Деофшоризация

О государственных мерах по деофшоризации и направлениях развития налоговой политики

18 декабря 2013 года

В последнее время все более актуальным становится проведение государством комплекса мероприятий в законодательной, правоприменительной и информационной областях в целях исключения вовлеченности в национальный хозяйственный оборот резидентов под видом иностранных лиц или с использованием иностранных правовых конструкций, преследующих преимущественно незаконные или недобросовестные цели.

На государственном уровне создан почти десяток комиссий по деофшоризации при различных министерствах и ведомствах. Понятие офшорной организации в настоящий момент в российском праве отсутствует, за исключением “черного списка” Министерства финансов.

Вместе с тем, необходимо отметить, что на рассмотрение в Государственную думу 13 июня 2013 года был внесен законопроект N 295667- 6, согласно которому оффшорная организация – это юридическое лицо, которое включено в перечень государств и территорий, предоставляющих льготный режим налогообложения и не предусматривающий раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций. Законопроект предусматривает такие понятия как «компания с офшорной подконтрольностью», то есть организации, в которых более 10% акций находятся в собственности офшорных компаний или иные организации, более 30% уставного капитала которых находятся в собственности офшорных компаний. В законопроекте устанавливаются ограничения для офшорных компаний и компаний с офшорной подконтрольностью, в частности, ограничения правоспособности оффшорных компаний и компаний с оффшорной подконтрольностью.

Согласно законопроекту, предлагаемые изменения не распространяются на офшорные компании и компании с офшорной подконтрольностью в случае, если между Российской Федерацией и иностранным государством, в котором зарегистрирована такая оффшорная компания, заключено соглашение, предусматривающее обязательства указанного государства о предоставлении Российской Федерации сведений о выгодоприобретателях и конечных владельцах офшорных компаний и информации об уплате такими компаниями налогов и иных обязательных платежей. Законопроект пока находится на стадии рассмотрения. На заседании Государственной Думы, состоявшемся 22 ноября 2013 г, законопроект был включен в повестку на декабрь, однако на сегодняшний день новостей по вопросу рассмотрения данного законопроекта нет.

Вместе с тем, обращаясь к принятым и введенным в действие нормам «антиофшорного» законодательства в первую очередь, необходимо обратить внимание на недавнее появление в российском законодательстве термина «бенефициарный владелец». Понятие «бенефициарный владелец» получило нормативное закрепление в Федеральном законе от 07.08.2001 N 115-ФЗ “О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма”. Согласно указанному закону «бенефициарный владелец» – это физическое лицо, которое в конечном счете прямо или

косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25 процентов в капитале) клиентом – юридическим лицом либо имеет возможность контролировать действия клиента.

Новое понятие используется в целях обязательного сбора и хранения информации о любой компании, являющейся клиентом организации, осуществляющей операции с денежными средствами или иным имуществом. Клиенты банков по закону теперь обязаны предоставлять банкам информацию о своих бенефициарах, а те, в свою очередь – предоставлять такую информацию по запросу компетентных органов.

Так, согласно статье 7 ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом, обязаны:

1) до приема на обслуживание идентифицировать клиента, представителя клиента и бенефициарного владельца, установить следующие сведения: в отношении физических лиц – фамилию, имя, а также отчество (если иное не вытекает из закона или национального обычая), гражданство, дату рождения, реквизиты документа, удостоверяющего личность, данные миграционной карты, документа, подтверждающего право иностранного гражданина или лица без гражданства на пребывание (проживание) в Российской Федерации, адрес места жительства (регистрации) или места пребывания, идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии); в отношении юридических лиц – наименование, идентификационный номер налогоплательщика или код иностранной организации, государственный регистрационный номер, место государственной регистрации и адрес местонахождения;

1.1) при приеме на обслуживание и обслуживании клиентов – юридических лиц получать информацию о целях установления и предполагаемом характере их деловых отношений с данной организацией, осуществляющей операции с денежными средствами или иным имуществом, а также на регулярной основе принимать обоснованные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры по определению целей финансово-хозяйственной деятельности, финансового положения и деловой репутации клиентов;

2) принимать обоснованные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры по идентификации бенефициарных владельцев, в том числе по установлению в отношении их сведений, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта. В случае, если в результате принятия предусмотренных Федеральным законом мер по идентификации бенефициарных владельцев бенефициарный владелец не выявлен, бенефициарным владельцем может быть признан единоличный исполнительный орган клиента.

Идентификация клиента – физического лица, представителя клиента, выгодоприобретателя и бенефициарного владельца проводятся при осуществлении организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом, операций по приему от клиентов – физических лиц платежей, если их сумма превышает 15 000 рублей либо сумму в иностранной валюте, эквивалентную 15 000 рублей (а также в случаях, когда у работников организации, осуществляющей операции с денежными средствами или иным имуществом, возникают подозрения, что данная операция осуществляется в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма).

Обновление информации о клиентах и бенефициарных владельцах производится не реже одного раза в год, а в случае возникновения сомнений в достоверности и точности ранее полученной информации – в течение семи рабочих дней, следующих за днем возникновения таких сомнений. При этом формулировка «возникновение сомнений» не содержит четкого определения. Банки должны документально фиксировать и представлять в уполномоченный орган не позднее трех рабочих дней, следующих за днем совершения операции, сведения по подлежащим обязательному контролю операциям с денежными средствами или иным имуществом, совершаемым их клиентами.

Организации обязаны предоставлять в Росфинмониторинг по его запросу имеющуюся у организации, осуществляющей операции с денежными средствами или иным имуществом, информацию об операциях клиентов и о бенефициарных владельцах клиентов, а кредитные организации также предоставлять информацию о движении средств по счетам (вкладам) своих клиентов в порядке, установленном Центральным банком Российской Федерации по согласованию с уполномоченным органом. Вместе с тем, предполагается, что такая процедура идентификации с помощью банков бенефициарных владельцев оффшорных компаний сможет быть востребована лишь с вводом в России так называемых правил КИК (контролируемых иностранных корпораций), в мировой практике известных как Controlled Foreign Corporation (аббревиатура CFC rules), что было предложено со стороны Минфина для включения в Основные направления налоговой политики РФ на 2014 год и на плановый период 2015 и 2016 годов.

Следует обратить особое внимание на ужесточение мер уголовной ответственности за нарушение валютного законодательства за уклонение от исполнения обязанностей по репатриации (возврату) денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации. Если сумма незачисленных или невозвращенных денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации по однократно либо по неоднократно в течение одного года проведенным валютным операциям превышает шесть миллионов рублей, предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет. Если сумма незачисленных или невозвращенных денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации по однократно либо по неоднократно в течение одного года проведенным валютным операциям превышает тридцать миллионов рублей предусмотрена ответственность в виде лишения свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет либо без такового.

Также введена статья 193.1, предусматривающая ответственность за совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации на счета нерезидентов с использованием подложных документов. Ответственность за нарушение: штраф в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительные работы на срок до трех лет, либо лишение свободы на срок до трех лет.

Если сумма незаконно переведенных денежных средств с использованием подложных документов превышает шесть миллионов рублей, предусмотрена ответственность в виде

лишения свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет либо без такового. Если сумма незаконно переведенных денежных средств с использованием подложных документов превышает тридцать миллионов рублей предусмотрена ответственность в виде лишения свободы на срок от пяти до десяти лет со штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет либо без такового. Кроме того, в недавнем времени, Министерство финансов выразило мнение о необходимости возврата в УК РФ статьи, которая ранее применялась за нарушения в сфере валютных правоотношений – контрабанда, то есть перемещение в крупном размере через таможенную границу России товаров или иных предметов, совершенное без таможенного контроля или с сокрытием от него, либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием. Особое внимание необходимо обратить на Основные направления налоговой политики на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов, одобренные Правительством Российской Федерации 30 мая 2013 г. (далее – Налоговая политика).

Согласно Налоговой политике одним из основных элементов противодействия уклонению от налогообложения в России с помощью оффшорных компаний и стран, имеющих низкий уровень налогообложения, является институт налогообложения нераспределенной прибыли иностранных контролируемых компаний, который заключается в том, что не распределяемый между учредителями (собственниками) доход иностранной контролируемой компании или его часть может рассматриваться в целях налогообложения налогом на прибыль организаций как доход ее владельца (т.е. материнской компании).

Таким образом, предотвращается вывод дохода материнской компании под действие низконалоговых юрисдикций в результате последовательности сделок. Для введения в законодательство принципа налогообложения нераспределенной прибыли иностранных контролируемых компаний предполагается, в первую очередь, законодательно определить понятие такой компании, основываясь на определении взаимозависимых лиц, а также стратегического участия в организации.

Также предполагается ввести обязанность для российских компаний или компаний, являющихся налоговыми резидентами Российской Федерации, указывать в налоговых декларациях все свои иностранные аффилированные компании. В законодательстве должен указываться ряд условий, при соблюдении которых у российских налогоплательщиков будет возникать обязанность уплатить налог на прибыль в отношении доходов, полученных иностранными контролируемыми компаниями. Обязательным также должно являться предоставление налогоплательщиком сведений о его доле в контролируемой иностранной компании и уплате налога с соответствующей доли нераспределенного дохода этой компании. Уклонение от этого обязательства должно приравниваться к налоговому правонарушению и наказываться взиманием штрафов. При введении в законодательство норм о контролируемых иностранных компаниях Министерство финансов планирует обеспечить возможности эффективного налогового администрирования в части получения налоговыми органами необходимой информации и, соответственно, осуществления контролирующих функций. Для реализации подобных законодательных норм необходимы двусторонние и многосторонние договоры об обмене информацией по налоговым вопросам.

По мнению Министерства финансов, в тесной связи с проблемой налогообложения нераспределенной прибыли иностранных контролируемых компаний находится определение в налоговом законодательстве понятия налогового резидента применительно к налогоплательщикам – юридическим лицам. Действующее налоговое законодательство Российской Федерации не использует термин “юридическое лицо – налоговый резидент Российской Федерации”, употребляя вместо него термин “российская организация”. Данное определение по мнению Министерства финансов является очень узким, и главный его недостаток состоит в том, что оно не учитывает как экономическую связь между организацией и ее учредителями, так и между организацией и ее дочерними компаниями.

В среднесрочной перспективе Министерство финансов предлагает внести в налоговое законодательство понятие налогового резидентства организаций на основе нескольких критериев, аналогичных используемых в международных налоговых соглашениях Российской Федерации. Помимо указанных изменений Министерство финансов указывает, что в Налоговый кодекс будут также внесены поправки, устанавливающие понятие фактического получателя дохода (лица, имеющего фактическое право на доход) для противодействия уклонению от налогообложения в международных налоговых отношениях.

По сообщениям из различных информационных служб 12 декабря 2013 года Президент РФ Владимир Путин выступил с посланием Федеральному собранию с предложением закрыть для компаний, зарегистрированных в оффшорах, доступ к государственному заказу. Кром того, Президент отметил, что компании, зарегистрированные в оффшорах, должны облагаться налогами по российскому законодательству. “Доходы компаний, которые зарегистрированы в оффшорной юрисдикции и принадлежат российскому собственнику, конечному бенефициару, должны облагаться по нашим налоговым правилам, а налоговые платежи должны быть уплачены в российский бюджет. И нужно продумать систему, как эти деньги изъять”, – заявил В.Путин. Также он предложил ввести ряд ограничений для компаний. “Компаниям, зарегистрированным в иностранной юрисдикции, нельзя будет пользоваться мерами государственной поддержки, включая кредиты ВЭБа (прим. Внешэконобанка) и госгарантии. Этим компаниям также должен быть закрыт доступ к исполнению государственных контрактов и контрактов структур с госучастием”, – заявил В.Путин. Пока инициатива президента РФ Владимира Путина по исключению оффшорных компаний из сферы госзакупок не вынесена на обсуждение Госдумы, и трудно сделать выводы о возможном принятии нововведений в действие. Кроме того, согласно посланию президента Правительству РФ придется выйти из соглашений об отказе от двойного налогообложения с офшорными зонами.

Однако по сообщениям из информационных источников согласно заявлению главы Министерства финансов России Антона Силуанова стало известно, что в ближайшее время Россия не будет выходить из соглашений об избежании двойного налогообложения. Министр также отметил, что на текущий момент Россия не имеет никаких договоров с оффшорными юрисдикциями. «При этом нам удалось договориться с Кипром относительно раскрытия данных, обмена информации в более детальном виде, чем она предоставлялась ранее», – подчеркнул министр.

Резюмируя изложенное:

1. Возможно закрепление на законодательном уровне понятий «оффшорная компания» и «компания с оффшорной подконтрольностью», а также ограничения правоспособности

указанных компаний.

2. При осуществлении организациями, осуществляющими операции с денежными средствами или иным имуществом, операций по приему от клиентов – физических лиц платежей, если их сумма превышает 15 000 рублей либо сумму в иностранной валюте, эквивалентную 15 000 рублей, обязательна процедура идентификации клиента и бенефициарного владельца.

3. Ужесточена уголовная ответственность за нарушение валютного законодательства в части уклонения от исполнения обязанностей по репатриации (возврату) денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации. А также введена статья 193.1, предусматривающая ответственность за совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации на счета нерезидентов с использованием подложных документов.

4. Согласно налоговой политике на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов, органами государственной власти предлагается ввести налог на доходы учредителей иностранных компаний до их распределения, а также с этой целью ввести в законодательство понятие «налогового резидента», под которым понимается, в том числе, иностранное юридическое лицо.

5. Согласно посланию Президента РФ, предлагается ввести ограничения на деятельность компаний, зарегистрированных в оффшорных юрисдикциях и принадлежащих гражданам РФ, а также взимать налог с доходов таких компаний, осуществляющих деятельность в РФ.

По вопросам Вашей деятельности за рубежом и в России с участием иностранных организаций при соблюдении требований законодательства обращайтесь к ДСЛ-Сервис.

This article has been prepared by DSL-Service LLC for information purposes only and does not constitute legal advice. This information is not intended to create, and receipt of it does not constitute, an attorney-client relationship. Readers should not act upon this without seeking professional counsel.