



МОСКОВСКАЯ
БИРЖА

ФОРУМ НФА 2019
«Производные финансовые инструменты»

Актуальные вопросы
налогового агентирования
по операциям нерезидентов
с биржевыми ПФИ

Владимир Мурзин

25 сентября 2019

Налоговое агентирование. Текущая ситуация (1 из 3)

Иностранные организации

Расчетные ПФИ

- ✓ Согласно позиции/разъяснениям Минфина РФ, доходы по расчетным ПФИ являются доходом от источников из РФ на основании пп.10 п.1 ст.309 НК РФ (как иной доход, не указанный в пп.1-9.1 и п.2 ст.309 НК РФ)
- ✓ Как результат, налоговый агент обязан рассчитать, удержать и уплатить в бюджет сумму налога, а в случае применения ДИДН (трактуются как «прочие доходы»), - убедиться в том, что получатель дохода имеет ФПД

Поставочные ПФИ

- ✓ Согласно п.2 ст.309 НК РФ доходы от реализации имущества и имущественных прав налогообложению доходом от источника не подлежат (является выводом, а не прямым положением в НК РФ)

Операции физических лиц с ПФИ (как налоговых резидентов, так и не налоговых резидентов РФ) подлежат налогообложению по правилам ст.214.1 НК РФ (прибыль по поставочным и расчетным ПФИ, рассчитываемая совокупно по специальным правилам)

Доходы иностранных организаций и физических лиц по ПФИ могут освобождаться от налогообложения **при применении ДИДН** (при наличии)



Налоговое агентирование. Текущая ситуация (2 из 3)

- ✓ **Проблемы, с которыми сталкивается налоговый агент при выплате дохода иностранной организации по операциям с расчетными ПФИ:**
 - ❑ *что является выплатой дохода и в какой момент удерживать налог?*
 - ❑ *как рассчитать налоговую базу?*
 - ❑ *риски, связанные с применением ДИДН и, в частности, концепции ФПД по операциям с несвязанными лицами*
 - ❑ *значительная нагрузка на персонал и на ИТ системы в связи с администрированием налога у источника (проверка налоговых документов, расчет налога и подготовка налогового расчета)*



Налоговое агентирование. Текущая ситуация (3 из 3)

✓ **Проблемы, с которыми сталкивается иностранная организация:**

- ❑ *неэффективность осуществления операций на российской бирже по сравнению с иностранными биржами, операции на которых, как правило, освобождены от налогообложения налогом у источника;*
- ❑ *излишнее налогообложение ввиду невозможности зачесть доходы и расходы по экономически связанным операциям с ПФИ (например, биржевой опцион на фьючерс плюс фьючерс на хеджирование валютного риска) как по доходам юридических лиц так и физических;*
- ❑ *неопределенность в расчете налоговой базы и, как результат, невозможность спрогнозировать налоговую нагрузку . Служит серьезным препятствием для прихода на российский рынок компаний/фондов из офшоров, готовых платить налог по понятной методике;*
- ❑ *излишнее администрирование по сравнению с другими юрисдикциями (предоставление большого количества документов для применения ДИДН)*
- ❑ *риски, связанные с различным пониманием концепции ФПД*



Проблемы, с которыми сталкивается налоговый агент (более подробно) (1 из 3)

Расчет и удержание налога

- ✓ Текущая редакция НК РФ не содержит порядка налогообложения операций с расчетными ПФИ. Исходя из прямого прочтения норм НК РФ, существует риск налогообложения положительной вариационной маржи
- ✓ Текущая редакция не уточняет, то понимается под датой выплаты дохода и в какой момент необходимо рассчитать и удержать налог. Теоретически не исключена трактовка, согласно которой выплатой дохода можно считать зачисление вариационной маржи, т.е. обязанность по ежедневному расчету налоговой базы и удержанию налога
- ✓ Текущая редакция не уточняет в отношении каких операций с ПФИ нужно рассчитать налоговую базу (каждая конкретная сделка с контрактом, при закрытии позиции по контракту)
- ✓ Минфином выпущено разъяснение, согласно которому налогообложению подлежит разница между положительной и отрицательной суммой вариационной маржи на дату закрытия (исполнения) контракта. При этом в письме не уточняется, что понимается под контрактом.

! Наличие письма не снимает риски различных трактовок норм НК РФ налоговыми органами при налоговой проверке. В итоге, в ситуации правовой неопределенности налоговый агент несет риски оспаривания принятого подхода к расчету налоговой базы и периоду удержания налога со стороны налоговых органов



Проблемы, с которыми сталкивается налоговый агент (более подробно) (2 из 3)

Риски, связанные с применением концепции ФПД

- ✓ По биржевым операциям налоговый агент имеет дело с несвязанными сторонами и ограничен в возможности запросить документы и достоверно убедиться, что получатель дохода имеет ФПД
- ✓ Трактовка понятия ФПД в разных странах может различаться. Налоговые органы РФ часто придерживаются расширительной трактовки концепции ФПД
- ✓ С биржевыми ПФИ, как правило, работают различные фонды. Определение лиц, имеющих ФПД на доход, в отдельных типах фондов может быть достаточно дискуссионным и связанным с риском оспаривания интерпретации со стороны налоговых органов
- ✓ Необходимость проверки налоговых документов превращает налоговых специалистов в аудиторов, изучающих финансовую отчетность несвязанных сторон, не обладающими достаточными инструментами для получения необходимой информации для проведения проверки

! В итоге, налоговый агент несет риски доначислений налога, штрафа и пеней в ситуации, когда клиент (не взаимозависимое лицо) предоставил недостоверную и/или неполную информацию и/или иначе трактовал концепцию ФПД



Проблемы, с которыми сталкивается налоговый агент (более подробно) (3 из 3)

Администрирование налоговой функции

- ✓ Значительная нагрузка на персонал ввиду необходимости принятия каждого клиента и тщательной проверки налоговых документов, а также проверки корректности расчета и удержания налога, подготовки налогового расчета
- ✓ Значительная нагрузка на ИТ системы в связи с расчетом и удержанием налога и заполнением налогового расчета при закрытии позиции по каждому контракту, при этом даже в ситуации применения ДИДН (например, объем операций одного клиента в день может составлять до 100 000 сделок в связи с применением алгоритмичной торговли, что требует расчета базы и заполнением «0» налогового расчета даже при применении ДИДН)

! В итоге, неоправданно высокие затраты на ИТ доработки и поддержание налоговой функции



Как можно решить возникающие проблемы

- ✓ **Едиственный путь** - внесение изменений в НК РФ в порядок налогообложения доходов по ПФИ, получаемых иностранными организациями и физическими лицами, не являющимися налоговыми резидентами РФ

- ✓ **В части физических лиц:**
 - ❑ Целесообразно комплексно подойти к изменению ст.214.1 НК РФ и рассмотреть возможность приведения ее к нормам ст.309 НК РФ, а именно рассмотреть возможность освободить от налогообложения НДФЛ доходы от реализации ценных бумаг (за исключением процентного дохода) и поставочных ПФИ
 - ❑ В части биржевых расчетных ПФИ – освободить от налогообложения НДФЛ в целом

- ✓ **В части иностранных организаций и поставочных ПФИ:**
 - ❑ Целесообразно прямо закрепить на уровне НК РФ положения о применении норм п.2 ст.309 НК РФ к поставочным ПФИ, а по биржевым ПФИ – прямо уточнить, что освобождение действует в отношении сумм вариационной маржи



Как можно решить возникающие проблемы

✓ В части иностранных организаций и расчетных ПФИ:

- Освободить от налогообложения иностранные организации, которые не имеют постоянного места нахождения в государствах, включенных в перечень государств (территорий), не обеспечивающих обмен информацией для целей налогообложения с Российской Федерацией/ перечень государств с которыми у России имеется действующее ДИДН
- Данное освобождение применять в отношении иностранных организаций, которые имеют договорные отношения с клиринговой организацией или брокером (т.е. к клиентам «1» уровня)
- В отношении иных организаций применить подход к расчету налоговой базы, предусмотренный для российских организаций, т.е. облагать налогом у источника прибыль (разницу между доходами и расходами), рассчитанную по совокупности операций с биржевыми расчетными ПФИ/ всеми биржевыми ПФИ
- Предусмотреть ежеквартальную уплату налога
- Освободить налогового агента от ответственности в случае предоставления некорректных документов организациями, претендующими на применение освобождения



Заявление об ограничении ответственности

НЕ ДЛЯ ПУБЛИКАЦИИ ИЛИ РАСПРОСТРАНЕНИЯ ПОЛНОСТЬЮ ИЛИ В ЧАСТИ В США, АВСТРАЛИИ, КАНАДЕ ИЛИ ЯПОНИИ.

- Настоящая презентация была подготовлена и выпущена Публичным акционерным обществом «Московская Биржа ММВБ-РТС» (далее – «Компания»). Если нет какой-либо оговорки об ином, то Компания считается источником всей информации, изложенной в настоящем документе. Данная информация предоставляется по состоянию на дату настоящего документа и может быть изменена без какого-либо уведомления.
- Настоящая презентация либо ее копии не могут быть перемещены или перевезены в Соединенные Штаты Америки или на их зависимые и иные территории или прямо или косвенно распространены в Соединенных Штатах Америки или на их зависимых и иных территориях в соответствии с Положением S Закона США о ценных бумагах 1933 г., с учетом изменений и дополнений (далее - «Закон о ценных бумагах»), за исключением случаев распространения настоящей презентации среди «квалифицированных институциональных покупателей» в значении Правила 144A Закона о ценных бумагах. Любой случай несоблюдения данных ограничений может считаться нарушением законодательства Соединенных Штатов о ценных бумагах. Данная презентация не является офертой или продажей ценных бумаг в Соединенных Штатах. Группа Московской Биржи не зарегистрировала и не намерена регистрировать никакие ценные бумаги в Соединенных Штатах или осуществлять публичное предложение ценных бумаг в Соединенных Штатах.
- Настоящая презентация не представляет собой рекламу или публичное предложение ценных бумаг в какой-либо юрисдикции. Данная презентация не предназначена для публичного распространения в какой-либо юрисдикции. Доступ к настоящему документу предназначен только для заинтересованных лиц на том основании, что: (А) если данные лица являются гражданами Соединенного Королевства либо зарегистрированы в Соединенном Королевстве, то они попадают под действие статей 19 и 49 Приказа 2005 г., изданного на основании Закона «О финансовых услугах и рынках» 2000 г. (Финансовая реклама); или (Б) данные лица находятся за пределами Соединенного Королевства, и в соответствии с действующим законодательством имеют право на получение настоящего документа. Получатели данного документа в юрисдикциях за пределами Соединенного Королевства должны узнать и соблюдать применимые требования законодательства.
- Данный документ не является, не формирует и не должен рассматриваться в качестве предложения или же приглашения для продажи или участия в подписке, или же, как побуждение к приобретению или же к подписке на какие-либо ценные бумаги, а также этот документ или его часть или же факт его распространения не являются основанием и на них нельзя полагаться в связи с каким-либо предложением, договором, обязательством или же инвестиционным решением, связанными с ним, равно как и он не является рекомендацией относительно ценных бумаг компании.
- Изложенная в данном документе информация не являлась предметом независимой проверки. В нем также не содержится каких-либо заверений или гарантий, сформулированных или подразумеваемых и никто не должен полагаться на достоверность, точность и полноту информации или мнения, изложенного здесь. Никто из Компании или каких-либо ее дочерних обществ или аффилированных лиц или их директоров, сотрудников или работников, консультантов или их представителей не принимает какой-либо ответственности (независимо от того, возникла ли она в результате халатности или чего-то другого), прямо или косвенно связанной с использованием этого документа или иным образом возникшей из него.
- Данная презентация содержит прогнозные заявления. Все включенные в настоящую презентацию заявления, за исключением заявлений об исторических фактах, включая, но, не ограничиваясь, заявлениями, относящимися к нашему финансовому положению, бизнес-стратегии, плану менеджмента и целям по будущим операциям являются прогнозными заявлениями. Эти прогнозные заявления включают в себя известные и неизвестные риски, факторы неопределенности и иные факторы, которые могут стать причиной того, что наши нынешние показатели, достижения, свершения или же производственные показатели, будут существенно отличаться от тех, которые сформулированы или подразумеваются под этими прогнозными заявлениями. Данные прогнозные заявления основаны на многочисленных презумпциях относительно нашей нынешней и будущей бизнес-стратегии и среды, в которой мы ожидаем осуществлять свою деятельность в будущем. Важнейшими факторами, которые могут повлиять на наши нынешние показатели, достижения, свершения или же производственные показатели, которые могут существенно отличаться от тех, которые сформулированы или подразумеваются этими прогнозными заявлениями являются, помимо иных факторов, следующие:
 - восприятие рыночных услуг, предоставляемых Компанией и ее дочерними обществами;
 - волатильность (а) Российской экономики и рынка ценных бумаг и (b) секторов с высоким уровнем конкуренции, в которых Компания и ее дочерние общества осуществляют свою деятельность;
 - изменения в (а) отечественном и международном законодательстве и налоговом регулировании и (b) государственных программах, относящихся к финансовым рынкам и рынкам ценных бумаг;
 - ростом уровня конкуренции со стороны новых игроков на рынке России;
 - способность успевать за быстрыми изменениями в научно-технической среде, включая способность использовать расширенные функциональные возможности, которые популярны среди клиентов Компании и ее дочерних обществ;
 - способность сохранять преемственность процесса внедрения новых конкурентных продуктов и услуг, равно как и поддержка конкурентоспособности;
 - способность привлекать новых клиентов на отечественный рынок и в зарубежных юрисдикциях;
 - способность увеличивать предложение продукции в зарубежных юрисдикциях.

Прогнозные заявления делаются только на дату настоящей презентации, и мы точно отрицаем наличие любых обязательств по обновлению или пересмотру прогнозных заявлений в настоящей презентации в связи с изменениями наших ожиданий, или перемен в условиях или обстоятельствах, на которых основаны эти прогнозные заявления.

