Допустимые границы международного налогового планирования

Cutting edge between tax planning and tax abuse in international context

Алексей Корабельников, Руководитель практики налоговых и юридических услуг в Уральском регионе

Ernst & Young

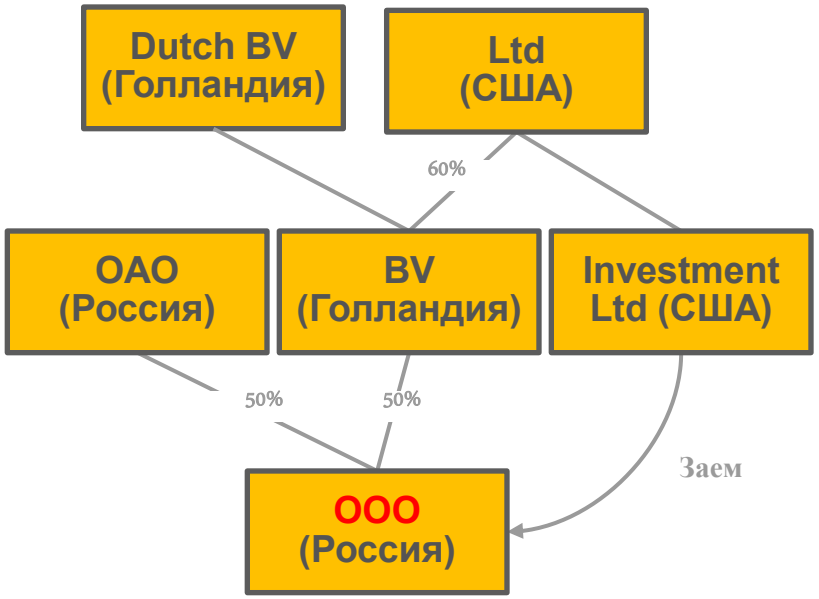
Quality In Everything We Do

Необоснованная налоговая выгода

- Повышение эффективности деятельности налоговых органов
  - Письмо ФНС от 24 мая 2011 г. № СА4-9/8250 «О доказывании необоснованной налоговой выгоды»

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do

Правила «недостаточной капитализации» («Нарьянмарнефтегаз»)



- Иностранная «сестринская» финансовая компания (Заимодавец) была признана судом «**кондуитной компанией**», то есть компанией-посредником, созданной исключительно для получения налоговых выгод от СОИДН при операциях в сфере международных экономических отношений.
- Задолженность налогоплательщика перед иностранной компанией была признана контролируемой по смыслу п. 2 ст. 269 НК РФ. Уплаченные проценты, превышающие предельную величину, были переквалифицированы в дивиденды.

Постановление ФАС МО от 27 февраля 2012 г. по делу № А40-1164/11-99-7 (находится на рассмотрении в ВАС РФ)

Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Еврооблигации

- Иностранные SPV-компании являются «номинальными эмитентами» еврооблигаций и не могут рассматриваться в качестве имеющих право на данные процентные доходы.

  Письмо Минфина РФ от 30 декабря 2011 г. № 03-08-13/1

- Законопроект: проценты по выпускам , размещенным до 31 декабря 2012 г. – отмена обязательств налогового агента при выполнении отдельных условий
  - распространяется на период с 1 января 2007 г.
  - риск, связанный с возможной разработкой механизма уплаты налога иностранными SPV, необходимо раскрывать в проспекте эмиссии
- Планируемые изменения с 1 января 2013 г.: обязанности налогового агента в отношении выплат владельцам, находящимся в оффшорных юрисдикциях
  - Первый уровень владения согласно системам учета ЦБ Euroclear, Clearstream, DTC и пр.

Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Протоколы к соглашениям об избежании двойного налогообложения

Кипр

- Проценты, переквалифицированные в дивиденды = дивиденды для целей СОИДН
- Обмен информацией с налоговыми органами Кипра и помощь в сборе налогов
- Номинальное ограничение льгот
- Статья, касающаяся продажи компаний, владеющих недвижимостью

Швейцария

- Правовые основания обмена информацией по вопросам, относящимся к сфере налогообложения доходов
- Ограничение льгот, понятие «подставной схемы» и противодействие осуществлению таких сделок
- Определение резидентства по месту фактического управления
- Статья, касающаяся продажи компаний, владеющих недвижимостью

Люксембург

- Статья «Обмен информацией» приводится в соответствие с рекомендациями ОЭСР
- Ограничение льгот, если в результате консультаций установлено, что целью существования компании было получение льгот по СОИДН, которые в противном случае были бы ему недоступны
- Дополнительные критерии для определения места нахождения фактического руководящего органа компании
- Статья, касающаяся продажи компаний, владеющих недвижимостью

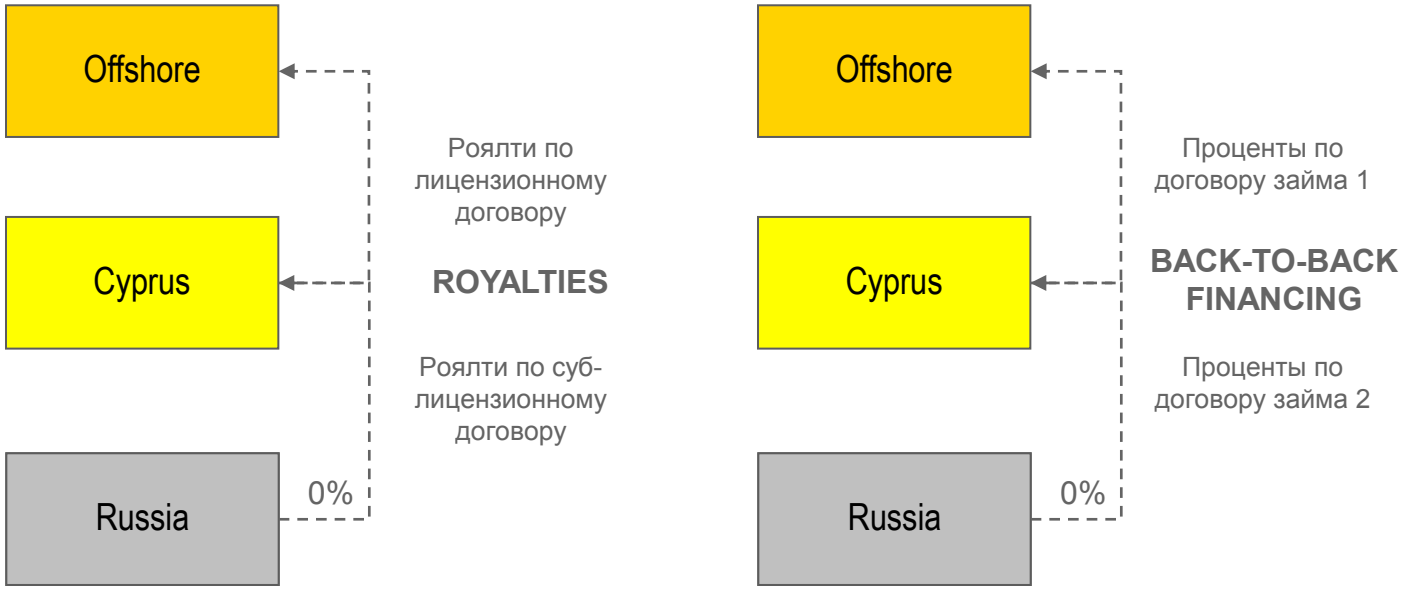
Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Основные направление налоговой политики РФ на 2013 г. и на плановый период 2014 и 2015 гг.

- Принципиальное решение о необходимости заключения рекомендуемых ОЭСР межправительственных соглашений об обмене налоговой информацией с оффшорными юрисдикциями
- Введение концепции «иностранной контролируемой компании» (CFC)
  - не распределяемый между собственниками доход CFC или его часть может рассматриваться как доход материнской компании
  - для российских компаний или компаний, являющихся налоговыми резидентами РФ, обязанность указывать в налоговых декларациях все свои иностранные аффилированные компании
- Определение в налоговом законодательстве РФ понятия налогового резидента применительно к налогоплательщикам - юридическим лицам
- В среднесрочной перспективе - понятие налогового резидентства организаций на основе нескольких критериев, аналогичных используемых в СОИДН
- Понятие фактического получателя дохода (лица, имеющего фактическое право на доход)

Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Стандартные структуры

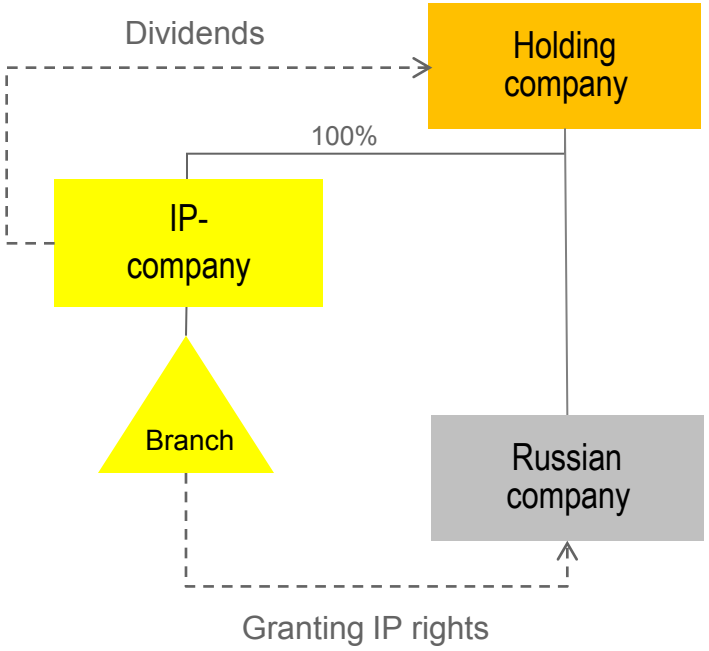


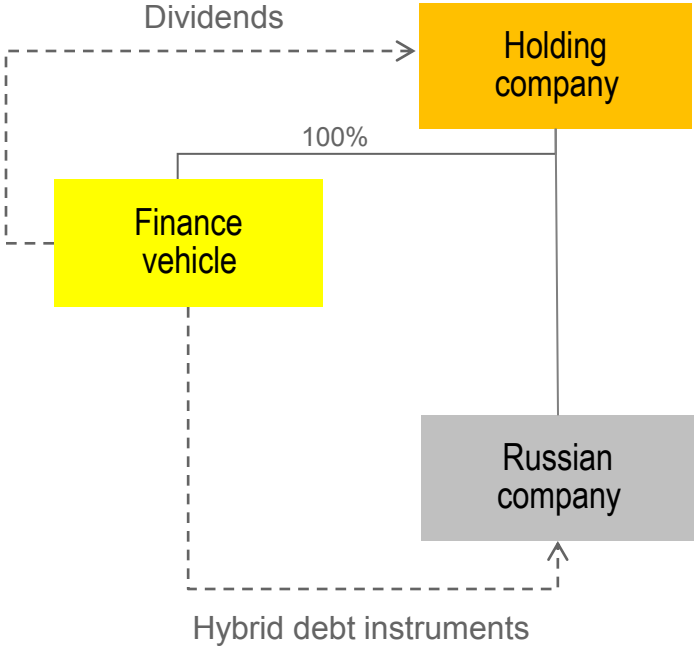
Факторы риска:

- Риск неприменения льгот по соглашению в связи с тем, что кипрская компания не является «фактическим собственником» доходов
- Риск возникновения постоянного представительства кипрской компании в России, если не обеспечено «фактическое присутствие» (substance)
- Риск признания кипрской компании резидентом РФ
- Риск применений прочих концепций, направленных на борьбу с уклонением от уплаты налогов

Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Альтернативные структуры





- Ключевым вопросом является выбор юрисдикции для финансовой / IP компании (налогообложение полученных доходов, налоговая нагрузка на распределяемые дивиденды, налог на увеличение капитала и т.д.), юрисдикции филиала, выбор подходящих гибридных инструментов и, по возможности, получения предварительных согласований у налоговых органов.

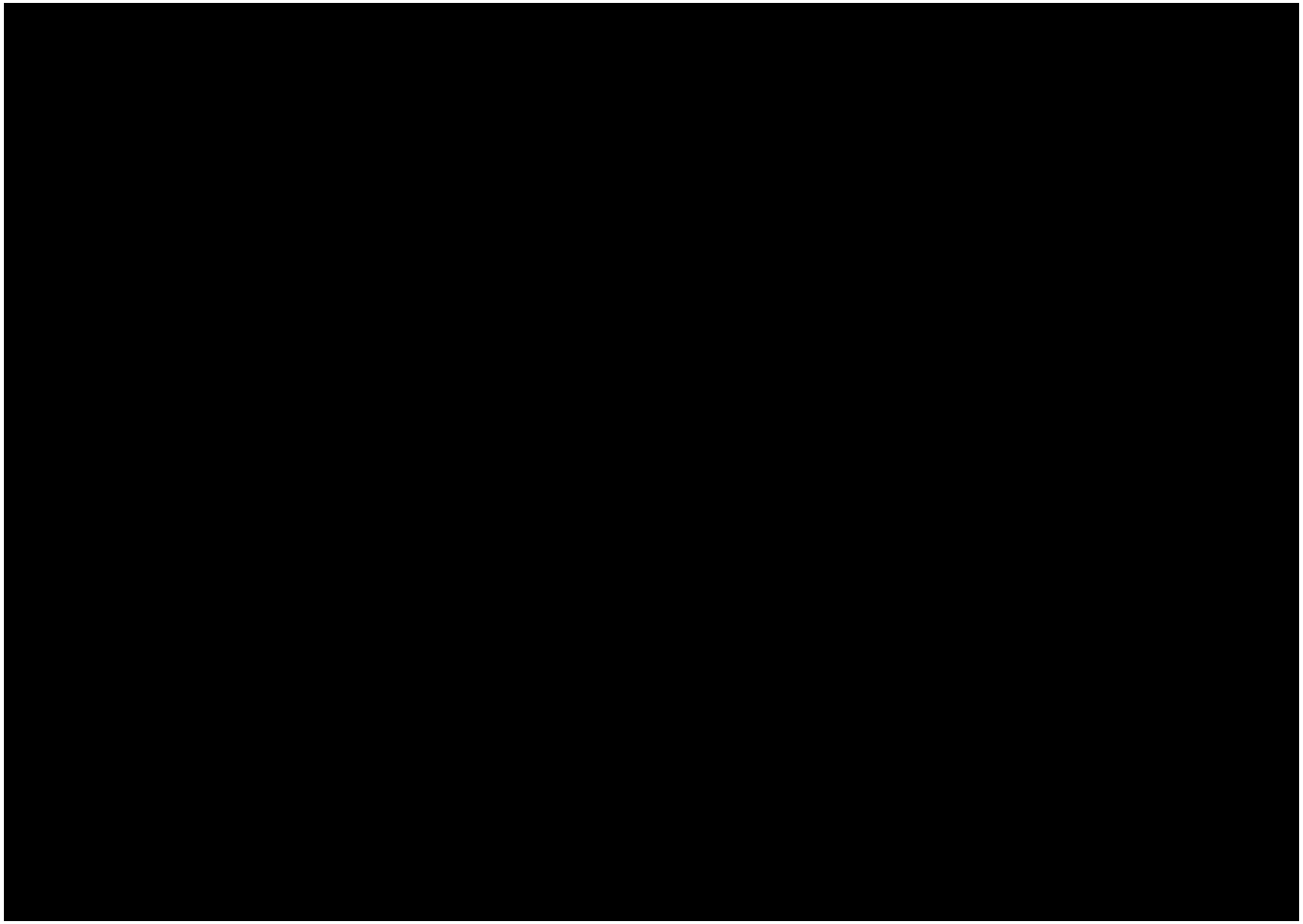
Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Допустимые границы налоговой оптимизации

- Допустимые границы налоговой оптимизации сужаются
  - Повышение квалификации налоговых органов и, как следствие, качества налогового контроля
  - Улучшение взаимодействия между налоговыми органами разных стран (от изоляции к совместным налоговым проверкам)
  - Появление новых инструментов налогового контроля и борьбы с уклонением от уплаты налогов
    - Новые правила трансфертного ценообразования
    - Ограничение льгот, понятие «подставной схемы»
    - Согласование национальных anti-abuse rules с СОИДН
    - Обмен информацией и помощь по взыскании налогов, и пр.
- Усложнение инструментов налогового планирования
  - Гибридные компании и финансовые инструменты
  - Реструктуризация холдингов, изменение цепочки поставок
- Налоговая безопасность становится дороже !!!

Ernst & Young
Quality In Everything We Do

Спасибо за внимание. Вопросы?



Ernst & Young
Quality In Everything We Do