



Конкурс Рос-ИФА по международному налогообложению 2019 для студентов, магистрантов и аспирантов ВУЗов России и СНГ на русском языке

КОНКУРСНОЕ ЗАДАНИЕ

(размещено на сайте Рос-ИФА rosifa.ru 8 ноября 2019 г.)

Американская компания UNC Inc. (зарегистрирована в Калифорнии, является налоговым резидентом США) поставляет технологические решения операторам связи в России. В частности, UNC Inc. представляет международные услуги связи для российских абонентов операторов, услуги облачного хранения.

UNC Inc. имеет представительство в России (далее – российское представительство UNC Inc.), которое занимается получением разрешительных документов, поиском партнеров, но не имеет полномочий на заключение контрактов и согласование их условий. Все ключевые условия с российскими партнерами согласовываются головным офисом компании через интернет, затем вся необходимая документация с клиентами подписывается головным офисом и направляется по почте.

UNC Inc. имеет собственные сервера и другое оборудование в России для оказания услуг международной связи российским операторам, управление которым осуществляется дистанционно сотрудниками компании UNC Inc. из США на ежедневной основе. UNC Inc. не имеет права оказывать услуги связи абонентам на территории России (не имеет соответствующей лицензии), однако обеспечивает соединение сигнала поступающего с номеров (станций) абонентов российского оператора с зарубежными операторами через свой спутник в космосе. Несколько раз в год (2-4 раза) инженеры головного офиса приезжают в Россию в краткосрочные командировки (до 5 дней) с целью осмотра серверов и их технического обслуживания. Сервера и оборудование находятся в одном и том же офисе, где расположено российское представительство компании, однако головной офис заключил отдельный договор аренды с собственником помещения; российское представительство UNC Inc. не занимается обслуживанием серверов, соответствующих специалистов не имеет.

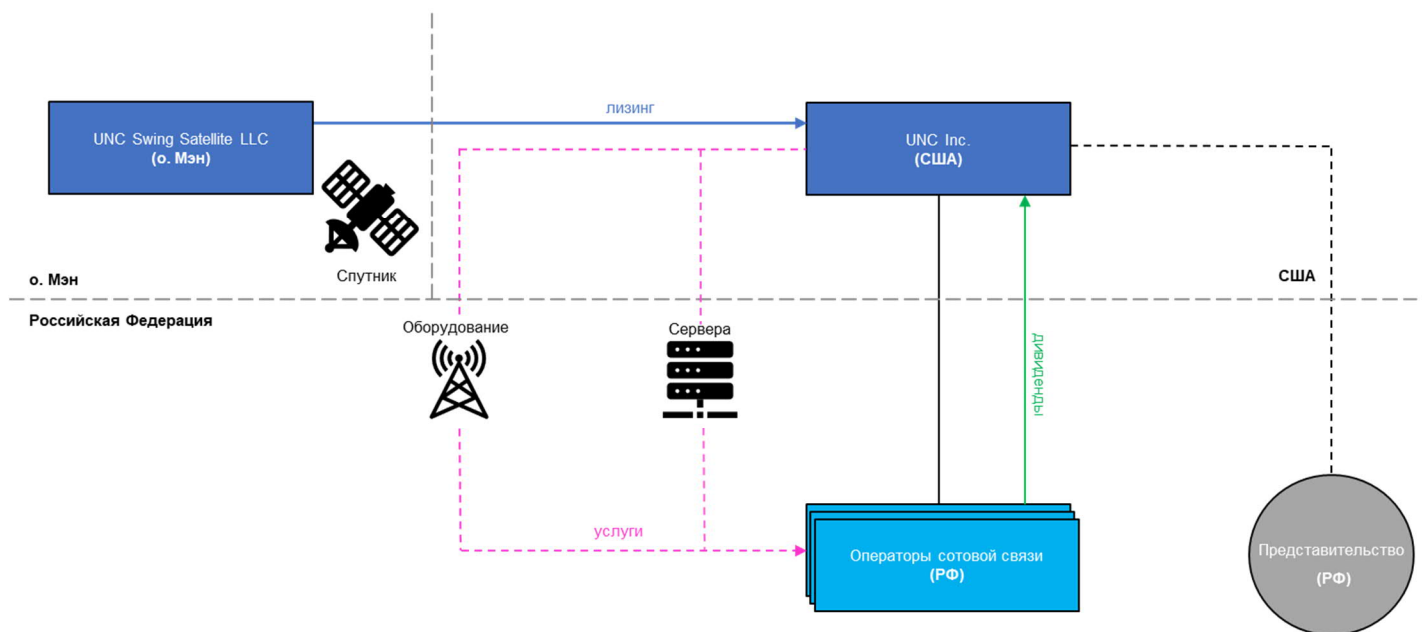
UNC Inc. оказывает следующие услуги российским операторам:

1) технологические решения для оказания услуг международной связи российским операторам посредством соединения сигналов, поступающих от абонентов операторов связи из разных стран посредством передачи сигнала через наземное оборудование UNC Inc., установленное в этих странах (UNC Inc. является собственником оборудования), и спутник. Спутник является собственностью аффилированной UNC Swing satellite LLC., зарегистрированной на острове Мэн, и находится в лизинге компании UNC Inc., которая ежегодно уплачивает лизинговые платежи в адрес собственника спутника в фиксированном размере USD 10,5 mln плюс 7,5% от доходов, полученных UNC Inc. от

региональных операторов связи; при формировании стоимости услуг для клиентов UNC Inc. учитывает, в том числе, сумму лизинговых платежей, которые она будет уплачивать лизингодателю (т.е. расходы UNC Inc. в виде лизинговых платежей фактически оплачиваются клиентами компании UNC Inc.).

2) облачное хранение настроек и протоколов для обеспечения бесперебойного подключения российских операторов к оборудованию UNC Inc. и, соответственно, бесперебойного оказания услуг международной связи российским абонентам. Сервер для облачного хранения находится в России.

Также американская компания UNC Inc. приобретает неконтрольные пакеты акций компаний, являющихся национальными операторами, с целью получения дивидендных доходов, а также улучшения бизнес-связей с национальными операторами. В частности, в одной из российских компаний, являющихся национальным оператором сотовой связи, UNC Inc. приобрела 11% голосующих акций. Дивиденды, полученные от участия в капитале национальных операторов, аккумулируются на уровне UNC Inc. Полученные дивиденды UNC Inc. направляет в первую очередь, на оплату лизинговых платежей в адрес UNC Swing satellite LLC., а оставшуюся часть на развитие своего бизнеса в азиатских странах. С таких дивидендов российская компания, акционером которой является UNC Inc., удерживает и перечисляет налог у источника в Российской Федерации по ставке 5%.



В ходе проведенной налоговой проверки UNC Inc. за 2016-2018 гг. налоговым органом были выявлены факты нарушения законодательства Российской Федерации о налогах и сборах в части неисполнения обязанности налогового агента по удержанию налога у источника при выплате иностранным организациям доходов, а также неуплаты налога на прибыль с доходов, связанных с осуществлением деятельности иностранной организации в Российской Федерации, и доходов в виде дивидендов, полученных от российских компаний.

По результатам проверки был составлен акт налоговой проверки, в котором были зафиксированы соответствующие нарушения. В свою очередь, UNC Inc. были поданы возражения.

В ходе производства по делам о налоговых правонарушениях по результатам рассмотрения материалов проверки и возражений налогоплательщика с учетом результатов, полученных в ходе дополнительных мероприятий налогового контроля, налоговым органом принято решение о привлечении UNC Inc. к ответственности за совершение налоговых правонарушений.

В частности, были выявлены следующие эпизоды, в отношении которых налогоплательщик – UNC Inc. – не уплатил налоги, предусмотренные российским законодательством о налогах и сборах:

1. Российским представительством UNC Inc. неправомерно не были включены в состав доходов при формировании налоговой базы по налогу на прибыль доходы, полученные головным офисом по договорам с российскими операторами об оказании услуг международной связи и облачного хранения.
2. Российским представительством UNC Inc. не исполнена обязанность налогового агента по исчислению, удержанию у иностранных организаций и перечислению в бюджет суммы налога на доходы иностранной организации от источников в Российской Федерации с доходов, распределенных в виде лизинговых платежей в пользу компании UNC Swing Satellite LLC. пропорционально доле доходов от российских клиентов, полученных материнской компанией группы.
3. Также российским представительством UNC Inc. не были включены в состав доходов дивиденды, полученные от участия в российском операторе сотовой связи (11% доля участия) и не исполнена обязанность по уплате в отношении них налога по ставке 13%. Как стало известно в ходе дополнительных мероприятий налогового контроля сотрудники российского представительства UNC Inc. участвовали в общем собрании акционеров российского оператора сотовой связи и голосовали по вопросам повестки от имени UNC Inc., включая выборы членов совета директоров российской компании.

В связи с вышеизложенным налоговый орган требует:

- уплатить налог на прибыль организаций с суммы полученных доходов от ведения деятельности на территории Российской Федерации;
- уплатить налог у источника в отношении фактически выплачиваемых лизинговых платежей по ставке 20%;
- уплатить налог на прибыль организаций с суммы дивидендов по ставке 13%;
- уплатить штраф, установленный статьями 122 и 123 НК РФ, и соответствующую сумму пени.

UNC Inc. подана апелляционная жалоба в Управление ФНС России по г. Москве, в которой компания указала на несогласие с позицией налогового органа. Решением Управления ФНС России по г. Москве от 29.10.2019 № 20-19/123456 решение инспекции оставлено без изменения, апелляционная жалоба UNC Inc. – без удовлетворения.

UNC Inc. не согласилось с решением налогового органа и обратились в суд. Заседание суда назначено на 7 декабря 2019 года, г. Москва.

Согласно определению суда в срок до 16 ноября 2019 г. сторонам необходимо подать свои уточненные позиции.

УТОЧНЕНИЯ К КОНКУРСНОМУ ЗАДАНИЮ

1. Сколько сотрудников в российском представительстве? **4 сотрудника.**
2. Осуществляет ли российское представительство UNC Inc. предпринимательскую или иную деятельность, кроме перечисленной в условии (получение разрешительных документов, поиск партнеров, участие и голосование в общем собрании акционеров оператора сотовой связи)?
Нет, не осуществляет никакой другой деятельности.
3. Руководящие должностные лица российского представительства UNC Inc. преимущественно осуществляют руководящее управление этой компанией в РФ? Американская организация, как имеющая постоянное местонахождение в иностранном государстве и осуществляющая деятельность в РФ через обособленное подразделение, самостоятельно признавала себя налоговым резидентом РФ? **Глава российского представительства UNC Inc. осуществляет свои полномочия должным образом и напрямую подчиняется Генеральному директору UNC Inc., который возглавляет компанию в целом. Американская компания никогда не признавала себя налоговым резидентом Российской Федерации.**
4. Заключались ли договоры между американской организацией и её российским представительством для технического обслуживания? Осуществляет ли российское представительство какие-либо выплаты в пользу командированных сотрудников американской организации? **Договоры между головным офисом UNC Inc. и ее российским представительством не заключались, выплаты в адрес командированных сотрудников представительство не несет.**
5. На каком основании сотрудники российского представительства UNC Inc. участвовали и голосовали от имени UNC Inc. на общем собрании акционеров? Каков был объем их прав по представлению UNC Inc.? **Головной офис компании UNC Inc. выдал соответствующие доверенности двум физическим лицам, являющимся сотрудниками российского представительства UNC Inc. Соответствующие сотрудники вправе голосовать по своему усмотрению на общем собрании акционеров по всем вопросам повестки.**
6. Каким образом происходило перечисление дивидендов от российских компаний UNC Inc.: напрямую UNC Inc. или путем перечисления средств российскому представительству? **Дивиденды перечислялись на счет UNC Inc. в американском банке, на балансе российского представительства UNC Inc. не отражались.**
7. В каком объеме полученные UNC Inc. дивиденды от российских компаний перечислялись UNC Swing satellite LLC с целью оплаты лизинговых платежей? **Учитывая, что размер лизинговых платежей значительно превышал сумму полученных дивидендов, то сумма дивидендов в полном объеме перечислялась в адрес UNC Swing satellite LLC.**
8. В чем проявляется аффилированность UNC Inc. и UNC Swing satellite LLC (например, наличие прямого или косвенного участия, доля такого участия, наличие общей материнской компании)? **UNC Swing satellite LLC является дочерней компанией по отношению к UNC Inc. UNC Inc. косвенно владеет 100% акций UNC Swing satellite LLC.**
9. Сколько времени UNC Inc. осуществляет деятельность по оказанию услуг международной связи и облачного хранения в России? **7 лет.**
10. Имеет ли российское представительство UNC Inc. самостоятельные источники дохода, формирующие налоговую базу? **Нет.**

11. Какая периодичность между выплатой дивидендов из РФ в США и выплатой лизинговых платежей из США на остров Мэн? **Корреляция между периодичностью выплаты дивидендов и уплатой лизинговых платежей отсутствует. Решение о выплате акционерам российской организации дивидендов принимается всеми акционерами компании (не только UNC Inc.), выплаты дивидендов не носят регулярный характер.**
12. Какое соотношение доходов от лизинговых платежей в сравнении с другими доходами получает организация на острове Мэн? Получает ли она доходы только в виде лизинговых платежей? **UNC Swing satellite LLC получает только лизинговые платежи.**
13. Кто ещё владеет операторами? Кому принадлежит оставшаяся доля 89% оператора, например? **Другие независимые инвесторы.**
14. Какая доля участия американской компании в других операторах? **UNC Inc. владеет долей участия только в одной российской компании, являющейся оператором связи.**
15. Выполняются ли критерии фактического экономического присутствия UNC Swing satellite LLC на острове Мэн (общее число сотрудников, количество и характер размещенного на острове оборудования и т.д.)? **UNC Swing satellite LLC имеет трех сотрудников – генеральный директор, главный бухгалтер и финансовый аналитик. Все из них имеют соответствующую квалификацию для занимаемой ими должности, проживают и являются налоговыми резидентами о. Мэн. Также компания имеет совет директоров и консультативный совет – членами обоих органов являются как американские налоговые резиденты, так и налоговые резиденты о. Мэн, встречи проводятся либо онлайн, либо на о. Мэн. Для осуществления своей деятельности UNC Swing satellite LLC арендует офис на о. Мэн.**
16. Осуществляет ли UNC Inc. на территории США реальную деятельность (расположены ли в США основные активы данной организации, есть ли у данной организации сотрудники и т.д.)? Осуществляет ли UNC Inc. деятельность на территории США? **Да, UNC Inc. является одним из лидеров мирового рынка в соответствующей области, в головном офисе компании более 2000 сотрудников.**
17. По условию UNC Inc. приобрела 11% голосующих акций российского оператора с целью получения дивидендов и развития бизнес-сотрудничества. Не является ли фактически основной целью данного приобретения создание определенных налоговых последствий? **Продавец выставил на продажу 11% акций без возможности дробления пакета.**
18. Распределялись ли дивиденды в пользу UNC Inc. пропорционально доле ее участия (напр., в размере 11% распределенной прибыли либо сумма дивидендов составила более 11% от прибыли)? **Пропорционально.**
19. Осуществляют ли сотрудники UNC Inc. во время нахождения в командировке иную деятельность помимо ремонта серверов? Если да, то какая это деятельность, осуществляется ли она в интересах UNC Inc.? **Нет, только сервисное обслуживание и ремонт оборудования.**
20. Была ли вышестоящим налоговым органом в результате обжалования решения, вынесенного по итогам налоговой проверки нижестоящим налоговым органом, осуществлена корректировка решения в части применения ставки 15% вместо ставки 13% к дивидендным доходам российского представительства. **Нет.**