

Cabinet BRAHIN Avocats

Nice · Montpellier · Madrid

Nicolas BRAHIN

Avocat

DESS Droit Bancaire et Financier

Ницца, 2 октября 2017г.

Bureaux secondaires:

14, rue Ernest Michel
34000 MONTPELLIER

Pensiamento, 27 – 3º
Izda. 28020 MADRID

Correspondants organiques:

LEGIPASS

8, rue Auber – 75009 PARIS
www.legipass.com

FINN LARSEN ADVOKATFIRMA

Algade 43, 1 – 4000 ROSKILDE
DENMARK
<http://www.advodan.com>

ADVOKATFIRMAN CONCILIUM HB

Hamngatan 6, Box 2253,
40314 GÖTEBORG, Sweden
<http://www.concilium.se>

HORIZONS CHINA CORPORATE ADVISORY

1801 Lippo Plaza, 222, Huaihai
Middle Road Huangpu, SHANGAI
CHINA
www.horizons-advisory.com

TOR J. SIBBERN

Advokatfirma Sibbern MNA
Cort Adelers gate 8, 1515 Moss, Norvège
www.sibbernlaw.com

Экономическая сущность и злоупотребление правом: налоговый реализм любой ценой?

Экономическая сущность становится центральным понятием в борьбе против мошенничества и уклонения от налогов, казалось бы, найденный властями консенсус для создания новой отсылочной нормы по данному вопросу. Данная статья стремится доказать в чем обращение к этому понятию является, в лучшем случае, избыточным, в худшем – источником опасности для экономических субъектов. Оно предлагает, таким образом, судьям и налоговым властям поместить их мышление в границы, обозначенные принципом правовой определенности.

Борьба против налогового мошенничества и уклонения от налогов имеет огромную актуальность. Состояние государственных финансов, являющееся результатом финансового кризиса 2008 года так же, как и умножение агрессивных налоговых оптимизаций транснациональных предприятий убедили руководителей перейти от юридической к экономической оценке ситуации. Единый термин для всего этого: экономическая сущность.

Данное понятие составляет замок свода международных и европейских планов борьбы против мошенничества и

BRAHIN AVOCATS

Société d'Exercice Libérale à Responsabilité Limitée inscrite au Barreau de NICE
Bureau Principal
1, rue Louis Gassin 06300 NICE
Tel. +33 493.83.08.76 – Fax 04.93.18.14.37 – Email : contact@brahin-avocats.com

уклонения от налогов. План действий BEPS ОЭСР (OCDE, Plan d'action concernant l'érosion de la base d'imposition et le transfert de bénéfices, dit. projet BEPS : Edition OCDE, 2013) стремится к тому, чтобы выровнять правила налогообложения по отношению к экономической сущности, препятствуя таким образом искусственному перемещению подлежащих налогообложению прибылей или созданных ценностей из одной страны в другую. Понятие сущности занимает существенное место в данном проекте дабы интегрировать систему налогообложения наиболее систематично в экономические реалии. План, таким образом, включает в себя шесть действий, целью которых является выровнять права налогообложения по отношению к экономической сущности:

- действие номер пять имеет целью обеспечить облагаемые прибыли льготным режимом в государстве, являющимся реальным местом осуществления деятельности, такой который предполагает, что налогоплательщику будет действительно предоставлено по отношению к указанной деятельности в конкретной стране в целях получения данных преимуществ: здесь имеется ввиду подход «Nexus»;

-действие номер 6 имеет целью препятствовать использованию подставных компаний без какой-либо экономической сущности для двойного освобождения от налогов;

- действие номер 7 должно изменить понятие стабильного предприятия таким образом, дабы помешать искусственного избежания положения стабильного предприятия в целях снижения налоговой базы и передачи прибылей;

- наконец, действия номер 8,9 и 10 имеют целью обеспечить чтобы цены передачи, подсчитывающиеся

между связанными между собою обществами, соответствовали созданию ценности. Таким образом, налогообложение прибылей групп обществ должно быть упорядочено в большей степени с экономической сущностью обществ-членов, распределяющих более точно подлежащие налогообложению доходы между налоговыми юрисдикциями.

- Государства- члены Евросоюза, также, как и члены ОЭСР были вовлечены в осуществление последствий работы над 15 действиями плана BEPS. Таким образом, логично, что данные государства предпринимают меры для подавления практики налоговых уклонений и для того, чтобы обеспечить справедливое и эффективное налогообложение в Евросоюзе путем который будет достаточно связный и согласованный (Cons. EU, dir. 2016/1164/EU, 12 juill. 2016, consid. 2 établissant des règles pour lutter contre les pratiques d'évasion fiscale qui ont une incidence directe sur le fonctionnement du marché intérieur). Данные мысли были приведены в жизнь посредством принятия директив против уклонения от налогообложения от 12 июля 2016 года (Cons. EU, no 2016/1164, 12 juill. 2016, préc.).

- смысл данной директивы кратко изложен Советом, который формулирует, что «актуальные политические приоритеты в области международного налогообложения освещают необходимость позаботиться о том, чтобы налоги уплачивались там, где непосредственно производятся прибыль и ценности» (Ibidem, consid.1.). Как обычно, стандартная формулировка против злоупотребления была включена в директивы. Данная формулировка неявно отсылает к понятию экономической сущности, отказываясь применять режим постановки (aux montages), который не применяется по мотивам коммерческой действительности, отражающей

экономические реалии. Все, что было инновационным в изначальном предложении данных директив это то, что явно отсылало к понятию экономической сущности, определяя, что при наличии поправки (de montages) «налоговое обязательство подсчитывается на базе экономической сущности согласно национальному законодательству» (Статья 7 проекта директив Совета устанавливающих правила для борьбы против практики уклонения от уплаты налогов которые имеют прямое воздействие на функционирование внутреннего рынка, 28 января 2016 года), отсылка, которая исключена из финальной версии, которая была принята.