

Важные изменения в налоговом режиме Гонконга

кепт

Ноябрь 2022 г



Что произошло?

В конце октября в Гонконге был опубликован законопроект, вносящий изменения в режим, освобождающий от налогообложения доходы, полученные от иностранного источника (FSIE) (далее – «**Законопроект**»)¹, а также разъяснения Департамента внутренних доходов (IRD) Гонконга в отношении применения нового законодательства.²

Данный Законопроект был разработан в качестве ответной меры на включение Гонконга в «серый список» не сотрудничающих юрисдикций (non-cooperative jurisdictions) ЕС с октября 2021 года в связи с режимом FSIE.

Предполагается, что предложенные поправки будут способствовать исключению Гонконга из данного списка.

Планируется, что изменения, предусмотренные Законопроектом, вступят в силу в отношении дохода, полученного с 1 января 2023 года. Однако текст Законопроекта еще не утвержден в окончательной редакции. Работа над Законопроектом еще продолжается, поскольку уже после его опубликования Правительство Гонконга предложило существенные поправки в Законопроект в связи с полученными рекомендациями ЕС.³

Ключевые изменения

Виды дохода

В соответствии с Законопроектом налогообложению в Гонконге будут подлежать следующие виды доходов от иностранных источников, *полученные в Гонконге*:

- Проценты;
- Дивиденды;
- Доходы от продажи акций/долей;
- Доходы от интеллектуальной собственности (ИС).

На проценты, дивиденды и доходы от продажи акций/долей, полученные регулирующими финансовыми организациями⁴ в рамках осуществления их деятельности, режим FSIE не распространяется.

Указанные выше доходы от иностранных источников *могут рассматриваться как полученные в Гонконге*, если:

- доход перечисляется в Гонконг (is remitted to, or is transmitted or brought into Hong Kong);
- доход используется для погашения долга, возникшего в связи с торговой, профессиональной или предпринимательской деятельностью, осуществляемой в Гонконге; или
- доход используется для покупки движимого имущества, которое впоследствии ввозится в Гонконг. Доход считается полученным в момент ввоза движимого имущества в Гонконг.

¹ <https://www.gld.gov.hk/egazette/pdf/20222643/es32022264319.pdf>

² https://www.ird.gov.hk/eng/tax/bus_fsie.htm#a10

³ <https://www.legco.gov.hk/yr2022/english/bc/bc06/papers/bc0620221111cb1-760-1-e.pdf>

⁴ К регулируемым финансовым организациям относятся банки, страховые организации, организации с лицензией SFC, т.е. брокеры/дилеры по ценным бумагам и инвестиционные менеджеры/консультанты

Налогоплательщики

Новый режим FSIE будет распространяться только на участников международных групп компаний (МГК). В целом определение участников МГК и самой МГК соответствует терминологии механизма Pillar 2, т.е. МГК означает любую группу, которая включает хотя бы одно предприятие или постоянное представительство (ПП), не находящееся в юрисдикции конечной материнской компании, в то время как под участником МГК фактически понимается предприятие, финансовые результаты которого отражаются в консолидированной финансовой отчетности МГК. Однако в отличие от Pillar 2 Законопроект **не содержит критериев размера выручки** или состава активов МГК как условия применения вводимых положений. На МГК, которые не ведут бизнес в Гонконге, FSIE-режим не распространяется.

Аффилированные компании и совместные предприятия в составе МГК, не включенные в консолидированную финансовую отчетность МГК, самостоятельные компании в Гонконге и немеждународные группы компаний без каких-либо офшорных операций, не подпадают под действие режима FSIE.

Аналогично механизму Pillar 2, изначальная версия Законопроекта содержала перечень предприятий, исключенных из сферы действия режима FSIE. Однако в связи с последними рекомендациями ЕС такой перечень предлагается исключить из Законопроекта.

Порядок налогообложения

Согласно режиму FSIE, доход, полученный от иностранных источников, будет считаться полученным в Гонконге и облагаться налогом на прибыль, если:

- доход получен в Гонконге предприятием, входящим в МГК и ведущим торговую, профессиональную или коммерческую деятельность в Гонконге, независимо от размера выручки или активов; и
- получатель дохода:
 - в виде процентов - не выполняет требования к экономическому присутствию;
 - в виде дивидендов или от отчуждения акций / долей - не выполняет требования к экономическому присутствию; *или* не выполняет условия для освобождения в соответствии с правилами существенного участия;
 - от ИС - не соблюдает требование экономической связи между доходом и деятельностью.

Требования к экономическому присутствию

Проценты, дивиденды или прибыль от продажи акций/долей, полученные в Гонконге участником МГК от иностранных источников, будут по-прежнему освобождаться от налога на прибыль в Гонконге при условии соблюдения требований к экономическому присутствию в том году, в котором был начислен доход.

В частности, МГК должна соблюдать следующие требования:

- нанять достаточное количество сотрудников с необходимой квалификацией для осуществления деятельности в Гонконге; и
- нести достаточную сумму операционных расходов для осуществления деятельности в Гонконге.

Законопроект и Руководство IRD не содержат конкретных пороговых значений для соблюдения требований к уровню присутствия. Каждый случай будет рассматриваться в зависимости от фактов и обстоятельств, при этом будут учитываться следующие факторы:

- средняя численность работников с учетом характера соответствующей деятельности;
- работают ли сотрудники на условиях полного или неполного рабочего дня;
- соответствует ли квалификация работников характеру осуществляемой деятельности;
- порядок осуществления управления деятельностью налогоплательщика; и
- наличие офисных помещений и их соответствие осуществляемой деятельности.

Для компаний, ведущих исключительно холдинговую деятельность, установлены **упрощенные требования к экономическому присутствию** в Гонконге. Холдинговой компанией признается организация, которая (1) владеет долями участия в капитале других организаций и (2) получает дивиденды, прибыль от отчуждения акций / долей и доход, связанный с приобретением, владением или продажей таких долей участия. Такие компании для выполнения требований к экономическому присутствию обязаны: (1) выполнять все применимые требования регистрации и подачи отчетности и (2) иметь достаточное количество персонала и офис для осуществления деятельности в Гонконге.

Требования к участию

Дивиденды или доход от продажи акций/долей, полученные в Гонконге, могут подлежать освобождению от налогообложения в Гонконге даже в случае невыполнения требований к экономическому присутствию при условии, что получатель дохода **непрерывно** владеет не менее **5%** долей участия в организации, выплачивающей

доход, акции/доли которой отчуждаются в течение не менее **12 месяцев** непосредственно перед начислением дохода в виде дивидендов / отчуждения акций/долей.

При этом для применения освобождения к доходу от отчуждения акций/долей, а также дивидендов необходимо, чтобы соответствующий доход облагался сопоставимым налогом в иностранной юрисдикции.

Требование экономической связи между доходом и деятельностью

Освобождение от налогообложения на основании наличия экономической связи между доходом и деятельностью применимо только к доходу от использования патентов и программного обеспечения, защищенного авторским правом. Доходы от использования товарных знаков и авторского права не будут подпадать под освобождение.

Предлагаемый подход основан на рекомендациях ОЭСР в рамках Мероприятия 5 плана BEPS. По общему правилу освобождению будет подлежать часть дохода от ИС, пропорциональная расходам налогоплательщика на создание/разработку ИС (так называемые квалифицированные расходы), по сравнению с общими затратами на создание/разработку соответствующего ИС. Доля расходов на создание/разработку ИС рассчитывается по специально установленной в Законопроекте формуле.

Отметим, что к квалифицированным расходам на создание ИС, в частности, относятся затраты, понесенные непосредственно налогоплательщиком, либо невзаимозависимыми лицами, либо понесенные на территории Гонконга.

Устранение двойного налогообложения и налоговый вычет

В случае если источником дохода будет являться юрисдикция, с которой у Гонконга не

заключено соглашение об избежании двойного налогообложения (СИДН), и такой доход облагается налогом как в Гонконге, так и в юрисдикции выплаты, то налогоплательщики могут воспользоваться односторонним налоговым вычетом в Гонконге. Данный вычет доступен только в случае, если МГК является налоговым резидентом Гонконга.

Для дохода в виде дивидендов вычету может подлежать как иностранный налог, уплаченный с дивидендов, так и налог на прибыль, из которой выплачиваются дивиденды, при условии, что получатель дохода владеет не менее 10% акций/долей в компании, выплачивающей дивиденды, на момент выплаты дохода.

Новые обязательства МГК

МГК, получающие доход от иностранных источников в соответствии с режимом FSIE, должны:

- уведомить IRD в письменной форме в течение 4-х месяцев после окончания года, в котором МГК получен доход в Гонконге; и
- хранить документы о сделках, относящиеся к указанному доходу, полученному из иностранных источников, по крайней мере, до истечения:
 - (i) 7 лет после завершения сделок, которые привели к получению дохода, или
 - (ii) 7 лет после того, как доход был получен или считается полученным в Гонконге.

Вступление в силу

Предполагается, что новый режим FSIE будет применяться к доходам, начисленным и полученным после **1 января 2023 года**. При этом в отношении дивидендов, начисленных в 2022 году, но полученных после 1 января 2023 года, режим FSIE применяться не будет.

Какие выводы можно сделать?

Несмотря на опубликование Законопроекта о FSIE, между Правительством САР Гонконга и ЕС продолжается обсуждение некоторых положений Законопроекта, в связи с чем необходимо следить за развитием ситуации и возможным изменением режима FSIE. Несмотря на то, что IRD выпустил некоторые разъяснения о применении Законопроекта, остаются нерешенные вопросы, связанные с практическим применением режима FSIE, в частности, учитывая отсутствие законодательного определения терминов «дивиденды» и «проценты» в Гонконге.

Также остается неразрешенным вопрос налогообложения доходов (например, дивидендов), полученных гонконгской компанией на иностранные счета и использованных для выплаты дивидендов в пользу материнской компании в иностранной юрисдикции. В настоящий момент формально такой доход не должен рассматриваться как «полученный» в Гонконге.

В связи с широким толкованием термина «участник МГК» и отсутствием пороговых значений выручки /активов новый режим FSIE, вероятно, окажет существенное влияние на МГК, ведущих деятельность в Гонконге, независимо от места расположения штаб-квартиры МГК.

Вопросы практической реализацией режима FSIE являются сложными и ситуация быстро развивается, поэтому международные группы в Гонконге должны внимательно следить за любыми будущими изменениями в этой области. Поскольку режим FSIE почти наверняка вступит

в силу с 1 января 2023 года, таким группам следует уже сейчас оценить влияние нового режима FSIE на их деятельность и возможность использования освобождения от налогообложения (например, наличие необходимого уровня присутствия в Гонконге). Также следует рассмотреть вопрос о целесообразности получения согласования у налоговых органов Гонконга, подтверждающее соблюдение требований об уровне экономического присутствия в рамках режима FSIE.

Чем может помочь Kept?

- Диагностика влияния нового режима FSIE на налогообложение компаний с учетом осуществляемой деятельности в Гонконге.
- Оценка выполнения требований экономического присутствия в Гонконге для применения освобождения и разработка рекомендаций по их соблюдению с учетом специфики деятельности;
- Сопровождение в получении разъяснений налоговых органов Гонконга о наличии соответствующего уровня присутствия в Гонконге с учетом новых требований.

Контакты

Группа по оказанию услуг в области международного налогообложения



Анна Воронкова
Партнер
avoronkova@kept.ru



Евгения Вольфус
Партнер
ewolfus@kept.ru



Александр Токарев
Партнер
atokarev@kept.ru



Аревик Агасян
Директор
aagasian@kept.ru

www.kept.ru

Данная информация подготовлена Кэпт, носит общий характер и не должна рассматриваться как применимая к конкретным обстоятельствам какого-либо лица или организации. Хотя мы неизменно стремимся представлять своевременную и точную информацию, мы не можем гарантировать того, что данная информация окажется столь же точной на момент получения или будет оставаться столь же точной в будущем. Предпринимать какие-либо действия на основании такой информации можно только после консультаций с соответствующими специалистами и тщательного анализа конкретной ситуации.

Аудиторским клиентам и их аффилированным или связанным лицам может быть запрещено оказание некоторых или всех описанных в настоящем документе услуг.