

Налоговые вопросы при структурировании сделок M&A

Татьяна Сафонова

*Партнер, Руководитель Налоговой Практики O2 Consulting К.э.н., доцент,
советник налоговой службы I ранга*

28 ноября 2019



В настоящий момент существует высокий риск признания иностранных холдинговых компаний не имеющими фактического права на полученный доход или российскими налоговыми резидентами

Это приводит к:



- потенциальным дополнительным налогам
- серьезным репутационным рискам
- потенциальной уголовной ответственности собственника бизнеса

Понятие «фактического получателя дохода» и «look through approach», установленное НК РФ

Статья 7 п. 2 части 1 НК РФ

- **Лицом, имеющим фактическое право на доходы**, в целях настоящего Кодекса признается лицо (иностранная структура без образования юридического лица), которое в силу прямого и (или) косвенного участия в организации, контроля над организацией (иностранной структурой без образования юридического лица) либо в силу иных обстоятельств имеет право самостоятельно пользоваться и (или) распоряжаться доходом, полученным этой организацией (иностранной структурой без образования юридического лица)

Статья 312 части 2 НК РФ

- Иностранная организация, имеющая фактическое право на получение дохода, должна представить налоговому агенту, выплачивающему доход, для применения положений международных договоров Российской Федерации, подтверждение, что эта организация имеет фактическое право на получение соответствующего дохода
- В случае, если в отношении доходов, полученных в виде дивидендов (их части), иностранная организация признает отсутствие фактического права на получение указанных доходов, положения международных договоров Российской Федерации могут быть применены к иному лицу, если такое лицо прямо и (или) косвенно участвует в российской организации, выплатившей доход в виде дивидендов

Up grade концепции «look through approach» в 2019 г.

В НК РФ

- Сквозной подход будет распространяться на все выплаты доходов, а не только на дивиденды (вносятся соответствующие поправки в статью 7 и статью 312 НК РФ)
- Когда фактический получатель дохода расположен в стране без DTT, к доходу применяются правила НК РФ
- При применении сквозного подхода не будет оговорки, что первый получатель расположен в стране с которой у России есть DTT
- Не нужно умножать сумму выплаченного из РФ дохода на долю участия иностранца в российской компании, выплачивающей дивиденды

MLI

- Вводится новое условие для целей освобождения от налога выплаты дивидендов из России с конечным бенефициаром в России при владении им больше 365 дней и 50% в иностранной компании

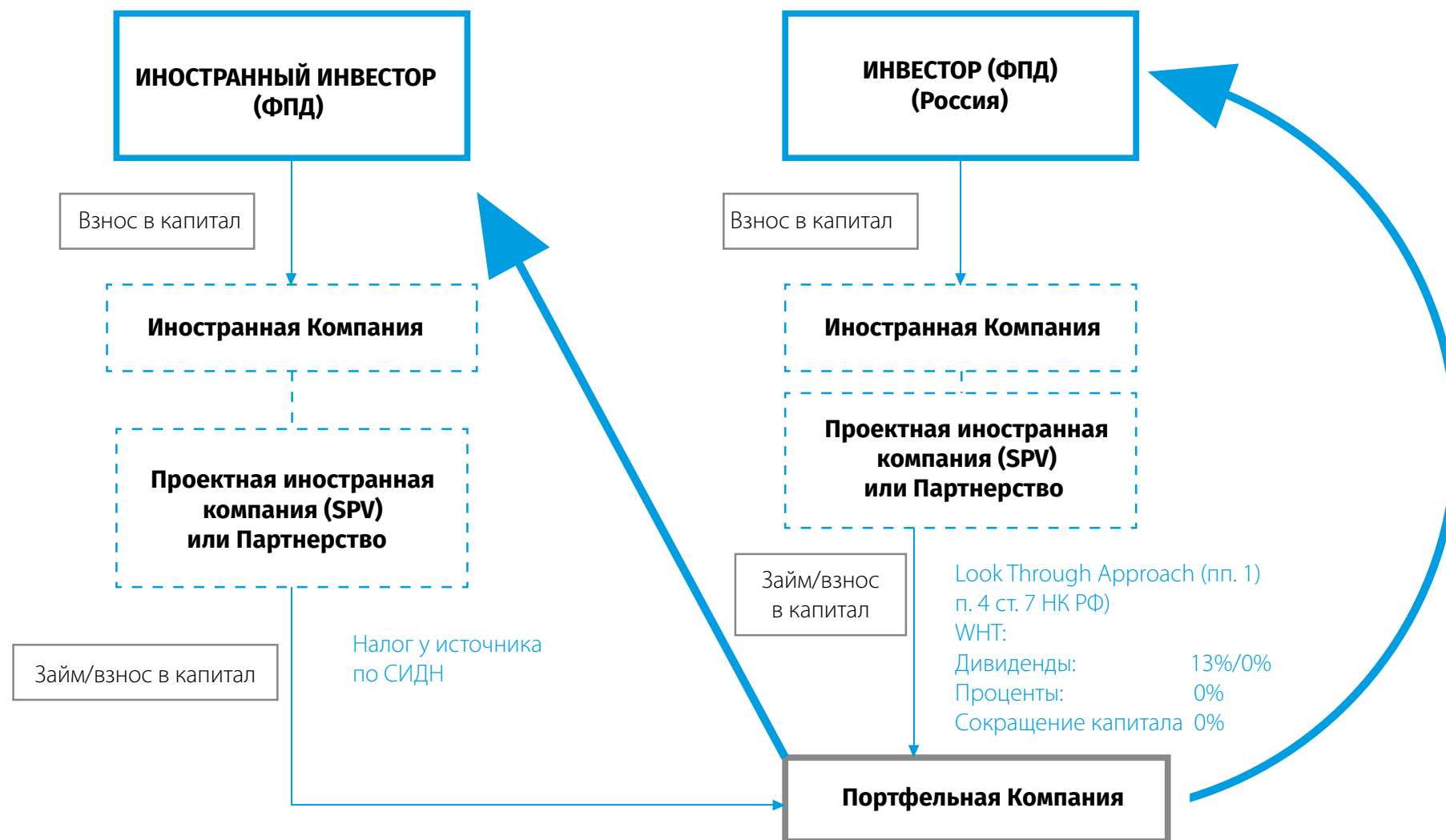
Практика

- Учитывается вид и характер осуществляемой предпринимательской деятельности
- Налоговые органы также должны руководствоваться доктриной «деловой цели» и «существа над формой»

Основные критерии отсутствия ФПД

- Иностранная компания – получатель дохода не выполняет бизнес-функции, кроме выполнения посреднических, и не несет риски, связанные с полученными доходами
- Иностранная компания не является конечным правообладателем в отношении прав на предоставленную интеллектуальную собственность (товарный знак и пр.)
- Квалификация директоров и сотрудников иностранных компаний не соответствует их должностным обязанностям
- Выплата дохода иному лицу, не имеющему льготы по СИДН
- Отсутствие препятствий к заключению прямых договоров
- Системность транзитных платежей
- Наличие налоговой выгоды

Принцип действия «прозрачного подхода» (look through approach) (ст. 7 НК РФ) и концепции «фактического получателя дохода» (ст. 7 п. 2 части 1 НК РФ)



	Осуществление бизнеса за рубежом	Признание компаний российским налогоплательщиком	Редомициляция компании в Россию
За	<ul style="list-style-type: none"> Возможность использования иностранного права Потенциальная налоговая экономия Неналоговые преференции Не надо менять текущие договоры Защита капитала от недружественных поглощений 	<ul style="list-style-type: none"> Возможность использования иностранного права Отсутствует налоговый риск Не надо менять текущие договоры Защита капитала от недружественных поглощений 	<ul style="list-style-type: none"> Отсутствует налоговый риск
Против	<ul style="list-style-type: none"> Дополнительные административные расходы Риск признания компаний российскими налогоплательщиками 	<ul style="list-style-type: none"> Затраты на содержание офиса Дополнительные налоги Возможность непризнания расходов в целях налогообложения 	<ul style="list-style-type: none"> Дополнительные налоги, которые снижаются расходами Надо менять текущие договоры Административные затраты на создание/ ликвидацию компаний Необходимость применения российского права

O2 Consulting признан ведущими международными и российскими рейтинговыми компаниями



Международный справочник Legal 500 рекомендует O2 Consulting в качестве консультанта для **частных лиц (Private Clients)** и в области корпоративного права и M&A



Отмечены в рейтинге «Право.ru-300» **сразу в нескольких своих профильных категориях**, в том числе по «Налоговому праву и налоговые споры», «Корпоративное право/ Слияния и поглощения», «Интеллектуальная собственность», «TMT»



Крупнейшая глобальная рейтинговая компания Chambers and Partners включила O2 Consulting в перечень юридических фирм в сфере M&A, **поместив в число лидирующих консультантов**



O2 Consulting отмечена «Коммерсантъ» в рейтинге **«Лучшие юридические практики (топ-5)»** в категории «Корпоративное право/ слияния и поглощения: международные проекты (mid-market)»



Международный рейтинг лучших финансовых и юридических фирм рекомендует O2 Consulting **в числе лидирующих консультантов M&A**

Наша многопрофильная команда готова к сложным задачам



Ольга Сорокина

Управляющий партнер
email: SO@o2consult.com



Татьяна Сафонова

К.э.н., доцент, советник налоговой
службы I ранга
Партнер
Руководитель Налоговой Практики
e-mail: TS@o2consult.com



Карен Мелик-Шахназаров

Партнер
Руководитель практики M&A,
член Коллегии адвокатов штата
Нью-Йорк, Москва
email: SHK@o2consult.com



Наталья Кузнецова

Партнер
Руководитель Корпоративной
практики
E-mail: KN@O2consult.com



Дарья Носова

Партнер
Руководитель практики Финтех
e-mail: ND@o2consult.com



Инна Перелехова

Партнер
Руководитель швейцарского ФО,
CAMS
email: IP@o2consult.com



Наталья Пушкарская

Партнер
Руководитель практики по
оказанию услуг для
состоятельных частных лиц
email: NU@o2consult.com



+40 экспертов

нашей команды готовы к новым
профессиональным вызовам

Moscow

12 Presnenskaya Nab.,
Federation Tower West, 43rd floor
123317, Moscow, Russia
Tel.: +7 (495) 653-83-00

Zurich

Bellerivestrasse 3, 8008,
Zurich, Switzerland.
Tel.: + 41 (0) 79 1728219

Cyprus

Arch. Makariou III 67 &
2B Orfeos Street, 2nd Floor, Office
203, 1070, Nicosia, Cyprus
Tel.: +357 22 349700

info@o2consult.com

www.o2consult.com