

Love is...

быть вместе

или правовые вопросы
релокации

15 декабря 2022
www.pgplaw.ru



Взаимодействие с какими странами Вам было бы интересно рассмотреть в рамках вопросов по релокации?



СИТУАЦИЯ 1

Компания осталась в России

Некоторые сотрудники переехали

love is...



Minikim Holland B.V.

...когда любовь
не знает границ

Характеристики дистанционной работы:

- 1) работа вне места нахождения работодателя +
- 2) работа вне места, контролируемого работодателем +
- 3) взаимодействие через Интернет и сети связи общего пользования

По умолчанию дистанционный работник сам выбирает, откуда работать

Значит, он может работать и вне РФ?

Однозначного ответа нет

Нельзя	Можно
ТК не действует за пределами РФ	В ТК нет прямого запрета на дистанционную работу за пределами РФ
Работодатель не сможет правильно расследовать несчастные случаи с дистанционными работниками за рубежом	Дистанционный работник работает вне места, контролируемого работодателя, поэтому работодателю неважно, откуда он работает
Сторонник: Минтруд	Сторонник: Минфин, судебная практика (пока редкая)

Риски:

Административная ответственность за нарушение законодательства о труде или за нарушения в области охраны труда, НО риски теоретические, прецеденты пока неизвестны

Также

Планируется ввести законодательный запрет на удаленную работу из-за рубежа для отдельных отраслей

Нужно учитывать трудовое и миграционное законодательство иностранного государства

Глобальный тренд на привлечение к себе удаленных работников (визы для «цифровых кочевников» / Digital Nomads)

Физические лица

Резиденты

- граждане РФ
- постоянно проживающие в РФ на основании вида на жительство иностранные граждане и лица без гражданства

Нерезиденты

- физические лица, не являющиеся резидентами

Организации

Резиденты

- юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ
- их зарубежные филиалы, представительства и иные подразделения

Нерезиденты

- юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории РФ
- находящиеся на территории РФ их филиалы, постоянные представительства и другие подразделения

- ✓ Вправе ли работодатель перечислить выплату с российского счета за рубеж (могут быть установлены ограничения на переводы)
- ✓ Вправе ли работодатель списать денежные средства со своего зарубежного счета (списание разрешено только за счет законно зачисленных средств)
- ✓ Разрешена ли операция в иностранной валюте (валютные операции между резидентами, по общему правилу, запрещены ст. 9 Закона № 173-ФЗ)
- ✓ Вправе ли работник зачислить выплату на свой зарубежный счет (ограничения из ст. 12 Закона № 173-ФЗ)

Выплаты из России на зарубежный счет при дистанционной работе за рубежом по трудовому договору

	Российская организация (резидент)
Работник-нерезидент	Разрешено в любой валюте (риск обхода, если работники из недружественной страны, в связи с ограничениями на их переводы из России?)
Работник-резидент	В рублях разрешено В иностранной валюте разрешено при выполнении условий п. 26 ч. 1 ст. 9 Закона № 173-ФЗ (риск, если дистанционная работа не разрешена ТК РФ? риск, что выплата разрешена только с зарубежного счета?)

Выплаты из России на зарубежный счет при дистанционной работе за рубежом по трудовому договору

Валютные операции между резидентами запрещены, за исключением:

*... операций по выплате физическим лицам - резидентам заработной платы и иных выплат в иностранной валюте **за пределами территории Российской Федерации** по заключенным ими с юридическими лицами - резидентами трудовым договорам, предусматривающим исполнение такими физическими лицами - резидентами своих **трудовых обязанностей за пределами территории Российской Федерации** (п. 26 ч. 1 ст. 9 Закона № 173-ФЗ).*

Работа из-за рубежа на российскую компанию (без офиса за рубежом)

Резидент

183 дня в РФ до выплаты дохода
(последний день месяца; с 01.01.23 – дата выплаты дохода)

НДФЛ ставка 13(15) %

Источник дохода – не РФ (не важно)

Сам подает НД до 30 апреля
и платит налог до 15 июля

Пп.3 п.1 ст.223 НК РФ

Работа из-за рубежа на российскую компанию (без офиса за рубежом)

Резидент

Потом пересчет
в конце года (Постановление
КС РФ от 25.06.2015 г. № 16-П)

Налогообложение за рубежом – риск
двойного налогообложения?
(п.2 статей 15 СИДН)

love is...



...когда не обращаешь
внимания на формальности

Нерезидент

love is...



Сотрудник

Источник не РФ

Нет НДФЛ

...когда не можешь
сидеть на месте

Нерезидент

Директор?

Источник в РФ

**НДФЛ ставка
30 %**

**Место работы
в трудовом договоре?**

**Проект изменений НК РФ
(двойн.налогообложение)**

А если полмесяца в РФ?

**Где источник: 2023 г. – январь в РФ,
февраль нет (зарплата в феврале)?**

**Когда нерезидент: 2023 г. – январь
резидент в РФ, февраль нерезидент в РФ
(зарплата в феврале за январь)?**

Письма Минфина от 26.08.2019 г. № 03-04-05/65362; от 25.02.2022 г. № 03-04-05/13207, Письмо ФНС России от 29.09.2020 г. № БС-18-11/1668@

3 типа налоговых систем иностранных государств

резидента определяют по признаку



место инкорпорации
(например, Гонконг,
Сингапур, Армения)



место управления (РОЕМ)
(например, Тайвань)



смешанный способ
(например, Россия, США,
Великобритания, Индия,
Испания, Казахстан, ОАЭ
(кроме иностранного
филиала) Индонезия))

Ключевые выводы

- РФ продолжит считать зарегистрированную в РФ организацию своим резидентом, где бы не находился орган её управления
- Приютившая страна может посчитать ту же организацию своим резидентом по признаку POEM

love is...



...не упаковка,
а содержание

Что означает двойное резидентство?

Россия

облагает общемировой доход

РОЕМ считает зарубежным РЕ российской компании, затраты на переезд и содержание РЕ неоправданными (?)

вычитает налог, уплаченный за рубежом (ограничения)

Приютившая страна

тоже облагает общемировой доход

российскую регистрацию считает зарубежным представительством своего резидента

вычитает налог или освобождает доход по DTT или национальным правилам. Либо не делает этого

Третьи страны

применяют СИДН с РФ

применяют СИДН с приютившей страной

об этих и др. правилах СИДН далее

Разрешается по правилам MLI или без них

Примеры с MLI и как в MLI

Индия, УК, Казахстан, Армения

МАР, без которого не предоставляются льготы или освобождения

Примеры: не как в MLI

Германия, Испания, Франция: по м/н фактически руководящего органа

Италия: место эффективного руководства

Турция: место регистрации головной конторы

Пример: не совсем как в MLI

Кипр: по месту эффективного управления и только если его установить не удаётся, то МАР.

Нет нормы, что без МАР права на льготы по СИДН нет

Финляндия: МАР, но тоже

Правила модельной конвенции

love is...



Credit method

Exemption method

...счастье на двоих

Национальные правила

Россия

Credit method

в пределах своего
налога с той же
прибыли

Приютившая страна

?

Третьи страны

?

love is...



Minikim Holland B.V.

...подарить
свое сердце

Пример по вычету налога при двойном резидентстве

Двойной резидент Литвы и РФ. МАР не проведён. СИДН не содержит условие MLI о недопустимости применения льгот по СИДН.

Общеземная прибыль **100 тыс.**, в т.ч. **60 тыс.** от источников в РФ, **30 тыс.** от источников в Литве, **10 тыс.** от источников в Испании. Ставка налога на прибыль в РФ 20%, в Литве 15%, в Испании 21%.

Исчисляем налог в Литве **100 тыс.** x 15% минус налог в РФ (**60 тыс.** x 20%, но в пределах 15% литовского налога) – **10 тыс.** x 21% налог в Испании, но в пределах 15% литов. налога)

Исчисляем налог в РФ **100 тыс.** x 20% минус налог в Литве (**30 тыс.** x 15% налога в Литве) – **10 тыс.** x 21% налог в Испании, но в пределах 20% российского налога)

60 тыс.



30 тыс.



10 тыс.





Ведение предпринимательской деятельности

«каждая часть вносит свой вклад в производительность целого»

Комментарий к Модельной Конвенции



Наличие места деятельности

филиал, представительство, отделение, бюро, контора, агентство, любое другое обособленное подразделение

? что насчет home office



Регулярный характер деятельности

a period longer than six months

Комментарий к
Модельной Конвенции

Есть ли есть офис или иное аналогичное fixed place of business?

Да

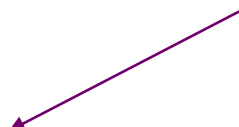


РЕ есть

Нет, работает «дома»



whether or not a home office constitutes a location at the disposal of the enterprise?



business activities at the home is so intermittent or incidental?



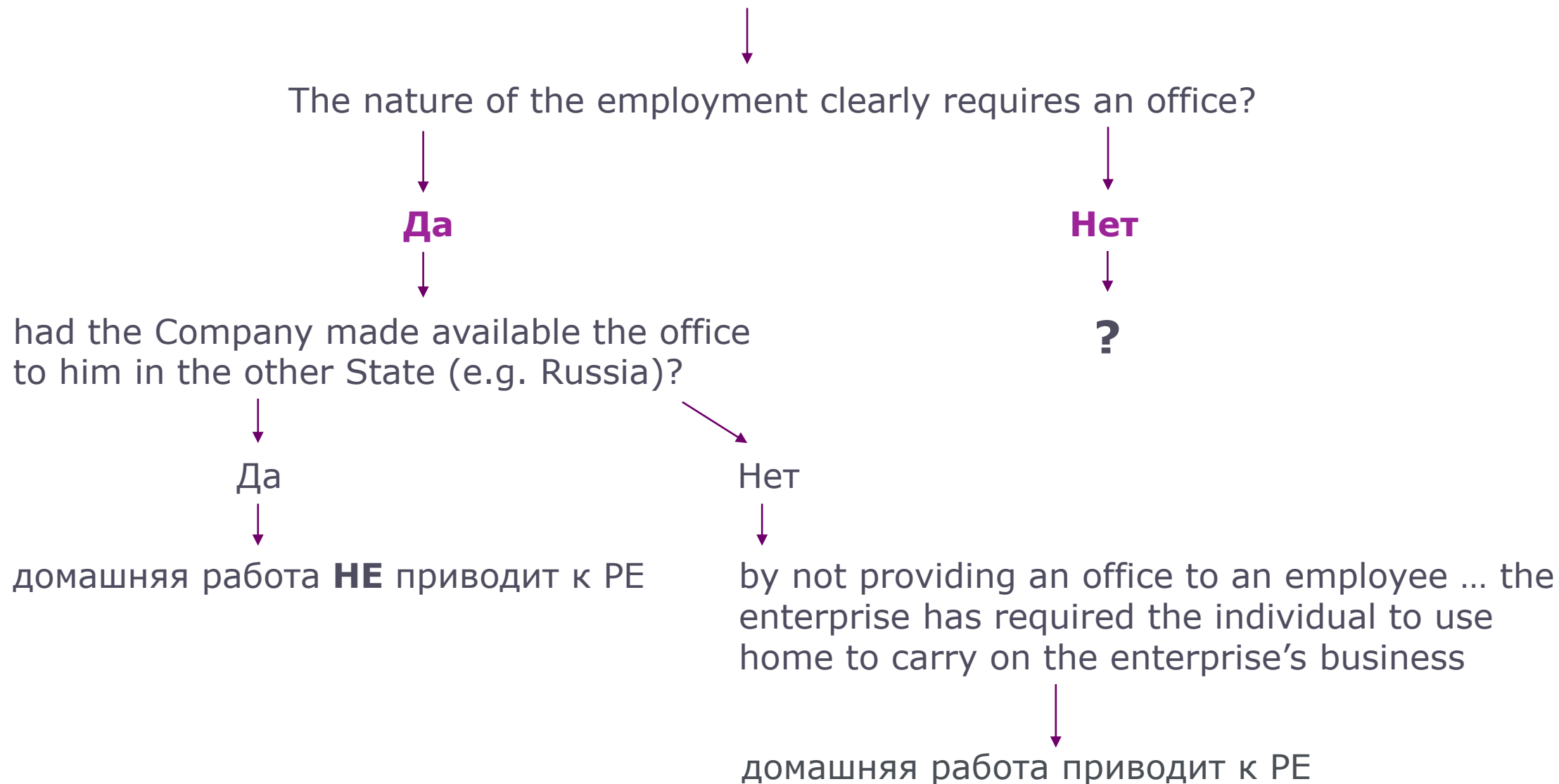
the home will **not** be considered to be a location at the disposal of the enterprise



home office is used on a continuous basis?
(depends on the facts and circumstances)



см. продолжение



Updated guidance on tax treaties and the impact of the COVID-19 crisis

РЕ не возникает



it is an extraordinary event not an enterprise's requirement



the company still provides an office which in the absence of public health measures is available to the relevant employee



if an individual continues to work from home –
смотри Комментарий к Модельной Конвенции

love is...



Minikim Holland B.V.

Пункт 1 статьи 311 НК РФ: «доходы, полученные российской организацией от источников за пределами РФ, учитываются при определении её налоговой базы. Указанные доходы учитываются в полном объёме **с учётом расходов, произведённых как в РФ, так и за её пределами**».

Пункт 49 ст. 270 **не вычитаются** «иные расходы, не соответствующие критериям, указанным в пункте 1 статьи 252 НК РФ».

Пункт 1 статьи 252 НК РФ «под обоснованными расходами понимаются **экономически оправданные** затраты, оценка которых выражена в денежной форме».

love is...



Minikim Holland B.V.

...путешествовать

Определение N 301-ЭС19-7881

критерий экономической обоснованности расходов не предусматривает оценку понесенных налогоплательщиком затрат с точки зрения целесообразности, рациональности и эффективности их осуществления. В то же время **экономическая оправданность затрат предполагает, что они понесены налогоплательщиком в его собственных интересах.**

Определение N 304-КГ16-17592

экономически оправданными не признаются расходы, произведенные вне связи с экономической деятельностью налогоплательщика, то есть **по существу направленные на удовлетворение личных нужд ... граждан за счет ... работодателя**

love is...



Minikim Holland B.V.

...забыть слово «я»

Переезд руководства может повлечь за собой двойное резидентство. Это решается по национальному законодательству приютившей страны

1. Двойное резидентство решается по правилам СИДН.
2. Если СИДН нет, или он не решает, то в обеих странах будут платить налоги с общемирового дохода.
 - 2.1. Вычет уплаченных в другой стране налогов решается по СИДН.
 - 2.2. Если СИДН построен на полном соответствии MLI, а MAP не проведён, то вычет возможен только, если законодательство позволяет сделать это.
 - 2.3. Если в СИДН нет оговорки о запрете на льготы без MAP, то вычет возможен.
 - 2.4. При применении вычета возможны проблемы. Они связаны с отсутствием правил его применения при двойном резидентстве.

love is...



Minikim Holland B.V.

...когда вы одно целое

Если закон приютившей страны не признаёт резидентом, ИЛИ если переехали сотрудники, не относящиеся к руководству, то закон и (или) СИДН, скорее всего, признает РЕ в приютившей стране

Если «все переехали», то весь доход может быть распределен на такое РЕ. Тогда весь доход тоже будет обложен в приютившей стране. Но, не возникнет неопределенности с вычетом иностранного налога в РФ. РФ может не согласиться с такими потерями от вычета.

love is...



Minikim Holland B.V.

...шагнуть в новую
жизнь вместе

Место реализации товара – место начала его отгрузки или транспортировки покупателю (место размещение персонала не оказывает влияние на уплату российского НДС)

Место реализации услуг и работ зависит от того, какие именно работы и (или) услуги продает или приобретает компания (... и место размещения персонала имеет значение)

love is...



Minikim Holland B.V.



работы (услуги) связаны непосредственно с недвижимым или движимым имуществом



место нахождения имущества



услуги в сфере культуры, искусства, образования (обучения), физической культуры, туризма, отдыха и спорта + услуги по представлению персонала



место фактического оказания



передача патентов..., авторских прав и аналогичных прав, разработка программ для ЭВМ, «электронные услуги», консультационные, юридические, маркетинговые и тп, обработка информации и НИОКР



место осуществления деятельности покупателем



ОСТАЛЬНОЕ (ранее не перечисленное) по месту осуществления деятельности ПРОДАВЦом

Место деятельности определяет не то, место где осуществляется деятельность по оказанию услуги, а фактическое присутствие на территории на основе:

- госрегистрации организации, а при её отсутствии или в отношении филиалов и представительств указанной организации - на основании места, указанного в учредительных документах организации,
- места управления организации,
- места нахождения его постоянно действующего исполнительного органа,
- места нахождения РЕ (если работы (услуги) приобретены/проданы через это РЕ),
- места жительства физ. лица.

love is...



Minikim Holland B.V.

...обнаруживать ее
в неожиданном месте

НДС. Сотрудники уехали, компания осталась (ситуация 1)

Реализация товаров	всё, как было
Услуги, связанные с имуществом	всё, как было
Услуги в сфере культуры, туризма, спорта и отдыха	всё как было, важно место оказания услуг
Электронные услуги, передача прав по IP, консалтинг, разработка IP, инженерные и информационные услуги, R&D	всё, как было
Остальное	место деятельности продавца

Место деятельности продавца определяет фактическое присутствие на территории на основе:

госрегистрации организации, а при её отсутствии или в отношении филиалов и представительств - на основании места, указанного в учредительных документах,

→ не изменилось

места управления организации,

→ **изменилось**

места нахождения его постоянно действующего исполнительного органа,

→ **изменилось**

места нахождения РЕ (если работы (услуги) приобретены/проданы через это РЕ)

→ **изменилось**

Вывод: РФ и приютившая страна **обе** могут претендовать на НДС, если у хостера такие же правила

СИТУАЦИЯ 2

Компания «переехала» за границу
(ликвидация компании в России)

Некоторые сотрудники остались

love is...



Minikim Holland B.V.

...когда в ответе за тех,
кого приручил

Без присутствия в РФ работодатель не сможет выполнять ряд обязанностей по трудовому договору (в частности, осуществлять обязательное социальное страхование работников без постановки на учет в фондах)



Риски ответственности за невыполнение требований законодательства, нарушение прав работников

Варианты:

- Гражданско-правовой договор с подчинением законодательству РФ или иностранному законодательству (самый распространенный на практике)
- Прием на работу к российскому «номинальному» работодателю, но фактическая работа на иностранную компанию (есть риски)

Выплаты на зарубежный счет при работе в России по трудовому договору с зарубежным офисом нерезидента. **Любовь Ромащенко**

	Иностранная компания
Работник-резидент	Разрешено в любой валюте при выполнении условий ч. 5.2 ст. 12 Закона № 173-ФЗ (банковский счет в стране, осуществляющей автообмен финансовой информацией, или стране ЕАЭС) Положения абз. 4 ч. 5 ст. 12 Закона не применяются, так как работа осуществляется не за пределами территории РФ
Работник-нерезидент	Не регулируется российским валютным законодательством

Ситуация – компания переместилась за рубеж, в РФ нет офиса

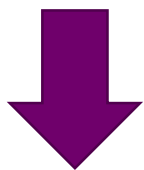
Аналогично ситуации 1:

- если работа в РФ на иностранный офис = источник в РФ;
- Резидент РФ = НДФЛ, самостоятельно.

Компания ушла, сотрудники остались (ситуация 2). Мария и Андрей Никоновы

сотрудников перевели на работу
в существующую или вновь
зарегистрированную иностранную
компанию

часть сотрудников осталось работать
в РФ без предоставления им офиса



работу сотрудников без офиса могут
признать РЕ в РФ по правилам,
предусмотренным в СИДН, а при
отсутствии СИДН в НК РФ

love is...



Minikim Holland B.V.

...знать, когда ему нужно
немного побыть одному

Компания ушла, сотрудники остались (ситуация 2)



руководство ими
осуществляется за рубежом?



проблемы двойного
резидентства нет, т.к. РОЕМ –
за рубежом



руководство
осталось в России?



? сл. слайд

- ✓ если они руководят только оставшимися сотрудниками
- ✓ если они не руководят размещённым за рубежом персоналом
- ✓ если они не руководят всем бизнесом компании
- ✓ если руководство всем бизнесом компании осуществляется сотрудниками, находящимися за рубежом,

то правовых оснований для признания иностранной компании ещё и резидентом РФ нет.

Риски, что признают есть.

Если всё по другому, то наиболее вероятные последствия такие

Иностранную организацию признают в РФ налоговым резидентом.

Общемировой доход будет обложен в двух местах с вычетом «чужого» налога. Все комментарии по вычету даны ранее.

Чем больше «по другому», тем выше риск.

НДС. Компания ушла, сотрудники остались (ситуация 2)

Реализация товаров **идёт с другого (иностранного) лица**

Услуги **с другого лица**, связанные с имуществом

Услуги в сфере культуры, туризма, спорта и отдыха

место реализации определяется также как было, но НДС (если реализация в РФ) исчисляется как по иностранному лицу не состоящему на учёте в налоговом органе, т.е. удержание покупателем и без вычетов

! если зарегистрировать представительство в РФ, то можно сохранить право на вычеты



НДС. Компания ушла, сотрудники остались (ситуация 2)

Электронные услуги, передача прав по IP, консалтинг,
разработка IP, инженерные и информационные услуги, R&D

всё, как было

Остальное

РФ может установить присутствие в РФ (наличие неоформленного представительства в РФ и реализацию через него услуг).

Это повлечёт взимание НДС в России.

Возможно повторное обложение в приютившей стране.

love is...



Minikim Holland B.V.

...беззаботность

Риски усилятся по отношению к услугам, место реализации которых определяется по стране продавца.

Добавится признак неоформленного присутствия по признаку места управления.

Проблемы могут возникнуть и продавца услуг в случае, если ушедшая компания является покупателем

love is...

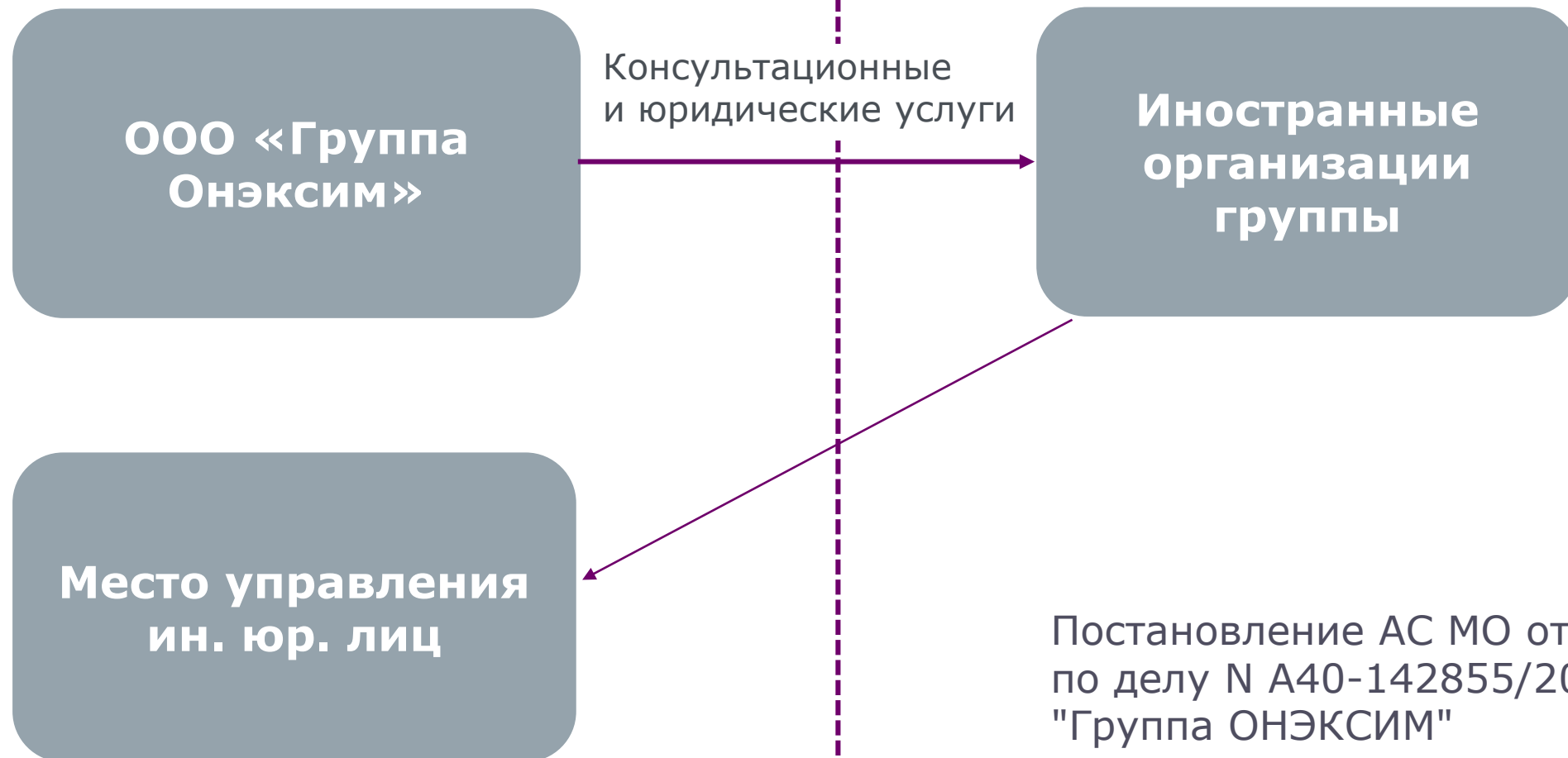


Minikim Holland B.V.

...когда он притягивает
тебя как магнит

Российская Федерация

Иностранное государство



СИТУАЦИЯ 3

Часть офиса переехала за рубеж

(открыта иностранная компания)

(сотрудники устроились на работу
в иностранной аффилированной
компании)

(за рубежом открыт российский
филиал)

love is...



Minikim Holland B.V.

...когда и целого
мира мало

Трудовые отношения перемещаются за рубеж (в иностранную компанию или иностранный филиал российской компании) - применяется местное трудовое законодательство

Если переезд не навсегда – что делать с российским трудовым договором?

Возможные варианты: увольнение или отпуск «за свой счет» на период работы за рубежом

Выплаты на зарубежный счет при работе за рубежом по трудовому договору с местным офисом. **Любовь Ромащенко**

	Зарубежный филиал русской организации	Иностранная компания
Работник-резидент	Разрешено в любой валюте (за счет законно зачисленных средств на счет филиала) Валютная операция между резидентами разрешена п. 2 ч. 6.1 ст. 12, п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона № 173-ФЗ Зачисление на зарубежный счет: - ч. 5 ст. 12, п. 26 ч. 1 ст. 9, подп. "з" п. 9 ч. 1 ст. 1 Закона - более 183 дней за рубежом	Разрешено в любой валюте при определенных условиях: - более 183 дней за рубежом - ч. 5.2 ст. 12 Закона (банковский счет в стране, осуществляющей автообмен финансовой информацией, или в стране ЕАЭС) - абз. 4 ч. 5 ст. 12 Закона № 173-ФЗ
Работник-нерезидент	Разрешено в любой валюте (за счет законно зачисленных средств на счет филиала)	Не регулируется русским валютным законодательством

«... на счета физических лиц - резидентов, открытые в банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, могут быть зачислены следующие денежные средства, полученные от нерезидентов:

*выплачиваемые в виде заработной платы и иных выплат, связанных с выполнением физическими лицами - резидентами **за пределами территории Российской Федерации своих трудовых обязанностей** по заключенным ими **с нерезидентами трудовым договорам (контрактам)**, а также выплачиваемые в виде оплаты и (или) возмещения расходов таких физических лиц - резидентов, связанных с их служебными командировками, осуществляемыми в рамках выполнения физическими лицами - резидентами за пределами территории Российской Федерации своих трудовых обязанностей по заключенным ими с нерезидентами трудовым договорам (контрактам)»*
(абзац четвертый ч. 5 ст. 12 Закона № 173-ФЗ).

Если работа из российского филиала за рубежом:

- если работа за рубежом = источник не в РФ;
- Резидент РФ = НДФЛ, самостоятельно;
- Нерезидент - нет НДФЛ.

Компания осталась и открыла офис за рубежом (ситуация 3). **Мария и Андрей Никоновы**

То же самое, что в ситуации 1 (сотрудники уехали, компания осталась).

Особенность: вероятность того, что в приютившей стране не возникнет ни резидентства, ни РЕ отсутствует полностью.



...когда тебя не бросают
из-за пустяковой размолвки

НДС. Компания осталась и открыла офис за рубежом

Реализация товаров	→	всё, как было
Услуги, связанные с имуществом	→	всё, как было
Услуги в сфере культуры, туризма, спорта и отдыха	→	всё как было, важно место оказания услуг
Электронные услуги, передача прав по IP, консалтинг, разработка IP, инженерные и информационные услуги, R&D	→	всё, как было
Остальное	→	место деятельности продавца

НДС. Сотрудники уехали, компания осталась (ситуация 1)

Место деятельности продавца определяет фактическое присутствие на территории на основе:

госрегистрации организации, а при её отсутствии или в отношении филиалов и представительств - на основании места, указанного в учредительных документах,

→ **изменилось**

места управления организации,

→ изменилось

места нахождения его постоянно действующего исполнительного органа,

→ изменилось

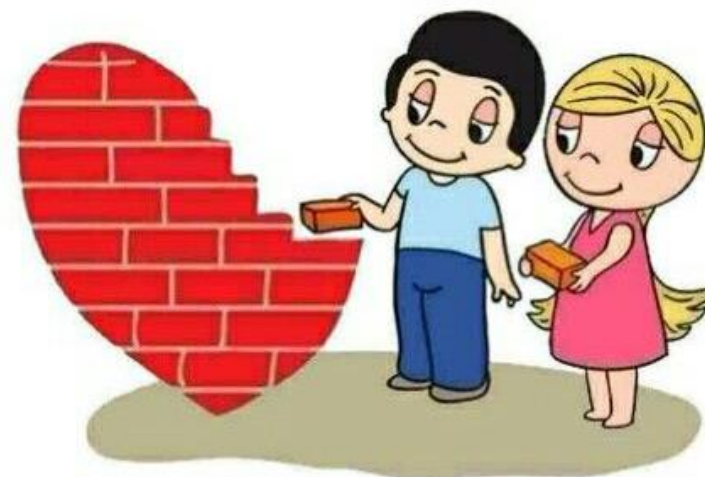
места нахождения РЕ (если работы (услуги) приобретены/проданы через это РЕ)

→ изменилось

Вывод: РФ не должна претендовать на уплату НДС, если сведения о филиале (РЕ) внесены в учредительные документы. Но налоговый орган может это оспорить.

Каждый день с вами готовы
трудиться и спикеры нашего
вебинара

love is...



Minikim Holland B.V.

...каждодневный труд над
вашими отношениями



Никифоров Антон

Партнер

a.nikiforov@pgplaw.ru



Ромашченко Любовь

Ведущий юрист

l.romaschenko@pgplaw.ru



Никонов Андрей

Старший партнер, руководитель
налоговой практики

a.nikonov@pgplaw.ru



Жеребцов Роман

Ведущий юрист

r.gerebtsov@pgplaw.ru



Никонова Мария

Партнер, руководитель группы
налоговой практики

m.nikonova@pgplaw.ru



@Pgp_official

официальный канал юридической компании «Пепеляев Групп»



@PG_Tax

о налогах и налоговых спорах



@InvestmentLaw

полезное о ТОР, РИП, САР и СПВ



YouTube

официальный канал юридической компании «Пепеляев Групп»



@PGEcology

о самых важных вопросах в сфере природоохранного регулирования



@pgEmployment

по трудовому праву для работодателей



@SibTaxForum

канал о налоговых спорах, налоговой выгоде, налоговых злоупотреблениях и о том, как этого не допустить

Правовая помощь работникам организаций

- Помощь в установлении правового статуса лица и определении круга обязанностей в связи с мобилизацией
- Вопросы исполнения гражданско-правовых отношений во время вынужденного отсутствия по мобилизации
- Вопросы исполнения публично-правовых обязанностей во время вынужденного отсутствия по мобилизации
- Банкротство мобилизованных лиц
- Помощь в оформлении доверенностей, завещаний и других документов
- Вопросы социальных и иных гарантий мобилизованным лицам и их семьям
- Вопросы территориальной мобильности

Адвокатское сопровождение

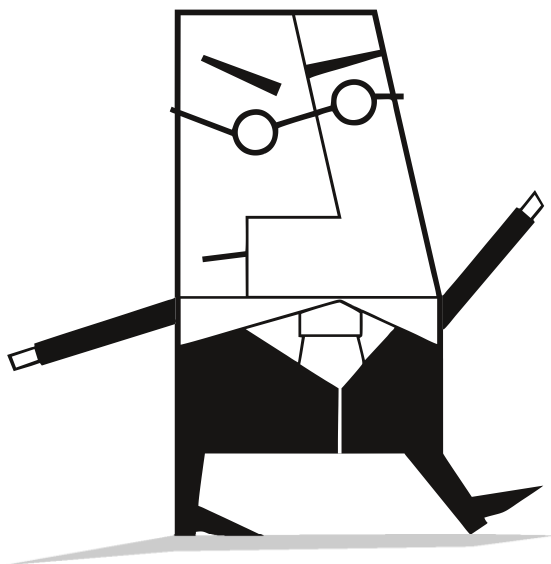
Правовая помощь организациям

- Военно-учетные обязанности работодателей
- Мобилизационные обязанности организаций
- Особенности трудовых отношений и исполнения трудовых обязанностей
- Особенности исполнения договорных обязанностей
- Вопросы в сфере корпоративного права и корпоративного управления
- Вопросы в сфере цифрового права
- Особенности исполнения публичных обязанностей
- Отраслевые требования и особенности

Подробная
информация
по ссылке



Контактная информация



- **Россия**

Москва, Санкт-Петербург,
Красноярск, Южно-Сахалинск,
Владивосток

- **Китай**

Пекин, Шанхай

- **Корея**



www.pgplaw.ru



info@pgplaw.ru



+7 (812) 640-60-10



+7 (812) 640-60-20