

Nodokļu piemērošana pārrobežu darījumos un uzņēmumu restrukturizācijā

2014.gada 12.decembrī.

Māris Vainovskis

ZAB "Eversheds Bitāns"

Zvērināts advokāts, vecākais partneris



EVERSHEDS BITĀNS

Saturs

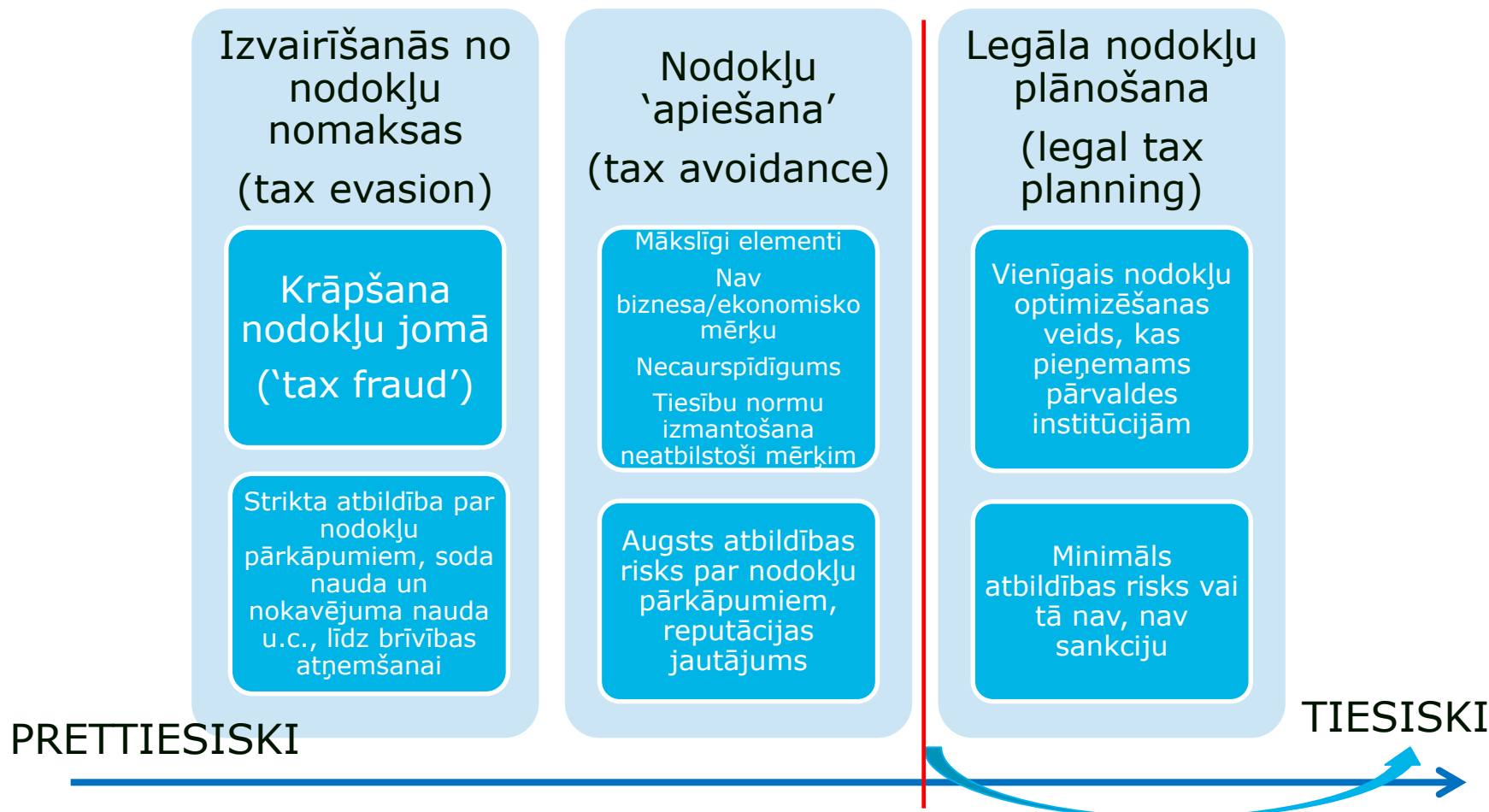
- Nodokļu maksājumu pārvaldība, aktuālās tendences
- Holdinga režīma jautājumi
- Pārrobežu reorganizācija
- Jurisdikcijas izvēles piemēri
- Judikatūras atziņas



*Nodokļu maksājumu
pārvaldība, aktuālās
tendences*



Izvairīšanās no nodokļu nomaksas v. nodokļu tiesiska plānošana



Eiropas Savienības tiesa ***«abuse of law» koncepts***

Personai nevar liegt tiesības izmantot citas dalībvalsts sniegtā nodokļu režīma priekšrocības (C-364/01),

BET

«dalībvalstis brīvi var pieņemt vai atstāt spēkā tiesību normas, kuru īpašais mērķis ir liegt nodokļu atvieglojumu piešķiršanu **mākslīgi veidotām struktūrām**, kuru **mērķis ir apiet vai izvairīties** no valsts nodokļu tiesību aktu ietekmes» (C-446/03)



Cadbury Schweppes

(lieta Nr. C-196/04, 2006.09.12)

- Lai uzņēmējdarbības brīvības ierobežojums būtu pamatots ar cīņu pret ļaunprātīgām darbībām, šāda ierobežojuma konkrētajam mērķim ir jābūt radīt šķēršļus darbībām, ko raksturo **tīri mākslīgu struktūru bez sakara ar saimniecisku realitāti**, izveide ar mērķi izvairīties no nodokļiem, kas parasti jāmaksā par no valsts teritorijā veiktas darbības rezultātā gūtiem ienākumiem;
- Papildus subjektīvajam elementam, ko veido vēlme iegūt nodokļu atvieglojumus, **no objektīviem faktiem jāizriet**, ka par spīti Kopienu tiesībās paredzēto nosacījumu formālai ievērošanai **brīvības veikt uzņēmējdarbību mērķis nav sasniegts**.



X BV, TBG Limited vs Staatssecretaris van Financien (C-24/12 un C-27/12, 2014.06.05.)

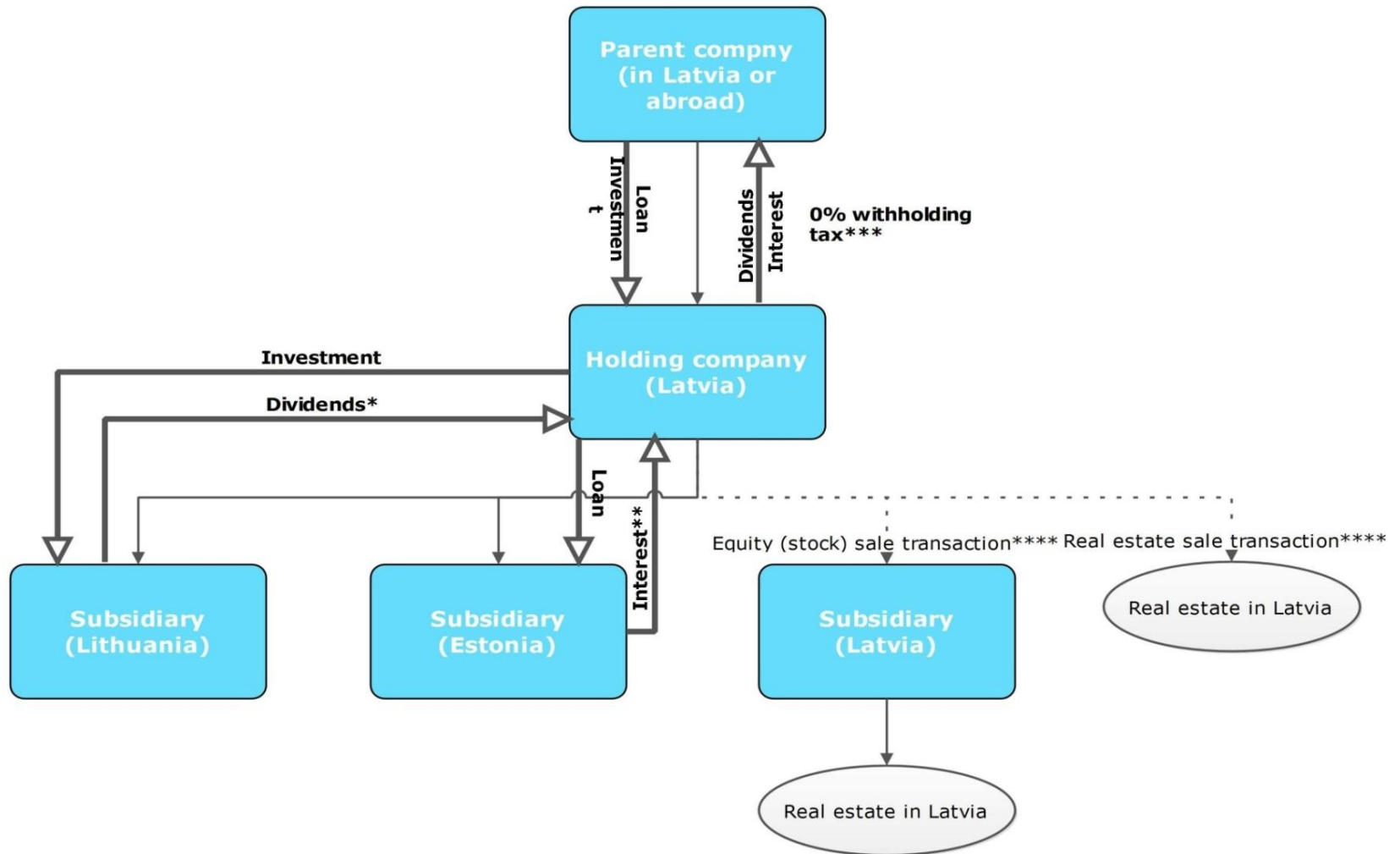
Savienības tiesības ir jāinterpretē tādējādi, ka tām nav pretrunā dalībvalsts nodokļu pasākums, kas traucē kapitāla brīvo apriti starp šo dalībvalsti un tai piederošu aizjūras zemi vai teritoriju **ar mērķi efektīvi un samērīgi īstenot cīņu pret izvairīšanos no nodokļu maksāšanas.**



Holdinga režīma jautājumi



Holdings režīms



Holdinga režīms: aktuālie jautājumi

- Vienas grupas uzņēmumu un pastāvīgo struktūru **fiskālā vienotība**
- Nodokļu **zaudējumu pārnešana** uzņēmumu grupā un nodokļu **zaudējumu pārrobežu izmantošana**
- **Plānās kapitalizācijas** noteikumu pārskatīšana
- **Kapitalizētu parādu prasījumu** izslēgšana no ar uzņēmuma ienākuma nodokli apliekamā ienākuma definīcijas
- Iespēja **struktūrvienībām**, kas netiek uzskatītas par **atsevišķiem nodokļu maksātājiem**, izvēlēties šādu statusu

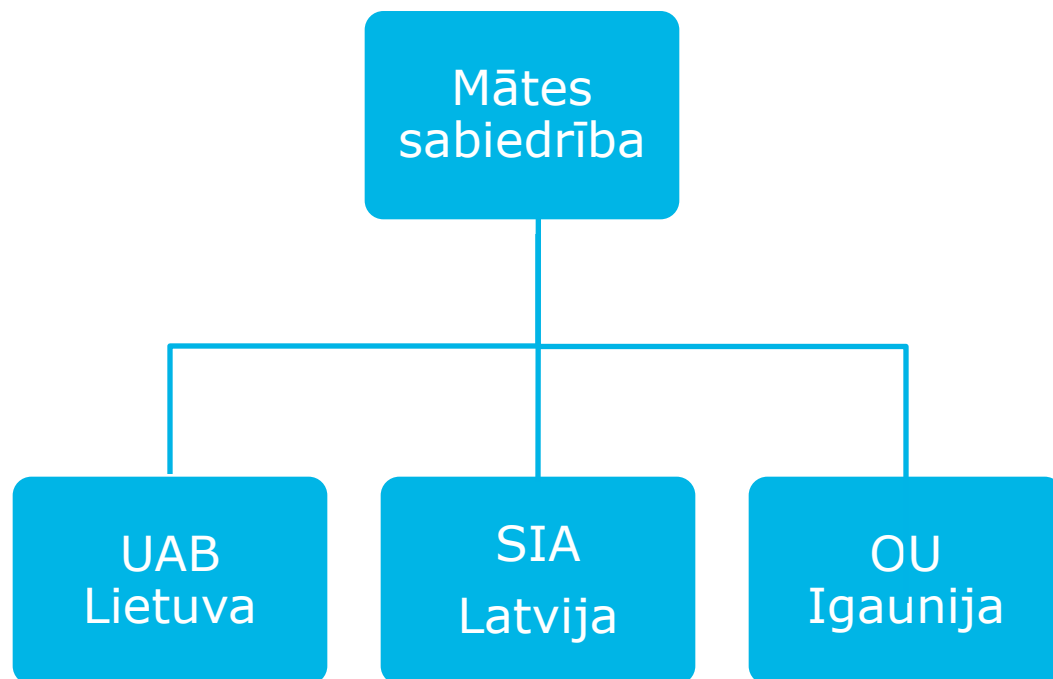


Pārrobežu reorganizācija



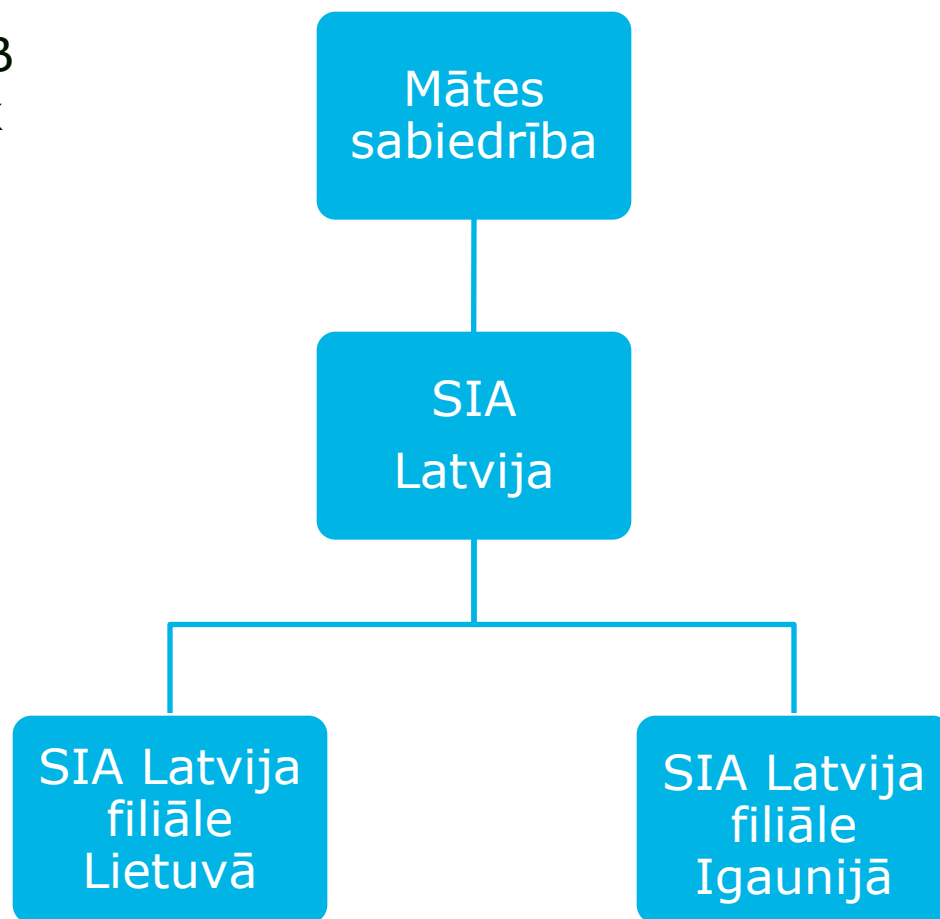
Pārrobežu reorganizācija (1)

- Kopējie pārrobežu reorganizācijas procesa apsvērumi un ieguvumi
- Nodokļu neitrāls komercdarbības strukturēšanas veids
- Mantas pāreja reorganizācijas ietvaros nav ar PVN apliekams darījums
- Netiek ietekmēta iespēja izmantot nodokļu zaudējumus, pamatlīdzekļu nolietojuma uzskaiti, u.tml.
- Tomēr jārēķinās ar būtisku laika patēriņu (vismaz 6-8 mēneši)



Pārrobežu reorganizācija (2)

- Piemērs: pārrobežu apvienošanas rezultātā UAB Lietuva un OU Igaunija tiek pievienotas SIA Latvija
- Pievienojamo sabiedrību manta tiek nodota iegūstošajai sabiedrībai reorganizācijas ietvaros, nevis uz darījuma pamata
- Aktīvu posteņu pārvērtēšanas rezultātam nav negatīvu nodokļu seku
- Reorganizāciju pēc tās stāšanās spēkā nevar apstrīdēt



Pārrobežu reorganizācija (3)

- Baltijas valstu uzņēmēji kā restrukturizācijas instrumentu arvien biežāk izmanto komercsabiedrību reorganizāciju pārrobežu apvienošanas ceļā
- Visbiežāk iesaistītas Latvijā, Lietuvā un Igaunijā reģistrētas kapitālsabiedrības
- Pārējos gadījumos - arī Dānijas, Somijas, Nīderlandes, Vācijas, Kipras, Īrijas un Norvēģijas sabiedrības



Pārrobežu reorganizācija (4)

- Reorganizācija kā resursu un pārvaldes efektivitātes uzlabošanas iespēja
- Ieguvumi: sabiedrības korporatīvās struktūras uzlabošana grupas līmenī, konkurētspējas uzlabošana un pārvaldības vienkāršošana, administratīvo izmaksu mazināšana



Sabiedrības «sēdeklis»

- Kurā valstī paliks sabiedrības «sēdeklis»?
- Jurisdikcija, kas regulēs sabiedrības darbības pamatprincipus, tajā skaitā arī valdes un padomes atbildību, kā arī nodokļu režīmu
- Sabiedrībai darbojoties citās valstīs, izmantojot filiāli vai arī reģistrējot pastāvīgo pārstāvniecību, zināmā mērā būs jāievēro arī tās valsts tiesību akti
- Igaunija kā viena no Latvijas no galvenajām konkurentēm sabiedrības sēdekļa izvēlē



Jurisdikcijas izvēles piemēri



Jurisdikcijas izvēles apsvērumi

- Komercdarbības veikšanas apsvērumi
- Investīciju objekta drošība
- Darījumu drošība
- Nodokļu plānošanas apsvērumi
- Izmaksas
- Pieredze



LATVIJA

Sabiedrības reģistrēšanas laiks	1 – 3 dienas
Sabiedrības izveides izmaksas	EUR 1'000 – EUR 2'000
Sabiedrības uzturēšana	EUR 1'000 – EUR 3'000 gadā
Direktoru pakalpojumi	Pēc vienošanās (ap EUR 10'000 gadā)
Juridiskās adreses pakalpojums	Jā, ap EUR 50 mēnesī
Bankas konta atvēršanas	Jā (klienta identifikācijas procedūras)
Interneta banka juridiskajām personām	Jā



IGAUNIJA

Sabiedrības reģistrēšanas laiks	1 – 3 dienas
Sabiedrības izveides izmaksas	EUR 700 – EUR 1'200
Sabiedrības uzturēšana	EUR 1'000 – EUR 3'000 gadā
Direktoru pakalpojumi	Pēc vienošanās (ap EUR 8'000 gadā)
Juridiskās adreses pakalpojums	Jā, ap EUR 30 mēnesī
Bankas konta atvēršanas	Jā (klienta identifikācijas procedūras)
Interneta banka juridiskajām personām	Jā



ŠVEICE

Sabiedrības reģistrēšanas laiks	4 – 11 dienas
Sabiedrības izveides izmaksas	EUR 2'000 – EUR 4'000
Sabiedrības uzturēšana	EUR 1'000 – EUR 5'000 gadā
Direktoru pakalpojumi	Pēc vienošanās (ap EUR 30'000 – EUR 50'000 gadā)
Juridiskās adreses pakalpojums	Jā, ap EUR 100 mēnesī
Bankas konta atvēršanas	Jā (klienta identifikācijas procedūras)
Interneta banka juridiskajām personām	Jā



Tiesu prakses atziņas



Skandia America Corporation

(lieta C-7/13, 2014.09.17.)

Pakalpojumi, kas sniegti starp galveno biroju un tās aizjūras filiālēm, var tikt aplikti ar PVN, ja filiāle ietilpst PVN grupā

- Trešajā valstī dibināta **galvenā uzņēmuma sniegtie pakalpojumi tā filiālei**, kas ir nodibināta dalībvalstī, **ir ar nodokli apliekami darījumi**, ja šī pēdējā minētā ir tādu personu grupas dalībniece, kuras ir jāuzskata par **vienu pievienotās vērtības nodokļa maksātāju**.
- Trešajā valstī esošas sabiedrības galvenais uzņēmums pret atlīdzību sniedz pakalpojumus šīs pašas sabiedrības filiālei, kas veic uzņēmējdarbību dalībvalstī, kurā šī filiāle ir arī tādu personu grupas dalībniece, kuras ir jāuzskata par vienu pievienotās vērtības nodokļa maksātāju, **šī grupa kā minēto pakalpojumu saņēmēja kļūst par maksājamā pievienotās vērtības nodokļa parādnieci**.



Latvijas tiesu judikatūra (SKA - 21/2013)

- Ja arī nodokļu administrācijai un pēc tam arī tiesai ir pamats apšaubīt, vai pieteicēja darījumu partneris varēja izpildīt konkrēto darījumu (respektīvi, ka darījums faktiski noticis tieši ar minēto darījumu partneri), ir jānoskaidro, vai **nodokļu maksātājs ir iesaistījies (vai arī apzinājies vai tam vajadzēja apzināties, ka tādējādi tas iesaistās) krāpšanā ar nodokļiem.**



Latvijas tiesu judikatūra

(SKA – 447/2011)

- Nodokļu tiesībās nodokļu maksātāju **rezidence var būt fakts, ar ko pamato valsts tiesību normas, ar kurām tiek īstenota atšķirīga attieksme** pret nodokļu maksātājiem rezidentiem un nodokļu maksātājiem nerezidentiem. Tomēr atšķirīga attieksme pret šīm divām nodokļu maksātāju kategorijām ir kvalificējama kā **diskriminācija, ja nav nekādu objektīvu atšķirību to stāvoklī, kas varētu pamatot šādu atšķirīgu attieksmi**. Tādējādi uzņēmumu ienākuma nodokļa pārmaksas atmaksas atteikums, pamatojoties tikai uz to, ka pieteicējs nav Latvijā reģistrēts nodokļu maksātājs, ir diskriminējošs un tādēļ pretprettiesisks.



Pielikums.

*Valstu salīdzinājums:
holdinga režīms*



Valstu salīdzinājums (1)

GENERAL MATTERS	Company tax rate (CIT – corporate income tax)	
<u>Latvia</u>	<u>15%</u>	
Cyprus	12,5%	
Luxembourg	29,22% ¹	
Malta	35% ²	
Netherlands	20% ³	25% ⁴
United Kingdom	23%	22% ⁵

¹ — for Luxembourg city.

² — a refund is available reducing the effective tax rate to 0%...10%. Certain categories of investment income are taxed at 15% or 10%.

³ — on income up to €200,000.

⁴ — on income above €200,000.

⁵ — from 1 April 2014.



Valstu salīdzinājums (2)

PAYMENT OF DIVIDENDS	Withholding tax payable by the holding company to non-residents
<u>Latvia</u>	0% ¹
Cyprus	0%
Luxembourg	0% ²
Malta	0% ³
Netherlands	0% ⁴
United Kingdom	0%

¹ — withholding tax rate is 15% if payments are made to companies resident in countries and territories listed as low tax jurisdictions.

² — rate applies if: (a) the dividend distribution is made to (i) a fully taxable Luxembourg resident company, (ii) an EU entity qualifying under the EU Parent-Subsidiary Directive, (iii) a Luxembourg branch or EU branch of such EU entity or a Luxembourg branch of a company that is resident of a treaty country, (iv) a Swiss resident company subject to Swiss corporate income tax without being exempt, or (v) a company which is resident in an EEA country or a country with which Luxembourg has concluded a



Valstu salīdzinājums (3)

tax Treaty and which is subject to a tax comparable to the Luxembourg corporate tax (i.e. a tax rate of 10.5% and a comparable tax base); and (b) the recipient of the dividend has held or commits itself to continue to hold a direct participation in the Luxembourg company of at least 10% or EUR 1.2 million for an uninterrupted period of at least 12 months.

- ³ — a 15% withholding tax exists with respect to dividends paid out of certain untaxed profits (i.e. this does not apply to profits exempt under the participation exemption regime) to non-residents that are owned and controlled by, directly or indirectly, or act on behalf of any individual who is ordinarily resident and domiciled in Malta.
- ⁴ — the rate applies if the distribution is made to (i) a parent company which is able to invoke the Dutch participation exemption with regard to the dividend distribution; or (ii) a qualifying EU, Icelandic, Liechtenstein or Norwegian parent company owning generally at least 5% of the nominal share capital (or, under circumstances, the voting rights) of the company distributing the dividend.



Valstu salīdzinājums (4)

PAYMENT OF DIVIDENDS	Receiving dividends
<u>Latvia</u>	<u>Exempt</u> ¹
Cyprus	Exempt ²
Luxembourg	Exempt ³
Malta	Exempt ⁴
Netherlands	Exempt ⁵
United Kingdom	Taxed subject to exemption ⁶

¹ — all dividends received are tax exempt without any minimum shareholding requirements and irrespective of where the paying company is resident, except for dividends received from companies resident in low tax jurisdictions. Such dividends are taxed at the standard 15% tax rate, with credit for any foreign tax paid, subject to confirmation of the amount of tax paid by the tax administration in the relevant jurisdiction

² — in principle all dividends derived from a foreign participation are fully exempt from tax, unless the 'passive dividend' rules apply — if more than 50% of the paying company's activities result directly or



Valstu salīdzinājums (5)

indirectly from investment income and the foreign tax is significantly lower than the tax rate payable in Cyprus (in practice, less than 5%). Both conditions must be met for the rules to be triggered. If they do apply, the dividend will be subject to 20% tax.

- ³ — the participation exemption does not apply to non-resident joint stock companies which are not liable to an effective tax rate of at least 10.5%, with the tax base determined in a manner not similar to that employed by Luxembourg. Any costs during the year that are economically related to exempt dividend distributions will not be deductible from the tax base up to the amount of exempt dividends received in the same year. The remaining amount will be added to the tax base in the year of disposal. The SPF is exempt from corporate income tax.
- ⁴ — generally taxable, but Malta tax on dividends received from a 'participating holding' is effectively zero.
- ⁵ — dividends are fully exempt from tax under the participation exemption if several requirements are met: the holding company itself or a related party holds at least 5% of the shares in the subsidiary (which has a capital divided into shares) and does not hold these shares as a portfolio investment («Motive test»). Subsidiaries which are held as portfolio investments can still qualify for the participation exemption if more than 50% of the assets are active («Asset Test») or if the subsidiary is taxed at a rate of at least 10%.
- ⁶ — dividends are taxable unless they fall into one of five classes for exemption. These classes are relatively broad and most 'normal' dividends of UK and foreign companies will be exempt from UK corporation tax, subject to relevant anti-avoidance rules. As a general anti-avoidance rule, the dividend payment must not be tax deductible in the source jurisdiction



Valstu salīdzinājums (6)

PAYMENT OF DIVIDENDS	Minimum holding period	Minimum percentage ownership
<u>Latvia</u>	<u>No</u>	<u>No</u>
Cyprus	No	No
Luxembourg	1 year or commitment to hold for 1 year	10% or acquisition cost of at least 1,2 million EUR
Malta	No ¹	10% or acquisition cost of at least ~1,2 million EUR ²
Netherlands	No	5%
United Kingdom	No	No

¹ — with the exception of a 'participating holding' (which qualifies as such on the basis of the minimum investment of ~ 1,2 million EUR) — the investment must be held of at least 183 days.

² — other criteria can be applied.



Valstu salīdzinājums (7)

PAYMENT OF INTEREST	Restrictions on interest expenses
<u>Latvia</u>	<u>Yes</u> ¹
Cyprus	No
Luxembourg	Yes/No ²
Malta	No ³
Netherlands	Yes ⁴
United Kingdom	Yes ⁵

¹ — interest paid other than to credit institutions or registered financial companies, that are resident in the EU/EEA or a country with which Latvia has an active double tax treaty, in excess of the greater of the two following amounts is not deductible: (i) interest calculated using 1.2 times the average short-term interest rate in the last month of the tax period and (ii) interest calculated on a company's average debt in excess of four times opening equity.

² — safe haven debt-to-equity ratio of 85:15. For holding companies, a debt-to-equity ratio of 99:1 may also be applicable. There is no thin cap limit for an SPF but the annual subscription tax is due on the amount



Valstu salīdzinājums (8)

of debt exceeding eight times the paid-up capital and share premium.

- ³ — the general rule is that an expense is deductible if it is wholly and exclusively incurred in the production of the company's income and it is not specifically disallowed (a limitation exists with respect to interest paid to related non-resident persons and which are made, directly or indirectly, in connection with immovable property situated in Malta).
- ⁴ — transaction specific.
- ⁵ — interest expenses on debt incurred to purchase or to fund participations (whether located in the UK or not) are in principle tax deductible, provided the level of debt taken on and the interest payable comply with arm's length terms, do not breach the unallowable purpose rule (i.e. debt should be within business or commercial purposes of the debtor) and provided no other specific rule limiting the deductibility of interest applies.



Valstu salīdzinājums (9)

PAYMENT OF INTEREST	Deduction of expenses related to the acquisition of a participation by a holding company
<u>Latvia</u>	<u>YES, for business purposes</u>
Cyprus	No ¹
Luxembourg	Yes ²
Malta	Yes ³
Netherlands	Yes ⁴
United Kingdom	Yes

¹ — the tax authorities normally successfully argue that such expenses are not tax deductible, since dividends derived from the participation are exempt from tax. However, on occasion, they treat interest incurred in acquiring a 100% subsidiary as tax-deductible.

² — interest paid or accrued in any tax year is not deductible up to the amount of qualifying tax-exempt dividends received in that year. The capital gain realised is not tax-exempt up to the amount of any excess interest expense (interest effectively deducted) which has not been recaptured on a previous dividend receipt. Excess interest expense, capital losses and other unrelieved allowable expenses can be



Valstu salīdzinājums (10)

carried forward

- ³ — if, in any year, the interest expense exceeds the income derived from the employment of such debt, the excess interest expense may not be carried forward to subsequent years to offset income generated in subsequent years.
- ⁴ — transaction specific.

Valstu salīdzinājums (11)

PAYMENT OF INTEREST	Withholding tax of interest paid to non-residents		
<u>Latvia</u>	0%¹		
Cyprus	0%		
Luxembourg	0%		
Malta	0% ²		
Netherlands	0%		
United Kingdom	20% ³	0%-20% ⁴	0% ⁵

¹ — withholding tax rate is 15% if payments are made to companies resident in countries and territories listed as low tax jurisdictions; 5% rate applies until 30 June 2013 — if recipient is EU-based entity. Starting from 2014 withholding tax will be removed from all interest and royalty payments made to foreign entities.

² — provided that the non-resident does not have a PE in Malta to which the interest is effectively connected and provided that the non-resident is not owned and controlled by, directly or indirectly, or acts on behalf of any individual who is ordinarily resident and domiciled in Malta.



Valstu salīdzinājums (12)

³ — non-treaty.

⁴ — treaty.

⁵ — EU/EEA. The UK operates a view on treaty applications that demands the recipient of the interest be the 'beneficial owner' of the interest.



Valstu salīdzinājums (13)

GAINS ON DISPOSAL OF PARTICIPATION	Non-resident capital gains taxation (sale of a subsidiary)
<u>Latvia</u>	Exempt ¹
Cyprus	Exempt ²
Luxembourg	Exempt ³
Malta	Exempt/taxable with credit for foreign tax
Netherlands	Exempt ⁴
United Kingdom	Exempt ⁵

¹ — except for gains arising from the disposal of shares or stock of companies resident in countries and territories which are low tax jurisdictions. Gains arising on such disposals are taxed at the standard 15% tax rate, with credit for any foreign tax paid, subject to confirmation of the amount of tax paid by the tax administration in the relevant jurisdiction.

² — disposals of shares in a subsidiary are exempt from capital gains tax unless the subsidiary owns immovable property in Cyprus, in which case gains related to that property are taxable.



Valstu salīdzinājums (14)

- ³ — any costs, such as interest related to the acquisition of the shares or write-downs on participations linked to dividend distributions in/by a qualifying subsidiary, deducted from the taxable profit in previous years, will be recaptured in the tax base of the year of disposal, reducing the amount of capital gain qualifying for exemption. Any such expenses incurred in the year of disposal are set off against any qualifying tax-exempt dividends received; the remaining amount is recaptured. The SPF is exempt from corporate income tax..
- ⁴ — if several requirements are met: the holding company itself or a related party holds at least 5% of the shares in the subsidiary (which has a capital divided into shares) and does not hold these shares as a portfolio investment ('Motive test'). Subsidiaries which are held as portfolio investments can still qualify for the participation exemption if more than 50% of the assets are active ('Asset Test') or if the subsidiary is taxed at a rate of at least 10%.
- ⁵ — costs relating to the acquisition or sale of the participation are generally not deductible against income profits, but may be deducted from capital gains on disposal (if not covered by the substantial shareholding exemption).



Valstu salīdzinājums (15)

GAINS ON DISPOSAL OF PARTICIPATION	Deduction of loss
<u>Latvia</u>	No ¹
Cyprus	No
Luxembourg	Yes
Malta	No
Netherlands	Only liquidation losses, in specific circumstances
United Kingdom	Exempt ²

¹ — losses from the sale of shares or stock may not be offset against taxable income as any capital gains realised on the disposal are tax exempt.

² — in accordance with the 'substantial shareholding exemption' the loss will generally be exempt. A number of conditions must be satisfied for the exemption to apply, including that the holding company and subsidiary disposed of are trading companies or members of a trading group before and after the disposal. If these conditions are not met, the capital loss should be allowable.





EVERSHEDS BITĀNS

www.eversheds.lv