

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

---

Москва – Санкт-Петербург

---

## Налоговые споры: Quo vadis - ?

МОСКВА, 2016

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## **Внешние факторы влияния:**

- Планируемый дефицит бюджета в 2016 году – 2,36 трлн. рублей (острый дефицит федерального бюджета: изменение соотношения федеральной и региональной ставки налога на прибыль организаций).
- Общая экономическая ситуация - отсутствие (существенное снижение) налогооблагаемой прибыли (в том числе в связи с наличием накопленных ранее налоговых убытков: временное ограничение на перенос убытков; законопроект о запрете переноса убытков при реорганизации).
- .
- Качественные изменения в сфере администрирования НДС - “практически в режиме реального времени”.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Изменение фискального фокуса:

- Налогообложение доходов иностранных организаций:
  - оспаривание прав на применение льгот в рамках соглашений об избежании двойного налогообложения путем применения концепции «бенефициарного собственника»;
  - переквалификации доходов для расширения пределов ограниченного налогообложения;
  - тестирование правил тонкой капитализации;
  - налогообложение доходов постоянных представительств.
- Контролируемые сделки / ценовые корректировки в неконтролируемых сделках.
- Налогообложение доходов контролируемых иностранных компаний - ?

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## **Концепция бенефициарного собственника дохода / фактического права на доход:**

- «Кредит Европа Банк» (А40-442/15-39-2): привлечение заемного финансирования российским банком от аффилированного швейцарского банка и размещение депозитов вкладчиков, передаваемых от швейцарского банка. Оспорено применение льготной ставки при налогообложении процентного дохода (5% по СОИДН Россия – Швейцария), выплачиваемого российским банком в пользу швейцарского банка – применена стандартная 20 % ставка налога.
- «Газпромбанк» (А40-178650/15) и «Ханты-Мансийский банк Открытие» (А40-51434/16-115-444): Банки неправоммерно не удержали и не уплатили налог на прибыль при выплате накопленного купонного дохода при приобретении на вторичном рынке у кипрской компании (не SPV) еврооблигаций российских заемщиков (продавцы облигаций: банки и финансовые учреждения).

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## **Концепция бенефициарного собственника дохода / фактического права на доход:**

- ЗАО «Банк Интеза» (№ А40-241361/2015): Выплата процентов по займу в пользу люксембургской компании, которая получала заемное финансирование от итальянского акционера (back-to-back); проценты выплачивались через Люксембург «транзитом», поэтому должно применяться не российско-люксембургское, а российско-итальянское налоговое соглашение и применимая ставка налога у источника составляет не 0%, а 10%.
- «Северсталь» (А40-113217/16-107-982): Кипрские компания не несут реальных функций по управлению активами и распоряжением доходом; деятельность кипрских компаний имела искусственный характер; отсутствует источник для выплаты дивидендов своим акционерам, кроме как из полученных от общества дивидендов.
- «Краснобродский Южный» (№ А27-20527/2015): отсутствие коммерческой деятельности и доходов, кроме дивидендов; транзитное перечисление дивидендов участникам на БВО.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Тесты правил тонкой капитализации:

- «Новая табачная компания» (А40-81712/2015): инспекция признала контролируемой задолженность между российскими организациями, поскольку компания займодавец является аффилированным лицом иностранной компании, которая владеет более чем 20% капитала заемщика; результат – переквалификация процентов в дивиденды при выплате в пользу российского лица как следствие установление факта скрытой выплаты дивидендов (ООО «Ритейл-Тольятти» - № А55-9504/2015).
- «Десна Девелопмент» (307-КГ16-1840): Налогоплательщик неправомерно включил в состав внереализационных расходов проценты по кредиту, полученному от иностранного банка, так как задолженность российской организации перед иностранной организацией обеспечена аффилированными иностранными организациями.
- «Каширский двор – Северянин» (А40-72507/14): займодавец и материнская компания налогоплательщика входят в одну группу компаний и являются аффилированными, следовательно, спорная задолженность является контролируемой.
- 2017 год: новые правила и положения ст. 269 п. 2. пп. 13 Налогового Кодекса РФ - !

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Применение соглашений об избежании двойного налогообложения:

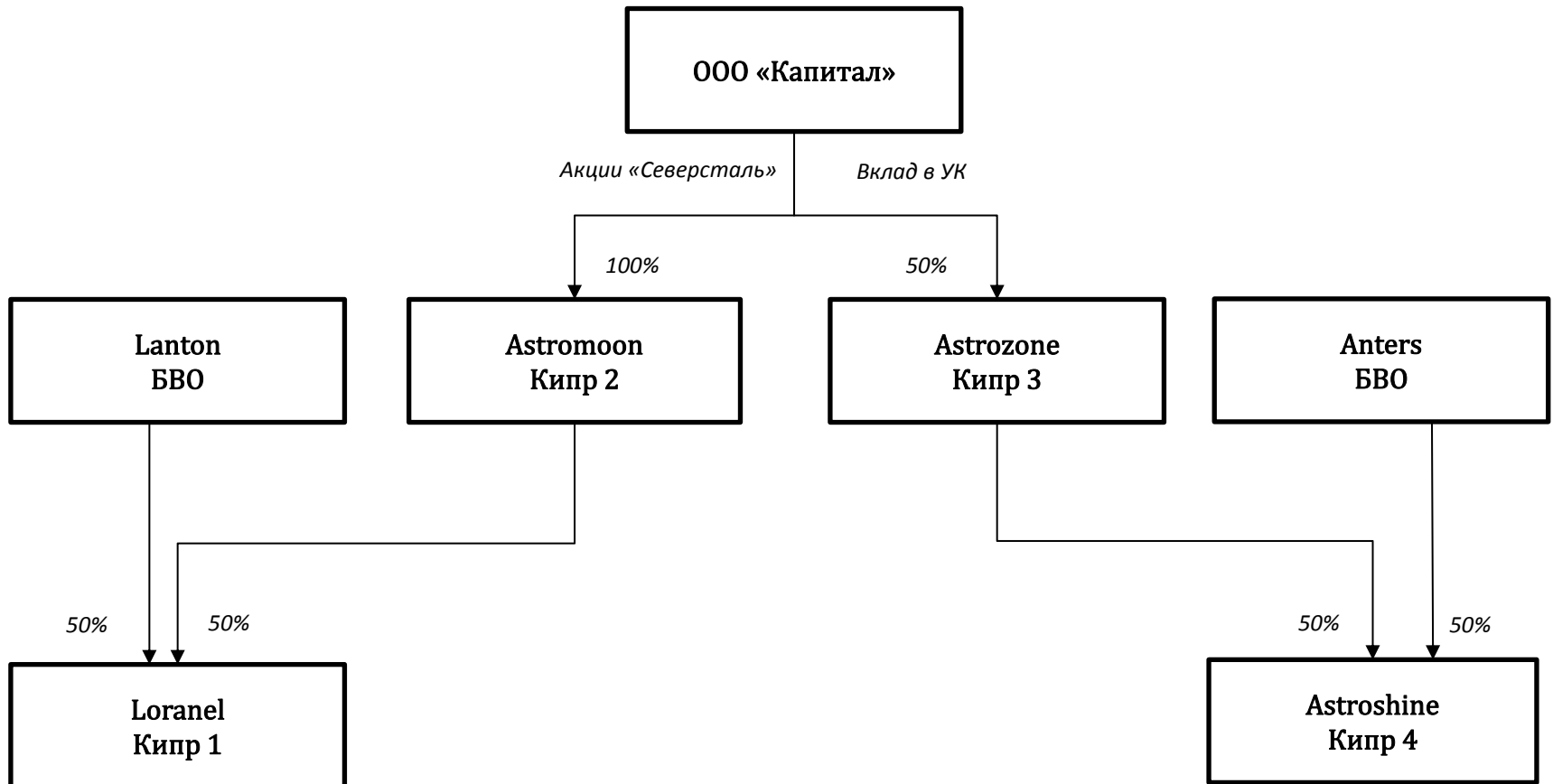
### Дело «Санкт-Петербург Телеком» (А40-187121/2014):

- Общество неправомерно применило льготную ставку 5% при выплате дивидендов Шведской материнской компании, т.к. на момент выплаты дивидендов вложенный капитал был менее 100 тыс. долларов США – получатель дивидендов не нес расходов по приобретению акций российской компании, а получил их как взнос капитал.
- **Решение суда:** Вложенный капитал означает размер фактических вложений в капитал. Необходимый размер капитала для применения пониженной ставки может вноситься как частями так и не в один год, а право на применение пониженной ставки в рамках СОИДН возникает с момента достижения порогового значения.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Дело «Капитал» (№ А13-5850/2014)





# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Дело «Капитал» (№ А13-5850/2014):

- Налогоплательщик не выполнил обязанности налогового агента при выплате иностранным организациям дохода в виде ценных бумаг (акций российской организации).
- Первоначальная сделка по передаче акций ПАО «Северсталь» иностранным кипрским компания была притворной и имела цель прикрыть факт передачи акций в пользу компаний БВО без встречного предоставления (передаче через вклад в capital reserves).
- Взаимозависимость налогоплательщика и иностранных компаний повлияла на экономическое содержание операций передаче акций и налоговые последствия.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## **Дела «Газпромбанка» (А40-178650/15) и «Ханты-Мансийского банка Открытие» (А40-51434/16-115-444):**

- Банки неправомерно не удержали и не уплатили налог на прибыль при выплате НКД при приобретении на вторичном рынке у кипрской компании (не SPV) еврооблигаций российских заемщиков (продавцы облигаций: банки и финансовые учреждения).
- Купонный доход по корпоративным облигациям, в том числе выплаченный покупателем облигаций, для целей налогообложения признается доходом в виде процентов.
- Сумма НКД может быть квалифицирована в качестве “процентов” согласно СОИДН Россия - Кипр, а льготы при выплате дохода в виде процентов от источников в РФ применяются в случае, если резидент иностранного государства, является фактическим получателем дохода.
- Финансовые посредники, осуществляя операции в пользу третьих лиц, не признаются ФПД.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## Квалификация пассивных доходов

ООО «Фирма «Радиус-Сервис» № А50-17405/2016:

- Финансирование со стороны иностранной компании для приобретения долей участия – сверхнормативные проценты признаются дивидендами.
- Применение пониженной ставки в рамках соглашения об избежании двойного налогообложения не допустимо, так как займодавец не участвует в капитале заемщика.
- НО: вывод инспекции о невозможности учета процентов (debt push down) отклонен судом.

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

Москва – Санкт-Петербург

## **Пересмотр привычного всем налогового режима:**

- Существенное смещение налогового фокуса на трансграничные сделки.
- Презумпция фискально-неправомерного поведения / недобросовестности.
- Применение концепции ННВ как универсального метода борьбы в налоговой сфере.
- Усиление влияния международного обмена налоговой информацией – детальная оценка фактов деятельности иностранных контрагентов (ФПД) / функциональный анализ.
- Тестирование новых агрессивных налоговых подходов (Капитал, ГПБ).

# ИВАНЯН & ПАРТНЕРЫ

---

Москва – Санкт-Петербург

---



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ



ул. Большая Дмитровка, д.10/4, 3 этаж

107031 Москва, Россия

Тел.: 007 (495) 647-00-46

Такс: 007 (495) 647-00-45

<http://www.ivanyanandpartners.ru/>