

Нужно ли мне создавать сабстанс на BVI? Да или Нет?

После вступления закона Об Экономическом Присутствии на БВО в 2019 года этим вопросом задается каждый владелец компании, зарегистрированной на Британских Виргинских Островах. Вопреки популярному мнению, распространяемому через СМИ, положительный ответ следует дать лишь в редких случаях.

Содержание

1. Введение
2. Анализ закона
3. Субстанс НУЖЕН
4. Субстанс НЕ нужен
5. FAQ: Вопросы и Ответы
6. Чем может помочь GSL

Введение

Закон об экономическом присутствии – [Economic Substance \(Companies and Limited Partnerships\) Act, 2018](#) (перевод на [русский](#)) – вступил в силу на БВО с 1 января 2019 года. Он налагает требования экономического присутствия на все зарегистрированные на БВО компании и партнерства, которые осуществляют «соответствующую деятельность» (relevant activity), если только они не являются налоговыми резидентами юрисдикции за пределами БВО (при условии, что такая юрисдикция не включена в список несотрудничающих стран ЕС).

Надо отметить, что это законодательство не всегда полноценно осмысливается. В то время как в результате взвешенного прочтения и системного анализа можно прийти к выводу, что

данный закон вовсе НЕ касается вашей компании. Так, по оценке Ассоциации зарегистрированных агентов БВО, только 5% из 420.000 зарегистрированных в юрисдикции компаний попадают под действие Закона и должны создавать экономическое присутствие на островах. Можно предположить, что на самом деле цифра еще скромнее – не более 1%.

Анализ закона

Сам текст Закона оставил очень много вопросов, особенно в части того, как новые требования будут работать на практике. Поэтому неудивительно, что за публикацией Закона последовал выход руководства (guidance notes) и проекта [Кодекса об экономическом присутствии](#), а также проведение различных образовательных мероприятий и семинаров, цель которых – разъяснить новые требования.

Что можно сказать по результатам этих разъяснений и просто внимательного чтения Закона.

«Соответствующие виды деятельности», поименованные в Законе, включают в себя следующие:

- банковское дело (banking business);
- страхование (insurance business);
- управление фондами (fund management business);
- финансы и лизинг (finance and leasing business);
- деятельность в качестве головной компании группы (headquarters business);
- судоходство (shipping business);
- холдинговая деятельность (holding business);
- владение интеллектуальной собственностью (intellectual property business);
- дистрибьютерская и сервис-деятельность (distribution and service centre business).

1. Во-первых, этот список закрытый, он не оставляет возможности для потенциального расширительного толкования в виде фразы «а также иная деятельность...». Таким образом, можно с достаточной долей надежности говорить о стабильности работы выбранной схемы.

2. Во-вторых, содержит такие виды деятельности, как банковское дело, страхование, управление фондами и судоходство, которые требуют получения л и ц е н з и и или специального разрешения, т.е. в принципе осуществляются очень небольшим числом компаний.

3. В-третьих, необходимо внимательно читать определение деятельности (а не только ее наименование), которое дается в Законе. Так, например, дистрибьютерская и сервис-деятельность понимается как закупка у иностранных аффилированных лиц и последующая перепродажа составных частей или материалов для товаров или же готовых товаров, и/или оказание иностранным аффилированным лицам услуг в связи с такой деятельностью. Здесь принципиальным является момент аффилированности, т.е. осуществление этих же операций с третьими лицами не налагает на компанию требования по созданию экономического присутствия.

Финансы и лизинг в Законе толкуются как деятельность по предоставлению любого рода заемных средств за вознаграждение, в т.ч. в виде процентов, и финансовой аренды в отношении любых активов, кроме земли. Это распространяется и на внутригрупповое финансирование. Но поскольку в определении главным является факт возмездности, то беспроцентные займы под него не попадают, как не попадает и получение обеспечения по предоставленному займу или вложение средств в долговые финансовые инструменты.

Деятельность в качестве головной компании группы понимается как предоставление следующих услуг другим компаниям внутри этой же группы:

- предоставление высшего руководства,
- принятие на себя или контроль существенных рисков в отношении деятельности любой из компаний группы, или
- предоставление предметных рекомендаций в отношении таких рисков.

Таким образом, компания считается головной, если несет ответственность за общий

успех группы или важный аспект ее деятельности и обеспечивает корпоративное управление.

Холдинговая деятельность понимается как деятельность в качестве чисто холдинговой компании (Pure Equity Holding Company), т.е. компании, которая исключительно держит акции/доли в других организациях и получает от этого доход исключительно в виде дивидендов и прироста капитала.

Во-первых, здесь можно говорить о том, что если компания в дополнение к холдинговой ведет любую другую коммерческую деятельность (скажем, разместила в банке небольшой депозит и получает по нему проценты), она уже выводится из-под требований Закона.

Во-вторых, со стороны разработчиков Закона поступило разъяснение, что для холдинговых компаний наличие зарегистрированного агента уже обеспечивает достаточное экономическое присутствие. С учетом того, что зарегистрированный агент и так должен быть у каждой компании, введение требования об экономическом присутствии по сути ничего в работе компании не меняет.

Такой подход в общем логичен: поскольку холдинговые компании воспринимаются как низкорисковые, к ним применяются «пониженные» требования в плане сабстанс.

Владение интеллектуальной собственностью понимается как владение объектами интеллектуальной собственности, т.е. правами интеллектуальной собственности на нематериальные активы, включая, среди прочего, авторское право, патенты, торговые марки, бренды и технические ноу-хау, и получение дохода от них.

Вводится также понятие высокорисковой IP-компании – видимо, сфера IP рассматривается как наиболее открытая различным злоупотреблениям, что подтверждается и самым большим размером штрафа за невыполнение такой компанией требований сабстанс.

Высокорисковой IP-компанией считается компания, которая приобрела объект интеллектуальной собственности у аффилированного лица или получила его в качестве вознаграждения за финансирование исследований и разработок, проведенных другим лицом за пределами БВО, и передает лицензию на пользование данным объектом своему

аффилированному лицу или иным образом получает доход от данного объекта в результате деятельности иностранного аффилированного лица.

Таким образом, деятельность, связанная с владением и получением дохода от интеллектуальной собственности, действительно потребует более внимательного изучения на предмет необходимости создания сабстанс.

4. И, наконец, в-четвертых, важно не только то, какую деятельность компания БВО осуществляет, но и то, получает ли она от нее д о х о д! Таким образом, если компания осуществляет «соответствующую» деятельность, но не получает от нее доход, она не подпадает под действие Закона и не обязана создавать экономическое присутствие в юрисдикции.

Итак, переходим к выводам.

Сабстенс НУЖЕН

Перечисленные в Законе виды деятельности требуют создания сабстанс, но это требование не во всех случаях безоговорочное.

Деятельность	Комментарии
Банковское дело	Лицензируемая деятельность
Страхование	Лицензируемая деятельность
Управление фондами	Лицензируемая деятельность
Финансы и лизинг	Только в случае процентных займов
Деятельность в качестве головной компании группы	Если компания несет ответственность за общий успех группы и обеспечивает корпоративное управление

Судоходство	Лицензируемая деятельность
Холдинговая деятельность	Наличие зарегистрированного агента уже обеспечивает достаточный сабстанс
Владение интеллектуальной собственностью	Необходимо более детальное изучение деятельности, но аффилированность однозначно увеличивает риски
Дистрибьютерская и сервис-деятельность	Только если такая деятельность ведется с аффилированными лицами

Сабстенс НЕ нужен

Таким образом, введение требований экономического присутствия ничего не изменит в работе следующих компаний, поскольку им сабстанс не нужен:

- холдинговые компании (которые только держат акции);
- компании, владеющие активами (недвижимостью, ценными бумагами, облигациями);
- операционные компании, ведущие деятельность с третьими лицами (вид товаров и услуг не важен, если только это не объекты интеллектуальной собственности).

FAQ: Вопросы и Ответы



У моей BVI компании как раз холдинговая деятельность. Она владеет 100% долей в российском ООО, дивидендов при этом не получает, банковского счета нет. Правильно ли я понимаю, что у меня требования по сабстансу на BVI, слава Богу, не возникает?

Требования по созданию сабстанс на БВО у холдинговой компании действительно не возникает – если учитывать текущую трактовку Закона его разработчиками. Из самого текста Закона это, строго говоря, не очевидно. В нем говорится, что холдинговая компания имеет

достаточный сабстанс, если:

1. выполняет требования, установленные соответствующим корпоративным законодательством, т.е. Законом о коммерческих компаниях БВО от 2004 г., и
2. располагает на БВО персоналом и помещением, достаточным для владения долями (если деятельность сводится к пассивному владению) или управлениями долями (если деятельность предполагает управление).

Проект Кодекса об экономическом присутствии поясняет, что в случае пассивного владения наличие у компании местного зарегистрированного агента – а это в принципе обязательно для каждой компании – уже закрывает требование по сабстанс. Но если речь идет об активном управлении долями, то для осуществления этих функций все равно понадобятся и сотрудники (в необходимом количестве и с необходимой квалификацией), и офис. Но, кстати, даже в такой ситуации требования сабстанс можно будет считать пониженными, так как компании не придется выполнять еще целый ряд условий: обеспечивать управление с территории БВО, подтверждать достаточность расходов на БВО и т.д.

Если говорить о вашем конкретном случае, думается, что сабстанс не нужен еще и в силу отсутствия дохода от холдинговой деятельности (дивидендов).



Если у моей BVI компании не возникает требований по сабстанс, значит ли это, что у нее вообще нет никаких обязательств в соответствии с Законом об экономическом присутствии?

Необходимость создания экономического присутствия, конечно, самый животрепещущий из вопросов, возникающих в связи с принятием нового законодательства. Но даже отсутствие такой необходимости не означает полное отсутствие других обязательств.

Основным инструментом исполнения законодательства является получение госорганами информации о том, ведет ли компания «соответствующую» деятельность, и если да, то обеспечивает ли она экономическое присутствие на БВО. Обязанность по сбору и предоставлению этой информации ложится на зарегистрированных агентов. Сведения будут подаваться через портал BOSS в отношении каждого финансового периода компании

в течение 6 месяцев с момента его окончания.

Напомним: первый финансовый период охватывает год с 30 июня 2019 года по 30 июня 2020 года, и отчитаться по нему необходимо будет до конца декабря 2020 года. Если в каком-либо конкретном периоде компания не вела «соответствующую» деятельность или вела, но не получала от нее доход, то в годовом отчете будет возможность просто поставить галочку в нужной графе.



А кто-то может проверять предоставленную мной информацию о том, что моей компании сабстанс не нужен?

Органом, ответственным за выполнение Закона об экономическом присутствии, является Международное налоговое управление БВО (ITA). У компании есть обязанность предоставлять информацию, которая позволит ITA определить, подпадает ли компания под действие закона о сабстанс, и если да, то выполняет ли она требование присутствия в юрисдикции. У зарегистрированного агента есть обязанность предпринимать разумные действия по получению от компании такой информации, но нет обязанности проверять ее достоверность. То есть, по сути, это режим self-reporting.

Кроме того, ITA вправе адресно направлять запросы компаниям, с требованием предоставить информацию и документы, которые позволят ему определить то же самое – распространяются ли на компанию требования экономического присутствия и выполняет ли она их. Непредоставление информации или предоставление ложной информации в ответ на такой запрос может повлечь за собой штраф в размере до 75 000 USD и/или лишение свободы сроком до 5 лет.



Можно ли поменять деятельность, чтобы сабстанс был не нужен?

Да, но лучше это сделать до начала первого финансового периода, чтобы в принципе избежать необходимости выполнять требования сабстанс. Кроме того, в системе BOSS,

скорее всего, будут предусмотрены некоторые индикаторы риска (red flags), которые будут срабатывать в случаях, потенциально требующих особого внимания регулятора, например при смене налогового резидентства, переходе от «соответствующей» деятельности в одном финансовом периоде к деятельности, не подпадающей под действие закона о сабстанс, в следующем периоде.



Допустим, сабстанс мне не нужен. А мне не придется сообщать на BVI информацию о налоговом резидентстве компании?

Раскрывать страну налогового резидентства компании БВО необходимо будет лишь приодновременномвыполнении следующих условий:

- компания ведет «соответствующую» деятельность;
- компания получает доход от «соответствующей» деятельности;
- компания не является налоговым резидентом БВО.

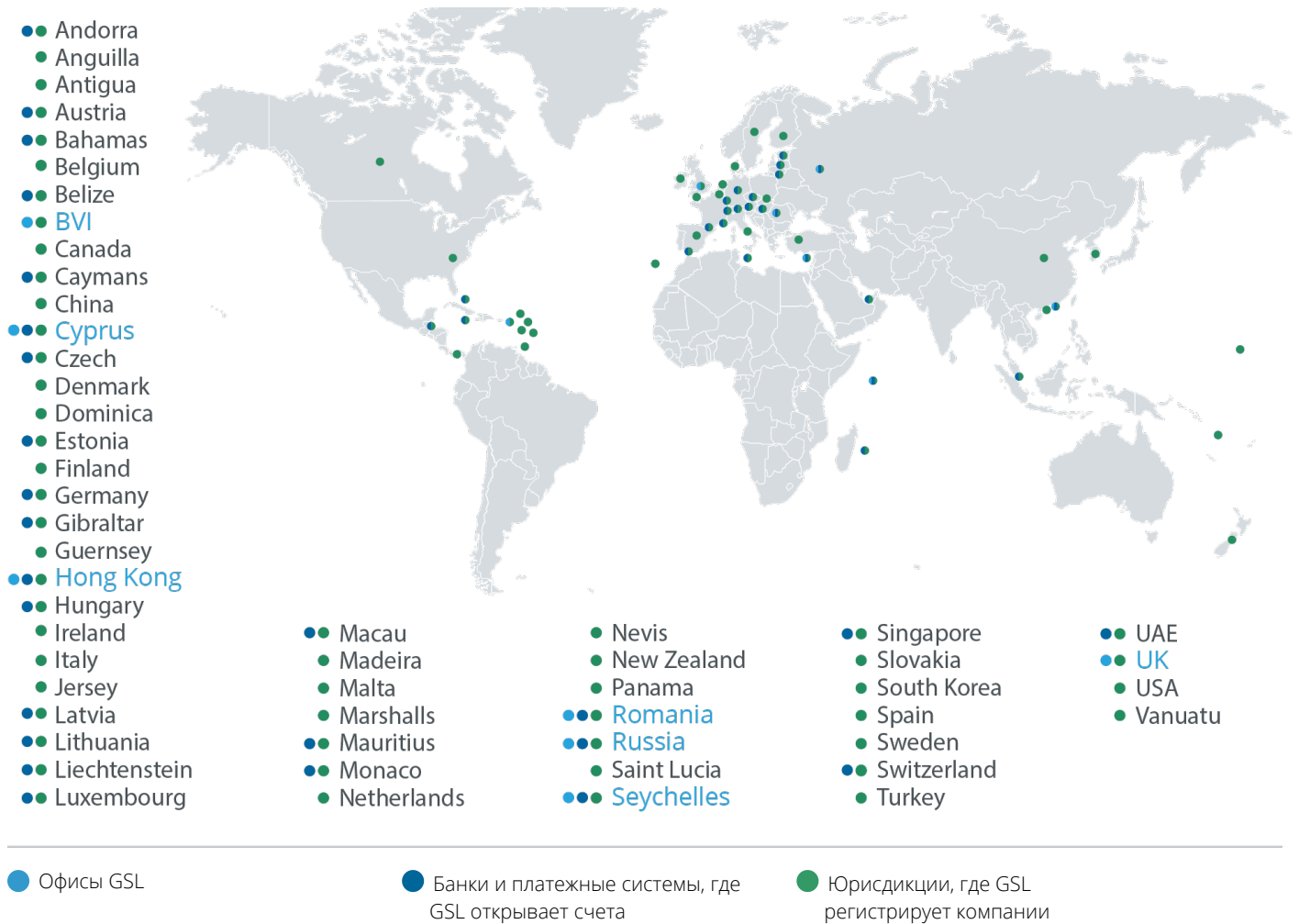
Точнее, в этом случае придется не просто сообщить страну налогового резидентства, а еще и предоставить подтверждение этого налогового резидентства (но не факта уплаты налога!) за пределами БВО. То есть ключевым является вопрос «Ведет ли компания соответствующую деятельность?», если нет, это снимает все дальнейшие вопросы, в том числе и о налоговом резидентстве.

Чем может помочь GSL

При необходимости оказать услуги по анализу деятельности вашей компании на предмет необходимости выполнения требований экономического присутствия и, также при необходимости, либо реструктурировать существующую схему работы, либо обеспечить компании экономическое присутствие на БВО.

Стоимость консультации: 300 - 400 USD в час.

Глобальное присутствие



Ключевые факты

50+

юрисдикций, где GSL регистрирует компании

120+

банков и EMI, где GSL открывает счета

7

стран в которых открыты офисы GSL

20+

лет в бизнесе

170+

сотрудников работает в GSL

16

языков общения сотрудников GSL