


РОССИЯ-НАЛОГИ-РЕЛОКАЦИЯ-ИНИЦИАТИВА

29.07.2022 19:34:55 MSK 

ОБЗОР: Возвращение налогового резидента

Москва. 29 июля. ИНТЕРФАКС - Минфин РФ закрывает еще одну лазейку для пока еще легальной налоговой оптимизации. С доходов релоцировавшихся за рубеж россиян их российские работодатели будут удерживать 30% НДФЛ, тогда как сейчас вправе снизить его до нуля. Эксперты предупреждают: иногда платить налог с выплат гражданину придется дважды, если он переехал в страну, с которой у РФ нет соглашения об избежании двойного налогообложения (СИДН). Более того, наличие этого соглашения тоже само по себе не гарантирует налоговое "одно окно".

ЗАКОННЫЙ ВАРИАНТ ОПТИМИЗАЦИИ

Развитие дистанционных форматов занятости, в том числе с проживанием сотрудников вне России, поставило вопрос о правилах налогообложения доходов таких граждан. И до недавнего времени позиция Минфина и ФНС России была весьма либеральной: российский работодатель перестает быть налоговым агентом для своих сотрудников, которые дистанционно выполняют для него трудовые обязанности за границей, и не удерживает НДФЛ с выплачиваемых им вознаграждений. Обязанность рассчитаться с казной возлагается на самих сотрудников: если они остаются налоговыми резидентами РФ (находятся в России более 183 дней в году), то платят 13-15% в российский бюджет с полученных доходов, а если перестали ими быть - ничего ему не должны.

В последнем случае доходы физлица подлежат налогообложению в соответствии с законодательством той страны, резидентом которой он стал, уточняет соучредитель юркомпании a.t.Legal Николай Титов. Если он нигде не приобрел такой статус, поскольку перемещался по миру, то никому платить налог не должен.

Эту позицию Минфин и ФНС озвучивали неоднократно в 2018-2022 годы. Например, в письмах Минфина от 1 августа и 21 февраля 2018 года № 03-04-06/54321 и №03-04-05/10825 и от 15 июня и от 7 июня 2022 года № 03-08-05/56401 и № 03-04-05/53806, письмо ФНС от 15 июля 2021 года № БС-4-11/9947@ и т.д.

Такие выводы чиновники делают из прочтения действующих статей 208 и 209 Налогового кодекса (НК) РФ. Статья 209 НК предусматривает, что с физлиц-нерезидентов взимается НДФЛ только с доходов от источников в России. Однако по статье 208 НК вознаграждение за работу, совершение действия за пределами РФ считается доходом от зарубежного источника, обращает внимание юрист юрфирмы

BGP Litigation Линда Куркулите. Никаких условий о том, в чью пользу совершалась работа, в норме нет.

"Сейчас в НК РФ написано, что источник выплаты таких доходов, как заработная плата, - это место осуществления деятельности. То есть если физическое лицо работает на территории РФ, это российский источник, если за пределами РФ - это иностранный источник", - объясняет партнер компании Б1 (бывший российский офис EY) Антон Ионов.

И это соответствовало международным принципам налогообложения, где основным критерием, как правило, является местонахождение физлица - в какой стране он постоянно работает, в той стране он и уплачивает НДФЛ, объясняет партнер практики налогообложения физлиц компании "Технологии Доверия" (ТеДо; ранее - PwC в России) Карина Худенко.

ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ УСЛОВИЕ - ОФИЦИАЛЬНЫЙ ЗАГРАНИЧНЫЙ ДИСТАНТ

Для применения озвученной позиции Минфина и ФНС компании и ее сотруднику нужно было выполнить обязательное требование - прописать условие о дистанционной занятости за рубежом в трудовом договоре или дополнительном соглашении к нему.

"Согласно текущей позиции Минфина, если работник выполняет все свои трудовые обязанности за рубежом и это предусмотрено трудовым договором с работником, его доход, полученный за такую работу, может рассматриваться в качестве дохода от иностранных источников. В таком случае, компания-работодатель не признается налоговым агентом в отношении такого дохода", - говорит директор департамента налогового и юридического консультирования Керп (ранее - KPMG в России) Ольга Замесина.

И работодатели соглашались на включение такого условия в договоры, подтверждает Ионов. По его словам, такие случаи не редкость.

Если же изменения в договор не внесены, а сотрудник утратил резидентство РФ, то сейчас компании обязаны рассчитывать НДФЛ такому сотруднику по ставке 30%, объясняет старший юрист юркомпании BGP Litigation Екатерина Ардашева. По общему правилу, за рядом исключений, действующим НК РФ предусмотрена такая ставка для нерезидентов.

ПЛАТИ НАЛОГИ - И РЕЛОЦИРУЙСЯ СПОКОЙНО

Теперь Минфин предлагает кардинально изменить подход к налогообложению российских заработков релоцировавшихся граждан РФ. В конце июля министерство представило законопроект, согласно которому вознаграждения от российских компаний в пользу работающих дистанционно за границей сотрудников будут считаться доходами от источника из РФ.

"Таким образом, работодатель будет обязан удерживать налог при выплате зарплаты - для нерезидентов РФ 30%, а для резидентов - 13-15% в зависимости от суммы", - объясняет Ионов.

Аналогичные правила предложены и для налогообложения гонораров релоцировавшихся фрилансеров за работу, выполненную в российском сегменте интернета, либо с размещенных в РФ технических, программно-аппаратных средств, если выполняется хотя бы одно из условий: физлицо остается налоговым резидентом РФ; получает вознаграждение на счет в российском банке; выплата исходит от российских организаций, обособленных подразделений иностранных структур в РФ.

Свою инициативу Минфин объяснил стремлением урегулировать правила налогообложения дистанционных сотрудников. При этом основной целью представленных изменений назвал стремление "исключить практику неуплаты (оптимизации) НДФЛ с выплат дистанционным работникам, которые не получают статус налогового резидента ни в одном государстве или получают такой статус в низконалоговой юрисдикции". "Это искусственно делает работу в России на российские компании - как в офисе, так и удаленно - менее привлекательной по сравнению с такой же работой, но дистанционно за пределами страны", - заявили в министерстве.

РИСКИ ДВОЙНОГО НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ

Опрошенные эксперты единогласно признают: предложенный подход создает риски для двойного налогообложения доходов - и в РФ, и в той стране, куда переместился гражданин. "В некоторых случаях требование платить российский НДФЛ сотрудниками, уехавшими за рубеж, приведет к двойному налогообложению, поскольку страна, где сотрудник постоянно работает, также будет иметь право на налогообложение его доходов и российский налог может не зачесть", - говорит Худенко из ТеДо.

Так произойдет, если между Россией и иностранной юрисдикцией, налоговым резидентом которой стал дистанционный сотрудник, нет действующего соглашения об избежании двойного налогообложения и в стране взимается налог с зарплат граждан. По словам Ардашевой из BGP Litigation, в такой ситуации сотрудник не сможет зачесть в новой юрисдикции налог, уже удержанный в России. Сейчас нет таких соглашений с Абхазией, Грузией, Нидерландами, а в мае Польша приостановила действие СИДН с РФ, что скорее всего повлияет на невозможность зачета в Польше налога, уплаченного в России, считает она. Всего на сайте Минфина упомянуты действующие СИДН с 83 юрисдикциями. Большинство популярных среди россиян юрисдикций (Израиль, Армения, Турция, Узбекистан и др.) в этом перечне есть.

По мнению Минфина, избежать двойного налогообложения удастся, если россиянин переехал в страну, с которой у РФ заключен СИДН. "Если физлицо

уплачивает налог с указанных доходов в стране своего резидентства и с такой страной у России заключено соглашение об избежании двойного налогообложения, то налог, исчисленный в отношении таких доходов в стране резидентства, можно уменьшить на сумму НДФЛ, уплаченного в России", - говорится в заявлении Минфина.

"Не факт. Нужно будет смотреть сам договор об избежании двойного налогообложения, какая страна имеет первое право обложить конкретно этот вид дохода", - возражает Ионов.

Это опасение разделяет и Худенко. А по словам управляющего партнера юркомпании Emet law firm Александра Непомнящего, по общему правилу, если человек признается налоговым резидентом в юрисдикции, то он обязан платить налоги в отношении своих общемировых доходов, причем такая юрисдикция получает первоочередное право обложения его доходов.

"Положения СИДН будут превалировать над положениями НК", - напоминает Замесина из Керт.

В качестве примера она описывает такую ситуацию: работник уехал в Турцию, стал там налоговым резидентом и выполняет там все свои трудовые обязанности для российской компании. "В таком случае, согласно СИДН между Россией и Турцией данный доход должен облагаться подоходным налогом в Турции, потому что именно там работник выполняет свои обязанности, - объясняет Замесина. - Поэтому, работнику нужно будет уплатить подоходный налог в Турции по ставке до 40%. Зачесть российский НДФЛ, удержанный российской компанией-работодателем, в Турции скорее всего не получится, так как это противоречит СИДН".

По ее словам, согласно СИДН, двойное налогообложение должно устраняться именно на стороне России - выплаты должны освободиться от НДФЛ в РФ. Она не исключает, что на практике получение такого освобождения может быть затруднено в случае принятия инициативы Минфина.

Об этой же коллизии на аналогичном примере рассказывает и Непомнящий, по словам которого, в Турции не удастся зачесть российский налог, так как она имеет первоочередное право на налогообложение.

"Наверное, единственная страна, в которой двойного налогообложения не будет - ОАЭ, поскольку там сотрудники не платят эквивалент российского НДФЛ", - считает Худенко.

По ее мнению, работодатели, скорее всего, будут переводить сотрудников на свои зарубежные компании.

Таб рю вч

