



## ДАЙДЖЕСТ НОВОСТЕЙ

### В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ № 89<sup>1</sup>

Март 2023 г.

#### **1. Новости международного налогообложения ..... 4**

Министерство иностранных дел и Министерство финансов Российской Федерации выступили с предложением приостановить действие СоИДН с недружественными странами ..... 4

Правительство Канады подготовило законопроект о создании федерального реестра бенефициарных владельцев..... 4

Британские Виргинские острова обновили законодательство об экономическом существе (economic substance) ..... 4

28.03.2023 вступили в силу правила об обязательном раскрытии информации о трансграничных операциях (Mandatory disclosure rules) в Великобритании..... 4

Европейская комиссия планирует установить в качестве критерия отнесения юрисдикции к числу тех, которые не оказывают содействия по налоговым делам, отсутствие реестра бенефициарных владельцев..... 4

В Италии начато расследование в отношении обложения НДС бесплатного членства на цифровой платформе в обмен на пользовательскую информацию..... 4

#### **2. Письма Минфина и ФНС России ..... 5**

##### **Подтверждение налогового резидентства..... 5**

Для подтверждения постоянного местонахождения налогоплательщика в иностранном государстве могут использоваться документы, выданные его компетентными органами по форме, установленной законодательством этого государства ..... 5

В отсутствие технической возможности воспользоваться информационными справочниками факт постоянного местонахождения иностранного банка в государстве, с которым заключено СоИДН, подтверждается в общеустановленном порядке. Также можно предоставить российским налоговым агентам информацию о включении их контрагентами – получателями доходов иностранного банка в рассматриваемые справочники, например в форме распечаток из этих справочников..... 6

##### **Налоговое резидентство физических лиц..... 6**

Физлица, имевшие по состоянию на 30.09.2022 постоянное место жительства в ЛНР, признаются в 2022 году налоговыми резидентами РФ в случае представления ими заявления в налоговый орган по месту своего жительства. Они также освобождаются от НДФЛ в отношении доходов, полученных в 2022 году от юридических и (или) физических лиц, при условии уплаты с них налога в соответствии с законодательством данной территории.. 6

##### **Международное налогообложение дивидендов ..... 6**

В целях применения нулевой ставки в отношении полученных дивидендов истечение срока владения у акционера (участника) действующей реорганизованной иностранной организации в соответствии с пп. 1 п. 3 ст. 284 НК РФ не прерывается ..... 6

##### **Международное налогообложение процентов и роялти..... 6**

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

При выплате процентов в соответствии с п. 1.3 Разъяснения Банка России от 20.05.2022 № 6-ОР положения пп. 8 п. 2 ст. 310 НК РФ не применяются по причине невыполнения установленных нормой условий, так как российские организации – должники перечисляют проценты по облигациям непосредственно их владельцам либо депозитария для последующего перечисления владельцам, то есть проценты не выплачиваются иностранным организациям, осуществившим выпуск таких обращающихся облигаций..... 6

#### Налогообложение международных перевозок.....7

Доход турецкой организации от эксплуатации морских судов в международных перевозках подлежит налогообложению в РФ по ставке 5%, а доход от международных перевозок, осуществляемых с помощью воздушного судна или дорожного транспортного средства, на территории РФ налогообложению не подлежит. .... 7

Доход белорусской организации от оказания российской организации услуг по авиаперевозке по маршруту «Вьетнам – г. Москва» в соответствии со ст. 8 СоИДН между РФ и Беларусью облагается налогом только в Беларуси ..... 7

#### Иные вопросы международного налогообложения .....7

Доход от использования лицензий, получаемых лицом с постоянным местопребыванием в США, которое имеет на них фактическое право, облагается налогом только в США..... 7

Налоговое законодательство не предусматривает включения срока владения налогоплательщиками депозитарными расписками в срок владения акциями, полученными в результате погашения (конвертации) депозитарных расписок, в целях применения п. 17.2 ст. 217 и п. 1 ст.284.2 НК РФ ..... 8

### **3. Судебная практика ..... 8**

#### Контролируемые иностранные компании ..... 8

Штраф за несвоевременное представление уведомления о КИК подлежит снижению, поскольку имели место обстоятельства, смягчающие ответственность ..... 8

#### Фактическое право на доход..... 8

Общество неправоммерно применило освобождение от налогообложения при выплате мальтийским компаниям дохода от аренды морских судов, поскольку иностранные компании являлись «техническими» и не имели права претендовать на льготы, предусмотренные СоИДН с Мальтой..... 8

Налоговый орган отказал в возврате излишне удержанного налога у источника в РФ, поскольку российская компания неправоммерно применила «сквозной подход» к дивидендам кипрской компании, полученным ею в качестве возврата займа..... 10

#### Подтверждение налогового резидентства..... 10

Налоговый орган правоммерно доначислил налог у источника в РФ на доход резидента Гонконга в виде процентов, поскольку налоговый агент не располагал документами, которые подтверждали бы налоговый статус иностранной компании и были выданы компетентным в отношении СоИДН органом. При этом, как указали суды апелляционной и кассационной инстанций, невручение обществу расчета пеней в качестве приложения к решению или акту проверки не является основанием для признания решения недействительным..... 10

#### Международное налогообложение дивидендов ..... 11

Доход чешской компании в виде сверхпредельных процентов по контролируемой задолженности, перекалфицированных в дивиденды, подлежит налогообложению в РФ по ставке 10% ..... 11

#### Международное налогообложение процентов и роялти ..... 11

Выплата дохода кипрской компании по задолженности, приобретенной в порядке уступки права требования по договору займа, в части, относимой к выплате процентов, облагается налогом на прибыль по ставке 15%..... 11

Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента.....12

*В удовлетворении требований о взыскании неосновательного обогащения в виде сумм удержанного у источника в РФ налога отказано, поскольку истцом не доказан факт наличия денежной задолженности со стороны ответчика..... 12*

Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении.....13

*Прощение долга иностранной организации образует доход у источника в РФ в соответствии с п. 3 ст. 309 НК РФ..... 13*

## **1. Новости международного налогообложения**

*Министерство иностранных дел и Министерство финансов Российской Федерации выступили с предложением приостановить действие СоИДН с недружественными странами*

*Правительство Канады подготовило законопроект о создании федерального реестра бенефициарных владельцев*

Целью создания реестра бенефициарных владельцев заявлено противодействие легализации денежных средств, уклонению от налогообложения и размытию налоговой базы. Планируется, что реестр будет включать сведения о бенефициарных владельцах федеральных корпораций, а также информацию из реестров провинций Канады. Предполагается, что реестр будет бесплатным и публично доступным.

*Британские Виргинские острова обновили законодательство об экономическом существе (economic substance)*

Изменения законодательства согласуются с ранее принятыми поправками в законодательство о конечных бенефициарах и уточняют спорные ситуации. Например, дополнительно указывается, что отсутствие у компании дохода само по себе не означает отсутствия ведения ею деятельности. Уточнены особенности применения правил налогового резидентства в ситуациях, когда лицо может быть налоговым резидентом в юрисдикции, отличной от Британских Виргинских островов, и что будет принято налоговыми органами в качестве доказательства налогового резидентства за границей. Кроме того, указывается, что правила об экономическом существе применяются к партнерствам без образования юридического лица.

*28.03.2023 вступили в силу правила об обязательном раскрытии информации о трансграничных операциях (Mandatory disclosure rules) в Великобритании*

*Европейская комиссия планирует установить в качестве критерия отнесения юрисдикции к числу тех, которые не оказывают содействия по налоговым делам, отсутствие реестра бенефициарных владельцев*

*В Италии начато расследование в отношении обложения НДС бесплатного членства на цифровой платформе в обмен на пользовательскую информацию*

Миланский магистрат начал расследование в отношении компании Meta<sup>2</sup>. Проверка касается необходимости уплаты НДС в размере 870 млн евро, а основной

---

<sup>2</sup> Компания «Мета Платформс, Инк.» признана в РФ экстремистской организацией / социальные сети Facebook и Instagram в России запрещены.

вопрос заключается в том, является ли бартерной налогооблагаемой операцией предоставление бесплатного членства на платформах компании Meta в обмен на пользовательскую информацию.

## **2. Письма Минфина и ФНС России**

### ***Подтверждение налогового резидентства***

#### **Письмо Минфина России от 07.02.2023 № 03-08-05/9528**

*Для подтверждения постоянного местонахождения налогоплательщика в иностранном государстве могут использоваться документы, выданные его компетентными органами по форме, установленной законодательством этого государства*

Такие документы могут рассматриваться как должное подтверждение российскими налоговыми агентами и налоговыми органами в случае, если помимо прочего содержат:

- наименование налогоплательщика;
- подпись уполномоченного должностного лица компетентного органа иностранного государства;
- период действия (может быть не указан);
- наименование соглашения об избежании двойного налогообложения (может быть не указано);
- указание на то, что данное лицо является резидентом или лицом с постоянным местом пребывания в данной юрисдикции.

Сертификат резидентства должен быть заверен компетентным органом иностранного государства, в полномочия которого, в частности, входят:

- выдача и заверение сертификата и (или) назначение уполномоченного должным образом представителя, ответственного за выдачу и заверение соответствующего сертификата;
- регулирование процедуры и способа выдачи сертификата (на бумажном носителе или в электронном виде).

При наличии указания на конкретный период, в рамках которого подтверждается статус налогоплательщика как налогового резидента соответствующего государства, данный документ считается подтверждающим налоговое резидентство налогоплательщика в течение всего обозначенного периода. Если документ не содержит информации о периоде, за который подтверждается статус налогоплательщика, таковым считается календарный год, в котором документ был выдан.

## **Письмо Минфина России от 09.03.2023 № 03-08-05/19507**

*В отсутствие технической возможности воспользоваться информационными справочниками факт постоянного местонахождения иностранного банка в государстве, с которым заключено СоИДН, подтверждается в общеустановленном порядке. Также можно предоставить российским налоговым агентам информацию о включении их контрагентами – получателями доходов иностранного банка в рассматриваемые справочники, например в форме распечаток из этих справочников*

### ***Налоговое резидентство физических лиц***

## **Письмо Минфина России от 17.01.2023 № 03-04-06/2760**

*Физлица, имевшие по состоянию на 30.09.2022 постоянное место жительства в ЛНР, признаются в 2022 году налоговыми резидентами РФ в случае представления ими заявления в налоговый орган по месту своего жительства. Они также освобождаются от НДФЛ в отношении доходов, полученных в 2022 году от юридических и (или) физических лиц, при условии уплаты с них налога в соответствии с законодательством данной территории*

### ***Международное налогообложение дивидендов***

## **Письмо Минфина России от 02.03.2023 № 03-03-06/1/17848**

*В целях применения нулевой ставки в отношении полученных дивидендов истечение срока владения у акционера (участника) действующей реорганизованной иностранной организации в соответствии с пп. 1 п. 3 ст. 284 НК РФ не прерывается*

Если после реорганизации такая организация выплачивает дивиденды и на дату принятия решения об их выплате налогоплательщик – получатель дивидендов соответствует требованиям пп. 1 п. 3 ст. 284 НК РФ, к полученным дивидендам применяется ставка налога на прибыль в размере 0%.

### ***Международное налогообложение процентов и роялти***

## **Письмо Минфина России от 09.02.2023 № 03-08-05/10747**

*При выплате процентов в соответствии с п. 1.3 Разъяснения Банка России от 20.05.2022 № 6-ОР положения пп. 8 п. 2 ст. 310 НК РФ не применяются по причине невыполнения установленных нормой условий, так как российские организации – должники перечисляют проценты по облигациям непосредственно их владельцам либо депозитарию для последующего перечисления владельцам, то есть проценты не выплачиваются иностранным организациям, осуществившим выпуск таких обращающихся облигаций*

На основании положений п. 1.3 Разъяснения обязательства российских организаций перед иностранной организацией, выпустившей облигации, исполняются путем перечисления выплат по ним напрямую владельцам таковых либо депозитарию для последующего их перечисления владельцам.

Освобождение налогового агента от обязанностей по исчислению и удержанию налога на прибыль организаций действует в соответствии с пп. 8 п. 2 ст. 310 НК РФ в отношении процентных доходов, выплачиваемых иностранной организации по долговым обязательствам, которые возникли в связи с размещением такими иностранными организациями обращающихся облигаций. При этом данное освобождение неприменимо к выплатам процентов в порядке, определенном п. 1.3 Разъяснений, поскольку выплата производится держателям облигаций (депозитарию), а не эмитенту.

### ***Налогообложение международных перевозок***

#### **Письмо Минфина России от 15.02.2023 № 03-08-09/12565**

*Доход турецкой организации от эксплуатации морских судов в международных перевозках подлежит налогообложению в РФ по ставке 5%, а доход от международных перевозок, осуществляемых с помощью воздушного судна или дорожного транспортного средства, на территории РФ налогообложению не подлежит.*

#### **Письмо Минфина России от 06.02.2023 № 03-07-13/1/9162**

*Доход белорусской организации от оказания российской организации услуг по авиаперевозке по маршруту «Вьетнам – г. Москва» в соответствии со ст. 8 СоИДН между РФ и Беларусью облагается налогом только в Беларуси*

### ***Иные вопросы международного налогообложения***

#### **Письмо Минфина России от 20.02.2023 № 03-07-08/14292**

*Доход от использования лицензий, получаемых лицом с постоянным местопребыванием в США, которое имеет на них фактическое право, облагается налогом только в США*

Согласно п. 1 ст. 12 СоИДН между США и РФ доходы от лицензий, получаемые лицом с постоянным местопребыванием в одном договаривающемся государстве, которое имеет на них фактическое право, облагаются налогом только в этом государстве. Вместе с тем доходы от источников в РФ от использования в РФ прав на объекты интеллектуальной собственности, выплачиваемые иностранной организации – резиденту США, не подлежат обложению налогом на прибыль в РФ при представлении подтверждений, установленных п. 1 ст. 312 НК РФ.

## **Письмо Минфина России от 21.02.2023 № 03-04-06/15054**

*Налоговое законодательство не предусматривает включения срока владения налогоплательщиками депозитарными расписками в срок владения акциями, полученными в результате погашения (конвертации) депозитарных расписок, в целях применения п. 17.2 ст. 217 и п. 1 ст. 284.2 НК РФ*

### **3. Судебная практика**

#### **Контролируемые иностранные компании**

#### **Решение Арбитражного суда г. Москвы от 14.03.2023 по делу № [А40-253664/2022](#) ГУП «МЦМС»**

*Штраф за несвоевременное представление уведомления о КИК подлежит снижению, поскольку имели место обстоятельства, смягчающие ответственность*

Контролирующее лицо было привлечено к ответственности за представление уведомления о КИК за 2021 год с нарушением срока. По итогам рассмотрения материалов проверки инспекция снизила штраф в два раза (до 1 500 000 рублей). Полагая, что налоговым органом не учтены иные обстоятельства, снижающие степень ответственности, которые дополнительно снижают штраф, лицо обратилось в суд.

Суд отметил следующее. Налоговым органом не учтено, что ГУП находится в стадии ликвидации и штат сотрудников, ответственных за представление уведомления, был сокращен. Кроме того, период просрочки составил 4 дня и не привел к негативным для бюджета последствиям. Списание средств в целях уплаты штрафных санкций привело бы к необходимости значительного секвестирования бюджета, сформированного для обеспечения минимальных потребностей ГУП на период ликвидации.

С учетом этих обстоятельств суд счел допустимым уменьшение штрафа до 100 000 рублей.

#### **Фактическое право на доход**

#### **Решение Арбитражного суда Ростовской области от 21.02.2023 по делу № [А53-21297/2022](#) ООО «ДонСиЛайн»**

*Общество неправоммерно применило освобождение от налогообложения при выплате мальтийским компаниям дохода от аренды морских судов, поскольку иностранные компании являлись «техническими» и не имели права претендовать на льготы, предусмотренные СоИДН с Мальтой*

Общество платило мальтийским компаниям за аренду морских судов в 2016–2017 годах. Изначально оно удерживало налог с доходов от аренды судов для рейсов, в которых одним из пунктов назначения или отправления являлась Российская Федерация.



Далее в связи со вступлением в силу СоИДН с Мальтой общество подало уточненные декларации за II и III кварталы 2016 года с уменьшенной суммой налога к уплате. В отношении более поздних периодов налог не удерживался.

По итогам проведения налоговой проверки инспекция пришла к выводу о неправомерном применении налоговых льгот в соответствии с СоИДН, поскольку мальтийские компании являлись «техническими», обладали ограниченными полномочиями и действовали в интересах иного лица.

Суд признал правомерным решение налогового органа, сочтя доказанным участие общества в согласованной с иностранными контрагентами схеме уклонения от налогообложения:

- 1) строительство судов осуществлялось в Турции, финансирование строительства судов – голландским офисом банка, бенефициаром которого является гражданин Турции;
- 2) компании регистрировались на территории Мальты с целью использования налоговых и иных преференций в отношении зарегистрированных судов, действующих на территории данной юрисдикции;
- 3) мальтийские компании не вели реальной хозяйственной деятельности, не несли каких-либо расходов, кроме расходов в виде амортизации судов. Единственным источником дохода являлись платежи с территории РФ. Уставный капитал иностранных компаний был минимальным;
- 4) полученный доход, хотя и отражен в финансовой отчетности, не формирует налоговую базу иностранной компании, налог с такой деятельности не уплачивается. Соответствующие платежи перенаправлялись взаимозависимым компаниям на погашение займов группы по кредитам, полученным на постройку судов компании;
- 5) наличие на балансе в 2016 году судов использовалось для обеспечения займов группы компаний для строительства новых судов в Турции.

Общество также заявляло о процессуальных нарушениях в ходе проведения контрольных мероприятий, поскольку налоговый орган не ознакомил лицо с частью материалов налоговой проверки, полученных в рамках международного запроса от иностранного налогового органа. Суд отклонил довод общества, поскольку в соответствии с положениями СоИДН с Мальтой (ст. 25) и Нидерландами (ст. 27) любая информация, полученная договаривающимся государством, считается конфиденциальной так же, как и информация, полученная в рамках внутреннего законодательства этого государства, и сообщается только лицам или органам (включая суды и административные органы), занятым оценкой или сбором, принудительным взысканием или судебным преследованием в отношении налогов либо рассмотрением апелляций, касающихся налогов, на которые распространяется Соглашение. Такие лица или органы используют информацию только для этих целей. Они могут раскрывать ее в ходе открытого судебного заседания или при принятии судебных решений.

**Определение ВС РФ об отказе в передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 07.03.2023 по делу № [A27-19778/2021](#) ПАО «Высочайший»**

*Налоговый орган отказал в возврате излишне удержанного налога у источника в РФ, поскольку российская компания неправомерно применила «сквозной подход» к дивидендам кипрской компании, полученным ею в качестве возврата займа*

Общество предоставляло дочерней кипрской компании займы, за счет которых последняя выкупила часть его акций. Получаемые от общества дивиденды направлялись обратно в форме возврата займа. При распределении дивидендов депозитарием удерживался налог в РФ по ставке 15%. В дальнейшем общество обратилось за возвратом излишне удержанного налога, считая себя фактическим получателем дивидендов кипрской компании, облагаемых в РФ налогом по ставке 0%. Однако ему было отказано в возврате из-за того, что оно неверно определило налоговый орган, который вправе осуществить возврат налога на прибыль, удержанный депозитарием в качестве налогового агента.

Возврат налога должен осуществляться налоговым агентом путем подачи уточненного расчета, который в данном случае отсутствовал. Кроме того, в проверяемый период 2017–2018 годов налоговое законодательство позволяло облагать выплаченные дивиденды налогом на прибыль по ставке 0% только тогда, когда иностранной компанией заявителю возвращались именно дивиденды, а не проценты. Общество обжаловало данное решение в суде.

Суд признал обоснованным право общества на защиту в судебном порядке в отсутствие действий налогового агента по обращению в налоговый орган, но в то же время отклонил довод налогоплательщика о том, что отсутствие правовой регламентации в проверяемый период не лишает возможности применения нулевой ставки по дивидендам. Использование правил «сквозного подхода» представляет собой налоговую льготу, распространявшуюся в проверяемый период только на дивиденды, и общество не вправе по своему усмотрению расширять круг лиц, для которых данная льгота предусмотрена. Следовательно, получение процентов для применения ст. 312 НК РФ не может считаться получением дивидендов. Апелляционный и кассационный суды поддержали решение предыдущей инстанции.

***Подтверждение налогового резидентства***

**Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 23.03.2023 по делу № [A60-19423/2022](#) АО «Оптима»**

*Налоговый орган правомерно доначислил налог у источника в РФ на доход резидента Гонконга в виде процентов, поскольку налоговый агент не располагал документами, которые подтверждали бы налоговый статус иностранной компании и были выданы компетентным в отношении СоИДН органом. При этом, как указали суды апелляционной и кассационной инстанций, невручение*

*обществу расчета пеней в качестве приложения к решению или акту проверки не является основанием для признания решения недействительным*

### ***Международное налогообложение дивидендов***

**Постановление суда Северо-Западного округа от 01.03.2023 по делу № [А56-50604/2022](#) ООО МКК «Выручай деньги»**

*Доход чешской компании в виде сверхпредельных процентов по контролируемой задолженности, переквалифицированных в дивиденды, подлежит налогообложению в РФ по ставке 10%*

Общество имело непогашенную задолженность по займу перед чешской взаимозависимой компанией. При выплате обществом процентов в адрес иностранной компании, сверхпредельные проценты, самостоятельно им исчисленные и квалифицированные в качестве дивидендов, не облагались налогом у источника в РФ.

Налоговый орган доначислил налог у источника по ставке 10%, поскольку данный режим предусмотрен СоИДН. Суд поддержал решение налогового органа, отметив следующее. В соответствии с п. 1 ст. 10 СоИДН дивиденды, выплачиваемые резидентом одного договаривающегося государства резиденту другого договаривающегося государства, могут облагаться налогом в этом другом государстве. В силу п. 2 ст. 10 СоИДН такие дивиденды могут также облагаться налогом в государстве резидентства компании, выплачивающей их, но при наличии фактического права на дивиденды взимаемый таким образом налог не будет превышать 10% от общей суммы таковых.

Смысл приведенной нормы в том, что государство, налоговым резидентом которого является получатель дивидендов, обладает неограниченным правом на взимание налога с этого вида доходов. Одновременно данная норма сохраняет возможность взимания налога в РФ как в государстве источника дохода, ограничивая максимальный размер применяемой налоговой ставки. При этом участники указанных операций не вправе по своему усмотрению выбирать, в каком из государств уплачивать налог.

Апелляционный и кассационный суды полностью поддержали позицию суда первой инстанции, добавив, что отсутствие умысла на совершение налогового правонарушения не может являться обстоятельством, смягчающим ответственность за совершение налогового правонарушения.

### ***Международное налогообложение процентов и роялти***

**Решение Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 08.03.2023 по делу № [А56-109132/2022](#) АО «Арзамасский машиностроительный завод»**

*Выплата дохода кипрской компании по задолженности, приобретенной в порядке уступки права требования по договору займа, в части, относимой к выплате процентов, облагается налогом на прибыль по ставке 15%*

Общество имело перед российской компанией непогашенную задолженность по договору займа, которая включала обязательство по выплате основной суммы долга и процентов. В результате цепочки сделок соответствующая задолженность была переуступлена кипрской компании. При погашении задолженности перед кипрской компанией общество не удерживало налог у источника, полагая, что для иностранной компании такой доход экономически является не процентами, а доходом от погашения приобретенного права требования, который облагается налогом только при превышении суммы вознаграждения затрат по приобретению такого права.

Налоговый орган не согласился с подобной квалификацией и признал выплаты, относящиеся к процентам, процентным доходом кипрской компании, облагаемым налогом по ставке 15%.

Суд поддержал решение налогового органа, отметив, что смена кредитора в обязательстве при уступке прав требования иностранной компании не меняет само существо обязательства: оно по-прежнему остается заемным. Таким образом, доход иностранной компании экономически является процентами. Довод общества о необходимости определения налоговой базы в соответствии со ст. 279 НК РФ в качестве дохода от погашения права требования также был отклонен. Согласно ст. 247 НК РФ данный порядок применим только к определению налоговой базы иностранных компаний, осуществляющих деятельность через постоянное представительство в РФ. В иных же случаях применяется ст. 309 НК РФ, которая не предусматривает учет затрат для дохода в виде процентов.

### ***Применение гражданско-правовых инструментов защиты интересов налогового агента***

**Решение Арбитражного суда Поволжского округа от 28.03.2023 по делу № [А65-17892/2022](#) ООО «РТ-Информ» против ОДО «Интермех»**

*В удовлетворении требований о взыскании неосновательного обогащения в виде сумм удержанного у источника в РФ налога отказано, поскольку истцом не доказан факт наличия денежной задолженности со стороны ответчика*

Российская компания (истец) осуществляла выплаты в адрес белорусской компании (ответчика) по лицензионному соглашению без удержания налога у источника в РФ. По итогам выставленного налоговым органом требования представить пояснения по поводу неудержания налога у источника выплаты истец уплатил в бюджет налог с доходов иностранной компании от источников в РФ, а затем обратился в суд с требованием о взыскании с ответчика суммы неосновательного обогащения.

Суд отказал в удовлетворении заявленных требований, исходя из следующего. Обязательства в связи с неосновательным обогащением возникают при одновременном наличии трех условий:

- доказанности факта приобретения или сбережения имущества;
- приобретения или сбережения имущества за счет другого лица;

- отсутствия правовых оснований неосновательного обогащения (приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет другого лица не основано ни на законе, ни на сделке).

Согласно п. 1 ст. 11 СоИДН доходы от авторских прав и лицензий, возникающие в одном договариваемом государстве и выплачиваемые лицу с постоянным местопребыванием в другом договариваемом государстве, могут облагаться налогом в этом другом государстве. В то же время пунктом 2 ст. 11 Соглашения предусмотрено, что такие доходы могут облагаться налогом в РФ, но, если получатель фактически имеет на них право, взимаемый таким образом налог не может превышать 10% от валовой суммы доходов от авторских прав и лицензий.

Из системного прочтения норм пунктов 1 и 2 ст. 11 Соглашения следует, что доход может облагаться налогом либо в Республике Беларусь, либо в РФ. Таким образом, в налогообложении допускается вариативность, а значит, возможен и выбор сторонами страны уплаты налога.

При заключении лицензионных договоров стороны имели возможность определить последовательность действий по оплате налога на прибыль, то есть истец не мог не знать об обязательствах оплаты налога лицом, выплачивающим доход иностранной организации. Следовательно, истец и ответчик правомерно согласовали в договорах, что полученный доход будет облагаться налогом на прибыль в Республике Беларусь. В таком случае неосновательное обогащение в виде сумм удержанного налога отсутствует.

Обязанность по оплате налога на прибыль была исполнена ответчиком на территории Республики Беларусь.

Кассационный суд полностью поддержал решения нижестоящих судов.

### ***Иные способы борьбы с неуплатой налогов в международном налогообложении***

**Определение ВС РФ об отказе в передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.03.2023 по делу по делу № [A71-7014/2021](#) 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 такая обязанность предусматривалась валютным законодательством. В дальнейшем общество не представляло 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 в рассматриваемом случае фактически имело место финансирование иностранной организации путем освобождения от задолженности. Суд отметил, 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 периода, на который он предоставлялся; отказ от реализации права на досрочное истребование займа, предусмотренного договором или законом; подписание дополнительного соглашения о продлении срока его возврата. На момент рассмотрения дела заемные средства обществу не возвращены, а также в отсутствие доказательств расторжения договора и взыскания задолженности общество осуществило финансирование кенийской компании, что образует доход у источника в РФ, облагаемый по ставке 20%.

Вышестоящие суды отклонили жалобы общества, поддержав решение суда предыдущей инстанции.

**Подпишитесь на бесплатную рассылку других аналитических материалов, отправив заявку по адресу: [info@schekinlaw.ru](mailto:info@schekinlaw.ru)**

**Архив дайджестов находится на сайте [www.schekinlaw.ru](http://www.schekinlaw.ru)**