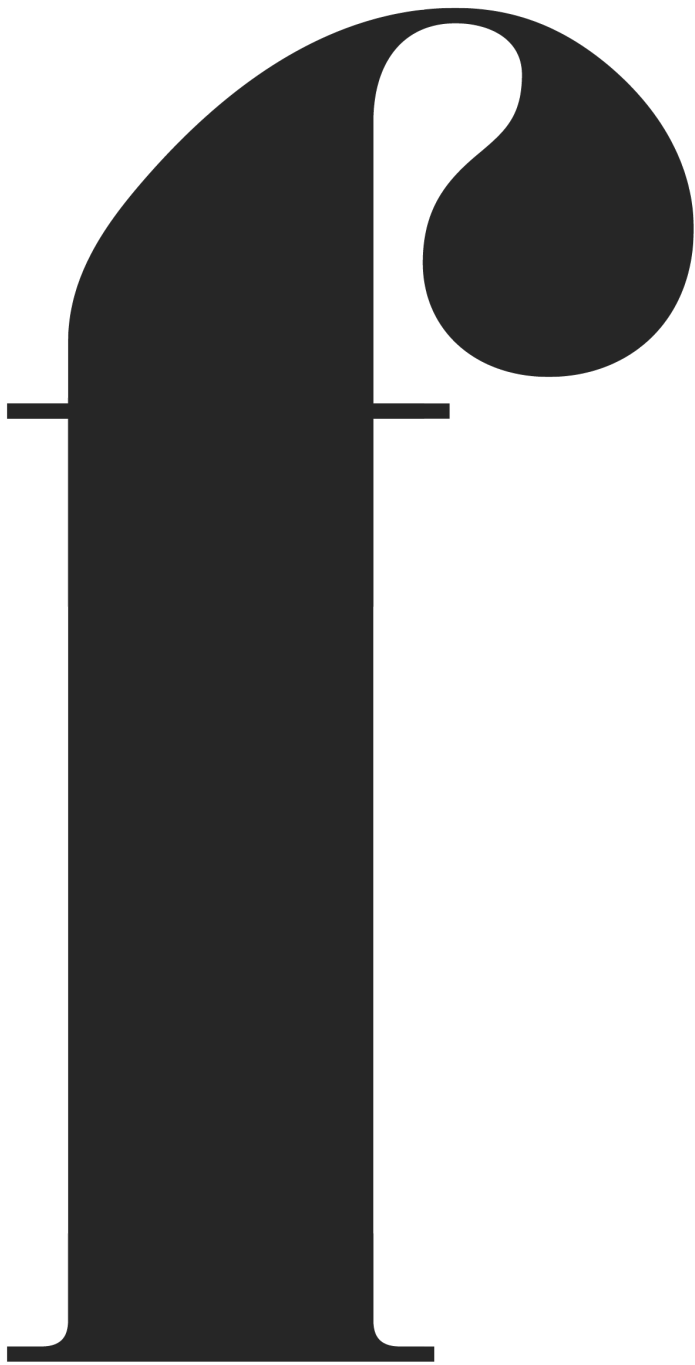


FORTE TAX & LAW

FOCUS ON YOUR BUSINESS

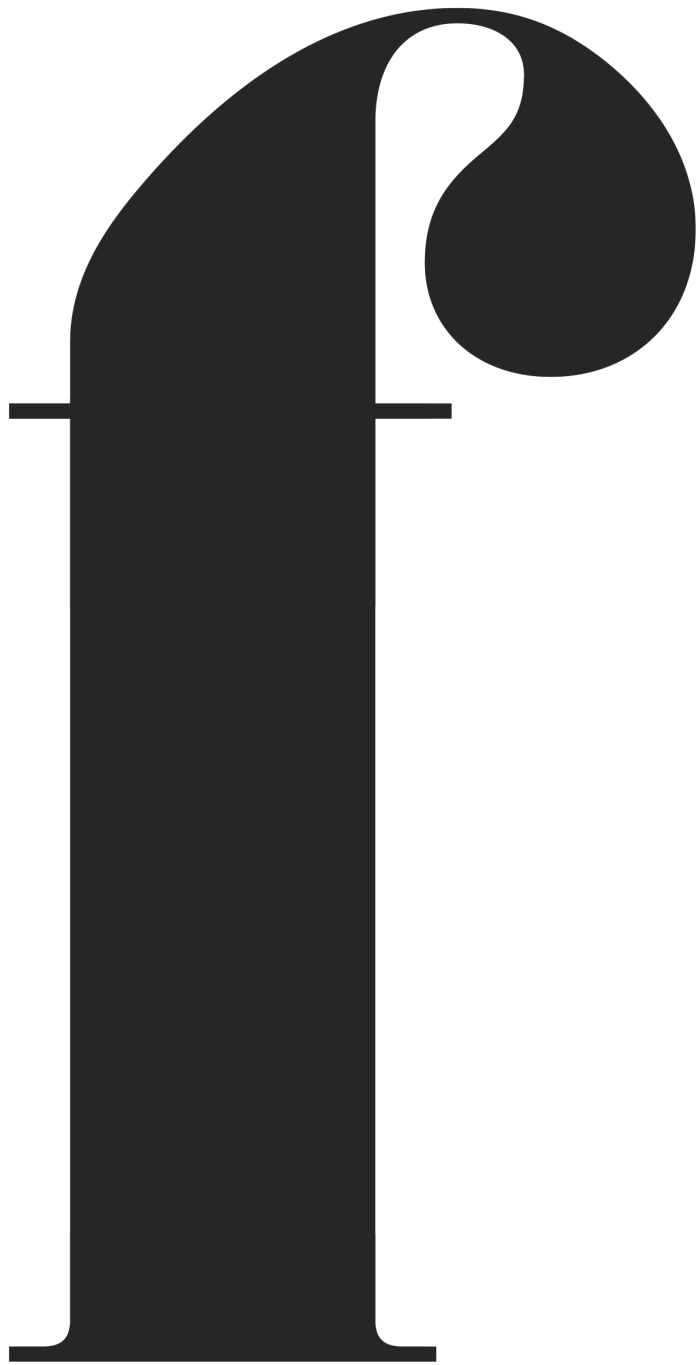
Займы: налоговый контроль за размером процентов

Антон Кабаков
Партнер



Повестка

1. Национальные ограничения в отношении процентных расходов по внутригрупповым займам
2. Новые подходы ОЭСР к ценообразованию по внутригрупповым займам
3. Рекомендации и выводы



ОГРАНИЧЕНИЕ ПРОЦЕНТНЫХ РАСХОДОВ ПО ВНУТРИГРУППОВЫМ ЗАЙМАМ



FORTE TAX & LAW

Контролируемые сделки. Внутренние займы

До:

Правила трансфертного ценообразования не применяются к процентам по займам (Письмо МинФина от 25.02.2010 N 03-02-07/1-77)

2012 год

После:

Правила трансфертного ценообразования применяются к процентам по займам (Письмо МинФина от 23 мая 2012 г. N 03-01-18/4-67)



Как лимитируются проценты?

ДО 2015

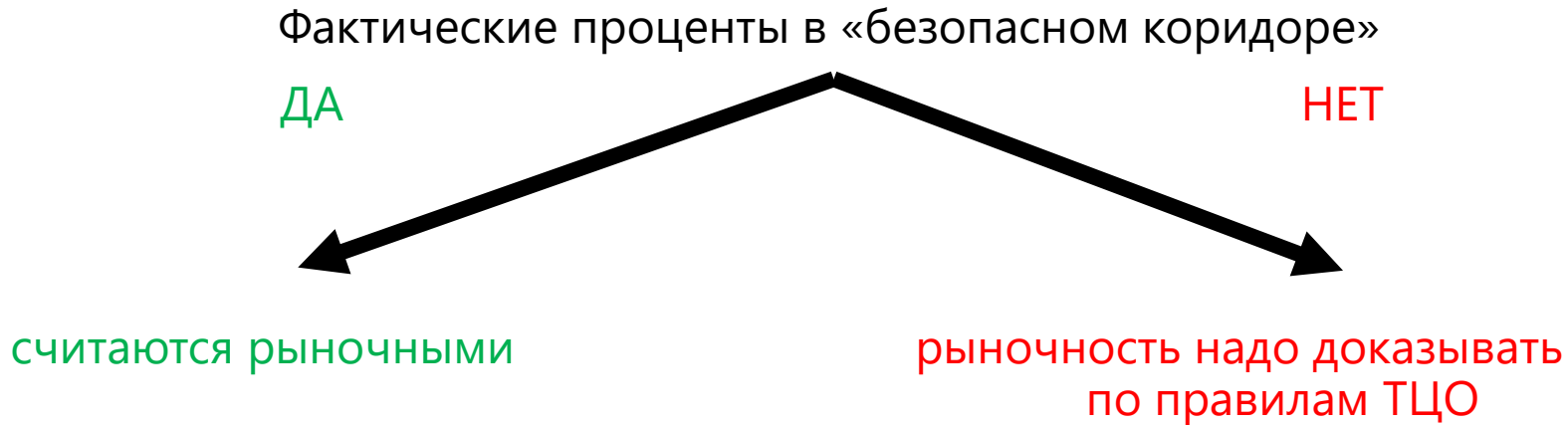
- Правила трансфертного ценообразования
- Необоснованная налоговая выгода
- Общие ограничения при принятии процентов на расходы (ч. 1 ст. 269 НК) (аналог правил ТЦО)
- Правило тонкой капитализации

С 2015

- Правило тонкой капитализации
- Необоснованная налоговая выгода
- Правила трансфертного ценообразования, если проценты выше «безопасных» значений



Безопасные гавани (safe harbors) 1/3



- Применяются **только** для контроля процентов по контролируемым сделкам (по правилам трансфертного ценообразования). **А при контроле по правилам необоснованной налоговой выгоды?**
- Не применяются при контроле процентов по правилу тонкой капитализации

Безопасные гавани (safe harbors) 2/3

Долговое обязательство	Минимальные %	Максимальные %
Заем между российскими лицами в рублях	0 % ключевой ставки (в период с 1.01 – 31.12.2015) 75% ключевой ставки (с 01.01.2016)	180 % ключевой ставки (в период с 1.01 – 31.12.2015) 125% ключевой ставки (с 01.01.2016)
Другие займы в рублях	75% ставки рефинансирования (в период с 1.01 – 31.12.2015) 75% ключевой ставки (с 01.01.2016)	180 % ключевой ставки (в период с 1.01 – 31.12.2015) 125% ключевой ставки (с 01.01.2016)
Займы в Евро	EURIBOR + 4%	EURIBOR + 7%
Займы в Юанях	SHIBOR + 4%	SHIBOR + 7%
Займы в фунтах стерлингов	GBP LIBOR + 4%	GBP LIBOR + 7%
Займы в швейцарских франках / йенах	CHF / JPY LIBOR +2%	CHF / JPY LIBOR +5%
Займы в других валютах	USD LIBOR + 4%	USD LIBOR + 7%

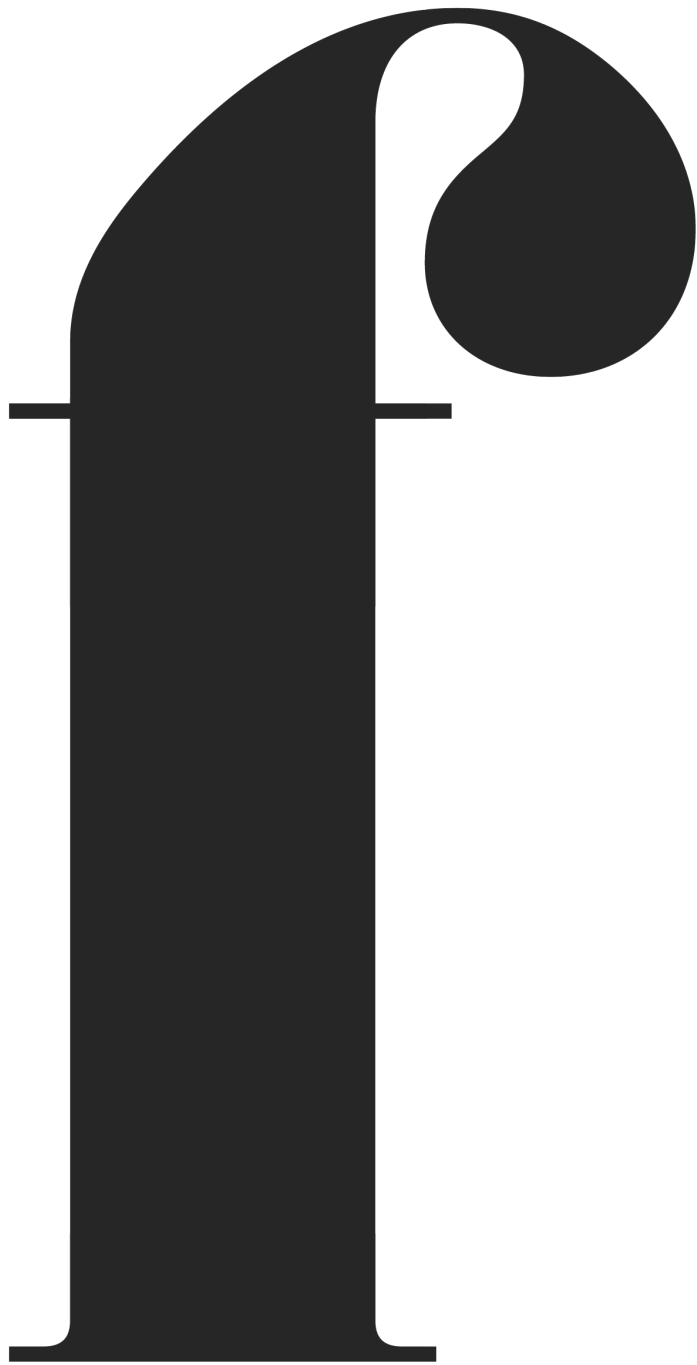


Безопасные гавани (safe harbors) 3/3

Какую ставку использовать?

(1) ключевую ставку (ставку ЛИБОР, ставку EURIBOR, ставку SHIBOR) на дату привлечения денежных средств, если проценты по займу фиксированные и не меняются в течение срока займа. Дата привлечения = дата фактической передачи денег (Письмо Минфина от 07.02.2020 N 03-03-06/2/7862)

(2) ключевую ставку (ставку ЛИБОР, ставку EURIBOR, ставку SHIBOR) на дату признания доходов (расходов) в виде процентов, если проценты по займу не фиксированные или меняются в течение срока займа



Новые подходы ОЭСР



Немного истории

- 2015 год – ОЭСР выпускает отчеты по Действию 4 (Ограничение размывания налоговой базы путем вычета процентов) и Действиям 8-10 (Соотнесение результатов трансфертного ценообразования с созданием стоимости). Отчеты предусматривают продолжение работы по трансфертному ценообразованию в отношении финансовых сделок.
- 2018 – промежуточный отчет, посвященный финансовым сделкам
- Февраль 2020 – финальное Руководство по трансфертному ценообразованию в отношении финансовых сделок
- Впервые в Руководство ОЭСР по трансфертному ценообразованию включены рекомендации по аспектам трансфертного ценообразования в отношении финансовых сделок.



Новое руководство ОЭСР

Раздел В

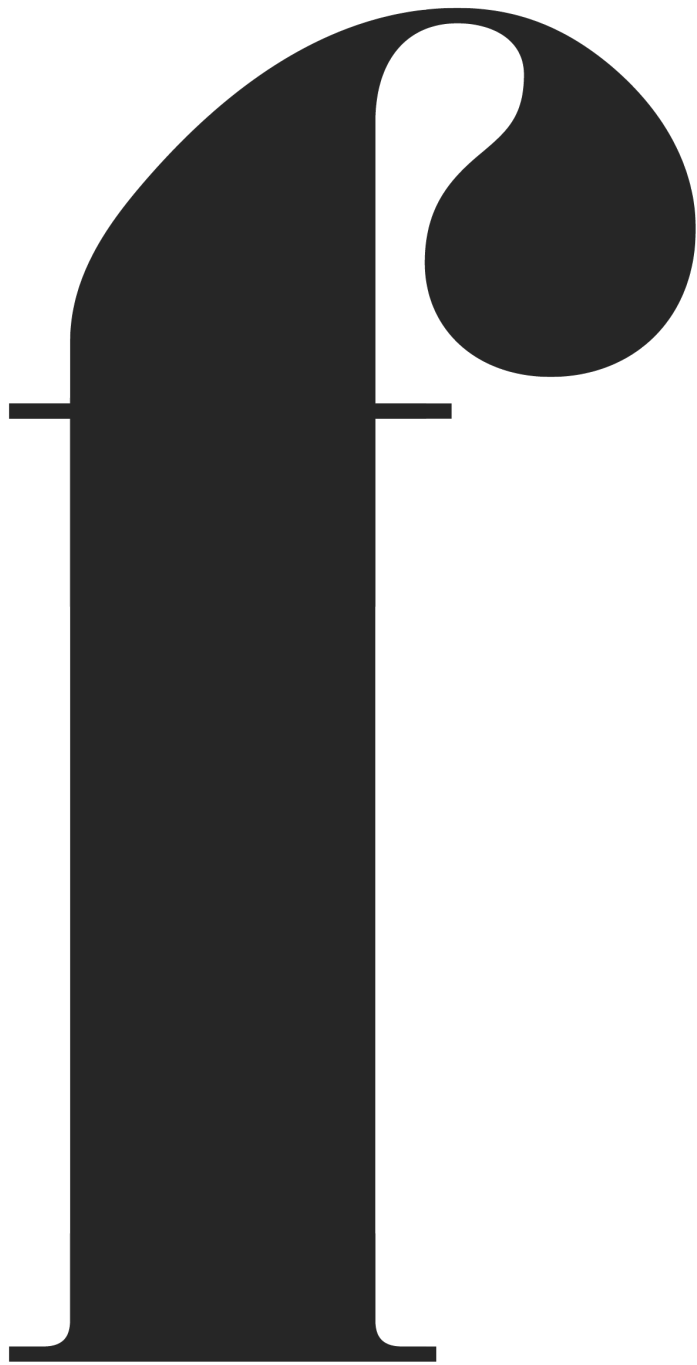
- Определение того, является ли заем займом
- Определение коммерческих и финансовых условий

Разделы С-Е

- Внутригрупповые займы
- Кэш пулинг
- Хеджирование
- Финансовые гарантии
- Кэптивное страхование

Раздел F

- Определение норм доходности



Определение является ли заем в действительности займом



А был ли мальчик?

Комментарий к статье 9 Модельной конвенции ОЭСР:

Article 9 is relevant not only in determining whether the rate of interest provided for in a loan contract is an arm's length rate, but also whether a prima facie loan can be regarded as a loan or should be regarded as some other kind of payment, in particular a contribution to equity capital.

§10.11 Руководства ОЭСР по финансовым сделкам:

четкое определение экономической сущности финансовой сделки должно предшествовать любой оценке ценообразования по ней.



FORTE TAX & LAW

Индикаторы вклада в капитал

Наличие или отсутствие фиксированной даты погашения займа;

Наличие или отсутствие процентов по займу;

Право требовать в принудительном порядке уплаты основного долга и процентов;

Статус кредитора в сравнении с обычными корпоративными кредиторами;

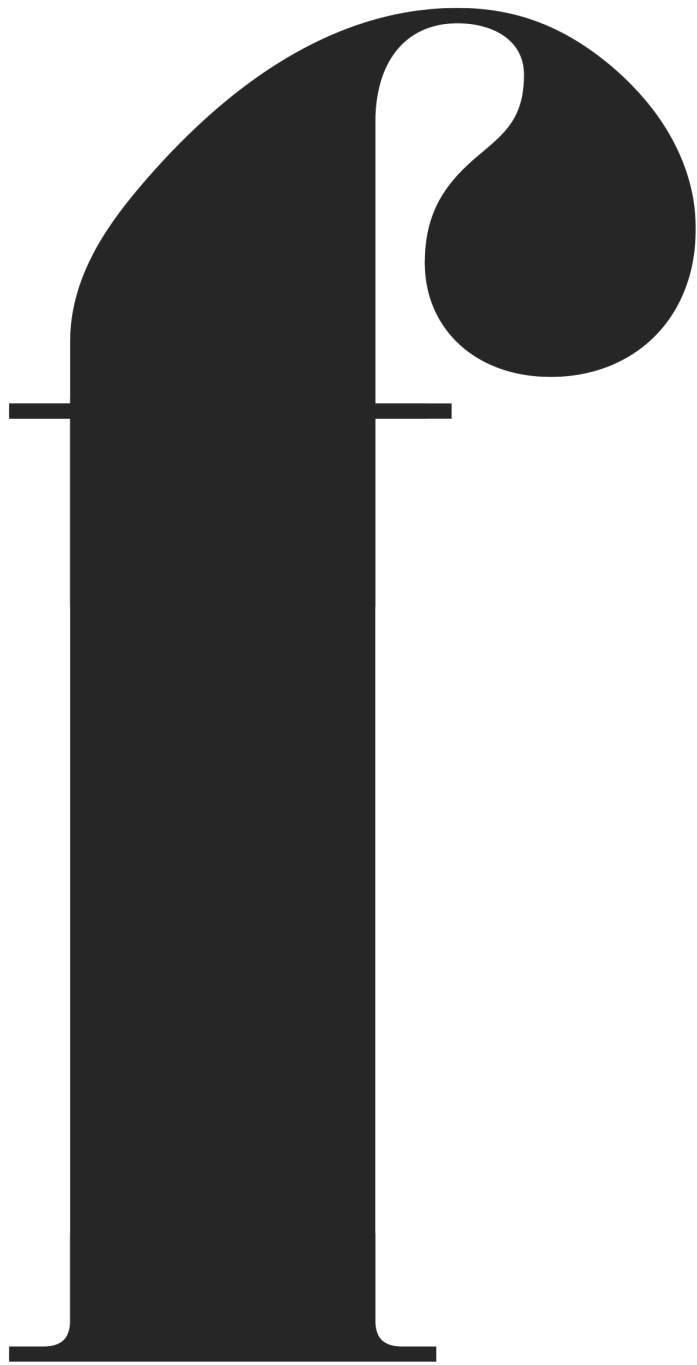
Наличие финансовых ковенантов и обеспечения;

Источник процентных платежей;

Возможность заемщика получить кредит от независимых кредитных учреждений;

Степень, в которой предоставленные средства идут на приобретение основных средств;

Возможность заемщика погасить заем в срок;



Определение коммерческих и финансовых условий



FORTE TAX & LAW

Какие факторы подлежат анализу

Рынок. Экономические обстоятельства

Контрактные условия

Функциональный анализ (Функции / риски / активы сторон сделки)

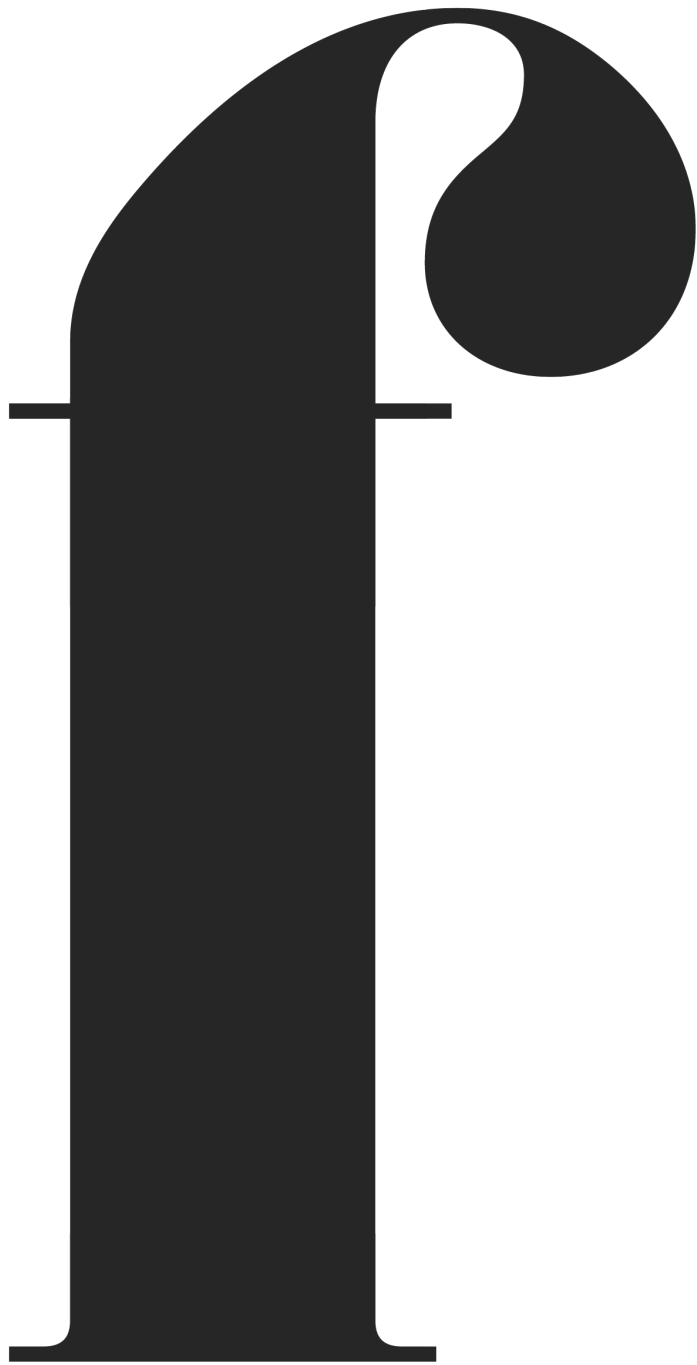
Поведение сторон

Бизнес стратегии сторон

Альтернативные варианты, доступные кредитору и должнику (!)

Условия займа: срок, валюта, обеспечение, график погашения, механизм определения процентной ставки

Кредитный рейтинг заемщика



Методы ТЦО



FORTE TAX & LAW

Методы ТЦО

Метод сопоставимых рыночных цен

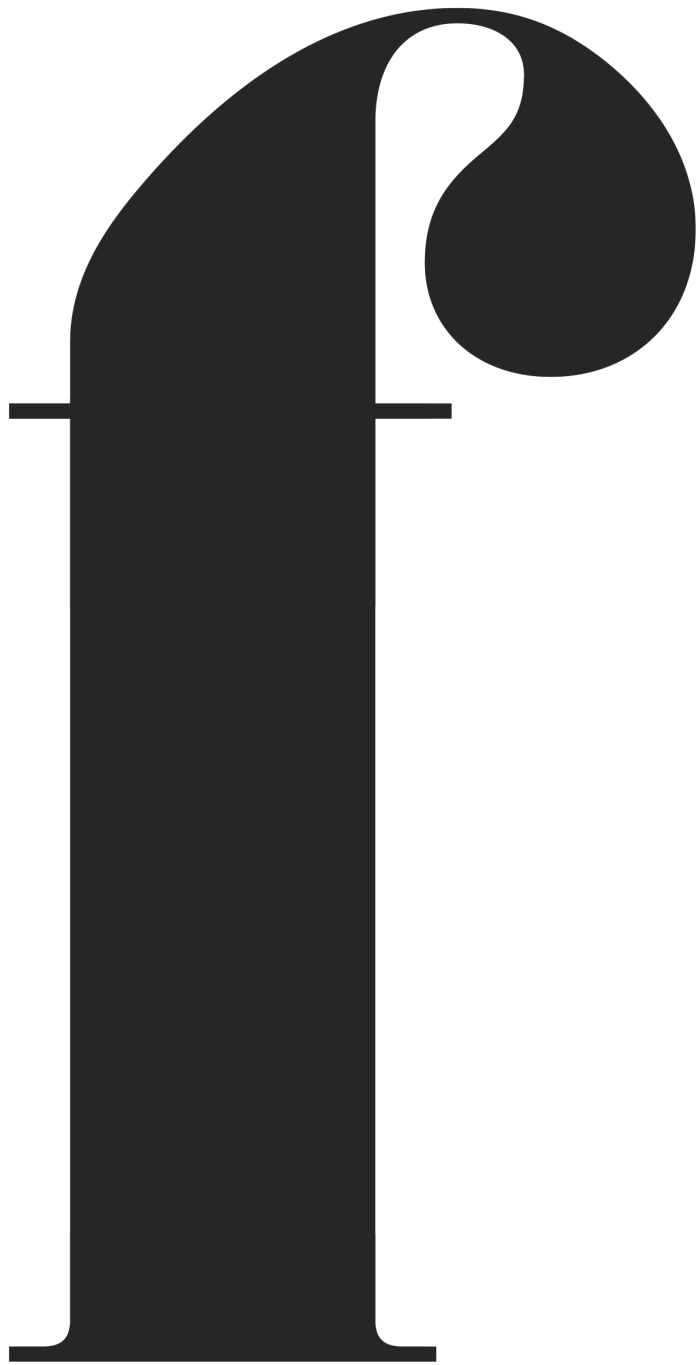
Cost of Funds

Credit Default Swaps

Экономическое моделирование

Bank opinion





Рекомендации



FORTE TAX & LAW

Рекомендации

1

Убедиться, что отсутствуют факторы, позволяющие переqualифицировать заем во вклад в капитал

2

Убедиться, что договор займа содержит необходимые условия (дата возврата займа, последствия задержки платежа и т.п.)

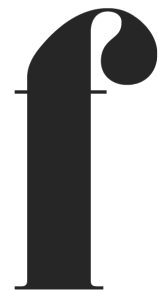
3

Убедиться, что ТЦО документация содержит:

- Анализ альтернатив доступных кредитору и заемщику и обоснование, почему заем на таких условиях – это лучшая альтернатива для сторон
- Анализ целей предоставления займа
- Анализ кредитного рейтинга заемщика и его возможности обслуживать заем

4

Отслеживать, что поведение сторон соответствует договорным условиям



FORTE TAX & LAW

Спасибо за внимание!

Антон Кабаков

Партнер

anton.kabakov@fortetaxandlaw.com

+7 921 397 11 93

fortetaxandlaw.com