



## Новые российские налоговые правила для бенефициаров

**21 августа 2018 - Российские налоговые органы недавно опубликовали обновленные правила о концепции лица, имеющего фактическое право на доход (бенефициарного собственника), которые основаны на постановлениях суда Российской Федерации.**

Эти правила служат руководством с незамедлительным вступлением в силу, значительно увеличивают требования к иностранным получателям доходов, получаемых из России, которым необходимо соответствовать для признания в качестве бенефициарных владельцев, имеющих право на получение льгот, предусмотренных соглашением о налогообложении.

Правила предусматривают конкретные требования, которые должны учитывать налоговые органы при определении статуса бенефициарного собственника, предоставляют практические примеры того, когда следует отказаться от льгот по международным соглашениям и обобщают практику налоговых споров в отношении применения всей концепции.

В соответствии с этими новыми правилами, российские налоговые органы прямо заявляют, что российский тест на бенефициарное владение представляет собой основные правила о предотвращении уклонения от уплаты налогов и может использоваться в качестве отказа в льготах по налогообложению для компаний, получающих пассивный доход из российского источника, а также против использования сложных схем путем перевода дохода за рубеж.

Может оказаться недостаточно для компаний, имея возможность подтвердить существование активов и сотрудников, отсутствие проходящих денежных потоков и возможность управления принятыми решениями получателем. Российские налоговые органы могут искать причины для отказа в льготах по налогообложению иностранным получателям, не имеющим фактической операционной и торговой деятельности. Новые правила также указывают на то, что холдинговые и казначейские виды деятельности в интересах дочерних (аффилированных) компаний могут оказаться недостаточными для того, чтобы показать независимое ведение бизнеса, и может быть недостаточной поддержкой, чтобы признать компанию в качестве фактического получателя дохода. Налогоплательщики должны обосновывать необходимость совершения операций (сделок) и вовлечение иностранных компаний в структуру бизнеса и сделок, а также предоставлять доказательства разумности сделанного выбора и обоснованности предпринимательского риска. Это значительно отличается от прежней практики и позиции судов РФ, которые ограничивают права российских налоговых органов и возлагают бремя доказывания на налогоплательщиков.

Основные толкования и главные выводы российских налоговых органов в отношении новых правил:

- Российские налоговые органы могут отказать в льготах по налогообложению, если они смогут доказать, что получатель дохода не соответствует требованиям подтверждения бенефициарного права собственности.
- Российские налоговые органы по своему усмотрению устанавливают личность фактического владельца дохода. В случае раскрытия налогоплательщиком фактического бенефициарного собственника и предоставление подтверждающей документации, о том, что бенефициарный собственник имеет право на пониженную ставку налогообложения у источника выплаты в соответствии с соглашением о налогообложении, российские налоговые органы должны подтвердить, рассмотрев и изучив все доказательства, предоставленные получателем дохода, получил ли фактический бенефициарный собственник доход из российского источника.
- В новых правилах также указывается, что российские налоговые органы должны подтвердить, что фактический бенефициарный собственник сообщил о косвенно полученном доходе из российского источника в свою страну налогового резидентства и уплатил соответствующие налоги (если таковые имелись). В случае, если налогоплательщик не может подтвердить, что доходы, полученные из России, были заявлены и облагались налогом в стране, где бенефициарный владелец является налоговым резидентом, то соответственно, будет лишен права на получение налоговых льгот.
- Когда возникает налоговый спор о применении норм, предусмотренных международным соглашением о налогообложении, налоговые органы должны иметь возможность проанализировать и оценить характер соответствующей операции (сделки), и может ли она коммерчески быть обоснована. Налоговые льготы по международным соглашениям не могут применяться при совершении операций или совокупности операций (сделок), если их основная цель - размывание налоговой базы.
- Применение новых правил, выполняемых совместно с основными правилами о предотвращении уклонения от уплаты налогов, позволяет российским налоговым органам расширить применение концепции о бенефициарной собственности в отличие от случаев злоупотребления нормами международных соглашений об избежании двойного налогообложения. Российские налоговые органы в настоящее время имеют право переклассифицировать соглашение (например, перевод задолженности в собственный капитал) и применять налоговые правила, относящиеся к реклассифицированному доходу, толковать совокупность сделок в качестве гибридных схем с применением норм национального законодательства к выведенному из-под налогообложения доходу.
- Концепция лица, имеющего фактическое право на доход (бенефициарного собственника) также может быть применена к другим видам доходов от торговли, а не только к пассивному доходу.

- 
- Соглашения об избежании двойного налогообложения не могут применяться к ситуациям, когда финансовая деятельность и репатриация недостаточно связаны с привлечением капитала в российскую экономику.
  - Холдинговые компании, как правило, не следует рассматривать как бенефициарных собственников, поскольку их предпринимательская деятельность ограничивается инвестированием в деятельность по финансированию (казначейству) аффилированных компаний и они получают только пассивный доход (например дивиденды, проценты и роялти). Разовые коммерческие сделки и деловые операции холдинговых компаний (например, консультационные услуги, доход в виде курсовой разницы по операциям с иностранной валютой, владение акциями, покупка привилегированных акций, приобретение долей различных компаний и т.д.) признаются несущественными и не имеют отношения к общему анализу бенефициарной собственности.
  - Налогоплательщики должны иметь возможность обосновать, почему операции (сделки) выполняются в определенной форме, а также участие иностранной компании в структуре бизнеса, и предоставить доказательства разумности сделанного выбора и обоснованности такой структуры.
  - Российские налоговые органы должны учитывать все следующие факторы при проведении анализа и оценки, что иностранный получатель дохода является фактическим бенефициарным собственником:
    - Коммерческое обоснование вовлечения иностранного юридического лица в структуру бизнеса и независимо от того, осуществляет ли компания самостоятельную предпринимательскую деятельность.
    - Помимо обстоятельств, имеет ли иностранная компания экономическую сущность, например, владение материальными и нематериальными активами, наличие персонала, содержание офисов и несет ли необходимую сумму расходов для поддержания существования своей деятельности.
    - Доказательство того, что иностранная компания, получающая доход, не переводит активы другой подконтрольной компании.
    - Способность сотрудников иностранной компании осуществлять функции контроля и управления в отношении компании и обладать полномочиями в отношении использования и распоряжения полученного дохода из России.
    - Уровень деловой активности и обоснованности предпринимательского риска.
    - Фактический денежный поток, который понимается как отсутствие какой-либо “транзитности” платежей третьей стороне.

Согласно российским налоговым органам, иностранная компания не признается фактическим бенефициарным собственником получаемого дохода, если деятельность компании не имеет признаков отдельной части бизнеса (бизнес-цели), не несет каких-либо финансовых или иных рисков, обычных для осуществления предпринимательской деятельности, полученные платежи поступают через другие аффилированные



компании, компания не получает никакой выгоды от использования и распоряжения полученного дохода, а сотрудники компании фактически не осуществляют функций контроля и управления в отношении компании. Если налоговые органы определяют, что неправомерно присутствие некоторых или всех вышеперечисленных факторов, то вероятнее всего, будет сделано заключение, что компания не отвечает требованиям понятия фактического собственника дохода.

#### **Действия для рассмотрения:**

На фоне резких заявлений и решительных изменений, применяемых российскими налоговыми органами, которые могут повлиять на широкий круг многонациональной группы, действующей через иностранные компании в России. Налогоплательщики, возможно, пожелают рассмотреть следующие решения:

- пересмотреть структуру своей группы и идентифицировать компании, выполняющие исключительно или в основном холдинговые, казначейские или функции финансирования и лицензирования, которые могут привести в результате к несоблюдению правил, применяемых ввиду нового и более жесткого подхода;
- рассмотреть вопрос о выявлении и подготовке дополнительных документов и внесении изменений в структуру холдинга, финансирования и движения денежных средств в группе компаний с целью обоснования экономических прав иностранных компаний на доходы российских источников (подготовка так называемого «файла защиты»);
- рассмотреть возможность применения «целостного» подхода и потенциального раскрытия компании на более высоком уровне или конечных акционеров, в случае необходимости, с большей реальностью осуществления самостоятельной предпринимательской деятельности (substance) в качестве фактического владельца в группе и с учетом всех соответствующих осложнений и налоговых последствий в других юрисдикциях;
- оценить возможность включения соответствующих положений об увеличении объема платежей, которые должны быть сделаны российскими компаниями;
- в случае повышения налоговых рисков за предыдущий и будущие периоды, рассмотреть сценарий налоговых споров, в том числе оспаривать действие правил на основе процессуальных и материальных оснований;
- отслеживать значительные тенденции в судебной практике ввиду нового, строгого подхода российских налоговых органов и рассмотреть возможность дальнейшей реструктуризации для снижения налоговых рисков в России.

Департамент налогообложения Costas Tsielepis & Co Ltd находится в вашем распоряжении, если вам потребуется дополнительная информация, необходимые разъяснения или помощь в отношении вышеизложенного.