Гонконгские компании в международном налоговом планировании

Ни для кого не секрет, что международное налоговое планирование переживает сейчас непростые времена. И это касается не только России, но и всего мира. Влияние действий Большой двадцатки на установление прозрачности в налоговой сфере, мероприятия ОЭСР, направленные на реализацию плана BEPS (base erosion profit shifting), - все это заставляет бизнес менять свои подходы в формировании эффективных механизмов осуществления предпринимательской деятельности с иностранным элементом. С учетом непростой ситуации в Евросоюзе многие бизнесмены нацелены на применение азиатских, и в первую очередь гонконгских компаний.

В данной статье мы попробуем разобраться в основных преимуществах гонконгских компаний с налоговой точки зрения.

Налогообложение гонконгских компаний.

Принцип территориального налогообложения

В Гонконге применяется так называемый принцип территориального налогообложения, согласно которому налогом облагается только прибыль, получаемая из источников в Гонконге.

В отличие от Украины, где у компаний облагается общемировой доход, прибыль, полученная за пределами Гонконга, налогом не облагается.

По существу, при правильном структурировании деятельности гонконгской компании ее доходы не будут облагаться налогами, и в этом смысле гонконгская компания аналогична традиционным офшорам. Таким образом, у компании может быть как офшорный доход (необлагаемый налогом), так и оншорный (облагаемый налогом).

Сам принцип территориального налогообложения достаточно четкий и понятный, однако, как показывает практика, в зависимости от конкретных обстоятельств могут возникать спорные ситуации.

Рассмотрим подробнее на конкретных примерах, как реализуется указанный выше принцип.

Согласно разъяснениям (Ordinance) налоговой службы Гонконга лицо подлежит налогообложению налогом на прибыль при соблюдении следующих условий:

* оно занимается торговой, профессиональной либо предпринимательской деятельностью в Гонконге;
* данные виды деятельности приносят прибыль, и
* получаемая прибыль происходит из Гонконга.

Первые два условия достаточно просты и понятны, однако некоторых пояснений требует последнее условие - как определить, что источником прибыли является Гонконг?

Гонконгские суды на протяжении ряда лет рассматривали данный вопрос об источнике прибыли и пришли к определяющим принципам в понимании данного вопроса. Давайте рассмотрим некоторые из них.

Фактические обстоятельства

Вопрос об отнесении прибыли к источникам в Гонконге или за его пределами является в большой степени основанным на фактических обстоятельствах. Отсутствуют какие-то универсальные правила, которые можно применить к любой ситуации, и решение данного вопроса зависит от природы прибыли и соответствующих транзакций, сопутствующих ее получению.

Тест операций

С точки зрения данного подхода необходимо выявить, какие действия совершил налогоплательщик, чтобы получить прибыль, и где он их совершил. Другими словами, необходимо определить конкретные операции, которые привели к получению прибыли, а также где эти операции имели место. Источник прибыли должен быть отнесен к операциям именно того налогоплательщика, который их совершил, а не к операциям его взаимозависимых лиц (входящих в группу налогоплательщика).

Предшествующая или второстепенная деятельность

Операции, подлежащие налогообложению, не включают весь спектр деятельности налогоплательщика. Фокус направлен на установление географического местоположения операций, генерирующих прибыль налогоплательщика и отличных от предшествующей или второстепенной деятельности.

Место принятия решений

Место, в котором принимаются ежедневные инвестиционные или бизнес-решения, необходимо иметь в виду только как один из факторов, который определяет источник прибыли, и обычно это не решающий фактор.

Бизнес-присутствие за пределами Гонконга

Гонконгская компания может создать офис за рубежом, который будет зарабатывать прибыль за пределами Гонконга, однако само по себе отсутствие такого офиса не означает, что вся прибыль компании возникает или относится к Гонконгу. Тем не менее в большинстве случаев, когда основное место деятельности находится в Гонконге и у компании нет присутствия за рубежом, ее прибыль будет облагаться налогом в Гонконге.

Прибыль торговых компаний. Контракты купли-продажи

Фактор, который определяет место возникновения прибыли от торговой деятельности товарами и сырьем, обычно связан с местом, где контракты купли-продажи выполняются (совершаются). При этом под выполнением понимается не только юридическое место исполнения контракта, а также сюда включаются переговоры, заключение и исполнение положений контракта.

Согласно судебному решению Апелляционного суда (Magna Industrial Co. Ltd v. CIR) в подобных вопросах необходим широкий подход и следует рассматривать все релевантные операции, направленные на извлечение прибыли, а не только сам факт покупки и продажи товаров. В частности, суд в упомянутом деле отметил, что вопрос, где товары были приобретены и проданы, важен, однако есть и другие вопросы, например как товары были произведены и хранились, как производились заявки на отгрузку, как обрабатывались заказы, как товары были отправлены, как было организовано финансирование.

Как происходит оценка релевантных фактов

При рассмотрении фактов для решения вопроса об отнесении прибыли во внимание принимается природа и качество соответствующей деятельности в большей степени, чем количество. Причинно-следственные связи между деятельностью и прибылью являются решающим фактором.

Нерелевантные факты

Факты, которые прямо не связаны с торговой деятельностью, рассматриваются как не относящиеся к делу в определении места возникновения прибыли. Например, аренда офисных помещений, наем персонала, обустройство офиса и т.д.

Общая практика

* Если контракты купли-продажи выполняются в Гонконге, прибыль облагается в Гонконге.
* Если контракты выполняются за пределами Гонконга, прибыль в Гонконге не облагается.
* Если контракт купли-продажи выполняется в Гонконге, предполагается, что прибыль облагается в Гонконге, однако другие релевантные факты должны быть приняты во внимание для определения источника прибыли.
* Если продажа осуществлена гонконгскому покупателю (включая гонконгский офис зарубежного покупателя), считается, что такой контракт выполнен в Гонконге.
* Если выполнение контрактов купли-продажи не предполагает выезд за пределы Гонконга, но осуществляется с использованием телефона или других электронных средств связи, включая Интернет, такие контракты считаются выполненными в Гонконге.

Прибыль от торговой деятельности рассматривается либо полностью освобожденной от налогообложения, либо полностью налогооблагаемой, какое-либо пропорциональное распределение не допускается.

Агентское вознаграждение. Место оказания услуг

Когда деятельность компании связана с получением агентского вознаграждения за поиск покупателей в интересах поставщиков или наоборот, то такая деятельность считается относящейся к Гонконгу, если она выполнялась в Гонконге, и прибыль считается полученной из источников в Гонконге.

Такие факторы, как место, где находятся принципалы, и как они были найдены агентом, место, где осуществлялась вспомогательная деятельность, до или после получения комиссионного вознаграждения, обычно не влияют на определение источника агентского вознаграждения.

В случае, когда вознаграждение получено лицом, находящимся в Гонконге, но деятельность, в отношении которой получено вознаграждение, велась за его пределами, вознаграждение в Гонконге налогом не облагается.

ТРАДИЦИОННОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ГОНКОГСКИХ КОМПАНИЙ

Благодаря территориальной системе налогообложения компании Гонконга являются альтернативой офшорам, поскольку при чуть больших затратах на содержание компании достигается аналогичная налоговая экономия.

Поэтому наиболее распространенной сферой деятельности использования гонконгских компаний является международная торговля, в частности, при осуществлении экспортно-импортных операций между странами Юго-Восточной Азии (включая Китай), Европой и СНГ.

Обычно гонконгская компания выступает как транзитное звено при поставках товаров, например, из Китая в СНГ/Европу, при этом гонконгская компания используется, например, как центр прибыли (за счет трансфертного ценообразования).

В отличие от классических офшоров компании, зарегистрированные в Гонконге, считаются в мире вполне респектабельными, что в текущих условиях мировой деофшоризации влияет на работу с контрагентами, а также на возможность беспрепятственного открытия банковских счетов. Последнее время многие иностранные банки ужесточили требования в отношении офшорных компаний и либо полностью прекратили открывать операционные счета таким компаниям, либо установили дополнительные ограничения в виде повышенных тарифов на обслуживание или необходимости поддержания неснижаемого остатка денежных средств на расчетном счете.

Другим популярным направлением является использование гонконгских компаний в сфере услуг. За счет того, что гонконгская компания получает доход не из источников в Гонконге, как мы отмечали выше, такой доход не будет облагаться корпоративным налогом на прибыль. В то же время у компании, которая платит за соответствующие услуги (например, украинской), как правило, такие затраты уменьшают налоговую базу.

Конечно, данные расходы на оплату услуг гонконгской компании должны быть в идеале связанными с извлечением прибыли и иметь экономическое обоснование. В противном случае при злоупотреблении таким способом налогового планирования это может привести к конфликтной ситуации с налоговыми органами и исключению данных затрат из расходов.

Также можно рассматривать и направление деятельности в виде оказания услуг по договору перевозки, транспортно-экспедиционных услуг и иных, которые могут быть связаны с экспортно-импортными операциями налогоплательщика. Очевидно, что при осуществлении налогоплательщиком деятельности исключительно на территории Украины будет весьма затруднительным доказать обоснованность таких расходов.

Гонконг отсутствует в списке офшорных зон, утвержденном Распоряжением КМУ от 23.02.2011 №143-р «Об утверждении перечня офшорных зон», однако присутствует Постановлении КМУ от 27.12.2017 №1045, которым утвержден список государств, которые отвечают критериям, установленным пп. 39.2.1.2 ст. 39 НКУ (касательно трансфертного налогообложения), соответственно, выстраивать работу через гонконгскую компанию необходимо с учетом указанных положений НКУ.

На практике это означает, что при заключении контрактов с гонконгскими компаниями сделка или сделки на сумму свыше 5 миллионов гривен с одним лицом в течение календарного года будут признаваться контролируемыми, при условии наличия годового оборота у украинского контрагента на сумму более 50 миллионов гривен (подп. пп. 39.2.1.2 пп. 39.2.1 п. 39.2 ст. 39 НКУ). На украинского налогоплательщика это возлагает дополнительные обязанности уведомить налоговый орган о наличии контролируемой сделки и при необходимости доказать, что цена в такой сделке соответствует уровню рыночных цен.

Соглашения об устранении двойного налогообложения между Украиной и Гонконгом нет, поэтому использовать гонконгские компании для холдинговых структур нецелесообразно.

Если Вам нужна консультация по использованию гонконгской компании – пишите нам на [yeahh@yutland.com](mailto:yeahh@yutland.com) или любым удобным способом, указанным на этом сайте. Материалы для статьи взяты с сайта <https://gsl.org/>.