

**П<sup>g</sup>**  
pepeliaev group®

# Фактическое право на доход и «СКВОЗНОЙ ПОДХОД»

**Рустем Ахметшин**  
Старший партнер, к.ю.н.

2019  
[www.pgplaw.ru](http://www.pgplaw.ru)

# «Сквозной подход» к фактическому праву на доход: что это и зачем это?



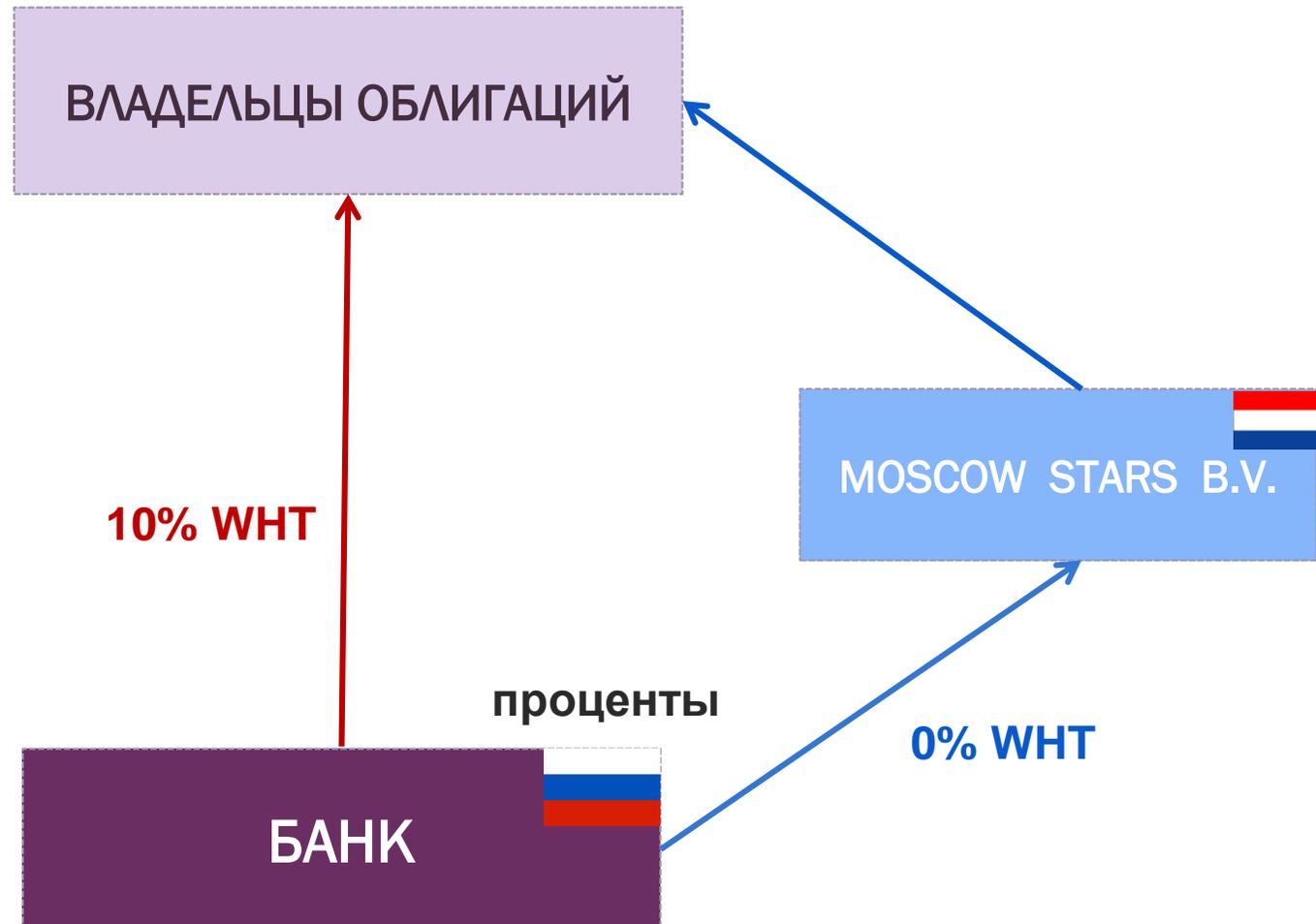
Федеральный закон от 27.11.2018 №424-ФЗ

Федеральный закон от 25.12.2018 №493-ФЗ

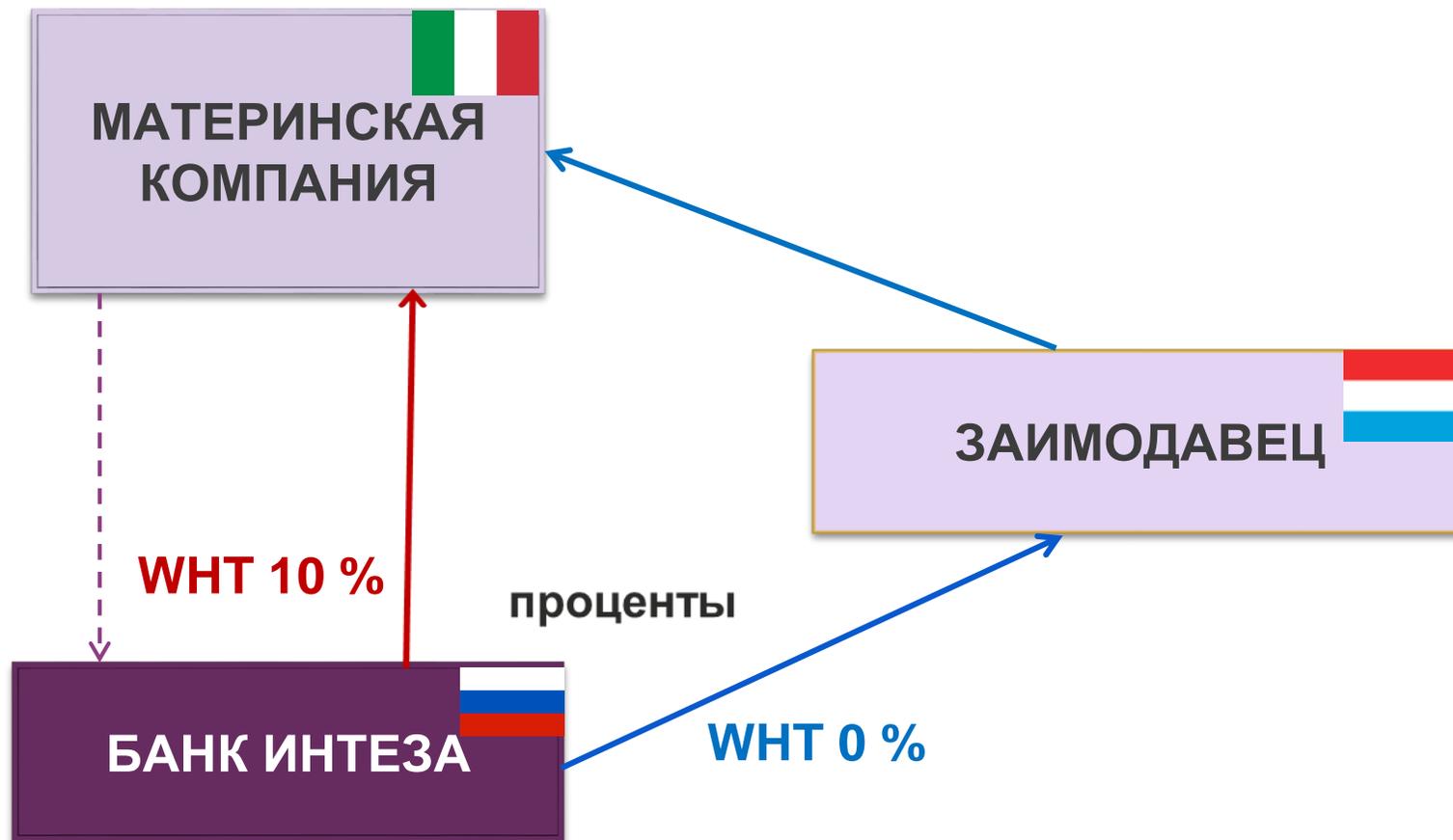
- Не только дивиденды, но и другие доходы
- Для доходов, выплаченных с 01.01.2018 г.

Применим ли сквозной подход к прошлым периодам?

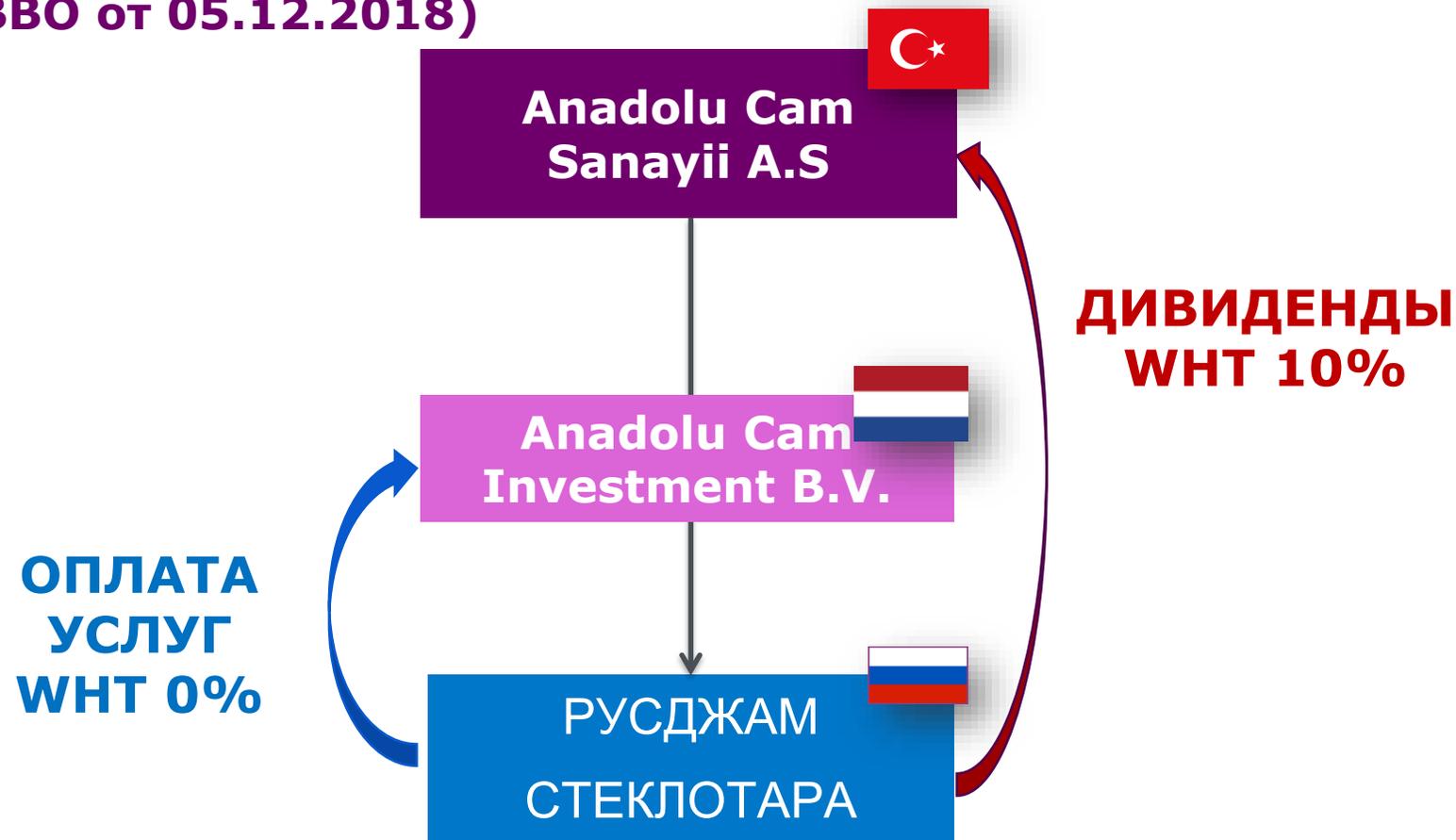
## Дело КБ «Москоммерцбанк» (Пост. 9 ААС от 26.01.15)



## Дело ЗАО «Банк ИНТЕЗА» (Пост. АС МО от 04.10.16)



## Дело «Русджам Стеклотара Холдинг» (Пост. АС ВВО от 05.12.2018)



Для дивидендов:

- Если получатель дохода признает, что у него нет фактического права на доход, следующее лицо вправе признать его наличие. Если не признает – следующее лицо в цепочке косвенного владения.

Для прочих доходов:

- Нет специальных условий.

- Физическое лицо (для дивидендов)
- Государственный суверенный фонд
- Публичная компания (акции обращаются в РФ или ОСЭР, не менее 25% от уставного капитала)
- Гос. компания (не менее 50% гос. участия) из стран, обменивающихся налоговой информацией

*... признается лицом, имеющим фактическое право на доход, при условии представления этим лицом или этой организацией соответствующего письма-подтверждения о наличии фактического права на доход, а также документов, подтверждающих выполнение в отношении такой организации условий, установленных настоящим пунктом...*

## В чем заключается упрощение?

Информация ФНС России

[https://www.nalog.ru/rn77/news/activities\\_fts/8294044/](https://www.nalog.ru/rn77/news/activities_fts/8294044/)

- *Физическим лицам **достаточно** представить налоговому агенту письмо-подтверждение о наличии у них фактического права на доход.*
- *Организации помимо аналогичного письма также должны представить документы, подтверждающие, что они относятся к одной из вышеуказанных категорий.*

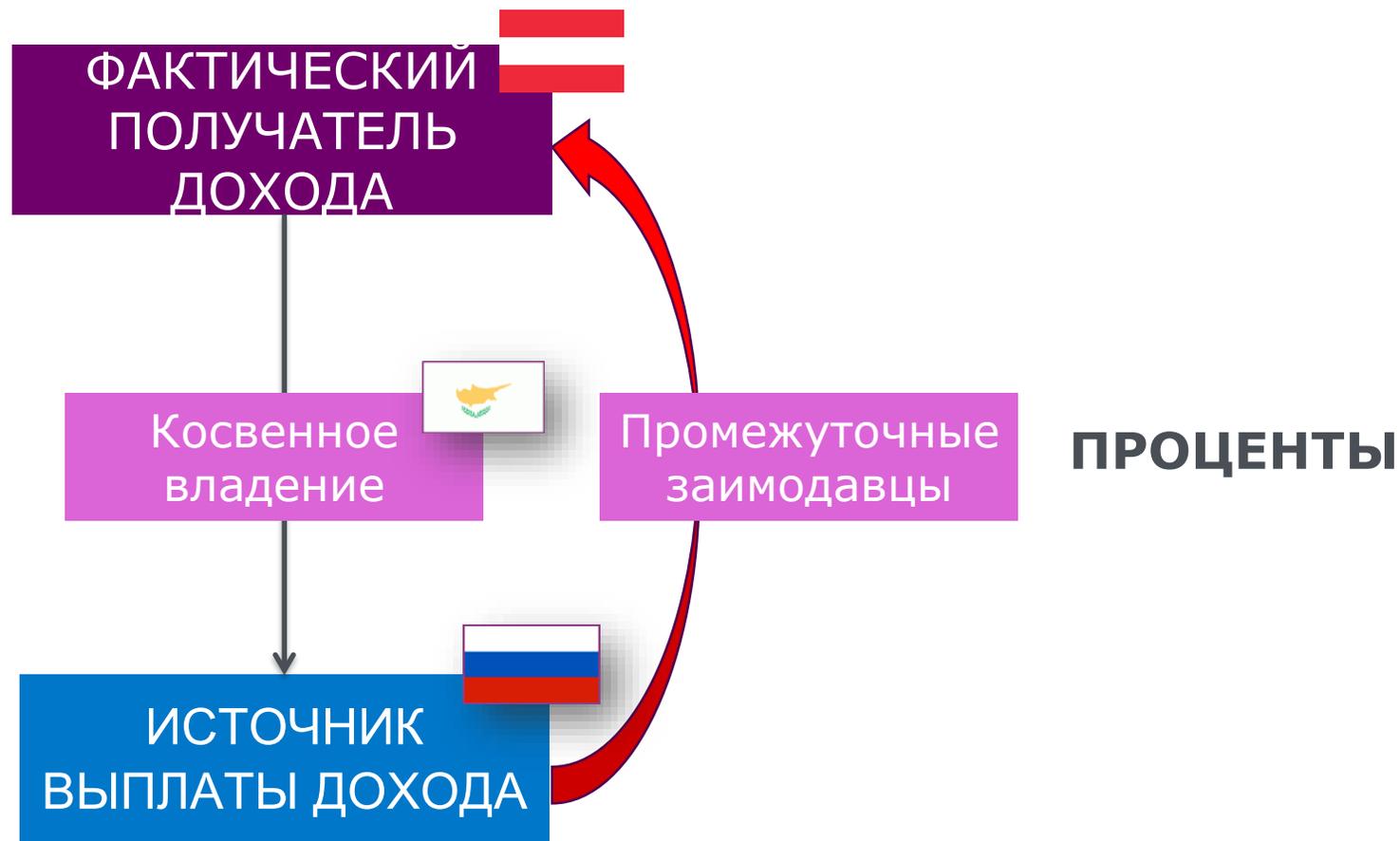
*... Косвенное участие каждого последующего лица... в целях настоящей статьи и подпунктов 1 – 1.2. пункта 3 ст.284 настоящего Кодекса приравнивается к прямому участию в российской организации, выплачивающей доход в виде дивидендов...*

- А для целей налоговых соглашений?
- И как соблюсти все прочие условия соглашений?

## Дело АО «СУЭК-Кузбасс» (Опр. ВС РФ от 05.03.2018)



## Тонкая капитализация: двойная природа дохода



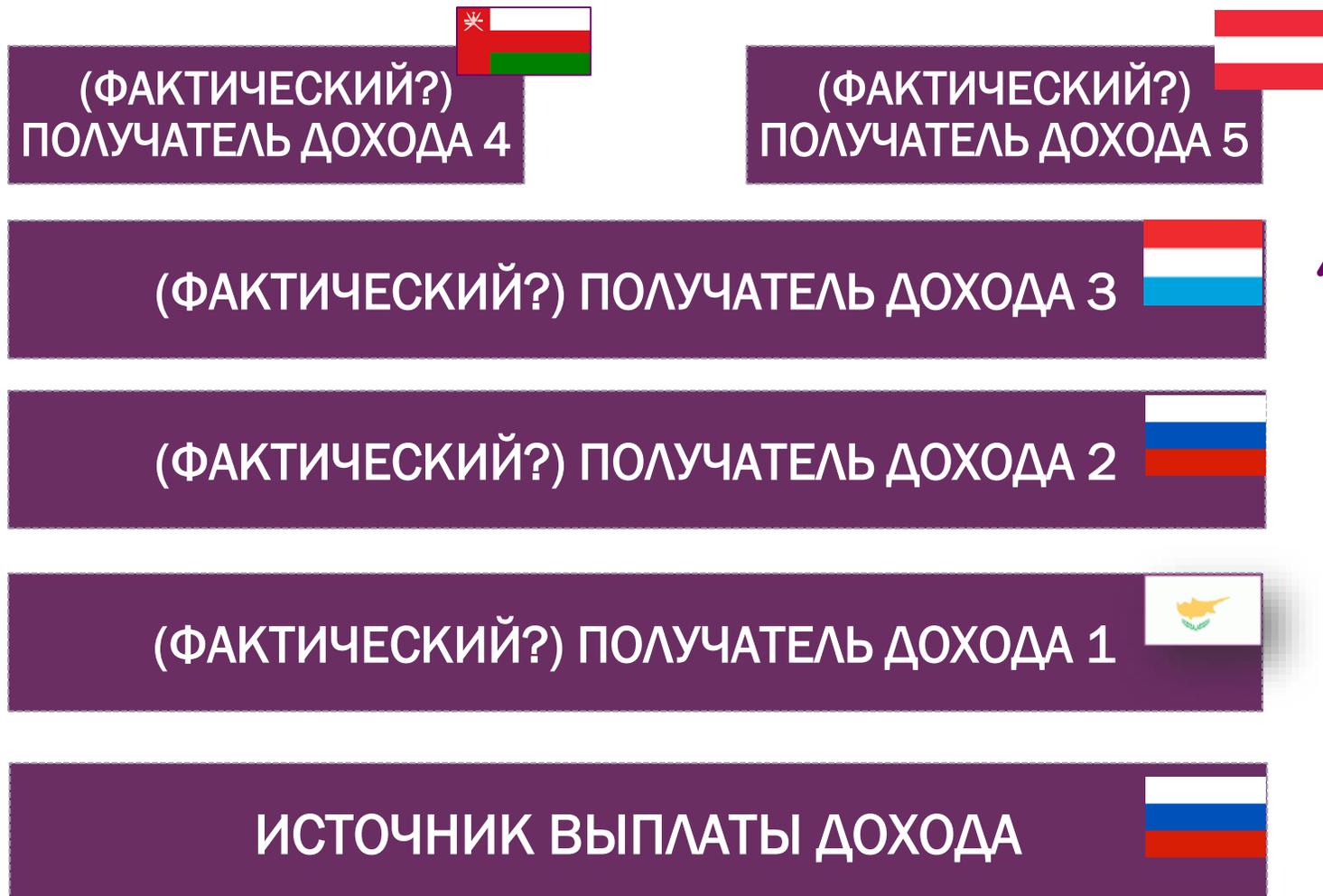
Решение АС г.Москвы от 27.12.2018 г. по делу «Экспресс Ритейл»



## Решение АС г.Москвы от 27.12.2018 г. по делу «Экспресс Ритейл»

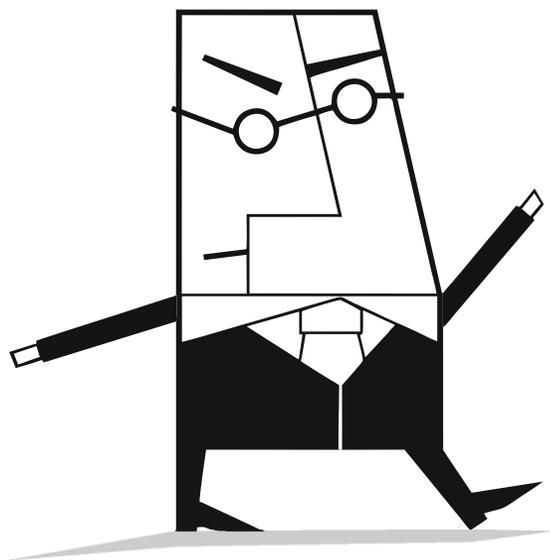
- Инспекция не исследовала и не доказала «транзитность» GSWL и ограничения в полномочиях по распоряжению доходом.
- Х5 – фактический получатель дохода
  - Публичная компания, выполняющая все требования Лондонской биржи
  - Выступала поручителем по кредитам компаний группы (риски)
  - Система управления и ее независимость подтверждены документально
  - Использование офиса в Амстердаме и зарплатные налоги (9-11 человек)
  - Не подтвержден транзитный характер движения средств, дивиденды в 2012-14 гг. не выплачивались
- Следовательно, 5%-ная ставка налога правомерна, причем по обоим соглашениям (с Кипром и Нидерландами)

# Какая из компаний – фактический получатель дохода?



- **Уровень эконом. присутствия**
- **Степень независимости в принятии решений**
- **Отсутствие местных корпоративных ограничений**
- **Нормы применимого соглашения**
- **Единообразный подход в группе и среди акционеров**

# Контактная информация



- **Россия**  
Москва, Санкт-Петербург,  
Красноярск, Южно-Сахалинск,  
Владивосток
  - **Китай**  
Пекин, Шанхай
  - **Корея**
-  [www.pgplaw.ru](http://www.pgplaw.ru)
-  [info@pgplaw.ru](mailto:info@pgplaw.ru)
-  +7 (495) 767-00-07
-  +7 (495) 765-00-07