

Поправки к российским налоговым соглашениям

Апрель 2020 г.

Авторы: **Ирина Дмитриева, Дарина Лозовски, Дмитрий Лапшин, Роман Кудрявцев**

В своем обращении к гражданам 25 марта 2020 г. Президент России поручил Правительству принять меры, обеспечивающие адекватное налогообложение дивидендов и процентов из российских источников, выплачиваемых в «оффшорные» юрисдикции. Эти меры направлены на обеспечение финансирования расходов, осуществленных государством в связи с COVID-19. Ниже мы обсуждаем предлагаемые поправки и их влияние.

Предлагаемые поправки

Предложение Президента касается дивидендов и процентов из российских источников, которые «выводятся» в «оффшорные» юрисдикции с использованием преимуществ российских налоговых соглашений. Правительству России было поручено пересмотреть налоговые соглашения с так называемыми «транзитными» странами (т.е., странами, через которые проводится наибольшая часть доходов и инвестиций из российских источников).¹

28 марта 2020 г. это предложение было оформлено в поручение Правительству (а) составить список соответствующих российских соглашений об избежании двойного налогообложения; и (b) принять меры либо (i) по внесению поправок в эти соглашения, устанавливающих базовую 15% ставку налога на доход у источника («НДИ») в отношении дивидендов и процентов; либо (ii) по прекращению действия соглашений. Правительство должно отчитаться о реализации этих мер к 25 декабря 2020 г.²

13 апреля 2020 г. Минфин России объявил, что уже обратился к компетентным органам Кипра, Люксембурга и Мальты с предложением внести поправки в соответствующие соглашения, устанавливающие базовую 15% ставку НДИ в отношении дивидендов и процентного дохода. В то же время Минфин отметил, что «указанные изменения не затронут процентных доходов, выплачиваемых по еврооблигационным займам, облигационным займам российских компаний, займам, предоставляемым иностранными банками», и что «соответствующие выплаты из России будут регулироваться российским налоговым законодательством».

Копия письма Минфина России от 31 марта 2020 г., адресованного Министерству Финансов Кипра, доступна на различных веб-сайтах. Согласно письму, Минфин предложил внести изменения в статьи 10 («Дивиденды») и 11 («Проценты») налогового соглашения между Россией и Кипром для установления базовой 15% ставки НДИ в отношении дивидендов и процентов. В письме также указывается, что Россия оставляет за собой право в случае разногласий в отношении предлагаемых поправок в одностороннем порядке расторгнуть российско-кипрское налоговое соглашение.

¹ Обращение Президента к гражданам России от 25 марта 2020 г. (<http://kremlin.ru/events/president/news/63061>).

² Поручения Президента Правительству от 28 марта 2020 г. (<http://kremlin.ru/events/president/news/63080>).

Как правило, для изменения соглашения необходимы подписание и ратификация соответствующего протокола в каждом из договаривающихся государств (в России – в форме принятия закона о ратификации) с последующим обменом ратификационными грамотами. Одностороннее расторжение налогового соглашения требует направления уведомления о расторжении (в России дополнительно требуется принятие закона о денонсации). Таким образом, вполне возможно, что рассматриваемые налоговые соглашения (например, российско-кипрское налоговое соглашение) будут либо изменены, либо прекращены к 1 января 2021 г.

Влияние поправок на налоговые соглашения

Какие налоговые соглашения будут затронуты?

Список налоговых соглашений, изменение которых планируется, не опубликован. Три государства, к которым уже обратился Минфин России, являются очевидными «кандидатами» (эти государства более известны как юрисдикции, в которых располагаются международные холдинговые или финансовые компании, чем как национальные юрисдикции реальных инвесторов в российскую экономику). На данный момент неизвестно, будет ли этот список расширен.

Какие льготы сохранятся после изменения соглашений?

Дивиденды. В случае внесения предлагаемых поправок положения соответствующих налоговых соглашений более не будут предусматривать снижения российского 15% НДИ. *(Для сравнения: в настоящее время, в соответствии с налоговыми соглашениями с Кипром, Люксембургом и Мальтой, при определенных условиях возможно снижение НДИ до 5%).*

Для транснациональных компаний (ТНК) и других международных групп, чьи интересы затронуты поправками, текущая ситуация может быть подходящим временем для пересмотра корпоративного и налогового планирования, а также организационных структур. В частности, при разработке стратегии могут быть рассмотрены следующие меры: устранение промежуточных компаний / структур в государствах, затронутых предлагаемыми поправками; использование «сквозного» налогообложения; перевод налогового резидентства в Россию; редомициляция в Россию (путем учреждения «международной компании» в одном из Специальных Административных Районов); упрощение структур размещения акций путем листинга российских акций (в том числе через депозитариев).

Проценты по внутригрупповым займам. В случае внесения предлагаемых поправок положения соответствующих налоговых соглашений будут предусматривать снижение российского НДИ с 20% до всего лишь 15% *(Для сравнения: в настоящее время в соответствии с налоговыми соглашениями с Кипром и Люксембургом возможно полное освобождение при соблюдении определенных условий).*

Правила тонкой капитализации (внутригрупповые займы). В случае внесения предлагаемых поправок, российский НДИ будет одинаковым для всей суммы процентов по контролируемым займам (включая любую часть процентов, перекавалифицированную в дивиденды).

Проценты по займам от иностранных банков. Пока неизвестно, как именно процентные доходы, подлежащие выплате иностранным банкам, будут защищены от предлагаемых поправок к соглашениям (как сообщил Минфин; см. выше). Обращаем внимание, что каких-либо специальных правил для киприотских банков в настоящий момент не предлагается. В любом случае любое изъятие, скорее всего, будет распространяться только на прямые займы от иностранного банка в адрес российских конечных заемщиков (т.е., не на случаи внутригруппового «зеркального» кредитования).

Проценты по еврооблигационным займам. Как сообщил Минфин, предложенные поправки не должны затрагивать еврооблигационные займы.

Действительно, российский Налоговый Кодекс освобождает российского заемщика от обязательства удерживать российский НДИ с процентов по еврооблигационным займам, при условии, что (i) еврооблигации являются «обращающимися» (т.е. торгуются на определенной фондовой бирже / в системе онлайн-торговли и / или права на них учитываются в определенной депозитарно-клиринговой организации); и (ii) эмитент является налоговым резидентом в государстве, которое имеет налоговое соглашение с Россией. Следовательно, поправки к соответствующему налоговому соглашению не

должны затрагивать еврооблигационные займы, однако данное налоговое соглашение должно оставаться в силе.

Таким образом, эмитентам еврооблигаций, учрежденным в странах, в налоговые соглашения с которыми предлагаются поправки, необходимо внимательно следить за дальнейшим развитием событий в отношении предлагаемых поправок и своевременно рассмотреть вопрос о целесообразности каких-либо структурных изменений на случай прекращения действия налогового соглашения.

Проценты по российским корпоративным облигациям. Как сообщил Минфин, предложенные поправки не должны затрагивать проценты, выплачиваемые российскими компаниями по их облигациям. Тем не менее, следует внимательно следить за развитием событий в дальнейшем.

В соответствии с российским Налоговым Кодексом правила взимания НДИ варьируются в зависимости от типа облигаций, выпущенных российскими корпорациями: (i) облигации, регулируемые иностранным законодательством – российский эмитент освобождается от обязанности удерживать НДИ при условии, что облигации являются «обращающимися» (в том же значении, которое применяется к еврооблигационным займам); (ii) обращающиеся облигации, номинированные в рублях (выпущенные в период с 1 января 2017 г. по 31 декабря 2021 г.) и облигации с ипотечным покрытием – НДИ в размере 15% (или 20% из-за противоречивости некоторых положений Налогового Кодекса); (iii) прочие облигации – НДИ в размере 20%. Примечательно, что для этих инструментов не установлено изъятий из правил тонкой капитализации (в отличие от еврооблигационных займов). Мы считаем, что для обеспечения должного изъятия в отношении предполагаемых поправок и полноценного освобождения от российского НДИ, было бы полезно изъятие для этих инструментов из правил тонкой капитализации.

Уайт энд Кейс ллк
Романов переулок, д. 4
125009 Москва
Россия

T +7 495 787 3000

В настоящем обзоре Уайт энд Кейс означает международную юридическую фирму, состоящую из Уайт энд Кейс ЛЛП, товарищества с ограниченной ответственностью, зарегистрированного в штате Нью-Йорк, Уайт энд Кейс ЛЛП, товарищества с ограниченной ответственностью, учрежденного согласно праву Англии, и всех прочих аффилированных товариществ, компаний и структур.

Настоящий обзор представляет собой краткое изложение последних изменений в российском законодательстве и не является юридической консультацией. За консультацией по конкретному вопросу следует обращаться непосредственно к юристу.

© 2020 White & Case LLP