Что такое Конвенция MLI и какова цель ее развития?

[*Закон Украины "О ратификации Многосторонней конвенции о выполнении мер, касающихся соглашений о налогообложении, в целях противодействия размыванию базы налогообложения и выведению прибыли из-под налогообложения"*](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)*вступил в силу 02 апреля 2019 г. Соответственно, уже в ближайшем будущем нам следует ожидать внесения изменений в международные соглашения Украины об избежании двойного налогообложения.*

[Конвенция MLI](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893) (полное название – Многосторонняя конвенция о выполнении мер, касающихся соглашений о налогообложении, в целях противодействия размыванию базы налогообложения и выведению прибыли из-под налогообложения) является многосторонним договором, разработанным Организацией экономического сотрудничества и развития (далее – ОЭСР) в рамках борьбы с размыванием базы налогообложения и выведением прибыли из-под налогообложения (далее – План BEPS).

В данный момент 129 государств стали членами [Плана BEPS](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893), а 87 государств стали подписантами Конвенции MLI, таким образом распространив ее на Соглашения об избежании двойного налогообложения доходов и имущества и предупреждении налоговых уклонений (далее – Соглашения о налогообложении).

**В рамках выполнения Плана BEPS Конвенция MLI призвана:**

• решать вопросы применения определенных гибридных схем уменьшения налоговой нагрузки,

• предупреждать злоупотребления положениями соглашений,

• решать проблемы искусственного избежания статуса постоянного представительства и усовершенствовать процедуру разрешения споров.

**Какие положения вводятся в украинское налоговое регулирование путем ратификации Конвенции MLI?**

Конвенция MLI предусматривает (1) "минимальный стандарт", который должен быть обязательно ратифицирован государствами (в частности, [статьи 6](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893), [7](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893) и [16 Конвенции MLI](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893), описанные ниже), а также (2) дополнительные статьи, которые принимаются по усмотрению каждого государства. Украина выбрала такой набор правил, который применяется в рамках Конвенции MLI:

**1. Цель Соглашения о налогообложении (**[**статья 6 Конвенции MLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** это преамбула, которая вносится в текст Соглашения о налогообложении, в которой уточняется, что Соглашения о налогообложении не направлены на создание возможностей полного освобождения от налогообложения или уменьшения налогообложения путем налогового уклонения или избежания.

**2. Введение теста основной цели (Principal Purpose Test (PPT)) (**[**статья 7 Конвенции MLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** устанавливаются правила, согласно которым льготы, предусмотренные Соглашением о налогообложении, не будут предоставляться относительно дохода или капитала, если имеются основания полагать, что получение такой льготы было одной из основных целей Соглашения. Исключением из данного правила является случай, когда будет установлено, что предоставление такой льготы при таких обстоятельствах будет отвечать целям и задачам Соглашения о налогообложении, на которое распространяется Конвенция MLI.

**3. Доходы от отчуждения акций или доли участия лица, стоимость которых получается в основном из недвижимого имущества (**[**статья 9 Конвенции MLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** установление правил, согласно которым доходы могут облагаться налогом в Договаривающейся юрисдикции, если в любое время в течение 365 дней, предшествовавших отчуждению, эти акции или доли получили более 50 % своей стоимости от недвижимого имущества (недвижимости), размещенного в этой Договаривающейся юрисдикции.

**4. Противодействие злоупотреблению через постоянные представительства, расположенные в третьих юрисдикциях (**[**статья 10 Конвенции МLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** установление условий, при которых доход юридических лиц остается налогооблагаемым согласно национальному законодательству Договаривающейся юрисдикции, в которой предприятие получает доход.

**5. Искусственное избежание статуса постоянного представительства путем агентских договоренностей и подобных стратегий (**[**статья 12 Конвенции МLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** установление правил, согласно которым в случае, если юридическое лицо действует в Договаривающейся юрисдикции и систематически заключает контракты или систематически играет основную роль, что приводит к заключению контрактов, это предприятие должно считаться имеющим постоянное представительство в этой Договаривающейся юрисдикции.

**6. Искусственное избежание статуса постоянного представительства путем исключений, предусмотренных для отдельных видов деятельности (**[**статья 13 Конвенции МLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**,**[**вариант "А"**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** правило, которое предусматривает, что термин "постоянное представительство" не охватывает случаи, перечисленные в соглашениях, и если деятельность не носит постоянного характера. В [части 4 статьи 13](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893) было добавлено правило антифрагментации к совокупной деятельности, осуществляемой тесно связанными предприятиями с целью определения существования постоянного представительства.

**7. Разделение контрактов (**[**статья 14 Конвенции MLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** определены правила расчета периодов, после превышения которых конкретные проекты или виды деятельности считаются постоянным представительством. При тех или иных условиях эти разные периоды суммируются. Правила касаются деятельности в месте, которое является строительным объектом, проектом строительства, проектом инсталляции (включая надзор или консультации по таким проектам).

**8. Процедура взаимного согласования (**[**статья 16 Конвенции МLI**](https://msfz.ligazakon.ua/magazine_article/FZ001893)**):** налогоплательщики могут подать иск в компетентный орган соответствующей юрисдикции МLI, если они считают, что действия одного или обоих Договаривающихся государств приводят или приведут к тому, что для этого лица налогообложение не будет отвечать положениям Соглашения о налогообложении. Срок подачи иска – три года с момента первого уведомления о действиях, приводящих к налогообложению, что не соответствует договору.

**Какие предпосылки применения положений Конвенции МLI?**

Ратифицировав Конвенцию MLI, Украина распространила ее действие на 76 Соглашений о налогообложении. На сегодняшний день, однако, только половина из этих Соглашений претерпит изменения после вступления Конвенции в силу для Украины. Это объясняется тем, что для того, чтобы определить, применяется ли Конвенция MLI к конкретному Соглашению о налогообложении, следует ответить на такие вопросы.

**– Вступила ли в силу Конвенция МLI для Украины?**

В общем, Конвенция MLI вступает в силу в первый день месяца по истечении периода в три календарных месяца, который начинается с даты сдачи на хранение Украиной своей ратификационной грамоты в ОЭСР. Сдать ратификационную грамоту на хранение должно Министерство иностранных дел Украины. Ожидается, что это произойдет в ближайшее время, поскольку проект закона о ратификации Конвенции MLI был определен Президентом Украины как приоритетный. Таким образом, в целом ратификация Конвенции MLI для Украины может вступить в силу в августе – сентябре 2019 г.

Отдельно положения Конвенции МLI, которые меняют Соглашения о налогообложении, относительно: (1) удержанных налогов и (2) других налогов вступают в силу в каждом государстве, которое является стороной Соглашения о налогообложении, на которое распространяется действие Конвенции MLI (далее – Договаривающаяся юрисдикция) в соответствии с такими правилами:

1) касательно удержанных налогов (то есть налогов, удерживаемых у источника из сумм, уплаченных или перечисленных нерезидентам) – с 1 января после даты вступления в силу Конвенции MLI для каждой Договаривающейся юрисдикции;

2) относительно других налогов (то есть других налогов, которые взыскиваются Договаривающейся юрисдикцией) – через 6 месяцев с даты вступления в силу Конвенции MLI для каждой Договаривающейся юрисдикции.

**– Ратифицировали ли обе Договаривающиеся юрисдикции Конвенцию МLI и сдали ли на хранение документ о ратификации?**

Конвенция МLI вступит в силу в первый день месяца по истечении периода в три календарных месяца, после того как обе Договаривающиеся юрисдикции сдадут свои ратификационные грамоты на хранение. Текущее состояние сдачи документа о ратификации для каждого подписанта размещено на веб-сайте ОЭСР (http://www.oecd.org/tax/treaties/beps-mli-signatories-and-parties.pdf). По состоянию на 28.05.2019 только 25 государств выполнили требования по представлению ратификационного документа.

**– Внесли ли обе Договаривающиеся юрисдикции Соглашение о налогообложении в список договоров, на которые распространяется Конвенция MLI?**

Среди договоров, перечисленных Украиной как Соглашения о налогообложении, на которые распространяется действие Конвенции, есть такие соглашения:

– на которые будет распространяться Конвенция MLI, поскольку они перечислены как Украиной, так и соответствующей Договаривающейся юрисдикцией как Соглашения о налогообложении, на которые распространяется действие Конвенции. Например, Соглашения о налогообложении с Канадой, Кипром, Израилем, Россией, Великобританией и др.;

– на которые не будет распространяться Конвенция MLI, поскольку соответствующая Договаривающаяся юрисдикция вообще не подписывала Конвенцию МLI. Это Соглашения о налогообложении с такими странами, как: США, Алжир, Азербайджан, Беларусь, Бразилия, Куба, Иран, Иордания, Кыргызстан, Ливан, Ливия, Македония, Молдова, Монголия, Черногория, Марокко, Сирия, Таджикистан, Таиланд, Туркменистан, Узбекистан, Вьетнам. На настоящие Соглашения о налогообложении будет распространяться Конвенция MLI, когда эти страны подпишут и ратифицируют Конвенцию МLI согласно своему национальному законодательству;

– на которые не будет распространяться Конвенция MLI, поскольку соответствующие Договаривающиеся юрисдикции не включили соглашения с Украиной в перечень Соглашений о налогообложении, на которые распространяется Конвенция MLI. Это Соглашения о налогообложении с такими странами, как: Объединенные Арабские Эмираты, Австрия, Грузия, Германия, Индонезия, Япония, Кувейт, Малайзия, Мальта, Нидерланды, Норвегия, Саудовская Аравия, Испания и Швейцария.

Отсутствует законодательное требование подготовить консолидированную версию Соглашений о налогообложении с изменениями, обусловленными ратификацией Конвенции MLI. Некоторые Договаривающиеся юрисдикции для удобства применения подготовили консолидированные версии соответствующих Соглашений о налогообложении, однако в ближайшем будущем от Украины этого не ожидается.

Соответственно, положения Конвенции МLІ будут сосуществовать с Соглашениями о налогообложении без консолидации, поэтому в каждом конкретном случае необходимо учитывать положения двух правовых актов: (1) положения Конвенции МLI (включая специальные оговорки для каждой страны); (2) Соглашения о налогообложении.

**Резюме статьи**

Если ваш бизнес использует или рассматривает возможность использования соглашений об избежании двойного налогообложения с Украиной, рекомендуется проверить ваше корпоративное и налоговое структурирование на соответствие требованиям Конвенции MLI. Предупреждение! Наши взгляды и рекомендации основываются на информации, полученной из открытых источников, которые мы считаем надежными, но за полноту и точность которых мы не несем ответственности. Все оценки и выводы, включенные в отчет, являются независимым суждением аналитиков по состоянию на дату выпуска. Мы оставляем за собой право изменять высказанные в отчете мнения в любое время без предварительного уведомления. Кроме того, мы оставляем за собой право не обновлять данную информацию или удалять ее без предупреждения. Эта информация предоставляется без любой гарантии на основе "как есть" и не должна рассматриваться как замена индивидуальной консультации. Ни компания Hillmont Partners, ни ее руководство, ни работники, а также никакое другое лицо не несет ответственности за любые убытки, связанные с любым использованием этого документа либо его содержания или другими действиями. Этот анализ направляется по электронной и обычной почте профессионалам, которые, как ожидается, принимают собственные решения, не опираясь на настоящую публикацию, и не может быть перераспределен, воссоздан или опубликован полностью или частично для каких-либо целей.

**Анастасия Черноштан**,

юрист Hillmont Partners

Материал взят с сайта <https://msfz.ligazakon.ua/>