

Концепция «beneficial owner» в Российской Федерации и международной практике: основные подходы к разрешению возникающих споров

*Балакина З.В.
Институт права БРИКС
Уральский Государственный Юридический Университет*

В целях применения налогового соглашения РФ иностранное лицо не признается «beneficial owner» дохода, если: (п. 3 ст. 7 НК РФ, письмо Минфина РФ от 09.04.2014 г. No 03-00-РЗ/16236)

обладает ограниченными полномочиями по распоряжению доходом;

осуществляет в отношении дохода посреднические функции в интересах иного лица;

не выполняет никаких иных функций и не принимает на себя никаких рисков;

прямо или косвенно выплачивает такие доходы (полностью или частично) этому иному лицу, которое при прямом получении таких доходов от источников в РФ не имело бы права на применение указанных положений налогового соглашения РФ.

Решение АС г. Москвы по делу № А40-241361/2015 от 03 марта 2016 г.
(применение концепции «beneficial owner» в отношении процентов)



**Решение ФНС России от 09.02.2016 г. № СА-4-9/1907@ по
апелляционной жалобе на решение МИФНС по крупнейшим
налогоплательщикам от 14.10.2015 г.**

(применение концепции «beneficial owner» в отношении роялти)



Иностранное лицо не признается «beneficial owner» процентов и роялти при следующих условиях:

❖ минимальный временной интервал между:

- ❖ заключением договоров (выдачей займов, предоставлением (суб)лицензий);
- ❖ получением дохода из источников в РФ;
- ❖ выплатой денежных средств иностранным лицом.

❖ Идентичность или схожесть правовых оснований получения / перечисления денежных средств и условий договоров

Качественные и количественные сходства полученных/ выплаченных процентов/ роялти:

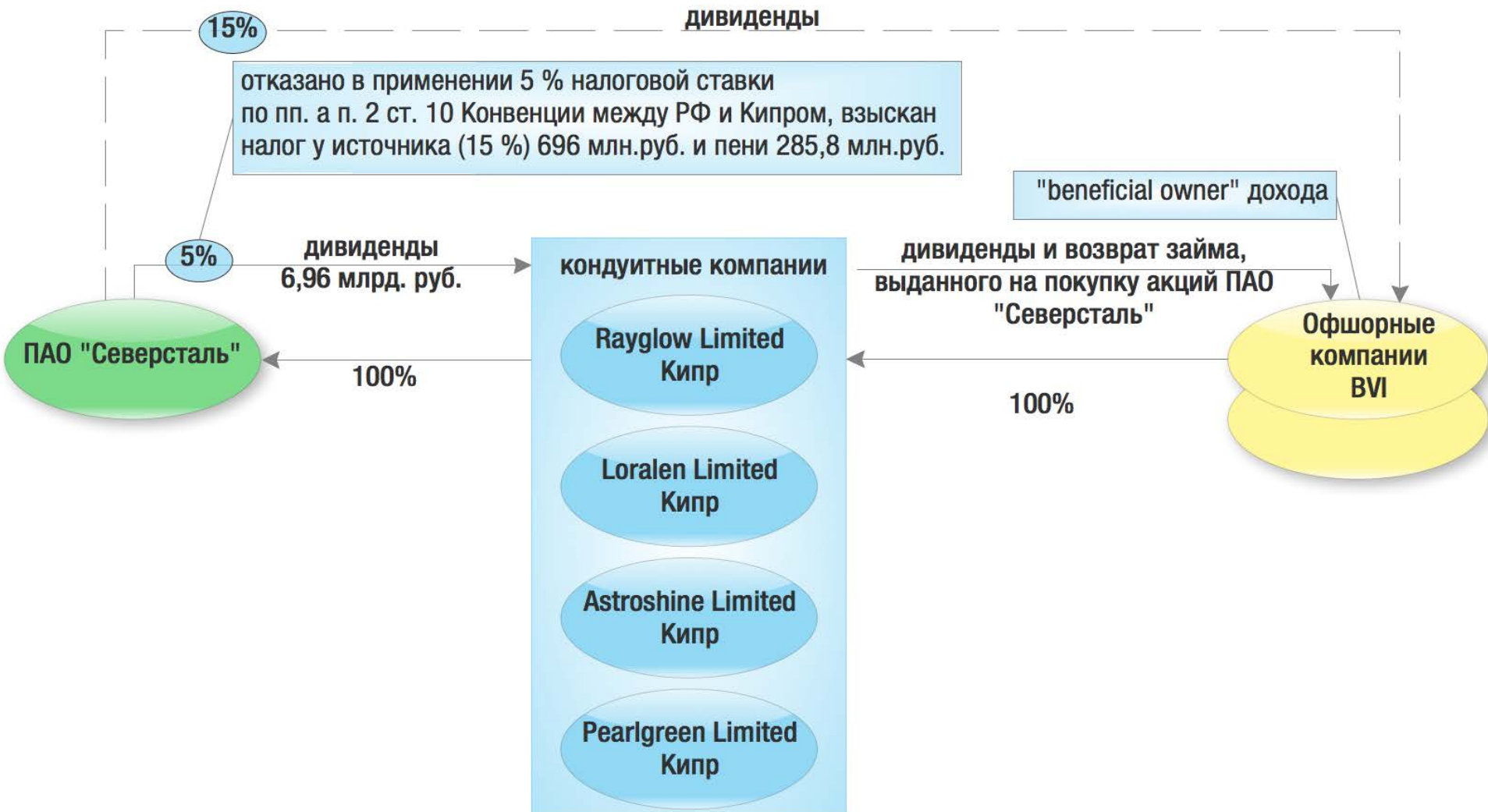
❖ применительно к процентам:

- ❖ основания (займ кредит, облигации и прочее);
- ❖ условия: процентная ставка, сумма займов, график платежей;

❖ по отношению к роялти:

- ❖ предмет (суб) лицензионного договора (идентичность передаваемых ОИС);
- ❖ сумма и порядок расчета роялти.

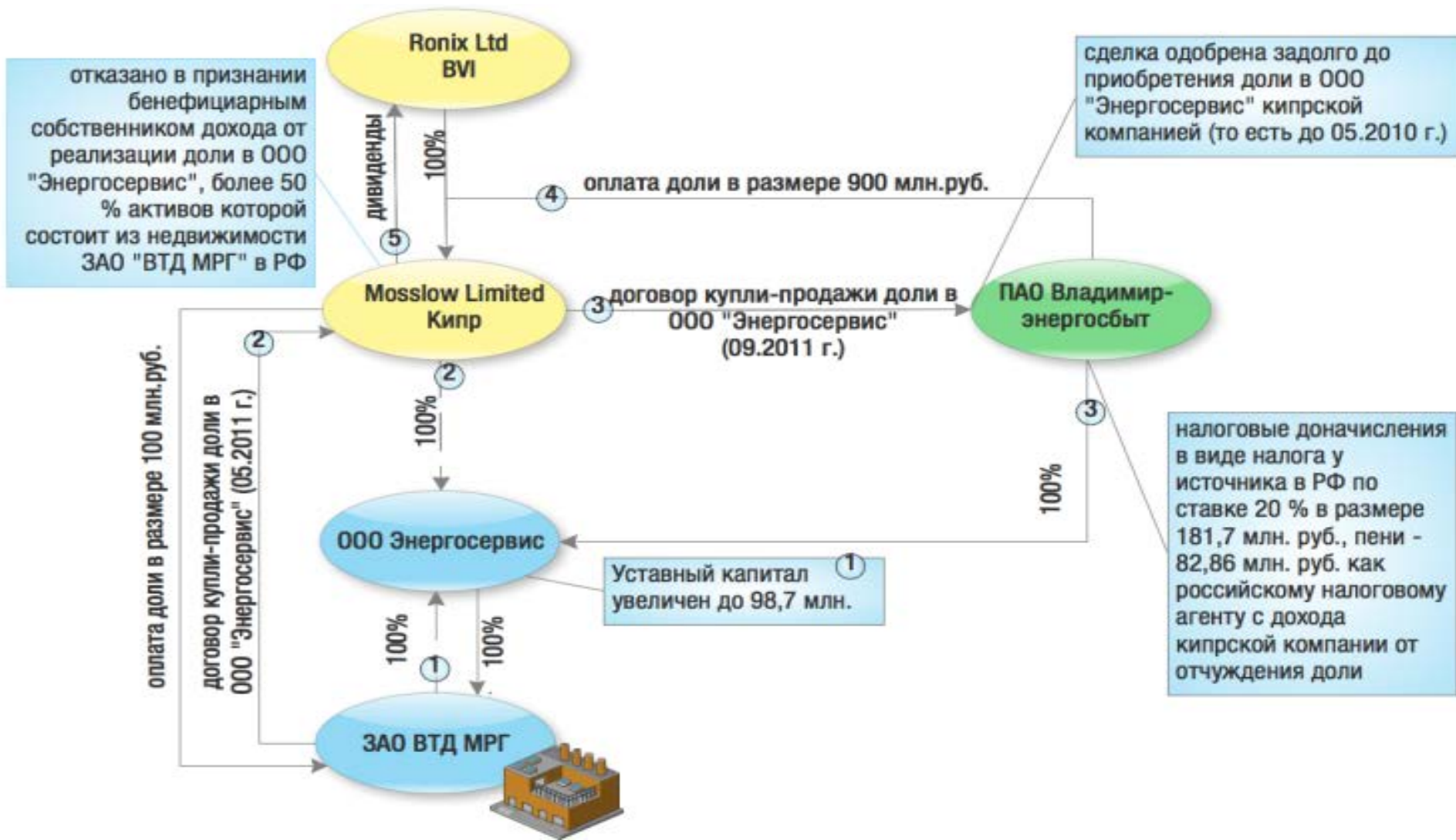
Постановление Девятого ААС от 07.02.2017 г. по делу № А40-113217/2016 (применение концепции «beneficial owner» в отношении дивидендов)



Иностранное лицо не признается «beneficial owner» дивидендов при следующих условиях:

- ❖ минимальный временной интервал** между получения от источников в РФ и выплатой третьему лицу дивидендов;
- ❖ приобретение иностранной компании, зарегистрированной в договариваемом государстве, непосредственно перед распределением дивидендов;**
- ❖ полное (или практически полное) совпадение размера сумм** получаемых от источников в РФ / выплачиваемых третьему лицу дивидендов иностранным лицом;
- ❖ отсутствие иной деловой цели создания** (включения в структуру владения российской компании) иностранной компании, **кроме получения налоговой выгоды от применения налогового соглашения РФ.**

Решение АС Владимирской области от 17.01.2017 г. по делу № А11-6602/2016 (в отношении доходов от отчуждения акций (долей) российских компаний)



Письмо ФНС России от 17.05.2017 г. № СА-4-7/9270@ в свете активно развивающейся судебной практики по по применению концепции «beneficial owner» дохода

Льготы по налоговому соглашению должны предоставляться иностранным компаниям при соблюдении следующих условий:

- ❖ экономическое присутствие в стране резидентства;
- ❖ широкие полномочия по распоряжению доходом;
- ❖ использование дохода в собственной предпринимательской деятельности;
- ❖ самостоятельность принятия решений директорами иностранных компаний;
- ❖ осуществление иностранной компанией предпринимательских функций;
- ❖ наличие признаков ведения деятельности (персонал, офис, общехозяйственные затраты);
- ❖ несение коммерческих рисков в отношении активов.

Спасибо за внимание!