



Международная налоговая ассоциация
International Fiscal Association

***АКТУАЛЬНАЯ СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ШВЕЙЦАРИИ
В ОТНОШЕНИИ ПРИМЕНЕНИЯ КОНЦЕПЦИИ
ФАКТИЧЕСКОГО ПРАВА НА ДОХОД***

**Международная налоговая конференция РОС-ИФА
Финансовая Академия при Правительстве РФ**

22-23 марта 2017 года

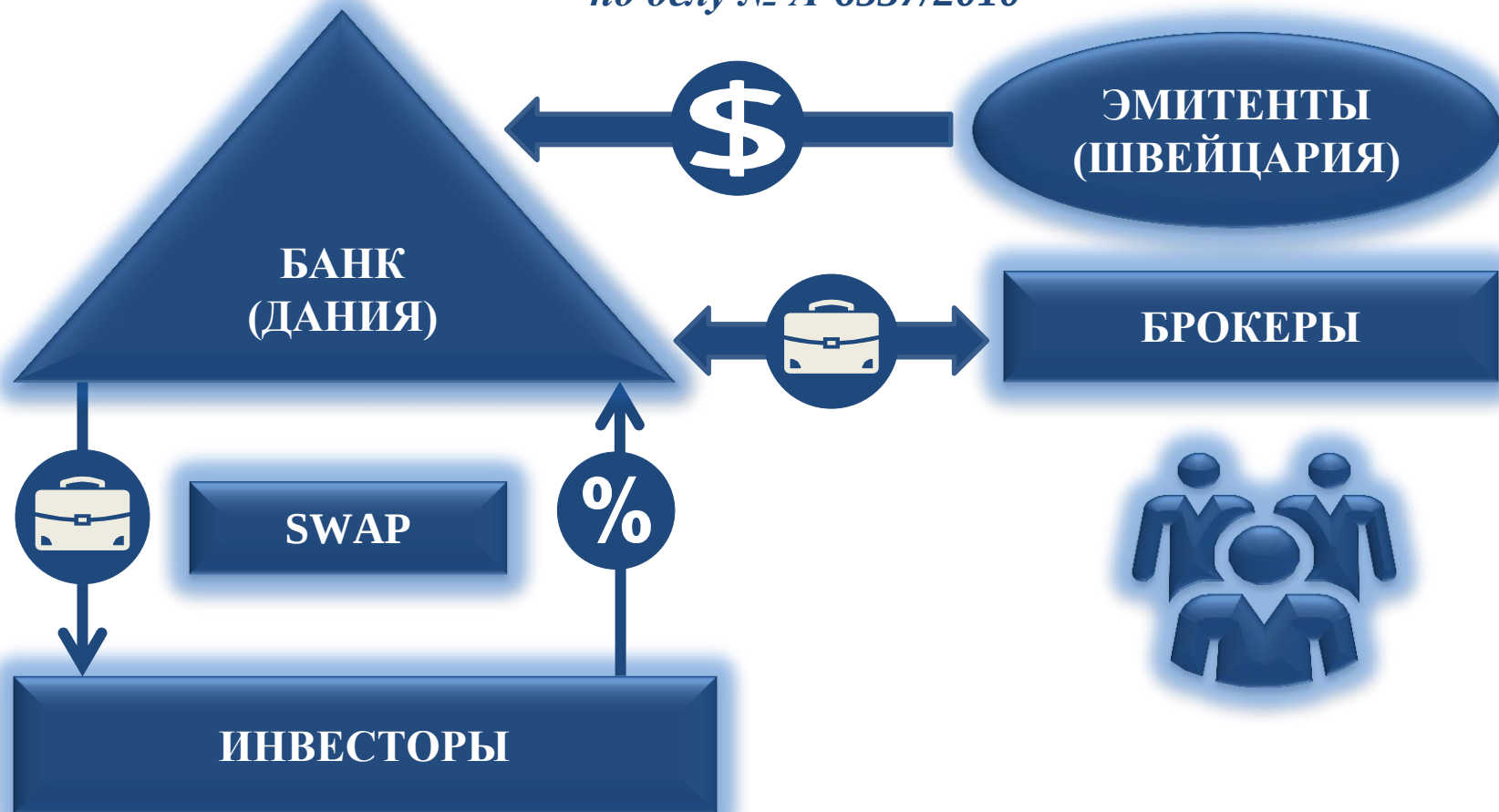
МОСКВА



Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

*Решение Федерального административного суда
Швейцарии от 07.03.2012
по делу № А-6537/2010*





Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

ВЫВОДЫ ФЕДЕРАЛЬНОГО АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДА:



СИДН прямо не предусматривает наличия фактического права на доход в качестве обязательного условия для доступа к льготам по ДИДН



ни де-юре, ни де-факто не было обязательств в отношении дальнейшей передачи дивидендов третьим лицам



датский банк обладал фактическим правом на доход, то есть был бенефициарным собственником дивидендов



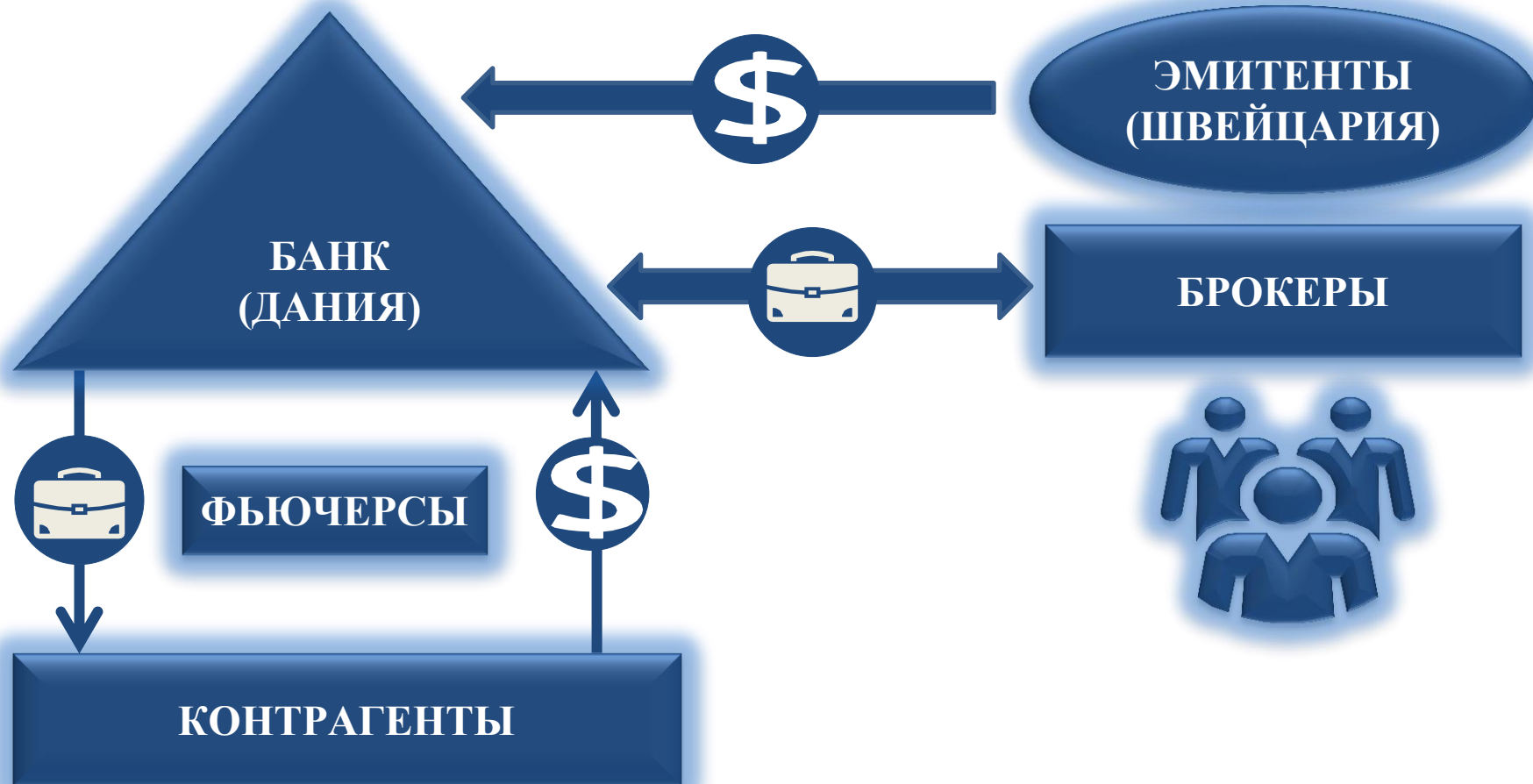
суд отклонил утверждение, что в рассматриваемых случаях имело место злоупотребление положениями ДИДН вне зависимости от наличия фактического права на доход



Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

*Решение Федерального административного суда
Швейцарии от 23.07.2012
по делу № А-1246/2011*





Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

ВЫВОДЫ ФЕДЕРАЛЬНОГО АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДА:



концепция злоупотребления СИДН вытекает из общих принципов международного права в свете решения ВС Швейцарии от 28.11.2005 по делу № 2А.239/2005



банками выполнен bona fide test



банками выполнен activity test



банкам не может быть отказано в доступе к льготам, предусмотренным СИДН, путем применения концепции злоупотребления международным договором



Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association





Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

Решение Верховного суда Швейцарии от 05.05.2015 (в части сделок SWAP)



сделки своп освобождали банк от любых предпринимательских рисков, сопровождающих приобретение акций



процессы генерирования дохода по акциям и его дальнейшей передачи находились в прямой зависимости друг от друга



у датского банка не было свободы в распоряжении полученными дивидендами, то есть утрачено фактическое право на доход



нет необходимости дополнительно обосновывать применение в данном случае концепции злоупотребления международным договором



Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

Решение Верховного суда Швейцарии от 05.05.2015 (в части фьючерсных сделок)



обстоятельства дела были недостаточно исследованы
Федеральным административным судом Швейцарии



большой объём фьючерсных контрактов и незначительное
количество контрагентов по этим сделкам



у банка отсутствовало фактическое право на доход, т.к.
существовало обязательство по передаче третьим лицам всех
дивидендов или, по крайней мере, большей их части



особое мнение двух судей: у датского банка было ФПД, поскольку
де-факто отсутствовало обязательство по передаче дохода третьим
лицам



Международная налоговая ассоциация

International Fiscal Association

ВЫВОДЫ

01

Швейцарская судебная система различает концепцию злоупотребления международным договором и концепцию ФПД

02

Допускается применение концепции ФПД в ситуации, когда в тексте ДИДН нет прямой ссылки на необходимость наличия ФПД

03

Верховный Суд Швейцарии считает избыточным использование концепции злоупотребления ДИДН в случаях, когда у претендента на льготы в принципе отсутствует ФПД



БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ!

Андрей Викторович Кириллов
Аспирант (соискатель)
МГИМО (Университет) МИД РФ
+7-963-784-66-87

© 2017 International Fiscal Association

Цель данной презентации – дать общее представление о рассматриваемых в ней вопросах, презентация не является профессиональной консультацией. Не следует предпринимать каких-либо действий на основании информации, содержащейся в этой презентации, без предварительного обращения к профессиональным консультантам. В отношении точности или полноты информации, содержащейся в настоящей презентации, не дается никаких заверений или ручательств (явно выраженных или подразумеваемых). Автор не берёт на себя никакой ответственности за последствия чьих бы то ни было действий или бездействия, исходя из достоверности содержащейся в настоящей презентации информации и за любое основывающееся на ней решение.