

Россия-Кипр: соглашение достигнуто – Кипр может остаться русским

ПРЕДЫСТОРИЯ

В конце марта Минфин РФ начал реализовывать поручение Президента РФ по согласованию изменений соглашений об избежании двойного налогообложения (далее – СОИДН) с юрисдикциями, которые по мнению Минфина РФ являются транзитными (Кипр, Мальта, Люксембург). К числу последних в недавнее время добавились также Гонконг, Швейцария, Нидерланды. При этом соглашений с некоторыми странами, по комментариям специалистов, это не должно коснуться в принципе (например, с такими как: Великобритания, Франция, Германия).

Основной план заключается в том, чтобы препятствовать выводу денежных средств из Российской Федерации в низконалоговые юрисдикции с применением более низких ставок налогообложения в соответствии с СОИДН.

Изначально, России и Кипру не удавалось достичь соглашения, и со стороны Минфина РФ была уже запущена процедура денонсации соглашения. Однако, из [пресс-релиза Минфина РФ от 10.08.2020](#) стало известно, что в результате нескольких раундов переговоров между Россией и Кипром по вопросу изменения соглашения был достигнут консенсус: «Кипрская делегация полностью согласилась с условиями Российской стороны. Мы парафировали проект протокола, который должен быть подписан в сентябре 2020 года. Ратификация протокола должна состояться до конца 2020 года, и он вступит в силу с 1 января 2021 года.»

ОЖИДАЕМЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ СОГЛАШЕНИЯ С КИПРОМ

В настоящее время в публичном доступе нет текста Протокола к Соглашению об избежании двойного налогообложения, который был согласован, однако среди основных согласованных изменений ожидаются следующие:

Вид дохода	Вид ставки	Ставка налога у источника по соглашению	Категории получателей доходов
Дивиденды	Стандартная	15%	Любые получатели
	Льготная	5%	Отдельные категории получателей, в т.ч. такие новые категории получателей доходов как: <ul style="list-style-type: none">• публичные компании (при этом доля акций в свободном обращении должна составлять не менее 15%, и доля прямого владения акциями/долями дочерней компании должна быть не менее 15%);• пенсионные фонды и страховые компании

Вид дохода	Вид ставки	Ставка налога у источника по соглашению	Категории получателей доходов
Проценты	Стандартная	15%	Любые получатели
	Льготная	5%	Отдельные категории получателей, в т.ч. такие новые категории получателей доходов как: <ul style="list-style-type: none"> • публичные компании (при этом доля акций в свободном обращении должна составлять не менее 15%, и доля прямого владения акциями/долями дочерней компании должна быть не менее 15%);
		0%	<ul style="list-style-type: none"> • Отдельные категории получателей, в т.ч. пенсионные фонды, страховые компании, банковские организации; • Для выплат по государственным, корпоративным облигациям и еврооблигациям

Предполагаемые изменения не должны затронуть правила налогообложения других доходов (роялти, доход от прироста стоимости имущества, прочие доходы).

ЧТО ДЕЛАТЬ БИЗНЕСУ?

Принимая во внимание вышеизложенное, у бизнеса есть время для маневра до конца года. Однако, каждый случай реструктуризации является индивидуальным и одного универсального решения нет, так как отличается как структура холдинга, так и преследуемые цели и их приоритет в глазах собственников.

Ниже приведены варианты решений, которые можно рассмотреть в сложившейся ситуации:

1. Оставить как есть

Это вариант стоит рассмотреть, если кипрская компания создавалась для целей, отличных от налоговой экономии, и (или) налоговая экономия не является приоритетной задачей. Такая компания могла быть создана для защиты активов, поскольку юрисдикция позволяет использовать особенности местной правовой системы (например, институт траста), и преимущества, облегчающие процесс привлечения инвесторов и / или совершения сделок с капиталом. В таких компаниях зачастую движение денежных средств от активов в России минимально. Этот вариант также применим, если в адрес кипрской компании не выплачиваются доходы, налогообложение которых затронуто изменениями (дивиденды и проценты).

Пример:

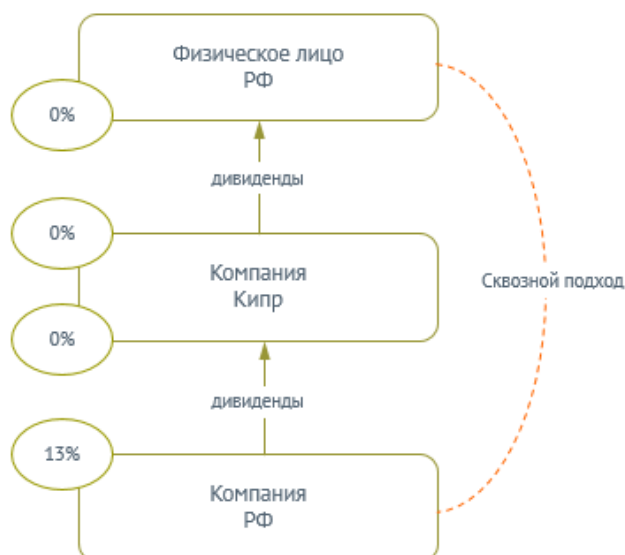
Кипрская компания была создана для защиты активов и вывод денежных средств не планируется, либо планируется, но бенефициар структуры готов уплачивать 15%, в этом случае последовательным представляется оставить все как есть.

2. Применить сквозной подход

В рамках данного варианта компания перестает признавать себя фактическим получателем дохода и, как следствие, налоговый агент у источника дохода применяет уже не условия предусмотренные СОИДН с Кипром, а условия с фактическим получателем дохода. Из преимуществ данного варианта является сокращение расходов на создание и (или) поддержание ФПД для кипрской компании.

Пример:

При выплате дивидендов российская компания не применяет СОИДН, а удерживает налог у источника таким образом как если бы выплата осуществлялась напрямую фактическому получателю дохода.



3. Завершить расчеты

В случае если между российской компанией и кипрской компанией в текущем году есть незавершенные расчеты, в частности начисленные проценты, нераспределенная прибыль, начисленные роялти.

Важно руководствоваться принципом разумности и быть последовательными. В отношении же дивидендов хотелось бы обратить внимание на то, что дивиденды могут быть выплачены только из прибыли компании, то есть наличие убытков делает выплату дивидендов противоречащей здравому смыслу.

Пример:

Есть начисленные, но до сих пор не выплаченные проценты по заемному обязательству российской компании перед кипрской.

Необходимо отметить, что резкое повышение процентов по займам, особенно ретроспективно, ведь такое изменение наверняка привлечет внимание налоговых органов, которым потребуется предоставить экономическое обоснование изменения условий соглашения займа.

4. Переехать

Возможно, стоит рассмотреть другие юрисдикции. На сегодняшний день юрисдикциями, предоставляющими сопоставимые бенефиты (с учетом СОИДН и национального законодательства) являются Люксембург, Мальта, Нидерланды. Однако, при выборе юрисдикции необходимо учитывать, что письма с предложением об изменении СОИДН уже направлены Минфином РФ в Люксембург и Мальту. Также высока вероятность, что изменения коснутся СОИДН с Нидерландами, Швейцарией, Гонконгом, Ирландией. Кроме положений СОИДН при выборе юрисдикции следует учитывать такие факторы, как отсутствие налога у источника и низкое налоговое бремя в отношении пассивных доходов. В такой ситуации стоит рассмотреть комплексный подход, в частности, переезд в юрисдикцию, применяющую территориальный принцип налогообложения (например, Сингапур) и применить сквозной подход. Это решение целесообразно при выплате процентного дохода и роялти, так как в отношении дивидендов можно использовать решение со сквозным подходом при этом оставаясь на Кипре.

Пример:

Если компания держит право требования к российской компании, то можно рассмотреть Сингапур и применить сквозной подход.



Кроме того, с учетом того факта, что применение налоговых льгот все более осложняется не только в РФ, но и по всему миру, при переезде последовательным представляется оценить иные преимущества юрисдикций, напрямую не связанных с налоговым планированием, например:

- Качество администрирования компании;
- Затраты на создание (переезд) и содержание компании;
- Механизмы защиты прав акционеров (например, необходимость регистрации в государственном реестре перехода права собственности на акции);
- Возможность получения налогового резидентства, вида на жительство или паспорта через инвестицию в такую компанию;
- Репутация юрисдикции для целей AML регулирования и комплаенса.

5. Рассмотреть возможность реструктуризации существующего финансирования

В случае, если текущее финансирование российского бизнеса осуществляется кипрской компанией, то также целесообразно рассмотреть возможность реструктуризации данного финансирования с целью его замены на банковское или облигационное финансирование, которые сохраняют возможность применения льготных ставок по процентным выплатам.

Следует отметить, что схемы с фидуциарным кредитованием (в рамках которого бенефициары размещают в банке депозит, против которого банк выдает кредит лицу, связанному с бенефициаром) известны и эксплуатируются российскими налогоплательщиками уже давно. С учетом изменений в Соглашении такой депозит может внести кипрская компания (ранее – займодавец), а банк далее выдаст кредит российской компании (ранее – заемщик). Следует отметить, что последнее время в связи с усилением комплаенс – процедур, борьбы с отмыванием доходов и двойным неналогообложением, реализация данной схемы стала затруднительной. Банки не охотно на нее соглашаются. Кроме того, высок риск, что данная сделка будет признана не имеющей реальной хозяйственной цели.

Привлечение средств путем выпуска еврооблигаций, в отличие от фидуциарного кредитования, процесс более прозрачный. Однако, во-первых, он дорогостоящий, во-вторых, предполагает риск появления неконтролируемых кредиторов в связи с тем, что для применения льготы облигации должны быть обращающимися.

Таким образом, с одной стороны, применение этих способов связано с существенными расходами. С другой же стороны, они сводят к минимуму риски, которые возникают при доказывании ФПД внутригруппового заемщика (доказывание ФПД относительно заемных операций остается актуальным, так как предполагается, что соглашением будет установлена более льготная ставка по сравнению с Налоговым кодексом: 15% вместо 20%).

6. Провести листинг иностранной компании

Проведение процедуры листинга также является довольно затратной процедурой и более затруднительной в реализации на практике (особенно с учетом требований, которые должны быть соблюдены публичными компаниями для применения льготной ставки). Но тем не менее, в некоторых бизнес-структурах данная реструктуризация может быть вполне приемлемой.

Таким образом, рекомендуется воспользоваться предоставленным переходным периодом, провести инвентаризацию имеющейся структуры, оценить все выгоды и риски, бенефиты и расходы, учесть надежные факторы, которые могут быть важны, и совершить одно из рассмотренных выше действий, а именно:

- Совершить выплаты, которые возможно совершить;
- Оценить возможность применения сквозного подхода к налогообложению;
- Оценить возможность замены иностранной компании с учетом обозначенной тенденции к расторжению/изменению СОИДН;
- Оставить все как есть, если расторжение/изменение СОИДН не повлияет существенно на налоговое бремя или получение налоговой экономии не является основной целью создания иностранной структуры;
- Рассмотреть возможность и целесообразность реструктуризации существующего финансирования (путем его замены на банковское или облигационное финансирование);
- Оценить возможность проведения листинга иностранной компании.

При этом важно понимать и помнить, что в данной ситуации нет общего и универсального решения. Несмотря на то, что все сейчас находятся в одном шторме, каждый продолжает управлять своей лодкой, и решение о реструктуризации будет верным только тогда, когда оно будет учитывать конкретные цели и задачи бенефициара структуры. Но в данном случае следует не забывать, что любая реструктуризация будет уместна и эффективна лишь в том случае, если ее проведение обосновано деловой целью и экономической целесообразностью, и не преследует в качестве единственной цели достижение эффективной налоговой нагрузки.

ОЦЕНКА ПОСЛЕДСТВИЙ ИЗМЕНЕНИЯ СОГЛАШЕНИЯ С КИПРОМ

Как нами было указано ранее, у бизнеса есть определенное время для оценки последствий принятия указанных изменений и возможные варианты решений.

При этом, в связи с тем, что порядок налогообложения значительной части доходов не затронут изменениями, и благодаря относительно комфортным правилам местного законодательства (отсутствие налога у источника выплаты, освобождение от налогообложения любых доходов, связанных с акциями, возможность применения режима IP-box), Кипр по-прежнему может сохранить свою актуальность.

Ожидается, что в соглашениях с другими странами (в первую очередь, речь идет о Мальте, Люксембурге, Гонконге, Швейцарии, Нидерландах) будут внесены поправки, аналогичные тем, которые содержатся в Протоколе к кипрскому соглашению. В связи с чем, к указанным изменениям в настоящее время проявляется дополнительное повышенное внимание.