



***Необходимость совершенствования
антиофшорного закона:
нерешенные вопросы***

Максим Анатольевич Ровинский

Адвокат, партнер, руководитель практики
налогового и таможенного права Юридической фирмы «ЮСТ»

05 декабря 2014 г., Москва

Основные аспекты, по которым требуются изменения в Закон №376-ФЗ от 24.11.2014

- 1) Понятие «контролирующей компании»: нечеткость формулировок, низкий порог для формального признания лица контролирующим;
- 2) Понятие «контролируемой иностранной компании»: произвольный отбор государств, резиденты которых могут быть признаны КИК, высокий критерий эффективной ставки налогообложения;
- 3) Объект налогообложения КИК: неоправданно широкий
- 4) Уведомления об участии в иностранных организациях – дополнительная обязанность.

Понятие «контролирующей компании»

1. Порог для формального признания компании «контролирующим лицом» неоправданно низкий.

Пункт 2 ст. 25.13 НК (в редакции Закона о КИК):

- 1) физическое или юридическое лицо, доля участия которого в организации составляет **более 25 процентов**;
- 2) физическое или юридическое лицо, доля участия которого в организации (для физических лиц - совместно с супругами и несовершеннолетними детьми) составляет **более 10 процентов**, если доля участия всех лиц, признаваемых налоговыми резидентами Российской Федерации, в этой организации (для физических лиц - включая супругов и несовершеннолетних детей) составляет **более 50 процентов**.

Понятие «контролирующей компании» (продолжение)

Вывод: под действие правил КИК попадают не только реально контролируемые, но и почти любые аффилированные лица.

Зарубежный опыт: установлен порог более 50 процентов (Канада, Китай, США, Финляндия, Австралия, Израиль).

Предложение: установить порог участия в капитале, при достижении которого лицо признается контролирующим, на уровне более 50 процентов.

Понятие «контролирующей компании» (продолжение)

2. Понятие «определяющее влияние» описывается нечетко.

П. 5 ст. 25.13 НК РФ: осуществлением контроля над организацией признается оказание или возможность оказывать **определяющее влияние** на решения, принимаемые такой организацией в отношении распределения полученной организацией прибыли (дохода) после налогообложения в силу прямого или косвенного участия в такой организации, участия в договоре (соглашении), предметом которого является управление этой организацией, или иных особенностей отношений между лицом и организацией и (или) иными лицами.

Термин «определяющее влияние» в Законе не раскрыт, что создает правовую неопределенность и неограниченные возможности для злоупотреблений.

Предложение: дать определение этого понятия и ограничить круг ситуаций, когда решения, принимаемые третьим лицом от имени и в интересах налогоплательщика, могут считаться «контролем».

Понятие «контролируемой компании»

1. Отбор государств, резиденты которых могут быть признаны КИК, фактически остается на усмотрение ФНС

Пп. 3 п. 7 ст. 25.13 НК РФ устанавливает, что прибыль КИК освобождается от налогообложения по правилам КИК отношении компаний:

- (1) постоянным местонахождением которых являются государства, с которыми имеется международный договор РФ по вопросам налогообложения,
- (2) которые не являются резидентами юрисдикций, включенных в перечень ФНС по принципу обеспечения обмена информацией и
- (3) к которым по итогам соответствующего налогового периода применяется ставка национального налога на прибыль (доходы) (эффективная ставка) на уровне более 75% российского налога на прибыль.

Необходимо соблюдение этих критериев одновременно => фактически предоставление освобождения резидентам тех или иных юрисдикций зависит от состава Перечня.

Предложение: ограничить критерии отбора юрисдикций твердым правилом, установленным в законе. Предусмотреть правила отложенного введения любых изменений и дополнений перечня.

Понятие «контролируемой компании» (продолжение)

2. Критерий эффективной ставки в 75 % процентов основан на очень высоких значениях.

Уровень сравнительной «эффективной», а не базовой ставки фактически вынудит налогоплательщиков свернуть присутствие и в юрисдикциях со значительным общим уровнем налогообложения, но с большими специальными льготами («participation exemption»). В таком случае возможны ответные меры в отношении российских дочерних компаний с инвестициями из соответствующих юрисдикций и, соответственно, отток иностранных инвестиций.

Предложение: установить порог эффективной ставки не выше 50 процентов от российской налоговой ставки либо ввести дополнительные критерии.

Объект налогообложения и порядок определения НБ по НП

Налогооблагаемая база включает все доходы КИК, в том числе, доходы от реализации товаров, работ, услуг («активный доход»).

Перечень доходов, установленный в п.4 ст. 309.1 НК РФ, является открытым, т.е. в него могут быть включены практически любые доходы КИК.

Предложение: исключить из числа доходов КИК, подлежащих налогообложению, доходы от **активной самостоятельной производственной деятельности**

Уведомление об участии в иностранных организациях

П. 1 ст. 25.14 НК РФ: налоговые резиденты РФ должны представлять в налоговые органы уведомление об участии не только в КИК, но и в других иностранных организациях (не являющихся КИК).

Мировая практика: требование о представлении уведомления и иных документов связано представляют только лица, являющиеся контролирующими.

Предложение: ограничить обязанность, предусмотренную п. 1 ст. 25.14 НК РФ, только кругом лиц, являющихся КИК.



НАЛОГОВЫЙ БЛОГ
Юридической фирмы
ЮСТ:

[http://yust-
tax.livejournal.com](http://yust-tax.livejournal.com)

Адрес:

119002, г. Москва
пер. Сивцев Вражек, д. 43

Контакты:

тел.: +7 (495) 795 32 72
факс: +7 (499) 241 19 48

welcome@yust.ru