

Почти любой бизнес в своем развитии преследует две основные цели: расширение и получение прибыли от текущей предпринимательской деятельности или продажа бизнеса целиком или частично. Это непрерывные и циклические процессы.

По нашим наблюдениям и многолетней практике, интервальную прибыль в виде классических дивидендов, получаемую от российских компаний бенефициары «вытаскивают» и распределяют достаточно редко, так как, во-первых, именно чистая прибыль образуется не всегда, либо, во-вторых, чистой прибыли попросту нет и для бенефициаров главное – показатели выручки. В-третьих, прибыль может распределяться альтернативными способами потому, что конкретный бизнес-процесс уже может быть правильно оптимизирован соответствующим способом. При этом алгоритм работы конкретного бизнес-процесса может быть построен таким образом, что основная часть прибыли сразу консолидируется в оффшорной (низконалоговой) юрисдикции.



Получение бенефициарами прибыли в виде дивидендов, распределяемых российскими компаниями, в подавляющем большинстве случаев актуально для крупных монополий и сырьевых компаний либо компаний, участвующих в публичном размещении собственных акций и различных финансовых инструментов. Сообщения о распределении прибылей и фактическое распределение прибылей часто может иметь экономический эффект для инвесторов и бенефициаров,

держателей крупных пакетов, отражающейся на стоимости активов самой компании и гарантирующий постоянный приток, в том числе, биржевого спекулятивного капитала.

При создании и выстраивании международных холдингов и даже при реализации технических сделок по продаже тех или иных активов, в первую очередь, во главу угла ставится налоговая оставляющая внутри создаваемой корпоративной структуры и информационная безопасность сделок, или даже правильнее сказать – их информационная закрытость, что в ряде случаев очень актуально для многих стран СНГ, в которых открытое владение активами создает риск произвольных действий со стороны криминальных структур или даже коррумпированных представителей государственных служб, ангажированных к определенному бизнесу в регионе.

В международных холдингах стандартная схема владения активами или схема проведения технических сделок с активами в группе компаний часто строится через оффшоры или с участием оффшоров и резидентов стран, предлагающих определенные налоговые льготы по ряду доходов. К слову сказать, многие из стран ЕС, а также страны Азии предлагают те или иные налоговые льготы в определенном виде, оставаясь формально не оффшорными странами, и странами, не входящими в список оффшорных и низконалоговых юрисдикций (по приказу 108-н Минфина РФ).

### **Цели международных налоговых соглашений**

Если говорить об основных целях, абстрагируясь от международного налогового планирования, то главной целью международных налоговых соглашений является избежание ситуаций, когда один и тот же вид дохода компании (или лица), получающей доходы от зарубежных источников, будет два раза обложен налогами. Первый раз в той зарубежной стране, где такая компания получает доход, во второй раз налог будет удержан в стране регистрации такой компании. Например: представительство (филиал) иностранной компании аккредитовано за рубежом и получает доходы через такое представительство (филиал). Отсутствие налогового соглашения может привести к двойному налогообложению прибыли – на уровне представительства (филиала) и на уровне головной компании, получающей доход от зарубежного представительства (филиала). Или другой

пример, компания получает доход напрямую из зарубежной страны. С данного дохода в зарубежной стране удерживается налог компанией плательщиком, а в стране регистрации данный доход повторно облагается налогом. Получается двойное налогообложение одного и того же дохода. Цель налоговых соглашений – устранять такие ситуации.

### **Структура налоговых соглашений**

В 1977 году международная Организация Экономического Сотрудничества и Развития (ОЭСР) разработала первую модельную конвенцию об избежании двойного налогообложения.

Период с 1992 по 2010 год стал самым активным периодом по разработке и внесению изменений в модельную конвенцию. Страны, заключающие между собой налоговые соглашения об устранении двойного налогообложения, используют за основу утвержденные модельные конвенции ОЭСР. Последняя редакция модельной конвенции доступна на [сайте ОЭСР](#)

Соглашения об избежании двойного налогообложения регулируют прямые налоги, т.е. налоги на доходы (прибыль). Из косвенных налогов - только налог на имущество или земельный налог. НДС данные соглашения не регулируют, хотя даже при урегулированном налоге на имущество, его налоговый режим в соглашениях существенным образом не отличается от стандартного национального за некоторыми исключениями.

Структура налоговых соглашений по умолчанию состоит из следующих *разделов*:

- а) лица, к которым применяется соглашение, и понятие налогового резидента;
- б) понятие постоянного представительства для налоговых целей;
- в) доходы от предпринимательской и торговой деятельности;
- г) доходы от использования и продажи недвижимых активов;
- д) доходы от международных перевозок;
- е) отношения между аффилированными лицами;
- ж) режим налогообложения по дивидендам, процентам и роялти;
- з) режим налогообложения при отчуждении имущества;
- и) работа по найму, независимые личные услуги, вознаграждения членам наблюдательных советов и членам СД);
- к) доходы артистов и спортсменов;
- л) пенсии;
- м) доходы от государственной службы;
- н) доходы преподавателей, студентов и других обучающихся лиц;
- о) другие доходы, не подпадающие под положения других разделов;
- п) доходы от использования имущества.

Отдельным блоком мы приводим существенно важные процессуальные *механизмы* соглашений, выделяемые в отдельные разделы:

- механизмы устранения двойного налогообложения и механизмы зачетов налогов, уплаченных в другой стране (иногда зачету подлежит даже основной налог на прибыль до ее распределения);
- принципы недопущения налоговой дискриминации;
- обмен налоговой информацией между странами;
- защита прав по инициативе налогоплательщиков путем реализации взаимосогласительных процедур по спорным и неоднозначным вопросам.

## **Как действуют международные соглашения и как это отражается на налоговой нагрузке бизнеса**

Национальные нормы налогового законодательства регулируют налогообложение определенных операций и порядок исчисления налога. Инструментарий международного налогового планирования позволяет выносить финансовые потоки, будь то финансовые потоки внутри холдинговой структуры<sup>1</sup>, в страну, предусматривающую более льготный налоговый режим и лояльную налоговую практику, политические и юридические инструменты защиты своих прав. Используются искусственно созданные механизмы-консорциумы для возможности вывода прибыли от основного потока напрямую в оффшор. Конечно же, при создании такой структуры закладывается ее инфраструктурная возможность и для обратной репатриации прибыли в дочерние проекты.

Все указанные операции могут иметь налоговые последствия, если они, например, осуществляются на территории РФ с участием компаний-нерезидентов, особенно если эти операции осуществлялись между аффилированными лицами. Другая задача при планировании – избегать внешней аффилированности.



Компании-нерезиденты – основной инструмент в международном налоговом планировании. В случае использования иностранных налоговых резидентов, налоговая нагрузка по ряду доходов, может быть существенно уменьшена в РФ либо выведена в нерезидентное поле, где специальными инструментами ее можно существенным образом оптимизировать. В налоговом законодательстве всех стран СНГ предусмотрен приоритет международного законодательства над национальными нормами.

Безусловно, некоторые страны СНГ в своей налоговой практике борются со «злоупотреблениями при использовании международных соглашений» (элементом планирования). Некоторые страны вводят дополнительные налоги на прибыль, удерживаемые у источника выплаты для всех без исключения нерезидентов. Такая практика уже реализована, например, во внутреннем законодательстве Казахстана, Армении и других стран. Уже сейчас в РФ происходит пересмотр некоторых соглашений об избежании двойного налогообложения, заключенных РФ с рядом стран. В первую очередь это касается стран, которые стоят в первых строчках рейтинга ЦБ РФ по «оттоку» капитала, которые «замозолили» глаза Минфина РФ. Страны, о налоговых льготах которых, не знает разве что человек, не интересующийся вопросами налогообложения.

Следует заметить, что юридическая практика (законотворчество) по противодействию использованию выгод международных налоговых соглашений, идет в разном направлении у Казахстана, Армении и России. Возможно, что в Казахстане и Армении она идет даже жестче, чем в России, однако инструментарий международного налогового планирования, все равно позволяет обходить такие налоговые противодействия законными способами.

В рамках данной статьи такие юридические модели рассматриваться не будут. Также в рамках данной статьи мы не будем рассматривать примеры полного переноса некоторых видов деятельности или части бизнес-процесса в иностранные структуры-консорциумы, которые позволяют оптимизировать некоторые бизнес-процессы.

<sup>1</sup> Отношения между материнскими и дочерними компаниями или горизонтальные отношения между «сестринскими» компаниями) или торговые операции с товарами, услугами или активами

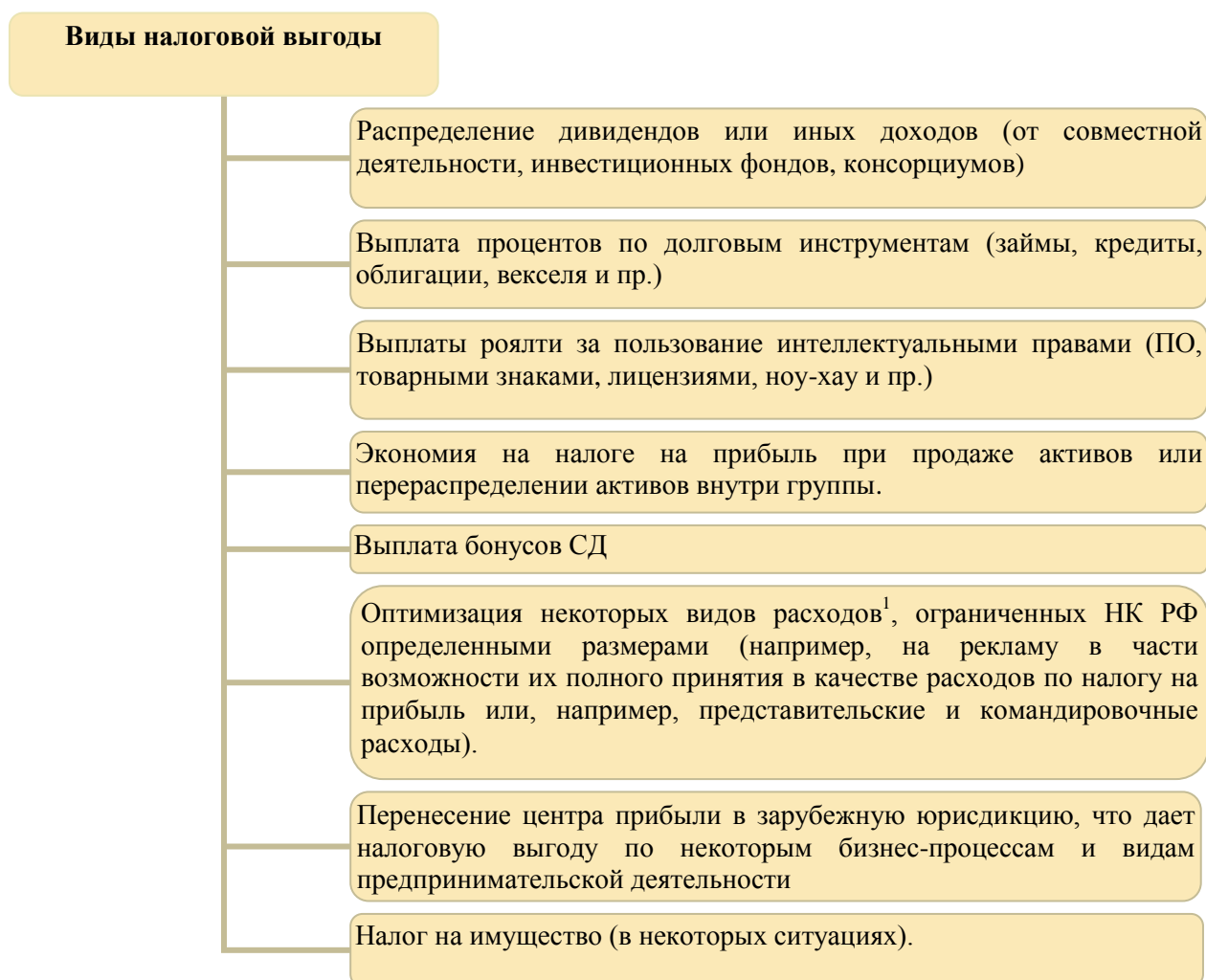
### Как применяются налоговые соглашения на территории РФ

В соответствии с пп.1 п.1 ст.309 и с п. 3 ст. 284 НК РФ по доходам в виде дивидендов, полученным иностранной организацией от российской организации, применяется ставка налога на прибыль организаций в размере 15%, а в случае если получатель российское физ.лицо налог составит 9%. При выплатах роялти нерезиденту такой доход облагается налогом на прибыль у источника выплаты такого дохода (пп.4 п.1 ст. 309 НК РФ) по ставке 20% (п.1 ст. 310 и пп.2 п.1 ст. 284 НК РФ). Выплаты процентов по займам и иным долговым инструментам в пользу нерезидентов облагаются аналогично по ставке 20%

Международные соглашения об избежании двойного налогообложения, применяющиеся на территории Российской Федерации, входят в систему права Российской Федерации и имеют приоритетное действие по сравнению с положениями национального налогового законодательства согласно ст. 7 НК РФ. Большинство российских налоговых соглашений установлены нулевые ставки по налогу на прибыль при выплате роялти и процентов, а также установлены пониженные ставки при выплате дивидендов зарубежным компаниям.

При перераспределении активов и капитала между группой юридических лиц (в том числе, международных групп компаний) ставится цель не только физически передать имущество (имущественные права), но и в том числе, получить налоговую выгоду от такой операции.

Основными видами налоговой выгоды, получаемой от правильного структурирования таких операций, можно назвать следующие:





*Применить положения международных договоров для освобождения от налогообложения становится возможным, если:*

- а) Иностранная организация не действует через постоянное представительство (филиал), либо он не аккредитован.
- б) Иностранная организация предоставит налоговому агенту подтверждение того, что она имеет постоянное местонахождение в том государстве, с которым РФ имеет международный договор, регулирующий вопросы налогообложения.
- в) Этот документ заверен компетентным органом соответствующего иностранного государства и переведен на русский язык.

Отметим, что такое подтверждение действует только в течение календарного года. Например, если подтверждение было предоставлено налоговому агенту 31 декабря 2010 г., а дивиденды выплачивались 10 января 2010 г., то такое подтверждение окажется уже недействительным (доход выплачен в новом календарном году).

Документами, подтверждающими постоянное местонахождение иностранной организации, могут являться справки по форме, установленной внутренним законодательством этого иностранного государства, а также справки в произвольной форме. Такие документы, как свидетельства о регистрации (сертификаты об инкорпорации), выписки из торговых реестров не могут рассматриваться в РФ в качестве подтверждения. При предоставлении иностранной организацией необходимых документов, подтверждающих ее местонахождение, налоговому агенту, выплачивающему доход, предоставляется освобождение от удержания налога у источника выплаты или он удерживается по пониженным ставкам.

### **Оффшоры, не оффшоры и налоговые соглашения**

Классические оффшоры – это безналоговые страны, с которыми, в большинстве случаев, отсутствуют международные соглашения об избежании двойного налогообложения (договоры, конвенции). Отсутствие международного соглашения, с одной стороны, исключают любой информационный обмен между странами, с другой стороны приводит к возникновению налогов на доходы на территории другой страны, из которой такая компания получает прибыль.

Вышеуказанный тезис не означает, что основным признаком оффшоров является отсутствие соглашений об избежании двойных налогообложений, как любят писать в отечественной литературе. Основные признаки оффшора – закрытость реестров акционеров и директоров, отсутствие информационного обмена с другими странами, низкое налогообложения (менее 5-10%). При этом низкое налогообложение – это самый основной признак.

Удивительно, но некоторые оффшорные страны (даже входящие в ЕС, или ОЭЗ на территории некоторых стран ЕС) имеют заключенные и реально применяемые соглашения об избежании двойного налогообложения с некоторыми странами «суровыми» во внешней налоговой политике. Более того, эти оффшорные страны могут даже входить в ОЭСР. Удивительно, но, например, Россия, Украина, Казахстан, Армения до сих пор не являются членами ОЭСР. Формально это связано с высоким уровнем коррупции и отмыванием денег, с чем в том числе борется и ОСЭР. В заявлении на вступление указанным странам ОЭСР ответила отказом.

Итак, отсутствие действующего соглашения об избежании двойного налогообложения ведет к возникновению налоговой нагрузки при получении компанией налогооблагаемой прибыли на территории иностранного государства.

Применительно к России по основным видам доходов, которые не образуют необходимости создавать постоянное представительство (соответствие признакам) в РФ, основные доходы иностранной компании будут облагаться налогами на территории РФ притом, что в случае использования международного соглашения данным ставки можно существенным образом снизить.

Рассмотрим сравнительную таблицу на примере российского ЗАО.

Юрисдикция	Дивиденды в РФ (минимальный налог в РФ) <sup>2</sup>	Выплата процентов по займу/облигациям (ставка налога в РФ)	Продажа ЗАО (налог в РФ)	Освобождение от налогообложения прибыли от продажи ЗАО в стране учреждения	Возможность налогового освобождения по входящим дивидендам и использованию инструментов международного налогового планирования при транзите иных доходов (проценты, роялти, дивиденды)	Отсутствие налога на прибыль при выплате дивидендов в низконалоговую юрисдикцию (оффшор)	Статус юрисдикции	Возможность использования соглашений о взаимной защите инвестиций, Возможность фондирования/секьюритизации
Кипр	5%	0%	0%	да	да	да	Входит в приказ 108-н	да
Нидерланды	5%	0%	0%	да	да	да	Высокое доверие	да
Бельгия	10%	0%	0%	да	Частично да	Условно да	Высокое доверие	да
ФРГ	5%	0%	0%	да	Частично да	Условно да	Высокое доверие	да
Сент-Винсент и Гренадины или иной оффшор без соглашения с РФ	15%	20%	20%	да	-	-	Низкое доверие, черный список Минфина РФ.	соглашений нет
РФ (контроль ЗАО осуществляется другим российским лицом)	9% для физ. лиц, 0/9% для юр. лиц с учетом ограничений <sup>3</sup>	13% физ.лицо, 20% юр.лицо	0/20%. 0% при владении и более 5 лет + ограничения	отсутствует	-	нет	-	Только внутреннее законодательство

<sup>2</sup> Указывается минимальный налог на прибыль, удерживаемый источником выплаты.

<sup>3</sup> 0% применяется только для юр. лиц получателей дивидендов при владении более 50% в распределяющей компании и при получении более 50% дивидендов и владении распределяющей компанией более 1 года. Ограничение на возможность применения нулевой ставки касаются публичных компаний. Данное положение вступило в силу с 01.01.2011 и в достаточной степени либерализовало российское налоговое законодательство. Данное положение дает возможность «безналогового» транзита дивидендов между российскими юридическими лицами, что с учетом инструментов международного налогового планирования только «удешевляет» процессы консолидации прибыли в оффшорных и низконалоговых юрисдикциях.

## Использование преимуществ соглашений об избежании двойного налогообложения в Украине и Казахстане

Согласно конвенции об избежании двойного налогообложения между **Украиной** и Нидерландами от 4 октября 1995 при соответствии определенным условиям, указанным в данной конвенции, дивиденды, выплачиваемые из Украины в Нидерланды, не облагаются налогом у источника в Украине. При определенных условиях, указанных в конвенции, данные дивиденды не облагаются налогами и в Нидерландах.

Аналогичный налоговый режим предусмотрен данной конвенцией по выплатам из Украины в пользу резидентов Нидерландов в виде роялти. Ставка налога на прибыль на выплачиваемые проценты в пользу резидентов Нидерландов составит 2-10%. Нулевые налоги у источника предусмотрены также и для ряда других операций в Украине с участием резидентов Нидерландов.

Аналогичная интересная ситуация на Украине существует для резидентов Кипра. Доходы кипрских компаний, получающих дивиденды, проценты, роялти и ряд других доходов от источников в Украине не облагаются налогом на прибыль в Украине согласно действующему соглашению между правительствами СССР и Кипра об избежании двойного налогообложения доходов и имущества от 29 октября 1982 года. Украинские власти активно борются с использованием схем ухода от налогообложения с использованием кипрских компаний потому, что на долю Кипра приходится основной объем вывода капитала из Украины.

Для резидентов Кипра в разное время вводились определенные налоговые ограничения. В данный момент настроения политического истеблишмента Украины нацелены на расторжение действующей редакции соглашения об избежании двойного налогообложения между Украиной и Кипром, предусматривающей на данный момент нулевую ставку налога даже на выплату дивидендов. Заместитель председателя Верховной Рады Украины Николай Томенко заявил 29 ноября 2010 года, что депутаты Верховной Рады в качестве антикризисной меры для увеличения поступлений налогов в украинский бюджет будут требовать до конца 2010 года расторжения действующей советской редакции соглашения между Украиной и Кипром. В случае расторжения данной редакции соглашения, по всей вероятности, соглашение будет принято в новой редакции близкой к редакции соглашения об избежании двойного налогообложения между РФ и Кипром.

**Армения** пошла более жестко. Даже при наличии заключенных соглашений об избежании двойного налогообложения, Налоговая служба Армении считает<sup>4</sup>, что при реализации акций (долей) армянских компаний, активы которых состоят из недвижимых активов, в Армении все равно уплачивается налог 10% (вместо стандартных 20%). В некоторых международных соглашениях указаны сходные налоговые режимы. Однако Армения имеет реально применяемые соглашения с некоторыми условными оффшорами, по которым предусмотрены пониженные ставки налога при осуществлении предпринимательской деятельности на ее территории и даже нулевые ставки при продаже долевых участия в армянских компаниях. Речь, например, идет о соглашении с ОАЭ.

Соседний с РФ **Казахстан** не имеет действующего соглашения об избежании двойного налогообложения с Кипром, однако имеет соглашения с рядом других стран, предусматривающих налоговые преимущества и режимы налоговых освобождений некоторых доходов.

При использовании голландских компаний на территории Казахстана согласно конвенции об избежании двойного налогообложения между Казахстаном и Нидерландами от 26 апреля 1996 года дивиденды, распределяемые из Казахстана в пользу резидентов Нидерландов облагаются по более сниженной ставке налога на прибыль в размере 5% вместо стандартных 15-20%, а проценты и роялти облагаются в Казахстане налогом на прибыль по ставке 10%.

---

<sup>4</sup> Практика DS Express, Inc. по Армении.

Следует отметить, что Казахстан почти во всех заключенных соглашениях об избежании двойного налогообложения облагает роялти и проценты налогом на прибыль по ставке 10% вместо стандартных 20%. Единственное исключение – это соглашение между Казахстаном и Испанией, которым предусмотрены нулевые ставки по роялти и процентам по займам, выплачиваемым в пользу резидентов Испании. С одной стороны, в настоящий момент испанские компании выгодно использовать в Казахстане для инвестиций или вывода прибыли из Казахстана, с другой стороны, данное соглашение сейчас пересматривается и возможно как и в соглашениях с другими странами для резидентов Испании будет введен 10% налог, удерживаемый в Казахстане на выплаты в виде роялти и процентов.

Однако даже формальное наличие ставок налогов на некоторые виды доходов, в большинстве случаев, никак не может влиять на возможность налоговой оптимизации на территории Казахстана с использованием оффшоров или резидентов стран, с кем заключены соглашения об избежании налогообложения. Форма и формат способов налоговой оптимизации может быть разнообразным и зависит от агрессивности модели налоговой оптимизации, внедряемой под нужды конкретного бизнеса.

*Для более подробной консультации о возможностях использования Соглашений об избежании двойного налогообложения применительно к Вашему бизнесу просим Вас связаться с экспертами в наших офисах или отправив Ваш запрос на [info@dsexpress.com](mailto:info@dsexpress.com).*

#### **КРАТКАЯ ИНФОРМАЦИЯ О DS EXPRESS, INC.**

DS EXPRESS, INC. – это ведущая юридическая компания по вопросам международного налогового планирования и использования нерезидентных структур, регистрации и сопровождения деятельности иностранных компаний, управления и защиты капиталов. Основные направления деятельности компании:

- Консультирование по вопросам международного налогового планирования и использования нерезидентных структур
- Регистрация и сопровождение деятельности иностранных (оффшорных и оншорных) компаний
- Содействие в открытии зарубежных банковских счетов
- Подготовка финансовой отчетности/аудитов иностранных компаний
- Корпоративное структурирование
- Корпоративный и Налоговый Due Diligence международных проектов
- Сопровождение международных сделок и инвестиционных проектов
- Управление капиталом / финансовое планирование

Данный документ подготовлен в соответствии с профессиональными стандартами DS Express, Inc., на основании опыта и квалификации специалистов компании, и имеет общий характер, не учитывающий специфики каждого конкретного случая. Компания DS Express, Inc. не несет ответственности за использование кем-либо в своей деятельности информации, содержащейся в данном документе, без дополнительных консультаций со специалистами DS Express, Inc

Центральный офис DS Express, Inc.:  
Россия 109004 г. Москва,  
ул. А.Солженицына  
дом 11, строение 1  
тел.: +7 (495) 956-1727  
факс: +7 (495) 234-0735  
email: [info@dsexpress.com](mailto:info@dsexpress.com)

Украинский офис DS Express, Inc.:  
Украина 01001 г. Киев,  
ул. Крещатик, дом 15,  
офис 149  
тел./факс: +38 (044) 228-6714  
тел./факс: +38 (044) 229-4415  
email: [kiev@dsexpress.com](mailto:kiev@dsexpress.com)

Северо-Западный офис DS Express, Inc.:  
Россия 190000 г. Санкт-Петербург,  
Английская набережная,  
дом 52, офис 28  
тел./факс: +7 (812) 320-6609  
тел./факс: +7 (812) 325-7235  
email: [spb@dsexpress.com](mailto:spb@dsexpress.com)