

JURASIA INTERTAX 2024

ФАБУЛА

ВЕРСИЯ ДЛЯ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ЛИГИ

ОРГАНИЗАТОР

**ОРГАНИЗАЦИОННЫЙ КОМИТЕТ
ЛИГИ НАЛОГОВЫХ СОВЕТНИКОВ "SALYQ"**
Объединение юристов, налоговых
консультантов, бухгалтеров и налоговых/
финансовых директоров

СООРГАНИЗАТОР:



ПРИ ПОДДЕРЖКЕ



КОМИТЕТ ГОСУДАРСТВЕННЫХ
ДОХОДОВ МИНИСТЕРСТВА
ФИНАНСОВ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН



ИНФОПАРТНЕРЫ



ПАРАГРАФ



KazBar

«KAZAKHSTAN BAR ASSOCIATION»



ВЕРСИЯ ДЛЯ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ЛИГИ

Фабула первого и второго эпизодов предполагает анализ применения положений Соглашения об избежании двойного налогообложения (далее – «СоИДН»), заключённого между Федеративной Республикой Льготландия (далее – «Льготландия») и Республикой Салыкленд (далее – «Салыкленд»), которое вступило в силу в 2021 году. С 1 января 2022 года на территории обеих стран начали действовать положения Многосторонней конвенции по выполнению мер, направленных на противодействие размыванию налоговой базы и выводу прибыли из-под налогообложения (далее – «MLI»), которые применяются к данному СоИДН. В результате, налоговые резиденты Льготландии и Салыкленда обязаны учитывать обновленные положения СоИДН с учётом изменений, внесённых MLI, начиная с 1 января 2022 года.

СоИДН между Льготландией и Салыклендом основывается на Модельной налоговой конвенции ОЭСР в редакции 2017 года (далее – «Модельная конвенция ОЭСР»), при этом отдельные его положения соответствуют Модельной конвенции ООН (статьи 7, 11 и 14).

Особое внимание следует обратить на параграф 3 статьи 4 СоИДН, который гласит: если юридическое лицо, не являющееся физическим лицом, рассматривается как резидент обоих договаривающихся государств, оно признаётся резидентом того государства, в котором находится место его эффективного управления.

Статья 11 СоИДН устанавливает ставку налога у источника по процентам в размере 5%.

Кроме того, в пункте 6 статьи 25 предусмотрен механизм разрешения споров. В случае если компетентный орган одного из договаривающихся государств отказывается начинать или участвовать во взаимосогласительной процедуре, инициированной в соответствии с пунктом 2 статьи 25, лицо, представившее дело, вправе потребовать передать его на арбитраж. Соответствующее требование должно быть направлено в письменной форме любому из компетентных органов. В течение 10 дней с момента получения данного требования компетентный орган обязан уведомить компетентный орган другого договаривающегося государства. Арбитражное решение, вынесенное по переданным на рассмотрение вопросам, обязательно для исполнения обеими сторонами независимо от внутренних временных ограничений, если только лицо, инициировавшее арбитраж, не отзовет своё требование до вынесения решения. Процедура реализации данного пункта регулируется по взаимному согласию компетентных органов договаривающихся государств.

Следует также отметить, что 1 января 2024 года на территории Льготландии и Салыкленда вступили в силу положения правила налогообложения доходов у источника в рамках MLI (далее – «STTR»). Льготландия и Салыкленд совместно уведомили о решении включить Соглашение об избежании двойного налогообложения (СоИДН) в перечень двусторонних налоговых соглашений, которые будут модифицированы в соответствии с положениями STTR MLI. Поскольку обе стороны завершили необходимые внутренние процедуры для введения в действие положений STTR MLI в отношении СоИДН, с 1 января 2024 года налоговые резиденты Льготландии и Салыкленда обязаны применять обновлённые положения СоИДН с учётом требований STTR MLI.

Кроме того, Льготландия и Салыкленд выбрали и начали применять с 2022 года ряд положений MLI, касающихся изменения и совершенствования их налогового соглашения.

Matching Result – Overview	
Article 2 Covered Tax Agreement	The agreement would be a 'Covered Tax Agreement'.
Article 3 Transparent Entities	Article 3 would not apply.
Article 4 Dual Resident Entities	Article 4 would not apply.
Article 5 Application for methods for Elimination of Double Taxation	Article 5 would not apply.
Article 6 Purpose of a Covered Tax Agreement	The preamble language would be replaced by the text described in Article 6(1). The preamble text described in Article 6(3) would be included in the agreement.
Article 7 Prevention of Treaty Abuse	A.11(8),12(7),21(3),23(2) would be replaced by Article 7(1). Article 7(4) would not apply. The Simplified Limitation on Benefits Provision would not apply.
Article 8 Dividend Transfer Transactions	Article 8 would not apply.
Article 9 Capital Gains from Alienation of Shares or Interests of Entities Deriving their Value Principally from Immovable Property	Article 9(1) would not apply. Article 9(4) would not apply.
Article 10 Anti-abuse Rule for Permanent Establishments Situated in Third Jurisdictions	Article 10 would not apply.
Article 11 Application of Tax Agreements to Restrict a Party's Right to Tax its Own Residents	Article 11 would not apply.
Article 12 Artificial Avoidance of Permanent Establishment Status through Commissionnaire Arrangements and Similar Strategies	Article 12 would not apply.
Article 13 Artificial Avoidance of Permanent Establishment Status through the Specific Activity Exemptions	Neither Option would apply. Article 13(4) would apply with respect to A.5(4).

Article 14 Splitting-up of Contracts	Article 14 would not apply.
Article 15 Definition of a Person Closely Related to an Enterprise	Article 15 would apply.
Article 16 Mutual Agreement Procedure	A.26(1) would be replaced by the first sentence of Article 16(1). The second sentence of Article 16(1) would apply and supersede the provisions of the agreement to the extent of incompatibility. The first sentence of Article 16(2) would not apply. The second sentence of Article 16(2) would apply. The first sentence of Article 16(3) would not apply. The second sentence of Article 16(3) would apply.
Article 17 Corresponding Adjustments	A.9(2) would be replaced by Article 17(1).
Article 18 General applicability of Part VI (Arbitration)	Part VI would not apply.
Article 19 Mandatory Binding Arbitration	
Article 23 Type of Arbitration Process	
Article 24 Agreement on a Different Resolution	
Article 28 Reservations on the scope	
Article 35 Entry into Effect MLI	
Article 36 Entry into Effect of Part VI	

ЭПИЗОД 1

FPBL — частный исламский (партнёрский) банк, зарегистрированный в Льготландии, налоговый резидент Льготландии и Международного финансового центра Льготландии. В 2021 году FPBL приобрёл 100% акций SBS, коммерческого банка второго уровня, зарегистрированного в соответствии с законодательством Салыкленда. С момента приобретения SBS начал процесс трансформации в партнёрский банк, который должен вести свою деятельность согласно принципам шариата.

В 2022 году FPBL и SBS заключили контракт Мурабаха, составленный на основе стандартов ААОИФИ (шариатский стандарт 8, стр. 195 <https://aaoifi.com/shariaa-standards/?lang=en>). По условиям контракта FPBL продал SBS оборудование для нефтеперерабатывающих заводов на сумму 115 000 000 евро. Погашение долга должно было осуществляться равными долями в течение пяти лет, начиная с 2022 года. Суммы по годам: 2022 — 25 млн евро, 2023 — 24 млн евро, 2024 — 23 млн евро, 2025 — 22 млн евро, 2026 — 21 млн евро. Платежи должны были производиться ежемесячно в равных частях до конца каждого месяца.

Хотя в контракте нет прямого указания на премию за отсрочку платежа, была предусмотрена скидка 5% за досрочное погашение. Таким образом, если бы SBS немедленно погасил задолженность, стоимость оборудования составила бы 100 млн евро.

В том же 2022 году SBS продал оборудование местному нефтеперерабатывающему заводу на условиях продажи в кредит на четыре года с процентной ставкой 10% годовых в местной валюте. Риски валютных колебаний были застрахованы, и затраты на это были включены в цену второго контракта.

Шариатский совет FPBL первоначально одобрил обе сделки, но позднее, после широкой критики со стороны шариатского сообщества, отозвал свое одобрение, и его члены ушли в отставку.

При импорте оборудования в 2022 году SBS задекларировал стоимость 115 млн евро и уплатил 0,5% НДС в соответствии с законодательством Салыкленда.

Позиция налоговых органов

Налоговые органы Салыкленда давно применяют подход, согласно которому премии по подобным контрактам рассматриваются как процентный доход, который подлежит налогообложению. В 2025 году они провели налоговую проверку SBS за 2022-2024 годы и пришли к выводу, что премия по контракту Мурабаха должна облагаться налогом у источника как проценты. По Налоговому кодексу Салыкленда, процентный доход нерезидентов облагается налогом у источника по ставке 9%.

Налоговые органы Льготландии не согласны с такой интерпретацией, считая премию по контракту Мурабаха не процентом, а частью договорной цены. 16 июня 2024 года Льготландия уведомила Салыкленд о приостановке действия СоИДН, за исключением статей 1-3 и 25, с 16 июля 2024 года. Салыкленд расценивает это как односторонний отказ от обязательств по СоИДН и продолжает применять соглашение в полном объёме.

SBS и налоговые органы Льготландии считают, что премия по контракту Мурабаха является частью цены, а не процентным доходом, и поэтому **статья 11 СоИДН** не применяется из-за отсутствия постоянного представительства **FPBL** в Салыкленде.

Налоговые органы Салыкленда требуют уплаты 9% налога, переключившись на 15 миллионов евро как проценты. Они считают, что **СоИДН** не должно применяться, так как:

1. Основная цель сделки — налоговая оптимизация.
2. Даже при применении СоИДН, ставка 9% допустима в рамках **STTR**.
3. Резидентство FPBL в освобождённом от налогов финансовом центре привело бы к двойному неналогообложению, что нарушает преамбулу СоИДН с учётом поправок **MLI**.

Льготландия отказывается признать этот налог у источника, считая это нарушением СоИДН.

Ставка налога на прибыль юридических лиц в Салыкленде составляет **25%**.

ЭПИЗОД 2

Salyq.ai — юридическое лицо, зарегистрированное в Салыкленде. Компания разработала программное обеспечение (ПО) для управления бизнесом с использованием нейрпомощников искусственного интеллекта (финансового, технического, коммерческого директоров и др.). Договоры на управленческие услуги, основанные на ПО, заключаются и исполняются в Салыкленде, где расположены сервера.

Gluck.ai — юридическое лицо, зарегистрированное в Льготландии, использует ПО Salyq.ai для управления своей деятельностью и предоставляет облачные услуги, в том числе клиентам из Салыкленда. Поскольку Gluck.ai не имеет постоянного представительства в Салыкленде, компания претендует на освобождение от налогообложения доходов, полученных из Салыкленда.

Налоговые органы Салыкленда считают Gluck.ai резидентом Салыкленда на основании места эффективного управления и, соответственно, полагают, что доходы от предпринимательской деятельности, полученные из источников Салыкленда, должны облагаться исключительно в Салыкленде.

Поскольку законодательство Льготландии не позволяет искусственному интеллекту быть полноценным директором Gluck.ai, существует совет директоров, состоящий из людей. Однако их контракт с Gluck.ai, утверждённый акционером, обязывает их следовать решениям ИИ (на базе ПО). Совет директоров, состоящий из физических лиц — налоговых резидентов Льготландии, собирается ежеквартально в Льготландии, но фактически подписывает протоколы, подготовленные ИИ (на базе ПО), без каких-либо обсуждений.

По результатам 2024 года компания Gluck.ai рассчитала и уплатила налоги на прибыль в Льготландии, и эффективная налоговая ставка составила 24%.

Gluck.ai зарегистрирована в налоговых органах Салыкленда и уплачивает НДС на электронные услуги, предоставляемые резидентам Салыкленда, по ставке 12%. По итогам налоговой проверки за 2024 год, налоговые органы Салыкленда доначислили налог на прибыль по ставке 25%, полагая, что Gluck.ai является налоговым резидентом Салыкленда.

Статья 10 Налогового кодекса Салыкленда определяет корпоративного резидента следующим образом:

Компании, объединения лиц и имущественные массы, которые имеют своё место управления или зарегистрированный офис в Салыкленде, подлежат налогообложению в Салыкленде. Обязанность по уплате налога на прибыль компаний распространяется на весь доход (мировой доход). Местом управления является центр общего руководства бизнесом и определяется фактическими обстоятельствами. Зарегистрированный офис — это место, определённое законом, уставом, договором или другим учредительным документом.

Позиция налоговых органов

Налоговые органы Салыкленда отказали в зачёте налогов, уплаченных в Льготландии, ссылаясь на отсутствие такого механизма в их внутреннем законодательстве. Они считают Gluck.ai своим резидентом.

В свою очередь, налоговые органы Льготландии отказываются вернуть налог, полагая, что Gluck.ai является резидентом Льготландии, и утверждают, что СоИДН с Салыклендом приостановлен, что делает статью 4 неактивной.

Gluck.ai обратилась с просьбой о проведении процедуры взаимного согласования (MAP), но органы Салыкленда ответили отказом.

СУД

С 2025 года функционирует Международный Налоговый Суд (МНС), чьи решения обязательны для налоговых органов Льготландии и Салыкленда. Суд рассматривает дела, связанные с двойным налогообложением, которые не были разрешены налоговыми органами стран-участниц.

Обе страны согласны передать данное дело в МНС.

В обоих случаях налоговые органы Льготландии и Салыкленда поддерживают позиции, выдвинутые налогоплательщиком.

Исковое заявление необходимо подать до 23:59 25 октября 2024 года включительно на электронную почту mootcourt@jurasia.tax с указанием в теме письма: «Исковое заявление».

Напоминаем, что уточняющие вопросы по фабуле и правилам конкурса принимаются до 11 октября 2024 года на электронную почту mootcourt@jurasia.tax с указанием в теме письма: «Вопрос».