



ДАЙДЖЕСТ
НОВОСТЕЙ В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ № 87¹
Январь 2023 г.

1. <u>Новости международного налогообложения</u>	4
<i>ОЭСР опубликовала техническое руководство по имплементации правил о глобальном минимальном налоге в рамках Pillar II</i>	4
<i>Россия включена Европейским союзом в «черный список» юрисдикций, не оказывающих содействие по налоговым делам</i>	4
<i>Европейский парламент принял резолюцию об одобрении инициативы Европейской комиссии по противодействию использованию фиктивных компаний</i>	4
<i>Всемирный Банк опубликовал финальный отчет о стратегии государств при имплементации подходов в рамках Pillar II</i>	4
<i>Верховный суд Дании рассмотрел дела, в которых применялась концепция бенефициарного собственника</i>	5
2. <u>Письма Минфина и ФНС России</u>	5
<u>Контролируемые иностранные компании</u>	5
<i>Согласно п. 3 ст. 25.15 НК РФ прибыль КИК учитывается при определении налоговой базы у налогоплательщика – контролирующего лица в доле его участия в КИК на дату принятия решения о распределении прибыли, принятого в календарном году, следующем за налоговым периодом по соответствующему налогу для него, на который приходится дата окончания финансового года в соответствии с личным законом этой КИК</i>	5
<u>Налоговое резидентство физических лиц</u>	6
<i>Налоговым резидентом РФ признается лицо, фактически находящееся в Российской Федерации не менее 183 календарных дней в течение 12 следующих подряд месяцев. Статус физического лица определяется на каждую дату получения им дохода, исходя из фактического времени пребывания в РФ, а окончательный статус – по итогам налогового периода</i>	6
<i>Срок действия студенческой визы, выданной физическому лицу иностранным государством, не учитывается при определении количества дней его пребывания на территории РФ и налогового статуса</i>	6
<u>Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности</u>	6
<i>Российская организация – учредитель кипрской и ирландской компаний, выступающая от имени указанных компаний-работодателей и выполняющая их обязательство по выплате заработной платы работникам при увольнении таковых, признается налоговым агентом, обязана начислить и уплатить и уплатить страховые взносы с выплат в пользу упомянутых застрахованных лиц</i>	6
<u>Зачет иностранных налогов</u>	6

¹ В дайджест включены наиболее интересные письма Минфина и ФНС России, судебные акты, а также новости международного налогообложения за период с 1 по 31 января 2023 г.

<i>Зачет уплаченного за рубежом налога возможен только за налоговый период, в котором были учтены доходы в целях налогообложения прибыли в РФ. Зачет налога в ином периоде НК РФ не предусмотрен.....</i>	<i>6</i>
<u>Возврат налогов, излишне удержанных у источника.....</u>	<u>6</u>
<i>Возврат ранее удержанного налога на прибыль по выплаченным иностранной организации доходам в связи с применением ставки 5% в рамках СоИДН между РФ и Кипром осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 78 НК РФ, при условии представления документов, указанных в п. 2 ст. 312 НК РФ.</i>	<i>6</i>
<u>Налогообложение международных перевозок.....</u>	<u>7</u>
<i>В соответствии с п. 1 ст. 8 СоИДН полученная из РФ прибыль турецкого предприятия от эксплуатации морских судов в международных перевозках подлежит налогообложению в Турции. Она также может облагаться налогом в РФ в соответствии с российским законодательством, но взимаемый в России налог с такой прибыли должен уменьшаться на 50%.....</i>	<i>7</i>
<u>Иные вопросы международного налогообложения</u>	<u>7</u>
<i>Действие СоИДН между Российской Федерацией и Латвийской Республикой приостановлено с 26.09.2022. При этом налогообложение осуществляется в общем порядке согласно п. 1 ст. 246 и ст. 247, 309, 310 НК РФ</i>	<i>7</i>
<i>В соответствии со ст. 19 СоИДН с США и ст. 13 СоИДН с Ирландией доходы, получаемые американской или ирландской организацией от продажи воздушных судов, не подлежат налогообложению в РФ при условии представления указанными иностранными организациями налоговому агенту подтверждений, предусмотренных ст. 312 НК РФ</i>	<i>7</i>
<i>Доходы резидента Латвии от оказания экспедиторских услуг, не приводящих к образованию постоянного представительства в РФ в соответствии со ст. 306 НК РФ, не облагаются налогом у источника выплаты.....</i>	<i>7</i>
<i>Исключение ОАЭ из перечня офшорных территорий до введения единой ставки налога на прибыль в размере 9% (которая начнет действовать 01.01.2024) является нецелеобразным</i>	<i>7</i>
<u>3. Судебная практика</u>	<u>8</u>
<u>Налоговое резидентство юридических лиц</u>	<u>8</u>
<i>Общество не может быть признано налоговым резидентом РФ, поскольку не направило в налоговые органы соответствующее заявление о признании себя таковым, а также ввиду отсутствия у него обособленного подразделения.....</i>	<i>8</i>
<u>Международное налогообложение дивидендов</u>	<u>8</u>
<i>Увеличение уставного капитала общества за счет прибыли прошлых лет является доходом его немецкого участника в виде дивидендов, облагаемых налогом в соответствии с положениями СоИДН</i>	<i>8</i>
<i>Общество неправомерно применило ставку 5% к доходу французской компании в виде дивидендов, не подтвердив наличие необходимых условий для этого, а именно не представив документы, которые подтверждали бы обложение французской компании налогом на прибыль в соответствии с режимом общего права и освобождение от уплаты налога из расчета таких дивидендов. Применение ставки 5% также невозможно в отношении косвенных участников выплачивающей организации.....</i>	<i>9</i>
<u>Международное налогообложение процентов и роялти</u>	<u>10</u>
<i>Плата бельгийской компании денежных средств за отсрочку платежа по договору купли-продажи является доходом от источников в РФ в виде процентов, облагаемых налогом в соответствии с СоИДН по ставке 10%</i>	<i>10</i>
<i>Платежи, произведенные по лицензионному соглашению в адрес чешской компании, облагаются налогом у источника в РФ по ставке 10% в соответствии со ст. 12 СоИДН</i>	<i>11</i>

Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента..... 11

Налоговый агент, исполнивший за счет собственных средств обязанность по уплате налога с доходов иностранной организации от источников в РФ, может взыскать с нее сумму налога в связи с неосновательным обогащением..... 11

Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении.....12

Доход кипрских компаний от продажи акций обществу облагается налогом по ставке 20% в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ, поскольку сделка по их приобретению совершена с целью скрытой выплаты доходов за рубеж в адрес технических компаний, используемых для минимизации налогов в интересах конечных бенефициаров..... 12

Иные вопросы международного налогообложения13

Безвозмездная выплата денежных средств иностранной компании представляет собой выплату части капитала общества, облагаемого налогом у источника в РФ в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ..... 13

1. Новости международного налогообложения

ОЭСР [опубликовала](#) техническое руководство по имплементации правил о глобальном минимальном налоге в рамках Pillar II

Техническое руководство, адресованное правительствам государств, должно оказывать помощь в процессе имплементации правил о глобальном минимальном налоге. Кроме того, документ направлен на внесение правовой определенности для многонациональных корпораций, которые, ориентируясь на него, смогут прогнозировать дальнейшее развитие законодательства.

Руководство рассматривает вопросы взаимодействия правил глобального дохода от низкооблагаемых налогом нематериальных активов, действующих в США (Global Intangible Low-Taxed Income, или GILTI), и правил GloBE о конструкции правил о квалифицированных национальных дополнительных налогах (Qualified Domestic Minimum Top-up Taxes), а также об общих аспектах правил GloBE и особенностях их имплементации.

Россия [включена](#) Европейским союзом в «черный список» юрисдикций, не оказывающих содействие по налоговым делам

Европейский парламент [принял](#) резолюцию об одобрении инициативы Европейской комиссии по противодействию использованию фиктивных компаний

Принятая резолюция направлена на противодействие получению налоговых преимуществ компаниями, не проявляющими деловой активности или ведущими минимальную экономическую деятельность.

Предлагаемая система «фильтрации» для юридических лиц, инкорпорированных в ЕС, устанавливает ряд критериев, таких как наличие доходов, персонала и помещений, что свидетельствует о достаточном экономическом существе (economic substance). Юридические лица, которые не продемонстрируют наличия экономического существа, будут квалифицированы в качестве фиктивных компаний и, если не смогут опровергнуть это с помощью дополнительных доказательств, касающихся коммерческого неналогового обоснования существования юридического лица, лишатся права на использование любых налоговых преимуществ, предоставляемых соглашениями об избежании двойного налогообложения или директивами ЕС.

Всемирный Банк [опубликовал](#) финальный отчет о стратегии государств при имплементации подходов в рамках Pillar II

Всемирный банк в своем отчете привел несколько возможных вариантов стратегии государств при подготовке к реформе международного налогообложения:

- не вносить никаких изменений в законодательство, что не рекомендуется;
- провести подготовку 1-го уровня: ввести квалифицированные национальные правила минимального дополнительного налога (Qualified Domestic

Minimum Top Up Tax), а при необходимости дать оценку существующим налоговым льготам;

- провести подготовку 2-го уровня: ввести правила о вменении доходов (Income Inclusion Rule) и о недостаточно облагаемых налогом платежах (Undertaxed Payments Rule) с учетом отсрочки для вступления в силу Undertaxed Payments Rule;
- провести подготовку 3-го уровня: более широко реформировать корпоративное налогообложение, включая изменение налоговых ставок и адаптацию налоговых льгот к правилам GloBE.

Кроме того, отчет содержит примеры лучшей практики стран, имплементирующих GloBE: Канады, государств – членов Евросоюза, Великобритании, Швейцарии, США и др.

Верховный суд Дании рассмотрел дела, в которых применялась концепция бенефициарного собственника

Верховный суд Дании рассмотрел спор о применении концепции бенефициарного собственника. Компания, инкорпорированная в Дании, выплатила дивиденды материнской компании, инкорпорированной на Кипре (в стране, являющейся членом ЕС) в 2005 и 2006 годах. В дальнейшем средства были переданы компаниям, учрежденным вне Евросоюза.

Налоговая администрация сочла, что в данном случае датская компания должна была удержать налог у источника, поскольку материнская компания не выступала бенефициарным собственником дохода. Вопреки этому датская компания действовала небрежно.

Верховный суд Дании пришел к выводу, что компания должна была удержать налог у источника в 2005 (а не в 2006) году, поскольку материнская компания не являлась бенефициарным собственником. При этом Верховный суд указал, что пени, начисленные с момента неуплаты налога до 2023 года, в два раза превышают сумму доначисленного налога, что не соответствует принципу справедливости. В связи с этим законодателю необходимо разработать механизм, отвечающий критерию справедливости.

2. Письма Минфина и ФНС России

Контролируемые иностранные компании

Письмо Минфина России от 07.12.2022 № 03-12-11/2/119892

Согласно п. 3 ст. 25.15 НК РФ прибыль КИК учитывается при определении налоговой базы у налогоплательщика – контролирующего лица в доле его участия в КИК на дату принятия решения о распределении прибыли, принятого в календарном году, следующем за налоговым периодом по соответствующему налогу для него, на который приходится дата окончания финансового года в соответствии с личным законом этой КИК

Налоговое резидентство физических лиц

Письмо Минфина России от 12.12.2022 № 03-04-06/121458

Налоговым резидентом РФ признается лицо, фактически находящееся в Российской Федерации не менее 183 календарных дней в течение 12 следующих подряд месяцев. Статус физического лица определяется на каждую дату получения им дохода, исходя из фактического времени пребывания в РФ, а окончательный статус – по итогам налогового периода.

Письмо Минфина России от 01.12.2022 № 03-04-05/117677

Срок действия студенческой визы, выданной физическому лицу иностранным государством, не учитывается при определении количества дней его пребывания на территории РФ и налогового статуса

Налогообложение доходов физических лиц от международной трудовой деятельности

Письмо Минфина России от 23.11.2022 № 03-04-06/114565

Российская организация – учредитель кипрской и ирландской компаний, выступающая от имени указанных компаний-работодателей и выполняющая их обязательство по выплате заработной платы работникам при увольнении таковых, признается налоговым агентом, обязана начислить и уплатить и уплатить страховые взносы с выплат в пользу упомянутых застрахованных лиц.

Зачет иностранных налогов

Письмо Минфина России от 28.12.2022 № 03-03-06/1/129017

Зачет уплаченного за рубежом налога возможен только за налоговый период, в котором были учтены доходы в целях налогообложения прибыли в РФ. Зачет налога в ином периоде НК РФ не предусмотрен

Возврат налогов, излишне удержанных у источника

Письмо Минфина России от 13.12.2022 № 03-08-05/122122

Возврат ранее удержанного налога на прибыль по выплаченным иностранной организации доходам в связи с применением ставки 5% в рамках СоИДН между РФ и Кипром осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 78 НК РФ, при условии представления документов, указанных в п. 2 ст. 312 НК РФ.

Налогообложение международных перевозок

Письма Минфина России от 01.12.2022 № 03-08-05/117777 и от 25.11.2022 № 03-08-05/115494

В соответствии с п. 1 ст. 8 СоИДН полученная из РФ прибыль турецкого предприятия от эксплуатации морских судов в международных перевозках подлежит налогообложению в Турции. Она также может облагаться налогом в РФ в соответствии с российским законодательством, но взимаемый в России налог с такой прибыли должен уменьшаться на 50%

Иные вопросы международного налогообложения

Письмо Минфина России от 27.12.2022 № 03-08-05/128285

Действие СоИДН между Российской Федерацией и Латвийской Республикой приостановлено с 26.09.2022. При этом налогообложение осуществляется в общем порядке согласно п. 1 ст. 246 и ст. 247, 309, 310 НК РФ

Письмо Минфина России от 14.12.2022 № 03-07-08/122557

В соответствии со ст. 19 СоИДН с США и ст. 13 СоИДН с Ирландией доходы, получаемые американской или ирландской организацией от продажи воздушных судов, не подлежат налогообложению в РФ при условии представления указанными иностранными организациями налоговому агенту подтверждений, предусмотренных ст. 312 НК РФ

Письмо Минфина России от 14.12.2022 № 03-08-05/122745

Доходы резидента Латвии от оказания экспедиторских услуг, не приводящих к образованию постоянного представительства в РФ в соответствии со ст. 306 НК РФ, не облагаются налогом у источника выплаты

Письмо Минфина России от 29.11.2022 № 03-08-05/116603

Исключение ОАЭ из перечня офшорных территорий до введения единой ставки налога на прибыль в размере 9% (которая начнет действовать 01.01.2024) является нецелеобразным

3. Судебная практика

Налоговое резидентство юридических лиц

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 31.01.2023 по делу № [А40-161441/2021](#) ООО «Добробут»

Общество не может быть признано налоговым резидентом РФ, поскольку не направило в налоговые органы соответствующее заявление о признании себя таковым, а также ввиду отсутствия у него обособленного подразделения

Общество направило в адрес инспекции заявление по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 07.11.2017 № ММВ-7-17/837. Данная форма заявления предусмотрена для выполнения нормы пп. 16 п. 1 ст. 32 НК РФ, а не нормы п. 8 ст. 246.2 НК РФ. Следовательно, налогоплательщиком не соблюдена обязательная процедура – направление заявления о признании себя налоговым резидентом РФ. Кроме того, у иностранной организации отсутствует обособленное подразделение, наличие которого необходимо для добровольного признания ее налоговым резидентом. Суды апелляционной и кассационной инстанций поддержали решение суда первой инстанции и оставили жалобы без удовлетворения.

Международное налогообложение дивидендов

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 23.01.2023 по делу № [А40-272044/2022](#) ООО «Совкомбанк Страхование Жизни»

Увеличение уставного капитала общества за счет прибыли прошлых лет является доходом его немецкого участника в виде дивидендов, облагаемых налогом в соответствии с положениями СоИДН

Участники общества – резиденты ФРГ приняли решение об увеличении уставного капитала за счет прибыли прошлых лет, в результате чего произошло увеличение номинальной стоимости доли. При этом общество не удерживало налог.

Налоговый орган привлек общество к ответственности и доначислил налог по причине невыполнения обязанности по удержанию налога с дохода в виде дивидендов, полученного иностранными компаниями-участниками. Общество обжаловало решение налогового органа в суде.

Суд поддержал решение налогового органа, полагая, что увеличение уставного капитала образует налогооблагаемый доход. В соответствии с п. 28 Комментариев к п. 3 ст. 10 МК ОЭСР платежи, рассматриваемые в качестве дивидендов, могут включать не только распределение прибыли по решению ежегодного собрания акционеров, но и денежные суммы или дополнительные выплаты в форме акций, премии, прибыль от ликвидации общества, а также скрытое распределение прибыли. Такие платежи могут выплачиваться из текущей прибыли, а также из резервов, в том числе из прибыли прошлых лет.

Решением об увеличении капитала участники общества распорядились нераспределенной прибылью прошлых лет, что привело к увеличению номинальной стоимости доли каждого из них. Таким образом, соответствующее

увеличение квалифицируется в качестве дивидендов, а не иного дохода, как полагало общество. Поскольку к одному из участников применима пониженная ставка налога согласно п. 1 ст. 10 СоИДН с ФРГ, налоговый орган правомерно применил к соответствующей части дохода ставку 5%. Ставка налога, примененная ко второму участнику общества, составила 15%.

Довод общества об освобождении дохода от налогообложения на основании пп. 15 п. 1 ст. 251 НК РФ судом отклонен, поскольку данная норма неприменима к иностранным организациям.

Решение Арбитражного суда города Москвы от 27.01.2023 по делу № [А40-133176/2022](#) АО «Данон Россия»

Общество неправоммерно применило ставку 5% к доходу французской компании в виде дивидендов, не подтвердив наличие необходимых условий для этого, а именно не представив документы, которые подтверждали бы обложение французской компании налогом на прибыль в соответствии с режимом общего права и освобождение от уплаты налога из расчета таких дивидендов. Применение ставки 5% также невозможно в отношении косвенных участников выплачивающей организации

Общество осуществляло выплаты дивидендов в адрес своего кипрского участника, в отношении которого фактическое право на доход принадлежало его косвенному участнику – французской компании. При выплате дивидендов общество применило ставку 5% в соответствии с пп. «а» п. 2 ст. 10 СоИДН с Францией. Кроме того, оно осуществляло выплаты в адрес французской компании по внутригрупповым услугам.

Налоговый орган переквалифицировал доход французской компании по внутригрупповым услугам в доход в виде дивидендов. К доходам французской компании в виде дивидендов в рамках «сквозного подхода», а также к переквалифицированным дивидендам была применена ставка 10% согласно пп. «б» п. 2 ст. 10 СоИДН.

Общество обжаловало в суде отказ налогового органа в применении ставки 5%. Суд пришел к выводу, что обществом не выполнены условия для применения данной ставки. В силу п. 2 ст. 10 СоИДН ставка 5% применяется, если фактическим получателем является:

- компания, которая инвестировала в компанию, выплачивающую дивиденды в размере не менее 500 тыс. французских франков или эквивалентную сумму в другой валюте;
- компания, доход которой подлежит обложению налогом на прибыль в соответствии с режимом общего права, предусмотренным налоговым законодательством Договаривающегося государства, чьим резидентом она является, и которая освобождается от уплаты налога из расчета этих дивидендов.

По итогам консультации между компетентными органами РФ и Франции была достигнута договоренность о том, что в отношении Франции второе условие считается соблюденным, если на такой доход распространяется режим налогообложения материнской и дочерней компаний.

Данный режим считается применимым при выполнении следующих условий:

- акции, прямо принадлежащие материнской компании, управление которыми она осуществляет самостоятельно или через доверительного управляющего, зарегистрированы или размещены в учреждении, установленном властями;
- материнской компании принадлежит не менее 5% капитала компании-эмитента в целях применения режима налогообложения материнской и дочерней компаний (соблюдение данного критерия минимального владения оценивается на дату выплаты дохода, полученного в результате такого владения);
- ценные бумаги (акции) находятся во владении в течение двух лет (данное условие применяется к акциям, представляющим не менее 5% капитала компании-эмитента, включая размещенные по подписке и иным образом в зависимости от ситуации);
- весь доход от ценных бумаг (акций) освобожден от налогообложения с первого года владения указанными ценными бумагами, но данное освобождение перестает применяться в случае невыполнения минимального двухлетнего периода владения.

Таким образом, режим налогообложения материнской и дочерней компаний применяется только к случаям прямого участия иностранной компании. Обществом не представлено документов, подтверждающих обложение французской компании налогом на прибыль в соответствии с режимом общего права и освобождение от уплаты налога из расчета этих дивидендов, а также подтверждение прямого участия французской компании. В этой связи применение налоговым органом ставки 10% является правомерным.

Международное налогообложение процентов и роялти

Решения Арбитражного суда Смоленской области от 27.12.2022 по делу № [A62-6222/2022](#) ООО «Миртранс» и от 26.12.2022 по делу № [A62-3696/2022](#) ООО «Мирпек»

Плата бельгийской компании денежных средств за отсрочку платежа по договору купли-продажи является доходом от источников в РФ в виде процентов, облагаемых налогом в соответствии с СоИДН по ставке 10%

Общество заключило с бельгийской компанией договор на приобретение транспортных средств, условиями которого предусмотрены отсрочка платежа и проценты по ней. При выплате средств в адрес бельгийской компании общество также уплатило соответствующие проценты, не удержав при этом налог.

Налоговый орган доначислил налог по ставке 10% в соответствии с п. 2 ст. 11 СоИДН с Бельгией. Суд согласился с его доводами, отметив, что отношения сторон по отсрочке или рассрочке платежа регулируются положениями о коммерческом кредите (ст. 823 ГК РФ), следовательно, такой доход возникает из долгового обязательства и является процентом, облагаемым у источника в РФ.

Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 24.01.2023 по делу № [А33-32890/2021](#) ООО «Сиб Инжиниринг»

Платежи, произведенные по лицензионному соглашению в адрес чешской компании, облагаются налогом у источника в РФ по ставке 10% в соответствии со ст. 12 СоИДН

Общество произвело выплату в адрес чешской компании по лицензионному договору, не удержав налог у источника в РФ. Налоговый орган доначислил обществу налог. Поскольку в ходе проведения контрольных мероприятий проверяющие получили надлежащие документы, свидетельствующие о регистрации контрагента в Чехии и подтверждающие его фактическое право на доход, была применена ставка 10%.

Оспаривая решение налогового органа, общество заявило, что рассматриваемое соглашение имеет признаки смешанного договора (лицензионного и агентского), так как предусматривает возможность дальнейшей перепродажи ПО. Кроме того, доход иностранной компании относится к постоянному представительству в РФ, в связи с чем налог не подлежит удержанию.

Суд отклонил довод общества, установив, что соглашение имеет все признаки лицензионного договора. При этом оно не содержит условий, необходимых для квалификации в качестве агентского договора – указания на юридические или фактические действия, которые агент обязуется совершить в интересах принципала.

Аргумент об относимости дохода к постоянному представительству также был отклонен, поскольку перед выплатой дохода иностранная компания не уведомила налогового агента об относимости дохода к постоянному представительству и не представила документы, предусмотренные п. 1 ст. 307 НК РФ.

Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента

Определение Верховного суда РФ от 23.01.2023 по делу № [А40-148303/21-171-1153](#) ООО «БАНК КОРПОРАТИВНОГО ФИНАНСИРОВАНИЯ»

Налоговый агент, исполнивший за счет собственных средств обязанность по уплате налога с доходов иностранной организации от источников в РФ, может взыскать с нее сумму налога в связи с неосновательным обогащением

Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.01.2023 по делу № [A40-6299/2022](#) АО «Рольф»

Доход кипрских компаний от продажи акций обществу облагается налогом по ставке 20% в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ, поскольку сделка по их приобретению совершена с целью скрытой выплаты доходов за рубеж в адрес технических компаний, используемых для минимизации налогов в интересах конечных бенефициаров

Общество выкупило акции российской компании у двух кипрских компаний, которые на момент сделки являлись ее участниками. Впоследствии компания, акции которой были приобретены, присоединилась к обществу.

Налоговый орган счел совершенную сделку лишенной экономического смысла, направленной на вывод денежных средств в адрес иностранных технических компаний и доначислил обществу налог у источника в РФ по ставке 20% в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ.

Общество обжаловало решение налогового органа в суде, аргументировав наличие экономического смысла в сделке ее совершением в целях концентрации активов на уровне общества для наиболее эффективного их использования. Кроме того, сделка соответствовала рыночному уровню.

Суд признал доводы общества необоснованными, исходя из следующего:

- получившие доход кипрские компании являлись единственными участниками реорганизуемых российских компаний, следовательно, группа не претерпела существенных изменений в части структуры акционерного капитала;
- общество и раньше осуществляло реорганизацию применительно к иным российским компаниям, причем сразу путем присоединения без предварительного выкупа присоединяемого актива. Довод о законодательной невозможности присоединения акционерного общества к обществу с ограниченной ответственностью на момент выкупа акций был отклонен судом, поскольку законодательство не запрещало реорганизацию акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью с целью его дальнейшего присоединения;
- решение вопроса о приобретении обществом акций принималось кипрскими компаниями – продавцами таковых, при этом их интересы представляли лица, получающие доход в организациях, входящих в группу компаний;
- фактически сотрудники общества участвовали в принятии управленческих решений в отношении компаний группы, в том числе кипрских компаний;
- после приобретения акций общество передало их в залог одной из кипрских компаний, что свидетельствует об ограничении его полномочий в отношении приобретенного актива;

- кипрские компании – получатели дохода обладали признаками технических компаний, поскольку их доход складывался преимущественно за счет пассивного дохода из РФ, который перенаправлялся материнской компании в виде дивидендов, а также на инвестиционную деятельность путем вклада в аффилированные организации и приобретения акций дочерних компаний. Штат сотрудников компаний состоит из лиц, занимавших руководящие должности в других компаниях группы. Объем операционных расходов незначителен. Фактически компании несли административные расходы, обусловленные формальным выполнением требований страны инкорпорации, что позволило создать видимость существования действующей компании.

Также суд принял во внимание обвинительное заключение в отношении фактического владельца и руководителя общества о наличии преступного умысла на многократное совершение валютных операций по незаконному переводу денежных средств в особо крупном размере на банковский счет нерезидента с представлением кредитной организации документов, содержащих заведомо недостоверные сведения об основаниях, а также о целях и назначении перевода.

Довод общества о необходимости квалифицировать доход в качестве дохода от продажи акций в соответствии с СоИДН с Кипром был отклонен. По мнению суда, СоИДН в принципе не могло быть применено в связи с направленностью действий сторон на уход от налогообложения.

Иные вопросы международного налогообложения

Определение Второго арбитражного апелляционного суда от 17.01.2023 по делу № [A82-15839/2021](#) ООО «Аурат ВВ»

Безвозмездная выплата денежных средств иностранной компании представляет собой выплату части капитала общества, облагаемого налогом у источника в РФ в соответствии с пп. 10 п. 1 ст. 309 НК РФ

Общество выплатило на безвозмездной основе доход в адрес иностранной компании, не удержав налог у источника в РФ. Налоговый орган счел, что выплата представляла собой пассивный доход, который подлежит обложению налогом в РФ согласно п. 1 ст. 309 НК РФ.

Суд признал решение налогового органа правомерным, отметив, что в отношении дохода в виде дивидендов, процентов, роялти и аналогичных выплат, не связанного с ведением иностранной организацией деятельности в РФ (совершением операций по продаже товаров (работ, услуг), имущественных прав), российская налоговая юрисдикция по общему правилу распространяется на все доходы, экономическим источником возникновения которых является территория государства.

На налоговом органе лежит бремя доказывания следующих условий: возможности отнесения произведенных выплат к категории пассивного дохода и связи дохода с территорией РФ. Поскольку имела место безвозмездная передача денежных средств в рамках формального документооборота, данный доход иностранной компании подлежал обложению налогом у источника выплаты.

В ходе производства в суде кассационной инстанции суд поддержал доводы предыдущих инстанций, но направил дело на новое рассмотрение, отменив решение апелляционного суда ввиду выявления нарушений процессуального характера.

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

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru