Россия и Гонконг: новые возможности

Об избежании двойного налогообложения между РФ и специального административного района Гонконг КНР

22 августа 2016 года

Заключенное 16 января 2016 года Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Специального административного района Гонконг Китайской Народной Республики об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы (далее – Соглашение) вступает в силу.

В Российской Федерации Соглашение ратифицировано вступившим 14.07.2016 в силу Федеральным законом от 03.07.2016 №234-ФЗ, а в в Гонконге – распоряжением Управления налоговых сборов от 29.07.2016, при этом в пункте 1 указанного распоряжения определена дата начала его действия – 29.07.2016. Таким образом, в настоящий момент процедура вступления Соглашения в силу практически завершена (пункт 1 статьи 28 Соглашения). Положения Соглашения будут применяться в отношении России – с налогового периода, начинающегося 01.01.2017, а в отношении Гонконга – с налогового периода, начинающегося 01.04.2017 (пункт 2 статьи 28 Соглашения).

Соглашение существенно расширяет возможности делового сотрудничества между Российской Федерацией и Гонконгом, а также делает Гонконг альтернативным Кипру, а в ряде случаев делает Гонконг даже более привлекательным по сравнению с Кипром, вариантом ведения и структурирования бизнеса.

Налогами, к которым применяется Соглашение, являются:

в Гонконге:

– налог на прибыль;

– налог на заработную плату;

– налог на имущество;

в России:

– налог на прибыль организаций;

– налог на доходы физических лиц.

О резидентах

Применительно к Гонконгу резидентом признается:

– любое физическое лицо, которое обычно проживает в Гонконге;

– любое физическое лицо, которое находится в Гонконге более 180 дней в течение налогового года или более 300 дней в течение 2 налоговых лет, один из которых является

рассматриваемым налоговым годом;

– компания, которая зарегистрирована в Гонконге или, в случае ее регистрации за пределами Гонконга, которая обычно управляется или контролируется из Гонконга;

– любое другое лицо, которое создано в соответствии с законодательством Гонконга или обычно управляется либо контролируется из Гонконга.

Применительно к России резидентом признается любое лицо, которое в соответствии с законодательством России подлежит в ней налогообложению на основании места его жительства либо постоянного пребывания, места регистрации, места фактического управления или любого другого критерия аналогичного характера. При этом, применительно к России понятие резидента не включает любое лицо, подлежащее налогообложению в России исключительно в отношении доходов от источников в России.

Если физическое лицо является резидентом обеих сторон, то его статус определяется следующим образом:

1) оно считается резидентом только той стороны, в которой оно располагает постоянным жильем. Если оно располагает постоянным жильем в обеих сторонах, такое лицо считается резидентом только той стороны, в которой оно имеет более тесные личные и экономические связи (центр жизненных интересов);

2) если сторона, в которой оно имеет центр жизненных интересов, не может быть определена или если оно не располагает постоянным жильем ни в одной из сторон, такое лицо считается резидентом той стороны, в которой оно обычно проживает;

3) если оно обычно проживает в обеих сторонах или не проживает ни в одной из них, оно считается резидентом той стороны, в которой оно имеет право проживать.

В свою очередь, если юридическое лицо является резидентом обеих сторон, то оно признается резидентом той стороны, в которой расположено место его фактического управления.

Доходы от недвижимого имущества

Доходы, получаемые резидентом одной стороны от недвижимого имущества, находящегося в другой стороне, могут облагаться налогом в этой другой стороне. При этом, Соглашение не относит морские и воздушные суда к недвижимости.

Прибыль от предпринимательской деятельности

Прибыль предприятия стороны подлежит налогообложению только в этой стороне, если только такое предприятие не осуществляет предпринимательскую деятельность в другой стороне через находящееся там постоянное представительство.

Если предприятие осуществляет предпринимательскую деятельность указанным образом, то прибыль этого предприятия может облагаться налогом в этой другой стороне, но только в той части, которая относится к этому постоянному представительству, под которым понимается фиксированное место деятельности, через которое предприятие полностью или частично осуществляет предпринимательскую деятельность.

Термин «постоянное представительство» также включает:

– строительную площадку, строительный, сборочный или монтажный объект или надзорную деятельность, связанную с ними, но только в том случае, если такие площадка, объект или деятельность существуют более 12 месяцев;

– предоставление услуг, включая консультационные, предприятием через своих сотрудников или иной персонал, нанятый с этой целью, но только в том случае, если деятельность такого характера осуществляется в стороне в течение периода или периодов, составляющих 183 дня в любом 12- месячном периоде, начинающемся/заканчивающемся в соответствующем налоговом периоде.

При этом, термин «постоянное представительство» не включает, например, использование сооружений исключительно для целей хранения или демонстрации товаров, принадлежащих предприятию.

Соглашение в статье 4 содержит ряд иных условий, при которых деятельность предприятия не образует постоянног 3 начислена одному из предприятий, но из-за наличия этих условий не была ему начислена, может быть включена в прибыль этого предприятия и соответственно обложена налогом.

Дивиденды

Дивиденды, т.е. доход от акций или других прав, не являющихся долговыми требованиями, дающих право на участие в прибыли, а также доходы от других корпоративных прав, выплачиваемые компанией, которая является резидентом одной стороны, резиденту другой стороны, могут облагаться налогом в этой другой стороне. Дивиденды могут также облагаться налогом стороной, резидентом которой является компания, выплачивающая дивиденды, в соответствии с законодательством этой стороны, но если лицо, имеющее фактическое право на дивиденды, является резидентом другой стороны, то взимаемый таким образом налог во всяком случае не должен превышать 10 % общей суммы дивидендов, а в случае, если лицом, имеющим фактическое право на них, является компания (не являющаяся товариществом), которая прямо владеет не менее чем 15 % капитала компании, выплачивающей дивиденды, – 5 % общей суммы дивидендов. Такая низкая ставка налога на дивиденды является явным преимуществом Гонконга по сравнению с Кипром, где для применения 5% ставки, необходимо, чтобы лицо, имеющее фактическое право на дивиденды, прямо вложило в капитал компании, выплачивающей дивиденды, сумму эквивалентную не менее 100000 евро. Кроме того, если компания, которая является резидентом одной стороны, получает прибыль или доход из другой стороны, эта другая сторона не может взимать никакие налоги с дивидендов, выплачиваемых этой компанией, кроме случаев, когда такие дивиденды выплачиваются резиденту этой другой стороны или участие, в отношении которого выплачиваются дивиденды, фактически связано с постоянным представительством или постоянной базой, находящимися в этой другой стороне, а также не может взимать с нераспределенной прибыли компании налог на прибыль компании, даже если выплачиваемые дивиденды или нераспределенная прибыль состоят полностью или частично из прибыли или дохода, возникающих в этой другой стороне.

Данное положение выгодно отличает Гонконг от многих иностранных юрисдикций, чья нераспределенная прибыль может быть обложена налогом в России согласно

законодательству о контролируемых иностранных компаниях, в частности в соответствии с абз. 2 ч. 1 25.15 Налогового кодекса России, согласно которой прибыль контролируемой иностранной компании уменьшается на величину дивидендов, выплаченных этой иностранной компанией в календарном году, следующем за годом, за который в соответствии с личным законом такой компании составляется финансовая отчетность.

Проценты

Проценты, т.е. доход от долговых требований любого вида независимо от ипотечного обеспечения и права на участие в прибылях должника, возникающие в одной стороне и выплачиваемые резиденту другой стороны, подлежат налогообложению только в этой другой стороне. Штрафы за просроченный платеж не считаются процентами. Однако, в случае наличия особых отношений между плательщиком и лицом, имеющим фактическое право на проценты, или между ними обоими и каким-либо другим лицом сумма процентов, относящихся к долговому требованию, по которому они выплачиваются, по любой причине превышает сумму, которая была бы согласована между плательщиком и лицом, имеющим фактическое право на проценты, при отсутствии таких отношений, то избыточная часть платежа по-прежнему подлежит налогообложению в соответствии с законодательством каждой из сторон с учетом других положений Соглашения.

Доходы от отчуждения имущества:

1) Доходы, полученные резидентом одной стороны от отчуждения недвижимого имущества, находящегося в другой стороне, могут облагаться налогом в этой другой стороне.

2) Доходы, полученные от отчуждения движимого имущества, составляющего часть имущества постоянного представительства, которое предприятие одной стороны имеет в другой стороне, могут облагаться налогом в этой другой стороне.

3) Доходы от отчуждения морских или воздушных судов, используемых в международных перевозках предприятием стороны, или движимого имущества, связанного с использованием таких морских или воздушных судов, облагаются налогом только в этой стороне.

4) Доходы, за рядом исключений, получаемые резидентом стороны от отчуждения акций, более 50 % стоимости которых прямо или косвенно представлено недвижимым имуществом, расположенным в другой стороне, могут облагаться налогом в этой другой стороне.

Доход от независимых личных услуг, работы по найму и гонорары директоров

Соглашение определяет налогообложение доходов от независимых личных услуг, доходов от работы по найму и гонораров директоров. В Соглашении доход резидента стороны от оказания профессиональных услуг (независимую научную, литературную, художественную, образовательную или преподавательскую деятельность, а также независимую деятельность врачей, юристов, инженеров, архитекторов, стоматологов и бухгалтеров) или другой деятельности независимого характера облагается налогом только в этой стороне, за исключением случаев, когда он располагает в другой стороне постоянной базой для осуществления своей деятельности. При наличии такой постоянной базы доход может облагаться налогом в другой стороне, но только в той части, которая относится к этой постоянной базе. Заработная плата и другие подобные вознаграждения, получаемые

резидентом стороны в отношении работы по найму, облагаются налогом только в этой стороне, если только работа по найму не осуществляется в другой стороне. Гонорары директоров и другие подобные выплаты, получаемые резидентом одной стороны в качестве члена совета директоров компании, которая является резидентом другой стороны, могут облагаться налогами в этой другой стороне.

Обмен информацией

Соглашение предусматривает порядок обмена информацией для целей налогообложения только по запросу стороны и не требует автоматического обмена информацией. Соглашение направлено на развитие бизнеса и кооперации между государствами и запрещает применение Соглашения только для получения лицом, в связи с ведением предпринимательской деятельности, льгот, предусмотренных Соглашением.

ДСЛ-Сервис готова дать более детальные консультации по вопросам налогообложения и администрирования гонконгских и российских компаний в связи с вступлением в силу вышеуказанного Соглашения. Ждем вас.

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.