

TAX ALERT

28 мая 2015 года

Вниманию сотрудников юридических и финансовых служб.

Государственная Дума РФ в третьем чтении приняла законопроект, вносящий изменения в правила КИК, а также в порядок проведения симметричных корректировок для целей ТЦО.

26 мая 2015 года Государственной Думой РФ в третьем чтении принят [Законопроект № 714002-6¹ \(далее – Законопроект\)](#), которым вносятся значительные изменения в правила налогообложения контролируемых иностранных компаний (КИК), а также в раздел V.1 НК РФ в части порядка проведения симметричных корректировок для целей трансфертного ценообразования (ТЦО).

- I. Законопроект содержит масштабные поправки во введенные с 01.01.2015 в НК РФ правила о КИК, налоговом резидентстве иностранных организаций, а также гарантии проведения объявленной ранее амнистии капиталов.**

Определение контролирующего лица иностранной компании.

Законопроект вносит поправки, позволяющие не признавать лицо контролирующим иностранную организацию, если его участие в ней реализовано через прямое и (или) косвенное участие в одной или нескольких публичных компаниях, являющихся российскими организациями.

Законопроект также устанавливает общее правило, согласно которому учредитель (основатель) структуры без образования юридического лица считается лицом, контролирующим эту структуру. При этом учредителя (основателя) иностранной структуры без образования юридического лица предлагается не признавать контролирующим лицом, если в отношении него одновременно соблюдаются все следующие условия:

¹ Законопроект № 714002-6 «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и статью 3 Федерального закона «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и доходов иностранных организаций)».

- 1) такое лицо не вправе получать (требовать получения) прямо или косвенно прибыль (доход) этой структуры и осуществлять контроль над такой структурой;
- 2) такое лицо не вправе распоряжаться прибылью (доходом) этой структуры или ее частью;
- 3) имущество передано этой структуре на условиях безотзывности.

Перечисленные выше критерии будут применяться лишь в случае, если учредитель (основатель) иностранной структуры без образования юридического лица также не сохраняет за собой право получить любое из прав, перечисленных выше.

Иное лицо, помимо учредителя (основателя) иностранной структуры без образования юридического лица, может быть признано контролирующим лицом такой структуры, если оно осуществляет контроль над ней, и в отношении этого лица выполняется хотя бы одно из следующих условий:

- 1) такое лицо имеет фактическое право на доход (его часть), получаемый такой структурой;
- 2) такое лицо вправе распоряжаться имуществом такой структуры;
- 3) такое лицо вправе получить имущество такой структуры в случае ее прекращения (ликвидации, расторжения договора).

Освобождение прибыли КИК.

Прибыль КИК может освобождаться от налогообложения, если КИК является активной иностранной компанией, активной иностранной холдинговой компанией или активной иностранной субхолдинговой компанией. При этом в положения ст. 25.13¹ НК РФ вводятся определения иностранной холдинговой и иностранной субхолдинговой компании, а также порядок признания иностранных компаний активными в зависимости от показателя доли пассивных доходов, получаемых иностранной организацией, в общей сумме ее доходов за финансовый год.

Порядок учета прибыли КИК при налогообложении.

Законопроект уточняет вопрос о расчете прибыли КИК, вводя прямую норму об исключении из прибыли КИК доходов в виде дивидендов, источником выплаты которых являются российские организации, если контролирующее лицо КИК имеет фактическое право на такие доходы с учетом положений ст. 312 НК РФ.

Налогообложение НДФЛ дохода в виде имущества, полученного контролирующим лицом при ликвидации КИК.

Законопроектом дополнена ст. 217 НК РФ, которая теперь позволяет освободить от налогообложения НДФЛ доходы контролирующего лица (за исключением денежных средств) в виде стоимости имущества (имущественных прав), полученного при ликвидации КИК, при одновременном соблюдении следующих условий:

- 1) налогоплательщик представил в налоговый орган одновременно с налоговой декларацией составленное в произвольной форме заявление об освобождении таких доходов от налогообложения;
- 2) процедура ликвидации (прекращения) иностранной организации (иностранной структуры без образования юридического лица) завершена до 01.01.2017.

Порядок признания иностранной организации налоговым резидентом РФ.

Законопроектом вводятся поправки в ст. 246² НК РФ в части оснований и порядка признания иностранной организации налоговым резидентом РФ.

Из критериев признания территории РФ в качестве места управления иностранной организацией исключено условие о месте проведения большинства заседаний совета директоров. Факультативные условия «принудительного» признания иностранной организации налоговым резидентом РФ, установленные в п. 5 ст. 246.2 НК РФ (ведение бухгалтерского или управленческого учета организации, ведение делопроизводства организации, оперативное управление персоналом), Законопроект предлагает принимать во внимание лишь при «конфликте» резидентства.

Также, в частности, Законопроектом уточнен порядок самостоятельного признания иностранной организации себя налоговым резидентом РФ. В отличие от текущей редакции ст. 246² НК РФ, поправки позволяют признать себя налоговыми резидентами иностранным организациям, зарегистрированным в юрисдикциях, с которыми у РФ не заключены международные соглашения об избежании двойного налогообложения.

Помимо этого, Законопроект также разъясняет уже успевший стать спорным вопрос о необходимости иметь обособленное подразделение на территории РФ иностранной организации для признания себя налоговым резидентом РФ. Законопроектом предусмотрено, что иностранная организация обязана обеспечить наличие в обособленном подразделении документов, служащих основанием для исчисления и уплаты соответствующих налогов. Таким образом, из поправок следует необходимость создания обособленного подразделения для самостоятельного признания иностранной организации себя налоговым резидентом РФ.

Амнистия капиталов.

Законопроектом в НК РФ вводятся инструменты, предоставляющие гарантии лицам, оформившим специальную декларацию в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В частности, Законопроект позволяет не признавать реализацией передачу имущества, указанного в специальной декларации, номинальным владельцем его фактическому владельцу. Получение имущества его фактическим владельцем от номинального владельца исключается из налогооблагаемых доходов.

Специальная декларация, содержащиеся в ней сведения и прилагаемые документы:

- не могут быть основанием для проведения камеральной или выездной налоговой проверки;
- при рассмотрении материалов налоговой проверки не могут использоваться в качестве доказательств;
- признаются налоговой тайной.

II. Нововведения в части изменения правил симметричных корректировок касаются:

- **установления правил проведения налогоплательщиками самостоятельных симметричных корректировок;**
- **введения ответственности ФНС России за несвоевременное предоставление уведомления о возможности проведения симметричной корректировки.**

Правила проведения налогоплательщиками самостоятельных симметричных корректировок.

В настоящее время статья 105.18 НК РФ, которая посвящена симметричным корректировкам, предоставляет возможность проведения такой корректировки одной из сторон контролируемой сделки только в случае, когда в отношении другой стороны сделки со стороны ФНС России произведено доначисление налога и такое решение исполнено налогоплательщиком.

Изменения, вносимые Законопроектом в ст. 105.18 НК РФ, позволяют налогоплательщикам, являющимся другой стороной контролируемой сделки, в рамках которой его контрагентом произведена самостоятельная корректировка налога по правилам раздела V.1 НК РФ, произвести симметричную корректировку без получения дополнительных разрешений и согласований с ФНС России. Таким образом, вносимые Законопроектом изменения в ст. 105.18 НК РФ, позволяют обеим сторонам контролируемой сделки самостоятельно корректировать налоговую базу, исключая тем самым риски доначисления налогов, пеней и штрафов.

Законопроект предусматривает следующие условия для проведения другой стороной сделки самостоятельной симметричной корректировки:

- 1) его контрагент осуществил корректировку и подал соответствующую уточненную декларацию, в которой отражен налог к уплате в бюджет;
- 2) его контрагент фактически погасил недоимку в бюджет, отраженную в уточненной налоговой декларации.

Для выполнения первого требования контрагент предоставляет другой стороне сделки копию налоговой декларации с отраженной корректировкой налога. Однако новая редакция ст. 105.18 НК РФ не уточняет, какой документ может подтвердить факт

погашения заявленной в такой декларации недоимки. Такими документами могут являться платежное поручение на уплату налога и банковская выписка с расчетного счета налогоплательщика.

Если указанные выше документы не будут представлены стороной, осуществившей симметричную корректировку, абзац 2 п. 11 ст. 105.18 НК РФ обязывает такое лицо восстановить налог к уплате, заплатить пени, а также позволяет привлечь его к налоговой ответственности.

Ответственность ФНС России за несвоевременное предоставление уведомления о возможности симметричной корректировки.

Законопроект также вносит изменения в п. 5 ст. 105.18 НК РФ, который в новой редакции будет предусматривать возможность взыскания с ФНС России процентов в случаях нарушения сроков направления другой стороне сделки уведомления о возможности симметричной корректировки.

Такие проценты начисляются на всю сумму возможной симметричной корректировки и за весь срок, начиная с даты истечения срока на направление уведомления до даты исполнения данной обязанности ФНС России. При этом процентная ставка признается равной ставке рефинансирования ЦБ РФ, действующей в период начисления процентов (период нарушения срока).

Вступление Закона в силу.

Новым нормам о КИК, налоговом резидентстве и симметричных корректировках Законопроект придает обратную силу как нормам, улучшающим положение налогоплательщика. Данные нормы будут распространяться на правоотношения, возникшие с 01.01.2015.

Специалисты нашей компании готовы предоставить консультации по применению новых правил.



Денис Щекин

Управляющий партнер

«Щекин и партнеры»

Тел.: +7 (495) 984-63-01

d.schekin@schekinlaw.ru



Ольга Цохорова
Старший юрист
«Щекин и партнеры»
Тел.: +7 (495) 984-63-01
o.tsokhrova@schekinlaw.ru



Виктор Андреев
Юрист
«Щекин и партнеры»
Тел.: +7 (495) 984-63-01
v.andreev@schekinlaw.ru