



ДАЙДЖЕСТ НОВОСТЕЙ

В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ № 79¹

май 2022 года

1. Новости международного налогообложения 4

Верховная Рада Украины одобрила законопроект о денонсации СоИДН с Россией.....4

Латвия приостановила действие СоИДН с Россией с 16.05.20224

Австрия приостановила обмен информацией по налоговым делам с Россией.....4

Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь опубликовало разъяснения по применению концепции бенефициарного собственника для целей заключения налоговых соглашений.....4

Финляндия опубликовала новое руководство по устранению международного двойного налогообложения.....4

Сенат США принял закон, отменяющий зачет иностранного налога и иные налоговые преимущества, для компаний, ведущих деятельность в России и Беларуси.....5

Парламент ЕС одобрил предложение Европейской комиссии о введении глобального минимального налога. Срок для имплементации положений в национальное законодательство – до 31.12.20225

Европейская комиссия закрыла производство по делу о невыполнении Ирландией обязанности по имплементации правил ограничения вычета процентов, предусмотренных антиуклонительной директивой (ATAD).....6

Национальный суд Испании решил, что иностранный суверенный фонд вправе получить льготу на возврат налога, удержанного при выплате дивидендов от источника в Испании.6

Концепция бенефициарного собственника не может применяться при налогообложении дохода от прироста капитала в соответствии с СоИДН между Индией и Маврикием.....6

Налоговые органы Испании пришли к выводу, что передача недвижимости в лизинг не может быть квалифицирована как промышленный бизнес для освобождения доходов от прироста капитала от налогообложения по СоИДН между Испанией и Швейцарией7

2. Письма Минфина и ФНС России 8

Контролируемые иностранные компании..... 8

Выпущены разъяснения по вопросу освобождения от ответственности за непредставление документов, подтверждающих размер прибыли (убытка) КИК за финансовые годы, даты окончания которых приходятся на 2020 и 2021 годы 8

Постоянное представительство иностранной организации 9

При определении, возникает ли постоянное представительство иностранной организации в РФ при предоставлении ею сотрудников аффилированной российской организации для работы в РФ, следует учитывать, в частности, от имени и в интересах какой организации они действуют9

¹ В дайджест включены наиболее интересные письма Минфина и ФНС России, судебные акты, а также новости международного налогообложения за период с 1 по 31 мая 2022 года.

<u>Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности.....</u>	<u>10</u>
Если трудовым договором предусмотрено рабочее место сотрудника в иностранном государстве, то вознаграждение за работу по нему за пределами России относится к доходам от источников, также находящимся за пределами России.....	10
Ставки по НДФЛ в соответствии с п. 3.1 ст. 224 НК РФ применяются в отношении доходов нерезидентов от трудовой деятельности, если она осуществляется налогоплательщиком как высококвалифицированным специалистом.....	10
<u>Налоговый контроль в сфере международного налогообложения</u>	<u>10</u>
Иностранные компании должны раскрывать сведения о своих участниках вплоть до уровня публичной компании. У иностранных организаций, состоящих на учете в налоговых органах РФ и являющихся публичными компаниями, отсутствует обязанность по раскрытию данных сведений.....	10
<u>Иные вопросы международного налогообложения.....</u>	<u>11</u>
Если РФ является местонахождением депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок, влекущих за собой переход права собственности на иностранные ценные бумаги, доход от их продажи российской организации относится к доходам от источника в РФ. Место заключения договора, а также место, указанное в налоговой политике организации, значения не имеют.....	11
Доход в виде материальной выгоды при приобретении ценных бумаг, в том числе инвестиционных паев ЗПИФа, для лица с постоянным местопребыванием в Израиле подлежит налогообложению в этой стране	12
С суммы выплаты иностранному получателю дивидендов, фактическим правом на которые обладает физическое лицо – резидент РФ, налоговый агент обязан удержать НДФЛ	12
В целях освобождения от налога на прибыль доходов в виде сумм обязательств, прекращенных в 2022 году по требованию, уступленному иностранной организации (иностранному гражданину) до 01.03.2022, следует руководствоваться порядком определения налоговой базы при уступке (переуступке) права требования, установленным ст. 279 НК РФ.....	13
<u>3. Судебная практика</u>	<u>13</u>
<u>Контролируемые иностранные компании.....</u>	<u>13</u>
Лицо правомерно привлечено к ответственности за непредставление уведомления о КИК, поскольку им не доказано прекращение деятельности иностранной организации или его выхода из состава участников	14
<u>Фактическое право на доход.....</u>	<u>14</u>
Доходы в виде суммы процентных платежей, выплаченной кипрской взаимозависимой компании по договору займа, облагаются налогом по ставке 20% ввиду отсутствия у иностранной компании фактического права на доход, поскольку управление кипрской компанией осуществлялось участниками холдинга; на момент возврата займа иностранной компанией не уплачивались налоги, банковский счет был закрыт; денежные средства за предъявленные к оплате вексели, которые были переданы в счет возврата займа и процентов, не поступали в адрес кипрской компании	14
<u>Международное налогообложение процентов и роялти</u>	<u>16</u>
Доходы от отчуждения прав на объекты интеллектуальной собственности, полученные резидентом Болгарии, не подлежат налогообложению в РФ на основании п. 2 ст. 309 НК РФ	16
<u>Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента.....</u>	<u>16</u>

Налоговый агент вправе требовать, чтобы иностранная компания в качестве возмещения убытков вернула уплаченную им за счет собственных средств сумму налога у источника в РФ.....17

Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении17

Прощение долга иностранной организации образует доход у источника в РФ в соответствии с п. 3 ст. 309 НК РФ17

1. Новости международного налогообложения

Верховная Рада Украины [одобрила](#) законопроект о денонсации СоИДН с Россией

Закон был направлен на подписание Президенту Украины. Соглашение перестанет действовать с 01.01.2023.

Латвия [приостановила](#) действие СоИДН с Россией с 16.05.2022

Австрия [приостановила](#) обмен информацией по налоговым делам с Россией

Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь [опубликовало](#) разъяснения по применению концепции бенефициарного собственника для целей заключения налоговых соглашений

Министерство по налогам и сборам объяснило основы и цели применения концепции бенефициарного собственника, а также указало признаки, при наличии которых лицо может быть признано таковым:

- ведет бизнес в стране инкорпорации;
- является прямым получателем дохода;
- обладает правом независимо его использовать и распоряжаться им по своему усмотрению;
- не является компанией, которая в основном занимается финансовой или инвестиционной деятельностью, осуществляемой непосредственно членом (или членами) ее органа (или органов) без привлечения других работников или иных лиц, обладающих необходимой квалификацией.

Кроме того, указывается, что налоговый орган, выявивший в ходе проверки, что лицо не является бенефициарным собственником, может отказать в применении налогового соглашения и не обязан устанавливать настоящего бенефициарного собственника.

Финляндия [опубликовала](#) новое руководство по устранению международного двойного налогообложения

Руководство содержит подробное описание распределения прав государств

налогового резидентства и государств источников доходов, а также применимых методов устранения двойного налогообложения в соответствии с заключенными СоИДН.

Подробно анализируется Закон об устранении двойного налогообложения, приводятся примеры (в том числе расчетные) применения метода зачета. Описывается процедура устранения двойного налогообложения, в частности действия налогоплательщиков, необходимые для ее инициирования.

Сенат США [принял](#) закон, отменяющий зачет иностранного налога и иные налоговые преимущества, для компаний, ведущих деятельность в России и Беларуси

На компании, уплачивающие налоги в России и Беларуси, будут распространяться следующие положения:

- невозможность зачета российского или белорусского налога против налога в США;
- непризнание убытков КИК в целях уменьшения глобального нематериального дохода с низким налогообложением (global intangible low-taxed income);
- введение безопасной гавани для выхода (компании, которые сокращают или прекращают деятельность в России, вправе будут учесть связанные с этим убытки.

Кроме того, для ряда лиц (например, включенных в санкционные списки) будет ограничен доступ к налоговым льготам в США, таким как льготы, предоставляемые по СоИДН, освобождение от удержания налога у источника для правительств и центральных банков, освобождение от налогообложения иностранных инвестиций в недвижимое имущество.

Парламент ЕС [одобрил](#) предложение Европейской комиссии о введении глобального минимального налога. Срок для имплементации положений в национальное законодательство – до 31.12.2022

Европейская комиссия закрывает производство по делу о невыполнении Ирландией обязанности по имплементации правил ограничения вычета процентов, предусмотренных антиуклонительной директивой (ATAD)

В ноябре 2019 года Европейская комиссия сочла, что Ирландия необоснованно отложила имплементацию правил ограничения вычета процентов до 01.01.2024, поскольку вопреки утверждению ирландских властей действовавшие в стране правила не были признаны равнозначными правилам ATAD. Тем не менее 16.05.2022 Еврокомиссия прекратила производство по делу, придя к выводу, что правила были имплементированы Ирландией в составе Акта о финансах 2021 года, который действует с 01.01.2022.

Национальный суд Испании решил, что иностранный суверенный фонд вправе получить льготу на возврат налога, удержанного при выплате дивидендов от источника в Испании

Иностранный суверенный фонд осуществлял инвестиции в Испании через два инвестиционных механизма, близких к испанским Фонду иностранных инвестиций и Фонду поддержки диверсификации рыбной отрасли и аквакультуры. Для инвестирования через указанные испанские фонды предусмотрено освобождение от налогообложения, тогда как для похожих иностранных фондов испанское законодательство освобождения не предоставляло.

Национальный суд Испании пришел к выводу, что освобождение должно распространяться и на аналогичные иностранные фонды, поскольку испанское законодательство входит в противоречие с правом ЕС (свобода передвижения капитала). В результате суд подтвердил право иностранного суверенного фонда на возврат излишне удержанного налога, а также начисленных за это процентов.

Концепция бенефициарного собственника не может применяться при налогообложении дохода от прироста капитала в соответствии с СоИДН между Индией и Маврикием

Апелляционный трибунал по налогу на прибыль в Индии рассмотрел вопрос применения концепции бенефициарного собственника к доходу от прироста капитала.

Налогоплательщик (компания, инкорпорированная на острове Маврикий) заявила освобождение от налогообложения дохода от прироста капитала в соответствии с

п. 4 ст. 13 СоИДН между Индией и Маврикием. Участником маврикийской компании была компания, инкорпорированная на Каймановых островах. Налоговый орган отказал в применении освобождения от налогообложения, указав, что маврикийская компания не являлась бенефициарным собственником дохода.

Апелляционный трибунал не согласился с позицией налогового органа, отметив, что концепция бенефициарного собственника является специальным правилом, поименованным в ст. 10 («Дивиденды») и ст. 11 («Проценты») СоИДН с Маврикием. В свою очередь, ст. 13 СоИДН не содержит условий о бенефициарном собственнике для применения освобождения от налогообложения.

Налоговые органы Испании [пришли к выводу](#), что передача недвижимости в лизинг не может быть квалифицирована как промышленный бизнес для освобождения доходов от прироста капитала от налогообложения по СоИДН между Испанией и Швейцарией

Швейцарский резидент обратился в налоговые органы Испании для разъяснения по поводу того, может ли быть применено освобождение от налогообложения у источника доходов от продажи акций испанской компании, 50% стоимости которых составляет недвижимое имущество, используемое для промышленной деятельности компании, чьи акции продаются.

Согласно опубликованному налоговыми органами рюлингу освобождение, предусмотренное ст. 13 СоИДН, не может быть применено, если компания занимается лизингом недвижимости, поскольку такая деятельность не является промышленной.

Термин «промышленная деятельность» не приведен в СоИДН, поэтому для определения критериев промышленной деятельности налоговые органы обратились к положениям о налогообложении экономической деятельности. В соответствии с положениями законодательства промышленной деятельностью признаются: деятельность в сфере энергетики; добыча и переработка неэнергетических полезных ископаемых и продуктов их переработки; химическая промышленность; металлообрабатывающее производство; другие отрасли обрабатывающей промышленности.

2. Письма Минфина и ФНС России

Контролируемые иностранные компании

Письмо ФНС России от 29.04.2022 № ШЮ-4-13/5376

Выпущены разъяснения по вопросу освобождения от ответственности за непредставление документов, подтверждающих размер прибыли (убытка) КИК за финансовые годы, даты окончания которых приходятся на 2020 и 2021 годы

Федеральным законом от 26.03.2022 № 67-ФЗ предусматривается отмена налоговой ответственности за непредставление документов, подтверждающих размер прибыли (убытка) КИК, указанной в п. 1.1 ст. 126 НК РФ, в отношении документов за финансовые годы, даты окончания которых приходятся на 2020 и 2021 годы.

При этом положения Закона № 67-ФЗ не отменяют обязанность по представлению документов, подтверждающих размер прибыли (убытка) КИК. В отсутствие возможности представить подтверждающие документы в установленный срок в связи с введенными иностранными государствами мерами ограничительного характера налогоплательщик обязан представить соответствующие пояснения (документы), подтверждающие указанные обстоятельства, в установленный п. 5 ст. 25.15 НК РФ срок.

В последующем при возникновении возможности получить документы, подтверждающие размер прибыли (убытка) КИК, такие налогоплательщики обязаны представить их в налоговый орган.

Территориальному налоговому органу следует учитывать перечень стран, реализующих меры ограничительного характера в отношении российских лиц, и обоснованность пояснений о невозможности представления подтверждающих документов.

Если после получения подтверждающих документов налогоплательщиками установлено наличие у них обязанности по уплате налога с прибыли КИК за налоговые периоды 2021 и 2022 годов, то они должны незамедлительно представить налоговую декларацию с отражением дохода в виде прибыли КИК по соответствующему налогу. В указанном случае налогоплательщик – контролирующее лицо не подлежит привлечению к ответственности, предусмотренной ст. 129.5 НК РФ, при этом обязанность по уплате пеней сохраняется.

Также ФНС разъясняет, что невозможность отражения сведений о финансовой отчетности КИК в уведомлении о КИК в соответствии с пп. 5–7 п. 6 ст. 25.14 НК РФ не может рассматриваться в качестве недостоверных сведений, ответственность за представление которых установлена п. 1 ст. 129.6 НК РФ.

Постоянное представительство иностранной организации

Письмо Минфина России от 05.04.2022 № 03-08-05/28407

При определении, возникает ли постоянное представительство иностранной организации в РФ при предоставлении ею сотрудников аффилированной российской организации для работы в РФ, следует учитывать, в частности, от имени и в интересах какой организации они действуют

Минфин России со ссылкой на МК ОЭСР отметил, что вопрос, возникает ли постоянное представительство иностранной организации в РФ при предоставлении ею сотрудников аффилированной российской организации для работы в РФ, следует рассматривать в каждом конкретном случае. При этом нужно учитывать, от имени и в интересах какой организации действуют такие сотрудники, в частности основываясь на признаках и факторах, указанных в комментариях к МК ОЭСР, а именно:

- кто уполномочен давать физическому лицу указания относительно способа выполнения работы;
- кто контролирует место выполнения работы и несет за это ответственность;
- предъявляется ли вознаграждение физического лица к оплате формальным работодателем тому предприятию, которому оказаны услуги;
- кто обеспечивает физическое лицо необходимыми для работы инструментами и материалами;
- кто определяет численный состав и квалификацию физических лиц, выполняющих работу;
- кто вправе определять лицо, которое будет выполнять работу, а также прекращать действие договорных отношений, заключенных с данным физическим лицом для этой цели;
- кто может налагать дисциплинарные взыскания применительно к работе этого физического лица;
- кто устанавливает для этого лица выходные и праздничные дни, рабочее

расписание.

Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности

Письмо Минфина России от 21.04.2022 № 03-04-06/35789

Если трудовым договором предусмотрено рабочее место сотрудника в иностранном государстве, то вознаграждение за работу по нему за пределами России относится к доходам от источников, также находящимся за пределами России

Согласно ст. 57 ТК РФ место работы является обязательным условием для включения в трудовой договор.

Согласно пп. 6 п. 3 ст. 208 НК РФ вознаграждение за выполнение трудовых или иных обязанностей, выполненную работу, оказанную услугу, совершение действия за пределами РФ для целей налогообложения относится к доходам, полученным от источников за пределами РФ.

Таким образом, если трудовой договор предусматривает определение места работы сотрудника как его рабочее место в иностранном государстве, вознаграждение за работу за пределами РФ по такому договору относится к доходам от источников за пределами РФ.

Письмо Минфина России от 28.04.2022 № 03-04-06/39467

Ставки по НДФЛ в соответствии с п. 3.1 ст. 224 НК РФ применяются в отношении доходов нерезидентов от трудовой деятельности, если она осуществляется налогоплательщиком как высококвалифицированным специалистом

Налоговый контроль в сфере международного налогообложения

Письмо ФНС России от 04.05.2022 № ШЮ-4-13/5418@

Иностранные компании должны раскрывать сведения о своих участниках вплоть до уровня публичной компании. У иностранных организаций, состоящих на учете в налоговых органах РФ и являющихся публичными компаниями, отсутствует обязанность по раскрытию данных сведений

Согласно п. 3.2 ст. 23 НК РФ раскрытию подлежат сведения об участниках иностранной организации (для иностранной структуры без образования юридического лица – о ее учредителях, бенефициарах и управляющих), включая раскрытие порядка косвенного участия (при его наличии) физического лица или публичной компании в случае, если доля их прямого и (или) косвенного участия в иностранной организации (иностранной структуре без образования юридического лица) превышает 5%.

Таким образом, сведения подлежат раскрытию до уровня публичной компании, при этом указанная норма не содержит обязанности раскрывать информацию об акционерах публичной компании. В этой связи у иностранных организаций, состоящих на учете в налоговых органах РФ и являющихся публичными компаниями, отсутствует обязанность по раскрытию данных сведений.

Для целей выполнения норм НК РФ публичными компаниями признаются российские и иностранные организации, являющиеся эмитентами ценных бумаг, которые (либо депозитарные расписки на которые) прошли процедуру листинга и (или) были допущены к обращению либо на одной или нескольких российских биржах, имеющих соответствующую лицензию, либо на биржах, включенных в перечень иностранных финансовых посредников (абз. 9 п. 2 ст. 11 НК РФ).

Иные вопросы международного налогообложения

Письмо ФНС России от 02.02.2022 № БС-4-11/1175

Если РФ является местонахождением депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок, влекущих за собой переход права собственности на иностранные ценные бумаги, доход от их продажи российской организации относится к доходам от источника в РФ. Место заключения договора, а также место, указанное в налоговой политике организации, значения не имеют

Согласно п. 2 ст. 142 ГК РФ инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда является ценной бумагой. В связи с этим при приобретении физическим лицом инвестиционного пая ЗПИФа применяются положения пп. 3 п. 1 ст. 212 НК РФ, согласно которым при приобретении ценных бумаг у налогоплательщика может возникнуть доход в виде материальной выгоды, определяемый как превышение рыночной стоимости приобретаемых ценных бумаг над суммой фактических расходов на их приобретение.

Определяя, является ли доход по сделкам с ценными бумагами доходом от

источников в РФ или доходом от источников за ее пределами, следует исходить из того, где (в РФ или за ее пределами) учитываются эти ценные бумаги.

Если РФ является местонахождением депозитария или регистратора, осуществляющего учет сделок, влекущих за собой переход права собственности на иностранные ценные бумаги, доход налогоплательщика от продажи указанных ценных бумаг российской организации относится к доходам от источника в РФ. При этом место заключения договора, а также место, указанное в налоговой политике организации для целей налогообложения, при определении источника дохода значения не имеют.

Доход в виде материальной выгоды при приобретении ценных бумаг, в том числе инвестиционных паев ЗПИФа, для лица с постоянным местопребыванием в Израиле подлежит налогообложению в этой стране

При приобретении инвестиционных паев российского ЗПИФа учет этих паев осуществляется на территории РФ. Таким образом, доход в виде материальной выгоды при приобретении паев российского ЗПИФа относится к доходам от источников в РФ.

Положениями п. 1 ст. 21 СоИДН между РФ и Израилем установлено, что виды доходов лица с постоянным местопребыванием в одном договариваемом государстве, где бы они ни возникали, не упомянутые в статьях СоИДН, подлежат налогообложению только в этом государстве.

Доход в виде материальной выгоды при приобретении ценных бумаг, в том числе инвестиционных паев ЗПИФа, прямо не поименован в СоИДН, следовательно, для лица с постоянным местопребыванием в Израиле подлежит налогообложению только в этой стране.

Письмо Минфина России от 07.04.2022 № 03-08-05/29627

С суммы выплаты иностранному получателю дивидендов, фактическим правом на которые обладает физическое лицо – резидент РФ, налоговый агент обязан удерживать НДФЛ

Согласно п. 1.3 ст. 312 НК РФ особенности исчисления и уплаты налога с доходов в виде дивидендов, удерживаемого налоговым агентом, установленные данной статьей, распространяются на исчисление и уплату налога российскими организациями, выплачивающими доход в виде дивидендов, также в случае, если фактическим получателем такого дохода признается физическое лицо,

признаваемое налоговым резидентом РФ. При этом применяется налоговая ставка, установленная п. 1 ст. 224 НК РФ.

Таким образом, с выплаты дохода иностранному получателю, фактическим правом на который обладает физическое лицо – налоговый резидент РФ, налоговый агент обязан удержать соответствующую сумму НДФЛ.

Письма Минфина России от 14.04.2022 № 03-03-06/2/32804 и от 15.04.2022 № 03-03-06/1/33234

В целях освобождения от налога на прибыль доходов в виде сумм обязательств, прекращенных в 2022 году по требованию, уступленному иностранной организации (иностранному гражданину) до 01.03.2022, следует руководствоваться порядком определения налоговой базы при уступке (переуступке) права требования, установленным ст. 279 НК РФ

В соответствии с пп. 21.5 п. 1 ст. 251 НК РФ при определении базы по налогу на прибыль не учитываются, в частности, доходы в виде сумм прекращенных в 2022 году обязательств по договору займа (кредита), заключенному до 01.03.2022 с иностранной организацией (иностранном гражданином), принимающей (принимающим) решение о прощении долга, либо по требованию, уступленному такой иностранной организации (иностранному гражданину) до 01.03.2022.

Указанная норма была введена Федеральным законом от 26.03.2022 № 67-ФЗ и распространяется на правоотношения, возникшие с 01.01.2022.

Таким образом, с 01.01.2022, в частности при прощении иностранной организацией задолженности по приобретенному праву требования к российской организации, возникающий при прощении, доход не учитывается для целей налогообложения прибыли. Порядок определения налоговой базы при уступке (переуступке) права требования определен в ст. 279 НК РФ. Именно им следует руководствоваться для понимания того, о каких правах требования идет речь в пп. 21.5 п. 1 ст. 251 НК РФ.

3. Судебная практика

Контролируемые иностранные компании

Апелляционное определение Мурманского областного суда от 12.05.2022 по делу № 33а-1232-2022, 2а-4770-2021

Лицо правомерно привлечено к ответственности за непредставление уведомления о КИК, поскольку им не доказано прекращение деятельности иностранной организации или его выхода из состава участников

Физическое лицо привлечено к ответственности за непредставление уведомления о КИК. Обжалуя решение налогового органа, истец отметил, что информировал налоговый орган о прекращении деятельности иностранной организации. Также им подан запрос в налоговый орган по месту регистрации КИК по факту прекращения деятельности юридического лица, ответа на который не последовало.

Суды двух инстанций признали решение налогового органа правомерным, отметив, что контролирующим лицом не представлены доказательства прекращения деятельности иностранной организации или его выхода из состава участников, соответствующее уведомление о прекращении участия также не представлялось.

Фактическое право на доход

Решение Арбитражного суда Свердловской области от 06.05.2022 по делу № [A60-5355/2022](#) ООО «Агрокомплекс «Горноуральский»

Доходы в виде суммы процентных платежей, выплаченной кипрской взаимозависимой компании по договору займа, облагаются налогом по ставке 20% ввиду отсутствия у иностранной компании фактического права на доход, поскольку управление кипрской компанией осуществлялось участниками холдинга; на момент возврата займа иностранной компанией не уплачивались налоги, банковский счет был закрыт; денежные средства за предъявленные к оплате вексели, которые были переданы в счет возврата займа и процентов, не поступали в адрес кипрской компании

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 18.05.2022 по делу № [A40-258255/2020](#) АО «Морской акционерный банк»

Кипрская компания не имела фактического права на получение по займу процентов, поскольку ее основным кредитором являлась материнская компания, от финансовой поддержки которой она зависела; процентные доходы нивелировались процентными расходами, налогообложение компании минимально; компания имела ограничение по распоряжению доходом, так как большую часть обязана была передать своим кредиторам; ее деятельность на

территории РФ осуществляли и контролировали сотрудники аффилированной с заемщиком компании; объем привлеченного финансирования превышал объем размещенных займов; компания не осуществляла самостоятельной предпринимательской деятельности, сопряженной с рисками

Банк привлекал финансирование от различных компаний. В результате сделок по уступке права требования по соответствующим договорам его кредитором стала кипрская компания, которой банк позднее выплатил проценты. При этом банком, как налоговым агентом, не был удержан и перечислен налог у источника в РФ на основании СоИДН между РФ и Кипром. Налоговый орган доначислил соответствующий налог, в связи с чем банк обратился в суд. Суды поддержали решение налогового органа, указав, что кипрская компания не имела фактического права на доход с учетом следующих обстоятельств:

- основным ее кредитором являлась материнская компания, расположенная на БВО;
- деятельность кипрской компании была связана исключительно с инвестированием в компании, расположенные на территории РФ;
- источником инвестирования служили заемные денежные средства;
- процентные доходы нивелировались процентными расходами;
- налоговое обременение указанной компании было минимальным;
- кипрская компания имела ограничение по распоряжению доходом, так как большую его часть обязана была передать своим кредиторам;
- от имени кипрской компании действовали лица, аффилированные с банком и иными компаниями группы, конечный контроль над которой осуществлялся одним лицом;
- кипрская компания не вела самостоятельной предпринимательской деятельности, сопряженной с рисками;
- в примечаниях к финансовой отчетности по стандартам МСФО было указано, что кипрская компания зависит от постоянной финансовой поддержки своей материнской компании, без которой имелись бы существенные сомнения в ее способности продолжать деятельность (материнская компания заявила о намерении продолжать оказывать такую финансовую помощь, чтобы компания могла продолжать свою деятельность и выполнять обязательства по мере их появления);
- объем привлеченного финансирования превышал объем размещенных по договорам займов денежных средств;

- указанный компанией в качестве контактного номер телефона принадлежал российской организации, аффилированной с банком;
- всю деятельность кипрской компании на территории РФ осуществляли и контролировали сотрудники данной аффилированной с банком организации.

Международное налогообложение процентов и роялти

Постановление четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.04.2022 по делу № [A66-9749/2021](#) АО «Галерея вкусов»

Доходы от отчуждения прав на объекты интеллектуальной собственности, полученные резидентом Болгарии, не подлежат налогообложению в РФ на основании п. 2 ст. 309 НК РФ

Российская компания выплатила резиденту Болгарии доход за дизайнерские работы, выполненные в отношении различных брендов (торговых знаков, средств индивидуализации). Налог у источника удержан не был. Налоговый орган признал выплаченное вознаграждение доходом от использования в РФ прав на объекты интеллектуальной собственности и начислил налог у источника в РФ.

Суд первой инстанции признал решение налогового органа неправомерным. Условия договора предполагали полное отчуждение прав, созданных в результате работ, а не их временную передачу в пользование. Соответственно, на данные правоотношения распространяются положения п. 2 ст. 309 НК РФ, в соответствии с которым доходы, полученные иностранной организацией от продажи имущественных прав, не приводящие к образованию постоянного представительства, не облагаются налогом у источника выплаты.

Суд апелляционной инстанции поддержал выводы нижестоящего суда, отклонив доводы налогового органа о том, что перечень доходов от источников в РФ в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ не является исчерпывающим. Как отметил суд, из решения инспекции следует, что обществу вменено необложение налогом дохода, указанного в пп. 4 п. 1 ст. 309 НК РФ, в связи с чем претензии представляются необоснованными.

Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 28.04.2022 г. по делу № [А40-282473/21](#) САО «ВСК»

Налоговый агент вправе требовать, чтобы иностранная компания в качестве возмещения убытков вернула уплаченную им за счет собственных средств сумму налога у источника в РФ

По решению суда общество выплатило литовской компании сумму страхового возмещения и неустойки, которая подлежала налогообложению у источника выплаты по ставке 20% в соответствии с пп. 3, 9 п. 1 ст. 309 НК РФ. Общество исполнило обязанность по уплате налога за счет собственных средств, обратившись впоследствии в суд за взысканием с иностранной компании уплаченной суммы в качестве возмещения убытков.

Суд признал правомерным требования общества, отметив, что исполнение налоговым агентом обязанности заключается в совершении действий по перечислению налогов в бюджет от своего имени и за счет тех денежных средств, которые им были удержаны из сумм выплат налогоплательщику. Действующее законодательство о налогах и сборах не предусматривает отчуждения налоговым агентом своего имущества в бюджет во исполнение налоговых обязательств налогоплательщика – иностранной организации.

Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении

Решение Арбитражного суда Удмуртской республики от 12.05.2022 г. по делу № [А71-7014/2021](#) ООО «Байконур»

Прощение долга иностранной организации образует доход у источника в РФ в соответствии с п. 3 ст. 309 НК РФ

Общество предоставило взаимозависимой кенийской компании заем, оформив в банке паспорт сделки, поскольку на тот момент валютным законодательством предусматривалась такая обязанность. В дальнейшем общество не предоставляло в банк информацию о продлении сроков займа и не переоформляло паспорт сделки, в связи с чем он был закрыт банком в одностороннем порядке.

Суд пришел к выводу, что фактически имело место финансирование иностранной организации путем освобождения ее от задолженности. Судом отмечено, что в соответствии с п. 2 ст. 811, ст. 813 ГК РФ наряду с выдачей займов формами финансирования должника являются, в частности, невостребованность займа со

стороны контролирующего лица в разумный срок по истечении срока, на который он предоставлялся, отказ от реализации права на досрочное истребование займа, предусмотренного договором или законом, или подписание дополнительного соглашения о продлении срока его возврата. Поскольку на момент рассмотрения дела заемные средства обществу не возвращены, а также отсутствуют доказательства расторжения им договора и взыскания задолженности, общество осуществило финансирование кенийской компании, что образует доход у источника в РФ, облагаемый по ставке 20%.

Подпишитесь на бесплатную рассылку других аналитических материалов, отправив заявку по адресу: info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru