

Tax-free jurisdictions: playing by the new rules

О судьбе иностранных компаний

17 января 2019 года

В декабре 2018 года в СМИ не на шутку разгорелись споры о том, какая судьба ожидает иностранные компании в 2019 году. В частности, речь идет о таких привлекательных с налоговой точки зрения юрисдикциях, как Каймановы острова, Британские Виргинские острова, Бермуды, о. Мен и др. Правила игры становятся все более жесткими, и последние нововведения сводятся к тому, что компании, зарегистрированные в указанных странах, теперь обязаны иметь реальный офис и содержать сотрудников.

Таким образом, вводится критерий «экономического присутствия» для налоговых резидентов. Не исключено также, что, имевшие ранее место быть нулевые ставки налогообложения в ближайшее время сдвинутся в сторону «+». Данные изменения обусловлены политикой ОЭСР, принявшей положения BEPS (Base Erosion and Profit Shifting – Размывание налоговой базы и перемещение прибыли).

Уже с 1 января 2019 года на всех зависимых территориях Великобритании и ее коронных владениях заработали новые правила. Так, на БВО вступил в силу закон^[1], требующий наличия реального офиса и сотрудников, при этом **ранее зарегистрированные компании должны будут открыть офисы и нанять квалифицированных работников до 30 июня 2019 года**. За нарушение указанных требований могут грозить штрафы и исключение из реестра компаний. Отметим, что требования к содержанию офиса и сотрудников распространяются на налоговых резидентов в таких сферах, как страхование, финансы, банковское дело, морские перевозки, лизинг, холдинговый бизнес, управление интеллектуальной собственностью.

Последствия для бизнеса

Очевидно, что новые правила возникли из общей концепции «деофшоризации» и направлены на поддержание принципа предоставления налоговых льгот полноценным резидентам указанных юрисдикций, осуществляющим реальную экономическую деятельность. Это означает, что содержать компании в данных странах станет дороже, учитывая расходы на аренду офиса и выплату зарплат сотрудникам. Принимая во внимание тенденцию последних лет, приведших к ведению публичных реестров бенефициарных собственников, а также требованию составления отчетности иностранных компаний, можно предположить, что выходом из сложившейся ситуации может стать либо редомициляция (смена юрисдикции, при этом фактически меняется только адрес компании), либо учреждение новых юридических лиц в таких странах как, например, Гонконг, ОАЭ (где у ООО «ДСЛ-Сервис» имеются свои офисы), Венгрия и другие надежные юрисдикции.

Обзор основных положений Закона БВО об экономическом присутствии (компаний и товариществ с ограниченной ответственностью) 2018 года.

Закон об экономическом присутствии (компаний и товариществ с ограниченной ответственностью) 2018 года (далее Закон) вступил в силу 1 января 2019 года.

Данный закон требует от определенных юридических лиц, осуществляющих соответствующую деятельность, представить доказательство соблюдения такими компаниями определенного уровня экономического присутствия на БВО.

Закон также вводит расширенные обязательства по предоставлению информации о компании и отчетности о владении. Любая компания или товарищество с ограниченной ответственностью, зарегистрированные на Британских Виргинских островах, должны изучить данный Закон и решить, как он может их затронуть.

Указанный законодательный акт содействует решению проблем, поднятых Кодексом поведения ЕС по налогообложению бизнеса и недавними рекомендациями ОЭСР в отношении экономического присутствия предприятий в юрисдикциях с низким или (как на БВО) нулевым налогом на прибыль. Закон демонстрирует следование Британских Виргинских островов международной практике, включая реализацию на Британских Виргинских островах проекта ОЭСР по противодействию агрессивному налоговому планированию или размыванию налоговой базы и выводу прибыли из-под налогообложения (BEPS).

Закон аналогичен актам, принятым для решения той же проблемы Зависимыми территориями короны (Джерси, Гернси и острова Мэн) и другими заморскими территориями Великобритании, включая Каймановы острова и Бермудские острова.

Ожидается, что в течение первого квартала будут опубликованы дополнительные ключевые документы в виде Положений, Правил и официальных Руководств.

Какие компании должны продемонстрировать экономическое присутствие на БВО?

Закон предъявляет требование об экономическом присутствии соответствующим юридическим лицам, кроме лиц-нерезидентов[2], которые осуществляют соответствующую деятельность. Требования могут применяться к любой компании на Британских Виргинских островах или к партнерству с ограниченной ответственностью на Британских Виргинских островах, а также к любой иностранной компании или товариществу с ограниченной ответственностью, которое зарегистрировано на Британских Виргинских островах в качестве иностранной организации[3]. Субъекты, которые не осуществляют определенную Законом деятельность, не попадают под действие требований об экономическом присутствии, но их деятельность может подлежать определенным обязательствам по отчетности (см. «Что такое обязательства по отчетности, и кто будет иметь доступ к информации?» ниже).

Виды деятельности, регулируемые Законом:

- Банковский бизнес
- Страховой бизнес
- Судходный бизнес
- Управление фондами
- Финансы и лизинг
- Штаб-квартира
- Холдинговая деятельность
- Владение интеллектуальной собственностью

- Распределительный (дистрибуторский) и сервисный центр

Согласно Закону, экономическое присутствие будет измеряться со ссылкой на отчетные периоды, которые не превышают одного года, с учетом того, что соответствие может оцениваться только в течение определенного периода времени. Компании и товарищества с ограниченной ответственностью, которые зарегистрированы или образованы с 1 января 2019 года (новые компании) и которым необходимо продемонстрировать экономическое присутствие, должны будут соблюдать требования в отношении любого отчетного периода, заканчивающегося 31 декабря 2019 года или после этой даты. Новые организации должны выбрать первый финансовый период не более одного года с даты регистрации или образования, в зависимости от обстоятельств.

Компании и товарищества с ограниченной ответственностью, существующие на 1 января 2019 года и которые должны продемонстрировать экономическое присутствие, должны будут соблюдать требования для каждого отчетного периода, начинающегося не позднее 30 июня 2019 года.[\[4\]](#)

Что должны будут предпринять организации, осуществляющие регулируемую Законом деятельность?

Каждой компании или товариществу необходимо провести анализ своих операций, чтобы оценить, осуществляет ли организация какую-либо из регулируемых деятельностей.

Субъекты, на которые распространяются требования экономического присутствия (кроме компаний, владеющих чистым капиталом, как описано ниже), должны управлять соответствующей деятельностью на БВО и осуществлять основную деятельность, приносящую доход. Они также должны, принимая во внимание характер и масштабы соответствующей деятельности, показать, что у них имеется достаточный уровень сотрудников и расходов на Британских Виргинских островах и соответствующих физических офисов или помещений для основной, приносящей доход, деятельности. Следует отметить, что аутсорсинг, для приносящей доход деятельности, разрешается при определенных обстоятельствах.

Как указано выше, рассматриваемый Закон применяется, в том числе, и к чистым холдинговым компаниям, владеющим акционерным капиталом, которые не занимается иной деятельностью, кроме участия в капитале других компаний, получения дивидендов и прироста капитала. В соответствии с положениями Закона соответствующая организация будет считаться имеющей достаточное экономическое присутствие, если она соблюдает свои законные обязательства в соответствии с Законами о компаниях и компаниях с ограниченной ответственностью на Британских Виргинских островах и располагает достаточными сотрудниками и помещениями для владения и, при необходимости, управления этими долевыми участиями.

Каковы обязательства по отчетности и кто будет иметь доступ к информации?

Закон внес изменения в режим системы безопасного поиска бенефициарного владения БВО (BOSS), в результате чего БВО и иностранным зарегистрированным компаниям и товариществам с ограниченной ответственностью необходимо сообщать определенную информацию своему зарегистрированному агенту на БВО для загрузки в систему BOSS. Ранее «освобожденные лица» (включая паевые инвестиционные фонды) будут оставаться

освобожденными от требований отчетности BOSS, если они не будут заниматься регулируемой Законом деятельностью.[\[5\]](#)

В целом, в дополнение к своим существующим обязательствам в режиме BOSS, Британские Виргинские острова и иностранные зарегистрированные компании и товарищества с ограниченной ответственностью, на которые распространяются требования отчетности BOSS, должны будут идентифицировать и предоставить своему зарегистрированному агенту определенную информацию.

Эта информация будет передана в Международное налоговое управление Британских Виргинских островов (ITA) через систему BOSS. ITA может использовать эту информацию для выполнения своих обязанностей по надзору и обеспечению соблюдения требований экономического присутствия. Информация будет разглашена ITA соответствующим зарубежным органам в определенных обстоятельствах, в том числе в тех случаях, когда имеет место нарушение требований в отношении экономического присутствия или когда предприятие утверждает, что является налоговым резидентом в стране-члене ЕС.

За несоблюдение требований могут быть наложены значительные штрафы и тюремное заключение сроком до 5 лет, и соответствующая компания может быть вычеркнута из реестра.

Что произойдет дальше?

Положения, правила и официальные предписания, когда они будут изданы, предоставят дополнительную информацию и более четкое понимание происходящего. Мы непременно сообщим вам об изменениях и дальнейших шагах, необходимых для понимания последствий (если таковые будут иметь место) требований экономического присутствия, а также о мерах, которые необходимо предпринять субъектам для обеспечения соблюдения требований Закона и иных нормативных актов. Мы считаем, что для многих организаций последствия будут минимальными, а соблюдение их будет несложным.

В целом, новый Закон, в большей степени призван регулировать деятельность холдинговых компаний, держащих на балансах не только акции других предприятий, но и интеллектуальную собственность. Оффшорные компании, не требующие физического присутствия, часто использовались мега-корпорациями уровня Apple, для перевода на них прибыли, связанной с интеллектуальной собственностью, в том числе.

Также Закон регулирует деятельность, требующую отдельного лицензирования, в частности – банковская, страховая, отчасти управление фондами, финансы и лизинг. В большей степени, данное направление касается виртуальных банков, а также инхаусных страховых компаний, финансированием и лизингом внутри групп.

Для видов деятельности, регулируемых Законом, как то – штаб-квартира, холдинговая деятельность, владение интеллектуальной собственностью и распределительный (дистрибуторский) и сервисный центр – альтернативным действием будет смена юрисдикции, путем переноса компании, либо регистрация компании-правопреемницы в другой юрисдикции (н-р: в одной из свободных экономических зон ОАЭ, в Гонконге, Венгрии и пр. юрисдикциях, определенных нашими экспертами в результате анализа деятельности существующей компании).

Перевод компании в другую юрисдикцию или создание компании-правопреемницы, продиктованы не только действиями данного Закона, но в большей степени условиями дальнейшего существования бизнеса, ранее созданного в лице БВО компании. На сегодняшний день причиной закрытия банковских счетов БВО компании любым иностранным банком являются признаки т.н. компании «пустышки» или «оболочки»:

компания не имеет физического присутствия в стране регистрации; компания является налоговым резидентом юрисдикции, признанной «налоговым оазисом»; у компании нет самостоятельной экономической ценности; компания не обязана подавать регуляторам финансовую отчетность.

Закон не запрещает аутсорсинг на территории БВО, что не исключает возможности для местных агентов, в скором времени, представить предложения, ряду заинтересованных клиентов.

Договор аренды офиса на БВО и наем персонала, директора, выплата социальных взносов, будет сопоставима со стоимостью содержания компании в ОАЭ, Гонконге или в Европе.

Фактором, осложняющим полноценную деятельность компании, является большая часовая разница БВО с Европой и прочие природные явления.

Для клиентов, желающих сохранить БВО компанию, без создания присутствия на острове, Закон называет такие компании – нерезиденты, при условии, что такая компания является резидентом для целей налогообложения в другом государстве, мы рекомендуем учреждение филиалов в Гонконге или ОАЭ.

За подробной информацией и рассмотрения и анализа индивидуальной ситуации, ждем вас в любом из наших офисов.

Расшифровка некоторых терминов Закона:

Компания-нерезидент – означает компанию, которая является резидентом для целей налогообложения в юрисдикции за пределами Виргинских островов, которая не включена в Приложение 1 к списку несотрудничающих юрисдикций ЕС для целей налогообложения;

Товарищество с ограниченной ответственностью нерезидент – означает товарищество с ограниченной ответственностью, которое является резидентом для целей налогообложения в юрисдикции за пределами Виргинских островов, которая не включена в Приложение 1 к списку несотрудничающих юрисдикций ЕС для целей налогообложения;

Судходный бизнес – означает любое из следующих действий, связанных с управлением кораблем в любой точке мира, кроме исключительно вод Виргинских островов (как определено в разделе 2 (2) (а) Закона о торговом судоходстве 2001 года)

(а) бизнес по перевозке морем людей, животных, товаров или почта;

(б) аренда или фрахтование судов для целей, описанных в пункте (а);

(с) продажа проездных билетов или их эквивалента, а также вспомогательных услуг связанных с эксплуатацией корабля;

(d) использование, обслуживание или аренда контейнеров, включая прицепы и другие транспортные средства или оборудование для перевозки контейнеров, бывшие в употреблении для перевозки чего-либо морским путем;

(e) управление экипажем судна.

Управление фондами – означает осуществление деятельности, юридическим лицом, имеющим лицензию на инвестиционную деятельность в соответствии с разделом 4 и категория 3 Приложения 3 Закона о ценных бумагах и инвестициях, 2010;

Финансы и лизинг – означает деятельность по предоставлению кредитных средств любого вида.

(a) вознаграждение может включать в себя вознаграждение в виде процентов;

(б) предоставление кредита может осуществляться в рассрочку, за которую производится отдельное начисление и раскрывается клиенту в связи с:

(i) поставкой товаров путем покупки в рассрочку;

(ii) лизингом, отличным от аренды, дающей исключительное право на владение землей; или

(iii) условной продажей или продажей в кредит.

Штаб-квартира – означает бизнес по предоставлению любой из следующих услуги для участника Группы компаний:

(a) обеспечение высшего руководства;

(б) принятие себя или контроль материального риска для деятельности, осуществляемой любым их участников Группы; или же

(c) предоставление рекомендаций по существу в связи с принятием на себя или контролем риска.

Холдинговая деятельность – означает деятельность юридического лица, которое владеет только долевым участием в других организациях и получает только дивиденды и прирост капитала;

Владение интеллектуальной собственностью – означает бизнес по владению активами в форме интеллектуальной собственности;

«Актив в форме интеллектуальной собственности» означает любое право интеллектуальной собственности на нематериальные активы, включая, но не ограничиваясь, авторское право, патенты, торговые марки, бренд и технические ноу-хау, от которых бизнес получает идентифицируемый доход (такой доход определяется отдельно от любого доход, полученный от любого материального актива, в котором существует право);

Юридическое лицо с высоким уровнем риска в области ИС – это юридическое лицо, которое осуществляет деятельность в области интеллектуальной собственности и которое:

(a) приобрело актив в форме интеллектуальной собственности

(i) у филиала; или

(ii) при рассмотрении вопроса о финансировании исследований и разработок другим лицом, находящимся в стране или на территории, отличной от Виргинских островов; а также

(b) предоставляет лицензию на актив в форме интеллектуальной собственности одному или нескольким филиалам или иным образом получает доход от актива в результате деятельности (такой как содействие соглашения о продаже), осуществляемой иностранными филиалами;

Распределительный (дистрибуторский) и сервисный центр – означает бизнес одного или обоих следующих направлений:

(a) покупка у иностранных филиалов:

(i) комплектующих или материалов для товаров; или же

(ii) товаров, готовых к продаже; а также

(iii) перепродажа таких комплектующих, материалов или товаров;

(b) предоставление услуг иностранным филиалам в связи с бизнесом, но не подразумевает никакой деятельности, включенной в какую-либо другую регулируемую деятельность, кроме холдинговой деятельности;

Основные, приносящие доход, виды деятельности (core income generating activities):

a) в отношении банковской деятельности:

(i) привлечение средств, управление рисками, включая кредитный, валютный и процентный риски;

(ii) хеджирования;

(iii) предоставление займов, кредитов или других финансовых услуг клиентам;

(iv) управление регулятивным капиталом;

(v) подготовка нормативных отчетов и отчетов;

(b) в отношении центра распределения (дистрибуции) и обслуживания:

(i) транспортировка и хранение товаров;

(ii) управление запасами;

(iii) принятие заказов;

(iv) предоставление консультационных или других административных услуг;

(c) в отношении страховой деятельности:

(i) прогнозирование и расчет риска;

(ii) страхование или перестрахование от риска;

- (iii) предоставление услуг страхового бизнеса клиентам;
- (d) в отношении деятельности по управлению фондами
 - (i) принятие решений о хранении и продаже инвестиций;
 - (ii) расчет рисков и резервов;
 - (iii) принятие решений относительно колебаний валютных курсов или процентных ставок и хеджирования позиций;
 - (iv) подготовка соответствующих нормативных или других отчетов для государственных органов и инвесторов;
- (e) в отношении финансов или лизинга
 - (i) согласование условий финансирования;
 - (ii) выявление и приобретение активов, подлежащих аренде (в случае лизинга);
 - (iii) установление условий и продолжительности любого финансирования или лизинга;
 - (iv) мониторинг и пересмотр любых соглашений;
 - (v) управление любыми рисками;
- (f) в отношении деятельности штаб-квартиры
 - (i) принятие соответствующих управленческих решений;
 - (ii) нести расходы от имени филиалов;
 - (iii) координация деятельности групп;
- (g) в отношении судоходного бизнеса
 - (i) управление экипажем (включая наем, оплату и контроль членов экипажа);
 - (ii) выбор и обслуживание судов;
 - (iii) надзор и отслеживание поставок;
 - (iv) определение того, какие товары заказать и когда их доставить;
 - (v) организация и контроль рейсов;
- (h) в отношении деятельности в области интеллектуальной собственности
 - (i) когда деятельность касается активов в форме интеллектуальной собственности, таких как патенты, исследования и разработки;
 - (ii) когда деятельность касается нематериальных активов, не связанных с торговлей, таких как торговая марка, товарный знак и данные о клиентах, маркетинг, брендинг и распространение.

[2] Налоговый резидент в юрисдикции за пределами Британских Виргинских островов (которая сама по себе не рассматривается ЕС как некооперативная для целей налогообложения).

[3] Кроме определенных товариществ с ограниченной ответственностью, зарегистрированных без образования юридического лица.

[4] Можно обратиться в Международное налоговое управление Британских Виргинских островов (ИТА), чтобы сократить или удлинить финансовый период, и изменить дату начала для последующих финансовых периодов, при условии, что такой измененный период не должен превышать двенадцать месяцев.

[5] Возможно, от освобожденных лиц, не осуществляющих соответствующую деятельность, может потребоваться представить «нулевой возврат», подтверждающий это, их зарегистрированному агенту в конце каждого финансового периода

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.