



*«Не советуй угодное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

**Правила «тонкой
капитализации». Соотношение
правил учета расходов по
процентам и положений
международных соглашений
Казахстана**



Min Tax

Понятие «Тонкая капитализация»

КАПИТАЛИЗАЦИЯ ТОНКАЯ — форма капитализации компании, при которой ее капитал состоит из небольшого количества акций и, с точки зрения налоговых органов, слишком большого количества облигаций. Законодательство некоторых стран предусматривает в таких случаях возможность рассматривать проценты по облигациям как дивиденды, запрещая, таким образом, пользоваться налоговой льготой в связи с процентными платежами.

Налоговые льготы представляют собой возможность вычета для целей КПН, ставка которого выше ставки налога на проценты, при условии умеренности обложения доходов от процентов в стране резидентства заемщика.

В Российской Федерации специальные положения, направленные на ограничение возможности фактической выплаты дивидендов, завуалированной под выплату процентов, (т. е. противодействующие злоупотреблениям с использованием «тонкой капитализации») установлены ст. 269 Налогового кодекса Российской Федерации

Контролируемая задолженность

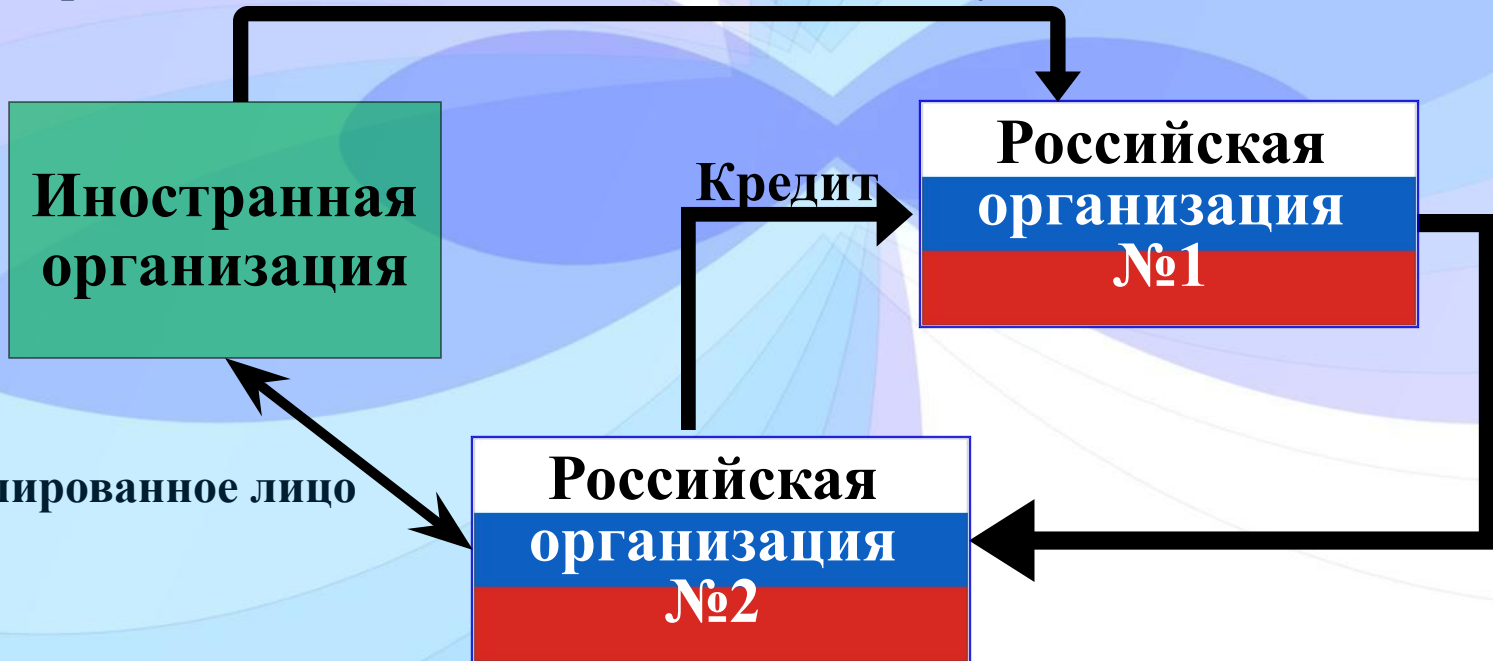
1. По долговому обязательству перед иностранной организацией, прямо или косвенно владеющей более 20 % уставного (складочного) капитала (фонда) этой российской организации



Контролируемая задолженность

2. По долговому обязательству перед российской организацией, признаваемой в соответствии с законодательством Российской Федерации аффилированным лицом указанной иностранной организации

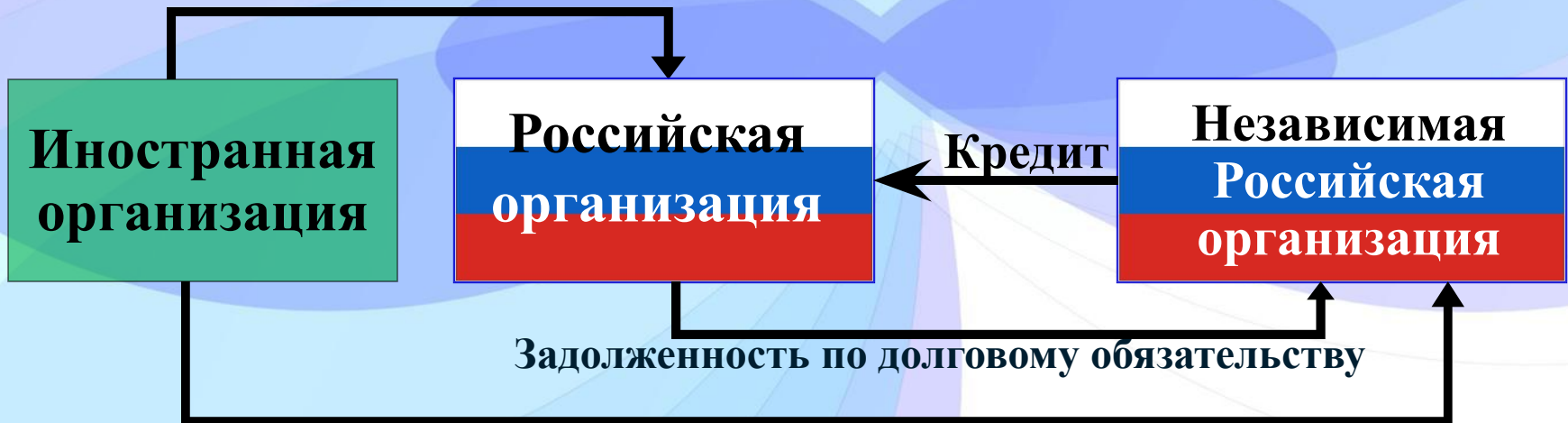
Прямое или косвенное владение более 20% уставного капитала



Контролируемая задолженность

3 и 4. По долговому обязательству, в отношении которого такое аффилированное лицо и (или) непосредственно эта иностранная организация выступают поручителем, гарантом или иным образом обязуются обеспечить исполнение долгового обязательства российской организации

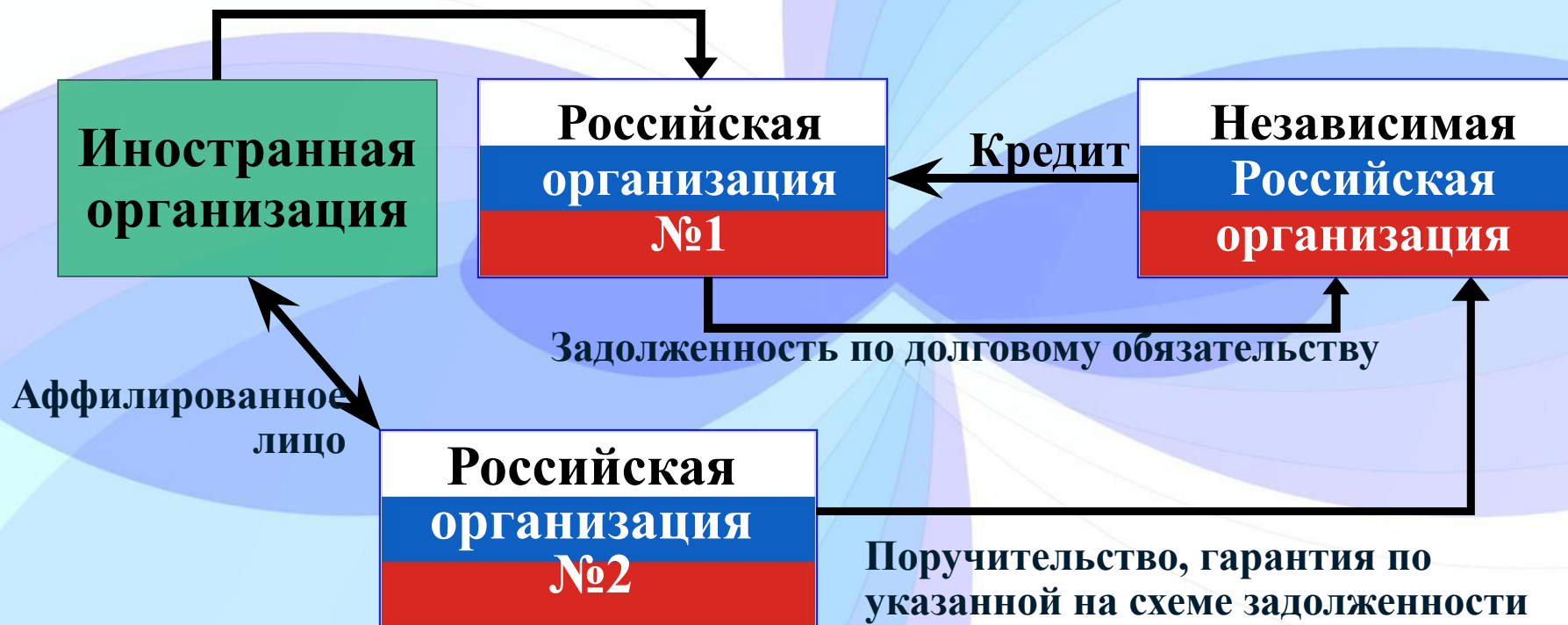
Прямое или косвенное владение более 20% уставного капитала



Поручительство, гарантия по указанной на схеме задолженности

Контролируемая задолженность

Прямое или косвенное владение более 20% уставного капитала





Порядок выплаты процентных доходов

Любой из вариантов указанной задолженности признается в целях статьи 269 Кодекса контролируемой задолженностью перед иностранной организацией, что может привести к обязательству налогоплательщика – уменьшить сумму процентов, относимых на вычеты для КИИ, а также применить на такую сумму налогообложение по дивидендам

Нормы Международных договоров

Конвенция между Правительством Республики Казахстан и Правительством Российской Федерации «Об устранении двойного налогообложения и предотвращении уклонения от уплаты налогов на доход и капитал»
(Москва, 18 октября 1996 года)

Статья 24 Недискриминация

4. За исключением случаев, когда применяются положения пункта 1 статьи 9 (Ассоциированные предприятия), пункта 6 статьи 11 (Проценты), пункта 6 статьи 12 (Роялти), проценты, роялти и другие выплаты, производимые предприятием Договаривающегося Государства резиденту другого Договаривающегося Государства, должны для целей определения налогооблагаемой прибыли такого предприятия, **подлежать вычетам на тех же самых условиях, как если бы они выплачивались резиденту первого упомянутого Государства.**

Аналогично, любая задолженность предприятия Договаривающегося Государства резиденту другого Договаривающегося Государства должна, в целях определения налогооблагаемого капитала такого предприятия, **подлежать вычету на тех же самых условиях, что и задолженность резиденту первого упомянутого Государства.**



Применение норм статьи 269 НК и Международные договоры

Применение норм статьи 269 НК России к сделкам с иностранными организациями, являющимися резидентами государств, заключивших с Российской федерацией договора об устранении двойного налогообложения, имеет существенное противоречие основополагающей норме данных Международных договоров – не дискриминации, так как при заключении аналогичных сделок с налогоплательщиками России норма статьи 269 НК не применяется.

В связи с чем, последние решения Судов России в пользу корректировки, произведенной налоговыми органами можно оценивать как не соответствующими указанной норме таких Международных договоров.



Практика Казахстана по тонкой капитализации

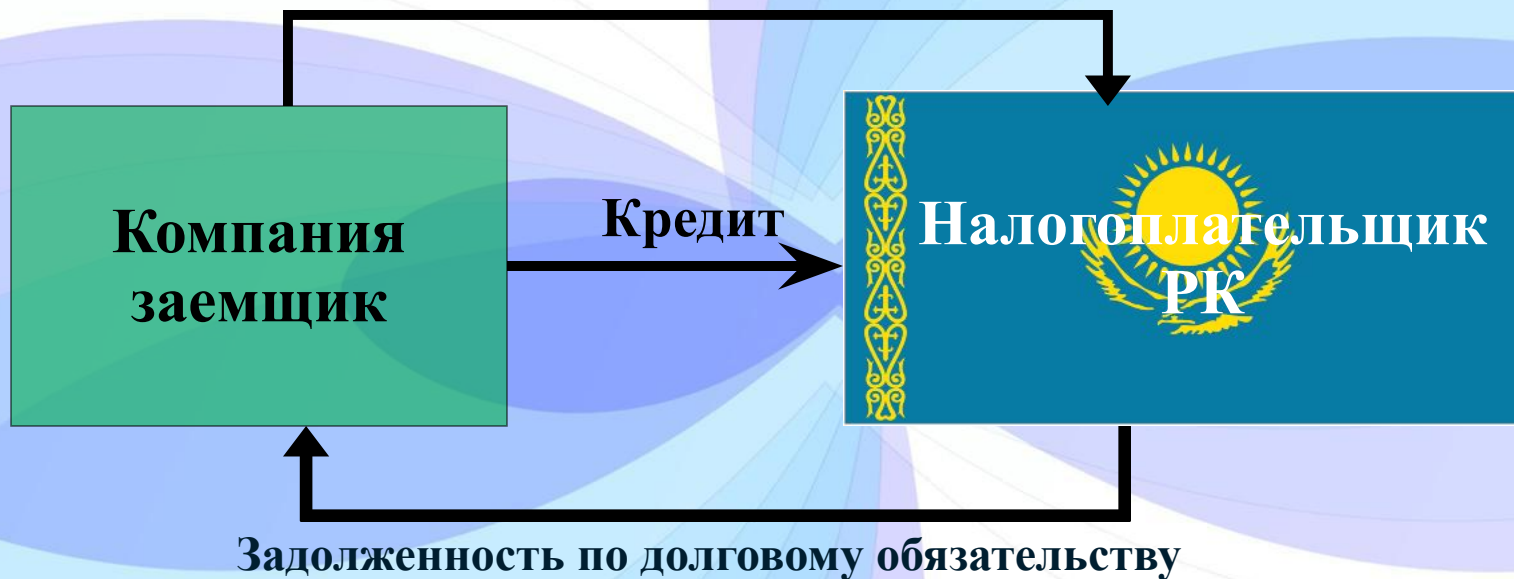
В Республике Казахстан специальные положения, направленные на ограничение возможности фактической выплаты дивидендов, завуалированной под выплату процентов, установлены ст. 103 Налогового кодекса Республики Казахстан.

Помимо норм Налогового кодекса вычет по вознаграждению может быть уменьшен налоговыми органами в том случае, когда применяемая ставка отличается от рыночной на основании норм Закона о трансфертном ценообразовании.

Лица, по займам которых применимо правило тонкой капитализации в РК

1. Взаимосвязанные стороны

Прямое или косвенное владение более 10% уставного капитала



2. Лица, зарегистрированные в государстве с льготным налогообложением;

3. Кредитные товарищества РК.



Применение норм статьи 103 НК РК и Международные договоры

Статья 103 Налогового кодекса РК с 1 января 2009 года не противоречит Международным договорам РК, так как применяется к займам всех юридических лиц, как казахстанских налогоплательщиков, так и лиц иностранных государств.

До 1 января 2009 года в РК правило применялось к займам иностранных лиц.

При этом у казахстанских холдингов возникли дополнительные проблемы по финансированию деятельности своих дочерних организаций.



Существенные отличия норм налогового права России и Казахстана

1. Исключения из суммы контролируемой задолженности: Россия – только налоги.

Казахстан – налоги; заработная плата и иные доходы работников; доходы будущих периодов, за исключением доходов от взаимосвязанной стороны; вознаграждения и комиссии; дивиденды.

2. Предельный коэффициент: Россия – для для финансовых организаций равен 12,5, для иных юридических лиц – 3.

Казахстан – для для финансовых организаций равен 7, для
иных юридических лиц – 4.

Выводы

1. Введение РФ и РК правила тонкой капитализации, нацеленного на защиту интересов государства, в том числе на борьбу с неуплатой налогов, выводом активов и так далее, больно ударило по законопослушным налогоплательщикам, в первую очередь по иностранным инвесторам в РФ, а также по иностранным инвесторам и казахстанским холдингам в РК.
2. Нормы налогового права и законодательства о трансфертном ценообразовании не должны влиять на развитие бизнеса добросовестных налогоплательщиков и требуют доработки.
3. При действующих нормах грамотное налоговое планирование, в том числе с привлечением профессиональных налоговых консультантов, позволят, в конечном итоге, избежать налоговых споров, эффективно распорядиться инвестициями и на законных основаниях получить более высокую прибыль.



Открытая дискуссия по практике применения Налогового права Республики Казахстан



1. Проведение совместных мероприятий ПНК России и ПНК РК;
2. Общение Налоговых консультантов, в том числе, посредством интернет ресурсов –

□ Электронных СМИ ПНК России:

www.palata-nk.ru и

www.nalog-forum.ru;

□ Учебно-информационного Портала
«Налоги в Казахстане»:

www.nalogikz.kz



*«Не советуй угодное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

Благодарю за внимание!