

# Европейско-Азиатский правовой конгресс

девятая сессия

**Международное налогово-правовое регулирование  
трансграничного налогообложения в государствах БРИКС**

*Процедурные аспекты применения правил о налогообложении  
постоянных представительств в государствах БРИКС*

**Захаров Евгений Алексеевич**

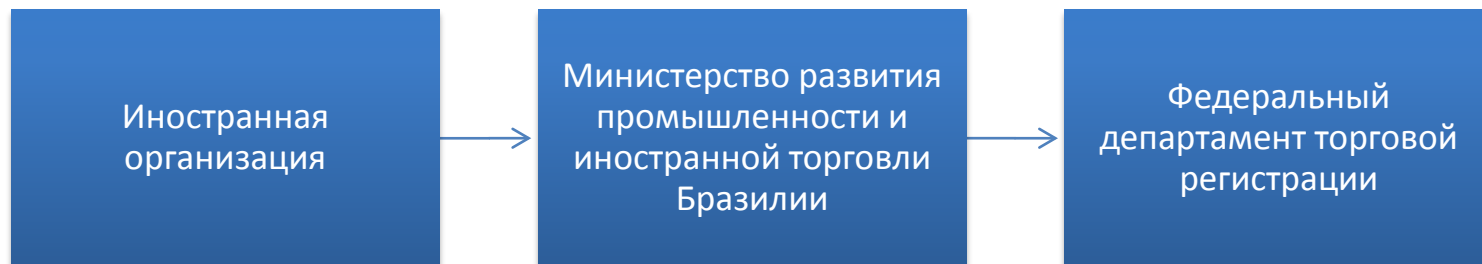
Екатеринбург, 18-19 Июня, 2015

## Бразилия

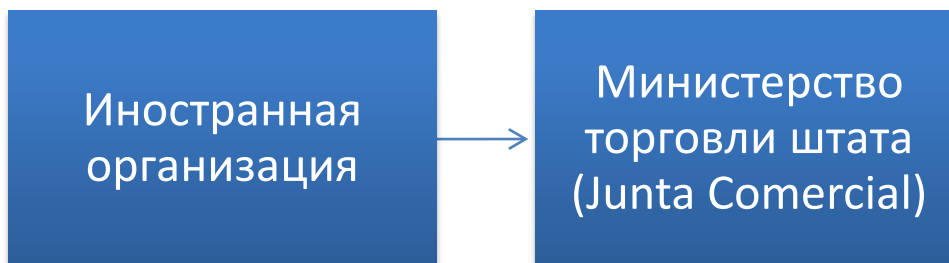
- Национальное законодательство не содержит норм и разъяснений о постоянном представительстве иностранной организации – термин есть только в СИДН.
- Основной формой ведения бизнеса для иностранных компаний является филиал или открытие компании в Бразилии.

Инструкция № 81 (1999)

### Федеральный уровень



### Региональный уровень



## Бразилия (продолжение)

Концепция «постоянного представительства» на основе Модельной конвенции ОЭСР и Комментария к ней.

### «Налогообложение у источника» или «резидентство»?

Налогообложение у источника – простой способ.

#### Постоянное представительство:

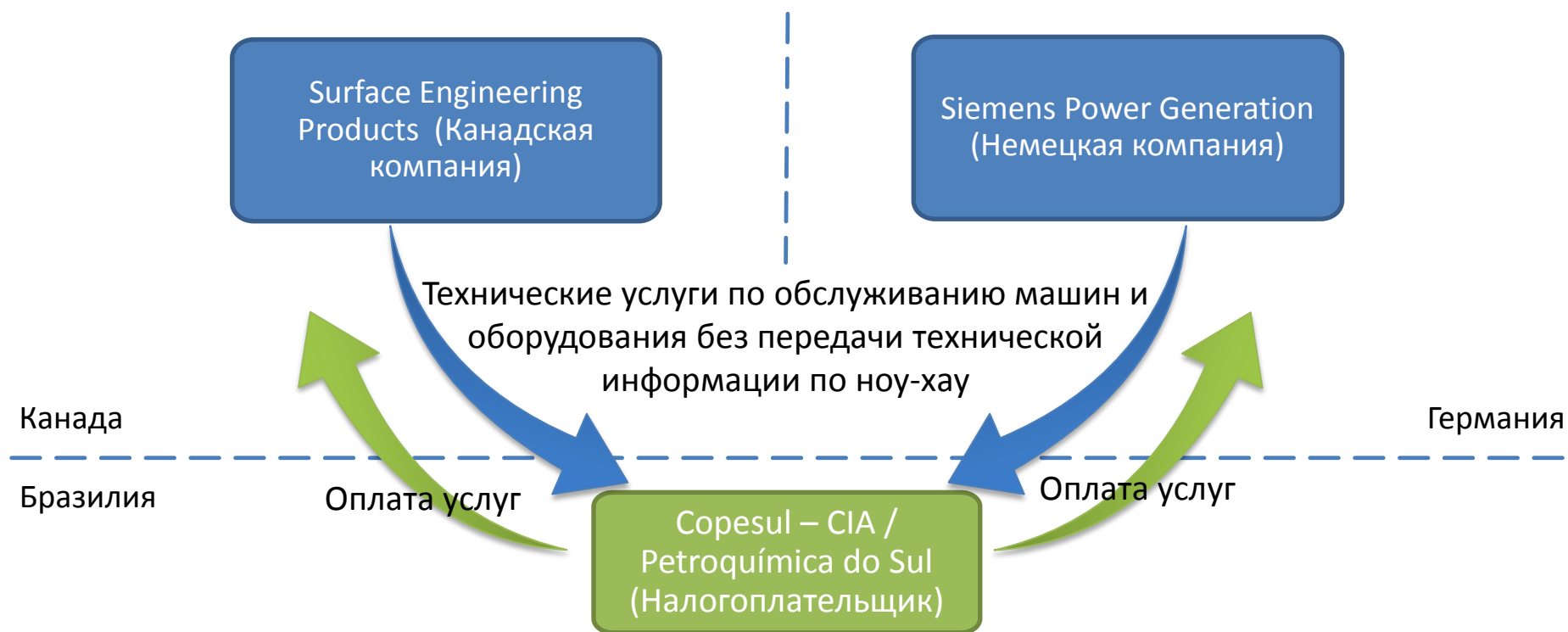
1. Деятельность на территории Бразилии де-факто
2. Деятельность через агента

#### Постоянное представительство сервисного типа:

Статья 5 (Постоянное представительство) – применяется только с Китаем  
Статьи 7 (Прибыль предприятий), 12 (Роялти), **21 (Прочие доходы) (не применяется в настоящее время)**

## Бразилия (продолжение)

Дело Copesul (Case RE 1.161.467 - RS, 17 May 2012):



Налоговый договор Бразилия-Канада: ст. 7, 21  
Налоговый договор Бразилия-Германия: ст. 7, 22

## Бразилия (продолжение)

Дело Copesul (Case RE 1.161.467 - RS, 17 May 2012):

Налогоплательщик

1

- Руководство COSIT 1/2000 не применимо, т.к. не было перемещения технологии

2

- Применение ст. «Прибыль предприятий»

3

- Налогообложение в Канаде и Германии (соответственно)

Налоговый орган

1

- Руководство COSIT 1/2000

2

- Применение ст. «Иные доходы»

3

- Налогообложение у источника в Бразилии
- Обязанность по уплате налога у бразильской компании

Суд

1

- Платежи не являются напрямую «доходом» по внутреннему законодательству Бразилии, но являются частью общего дохода компаний

2

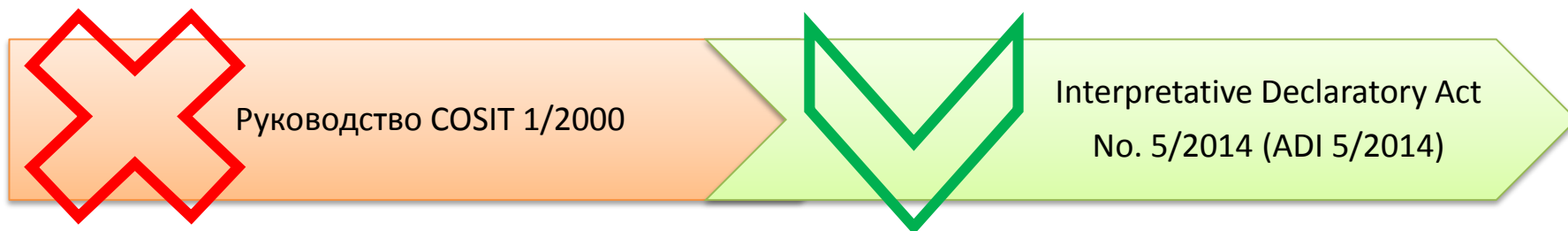
- Lex specialis derogate generalis

3

- Налогообложение по принципу резидентства

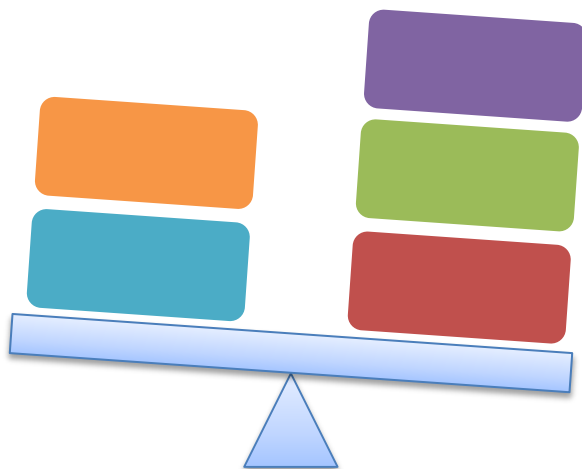
## Бразилия (продолжение)

### Влияние решения по делу Copesul?



Налогоплательщик

Налоговые органы



## Россия

Наличие или отсутствие постоянного представительства в Российской Федерации иностранные организации определяют самостоятельно исходя из положений НК РФ, с учетом норм СИДН.

«Регулярность» осуществления деятельности – НК РФ

Определенная степень постоянства и отсутствие исключительно временной природы осуществления деятельности – ОЭСР

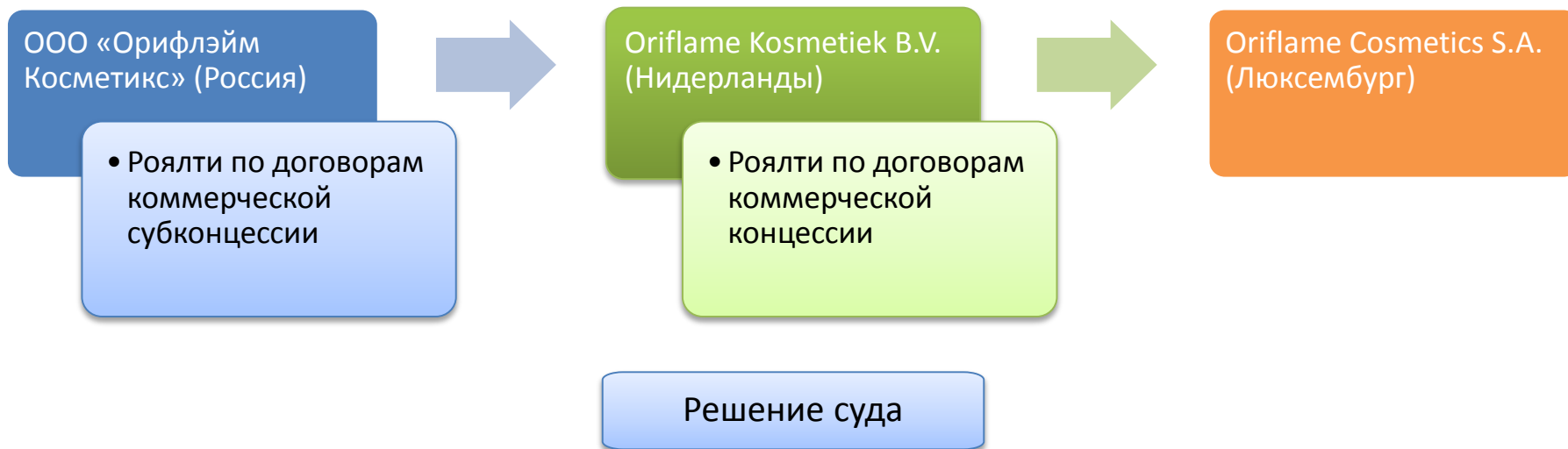
Доходы постоянного представительства	Расходы постоянного представительства
Функции, риски, активы	Экономическая обоснованность
Первичная документация	Первичная документация
Связь источника дохода и постоянного представительства	Прямые расходы понесены в налоговой юрисдикции РФ Распределяемые расходы понесены в отношении представительства в любом месте.

Необходимость установления методики определения доходов и расходов

Расчет налоговой базы как отдельно по каждому отделению, так и совместно по группе

## Россия (продолжение)

### «Переквалификация» в постоянное представительство Дело «Орифлэйм Косметикс» № А40-138879/14



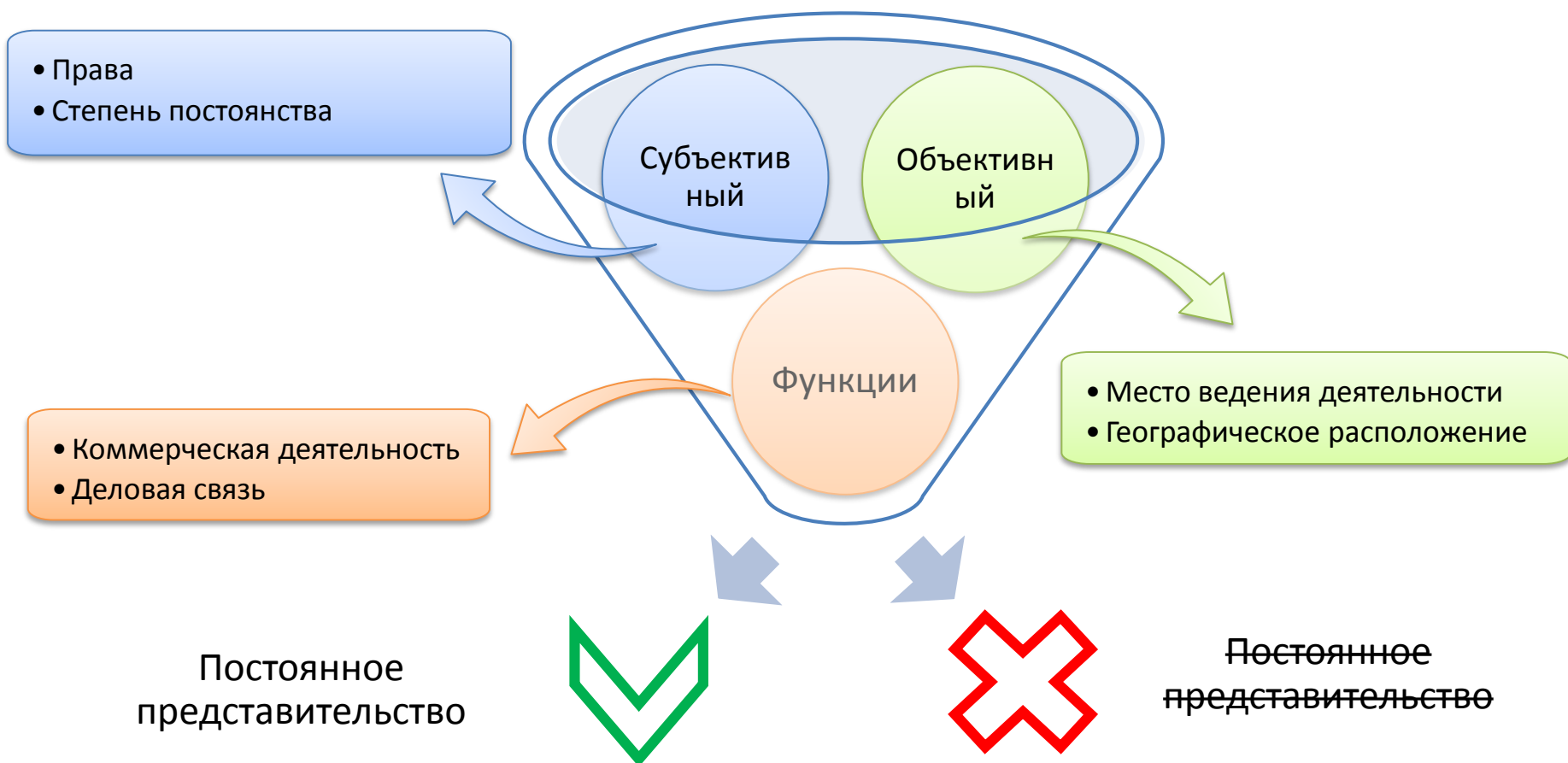
- ООО «Орифлэйм косметикс» - «продолжение» глобального Oriflame.
- Организационно правовой статус не принимается с учетом принципа «снятия корпоративной вуали»
- Цель платежей – получение необоснованной налоговой выгоды



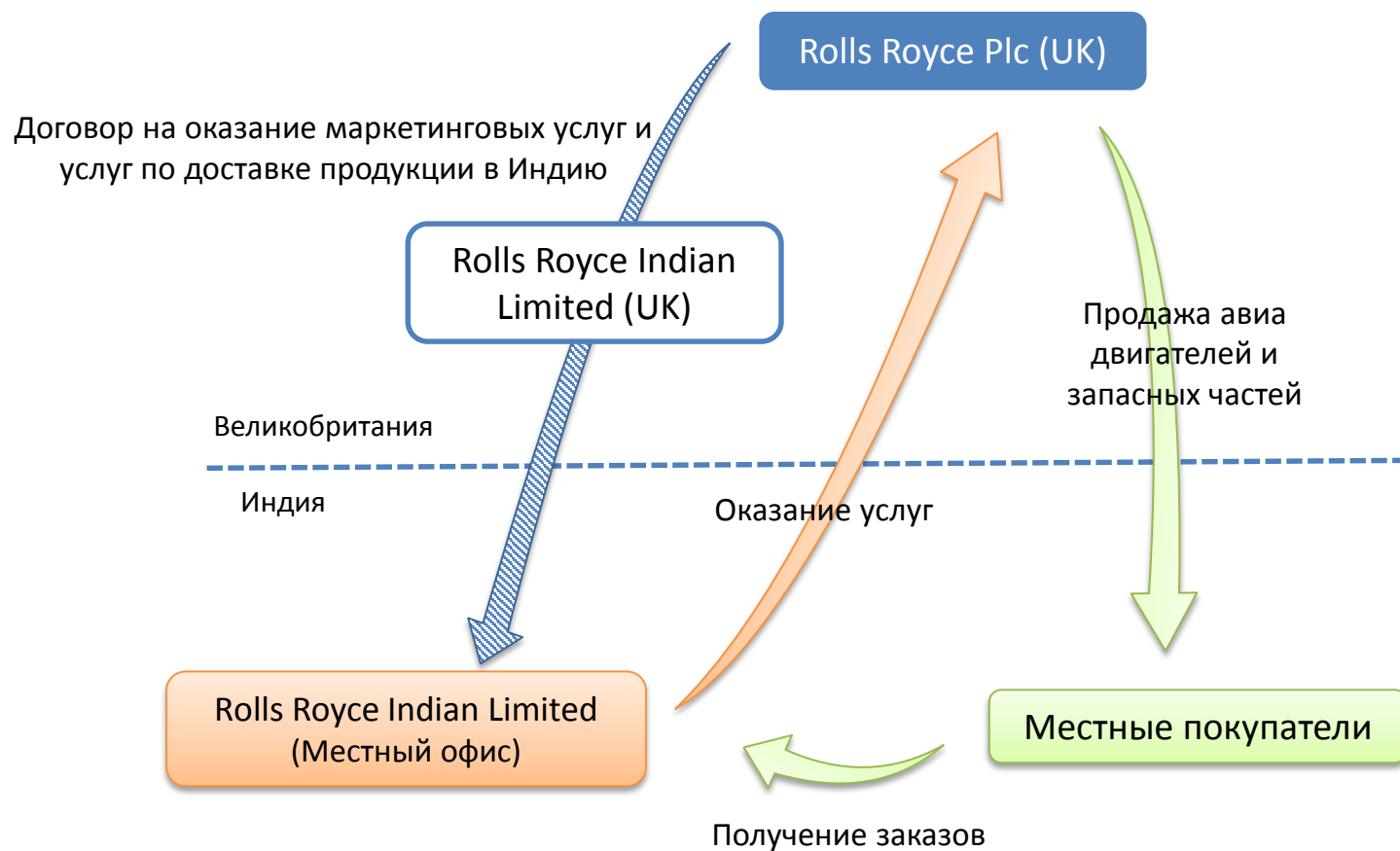
## Индия

- Концепция «деловой связи» в национальном законодательстве:  
*«...весь доход приобретенный или возникший, напрямую или косвенно, через или от любой деловой связи в Индии, или .....» п. 1 ст. 9 Закона о налоге на прибыль*
- *Под «деловой связью» должно пониматься нечто, что производит прибыль, а не просто состояние, которое выгодно для извлечения прибыли. (CIT v Visalakshi Achi reported in [1937] 5 ITR 448)*
- *«Связь» между нерезидентом и деятельностью в Индии (CIT v National Mutual Life Association of Australia [1933] 1 ITR 350, 361 (Bom))*
- *«Должен быть элемент продолжительности в отношениях между сторонами...» (CIT v Metro Goldwyn Mayer (India) Ltd [1939] 7 ITR 176 (Bom))*
- *«Наличие агента необязательно и там где есть регулярность и продолжительность операций, там присутствует и деловая связь». (Bikaner Textile Merchants Syndicate Ltd v CIT [1965] 58 ITR 169 (Raj))*
- *Образование «деловой связи» это не вопрос времени, а вопрос природы осуществляемой деятельности и уровня её активности (Bikaner Textile Merchants Syndicate Ltd v CIT [1965] 58 ITR 169 (Raj); A P Damodara Shenoy v CIT [1954] 26 ITR 650 (Bom))*

## Индия (продолжение) Компоненты для тестирования при определении статуса постоянного представительства



## Индия (продолжение) Отнесение прибыли на постоянное представительство Rolls Royce Plc vs. ADIT (Delhi High Court)



## **Индия** (продолжение)

**Отнесение прибыли на постоянное представительство** (продолжение)

**Rolls Royce Plc vs. ADIT (Delhi High Court)** (продолжение)

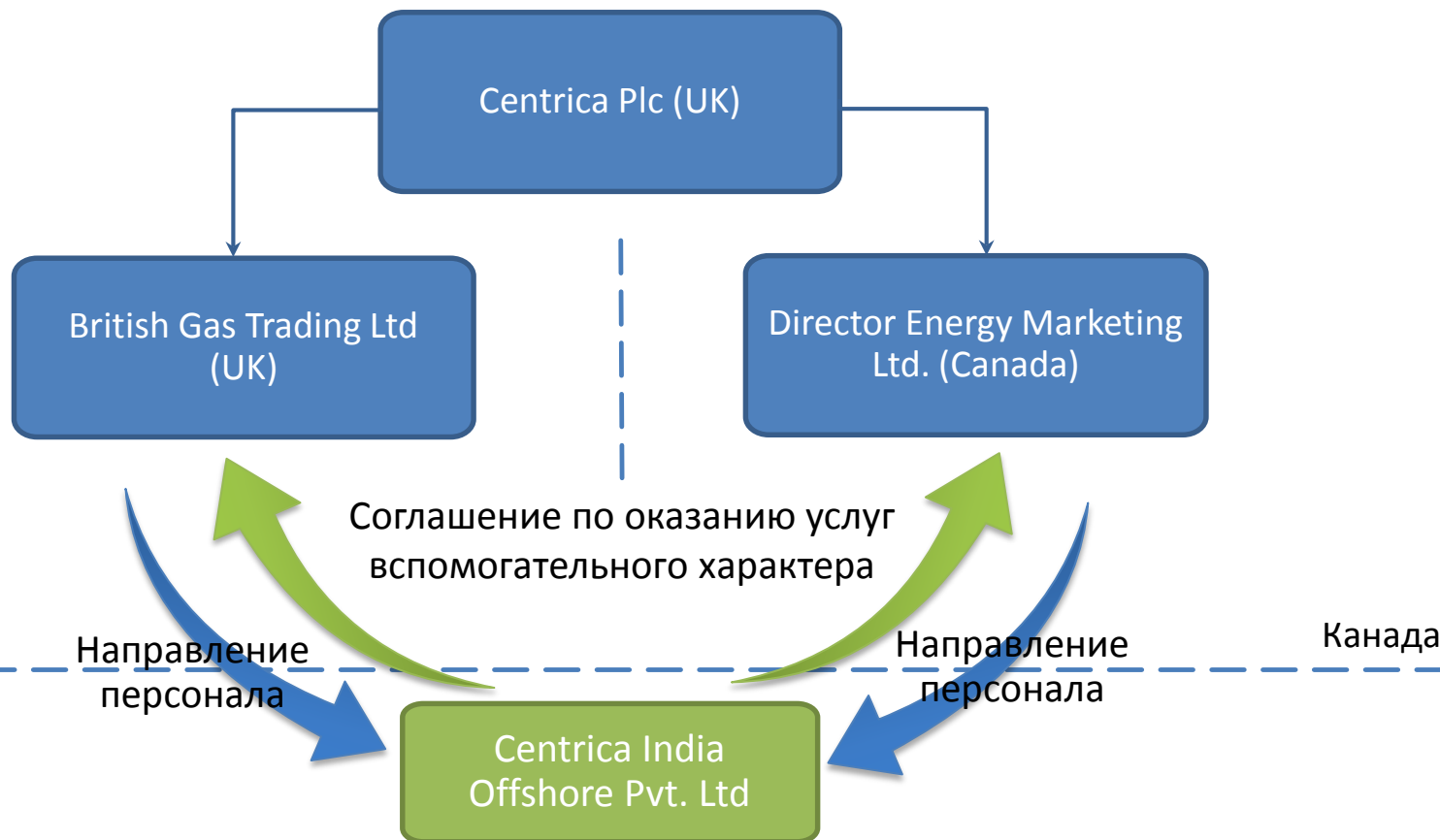
**Расчет прибыли пропорциональным методом за вычетом расходов на маркетинговые услуги**

- Местный офис оказывал услуги не для Rolls Royce Plc (UK) а для Rolls Royce Indian Limited (UK)
- Ключевая обязанность местного офиса – получение заявок и обеспечение доставки товаров
- Сотрудники Rolls Royce Plc (UK) часто посещали Индию и использовали помещение местного офиса для осуществления деятельности
- Сотрудники Rolls Royce Indian Limited (UK) участвовали во встречах с клиентами, где принимались важные решения по поставкам

## Индия (продолжение)

Отнесение прибыли на постоянное представительство (продолжение)

Centrica India Offshore Pvt. Ltd. v. CIT [W.P.(C) No. 6807/2012]



## Индия (продолжение)


### Отнесение прибыли на постоянное представительство (продолжение)

#### **Centrica India Offshore Pvt. Ltd. v. CIT [W.P.(C) No. 6807/2012]** (продолжение)

- Несмотря на то, что формально контроль и надзор за деятельностью персонала осуществлялась в Индии, фактически нахождение персонала признано образующим постоянное представительство
- Несмотря на то, что платежи за услуги по договору направления персонала названы «компенсацией», это не отменяет их природу как оплаты за услуги, даже при отсутствии маржи.
- Следовательно, такая компенсация есть прибыль иностранной компании, полученная через постоянное представительство.



● Судебная тенденция в Индии – полагаться на FAR анализ



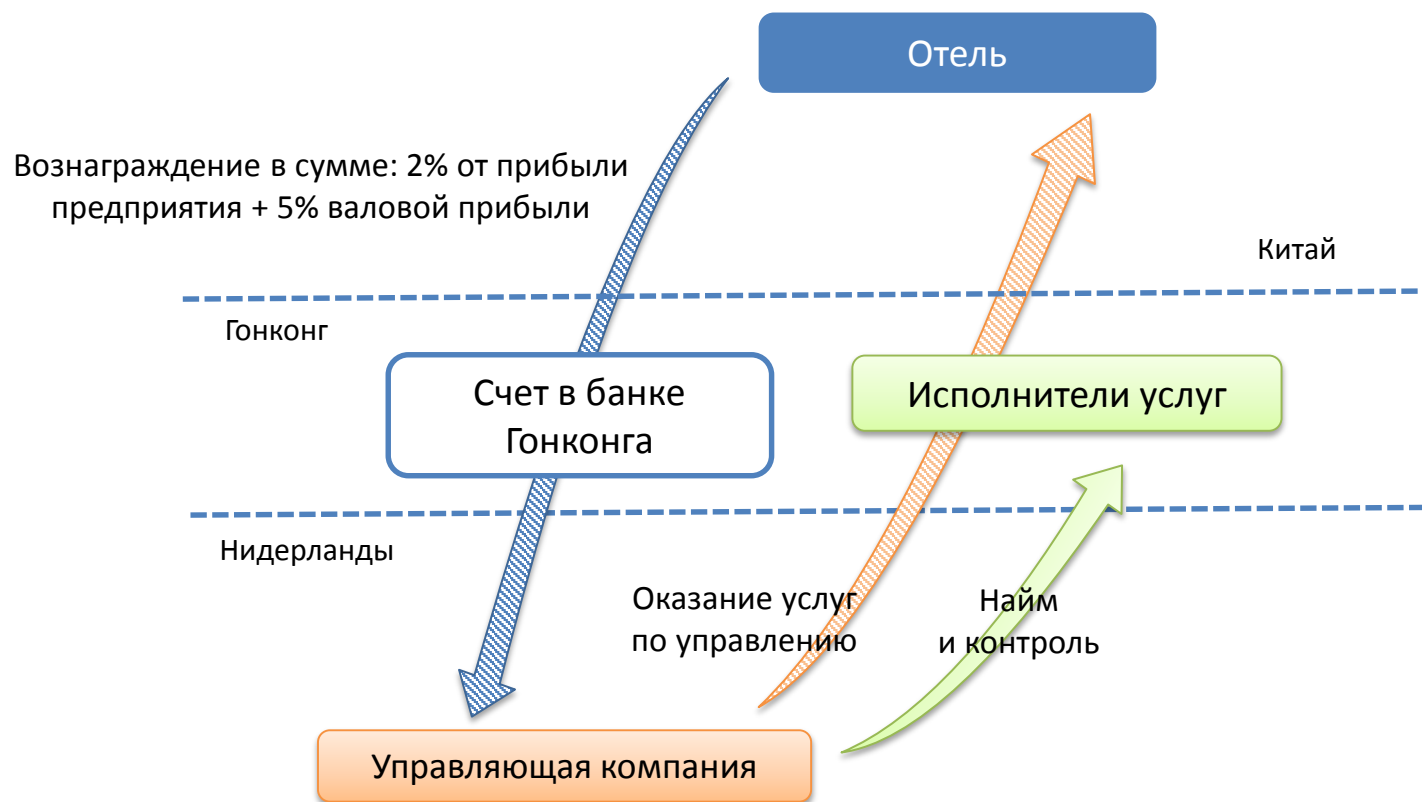
● Наличие для мульти-национальных компаний обоснованной и надежной документации по трансфертному ценообразованию

## Китай

- В международных соглашениях используется смешанная модель (ООН/ОЭСР)
- Концепция «учреждение и место» (*jigouchangsuo*) в национальном законодательстве
- Толкование положений налогового законодательства – полномочия Главного государственного налогового управления Китая. (Guoshuifa [2010] № 75)



## Китай (продолжение) Решение *Suzhou*





## ЮАР

- Используется модель ОЭСР
- Принцип «налогообложения у источника»
- Резидентство по «признаку происхождения» или «месту эффективного управления»
- Налогообложение не прибыли а дохода (согласно Закону о налоге на прибыль)

### Постоянное представительство сервисного типа

- Если есть операции по НДС – обязанность встать на учет и заплатить соответствующую сумму налога
- Если направление иностранного персонала приводит к образованию постоянного представительства – обязанность зарегистрироваться в качестве работодателя
- Запрос информации относительно исполняемого контракта у резидента

Евразийский научно-исследовательский центр  
сравнительного и международного финансового права  
<http://eurasiatax.com>

Спасибо за внимание!