

Юридическая
компания

**&Amond
Smith**

Основана в 2002 году



Офшоры
Фонды
Холдинги
Трасты

Актуальная информация на тему экономического присутствия на Британских Виргинских Островах (БВО)



Вопросы к рассмотрению

- Введение
- Предыстория возникновения законодательства об экономическом присутствии
- Законодательство БВО об экономическом присутствии
- Рассмотрение наиболее распространенных видов деятельности компаний в рамках законодательства об экономическом присутствии



Предыстория: Свод правил в области налогообложения предпринимательской деятельности

- В связи с намерением Евросоюза подавить пагубную налоговую конкуренцию, государства-члены ЕС приняли **Свод правил в области налогообложения предпринимательской деятельности**, а также обязались содействовать принятию принципов, указанных в этом Своде правил, другими странами и территориями, к которым не применяются договоры ЕС.
- Данный Свод правил **не носил юридически обязательный характер**, однако получил **одобрение на политическом уровне**.
- Обеспокоенность Евросоюза вызвана тем, что компании, зарегистрированные в юрисдикциях с низким или нулевым налогообложением, получают **сверхприбыль при минимальном экономическом присутствии** в стране регистрации.
- Принцип Евросоюза в отношении справедливого налогообложения, приведенный в Положении 2:2 Свода правил, гласит:

«Государство не должно способствовать офшорным структурам или предприятиям, занимающимся извлечением прибыли, но не обеспечивающим реальной экономической деятельности в таком государстве.»

- Совет ЕС поручил Группе по разработке Свода правил составить руководство для государств-членов и территорий. В 2016 году Совет запустил процедуру рассмотрения и проверки для отслеживания результатов.

История: Создание «Списка»

- После первичной проверки 213 государств, был составлен «Список ЕС, указывающий страны, отказавшиеся от сотрудничества для целей налогового учёта».
- Первый «Список» был опубликован 5 декабря 2017 года. Он регулярно обновляется, последние корректировки были внесены 17 мая 2019 года: из «черного» списка исключены Аруба, Барбадос и Бермудские острова.
- **«черный» список = не сотрудничающие страны;** **«серый» список =** сотрудничающие страны, но с которыми по-прежнему необходимо вести работу в этой сфере.
- В текущий «черный» список стран входят: Самоа, Тринидад и Тобаго, Американское Самоа, Гуам, Виргинские Острова (США), Белиз, Доминика, Фиджи, Маршалловы Острова, Оман, ОАЭ, Вануату.
- БВО по-прежнему находятся в «сером» списке: они отмечены как сотрудничающие, но *«с необходимостью проведения дополнительной работы по установлению приемлемых требований экономического присутствия в отношении средств коллективного инвестирования».*
- Страны находятся в «черном» списке потому что они: (1) уже были в него включены и не выражают никакой заинтересованности изменить данное положение, или (2) попали в него из «серого» списка, потому что не смогли осуществить реформы к 31 декабря 2018 года.

Законодательство ЕС в отношении экономического присутствия: текущая ситуация с БВО

- Каждое государство независимо от других разработало и приняло собственные законы в отношении экономического присутствия. В большинстве случаев требования одни и те же.
- БВО:
 - Закон об экономическом присутствии (компании и ограниченные партнерства), 2018 г.
 - Закон об экономическом присутствии (компании и ограниченные партнерства) (Поправка), 2019 г.
 - Проект Кодекса об экономическом присутствии, опубликованный 22 апреля 2019 года (ожидается окончательное утверждение)
- Руководство/Кодексы предназначены исключительно для ознакомления с тем, как именно компетентные органы намерены выполнять свои функции. Эти документы *не являются юридически обязательным толкованием законодательных актов*. В случае двусмысленности, преимущественную силу имеет действующее законодательство.

Законы ЕС об экономическом присутствии: общие характерные особенности

- Законодательство относится к той или иной компании, если она:
 - относится к типу компаний, которые подпадают под законодательства об экономическом присутствии; и совершает *«географически мобильные виды деятельности»*, также известные, как **«релевантная деятельность»**; и
 - получает прибыль от такой деятельности*; а также является **налоговым резидентом** релевантного государства

НО примите во внимание следующее:

- *В проекте кодекса БВО указано, что для того, чтобы подпадать под действие законодательства, холдинговые компании не должны вести в качестве основной деятельность, приносящую доход.
- Если компания является «нерезидентом» для целей налогообложения на БВО, она все равно должна предоставить компетентному органу доказательство того, что она **является** налоговым резидентом той или иной страны.
- Если компания, ведущая релевантную деятельность, заявляет о том, что она является нерезидентом для целей налогообложения на БВО, однако указывает свое налоговое резидентство в стране, внесенной в «черный» список, такая компания будет обязана соблюдать требования в отношении экономического присутствия той страны, где она зарегистрирована.
- Соблюдение требований в отношении экономического присутствия будет представлять из себя постоянную проверку с ежегодными требованиями в части составления и подачи отчетности.

Законодательство БВО об экономическом присутствии

Законодательство об экономическом присутствии:

- применяется ко всем новым компаниям, зарегистрированным с 1 января 2019 года или после этой даты.
- становится применимым в отношении компаний, существовавших до этой даты с 30 июня 2019 г. (БВО).

Пример с БВО: компания зарегистрирована 31.01.19; финансовый период заканчивается 30.01.20; 30.07.20 полные сведения об экономическом присутствии будут внесены в базу данных регистрационного агента — не позже 6 месяцев после окончания финансового периода.

- Все юридические лица должны предоставить отчет о фактическом присутствии через систему BOSS (БВО)

Меры ответственности предусматривают:

- крупные штрафы; и
- право уполномоченного органа вычеркнуть из реестра компании, не выполняющие требования.

Тест на определение необходимости создания экономического присутствия: релевантная деятельность

Релевантная деятельность	Примеры	Соразмерный уровень экономического присутствия
Банковская деятельность	Привлечение средств; управление рисками, в том числе кредитным, валютным и процентным риском; операции хеджирования; выдача кредитов и займов или предоставление иных финансовых услуг; управление регулятивным капиталом; подготовка регулятивных отчетов и налоговых деклараций.	Средний
Страховая деятельность	Оказание страховых услуг; страхование или перестрахование рисков; предсказание и оценка рисков.	Средний
Деятельность по управлению фондами	Принятие решений о владении инвестициями и их реализации; оценка рисков и расчет резервов; принятие решений при колебаниях курсов валют или процентных ставок, а также решений по операциям хеджирования; подготовка соответствующих регулятивных и иных отчетов для государственных органов и инвесторов.	Средний

Тест на определение необходимости создания экономического присутствия: релевантная деятельность

Финансовая деятельность и лизинг	Согласование условий финансирования; подбор и приобретение имущества для лизинга; установление порядка и сроков финансирования или лизинга; контроль и пересмотр соглашений; управление рисками.	Средний
Деятельность головной компании	Принятие соответствующих управленческих решений; несение расходов за своих аффилированных лиц; управление деятельностью группы.	Средний
Судоходные компании	Управление экипажем морского судна (включая подбор, оплату труда и контроль за выполнением обязанностей членов экипажа); буксировка морских судов и их содержание; контроль и отслеживание доставки товаров; формирование заказов и расчёт сроков перевозок; организация и контроль за морскими перевозками.	Средний
Дистрибьюторская деятельность и оказание услуг	Транспортировка и хранение товаров; управление запасами товаров; принятие заказов; оказание консультационных или иных административных услуг.	Средний

Тест на определение необходимости создания экономического присутствия: релевантная деятельность

- Если к компании применяется требование об экономическом присутствии, то суть такого требования зависит от вида деятельности

Холдинговая деятельность	Холдинговая деятельность на БВО подразумевает осуществление юридическим лицом «чисто» холдинговой деятельности, заключающейся исключительно во владении долями (акциями) в других юридических лицах и получении доходов в виде дивидендов и прироста капитала.	Низкий
Деятельность, связанная с интеллектуальной собственностью	Деятельность, связанная с объектами интеллектуальной собственности, такими как патенты, результаты исследований и разработок; деятельность, связанная с неторгуемыми нематериальными объектами, такими как товарные знаки, торговые марки и клиентские данные, маркетинг, брендинг и дистрибуция.	Высокий – КОМПАНИЯ ДОЛЖНА ДОКАЗАТЬ, ЧТО ЕЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ НЕ НАНОСИТ УЩЕРБА

Способы подтверждения экономического присутствия

- **Что включает в себя понятие «экономическое присутствие»?** Общие принципы: (a) руководство компанией и её контроль осуществляется в данной стране; (b) надлежащие расходы на работников и соответствующая недвижимость на территории данной страны; (c) основная приносящая доход деятельность осуществляется на территории данной страны.
- **Подтверждение наличия системы руководства и контроля — эффективного корпоративного управления — является обязательным условием!**

Большинство собраний совета директоров проводится в стране экономического присутствия.

Директора обладают необходимым уровнем знаний/опыта для выполнения своих обязанностей.

Проводится должное количество собраний, с учетом уровня принятия решений.

Наличие кворума на собрании совета директоров в данной стране.

Наличие протоколов собраний, на которых вносятся стратегические решения компании.

Все учетные документы и протоколы собраний компании должны храниться на территории страны экономического присутствия.

Отсутствие требования о наличии одного или более директоров-резидентов данной страны.

Способы подтверждения экономического присутствия

- **Соответствующие расходы на сотрудников и физические активы**

Соответствующее количество не определено (в сложившейся практике упоминается «пропорциональное»).

Физическое присутствие работников в данной стране.

Соответствующие расходы в данной стране.

Использование офисных помещений.

- Примечание: аутсорсинг является приемлемым

- Принятая концепция гласит, что «присутствие» должно быть пропорционально совершаемой релевантной деятельности, например, требование в отношении экономического присутствия «пассивных» холдинговых компаний, вероятнее всего, будет заключаться в наличии зарегистрированного офиса и регистрационного агента

Рассмотрение наиболее распространенных видов деятельности компаний в рамках законодательства об экономическом присутствии

Определение релевантной деятельности: «холдинговая компания» («чистое» владение долями) – «пассивная ли она»?

- Внутригрупповые займы, приносящие процентный доход = «финансовый лизинг»? – является ли это небольшой частью бизнеса
- **Первый шаг – определить «налоговым резидентом» какой страны является компания – при отсутствии статуса налогового резидента – установить место налогового резидентства.**
- Если компания является налоговым резидентом БВО – она подпадает под законодательство.
- Требования в отношении экономического присутствия, предъявляемые к «чисто» холдинговым компаниям – менее строгие.
- Компания, владеющая недвижимостью – не подпадает под действие законодательства.

Виды деятельности, не требующие экономического присутствия

- Деятельность по капиталовложениям в недвижимость НЕ является релевантной деятельностью.
- Капиталовложения в недвижимость, находящуюся в какой-либо части мира, также не является релевантной деятельностью.
- Торговля недвижимостью НЕ является релевантной деятельностью.
- Торговля недвижимостью, находящейся в какой-либо части мира, также не является релевантной деятельностью.
- Выдача беспроцентного займа, ввиду отсутствия вознаграждения, НЕ является релевантной деятельностью. Данная деятельность не является финансовым и лизинговым бизнесом.

Виды деятельности, не требующие экономического присутствия

Однако, следует учитывать, что не проработанными остались следующие вопросы:

- может ли отдельный заём, даже при наличии процентов, считаться коммерческой деятельностью?
- является ли коммерческой деятельностью релевантная деятельность, не приносящая дохода?
- если компания предоставляет заём из средств, занятых у банка, по такой же процентной ставке – является ли это финансовой деятельностью (без цели извлечения прибыли)?
- Отметим также, что в соответствии с проектом кодекса, наличие у холдинговой компании депозитного счета выводит её из рамок законодательства об экономическом присутствии.
- Данное положение кодекса требует дальнейшего наблюдения до тех пор, пока не будет завершено оформление проекта кодекса.

Наши специалисты:



ЧАЩУХИНА
Екатерина Сергеевна

Юрист

chaschukhina@amondsmith.ru



НАЗАРКИН
Сергей Викторович

Партнёр

nazarkin@amondsmith.ru



АРХАРОВА
Виктория Сергеевна

Юрист

arkharova@amondsmith.ru

Контакты

ОФИС В РОССИИ (МОСКВА)



119180, г. Москва,
ул. Малая Полянка, д. 12А

тел.: +7 (495) 787-71-17

www.amondsmith.ru
moscow@amondsmith.ru

ОФИС В РОССИИ (САНКТ-ПЕТЕРБУРГ)



191119, г. Санкт-Петербург,
Бизнес-центр «Стелс»,
ул. Боровая, д. 32

тел.: +7 (812) 416-55-56

www.spb.amondsmith.ru
spb@amondsmith.ru

ОФИС В УКРАИНЕ (КИЕВ)



01021, г. Киев,
ул. Шелковичная, д. 10

тел.: +38 (044) 498-28-79

www.amondsmith.ua
kyiv@amondsmith.ua

ОФИС НА КИПРЕ (НИКОСИЯ)



1075, Никосия,
ул. Михалакопулу, д. 27

тел.: +357 (22) 00-04-70

www.amondsmith.com
cyprus@amondsmith.com