

**Комитет экспертов по международному  
сотрудничеству в налоговых вопросах**

Семнадцатая сессия

Женева, 16–19 октября 2018 года

Пункт 3 с) vi) предварительной повестки дня\*

**Обсуждение вопросов существа, связанных  
с международным сотрудничеством в налоговых  
вопросах: прочие вопросы: укрепление  
потенциала****Резюме Сборника практических материалов по защите  
налоговой базы развивающихся стран от размывающих  
ее платежей: процентные расходы****Записка Секретариата**

1. В своей резолюции [2017/2](#) Экономический и Социальный Совет отметил прогресс, достигнутый Управлением по финансированию устойчивого развития Департамента по экономическим и социальным вопросам Секретариата в разработке в рамках своего мандата программы наращивания потенциала в области международного сотрудничества по налоговым вопросам, направленной на повышение способности министерств финансов и национальных налоговых органов в развивающихся странах формировать более эффективные и действенные налоговые системы, которые способствовали бы поддержанию на желаемом уровне объема государственных и частных инвестиций, и бороться с уклонением от уплаты налогов, и просил Управление в партнерстве с другими заинтересованными сторонами продолжать свою работу в этой области и далее развивать свою деятельность и соответствующие практические инструменты.
2. Одним из направлений вышеупомянутой программы является укрепление потенциала развивающихся стран в деле расширения их возможностей для мобилизации внутренних ресурсов на основе повышения их способности эффективно защищать и расширять налоговую базу. Для этих целей разработаны следующие справочные пособия: а) *Руководство Организации Объединенных Наций по отдельным вопросам защиты базы налогообложения развивающихся стран*; и б) комплект сборников практических материалов Организации Объединенных Наций по вопросам защиты налоговой базы развивающихся стран.

\* [E/C.18/2018/8](#).

3. Сборники практических материалов дополняют общие указания, содержащиеся в *Руководстве Организации Объединенных Наций*, и разъясняют порядок их применения на практике на основе более подробных и конкретных практических рекомендаций, касающихся различных аспектов проблемы размывания налоговой базы и учитывающих специфику развивающихся стран. На сегодняшний день завершена работа над тремя сборниками практических материалов, которые теперь имеются в цифровом формате на веб-сайте Управления по финансированию устойчивого развития ([www.un.org/esa/ffd/tax-cooperation/practical-portfolios.html](http://www.un.org/esa/ffd/tax-cooperation/practical-portfolios.html))<sup>1</sup>.

4. Документ, содержащийся в приложении к настоящей записке, представляет собой резюме сборника практических материалов Организации Объединенных Наций «Защита налоговой базы развивающихся стран от размывающих ее платежей: процентные расходы». В нем рассматриваются потенциальные риски размывания налоговой базы и вывода прибыли из-под налогообложения в связи с вычетами процентных и других финансовых расходов в соответствии с внутренним законодательством и международными налоговыми договорами.

5. Сборник практических материалов по процентным платежам разработан в помощь должностным лицам налоговых ведомств развивающихся стран для использования в качестве справочного пособия в ходе анализа положений внутреннего законодательства и налоговых договоров, касающихся вычетов процентных платежей (каждый раз, когда в резюме упоминаются процентные расходы, имеются в виду также другие финансовые расходы), на предмет выявления основных рисков размывания налоговой базы и выработки контрмер, которые развивающиеся страны могут принимать для уменьшения или устранения этих рисков.

6. Одним из основных рисков размывания налоговой базы является злоупотребление трансфертным ценообразованием при осуществлении трансграничных выплат процентов между структурами, входящими в состав одной и той же многонациональной группы. В сборниках практических материалов проблема трансфертного ценообразования подробно не рассматривается, поскольку эта тема отдельно освещается в *Практическом руководстве Организации Объединенных Наций по трансфертному ценообразованию для развивающихся стран*. Вместо этого в сборнике практических материалов по процентным платежам представлен полный перечень рисков размывания налоговой базы, возникающих в связи с вычетом процентных платежей, и излагаются контрмеры, которые могут быть приняты для устранения этих рисков, с учетом широкого разнообразия опыта развивающихся стран и с целью предоставить сотрудникам налоговых органов развивающихся стран как можно больше информации. Однако в этом резюме освещаются только наиболее серьезные риски размывания налоговой базы, возникающие в связи с вычетом процентных расходов.

---

<sup>1</sup> “United Nations, Department of Economic and Social Affairs, Financing for Development Office, United Nations Practical Portfolio series, 2017 (Организация Объединенных Наций, Департамент по экономическим и социальным вопросам, Управление по финансированию развития, серия «Сборники практических материалов Организации Объединенных Наций», 2017); “Protecting the Tax Base of Developing Countries against Base Erosion: Income from Services” («Защита налоговой базы развивающихся стран от размывания: доход от услуг»); “Protecting the Tax Base of Developing Countries against Base-eroding Payments: Interest and Other Financing Expenses” («Защита налоговой базы развивающихся стран от размывающих ее платежей: процентные и другие финансовые расходы»); и “Protecting the Tax Base of Developing Countries against Base-eroding Payments: Rent and Royalties” («Защита налоговой базы развивающихся стран от размывающих ее платежей: аренда и роялти»).

7. Ни в самом сборнике практических материалов по процентным платежам, ни в настоящем резюме не затрагиваются положения внутреннего законодательства или налоговых договоров конкретных стран. Вместо этого в них рассматриваются базовые модели налогообложения применительно к расходам по процентам, которые можно встретить во внутреннем законодательстве и налоговых договорах многих развивающихся стран. При использовании предлагаемыми материалами сотрудниками налоговых служб развивающихся стран следует учитывать особенности конкретной ситуации в своей стране.

8. Сборник практических материалов по процентным платежам состоит из четырех частей. Часть 1 содержит общее введение. В части 2 приводится анализ положений внутреннего законодательства развивающихся стран и положений заключаемых ими налоговых договоров в отношении вычетов процентных платежей из налоговой базы, производимых резидентами и нерезидентами, и рассматриваются риски сужения налоговой базы в связи с такими доходами и возможные меры противодействия. Часть 3 содержит рекомендации для сотрудников налоговых ведомств развивающихся стран по разработке и составлению внутренних норм и согласованию положений налоговых договоров, препятствующих размыванию налоговой базы. Часть 4 содержит рекомендации относительно административных аспектов положений внутреннего законодательства и налоговых договоров развивающихся стран, регулирующих вопросы, связанные с вычетом процентных расходов.

9. Сборник имеется только на английском языке. Резюме, содержащееся в приложении к настоящей записке, составлено с целью сделать основное содержание сборника доступным на других пяти официальных языках Организации Объединенных Наций. Оно не рассчитано на то, чтобы заменить содержащееся в самом сборнике гораздо более глубокое исследование рисков размывания налоговой базы и возможных контрмер, и для получения более подробной информации читателям рекомендуется обращаться к полному тексту сборника.

## Приложение

### Резюме Сборника практических материалов по защите налоговой базы развивающихся стран от размывающих ее платежей: процентные расходы<sup>а</sup>

#### I. Основные риски размывания базы в связи с вычетом процентных доходов по внутреннему законодательству

##### Введение

1. Размывание базы в связи с выплатой процентов может возникать в следующих случаях:

- a) вычеты процентов по той или иной причине являются чрезмерными;
- b) процентные платежи, получаемые нерезидентами, не подлежат налогообложению или облагаются налогом по сниженной ставке в стране, в которой плательщик является резидентом или занимается предпринимательской деятельностью;
- c) любой доход, получаемый от использования средств, за которое выплачиваются проценты, не подлежит налогообложению или облагается налогом по льготной ставке страной, в которой плательщик является резидентом или занимается предпринимательской деятельностью;
- d) любое сочетание вышеупомянутых обстоятельств.

Хотя все вычеты процентов размывают налоговую базу развивающейся страны, в большинстве случаев расходы по выплате процентов являются обоснованными расходами, понесенными для получения дохода и подлежащими соответствующим вычетам.

2. Риски размывания базы налога в связи с процентами, выплачиваемыми нерезидентам, возрастают, если:

- a) плательщик имеет право на вычет этих платежей из налоговой базы развивающейся страны, но они не облагаются налогом у получателя или облагаются налогом по сниженной ставке в соответствии с внутренним законодательством или применимым налоговым договором. Например, вычет процентов обычно приводит к снижению корпоративного налога в этой развивающейся стране, но удержание налога у источника выплаты процентов, ставка которого, как правило, ниже ставки корпоративного налога, часто не позволяет полностью компенсировать это сокращение;
- b) объем вычетов является чрезмерным из-за того, что налогоплательщик несет слишком большие процентные расходы в сравнении с его долгом или его финансовыми поступлениями;
- c) объем вычетов является чрезмерным из-за того, что проценты выплачиваются родственному лицу и процентная ставка превышает рыночную ставку или налогоплательщик взял в долг больше, чем он получил бы у независимого кредитора/на коммерческих условиях.

---

<sup>а</sup> Подготовлено старшим советником Канадского налогового фонда (Торонто, Канада) профессором Брайаном Дж. Арнолдом.

### Основные понятия

3. Для эффективного устранения риска размывания налоговой базы, возникающего в связи с процентными платежами, налоговым органам необходимо проводить различие между процентами и другими выплатами, особенно дивидендами, и лежащими в их основе обязательствами — долговыми и долевыми. В налоговых системах большинства стран проценты, выплачиваемые по долгу компании, подлежат вычету, тогда как дивиденды, выплачиваемые по акциям компании, не подлежат вычету; кроме того, проценты, получаемые компанией, обычно облагаются налогом, а с дивидендов, получаемых по крупному пакету акций другой компании, налог часто не взимается.

4. В целом проценты — это компенсация за использование денежных средств, а дивиденды — это прибыль от инвестиций в акции компании после вычета налогов. Значение понятия «проценты» для целей налоговой системы той или иной развивающейся страны в идеале зависит от содержания основного обязательства, по которому выплачиваются проценты, а не просто от юридической формы этого обязательства как долгового. Кроме того, для целей налогообложения такие суммы, как суммы дисконтирования, которые экономически эквивалентны процентам (то есть они связаны с финансированием и рассчитываются в процентах от суммы основного долга), в идеале должны рассматриваться так же, как и проценты. В сборнике практических материалов по вопросам процентов и настоящем резюме под процентами понимаются любые суммы, которые экономически эквивалентны процентам.

5. Гибридные финансовые инструменты — это инструменты, которые в одной стране рассматриваются как долг, а в другой как капитал; в результате таких расхождений в оценках они могут при определенных условиях использоваться для размывания налоговой базы развивающихся стран. Например, компания — резидент одной страны, входящая в состав многонациональной группы, предоставляет другой компании группы — резиденту в другой стране выкупаемые привилегированные акции. Первая страна может рассматривать эти акции как долг, а любые выплаты по этим акциям как вычитаемые процентные платежи, тогда как страна, в которой держатель акций является резидентом, может рассматривать акции как капитал, а выплаты по акциям как не облагаемые налогом дивиденды.

6. Во многих странах процентные расходы подлежат вычету, если они понесены в целях получения дохода, подлежащего налогообложению; в результате часто необходимо установить, были ли процентные расходы понесены с целью получить облагаемый налогом доход. Чтобы определить, подлежат ли проценты вычету, используются три основных метода: отслеживание использования заемных средств; определение очередности использования заемных средств с применением положительных и отрицательных допущений и распределение заемных средств по активам или доходам.

7. В тех случаях, когда проценты выплачиваются резидентом одной страны родственному лицу, являющемуся резидентом другой страны, вероятность размывания налоговой базы повышается. Серьезную проблему представляет трансфертное ценообразование, когда процентная ставка больше или меньше рыночной ставки либо когда сумма долга, по которому выплачиваются проценты, больше, чем она была бы, если бы заемщик и кредитор действовали независимо друг от друга.

### **Чрезмерные процентные расходы**

8. Наиболее серьезные риски размывания налоговой базы через процентные платежи возникают, когда структуры-резиденты выплачивают чрезмерные проценты связанным с ними нерезидентам (например, когда дочерняя компания производит вычитываемые из налоговой базы процентные выплаты своей материнской компании). Проблема вычета чрезмерных процентов имеет три аспекта:

а) вышеупомянутые проблемы, связанные с трансфертным ценообразованием;

б) недостаточная (тонкая) капитализация — ситуация, при которой компания-резидент претендует на вычет процентов, выплачиваемых нерезидентам по чрезмерному долгу в соотношении с ее собственным капиталом;

с) занижение базы налога на прибыль — ситуация, в которой компания-резидент претендует на вычет процентных платежей, сумма которых намного превышает прибыль компании или какой-либо из основных показателей прибыли, например прибыль до вычета процентов, налогов, износа и амортизации.

Несколько стран, включая некоторые развивающиеся страны, приняли правила, регулирующие ситуации тонкой капитализации и занижения базы налога на прибыль, с целью ограничить вычеты чрезмерных сумм процентных расходов. Эти правила рассматриваются ниже.

### **Резиденты, несущие процентные расходы для получения дохода из зарубежных источников**

9. Существуют две базовые модели налогообложения резидентов:

а) территориальное налогообложение, при котором страна облагает налогом только доход, источник которого находится на ее территории или который получен на ее территории; доход, получаемый из зарубежных источников, фактически освобождается от налогов;

б) налогообложение всемирного дохода, при котором страна облагает налогом доход своих резидентов, получаемый в любой точке мира, в том числе любой доход, получаемый из зарубежных источников.

10. Если следовать логике, любые расходы по процентам, которые несут резиденты развивающихся стран для получения дохода из зарубежных источников, не облагаемого налогом в рамках территориальной системы, не должны подлежать вычету. Налоговым органам может быть сложно определить, действительно ли процентные расходы относятся к не облагаемому налогом доходу из зарубежного источника (такие расходы в принципе не должны вычитаться) или к облагаемому налогом доходу из внутренних источников (такие расходы в принципе должны подлежать вычету). Результат зависит от метода (отслеживание, очередность или распределение), используемого развивающейся страной для того, чтобы понять, к какому источнику дохода относятся процентные расходы. Если для этой цели применяется метод отслеживания, как это принято во многих странах, то крупные предприятия, как правило, будут способны структурировать свои механизмы финансирования таким образом, чтобы иметь возможность вычитать процентные расходы из налоговой базы той страны, в которой они являются резидентами.

11. Даже если страна облагает налогом всемирный доход своих резидентов, включая доход, получаемый из других стран, риск размывания базы существует если:

а) доход из зарубежного источника облагается налогом по льготной ставке (например, он облагается налогом по более низкой ставке, чем общеприменимая ставка);

б) страна допускает зачет уплаченных за границей налогов на доход из зарубежного источника и сумма зачета не ограничивается размером внутреннего налога на такой доход (поскольку в противном случае зачет приведет к сокращению внутреннего налога на доход из внутренних источников). Для этого необходимо, чтобы любые расходы, которые резидент несет для получения дохода из зарубежных источников, особенно процентные расходы, были отнесены к таким доходам для целей исчисления ограничений по зачету налога, уплаченного за границей.

12. Как отмечалось выше, независимо от того, освобождает ли развивающаяся страна доход из зарубежных источников или взимает налог с такого дохода с возможностью зачета иностранного налога, уплаченного с этого дохода, очень важны правила определения местонахождения источника этого дохода и расчета суммы расходов, понесенных для его получения. В целом в рамках территориальной системы налогообложения любые процентные расходы, понесенные в связи с получением дохода из внутренних источников, должны подлежать вычету, тогда как процентные расходы, понесенные в целях получения доходов из зарубежных источников, не должны подлежать вычету. В системе налогообложения всемирного дохода любые процентные расходы, понесенные в целях получения дохода из зарубежных источников, следует относить к этому доходу для целей исчисления внутренних лимитов по зачету налогов, уплаченных за границей.

13. Распространенной формой размывания базы, с которой сталкиваются многие страны, является ситуация, когда компания-резидент несет процентные расходы по заемным средствам, используемым для приобретения акций иностранной компании. В таких случаях проценты зачастую подлежат вычету из налоговой базы страны, в которой материнская компания является резидентом (страна резидентства), но доход этой иностранной компании, как правило, не подлежит налогообложению в стране резидентства на момент его поступления, а дивиденды, получаемые материнской компанией, могут быть освобождены от налога в стране резидентства или могут не подлежать налогообложению до их поступления в последующем году. Таким образом, проценты подлежат вычету в текущем году, когда они были выплачены, даже если связанный с ними доход не подлежит налогообложению или подлежит налогообложению по льготной ставке, или налогообложение откладывается до момента получения дивидендов. Во всех трех случаях налоговая база страны резидентства фактически размывается из-за несовпадения сроков вычета процентных расходов и налогообложения дивидендов, а также из-за разницы между суммой, сэкономленной на уплате налогов в результате вычета процентов, и любым налогом с дивидендов, получаемым от иностранной компании, или с выручки от отчуждения акций иностранной компании.

#### **Налог на процентный доход, удерживаемый у источника выплаты**

14. Многие развивающиеся страны взимают с процентов, выплачиваемых резидентами нерезидентам, налог, удерживаемый у источников выплаты. Часто бывает так, что кредитор-нерезидент перекладывает удерживаемый с процентов налог на заемщика-резидента, обязывая заемщика включать в процентные платежи суммы налога, удерживаемого у источника, с тем чтобы после вычета удерживаемого налога кредитор получал чистую сумму, равную сумме ожидаемого дохода по кредиту, не облагаемого налогом; по сути, бремя этого налога ложится

на заемщика-резидента, и экономический эффект этого заключается в увеличении стоимости финансирования для резидентов.

15. Удержание налога с процентов, выплачиваемых нерезидентам, может помочь компенсировать потерю поступлений в результате вычета процентов плательщиком-резидентом. Например, если предположить, что ставка корпоративного налога в развивающейся стране составляет 30 процентов и эта страна взимает налог, удерживаемый у источника выплаты, с процентов, выплачиваемых нерезидентам, по ставке 30 процентов, то удерживаемый налог полностью компенсирует сокращение размера корпоративного налога в результате вычета процентов. Однако, если ставка удерживаемого налога с процентов ниже ставки корпоративного налога (именно так обстоит дело во многих странах, поскольку удерживаемый налог взимается с валовой суммы процентов, либо поскольку ставка удерживаемого налога снижена в соответствии с налоговым договором), то уменьшение размера корпоративного налога не будет полностью компенсировано, а это приведет к размыванию налоговой базы.

### **Вычет процентных расходов нерезидентами**

16. Облагая налогом доходы нерезидентов, развивающиеся страны обычно либо взимают налог с чистого дохода, либо удерживают налог у источника выплаты с валовой суммы. Если с нерезидентов взимается налог посредством удержания у источника с валовой суммы (как правило, на доход от инвестиций, включая дивиденды, проценты и роялти), никакие вычеты не предусматриваются и проблем с размыванием налоговой базы в связи с процентными вычетами не возникает. Но если развивающаяся страна взимает с нерезидентов налог с чистого дохода (это обычно происходит только в случаях, когда нерезиденты осуществляют значительную коммерческую деятельность в этой стране), то нерезиденты, как правило, имеют право требовать вычета любых расходов, включая процентные расходы, которые они несут при получении дохода. Эти процентные расходы являются обоснованными расходами, которые могут надлежащим образом вычитаться из базы налога при условии, что они были понесены в целях получения дохода, облагаемого налогом в этой развивающейся стране. Вместе с тем существует риск, что при расчете дохода, подлежащего налогообложению в той или иной развивающейся стране, нерезиденты будут требовать вычета расходов по процентам, которые не связаны надлежащим образом, полностью или частично, с коммерческой деятельностью, осуществляемой в этой стране. Как отмечалось выше, отнесение расходов по выплате процентов к деятельности, приносящей доход, зависит от применяемого метода — отслеживание, определение очередности или распределение. Если страна использует метод отслеживания, то многонациональные предприятия, как правило, могут структурировать свои механизмы финансирования таким образом, чтобы обеспечить максимальный вычет процентов.

17. Вычет процентов, производимый нерезидентами при исчислении облагаемого налогом дохода от предпринимательской деятельности, осуществляемой в развивающейся стране, размывает налоговую базу этой страны независимо от того, выплачиваются ли проценты резиденту или нерезиденту этой страны. Однако риски размывания базы приобретают более серьезный характер, когда развивающаяся страна не облагает налогом проценты, выплачиваемые нерезидентам, или облагает их налогом по сниженной ставке.

18. Налоговая база развивающейся страны может размываться в результате чрезмерных выплат процентов нерезидентами, которые облагаются налогом на чистой основе таким же образом, как указывалось выше в отношении чрезмерных выплат процентов резидентами. Например, нерезиденты могут выплачивать



проценты связанным с ними лицам по ставкам, которые превышают рыночные ставки; они могут иметь чрезмерные долговые обязательства по сравнению со сторонами, действующими «на расстоянии вытянутой руки»; и они могут выплачивать чрезмерные по отношению к их доходам проценты (например проценты, превышающие определенную долю их доходов до вычета процентов, налогов, износа и амортизации).

## **II. Основные риски размывания базы в связи с процентными расходами, возникающие из налоговых договоров**

### **Введение**

19. Риски размывания базы в связи с выплатой процентов иногда могут возникать из положений налоговых договоров, поскольку такие договоры часто предусматривают ограничения по налогам, взимаемым одним из договаривающихся государств с резидентов другого договаривающегося государства. Очевидно, что степень риска размывания внутренней налоговой базы любой развивающейся страны, возникающего из ее двусторонних налоговых договоров, зависит от следующего: а) сколько налоговых договоров она заключила; б) стран, с которыми она заключила такие договоры; и с) положений этих налоговых договоров.

20. Как правило, налоговые договоры составляются либо на основе Типовой конвенции Организации Объединенных Наций об избежании двойного налогообложения в отношениях между развитыми и развивающимися странами (Типовая конвенция Организации Объединенных Наций), либо на основе Модельной налоговой конвенции в отношении доходов и капитала Организации экономического сотрудничества и развития (Модельная конвенция ОЭСР). При заключении своих налоговых договоров многие развивающиеся страны ориентируются на Типовую конвенцию Организации Объединенных Наций, поскольку она наделяет страны источника более широкими правами в области налогообложения.

21. Договоры по вопросам налогообложения, как правило, не устанавливают налоги: налоги взимаются на основании внутреннего законодательства той или иной страны. Таким образом, если доход, получаемый нерезидентом в той или иной стране, не облагается налогом по внутреннему законодательству этой страны, то вопрос о том, вправе ли эта страна облагать налогом этот доход по условиям применимого налогового договора, не возникает.

22. Существует два основных вопроса, касающихся порядка налогообложения процентов в налоговых договорах. Во-первых, ограничивают ли налоговые договоры полномочия той или иной страны по взысканию удерживаемого налога с процентных платежей, производимых резидентам другого договаривающегося государства, в соответствии с ее внутренним законодательством? Во-вторых, требуют ли налоговые договоры, чтобы страны позволяли резидентам другого договаривающегося государства вычитать проценты в случаях, когда внутреннее законодательство не предусматривает никаких вычетов?

### **Налог, удерживаемый у источника выплаты процентов**

23. В соответствии со статьей 11 (пункт 2) типовых конвенций Организации Объединенных Наций и ОЭСР в тех случаях, когда проценты возникают в одном из договаривающихся государств и выплачиваются резиденту другого государства, государство, в котором эти проценты возникают, может взимать налог,

удерживаемый у источника с валовой суммы выплаты процентов. Если получатель является также собственником-бенефициаром процентов, то ставка налога на процент ограничивается ставкой, согласованной договаривающимися государствами (в Модельной конвенции ОЭСР предлагается ставка 10 процентов от валовой суммы выплат по процентам). Процентные расходы возникают в одном из договаривающихся государств, когда плательщик является резидентом этого государства или когда нерезидент имеет постоянное представительство (или постоянную базу) в этом государстве, а долговое обязательство возникает в связи с деятельностью постоянного представительства (или постоянной базы) и процентные выплаты подлежат вычету при исчислении прибыли, относимой к этому постоянному представительству (или постоянной базе).

24. Как правило, если применяется пункт 2 статьи 11, ставка налога, удерживаемого развивающейся страной у источника выплаты с процентов, выплачиваемых нерезиденту, снижается до ставки, указанной в этой статье. Хотя такое снижение налога может рассматриваться как форма размывания базы, развивающаяся страна, приняв статью 11, соглашается на такое уменьшение в ходе двусторонних переговоров с другой страной в рамках всего пакета положений налогового договора. Однако налоговые органы, применяя положения статьи 11, должны убедиться в наличии у нерезидента права на получение льгот по этой статье. Для этого налоговые органы должны установить следующее:

- а) получатель процентов является резидентом другой страны — участницы договора;
- б) процент возникает в этой стране;
- с) получатель процентов — нерезидент является бенефициаром-собственником процентов.

25. Когда проценты подлежат вычету при исчислении прибыли, относимой к постоянному представительству или постоянной базе нерезидента в той или иной стране, проценты считаются возникающими в этой стране и эта страна имеет право взимать с этого платежа налог, удерживаемый у источника выплаты; однако, если такое удержание внутренним законодательством не предусмотрено, то это положение договора неприменимо, поскольку сам договор не устанавливает налоги. В этом случае взимание налога, удерживаемого у источника выплаты процентов, имеет большое значение, поскольку оно компенсирует последствия вычета процентов нерезидентом при исчислении прибыли, относимой к постоянному представительству или постоянной базе. Поэтому важно, чтобы налоговые органы развивающейся страны, в которой расположено постоянное представительство или постоянная база, проверяли, действительно ли долг связан с постоянным представительством или постоянной базой.

#### **Вычет процентных расходов по налоговым договорам**

26. По общему правилу вычет процентов регулируется внутренним законодательством, а не положениями налоговых договоров, даже в тех случаях, когда положения налогового договора требуют, чтобы налог с нерезидента взимался на основе чистого дохода. Однако налоговые договоры, основанные на Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, все же ограничивают действие положений внутреннего законодательства, касающихся вычета процентных расходов.

27. Во-первых, согласно статье 7 (пункт 3) Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, страна, в которой находится постоянное представительство, должна при определении прибыли, относимой к постоянному представительству, допускать вычет расходов, понесенных постоянным представительством в интересах своей предпринимательской деятельности. В ней предусматривается также, что такие вычеты должны допускаться независимо от того, где понесены расходы (будь то в стране, где находится постоянное представительство, или где-либо в другом месте). Кроме того, вычет расходов по условно начисленным процентам в отношении сумм, авансированных постоянным представительством своей главной конторе или главной конторой — постоянному представительству, прямо запрещен статьей 7 (пункт 3) Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, если только речь не идет о финансовых учреждениях (в комментарии к статье 7 Модельной конвенции ОЭСР, напротив, отмечается, что вычет таких расходов по условно начисленным процентам следует допускать и в других случаях). Таким образом, в соответствии с Типовой конвенцией Организации Объединенных Наций вычету подлежат только фактические расходы на выплату процентов, которые то или иное предприятие несет в интересах предпринимательской деятельности постоянного представительства.

28. В статье 7 (пункт 3) рассматривается вопрос о том, какие расходы могут быть отнесены к постоянному представительству; она не касается вопроса о допустимости вычета этих относимых к постоянному представительству расходов, поскольку этот вопрос решается на уровне внутреннего законодательства (см. пункт 18 комментария к статье 7 Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, в котором цитируется пункт 30 комментария ОЭСР 2008 года).

29. Во-вторых, хотя статья 14 Типовой конвенции Организации Объединенных Наций не содержит положений, сходных с положениями статьи 7 (пункт 3), в комментарии к статье 14 отмечается, что при исчислении прибыли, относимой к постоянной базе, включая вычет расходов, следует применять те же принципы.

30. В-третьих, Типовая конвенция Организации Объединенных Наций не предписывает применение какого-либо конкретного метода для определения суммы долговых и долевых обязательств постоянного представительства и суммы процентов, допустимой к вычету при исчислении прибыли, относящейся к постоянному представительству. Некоторые руководящие указания по этому вопросу содержатся в пунктах 41–44 комментария к статье 7 Модельной конвенции ОЭСР 2010 года, которые приводятся в пункте 18 комментария к этой же статье Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, а также в докладе ОЭСР 2010 года по вопросу об отнесении прибыли к постоянным представительством (*2010 Report on the Attribution of Profits to Permanent Establishments*) (URL: <http://www.oecd.org/ctp/transfer-pricing/45689524.pdf>).

31. В-четвертых, в соответствии со статьей 24 (пункт 3) как Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, так и Модельной конвенции ОЭСР договаривающемуся государству запрещается облагать постоянное представительство резидента другого договаривающегося государства налогом, размер которого превышает размер налога, которым оно облагает свои собственные предприятия, осуществляющие аналогичную деятельность. Таким образом, если применяется налоговый договор, содержащий статью 24 (пункт 3), то страна должна позволять нерезидентам вычитать процентные расходы, относимые к постоянному представительству, на тех же условиях, которые применяются в отношении вычета процентных расходов резидентами. Однако статья 24 (пункт 3) не применяется, если страна взимает налог на проценты на уровне филиала (то есть налог на сумму любых процентов, вычитаемых при исчислении прибыли, относящейся к постоянному представительству), поскольку налог взимается не

с постоянного представительства, а с предприятия, которому, как считается, выплачиваются проценты. Статья 24 (пункт 3) применяется только к налогу, взимаемому с постоянного представительства, а не к каким-либо связанным с ним требованиям, таким как представление информации и штрафы. И наконец, статья 24 (пункт 3) не применяется к налогообложению дохода, относимого к постоянной базе в соответствии со статьей 14 Типовой конвенции Организации Объединенных Наций.

### **Ограничения налогообложения резидентов по налоговым договорам**

32. Хотя налоговые договоры, как правило, не ограничивают право страны взимать налог со своих собственных резидентов (этот принцип теперь четко закреплен в статье 1 (пункт 3) типовых конвенций Организации Объединенных Наций и ОЭСР), из этого общего принципа есть ряд исключений, имеющих отношение к процентным расходам.

33. Во-первых, в соответствии со статьей 23 обеих типовых конвенций (Организации Объединенных Наций и ОЭСР) страна резидентства по договору обязана предоставлять освобождение от двойного налога в отношении какого-либо дохода, который облагается налогом в стране источника. Во исполнение этой обязанности доход освобождается от налогообложения в стране резидентства или при начислении налога в стране резидентства налогоплательщику зачитывается налог, уплаченный за рубежом. Как пояснялось выше, в принципе любые процентные расходы, которые резидент той или иной страны несет в целях получения дохода из зарубежных источников, не облагаемого налогом в стране резидентства, не подлежат вычету; при этом, если доход, получаемый из зарубежных источников, облагается налогом в стране резидентства, любые расходы по выплате процентов, понесенные в целях получения этого дохода, будут подлежать вычету, но будут отнесены к этому доходу для целей расчета ограничения в отношении зачета налогов, уплаченных за границей.

34. Во-вторых, согласно статье 24 (пункт 4) как Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, так и Модельной конвенции ОЭСР, одно из договаривающихся государств должно разрешать вычитать процентные платежи (и другие платежи), производимые предприятием этого государства резиденту другого договаривающегося государства, на тех же условиях, как если бы эти суммы выплачивались бы резиденту первого государства. Это положение не применяется к чрезмерным выплатам по процентам в соответствии со статьей 9 или статьей 11 (пункт 6). Например, по статье 24 (пункт 4) страна не могла бы отказывать в вычете процентов, выплачиваемых резидентом нерезиденту, если такой вычет допускается в отношении аналогичных процентных выплат, производимых другому резиденту. Статья 24 (пункт 4) также не позволила бы стране применять нормы в отношении недостаточной капитализации или занижения прибыли в целях предотвращения вычета чрезмерных процентов, выплачиваемых нерезидентам, за исключением случаев, когда эти правила соответствуют принципу самостоятельности сторон по статье 9 или когда они в равной степени применимы к процентам, выплачиваемым резидентам.

35. В-третьих, в соответствии со статьей 24 (пункт 5) как Типовой конвенции Организации Объединенных Наций, так и Модельной конвенции ОЭСР предприятия — резиденты одного государства, находящиеся в собственности или под контролем резидентов другого государства, не подлежат налогообложению или к ним не должны предъявляться какие-либо связанные с налогообложением требования иного или более обременительного характера по сравнению с требованиями, действующими в отношении аналогичных предприятий-резидентов.

Например, статья 24 (пункт 5) не позволит применять в отношении вычета процентов, выплачиваемых компанией-резидентом, которая находится в собственности или под контролем нерезидентов, менее благоприятные правила, чем правила, действующие в отношении вычета аналогичных выплат по процентам, производимых компаниями-резидентами, находящимися в собственности резидентов.

### **III. Меры, направленные на предотвращение размывания базы в связи с процентными расходами**

#### **Введение**

36. Каждая развивающаяся страна должна сама для себя решить, испытывает ли она озабоченность по поводу обозначенных выше рисков размывания налоговой базы в связи с процентными расходами, и если да, то в какой степени и как ей следует поступать, чтобы наилучшим образом нейтрализовать эти риски. В этой части резюме рассматриваются меры, которые развивающиеся страны могли бы принять для устранения основных рисков размывания базы, возникающих из положений их внутреннего законодательства или заключенных ими договоров по вопросам налогообложения, касающихся процентов. Излагаемые здесь соображения не следует воспринимать как рекомендации: скорее, это ориентиры, которые развивающимся странам предлагается учитывать при принятии решения о целесообразности введения контрмер для предотвращения размывания налоговой базы и о порядке их применения.

37. Размывание базы в связи с процентными выплатами имеет место из-за того, что плательщик вправе вычитать эти расходы из базы налога, и оно усугубляется, если эти платежи не облагаются налогом у получателя и/или соответствующий доход освобождается от налога и/или облагается налогом по льготной ставке. Риски размывания базы в связи с выплатой процентов, безусловно, наиболее велики, когда эти выплаты подлежат вычету из налоговой базы страны, а их получателями являются нерезиденты. Такие выплаты процентов обычно сокращают размер дохода плательщика, подлежащий налогообложению, а с их получателя-нерезидента налог не взимается или взимается по сниженной ставке.

#### **Контрмеры по внутреннему законодательству**

##### *Ограничения на вычет чрезмерных процентов*

38. Как отмечалось выше, проценты могут считаться чрезмерными, если процентная ставка превышает рыночную ставку по кредитам, предоставляемым на аналогичных условиях, если сумма кредита является чрезмерной или если сумма вычитаемых процентных расходов является чрезмерной исходя из соотношения привлеченного и собственного капитала или соотношения процентов и поступлений. Для решения проблемы чрезмерных процентов развивающиеся страны могут принимать самые разные меры, хотя эти меры существенно различаются степенью своей эффективности. Например:

а) для пресечения вычетов процентов, уплачиваемых по чрезмерно высоким ставкам, и процентов по чрезмерным суммам кредита можно применять правила трансфертного ценообразования (см. *Практическое руководство Организации Объединенных Наций по трансфертному ценообразованию для развивающихся стран*); однако эффективно применять правила трансфертного ценообразования непросто, особенно для развивающихся стран, которые могут не располагать достаточными административными ресурсами и специалистами,

причем эти правила обычно действуют лишь в отношении выплат процентов, производимых родственным или ассоциированным предприятиям;

б) введение общего ограничения, сокращающего сумму вычета расходов, включая процентные расходы, до разумного уровня; однако такое ограничение носит неявный, общий и неопределенный характер и может быть неэффективным;

с) введение общей нормы против уклонения; однако такие нормы обычно направлены против сложных схем уклонения от уплаты налогов, а не чрезмерных вычетов.

Исходя из этих соображений некоторые страны считают более эффективной мерой введение конкретных ограничений по вычетам процентных расходов — т.е. норм в отношении недостаточной капитализации или занижения прибыли.

39. Нормы в отношении недостаточной капитализации обычно предусматривают отказ в праве на вычет процентов, выплачиваемых компанией-резидентом следующим субъектам:

а) акционеру-нерезиденту, который владеет значительным пакетом акций (то есть акционер, владеющий 5, 10 или 25 процентами или более акций компании-резидента) или контрольным пакетом акций и является держателем долгового обязательства компании-резидента, непропорционально крупного по объему по отношению к ее собственному капиталу. По применимым в этом случае нормам о недостаточной капитализации чрезмерная доля долга компании-резидента акционеру-нерезиденту считается скрытым капиталом;

б) любому нерезиденту, если объем долга компании-резидента слишком велик по отношению к ее капиталу. По применимым в этом случае нормам о недостаточной капитализации любые проценты, выплачиваемые нерезидентам, не подлежат вычету, если соотношение привлеченного и собственного капитала компании-резидента превышает определенный показатель.

Нормы о занижении налога на прибыль в принципе аналогичны нормам о недостаточной капитализации, применяемым во втором случае, с той лишь разницей, что чрезмерный процент измеряется соотношением процентных расходов структуры и ее прибыли.

40. Развивающиеся страны могут рассмотреть возможность применения норм о недостаточной капитализации или норм о занижении прибыли в случаях, когда нерезиденты требуют вычета процентных расходов при исчислении базы налога на чистый доход. Кроме того, налоговые органы развивающихся стран, возможно, пожелают принять меры, не позволяющие нерезидентам при расчете чистого дохода, получаемого в их стране, вычитать из него чрезмерные суммы процентных расходов путем отнесения чрезмерного долга к предпринимательской деятельности, осуществляемой ими в этой стране.

41. Если развивающаяся страна решает ввести правила о недостаточной капитализации или занижении базы налога на прибыль, то в ходе их разработки ей необходимо тщательно исследовать многие сложные вопросы налоговой политики. Информацию о юридико-технических средствах разработки таких норм и примеры типовых формулировок с пояснительными примечаниями можно найти в сборнике практических материалов по процентным расходам.

**Вычитаемые процентные платежи нерезидентам: налог на проценты, удерживаемый у источника выплаты**

42. Поскольку выплаты процентов нерезидентам, вычитаемые из налоговой базы страны, сокращают ее налоговую базу, этой стране в принципе следует удерживать налог у источника таких выплат по ставке, которая компенсировала бы экономию на уплате налогов, полученную в результате вычета. Вместе с тем обязанность по уплате налога на проценты, удерживаемого у источника, часто ложится на заемщика-резидента, из-за чего взимание этого налога по высокой ставке может ограничить доступ предприятий-резидентов к иностранным рынкам капитала. В этой связи некоторые страны, возможно, пожелают предусмотреть во внутреннем законодательстве или в заключаемых ими налоговых договорах более низкую ставку налога с процентов, удерживаемого у источника, или даже освободить определенные выплаты процентов от налога, удерживаемого у источника.

43. Развивающимся странам следует рассмотреть возможность введения налога, удерживаемого у источника, с любых вычитаемых процентных платежей, производимых нерезидентами другим нерезидентам. В сборнике практических материалов приводятся примеры типовых нормативных положений, касающихся налога с процентов, удерживаемого у источника, и пояснительные примечания к ним.

**Ограничения на вычет процентных расходов нерезидентами**

44. Развивающиеся страны могут рассмотреть возможность принятия следующих контрмер в целях предотвращения размывания налоговой базы в результате вычета процентных расходов нерезидентов:

а) отказывать в вычете всех процентных расходов, которые несут нерезиденты, или всех расходов по процентам, выплачиваемым нерезидентами своим кредиторам-нерезидентам. Такая мера обычно считается произвольной и неуместной, поскольку процентные расходы являются обоснованными расходами, понесенными в процессе получения дохода, и должны подлежать вычету. Кроме того, как отмечается ниже, если та или иная развивающаяся страна заключает налоговые договоры, содержащие положение о недискриминации, аналогичное положению статьи 24 (пункт 3) типовых конвенций Организации Объединенных Наций и ОЭСР, то это положение не позволит этой развивающейся стране ограничивать или не допускать вычет процентов нерезидентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность через постоянное представительство, если аналогичные ограничения не применяются к резидентам этой развивающейся страны;

б) отказывать в вычете процентов, выплачиваемых нерезидентами кредиторам-нерезидентам, если плательщики-нерезиденты не удерживают налог с таких выплат. Как отмечается ниже, если развивающаяся страна является участницей договоров, содержащих положения, аналогичные положениям статьи 24 (пункт 3) типовых конвенций Организации Объединенных Наций и ОЭСР, эти положения не позволят ей устанавливать это условие в отношении вычета процентов, за исключением случаев, когда оно в равной степени применяется к плательщикам-резидентам;

в) применять строгие процедуры проверки и контроля обоснованности любых вычетов процентных расходов, производимых нерезидентами.

**Подлежащие вычету процентные расходы, производимые в целях получения дохода, не облагаемого налогом или облагаемого налогом по льготной ставке**

45. Как упоминалось выше, размывание налоговой базы в результате вычета процентных расходов резидентами представляет собой серьезную проблему для страны, если соответствующий доход освобождается от налогообложения, облагается налогом по льготной ставке или если уплата налога может быть отсрочена на значительный срок. Для развивающихся стран, которые в большинстве своем являются странами, импортирующими капитал, этот аспект размывания налоговой базы в связи с выплатой процентов гораздо менее актуален, чем другие ее аспекты; поэтому в настоящем резюме возможные меры реагирования на такой вид размывания базы обсуждаются лишь вкратце.

46. Когда та или иная развивающаяся страна освобождает от налогообложения доход, получаемый из зарубежных источников, ей в принципе не следует позволять вычет каких-либо расходов, понесенных для получения такого дохода, в том числе процентных расходов.

47. Когда развивающаяся страна облагает налогом доход, получаемый резидентами из зарубежных источников, она, как правило, разрешает вычитать из базы налога процентные расходы, понесенные при получении этого дохода, и предоставляет зачет уплаченного за границей налога с этого дохода. Зачет уплаченных за границей налогов не должен превышать размер внутреннего налога этой развивающейся страны на доход из зарубежных источников. Независимо от того, освобождается ли доход из зарубежных источников от налога или облагается налогом с зачетом налога, уплаченного за границей, развивающейся стране следует рассмотреть вопрос о введении четких правил отнесения процентных расходов к иностранному доходу (отслеживание, очередность или распределение) и обеспечении строгого соблюдения этих правил.

48. Аналогичные меры следует применять для устранения рисков размывания налоговой базы в случаях, когда резиденты той или иной развивающейся страны несут расходы на выплату процентов с целью приобрести акции иностранной компании. Если дивиденды, получаемые резидентом от этой иностранной компании, освобождаются от налога, то любые процентные расходы, которые несет резидент в целях приобретения акций, в принципе не должны вычитаться. При этом, если дивиденды, получаемые от иностранных компаний облагаются налогом, вычет процентов по общему правилу следует откладывать до получения дивидендов; если страна производит косвенный зачет уплаченного за границей налога на прибыль компании, из которой выплачиваются дивиденды, то любые процентные расходы должны быть в принципе отнесены к этой прибыли для целей расчета ограничения на зачет иностранного налога. В обоих случаях развивающиеся страны нуждаются в четких правилах установления связи между процентными расходами и доходом по акциям компаний-нерезидентов (отслеживание, очередность или распределение), а налоговые органы должны осуществлять строгий контроль за применением этих правил, с тем чтобы обеспечить правильное отнесение любых процентных расходов для этой цели.

**Особые риски и контрмеры**

49. Налогоплательщики имеют возможность прибегать к «зеркальным» схемам (back-to-back), позволяющим им избегать уплаты налога с процентов, удерживаемого у источника, и ограничений на вычет процентных расходов. Например, налог у источника может взиматься только с процентов, выплачиваемых нерезидентам, с которыми плательщик взаимодействует не «на расстоянии вы-



тянутой руки»; в результате нерезидент может разместить средства на депозитном счете в независимом финансовом учреждении при условии, что это финансовое учреждение предоставит эти средства в кредит компании-резиденту, которая связана с этим нерезидентом. Выплаты процентов этому финансовому учреждению не будут облагаться налогом, удерживаемым у источника, хотя если бы нерезидент напрямую предоставил кредит компании-резиденту, этот налог подлежал бы уплате. Для борьбы с использованием таких недобросовестных зеркальных схем развивающиеся страны могут принять конкретные нормы против уклонения или применять общую норму против уклонения.

50. Когда иностранная компания приобретает акции компании-резидента в какой-либо развивающейся стране, общая стратегия уклонения от уплаты налогов часто предполагает использование схемы «переноса долга», при которой заем (и проценты по нему), привлеченный для финансирования покупки акций, переводится на приобретенную в развивающейся стране компанию. В результате использования такой схемы расходы на выплату процентов по займу, привлеченному для покупки, будут вычтены из налоговой базы не той страны, резидентом которой эта иностранная компания является, а развивающейся страны. Разработка эффективных мер для борьбы со схемами переноса долга — очень нелегкая задача, поскольку такие схемы могут принимать различные формы и не все они являются злоупотреблением. Если в развивающейся стране действуют нормы о недостаточной капитализации или занижении прибыли, такие нормы могут ограничивать, но не запрещать полностью вычеты процентов при использовании схем переноса долга. Для предотвращения злоупотреблений, связанных со схемами переноса долга, развивающиеся страны могут рассмотреть возможность введения конкретных норм против уклонения или применения общей нормы против уклонения, если таковая имеется.

### **Контрмеры по налоговым договорам**

51. Заключенные страной налоговые договоры, которые содержат положения, аналогичные положениям статьи 24 (пункты 4 и 5) типовых конвенций Организации Объединенных Наций и ОЭСР, могут не позволить этой стране применять нормы о недостаточной капитализации или о занижении прибыли, которые применяются только в отношении процентных выплат нерезидентам. Во избежание такой ситуации страна может предпринять следующие шаги:

- a) отказаться от заключения налоговых договоров;
- b) не соглашаться на включение статьи 24 (пункты 4 и 5) в налоговые договоры с ее участием;
- c) ввести нормы о недостаточной капитализации или занижении прибыли, применимые в отношении процентных выплат как резидентам, так и нерезидентам;
- d) не применять нормы о недостаточной капитализации или занижении прибыли в случаях, когда процентные выплаты нерезидентам производятся с соблюдением принципа «вытянутой руки», изложенного в статье 9;
- e) настаивать на прямом исключении из сферы действия статьи 24 (пункты 4 и 5) ее норм о недостаточной капитализации или занижении прибыли;
- f) настаивать на том, чтобы статья 24 (пункты 4 и 5) предусматривала применение режима наиболее благоприятствуемой нации, но не национального режима.

52. Статья 24 (пункт 3) Типовой конвенции Организации Объединенных Наций может помешать развивающейся стране применять ее нормы о недостаточной капитализации или нормы о занижении прибыли к выплатам процентов, производимым предприятиями-нерезидентами, являющимися резидентами в другом договариваемом государстве и осуществляющими предпринимательскую деятельность в этой развивающейся стране через постоянное представительство. Во избежание такой ситуации развивающаяся страна может предпринять следующие шаги:

- a) отказаться от заключения налоговых договоров;
- b) отказаться от включения статьи 24 (пункт 3) в заключенные ею налоговые договоры, хотя другие страны, вероятно, будут настаивать на ее включении;
- c) ввести нормы о недостаточной капитализации или о занижении прибыли, которые будут в равной степени применяться к процентным расходам, которые несут постоянные представительства, и процентам, выплачиваемым компаниями-резидентами;
- d) настаивать на том, чтобы статья 24 (пункт 3) предусматривала применение режима наиболее благоприятствуемой нации, но не национального режима.

53. Заключенные той или иной страной налоговые договоры могут не позволять этой стране взимать налог, удерживаемый у источника, с определенных видов процентных выплат резидентам партнеров этой страны по договорам, или обязывать ее снизить ставку налога, удерживаемого у источника, с процентных платежей резидентам партнеров этой страны по договорам. Развивающиеся страны могут настаивать на закреплении в заключаемых ими договорах разумных ставок удерживаемого с процентов налога (например 10 или 15 процентов), что позволит сократить масштабы размывания налоговой базы в результате вычета процентных платежей. Но кредиторы-нерезиденты могут потребовать от заемщиков-резидентов взять на себя расходы по любым удерживаемым с процентов налогам посредством включения в процентные выплаты сумм удерживаемого налога. Странам следует также следить за тем, чтобы любые случаи невзимания удерживаемого с процентов налога были четко обоснованы.

54. В определенных обстоятельствах статья 7 (пункт 3) Типовой конвенции Организации Объединенных Наций может не позволить развивающейся стране отказываться в вычете процентов при определении прибыли, относимой к постоянному представительству, если процентные выплаты производятся для нужд постоянного представительства (см. п. 26).

55. Развивающимся странам следует проявлять особую осторожность при заключении налоговых договоров, в которых предусмотрены различные ставки налога, удерживаемого у источника с определенных видов процентов, поскольку налоговые договоры, предусматривающие низкие ставки или освобождение от удерживаемого налога, могут подтолкнуть нерезидентов к поиску удобного договорного режима (налоговый шопинг).

#### **IV. Вопросы налогового администрирования**

56. В большинстве случаев для нерезидентов налог, удерживаемый у источника выплаты с валовых сумм процентов, выплачиваемых резидентами, является окончательным. Удерживаемый налог является окончательным налогом; нерезиденту не разрешается заполнять налоговую декларацию и платить налог с

чистого дохода, за исключением, возможно, случаев, когда нерезидент занимается предпринимательской деятельностью в стране. В той мере, в какой к получателям процентных платежей — нерезидентам применяются налоговые удержания, обязанность по выявлению облагаемых налогом нерезидентов и исчислению сумм причитающегося налога фактически перекладывается на налоговых агентов, хотя налоговые органы должны следить за тем, чтобы эти агенты выполняли свои обязанности. Если нерезиденты платят налог с чистого дохода, они должны подвергаться стандартной процедуре проверки и контроля, особенно в отношении процентов, выплачиваемых нерезидентам.

57. Чтобы эффективно исполнять положения национального законодательства и налоговых договоров, налоговые органы должны обладать полномочиями собирать необходимую информацию с налогоплательщиков и других лиц, таких как финансовые учреждения и налоговые агенты, и проводить налоговые проверки и осуществлять контроль за соблюдением положений внутреннего законодательства. Поэтому развивающимся странам следует рассмотреть вопрос о том, являются ли достаточными предусмотренные внутренним законодательством требования о раскрытии информации и представлении отчетности в отношении любых ограничений на вычет процентных расходов резидентами и нерезидентами, включая нормы о недостаточной капитализации, занижении прибыли и трансфертном ценообразовании, и в отношении удержания налога с нерезидентов, получающих проценты, а также являются ли достаточными ресурсы, выделяемые на цели проведения проверок и осуществления контроля.

58. Кроме того, налоговым органам развивающихся стран необходимо применять положения налоговых договоров своих стран, касающиеся налогообложения процентов. В этой связи применение положений налоговых договоров предполагает выяснение следующих аспектов:

а) резидентом какой страны является получатель процентов — нерезидент (часто для этой цели у зарубежных налоговых органов запрашиваются свидетельства о статусе резидента);

б) какая из статей применима — статья 7 (или статья 14 в случае оказания личных услуг независимым подрядчиком) или статья 11 договора; обычно статья 7 и статья 14 применяются в отношении процентов, получаемых нерезидентом, если этот нерезидент занимается предпринимательской деятельностью в развивающейся стране через постоянное представительство или постоянную базу, если долговое требование фактически связано с этим постоянным представительством или постоянной базой и если процентный доход относится к этому постоянному представительству или постоянной базе;

в) подлежат ли вычету процентные расходы, которые несет нерезидент, при исчислении прибыли, относимой к постоянному представительству или постоянной базе по статье 7 или статье 14;

г) может ли нерезидент претендовать на преимущества по конкретной статье договора (например, чтобы иметь право на более низкую ставку налога, удерживаемого у источника, по статье 11 (пункт 2), нерезидент должен быть бенефициаром-собственником процентов);

е) данный случай не подпадает под действие положений против налогового шопинга или по ограничению льгот.

## Перечень основных рисков размывания базы и возможных контрмер

Риск

Контрмера

### Вычеты чрезмерных процентных расходов

- |   |   |
|---|---|
| <ul style="list-style-type: none"> <li>• Выплаты процентов, производимые родственным нерезидентам, в размере, превышающем сумму, которая выплачивалась бы, если бы стороны действовали по принципу «вытянутой руки»</li> <li>• Выплаты процентов акционерам, которые владеют значительным пакетом акций, являются, по сути, выплатами в связи с их инвестициями в акционерный капитал</li> <li>• Процентные платежи являются чрезмерными, поскольку налогоплательщик имеет несоразмерное соотношение привлеченного и собственного капитала</li> <li>• Выплаты процентов являются чрезмерными, поскольку они не соразмерны доходу налогоплательщика (прибыли до вычета процентов, налогов, износа и амортизации)</li> <li>• Положения налоговых договоров (статья 24 (пункты 4 и 5)) могут препятствовать применению ограничений на вычеты чрезмерных процентов</li> </ul> | <ul style="list-style-type: none"> <li>• Применять правила трансфертного ценообразования</li> <li>• Установить нормы о недостаточной капитализации или занижении прибыли</li> <li>• Применять правила трансфертного ценообразования (налоговые договоры не позволят применять эти правила в отношении акционеров с неконтрольным пакетом акций)</li> <li>• Ввести нормы о недостаточной капитализации или правила, по которым в некоторых случаях долг акционеру считается капиталом и вычеты процентов по этому долгу не допускаются</li> <li>• Ввести эффективные нормы о недостаточной капитализации</li> <li>• Ввести эффективные нормы о занижении прибыли</li> <li>• Не заключать налоговые договоры</li> <li>• Не соглашаться на включение статьи 24 (пункты 4 и 5)</li> <li>• Применять ограничения на вычет процентов как к резидентам, так и к нерезидентам</li> <li>• Разрешать вычеты процентов, если они соответствуют предусмотренному в статье 9 (пункт 1) принципу «вытянутой руки»</li> <li>• Исключать любые ограничения на вычет процентов из сферы действия статьи 24 (пункты 4 и 5)</li> </ul> |
|---|---|

### Налог с процентов, удерживаемый у источника выплаты

- |   |   |
|---|---|
| <ul style="list-style-type: none"> <li>• Процентные выплаты нерезидентам не облагаются налогом, удерживаемым у источника, или облагаются налогом по сниженной ставке по внутреннему законодательству</li> </ul> | <ul style="list-style-type: none"> <li>• Ввести высокий налог, удерживаемый у источника, на все выплаты процентов нерезидентам<br/>(Эта мера может иметь серьезные недостатки)</li> </ul> |
|---|---|

Риск

Контрмера

- Процентные выплаты нерезидентам не облагаются налогом, удерживаемым у источника, или облагаются по сниженной ставке по налоговым договорам
- Выплаты вычитаемых процентов, производимые нерезидентами нерезидентам, не облагаются налогом, удерживаемым у источника

- Поддерживать разумные ставки налога с процентных выплат нерезидентам, удерживаемого у источника выплаты
- Следить за тем, чтобы любые случаи освобождения были четко обоснованы
- Облагать налогом, удерживаемым у источника, производимые нерезидентами процентные платежи, которые подлежат вычету при исчислении их дохода от предпринимательской деятельности, получаемого в развивающейся стране

**Подлежащие вычету процентные расходы, которые несут резиденты при получении дохода, не облагаемого налогом или облагаемого налогом по льготной ставке**

- Проценты подлежат вычету, но доход, получаемый из зарубежных источников, освобождается от налога
- Доход, получаемый из зарубежных источников, облагается налогом, но проценты не относятся к этому доходу для целей ограничения зачета налога, уплаченного за границей
- Расходы на выплату процентов, понесенные в целях приобретения акций иностранных компаний:
  - а) если дивиденды не подлежат налогообложению;
  - б) если дивиденды подлежат налогообложению.

- Отказывать в вычете процентов
- Установить четкие правила отнесения процентных расходов к доходу из зарубежного источника
- Ограничить зачет налогов, уплаченных за границей, внутренним налогом с чистого дохода, получаемого за рубежом
- Установить четкие правила отнесения процентных расходов к доходу из зарубежного источника
- Отказывать в вычете процентов
- Применять жесткие правила отнесения процентных расходов к не облагаемым налогом дивидендам
- Откладывать любой вычет процентов до момента получения дивидендов
- Откладывать любой вычет процентов до момента получения дивидендов
- Откладывать любой вычет процентов до момента получения дивидендов

**Прочие риски размывания базы в связи с вычетом процентов**

- Зеркальные схемы
- Схемы переноса долга

- Принять конкретные нормы против уклонения для защиты ограничений на вычет процентов и налога с процентов, удерживаемого у источника выплаты
- Применять общую норму против уклонения
- Ввести ограничения на вычет процентов (например, нормы о недостаточной капитализации или занижении прибыли)
- Принять конкретные нормы против уклонения или применять общую норму против уклонения