 НК РФ к уже имеющимся доходам от источников в Российской Федерации добавляются доходы от реализации акций (долей) **любых** организаций, более 50% активов которых **косвенно** состоит из недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации.

Данное положение направлено на пресечение избежания налогообложения путем продажи недвижимого имущества с двумя корпоративными оболочками (ситуации, когда продается организация, владеющая другой организацией с недвижимым имуществом).

КОНТАКТЫ



ЮРИЙ ИВАНОВ

Руководитель проектов
Налоговой практики

ivanov@vegaslex.ru

Подробную информацию о продуктах и услугах VEGAS LEX Вы можете узнать на vegaslex.ru

К изложенному материалу следует относиться как к информации для сведения, а не как к профессиональной рекомендации. VEGAS LEX рекомендует обратиться за профессиональной консультацией по любому вопросу.

VEGAS LEX – одна из ведущих российских юридических фирм, предоставляющая широкий спектр правовых услуг. Основанная в 1995 году, Фирма объединяет более 100 юристов, офисы в Москве, Волгограде, Краснодаре и ряд региональных партнеров.

НАПРАВЛЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ:

- Взаимоотношения с государственными органами. Нормотворчество
- Вопросы конкуренции. Антимонопольное регулирование
- Отраслевое право. Топливо-энергетический комплекс
- Техническое регулирование
- Разрешение споров и досудебное урегулирование конфликтов. Медиация
- Проекты с иностранным элементом. Международный арбитраж. Международные сделки. Локализация
- ГЧП и инфраструктурные проекты
- Недвижимость. Земля. Строительство
- Корпоративные вопросы и M&A. Юридическая экспертиза
- Инвестиции. Проектное финансирование
- Инновационные проекты
- Комплаенс. Антикоррупционный комплаенс и противодействие корпоративному мошенничеству
- Международное налогообложение
- Налоговый консалтинг
- Ценные бумаги, листинг, секьюритизация
- Интеллектуальная собственность
- Отраслевое право. Экологическое право

ОТРАСЛИ ЭКОНОМИКИ:

- Авиация
- ЖКХ
- Информационные технологии
- Инфраструктура и ГЧП
- Машиностроение
- Metallургия
- Нанотехнологии
- Недвижимость
- Недропользование
- Пищевая промышленность
- Страхование
- Строительство
- Телекоммуникации
- Транспорт
- ТЭК
- Тяжелая и легкая промышленность
- Фармацевтика
- Финансы
- Химия и нефтехимия

ПРИЗНАНИЯ И НАГРАДЫ:

- European Legal Experts 2013
- Best Lawyers 2012
- International Financial Law Review 2014
 - ▷ Реструктуризация и банкротство
 - ▷ Слияния и поглощения
 - ▷ Проектное финансирование
- Chambers Europe 2013
 - ▷ Государственно-частное партнерство
 - ▷ Антимонопольные вопросы
 - ▷ Разрешение споров
- The Legal 500 Europe, Middle East&Africa 2013
 - ▷ Государственно-частное партнерство
 - ▷ Разрешение споров
 - ▷ Недвижимость
 - ▷ Корпоративная практика, M&A
- ▷ Налоги
- ▷ Энергетика и природные ресурсы
- Право.Ru-300 2013
 - ▷ Антимонопольное право
 - ▷ Коммерческая недвижимость/строительство
 - ▷ Природные ресурсы/энергетика
 - ▷ Корпоративное право/M&A
 - ▷ Налоговое право
 - ▷ Арбитраж
 - ▷ Интеллектуальная собственность
 - ▷ Международный арбитраж
- PLC which lawyer? 2012
 - ▷ Антимонопольное право
 - ▷ Страхование

НАШИ КЛИЕНТЫ:

Внешэкономбанк, РусГидро, РОСНАНО, СИТРОНИКС, Газпром нефть, Газпром добыча Астрахань, Мосэнергосбыт, МРСК Центра, МРСК Волги, Белон, ФосАгро АГ, РОСНО, Ильюшин Финанс Ко, Русские фонды, РЕСО-Гарантия, Сан ИнБев, МТС, R-Quadrat, НОСНТIEF, MAN, British Airways, Rockwool, MTD Products

СОТРУДНИЧЕСТВО:

Министерство экономического развития РФ, Министерство транспорта РФ, Министерство регионального развития РФ, Федеральная антимонопольная служба РФ, Федеральная служба по тарифам РФ, Федеральная служба по финансовым рынкам РФ, комитеты Государственной Думы и Совета Федерации, ГК Внешэкономбанк, федеральные агентства (Росморречфлот, Росжелдор, Росавтодор, Госстрой), комитеты по собственности и защите конкуренции, ГЧП и инвестициям РСПП, Комиссия по защите прав инвесторов при НФА, Агентство стратегических инициатив и др.

МОСКВА

Тел.: +7 (495) 933 08 00
Факс: +7 (495) 933 08 02
vegalex@vegalex.ru

ВОЛГОГРАД

Тел.: +7 (8442) 26 63 12/13/14/15
Факс: +7 (8442) 26 63 16
volgograd@vegalex.ru

КРАСНОДАР

Тел.: +7 (861) 274 74 08
Факс: +7 (861) 274 74 09
krasnodar@vegalex.ru