

Налогообложение и синдицированное кредитование

Новые вызовы, новые реалии

Ирина Быховская
Партнер, Эрнст энд Янг



The better the question. The better the answer.
The better the world works.



Совершенствуя бизнес,
улучшаем мир

Налогообложение и синдицированное кредитование: Новые вызовы, новые реалии

Налоговые аспекты сделок синдицированного кредитования

Учет процентных расходов у заемщика

- Ограничения по вычету процентов
- Вопросы трансфертного ценообразования
- Вопросы тонкой капитализации

Комиссия за организацию кредита (заемщик/ кредитор)

- Квалификация комиссий
- Порядок налогового учета
- Последняя судебная практика

Налог у источника

- Применимые ставки
- Концепция бенефициарного собственника

FATCA

- Положения FATCA («FATCA riders»)

Учет процентных расходов у заемщика (1/2): ограничения на вычет процентов

Расходы в виде процентов по кредиту могут быть ограничены для целей налога на прибыль

Лимиты, установленные статьей 269 НК РФ

- ▶ Правила применяются, если сделка синдицированного кредитования является контролируемой сделкой для заемщика (например, участник синдиката является взаимозависимым лицом)
- ▶ Выборочные лимиты по статье 269 НК РФ:
 - не выше 125% ключевой ставки (с 01/01/2016)
 - не выше LIBOR/ EURIBOR + 7 п.п.
- ▶ Если проценты выше данных лимитов, могут быть применены общие правила трансфертного финансирования

Общие правила трансфертного ценообразования

Правила недостаточной капитализации

- ▶ Правила применяются, если:
 - заемщик является участником международной группы с иностранным участием
 - участник синдиката является аффилированным лицом заемщика или кредит гарантирован аффилированной компанией (см. след. слайд)

Учет процентных расходов у заемщика (2/2): правила недостаточной капитализации

Правила недостаточной капитализации

Действующая редакция

- ▶ Участником синдиката является иностранная компания, владеющая более 20% в заемщике
Возможна расширительная трактовка применительно к сестринским компаниям
- ▶ Участником синдиката является российская компания, аффилированная к указанной выше иностранной компании
- ▶ Данные компании предоставили обеспечение исполнения заемщиком обязательств по синдикату

Правила срабатывают, если отношение долга к капиталу > 3

Исключений нет!

Законопроект

(прошел первое чтение в мае, находится на доработке)

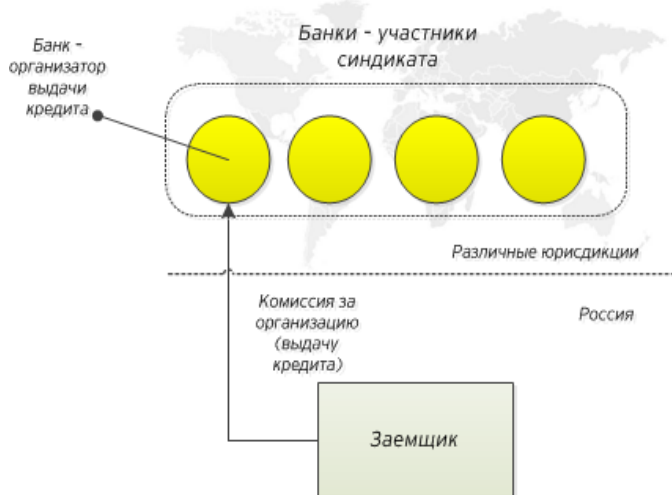
- ▶ Участником синдиката является иностранное взаимозависимое (ВЗЛ) лицо
- ▶ Участником синдиката является российская компания, являющаяся ВЗЛ указанного выше лица
- ▶ Данные компании предоставили обеспечение исполнения заемщиком обязательств по синдикату

Правила срабатывают, если отношение долга к капиталу > 3

Есть исключения (применительно к синдикату): участники синдиката – банки, не являющиеся ВЗЛ

Последствия применение правил: переквалификация (части) процентов в дивиденды для целей налогообложения

Комиссия за организацию кредита (1/2): «скрытые проценты»



Возможная квалификации комиссии

«Скрытые проценты»

Плата за услугу

На что это влияет?

- ▶ Порядок признания в целях налога на прибыль (единовременно vs. в течение срока кредита)
- ▶ Налог у источника (плата за услуги vs. плата в виде процентов)

От чего зависит квалификация?

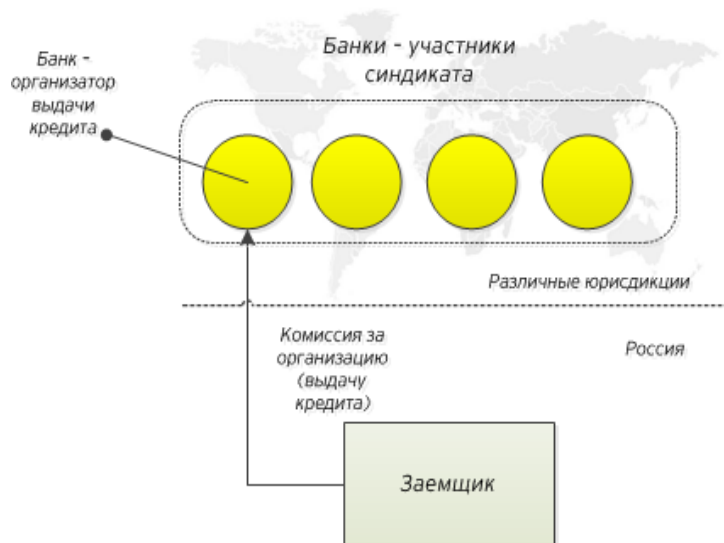
- ▶ комиссия **предусмотрена договором займа**
- ▶ комиссия определяется в **процентном отношении** сумме займа
- ▶ **регулярная** уплата комиссии
- ▶ комиссия **предназначалась банку-кредитору**

- ▶ комиссия предусмотрена **самостоятельным договором**
- ▶ комиссия **не зависит** от срока кредита
- ▶ комиссия уплачивается **единожды**
- ▶ комиссия уплачивается только **банкам-организаторам**
- ▶ комиссия **не подлежит** возврату

Решение суда в пользу налоговых органов (Постановление Арбитражного суда Московского Округа от 19 мая 2015 г. по делу № А40-100177/13)

Решение суда в пользу налогоплательщика (Постановление Арбитражного суда Московского Округа от 30 июня 2015 г. по делу № А40-65624/2014)

Комиссия за организацию кредита (2/2): вопросы НДС у организатора синдиката



Возможная квалификации комиссии для целей НДС:

Банковская операция

Небанковская операция

Как это влияет на налогообложение НДС?

- ▶ НК РФ освобождает от налогообложения НДС осуществление банками банковских операций (за исключением инкассация)
- ▶ Если взимаемая комиссия является неотъемлемой частью банковской операции по размещению денежных средств, то она не должна подлежать обложению НДС

Другие виды комиссий, которые оспаривали налоговые органы в части обложения НДС:

- ▶ Комиссия за участие в кредите (participation fee)
- ▶ Комиссия за снижение рейтинга заемщика

Налог у источника выплаты: общие моменты

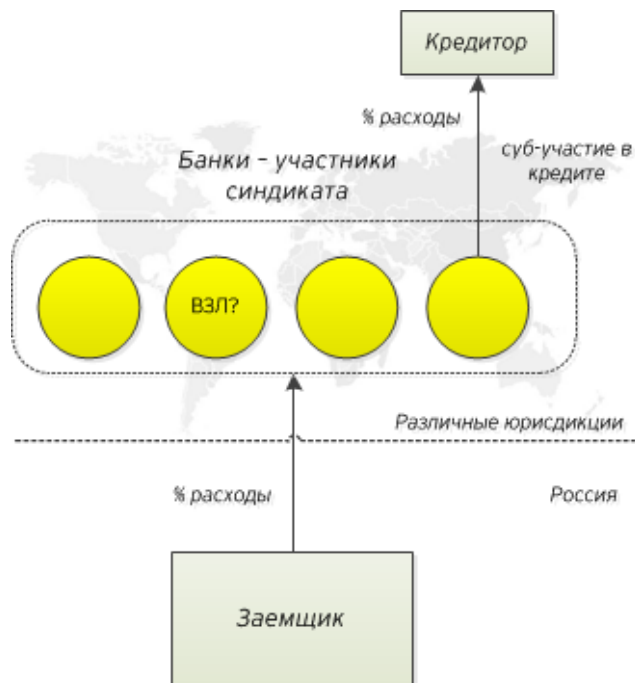
Возникновение налога у источника означает, что плательщик дохода в пользу иностранного лица должен удержать из выплаты дохода **налог**

Ставка налога у источника может быть снижена на основании применения международных соглашений (double tax treaty (DTT))

Объект налогообложения	Стандартная ставка	Ставка по DTT*
Проценты	20%	0%
Проценты, переквалифицированные в дивиденды	15%	10% (5%)
Комиссия за организацию кредита	Не является объектом налогообложения	
Комиссия, переквалифицированная в проценты	20%	0%

* Наиболее часто встречающиеся ставки налога у источника, установленные международными соглашениями

Налог у источника выплаты: условия применения международных договоров



Для того, чтобы у налогового агента (заемщика) была возможность применить положения международных соглашений должны одновременно выполняться следующие условия:

- ▶ Получатель дохода предоставил до даты выплаты дохода **сертификат налогового резидентства**
- ▶ Получатель дохода является **бенефициарным собственником дохода**

- ▶ Налоговый агент вправе запросить информацию, подтверждающую, что получатель дохода является его бенефициарным собственником

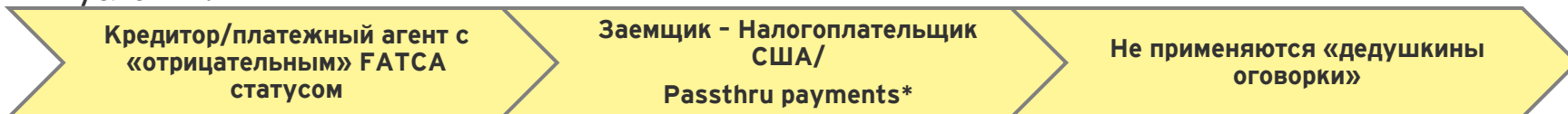
Перечень таких документов не установлен НК РФ

- ▶ Могут возникать практические трудности подтверждения бенефициарного статуса, в том числе в случаях наличия суб-участия в кредите

Синдицированное кредитование

Изменение типовых договоров для соблюдения требований FATCA

- Закон «О налогообложении иностранных счетов» (FATCA) представляет собой режим по сбору налоговой информации и удержанию 30% налога с определенных видов доходов, выплачиваемых из источников в США с 01.07.2014 года при соблюдении нижеследующих условий:



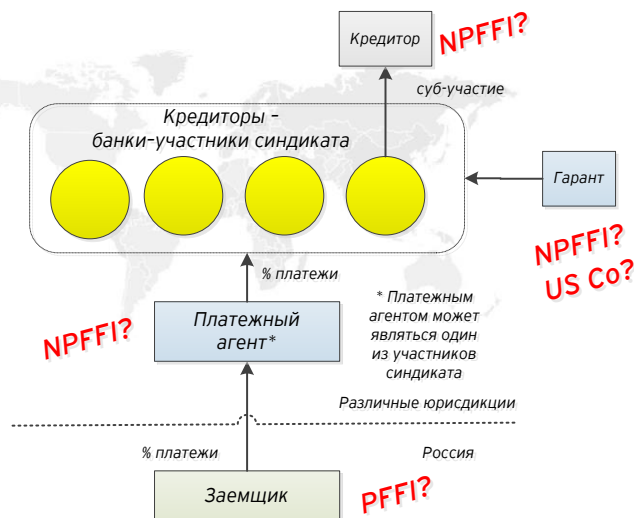
На что это влияет?

- Доработка положений кредитного договора для обеспечения соответствия требованиям FATCA (FATCA riders)
- Отсутствие необходимости увеличения платежа (gross-up) Заемщиком

«Дедушкины оговорки» применяются к договорам по предоставлению финансирования на фиксированный срок, при условии что дата подписания договора установлена до 01.07.2014, и договор устанавливает все основные положения (material terms), в соответствии с которыми выдается кредит, включая дату погашения кредита

Риск утраты защиты «дедушкиных оговорок» может возникнуть в случае внесения **существенных изменений (material modification)** в положения кредитного договора:

- изменение ставки кредита (доходности по кредиту)
- изменения сроков уплаты кредита
- изменение поручителя или залога по кредиту
- изменение характера долгового инструмента (новация)
- изменение ковенантов (бухгалтерских и финансовых)



Договор невозобновляемой кредитной линии
(условия очередных траншей согласованы до 01.07.2014)

vs.

Договор возобновляемой кредитной линии
(предоставление очередного транша после 01.07.2014)

*Согласно положениям FATCA Reg. термин "транзитные платежи" (Passthru payments) зарезервирован, при этом с 01.01.2017 в отношении таких платежей может возникать удержание FATCA-налога. Предполагается, что срок начала действия удержания по транзитным платежам будет перенесен на 01.01.2019

Ограничения по использованию данных материалов

Презентационные материалы подготовлены для использования в качестве вспомогательных визуальных пособий при обсуждении отдельных вопросов налогообложения в ходе проведения конференции по Синдицированному кредитованию 24 сентября 2015 года (далее – «Конференция»). Пользователь должен принять во внимание следующее:

- ▶ Прилагаемые материалы не могут быть использованы в отрыве от устного пояснения, данного сотрудниками ЕУ в ходе Конференции
- ▶ Прилагаемые материалы описывают отдельные вопросы налогообложения/ бухгалтерского учета вне контекста и не могут быть применены к специфическим фактическим обстоятельствам без дополнительного анализа в контексте таких обстоятельств
- ▶ Технические позиции по отдельным вопросам налогообложения/ бухгалтерского учета, описанным в прилагаемых материалах, являются отражением позиции данных специалистов на дату презентации и могут подлежать пересмотру по состоянию на более позднюю дату ввиду вступления каких-либо изменений в законодательстве или изменений в интерпретации и подходе к применению законодательства государственными органами
- ▶ Любое практическое использование данных материалов, включая цитирование, полное или частичное копирование и распространение, должно быть письменно согласовано с ЕУ. Компания ЕУ не несет ответственности за результаты несанкционированного письменного использования данных материалов.

Контакты



Ирина Быховская

Партнер налоговой практики ЕУ

Группа по оказанию услуг в области налогообложения
организациям финансового сектора

Тел.: 8 (495) 755-98-86

Email: Irina.Bykhovskaya@ru.ey.com

Спасибо за внимание!