

26 марта 2014 г.

Уважаемые Господа!

Руководствуясь Посланием Президента РФ по принятию мер, направленных на «деофшоризацию» российской экономики, Министерство Финансов РФ (далее – «**Минфин**») 18 марта 2014 г. опубликовало на своем сайте проект закона (далее – «**Законопроект**»), вносящий существенные изменения в Налоговый Кодекс РФ (далее – «**НК РФ**»).

Законопроект рассматривается как один из основных механизмов, который должен способствовать уменьшению практики использования оффшорных схем ведения бизнеса и повышению прозрачности структур собственности российских компаний.

Для этих целей вводятся понятие и правила налогообложения *контролируемых иностранных компаний* и понятие *налогового резидентства* организаций.

Законопроект устанавливает следующие обязанности для российских налоговых резидентов (как для организаций, так и для физических лиц):

- 1 Уплачивать налог на нераспределенную прибыль контролируемых ими иностранных компаний;
- 2 Уведомлять российские налоговые органы об участии в иностранных организациях, в отношении:
  - иностранных организаций, являющихся налоговыми резидентами стран, включенный в утверждаемый Минфином список государств, предоставляющих льготный режим налогообложения прибыли (далее - «**Список**»), а также в отношении иностранных организаций, в отношении которых нет данных о стране их налогового резидентства, если доля прямого и (или) косвенного участия налогоплательщика в этих организациях составляет **хотя бы 1 %**;
  - иностранных организаций, в отношении которых налогоплательщик признается *контролирующим лицом*;
  - структур без образования юридического лица (в частности, фондов, партнерств, товариществ, иных форм осуществления коллективных инвестиций), созданных в соответствии с законодательством государства, включенного в Список, которые в соответствии со своим личным законом *вправе осуществлять предпринимательскую деятельность*, направленную на извлечение прибыли в интересах своих участников (бенефициаров, пайщиков, доверителей и иных лиц), если налогоплательщик является лицом, имеющим фактическое право на доход этой структуры в случае его распределения, либо признается контролирующим лицом этой структуры.

Ниже рассмотрены наиболее важные пункты данного Законопроекта.

### Контролируемая иностранная компания

Согласно Законопроекту контролируемой иностранной компанией (далее – «КИК») признается *иностранная организация*, удовлетворяющая одновременно всем следующим условиям:

- организация не признается налоговым резидентом России;
- организация является налоговым резидентом страны, включенной в Список;
- контролирующими лицами организации являются российские налоговые резиденты – физические лица и организации;
- акции организации не прошли процедуру листинга и (или) не были допущены к обращению на фондовых биржах, включенных в перечень, утверждаемый Центральным банком РФ по согласованию с Минфином.

Необходимо отметить, что под определение КИК подпадают и так называемые *структуры* (в частности, фонд, партнерство, товарищество, иная форма осуществления коллективных инвестиций), созданные без образования юридического лица (далее – «**Структура**»), которые:

- созданы в соответствии с законодательством страны, включенной в Список;
- в соответствии со своим личным законом вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, направленную на извлечение дохода в интересах своих участников (бенефициаров, пайщиков, доверителей и иных лиц);
- контролируются налоговыми резидентами России (физическими и юридическими лицами).

Необходимо отметить, что на данный момент неясно, каков будет Список, будет ли он включать такие страны как Нидерланды, Швейцария, Люксембург, Кипр, которые не являются безналоговыми юрисдикциями, но предоставляют существенные налоговые льготы для компаний, осуществляющих определенные виды деятельности (холдинговые, финансовые и т.п.), и очень часто используются в российских структурах.

Кроме того, если Законопроект будет принят в таком виде, остаются потенциальные способы ухода от новых правил в том случае, если иностранная организация или Структура (очевидно, что имеются ввиду популярные трасты и фонды) созданы и (или) не являются налоговыми резидентами государств из Списка. Также открытым остается вопрос о том, насколько применимым, например, к трастам будет определение «структуры», данное в Законопроекте.

### Контролирующее лицо

В целях Законопроекта *контролирующим лицом* организации/Структуры признается лицо, которое самостоятельно или совместно с иными лицами осуществляет контроль над этой организацией/Структурой.

В частности, контролирующим лицом является 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 процентов.

На данный момент непонятно, какие критерии будут использовать российские налоговые органы для признания фактов того, что существуют взаимоотношения с «иными лицами», дающие основания к расчету совокупной с такими лицами доли участия.

Необходимо отметить, что порог участия 10% является неоправданно низким, поскольку такая доля владения не дает реального контроля над деятельностью компании. Так, если мажоритарные акционеры будут против распределения прибыли КИК, то лицо, владеющее только 10%, вероятнее всего, не сможет повлиять на решение о распределении прибыли. В результате, налогоплательщику придется уплатить налог по ставке 20% (для компаний) или 13% (для физических лиц), вместо налога по ставке 9% на полученные дивиденды.

### **Контроль над организацией**

*Осуществлением контроля над организацией* признается оказание или возможность оказывать определяющее влияние на решения в отношении распределения полученной прибыли после налогообложения в силу прямого или косвенного участия в такой организации, участия в договоре (соглашении), предметом которого является управление этой организацией, или иных особенностей отношений между лицом и организацией и (или) иными лицами.

### **Контроль над Структурой**

*Осуществлением контроля над Структурой* признается оказание или возможность оказывать определяющее влияние на решения, принимаемые лицом, осуществляющим управление активами такой Структуры, в отношении распределения полученной прибыли после налогообложения между ее участниками (бенефициарами, пайщиками, доверителями и иными лицами) в силу законодательства иностранного государства или соответствующего договора.

### **Налогооблагаемая прибыль КИК**

Налогооблагаемой прибылью признается прибыль КИК, рассчитанная в соответствии главой 25 НК РФ, уменьшенная на величину дивидендов, выплаченных за счет этой прибыли.

Налогоплательщик (физическое лицо или организация) уплачивает налог с прибыли КИК пропорционально доле участия в КИК и периоду, на протяжении которого налогоплательщик признавался контролируемым лицом КИК.

Согласно Законопроекту прибыль КИК должна подтверждаться ее финансовой отчетностью *и прочими документами*. В тоже время, с практической точки зрения, представляется практически невозможным произвести корректный расчет налогооблагаемой базы по правилам главы 25 НК РФ на основании финансовой отчетности, подготовленной по правилам и стандартам другого государства. Таким образом, налогоплательщику, возможно, понадобится запрашивать у КИК подтверждающие документы по всем совершенным КИК сделкам и производить отдельный расчет на их основании.

Очевидно, что такой расчет может стать весьма обременительным и в отдельных случаях потребовать значительных ресурсов на его составление.

### **Штрафы**

Законопроект устанавливает значительные штрафы за нарушение вводимых правил налогообложения КИК. Так, например, непредставление налоговому органу требуемых сведений влечет взыскание штрафа в размере 100 000 рублей; неуплата или неполная уплата налога в результате невключения в налоговую базу доли прибыли КИК влечет взыскание штрафа в размере 20% от суммы прибыли КИК, но не менее 100 000 рублей.

### **Обмен информацией**

Эффективное внедрение новых правил будет возможно только в случае налаживания обмена налоговой информацией с другими странами. В настоящее время российские налоговые органы весьма ограничены в возможностях получения информации из-за границы; обмен налоговой информацией осуществляется преимущественно в рамках соглашений об избежании двойного налогообложения.

Однако в ближайшее время Россия планирует подписать Конвенцию ОЭСР «О взаимной административной помощи по налоговым делам», которая должна расширить возможности обмена информацией, включая обмен с низконалоговыми юрисдикциями. Ожидается, что законопроект о ратификации Конвенции вскоре будет внесен в Государственную Думу. Кроме того, представители Минфина уже сообщили о начале переговоров с некоторыми странами (включая отдельные оффшорные юрисдикции) в отношении заключения соглашений по обмену информацией.

## Налоговое резидентство компаний

Помимо прочего, Законопроект вводит понятие налогового резидентства организаций. Иностранные организации признаются российскими налоговыми резидентами и подлежат полному налогообложению в РФ, если они являются налоговыми резидентами РФ в соответствии с международным соглашением или выполняется хотя бы одно из следующих условий (место фактического управления):

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

Иностранная организация вправе самостоятельно признать себя налоговым резидентом РФ, если это не противоречит международным соглашениям РФ.

Установление понятия налогового резидентства организаций может создавать дополнительные риски для холдинговых или иных структур с использованием иностранных компаний, которые имеют тесные связи с находящимися в РФ собственниками и (или) административным персоналом, обслуживающим такие иностранные компании.

\* \* \*

Несмотря на то, что Законопроект подлежит дальнейшему обсуждению и, возможно, будет изменяться, существует большая вероятность, что он всё же будет принят (возможная дата вступления в силу 1 января 2015 года). Таким образом, полагаем, будет целесообразно оценить возможное влияние предполагаемых изменений на российских налоговых резидентов и их холдинговые структуры, а также, возможно, принять решение относительно дальнейшего использования таких структур. Мы будем держать Вас в курсе относительно статуса данного Законопроекта.

Для получения более подробной информации посетите наш [сайт](#) или свяжитесь со Старшим партнером АЛРУД **Максимом Алексеевым**.

С уважением,

**Юридическая фирма АЛРУД**

*Примечание: Обращаем Ваше внимание на то, что вся информация была взята из открытых источников. Автор данного письма не несет ответственность за последствия, возникшие в результате принятия решений на основе данной информации.*