



ДАЙДЖЕСТ НОВОСТЕЙ В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ № 46 ¹

август 2019 года

Издается совместно с Российским отделением Международной налоговой ассоциации (Рос-ИФА)

1. Новости международного налогообложения 4

Утверждена новая форма уведомления об участии в иностранных организациях4

Применение к займу российских правил тонкой капитализации не является основанием для перекалфикации процентов, полученных голландской компанией, в дивиденды для целей их налогообложения в Нидерландах4

Освобождение от налога при высокой доле участия не может применяться к дивидендам по акциям, находящимся у нидерландского брокера в короткой позиции, если такая передача акций была осуществлена в рамках схемы "sit-ex". Передача нидерландским брокером таких акций в офшорное постоянное представительство с целью их последующей продажи не означает, что полученная прибыль не облагается в стране нахождения головного офиса5

Налог на иностранные коллективные инвестиционные фонды, рассчитываемый на основании стоимости активов, инвестированных в фонд за предыдущий год, представляет собой налог на капитал для целей применения СоИДН между Бельгией и Нидерландами6

Исследовательская служба Конгресса США подготовила обновленный Отчет об изменениях в правилах международного корпоративного налогообложения в США6

Албания и Намибия присоединились к Расширенной программе сотрудничества по вопросам BEPS, увеличив число ее участников до 1346

Саудовская Аравия подписала Многостороннее соглашение об автоматическом обмене информацией (СbС МСАА).....6

2. Письма Минфина России и ФНС России..... 7

Контролируемые иностранные компании7

Освобождение от НДФЛ дивидендов, полученных от КИК, если они выплачены за счет ранее задекларированной прибыли КИК, применяется и в случае косвенного участия в КИК7

¹ В дайджест включены наиболее интересные письма Минфина и ФНС России, судебные акты, а также новости международного налогообложения за период с 01 августа 2019 г. по 31 августа 2019 г.
стр. 1 из 15

<i>Изменения сведений, которые отражаются в уведомлении об участии в иностранных организациях, могут рассматриваться как основание для подачи уточненного уведомления</i>	7
Фактическое право на доход	7
<i>Упоминание «холдинговой деятельности» и «инвестирования» среди заявленных видов деятельности иностранного получателя дохода не может являться самостоятельным и достаточным критерием в пользу наличия или отсутствия фактического права на доход</i>	
Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности	8
<i>При налогообложении по СоИДН между РФ и Германией доходов физического лица - резидента одного Договаривающегося Государства в связи с работой по найму, осуществляемой в другом Договаривающемся Государстве, следует руководствоваться комментарием к ст. 15 МК ОЭСР</i>	8
Применение льготных ставок при налогообложении дивидендов	9
<i>Ставка 5% по налогу у источника дивидендов по СоИДН между РФ и Швейцарией не применяется к физическим лицам</i>	9
Иные вопросы, связанные с международными операциями	9
<i>Доходы от реализации физическими лицами иностранных ценных бумаг считаются полученными от источника в РФ в случае, если РФ является местом нахождения депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок по переходу права собственности на эти ценные бумаги</i>	9
<i>При применении действующего с 01.01.2019 освобождения от налогообложения доходов, полученных от дочерней организации, в пределах денежного вклада в имущество, не имеет значения дата осуществления вклада в имущество</i>	9
<i>Доходы иностранной компании от реализации акций, обращающихся на ОРЦБ, не облагаются налогом у источника в РФ в случае, если эти акции удовлетворяют требованиям п. 9 ст. 280 НК РФ на дату совершения сделки</i>	10
<i>Налоговый агент обязан представить расчет о суммах выплаченных иностранным организациям доходов и удержанных налогов даже в случае выплаты иностранным организациям доходов, освобождаемых от налогообложения по п. 2 ст. 309 НК РФ</i>	10
3. Судебная практика	10
Контролируемые иностранные компании	10
<i>Самостоятельное обнаружение ошибки и подача уведомления о КИК за пределами установленного срока, несоразмерность штрафа последствиям правонарушения, а также отсутствие неблагоприятных последствий для бюджета не являются обстоятельствами, смягчающими ответственность за непредставление в срок уведомления о КИК</i>	11
Фактическое право на доход	11
<i>Кипрская компания имела фактическое право на полученные дивиденды, поскольку она самостоятельно распорядилась полученным доходом путем выдачи займа компании группы и уплачивала с него налоги на Кипре</i>	11
<i>Дивиденды, непропорционально полученные кипрской компанией сверх ее доли, являются «иным» доходом, не облагаемым налогом у источника выплаты в РФ при наличии у кипрской компании фактического права на доход</i>	12
<i>Кассационный суд согласился с тем, что кипрские компании не имели фактическое право на проценты, полученные от российского банка, поскольку кипрские компании (1) выдавали займы за счет средств, полученных по договорам займа от резидентов БВО; (2) направляли основную часть полученных процентов в адрес резидентов БВО; (3) имеют признаки «технических» компаний и (4) совместно с резидентами БВО подконтрольны лицам, аффилированным с руководством российского банка</i>	12

Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности 13

Вознаграждение коммерческого директора российской компании является доходом от источников в РФ вне зависимости от места осуществления им управленческих обязанностей, даже если он не является членом органа управления компании 13

Иные вопросы, связанные с международными операциями 13

Доходы иностранных компаний от передачи в аренду контейнеров российской организации подлежат налогообложению у источника выплаты в РФ, если данные контейнеры в период аренды находились в т. ч. на территории РФ. Российская организация была обязана представить в налоговый орган расчет о суммах выплаченных иностранным организациям доходов и удержанных налогов 13

Доходы белорусской лизинговой компании в виде лизинговых платежей, полученных от российской организации, облагаются налогом у источника в РФ 14

Общество правомерно привлечено к ответственности за несвоевременное перечисление суммы удержанного налога на доходы иностранных организаций у источника в РФ, поскольку деяние носит преднамеренный характер 14

Обязанность по представлению налоговым агентом в налоговый орган сведений о суммах выплаченных иностранным организациям доходов не связана с фактом удержания налога 15

1. Новости международного налогообложения

Утверждена новая форма уведомления об участии в иностранных организациях

Минюст России [зарегистрировал](#) приказ ФНС России от 05.07.2019 № ММВ-7-13/338@, который утверждает новую форму, формат, порядок заполнения и представления в электронной форме уведомлений об участии в иностранных организациях (об учреждении иностранных структур без образования юридического лица).

В новой форме уточнен состав сведений, представляемых в отношении иностранной структуры без образования юридического лица. Также в ней исключена необходимость заполнения наименования иностранной организации и иностранной структуры в русской транскрипции. Кроме того, новый порядок закрепляет, что уточненные уведомления заполняются только в части тех иностранных организаций (иностранных структур), в отношении которых обнаружены факты неполноты отражения сведений, неточности, ошибки.

Применение к займу российских правил тонкой капитализации не является основанием для переквалификации процентов, полученных голландской компанией, в дивиденды для целей их налогообложения в Нидерландах

Суд Северной Голландии [установил](#), что нидерландская компания выдала займы подконтрольной российской компании, проценты по которым нидерландская компания учитывала в составе доходов.

В РФ к данным займам были применены правила тонкой капитализации, поэтому в отношении части выплаченных процентов был удержан налог у источника выплаты в РФ по правилам, применимым к дивидендам.

В связи с этим голландская компания пришла к выводу, что и для целей налогообложения в Нидерландах переквалифицированная в РФ часть процентов должна рассматриваться в качестве дивидендов (с возможностью применения освобождения от налогообложения при высокой доле участия в компании, выплачивающей дивиденды (participation exemption)).

Однако суд не согласился с позицией налогоплательщика, указав, что российские правила тонкой капитализации, по мнению суда, не соответствуют ст. 9 СоИДН между РФ и Нидерландами, устанавливающей принцип «вытянутой руки» в отношениях между ассоциированными предприятиями, поскольку переквалификация процентов в дивиденды по российским правилам осуществляется на основании другого механизма - соотношения собственного и заемного капитала.

При этом ст. 10 СоИДН между РФ и Нидерландами не содержит прямого указания на то, что дивидендами признаются также доходы, квалифицированные в качестве дивидендов в соответствии с национальными правилами Договаривающихся государств о тонкой капитализации.

Таким образом, применение к займам российских правил тонкой капитализации не имеет правового значения при налогообложении в Нидерландах.

Кроме того, суд указал, что удержанная у источника в РФ сумма налога с переквалифицированных процентов не может быть принята к зачету в Нидерландах. В соответствии со ст. 11 СоИДН между РФ и Нидерландами проценты не облагаются налогом у источника выплаты. Поскольку в Нидерландах полученные доходы квалифицированы в качестве процентов, то с точки зрения Нидерландов налог у источника в РФ не соответствует СоИДН.

Освобождение от налога при высокой доле участия не может применяться к дивидендам по акциям, находящимся у нидерландского брокера в короткой позиции, если такая передача акций была осуществлена в рамках схемы "sum-ex". Передача нидерландским брокером таких акций в офшорное постоянное представительство с целью их последующей продажи не означает, что полученная прибыль не облагается в стране нахождения головного офиса

Нидерландская компания - брокер являлась участником схемы "sum-ex", позволявшей иностранным клиентам получать возмещение из бюджета налога с дивидендов при отсутствии реальной уплаты налога в бюджет.

В рамках данной схемы иностранный владелец акций перед выплатой дивидендов по ним открывал нидерландской компании короткую позицию (передавал акции с условием о последующем возврате таких же акций). Дивиденды выплачивались нидерландской компании, после чего акции передавались обратно их владельцу с компенсацией в размере суммы дивидендов.

Такая компенсация не облагалась налогом у источника выплаты, поэтому владелец акций получал дивиденды в полном объеме без удержания налога. Кроме того, используя ранее имевшее место несовершенство законодательства, клиент получал право на возмещение суммы налога из бюджета таким образом, будто бы налог с дивидендов в Нидерландах был ранее уплачен.

Однако нидерландская компания в отношении полученных дивидендов заявляла освобождение от налогообложения в связи с высокой долей участия в компании, выплачивающей дивиденды (participation exemption).

Суды решили, что освобождение от налога в данном случае не должно предоставляться нидерландскому налогоплательщику. Подобный тип владения акциями не является «участием» для целей названного вида освобождения. Доход в виде дивидендов был только технически получен брокером от участия, но не связан с деятельностью по участию в дочерней компании.

Помимо предоставления выгоды клиенту, брокер при реализации схемы "sum-ex" сам получил прибыль за счет понижения стоимости акций: полученные от клиента акции брокер продал по текущей стоимости, а после понижения их стоимости купил такие же акции по низкой стоимости с целью их возврата клиенту.

Перед продажей акций налогоплательщик учредил постоянное представительство на Кюрасао, куда акции были переданы по рыночной стоимости. Кроме того, в постоянное представительство были трудоустроены три трейдера. В результате совершения описанных выше операций постоянное представительство получило прибыль.

Суды решили, что данная прибыль должна быть обложена налогом в Нидерландах, поскольку передача акций в постоянное представительство носила фиктивный характер и

была направлена на уклонение от налогообложения, при этом предпринимательские риски после передачи акций остались у головного офиса.

Генеральный адвокат Верховного суда Нидерландов [согласился](#) с позицией судов.

Налог на иностранные коллективные инвестиционные фонды, рассчитываемый на основании стоимости активов, инвестированных в фонд за предыдущий год, представляет собой налог на капитал для целей применения СоИДН между Бельгией и Нидерландами

Апелляционный суд Брюсселя [установил](#), что нидерландский коллективный инвестиционный фонд зарегистрирован в уполномоченном органе Бельгии по финансовому рынку, в связи с чем фонд уплачивает в Бельгии налог на коллективные инвестиционные фонды, который ежегодно рассчитывается как 0,0925% от стоимости активов, инвестированных в фонд за предыдущий год.

Фонд обратился за возвратом излишне уплаченного налога, указав, что спорный налог представляет собой налог на капитал, а налоги на капитал в виде активов, не указанных в п. 1-3 ст. 22 СоИДН между Бельгией и Нидерландами, облагаются налогом только в государстве резидентства владельца капитала.

Суд согласился с позицией налогоплательщика, указав следующее.

Во-первых, фонд является «лицом» по смыслу СоИДН между Бельгией и Нидерландами, поскольку фонд облагается налогом на прибыль в Нидерландах по ставке 0%.

Во-вторых, спорный налог подпадает под действие СоИДН между Бельгией и Нидерландами, поскольку является налогом на капитал (часть капитала).

В-третьих, в соответствии с п. 4 ст. 22 СоИДН между Бельгией и Нидерландами, капитал, не представляющий собой недвижимое имущество, имущество постоянного представительства, а также транспортные средства, эксплуатируемые в международных перевозках, облагается только в государстве резидентства владельца капитала.

Исследовательская служба Конгресса США подготовила обновленный Отчет об изменениях в правилах международного корпоративного налогообложения в США

[Отчет](#) посвящен описанию изменений в правилах о международном корпоративном налогообложении в США, принятых в 2017 г., а также проблем международного налогообложения и различных вариантов их решения.

Албания и Намибия [присоединились](#) к Расширенной программе сотрудничества по вопросам BEPS, увеличив число ее участников до 134

Саудовская Аравия [подписала](#) Многостороннее соглашение об автоматическом обмене информацией (CbC МСАА)

2. Письма Минфина России и ФНС России

Контролируемые иностранные компании

Письмо Минфина России от 22.07.2019 № 03-04-05/54488

Освобождение от НДФЛ дивидендов, полученных от КИК, если они выплачены за счет ранее задекларированной прибыли КИК, применяется и в случае косвенного участия в КИК

В соответствии с п. 66 ст. 217 НК РФ освобождаются от НДФЛ дивиденды, полученные от КИК, если ранее прибыль этой КИК, за счет которой были выплачены дивиденды, была задекларирована контролирующим лицом в качестве прибыли этой КИК в соответствующем (соответствующих) налоговом периоде, и с нее был уплачен налог в соответствии с законодательством иностранного государства и (или) РФ.

Применение данной нормы не ограничивается также в случае косвенного участия контролирующего лица в КИК, то есть в случае распределения в пользу налогоплательщика прибыли КИК, если указанный доход выплачен за счет прибыли иной КИК, доход в виде которой был указан этим налогоплательщиком в налоговой декларации (налоговых декларациях), представленной (представленных) за соответствующие налоговые периоды, и с нее был уплачен налог в соответствии с законодательством иностранного государства и (или) РФ.

Письмо Минфина России от 02.08.2019 № 03-12-12/2/58214

Изменения сведений, которые отражаются в уведомлении об участии в иностранных организациях, могут рассматриваться как основание для подачи уточненного уведомления

В случае обнаружения неполноты сведений, неточностей либо ошибок в заполнении представленного уведомления об участии в иностранных организациях налогоплательщик вправе представить уточненное уведомление (абз. 1 п. 7 ст. 25.14 НК РФ).

Изменения сведений, которые подлежат отражению в уведомлении об участии в иностранных организациях, также могут рассматриваться в качестве основания для подачи уточненного уведомления, т. к. предоставляемая информация должна быть достоверной и обеспечивать возможность идентификации иностранной организации.

Фактическое право на доход

Письмо ФНС России от 08.08.2019 № ЕД-4-13/15696@

Упоминание «холдинговой деятельности» и «инвестирования» среди заявленных видов деятельности иностранного получателя дохода не может являться самостоятельным и достаточным критерием в пользу наличия или отсутствия фактического права на доход

Деятельность, осуществляемая преимущественно в виде инвестиций и финансирования компаний группы (холдинга) или взаимозависимых, аффилированных компаний, сама по себе не свидетельствует об отсутствии самостоятельной предпринимательской деятельности.

Холдинговые компании представляют собой компании, специализирующиеся на владении и управлении принадлежащих им пакетами акций. При этом это могут быть как внутригрупповые промежуточные холдинговые компании, которым, как правило, принадлежит 100% дочерних операционных предприятий международной группы компаний, так и инвестиционные холдинговые компании (портфельные холдинговые компании), которые держат диверсифицированные пакеты ценных бумаг для одного или нескольких инвесторов.

При формировании позиции относительно наличия у получателя дохода фактического права на него необходимо проводить анализ на наличие признаков искусственности в деятельности холдинговой компании, в том числе признаков отсутствия самостоятельности в части принимаемых решений по отношению к принадлежащему компании активу и в отношении рассматриваемого дохода от источника в РФ.

Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности

Письмо Минфина России от 02.08.2019 № 03-08-05/58201

При налогообложении по СоИДН между РФ и Германией доходов физического лица - резидента одного Договаривающегося Государства в связи с работой по найму, осуществляемой в другом Договаривающемся Государстве, следует руководствоваться комментарием к ст. 15 МК ОЭСР

В соответствии с п. 2 ст. 15 СоИДН между РФ и Германией доходы, получаемые резидентом одного Договаривающегося Государства в связи с работой по найму, осуществляемой в другом Договаривающемся Государстве, могут облагаться налогом только в первом упомянутом Государстве, если, в частности, получатель пребывает в другом Государстве в общей сложности не более чем 183 дня в течение любого двенадцатимесячного периода, начинающегося или заканчивающегося в соответствующем налоговом году.

При использовании формулировки «пребывание не более 183 дня в течение любого двенадцатимесячного периода, начинающегося или заканчивающегося в соответствующем налоговом году» должны учитываться все возможные периоды, составляющие двенадцать следующих друг за другом месяцев, даже периоды, которые до определенной степени совпадают с другими.

Например, если работник находится в Государстве в течение 150 дней в рамках периода с 1 апреля 01 года по 31 марта 02 года, а также в течение 210 дней в рамках периода с 1 августа 01 года по 31 июля 02 года, то его пребывание будет превышать 183 дня в течение второго вышеуказанного 12-месячного периода, даже если он не выполнил условие минимального пребывания в течение рассматриваемого первого периода и такой первый период частично перекрывает второй.

Ссылка на «соответствующий налоговый год» должна толковаться в качестве ссылки на налоговый год Договаривающегося Государства, в котором резидент другого

Договаривающегося Государства осуществлял свою трудовую деятельность, и в течение которого соответствующие услуги от осуществления трудовой деятельности оказывались.

В соответствии с п. 5.1 комментария к ст. 15 Модельной конвенции ОЭСР дни, в течение которых налогоплательщик является резидентом Государства источника дохода (т.е. Государства, в котором осуществляется трудовая деятельность), не должны учитываться при расчете.

В течение периода, когда физическое лицо является резидентом Государства источника дохода, оно не может рассматриваться как получатель вознаграждения, полученного резидентом Договаривающегося Государства в отношении работы по найму в другом Договаривающемся Государстве. Данное положение проиллюстрировано в п. 5.1 комментария к ст. 15 Модельной конвенции ОЭСР практическими примерами.

Применение льготных ставок при налогообложении дивидендов

Письмо Минфина России от 26.07.2019 № 03-08-05/56010

Ставка 5% по налогу у источника дивидендов по СоИДН между РФ и Швейцарией не применяется к физическим лицам

Для получателей дивидендов - физических лиц применяется пп. "б" п. 2 ст. 10 СоИДН между РФ и Швейцарией, а не пп. "а" этого же пункта.

Иные вопросы, связанные с международными операциями

Письмо Минфина России от 19.07.2019 № 03-04-05/54633

Доходы от реализации физическими лицами иностранных ценных бумаг считаются полученными от источника в РФ в случае, если РФ является местом нахождения депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок по переходу права собственности на эти ценные бумаги

В соответствии с пп. 5 п. 1 ст. 208 НК РФ доходы от реализации в РФ акций или иных ценных бумаг, а также долей участия в уставном капитале организаций относятся к доходам от источников в РФ.

Если РФ является местом нахождения депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок, влекущих переход права собственности на иностранные ценные бумаги, доход налогоплательщика от продажи российской организации иностранных ценных бумаг относится к доходам от источника в РФ.

Место заключения договора, а также место, указанное в налоговой политике организации для целей налогообложения, при определении источника дохода значения не имеют.

Письмо Минфина России от 12.07.2019 № 03-08-05/51772

При применении действующего с 01.01.2019 освобождения от налогообложения доходов, полученных от дочерней организации, в пределах денежного вклада в имущество, не имеет значения дата осуществления вклада в имущество

В соответствии с п. 2.3 ст. 309 НК РФ (введен Федеральным законом от 27.11.2018 № 424-ФЗ) доходы, указанные в пп. 11.1 п. 1 ст. 251 НК РФ, обложению налогом у источника выплаты не подлежат.

Согласно пп. 11.1 п. 1 ст. 251 НК РФ при определении налоговой базы не учитываются доходы в виде денежных средств, полученных организацией безвозмездно от хозяйственного общества или товарищества, акционером (участником) которых такая организация является, в пределах суммы ее вклада (вкладов) в имущество в виде денежных средств, ранее полученных хозяйственным обществом или товариществом от такой организации.

Операция, доход от которой не учитывается для целей налогообложения прибыли организаций на основании пп. 11.1 п. 1 ст. 251 НК РФ, является обратной к операции получения денежных средств в качестве вклада в имущество хозяйственного общества или товарищества в порядке, установленном гражданским законодательством РФ, доход от которой не учитывается для целей налогообложения прибыли организаций в силу пп. 3.7 п. 1 ст. 251 НК РФ.

При этом в целях пп. 11.1 п. 1 ст. 251 НК РФ не имеет значения, когда был осуществлен вклад в имущество хозяйственного общества или товарищества - до или после 01.01.2018.

Письмо Минфина России от 29.07.2019 № 03-08-05/56349

Доходы иностранной компании от реализации акций, обращающихся на ОРЦБ, не облагаются налогом у источника в РФ в случае, если эти акции удовлетворяют требованиям п. 9 ст. 280 НК РФ на дату совершения сделки

В соответствии с пп. 5 п. 1 ст. 309 НК РФ облагаются налогом у источника РФ доходы от реализации акций (долей) организаций, более 50% активов которых прямо или косвенно состоит из недвижимого имущества, находящегося на территории РФ, а также финансовых инструментов, производных от таких акций (долей), за исключением акций, признаваемых обращающимися на организованном рынке ценных бумаг в соответствии с п. 9 ст. 280 НК РФ.

Если акции, обращающиеся на ОРЦБ, на дату совершения сделки удовлетворяют требованиям п. 9 ст. 280 НК РФ, то их реализация не приводит к возникновению у иностранной организации объекта налогообложения.

Письмо Минфина России от 07.08.2019 № 03-08-05/59549

Налоговый агент обязан представить расчет о суммах выплаченных иностранным организациям доходов и удержанных налогов даже в случае выплаты иностранным организациям доходов, освобождаемых от налогообложения по п. 2 ст. 309 НК РФ

3. Судебная практика

Контролируемые иностранные компании

Постановление АС Московского округа от 15.08.2019 по делу № [А40-235623/18](#)

стр. 10 из 15

ООО «Инфраструктура ТК» (председательствующий Гречишкин А.А., судьи Дербенев А.А., Матюшенкова Ю.Л.)

Самостоятельное обнаружение ошибки и подача уведомления о КИК за пределами установленного срока, несоразмерность штрафа последствиям правонарушения, а также отсутствие неблагоприятных последствий для бюджета не являются обстоятельствами, смягчающими ответственность за непредставление в срок уведомления о КИК

Фактическое право на доход

Решение АС Сахалинской обл. от 01.08.2019 по делу № [A59-8433/2018](#) ООО «КСА Дойтаг Дриллинг» (судья Александровская Е.М.)

Кипрская компания имела фактическое право на полученные дивиденды, поскольку она самостоятельно распоряжалась полученным доходом путем выдачи займа компании группы и уплачивала с него налоги на Кипре

Российская компания выплатила дивиденды своим учредителям – кипрской и российской компании, которые, в свою очередь, учреждены британской компанией. При этом выплата дивидендов была произведена непропорционально вкладам таким образом, что основная часть денежных средств была направлена кипрской компании. В части выплаченных дивидендов в соответствии с долей вложения налог был удержан по ставке 5%, в части выплаченной кипрской компании сверх доли – не облагалось налогом; дивиденды в адрес российской компании – по ставке 9%.

Налоговый орган доначислил налог Обществу, поскольку, по его мнению, кипрская компания не являлась фактическим получателем дохода, поскольку не имела иных активов, кроме вложений в Общество, а зачисление денежных средств осуществлялось на счет кипрской компании в Великобритании. Таким образом, управление денежными средствами осуществлялось в интересах британской компании, в связи с чем доход подлежит обложению по ставке 10%, предусмотренной СоИДН с Великобританией.

Суд поддержал доводы Общества, признав наличие у кипрской компании фактического права на доход и отсутствия налоговой экономии, поскольку:

- Кипрская компания осуществляла инвестиционную и финансовую деятельность путем предоставления займов и вложений в иные компании, а также оказывала услуги по корпоративному сопровождению бизнеса, получая соответствующий доход;
- Кипрская компания несла соответствующие коммерческие и валютные риски, осуществляла общехозяйственные расходы;
- С полученных доходов уплачивался налог на Кипре;
- Прибыль и активы, относящиеся к российской компании, составляли незначительную часть общего числа активов кипрской компании;
- Тот факт, что средства зачислены на британский счет не свидетельствует об их принадлежности британской компании.

Дивиденды, непропорционально полученные кипрской компанией сверх ее доли, являются «иным» доходом, не облагаемым налогом у источника выплаты в РФ при наличии у кипрской компании фактического права на доход

Судом решено, что непропорциональное распределение прибыли в пользу одного из акционеров допустимо в соответствии с п. 2 ст. 28 Закона об ООО, если такой порядок предусмотрен уставом общества.

Выплата в части, превышающей долю кипрской компании, не соответствует п. 1 ст. 43 НК РФ и поэтому не может быть признана дивидендами. Данная часть выплаты квалифицирована судом в качестве «иного» дохода, подлежащего в соответствии с СоИДН налогообложению на Кипре. Данная позиция подтверждается также разъяснением УФНС в ответ на запрос Общества.

Постановление АС Московского округа от 01.08.2019 по делу № [А40-193386/17](#) ПАО «Банк Зенит» (председательствующий Матюшенкова Ю.Л., судьи Анциферова О.В., Котельников Д.В.)

Кассационный суд согласился с тем, что кипрские компании не имели фактическое право на проценты, полученные от российского банка, поскольку кипрские компании (1) выдавали займы за счет средств, полученных по договорам займа от резидентов БВО; (2) направляли основную часть полученных процентов в адрес резидентов БВО; (3) имеют признаки «технических» компаний и (4) совместно с резидентами БВО подконтрольны лицам, аффилированным с руководством российского банка

Суды первой и апелляционной инстанций согласились с Налоговым органом, что у кипрских компаний, получавших проценты по займам от Общества (российского банка), отсутствует фактическое право на доходы, поскольку:

- Кипрские компании выдавали займы за счет денежных средств, полученных от компаний-резидентов БВО под низкий процент. Затем займы передавались Обществу под более высокий процент. Банк, погашая займы кипрским компаниям, не удерживал налог у источника в РФ. Основная сумма возвращаемых займов и процентов по ним перечислялась кипрскими компаниями в адрес резидентов БВО;
- Кипрские компании не обладали сотрудниками (кроме генеральных директоров), почти не осуществляли операции с иными лицами, имеют общие контактные данные, общего учредителя (консультационную компанию), а также общего бенефициарного владельца, входящего в состав руководства Общества. Кипрские компании имели открытые банковские счета только у Общества, которыми управляло одно и то же лицо. Регистрационные документы кипрских компаний подписаны сотрудником Общества;
- Кроме того, Налоговым органом было установлено, что кипрские компании выдавали займы лицам, аффилированным с руководством Общества, по итогам переговоров именно с руководством Общества.

На основании изложенного суды указали, что у кипрских компаний отсутствует самостоятельность в принятии решений и выполнении бизнес-функций. Общество не могло не знать о том, что направляемые в адрес кипрской компании проценты перечисляются в адрес резидентов БВО, поэтому действия Общества направлены на получение необоснованной налоговой выгоды в виде ухода от налогообложения.

Кассационный суд согласился с нижестоящими судами и оставил судебные акты по делу в силе.

Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности

Постановление Восемнадцатого ААС от 28.08.2019 по делу № [A76-39122/18](#) ООО «СТЛЦ «Белаз-Урал» (председательствующий Костин В.Ю., судьи Иванова Н.А., Скобелкин А.П.)

Вознаграждение коммерческого директора российской компании является доходом от источников в РФ вне зависимости от места осуществления им управленческих обязанностей, даже если он не является членом органа управления компании

В соответствии с пп. 6 п. 1 ст. 208 НК РФ вознаграждение директоров и иные аналогичные выплаты, получаемые членами органа управления организации (совета директоров или иного подобного органа) — налогового резидента РФ, местом нахождения (управления) которой является РФ, рассматриваются как доходы, полученные от источников в РФ, независимо от места, где фактически исполнялись возложенные на этих лиц управленческие обязанности или откуда производились выплаты указанных вознаграждений.

Суды отметили, что эта норма подлежит применению в отношении вознаграждений, выплачиваемых всем директорам организации (в т. ч. генеральному, коммерческому, исполнительному) и иных аналогичных выплат, получаемых членами органа управления организации. Поэтому ссылка Общества на отсутствие указанного физического лица в составе членов совета директоров и общего собрания участников подлежит отклонению.

Иные вопросы, связанные с международными операциями

Решение АС Приморского края от 23.08.2019 по делу № [A51-638/2019](#) ООО «ТИС-Лоджистик» (судья Андросова Е.И.)

Доходы иностранных компаний от передачи в аренду контейнеров российской организации подлежат налогообложению у источника выплаты в РФ, если данные контейнеры в период аренды находились в т. ч. на территории РФ. Российская организация была обязана представить в налоговый орган расчет о суммах выплаченных иностранным организациям доходов и удержанных налогов

Общество выплачивало кипрской компании вознаграждение за аренду контейнеров для перевозки грузов. Местом передачи контейнеров в аренду являлась территория иностранного государства. Расчет о суммах выплаченных иностранным организациям доходов и удержанных налогов не представлялся, поскольку Общество полагало, что не является налоговым агентом в отношении платежей кипрской компании, так как услуги оказываются на территории иностранного государства.

Суд признал правомерным решение налогового органа о привлечении к ответственности за непредставление расчета. В соответствии с пп. 7 п. 1 ст. 309 НК РФ доходы от сдачи в

аренду или субаренду имущества, используемого на территории РФ, в т.ч. доходы от предоставления в аренду или субаренду контейнеров, используемых в международных перевозках, относятся к доходам иностранной организации от источников в РФ.

Материалами дела подтверждается, что пользование контейнерами осуществлялось в т. ч. и на территории РФ, поэтому выплачиваемый доход подлежал отражению в соответствующем расчете.

Решения АС Красноярского края от 01.08.2019 по делу № [А33-5439/2019](#) ООО «Койлтюбинг-сервис» (судья Смольникова Е.Р.)

Доходы белорусской лизинговой компании в виде лизинговых платежей, полученных от российской организации, облагаются налогом у источника в РФ

Общество выплатило белорусскому контрагенту, осуществляющему лизинговую деятельность и не имеющему постоянное представительство на территории РФ, лизинговые платежи без удержания налога у источника в РФ.

По мнению Общества, в отношении выплаченных доходов подлежит применению п. 1 ст. 7 СоИДН между РФ и Белоруссией, в соответствии с которым при отсутствии у налогоплательщика постоянного представительства в другом Договариваемом государстве, его прибыль облагается налогом только в Договариваемом государстве, в такой налогоплательщик имеет налоговое резидентство.

Суд не согласился с позицией налогоплательщика, поддержав решение налогового органа, в соответствии с которым к спорным лизинговым платежам не может применяться п. 1 ст. 7 СоИДН между РФ и Белоруссией.

Суд указал, что согласно с п. 5 ст. 7 СоИДН в случае, когда прибыль включает виды доходов, о которых говорится отдельно в других статьях настоящего СоИДН, положения этих статей не затрагиваются положениями ст. 7 СоИДН.

Эта норма прямо закрепляет, что из-под регулирования ст. 7 СоИДН выведены виды доходов, о которых говорится в других статьях соглашения, в том числе, и в ст. 18 СоИДН, регулирующей налогообложение доходов, возникающих из источников в договариваемом государстве (исключая отдельные доходы, о которых говорится в других статьях соглашения).

Согласно ст. 18 СоИДН виды доходов, возникающие из источников в договариваемом государстве, о которых не говорится в специальных статьях СоИДН, могут облагаться налогом в этом государстве.

При этом очевидно, что прибыль предприятия, как общий результат хозяйственной деятельности предприятия, по смыслу ст. 18 Соглашения не является отдельным видом дохода, возникающего из источника в договариваемом государстве.

Решение АС г. Москвы от 20.08.2019 по делу № [А40-82156/2019](#) ООО «БКС - ФОРЕКС» (судья Бедрацкая А.В.)

Общество правомерно привлечено к ответственности за несвоевременное перечисление суммы удержанного налога на доходы иностранных организаций у источника в РФ, поскольку деяние носит преднамеренный характер

Общество привлечено к ответственности за несвоевременное перечисление сумм налога, удержанного при выплате иностранному лицу дохода от источников в РФ.

Общество, ссылаясь на Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 06.02.2018 № 6-П, полагало, что не подлежит ответственности, поскольку самостоятельно погасило налоговую задолженность до момента, когда ему стало известно об обнаружении налоговым органом факта несвоевременной уплаты налога или о назначении выездной налоговой проверки.

Отклоняя данный довод, суд установил, что в Постановлении № 6-П идет речь о случае непреднамеренного совершения правонарушения, тогда как действия Общества носили систематический, преднамеренный характер, в связи с чем освобождение от ответственности неприменимо.

Решение АС Алтайского края от 08.08.2019 по делу № [А03-4421/2019](#) ЗАО «Меркурий» (судья Синцова В.В.)

Обязанность по представлению налоговым агентом в налоговый орган сведений о суммах выплаченных иностранным организациям доходов не связана с фактом удержания налога

**Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно
отправив заявку на info@schekinlaw.ru**