

Влияние CRS и деофшоризации на структурирование для российских владельцев капитала

Артем Торопов

Старший юрист

Baker & McKenzie - CIS, Limited

artem.toropov@bakermckenzie.com

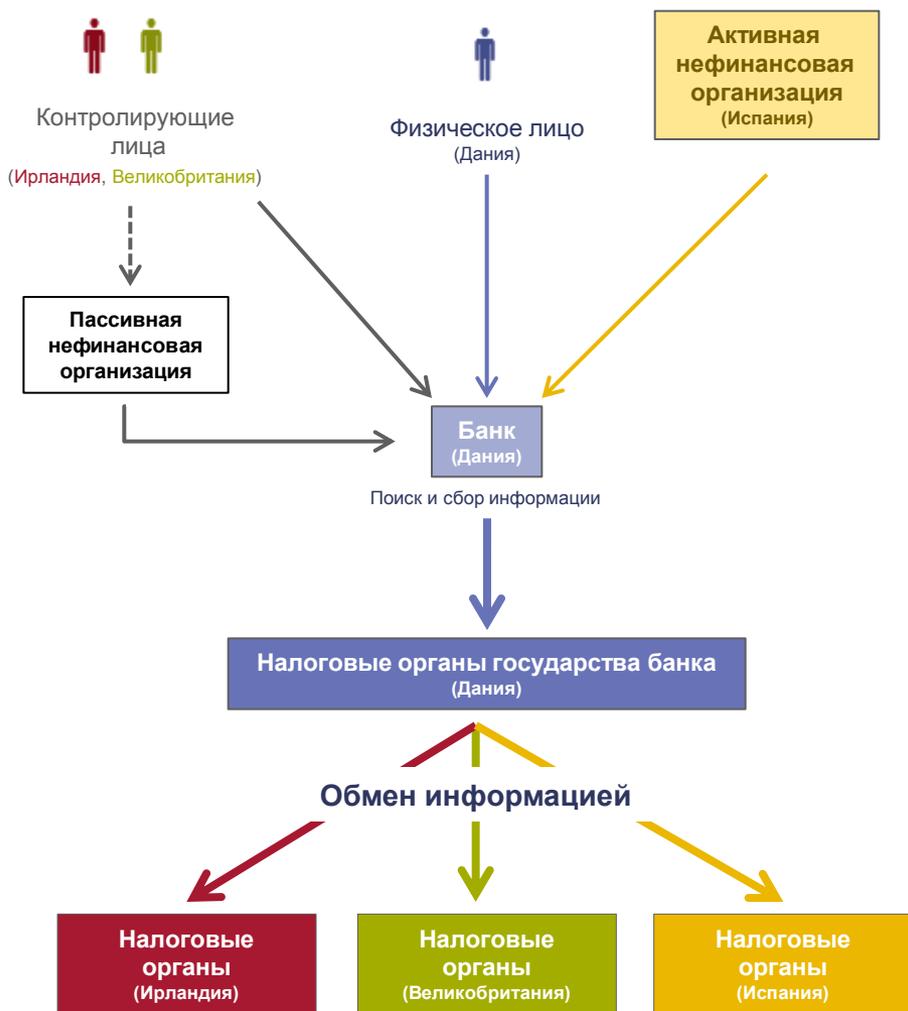
30 ноября 2016 г.



“Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед” входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм - участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин “партнер” означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме или занимающее аналогичную должность. Термин “офис” или “представительство” означает, соответственно, офис такой юридической фирмы.

© 2016 Бейкер и Макензи – Си-Ай-Эс, Лимитед

Общие положения о CRS: механизм



- Единый стандарт обмена налоговой информацией в автоматическом режиме («Единый Стандарт», «Common Reporting Standard», «CRS») содержит широкое определение контролирующего лица, что затрагивает всех физических лиц, участвующих в структурах владения и управления активами;
- Автоматический обмен информацией основывается на принципе взаимности. Для того, чтобы он действовал в определенном государстве (территории), необходимо соблюдение следующих условий:
 - наличие соглашения об участии государства (территории) в автоматическом обмене информацией и
 - наличие дву- или многосторонних соглашений с конкретными государствами, с которыми будет осуществляться обмен.
- Банки должны соблюдать меры должной осмотрительности при проверке и выявлении счетов, информация по которым подлежит предоставлению в налоговые органы.

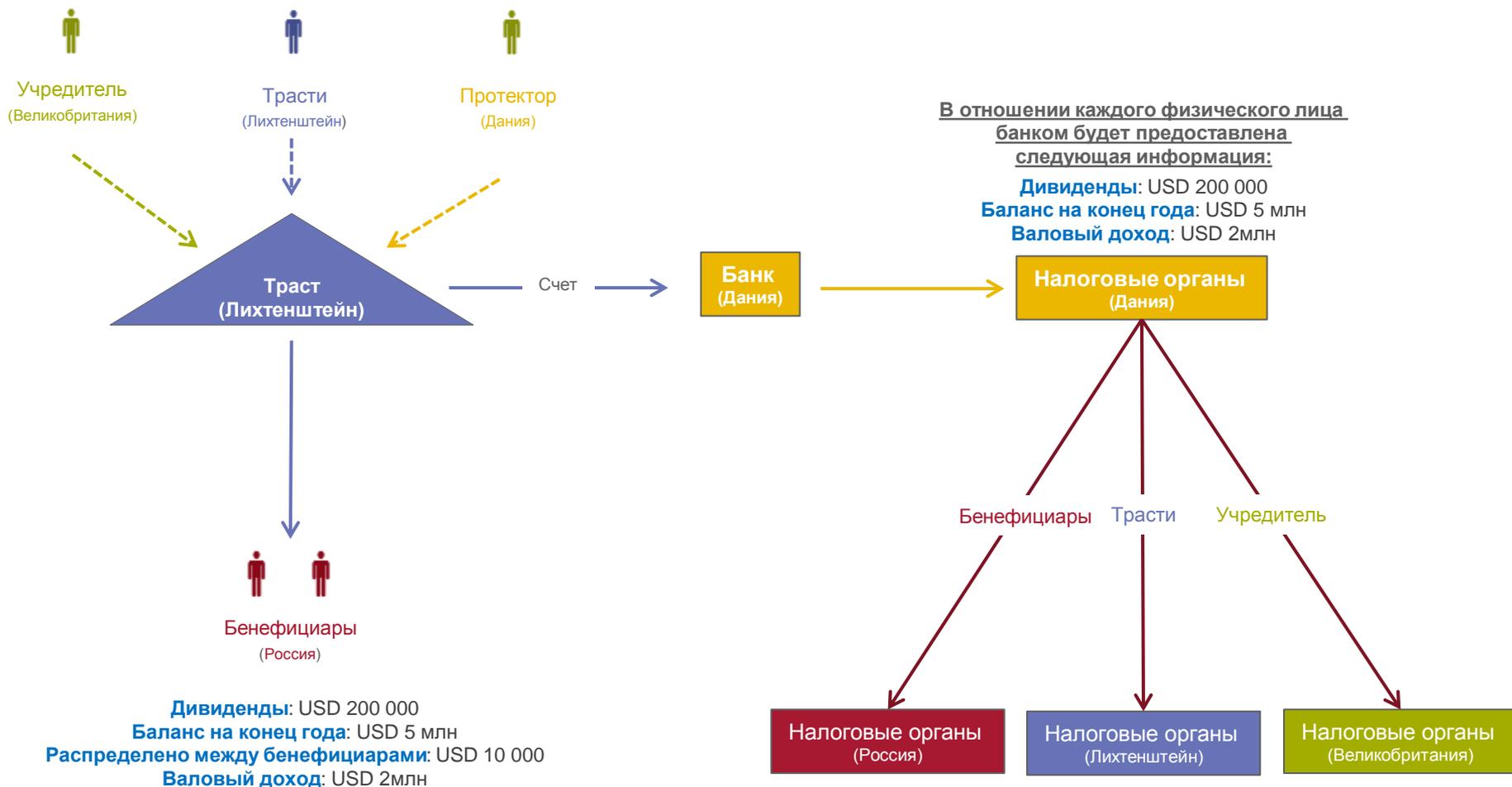
Траст как нефинансовая (NFE) или финансовая (FI) организация

- Применяется различный режим раскрытия информации по CRS в зависимости от статуса траста:

	Траст - NFE	Траст - FI
Статус траста	Траст <u>не</u> признается инвестиционной организацией	Траст <u>признается</u> инвестиционной организацией (зависит от признания траста инвестиционной организацией операций траста, связи с инвестиционным доходом, конфигурации траста, и т.д.)
Кто предоставляет информацию?	Банк	Траст

- В зависимости от статуса владельца счета могут существовать разные режимы и практики предоставления информации (консервативный/либеральный подход); практика применения CRS еще не сложилась и зависит от юрисдикции и конкретных организаций (банков, трастовых компаний, и т.д.)
- Для предоставления информации **всегда** необходимо наличие соглашения об автоматическом обмене информацией (взаимного согласия на обмен) между государством местонахождения предоставляющего информацию лица и государством налогового резидентства владельца счета и/или контролирующего лица (Россией).

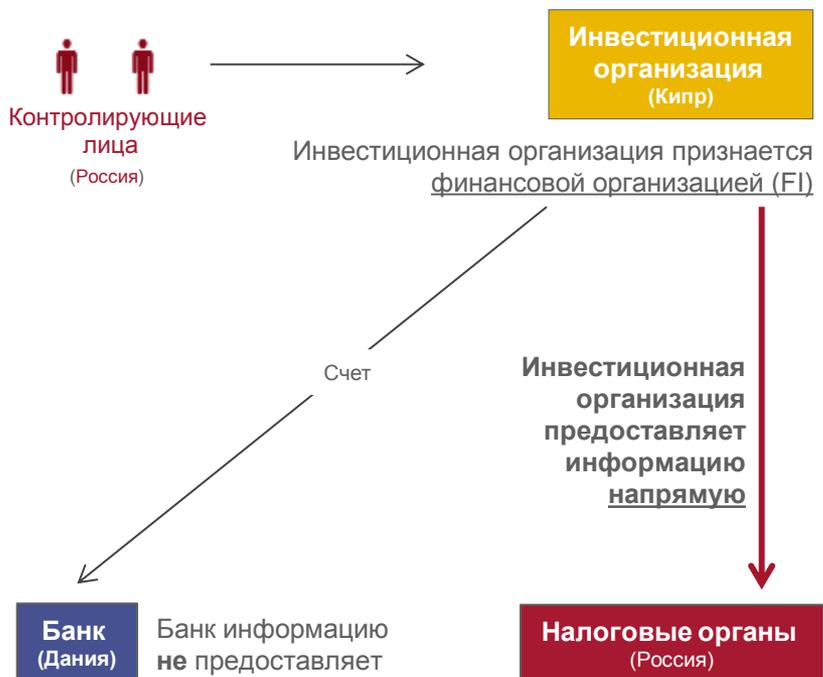
CRS и счета компаний: пример (траст – NFE)



CRS и счета компаний: пример (FI vs. NFE)

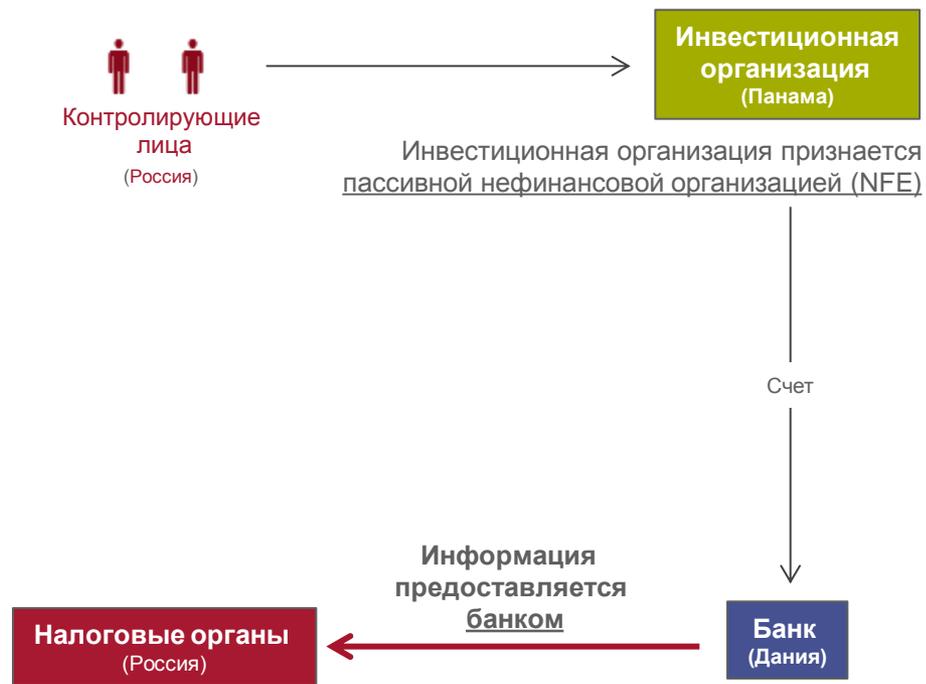
Пример 1

Соглашение об автоматическом обмене информацией
(Дания – Кипр)



Пример 2

НЕТ Соглашения об автоматическом обмене информацией
(Дания – Панама)



Влияние CRS на структурирование

- Использование личных счетов vs. счетов компаний или трастов
- Планирование в отношении лица, которое будет раскрывать информацию (банк/траст)
- Планирование в отношении юрисдикции, из которой будет совершаться раскрытие информации
- Планирование в отношении конфигураций структур (например, протектора или лиц с другими полномочиями)
- Управление объемом раскрываемой информации и её соотношения с налоговым статусом в России
- Соотношение понятий «контролирующее лицо» по CRS и по правилам КИК в отношении трастов, подготовка «защитного файла»

Налоговая прозрачность

- Соблюдение налогового законодательства является предварительным условием для автоматического обмена информацией;
- Меры по побуждению налогоплательщиков привести свое положение в соответствие с существующим регулированием, в том числе правилами КИК;
- Владельцам счетов, не соблюдающим требования существующего регулирования, настоятельно рекомендуется пересмотреть свой налоговый статус и урегулировать свои налоговые обязательства, в том числе в России.

Соглашения об избежании двойного налогообложения Соглашение об обмене информацией	Конвенция ОЭСР о взаимной административной помощи по налоговым делам
<ul style="list-style-type: none">• Допускают обмен информацией на основании группового запроса; <p>Групповой запрос не включает имена налогоплательщиков, <u>но содержит</u>:</p> <ul style="list-style-type: none">• перечень клиентов, которые считаются несоблюдающими законодательство;• причины включения таких клиентов в перечень и их предполагаемые нарушения	<ul style="list-style-type: none">• Обмен информацией между участвующими государствами;• Вступила в силу для Российской Федерации с 1 июля 2015 года• Россия подписала МСАА и ведет переговоры по заключению двусторонних соглашений

Влияние правил КИК на структурирование трастов

	Раскрытый КИК траст, учредитель – резидент РФ	Нераскрытый траст, номинальный учредитель
Административная нагрузка	<ol style="list-style-type: none"> 1. Подача уведомлений об учреждении структуры 2. Подача уведомлений о КИК 3. Подготовка IFRS отчетности/ISA аудита 4. Планирование распределений 5. Подача документации с переводом на русский язык вместе с 3-НДФЛ контролирующего лица 	Отсутствует
Плюсы	<ol style="list-style-type: none"> 1. CFC/CRS compliance в России и за рубежом, положительные отношения с банком 2. «Налоговый щит» при правильно структурированной передаче активов ФЛ лично в траст (например, полученных в рамках «безналоговой ликвидации») 3. Как следствие, возможность получения капитала из траста без налога учредителем, членами семьи и близкими родственникам, передача бизнеса по наследству без налога 4. Уплата налогов на валютную, а не рублевую прибыль, гибкость в отношении определения налоговой базы, перенос убытков 5. Дополнительные плюсы в случае использования траста без компаний-держателей активов 	Отсутствуют
Минусы и риски	<ol style="list-style-type: none"> 1. Отсутствие механизма зачета КИК налога против будущих distributions (требуется изменения в НК РФ) 2. Отсутствие возможности осуществлять distributions на личные зарубежные счета (требуется русский счет или corporate beneficiary) 3. Exposure в части рисков использования информации в России недобросовестными сторонами 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Ответственность вплоть до уголовной при накоплении в нераскрытом трасте значительных сумм незадекларированной прибыли, не обложенной налогами 2. Риск 13% налога на капитал - переданные в траст после 2015 года активы, если их вносило лицо, отличное от учредителя или его КИК; 3. Возможный разрыв отношений с банком, если клиент не соблюдает российское налоговое законодательство

Стратегии поведения

Вариант	Положительные моменты	Возможные проблемы
Игнорирование новых правил	Отсутствуют	<p>Налоговая, административная и уголовная ответственность; игнорирование создает самостоятельные правовые основания для привлечения к ответственности</p> <p>Репутационные риски</p> <p>Российские налоговые органы быстро накапливают опыт обмена информацией, в скором времени возможны новые каналы глобального обмена информацией</p>
Полный отказ от иностранных структур	<p>Простая структура владения</p> <p>Прозрачность владения для российских государственных органов</p>	Невозможность использования иностранных инструментов и иностранного права; снижение защиты иностранного права и иностранных судов
Полное раскрытие и сохранение существующих структур	<p>Возможность сохранения текущей структуры</p> <p>Достаточная прозрачность владения для российских органов</p> <p>Возможность использования иностранных инструментов и иностранного права – сохранение защиты иностранного права и иностранных судов</p>	<p>Без диагностики и корректировки существующих структур возможны существенные налоговые издержки и доначисления, старые структуры зачастую неэффективны</p> <p>Необходимость отдельно финансировать налоговые издержки в России при отсутствии распределения прибыли</p>
Изменение структуры	<p>Возможные варианты реструктуризации бизнеса с учетом вносимых и планируемых изменений законодательства:</p> <ul style="list-style-type: none"> использование раскрытых иностранных структур и инвестиционных решений, соответствующих требованиям российского законодательства, полное использование новых налоговых льгот семейное и наследственное планирование с учетом налогового статуса во всех вовлеченных странах 	<p>Нет универсальных решений, необходим индивидуальный подход, в том числе в отношении реструктуризации</p> <p>Ограниченный период действия новых льгот (безналоговая ликвидация – до конца 2017 года)</p>

Ограничения и оговорки

1. Настоящий отчет подготовлен исключительно для ознакомительных целей и не является налоговой или юридической консультацией. Для получения информации по конкретному вопросу необходима персональная консультация.
2. Сведения в настоящем отчете имеют общий и предварительный характер. Позиции, выраженные в настоящем отчете, основаны на профессиональном суждении в отношении применимых законов, их толковании и судебной практики, сложившейся на данный момент. Нельзя гарантировать, что российские компетентные органы и суды будут придерживаться данной позиции или что их позиция не будет меняться с течением времени.
3. Кроме того, нельзя исключать, что российские налоговые органы могут предпринять попытку более широкого толкования налоговых норм или применить фискальный подход, детально анализируя подавляющее большинство иностранных структур, учрежденных российскими налоговыми резидентами или гражданами, или структур, учрежденных для выгоды или по поручению этих лиц.
4. Нельзя исключать, что суды Российской Федерации будут также расширительно толковать нормы налогового законодательства, применимые к иностранным структурам, и агрессивно применять концепцию преобладания существа над формой или какую-либо другую доктрину, ограничивающую получение необоснованной налоговой выгоды, в ущерб законным интересам налогоплательщиков.
5. Сведения в данной презентации не должны и не могут использоваться для целей уклонения от уплаты налогов и/или штрафов по Налоговому кодексу Российской Федерации. Также сведения в данной презентации не должны и не могут использоваться для продвижения, рекламирования и рекомендаций в отношении каких-либо подходов в части налогообложения.

Почему «Бейкер и Макензи»?

2016 Acritas Sharplegal® Global Elite Brand Index

Шестой год подряд наша фирма занимает лидирующие позиции как наиболее узнаваемый бренд среди других международных юридических фирм.

Наши рейтинги и награды

Международные юридические справочники, включая Chambers и Legal 500, ежегодно признают «Бейкер и Макензи» лидером на российском и европейском рынках юридических услуг.



Бейкер и Макензи -
лучшая юридическая фирма в России

Client Choice Awards 2014

Лучшая юридическая фирма в России

Who's Who Legal Awards 2014

«Бейкер и Макензи» является ведущей фирмой в мире в области налогового права
Chambers Global 2016

«Бейкер и Макензи» также является ведущей в России в категории «Private Wealth Law»
Chambers Global 2016 HNW Guide

Мы являемся единственной юридической фирмой в России, которая рекомендована как ведущая наравне с представителями «большой четверки» - Ernst & Young, KPMG, PWC
International Tax Review, World Tax 2016

Фирма года в области налогового права и трансфертного ценообразования в России
ITR European Tax Awards 2014

Бейкер и Макензи является ведущей фирмой в области налогового права
Chambers Europe 2013 – 2016, Legal 500 2013 – 2016

Сергей Жестков рекомендован в области налогового права
Chambers Global 2016

Команда неизменно предоставляет первоклассные юридические услуги по налоговым вопросам: от консультаций по управлению частным капиталом до налогового структурирования корпоративных сделок, а также сопровождения клиентов в связи с налоговыми спорами. Команда предлагает высокопрофессиональные услуги налогового сопровождения международных сделок благодаря присутствию фирмы во многих странах мира.

Chambers Global 2014

«Рабочая группа фирмы «Бейкер и Макензи» всегда отличалась быстрой реакцией и ориентацией на наши потребности».

Chambers Europe 2015

Почему «Бейкер и Макензи»?

«Бейкер и Макензи» шестой год подряд называется **самым сильным брендом международной юридической фирмы** согласно Международному индексу элитных брендов **Acritas Sharplegal®** за 2014 год, в котором фирма получила наивысшие оценки по категориям известности, положительного отношения и как фирмы, наиболее часто рассматриваемой в качестве потенциального консультанта по межюрисдикционным сделкам и представителя в судебных тяжбах. Рейтинг был составлен по итогам опроса 1 337 руководителей юридических служб организаций, занимающих лидирующие позиции в мире и расположенных в 53 странах.

Ведущие юридические справочники, такие как **Chambers, Legal 500, IFLR** и др. на протяжении нескольких лет рекомендуют «Бейкер и Макензи» в различных областях права; выборочные цитаты приведены ниже:

Фирму «Бейкер и Макензи» рекомендуют за «ориентированные на бизнес консультации и прагматичный подход».
Legal 500 EMEA 2015

«Фирма предоставляет качественные услуги, — делится один из клиентов. — Они являются единственной компанией с высококлассными специалистами, которые полностью управляют проектом от начала до конца».
ITR World Tax 2014

Фирма «Бейкер и Макензи» отличается своим «профессиональным общим уровнем компетентности в налоговых вопросах».
Legal 500 EMEA 2014

«Оперативно работающая команда, которая предоставляет коммерчески обоснованные рекомендации»
Chambers Europe 2014

Образцовое международное налоговое планирование, решение налоговых проблем, структуризация налогообложения крупных слияний и поглощений, а также сделок на рынках капитала. Юристы группы особенно активно выступают от имени финансовых организаций, а также клиентов из сферы высоких технологий и отрасли товаров народного потребления. Отмечают весьма успешную практику группы в области трансграничных сделок, обеспеченную широкой международной сетью фирмы.
Chambers Europe 2015

Сергей Жестков известен на рынке услуг благодаря doskonaльному знанию международного налогового и таможенного законодательства.
Chambers Europe 2015





BAKER & MCKENZIE

Сергей Жестков
Партнер

+7 495 787 2700
Sergei.Zhestkov@bakermckenzie.com



BAKER & MCKENZIE

Кирилл Викулов
Старший юрист

+7 495 787 2700
Kirill.Vikulov@bakermckenzie.com



BAKER & MCKENZIE

Артем Торопов
Старший юрист

+7 495 787 2700
Artem.Toropov@bakermckenzie.com



BAKER & MCKENZIE

Филипп Черепанов
Юрист

+7 495 787 2700
Philip.Cherepanov@bakermckenzie.com



BAKER & MCKENZIE

Дина Айдаева
Юрист

+7 495 787 2700
Dina.Aydaeva@bakermckenzie.com

2016 Бейкер и Макензи. Все права защищены. Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин "партнер" означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме, или занимающее аналогичную должность. Термин "офис" или "представительство" означает, соответственно, офис такой юридической фирмы