

Приветствуем Вас на встрече

Дробление бизнеса: риски налоговой оптимизации и способы ИХ СНИЗИТЬ

Спикер:

Начало 12:00 (МСК)

Вячеслав Воробьев

руководитель практики Налогов и права
Группы «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»



ПОДАРОК УЧАСТНИКАМ ВЕБИНАРА

Бесплатный доступ на 3 дня к образовательной платформе
для финансистов

Переходите по ссылке в чате, чтобы заказать бесплатный доступ



Спикер

Вячеслав Воробьев

Руководитель практики Налогов и права
Группы «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»

- Опыт работы в области налогового права – более 12 лет
- Корпоративное налогообложение
- Реструктуризация и разработка эффективных налоговых структур
- Анализ налоговых рисков и выявление налоговых резервов
- Налоговое структурирование сделок

Что сегодня рассмотрим:

- 1. Налоговое планирование и оптимизация. Где кроются опасности?**
- 2. Что считается дроблением: правонарушение или злоупотребление правом**
- 3. Снижение налоговых рисков при дроблении бизнеса: основные признаки добросовестного дробления, реальность деятельности и деловая цель**
- 4. Прямые и косвенные налоговые последствия признания схемы дробления бизнеса незаконной**

Налоговое планирование и оптимизация. Где кроются опасности?

НАЛОГОВОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ

НАЛОГОВОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВУЮЩЕГО СУБЪЕКТА –

это неотъемлемая часть управления его финансово-хозяйственной деятельностью в рамках единой стратегии его экономического развития, представляющая собой процесс системного использования оптимальных законных налоговых способов и методов для установления желаемого будущего финансового состояния объекта в условиях ограниченности ресурсов и возможности их альтернативного использования.

Вылкова Е.С. Налоговое планирование: учебник / Е.С. Вылкова Москва: Юрайт, 2011. – 440 с

НАЛОГОВОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ –

является частью финансового планирования их деятельности и означает использование учетной и амортизационной политики предприятия, а также льгот по налогу, законных вычетов из налогооблагаемой базы и других установленных законом методов для оптимизации налоговых обязательств.

Пансков В.Г. Налоги и налогообложение: теория и практика: учебник для вузов / В.Г. Пансков. – М.: Юрайт, 2010. – 772 с.

НАЛОГОВОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ –

это процесс планирования организацией налоговых отчислений во времени, а также **комплекс мероприятий по снижению налоговой нагрузки с использованием законных методов.**

налоговая оптимизация?

НАЛОГОВАЯ ОПТИМИЗАЦИЯ

- обоснованная налоговая выгода (законность)
- направлена на достижение определенных пропорций деятельности налогоплательщика
- снижение налоговой нагрузки
- эффективное юридическое оформление, структурирование и планирование совершаемых хозяйственных операций

НАЛОГОВАЯ МИНИМИЗАЦИЯ

- максимальное снижение всех налогов
- контроль только налоговых платежей
- сокращение одних/текущих налогов может привести к повышению других/будущих
- учитывает налоговые риски?

← частное от налоговой оптимизации

УКЛОНЕНИЕ ОТ НАЛОГОВ

- факт совершения налогоплательщиком незаконных действий
- признание судом налоговой выгоды необоснованной → оптимизация незаконна

ПРИНЦИПЫ НАЛОГОВОЙ ОПТИМИЗАЦИИ

1. **Принцип экономности** (ЭФФЕКТ vs ЗАТРАТЫ)
2. **Принцип законности**
«пробелы» и неточности в законодательстве?
3. **Принцип конфиденциальности**
(для «корректного» толкования на допросах)
4. **Принцип равенства формы и содержания**
5. **Принцип системности** (не один налог)
6. **Принцип разумности**



«**Налоговая оптимизация**» – это законодательно разрешенные целенаправленные действия налогоплательщика, заключающиеся в эффективном применении положений налоговой и иных отраслей права, приводящие к снижению его налоговых обязательств и (или) налоговых рисков и улучшению финансовых показателей деятельности

НАЛОГОВАЯ ОПТИМИЗАЦИЯ

Налоговая оптимизация предполагает
не платить больше, чем законно установленная сумма налога

Право налогоплательщика на законную налоговую оптимизацию

Примеры налоговой оптимизации и присущие «подводные камни»:

1 Вычет ранее «не принимаемых» для целей налога на прибыль расходов

- практические требования к вычету расходов (ст. 252 НК РФ, судебная практика)
- исторические риски

2 «Временной» характер вычета расходов и признание доходов

- некоторые виды доходов и расходов прямо не поименованы в НК РФ (дискуссионные вопросы)
- консервативный подход (доходы учитываем ранее, расходы – позже)

НАЛОГОВАЯ ОПТИМИЗАЦИЯ

3 Увеличение вычетов по НДС

- ошибки в интерпретации положений НК РФ
- недобросовестные поставщики

4 Использование налоговых резервов

- обоснование включения сумм в резерв (резерв по сомнительным долгам)
«приняты ли все меры для взыскания задолженности?»
- создание резерва постфактум (в течение года)



5 Налоговые льготы и специальные налоговые режимы

- деловая цель
- «дробление бизнеса»

КЛЮЧЕВЫЕ ОПАСЕНИЯ БИЗНЕСА В РАМКАХ НАЛОГОВОЙ ОПТИМИЗАЦИИ

1 В рамках «обеления» обнаружатся прошлые «ошибки» и налоговые риски

2 Потеря конкурентных преимуществ с ростом налоговой нагрузки

3 Если налоги – основной мотив организации бизнеса

4 Изменение подхода контролирующих органов



Дробление бизнес правонарушение или злоупотребление правом

НАЛОГОВОЕ ПРАВОНАРУШЕНИЕ

Виды налоговых правонарушений:

- нарушение порядка постановки на учет в налоговом органе (ст. 116 НК РФ)
- нарушение срока представления сведений об открытии и закрытии счета в банке (ст. 118 НК РФ)
- непредставление налоговой декларации (расчета финансового результата инвестиционного товарищества) (ст. 119 НК РФ).
- нарушение установленного способа представления налоговой декларации (расчета) (ст. 119.1 НК РФ)
- представление в налоговый орган управляющим товарищем, ответственным за ведение налогового учета, расчета финансового результата инвестиционного товарищества, содержащего недостоверные сведения (ст. 119.2 НК РФ).
- грубое нарушение правил учета доходов и расходов и объектов налогообложения (ст. 120 НК РФ)
- неуплата или неполная уплата сумм налога (сбора) (ст. 122 НК РФ)

Налоговое правонарушение – виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое Налоговым кодексом Российской Федерации (НК РФ) установлена ответственность (ст. 106 НК РФ).

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ

1. Наличие у лица права, которым тот злоупотребляет.
2. Недобросовестность при осуществлении права. Злоупотребление правом возможно только путем его заведомо недобросовестного осуществления.
3. Негативные последствия. Злоупотребление правом нарушает чьи-то права или законные интересы, причиняет вред или создает условия для нарушения прав или законных интересов других лиц.
4. Наличие умысла. Злоупотребление правом – заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав.



Из **п. 1 ст. 10 ГК РФ** следует, что **злоупотребление правом** – это заведомо недобросовестное осуществление прав с одним лишь намерением причинить вред другому. При злоупотреблении правом его обладатель совершает формально правомерное, но заведомо недобросовестное действие (бездействие).

ПРАВОНАРУШЕНИЕ VS ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ

На текущий момент последствия
в РФ на практике идентичны:

- Налоговая ответственность
- Уголовная ответственность

Реальные и фиктивные сделки

Злоупотребление

→ **Формальное соблюдение
законодательства**
(налоговая цель первична?)

Правонарушение

→ **НЕСоблюдение законодательства**

ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ

Ст. 54.1 НК РФ

1. Не допускается уменьшение налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога в результате искажения сведений о фактах хозяйственной жизни (совокупности таких фактов), об объектах налогообложения, подлежащих отражению в налоговом и (или) бухгалтерском учете либо налоговой отчетности налогоплательщика.
2. При отсутствии обстоятельств, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, по имевшим место сделкам (операциям) налогоплательщик вправе уменьшить налоговую базу и (или) сумму подлежащего уплате налога при соблюдении одновременно следующих условий:
 - основной целью совершения сделки (операции) не являются неуплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога;
 - обязательство по сделке (операции) исполнено лицом, являющимся стороной договора, заключенного с налогоплательщиком, и (или) лицом, которому обязательство по исполнению сделки (операции) передано по договору или закону.

ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ

“ «...нарушение требований подп. 1 п. 2 ст. 54.1 НК РФ при использовании исключительно или преимущественно налоговых мотивов организации ведения бизнеса». ”

Письмо ФНС РФ от 10 марта 2021 года № БВ-4-7/3060@ «О практике применения статьи 54.1 НК РФ»

НО не распространяется на:

- Налоговые льготы
- Особые экономические зоны (ОЭЗ)
- Приоритетные отрасли

ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ

“ «меры поддержки IT-компаний распространяются на вновь создаваемые и на образованные в результате реорганизации (разделение, выделение) компании. Достаточная деловая цель – реальное ведение соответствующей деятельности» ”

Письмо ФНС РФ от 9 апреля 2021 года №СД-19-3/173@

“ «сама по себе реорганизация IT-компаний, в том числе разделение и выделение, не может квалифицироваться как применение схемы уклонения от налогообложения (дробление бизнеса, необоснованное получение налоговых льгот и пр.)» ”

Письмо ФНС РФ от 9 апреля 2021 года №СД-4-2/3289@

**Правомерность
применения льгот
(для IT-сферы) при
«единственной
налоговой цели»**

ЧТО ПОНИМАЕТСЯ ПОД ДРОБЛЕНИЕМ БИЗНЕСА?

Дробление бизнеса – деление единого бизнеса на ряд более мелких компаний, некоторые из которых (или все) используют специальные налоговые режимы, целью которого является незаконная минимизация налоговой нагрузки.

«...элементарная имитация работы нескольких лиц, в то время в реальности все они действуют как одно лицо»*

*Письмо ФНС России от 13.07.2017 № ЕД-4-2/13650@

Инструменты на практике:

- Фиктивные сделки
- Формальное выделение несамостоятельных аффилированных лиц
- Передача активов
- Формальный документооборот
- Реорганизации

Снижение налоговых рисков при дроблении бизнеса

ПРИЗНАКИ, СВИДЕТЕЛЬСТВУЮЩИЕ О ДРОБЛЕНИИ БИЗНЕСА



“ В каждом случае необходимо обращать внимание на конкретные обстоятельства, установленные в отношении участников возможной схемы и их взаимоотношений ”

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, КОТОРЫЕ УЧИТЫВАЮТ СУДЫ

Правомерно

- Рост заработной платы при переводе сотрудников (А53-42500/2020)
- Стабильные темпы роста выручки (А63-20103/2020)
- Ведение различных видов деятельности (А40-95133/2022)
- Стремление создать максимально выгодные условия сотрудничества, сократить расходы (А46-213/2021)
- Возможность независимого ведения смежных видов деятельности (А27-5272/2021)
- Экономический эффект модели бизнеса (А34-3364/2020, А70-8951/2021)
- Реальность исполнения договоров (А34-3364/2020)

Незаконно

- Формальный документооборот (А88-6458/2023)
- Движение денежных средств по счетам сомнительных контрагентов (А11-16479/2018)
- Нахождение на одной территории (А60-57469/2022)
- Отсутствие управленческой самостоятельности подконтрольных лиц (А43-27526/2021)
- Общие торговые/ценовые политики, скидочные системы (А72-15191/2020, А11-15678/2019)
- Отсутствие расходов на текущую деятельность (А29-16189/2020, А72-15191/2020)
- Использование единых программных продуктов (А53-19126/2021)
- Миграция персонала (А11-15678/2019)

АСПЕКТЫ ВНИМАНИЯ НАЛОГОВЫХ ОРГАНОВ

- Обоснование бизнес-цели разделения деятельности
- Заключение и исполнение договоров между взаимозависимыми лицами на рыночных условиях (*как если бы не были взаимозависимы*)
- Самостоятельность операционного управления
- Наличие иных контрагентов и объем сделок с ними (в%)
- Единая ценовая (маркетинговая) политика
- Восприятие компаний как единого объекта внешними лицами (включая клиентов)
- Исторические данные (даты создания лиц)
- Схожесть видов деятельности, осуществляемых участниками «схемы»
- Полномочия лиц, осуществляющих подписание договоров, и принятие решений

ОСНОВНЫЕ ТРЕНДЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

- Наличие и обоснование деловой цели
- Анализ по существу, недопущение формального подхода со стороны налоговых органов
- Углубленная оценка природы коммерческих отношений сторон
- Критический подход к признакам дроблений, которые ранее учитывались безусловно
- Особое внимание к установлению действительных налоговых обязательств
- Тщательное исследование выписок по банковским счетам
- **Применение практики ведения допросов**

ДЕЛО №А11-15678/2019

ООО «Дом одежды»

Определением для доначисления Обществу спорных сумм налогов, пеней и штрафа послужил вывод Инспекции о создании налогоплательщиком противоправной схемы искусственного «дробления» бизнеса с целью получения необоснованной выгоды посредством распределения части выручки на взаимозависимых и подконтрольных индивидуальных предпринимателей.

- Снижение налоговой нагрузки Общества на 43,6%
- Трудовая миграция между Обществом и ИП (должностные обязанности и зарплата не изменялись)
- Несение расходов друг за друга (перевозка, обучение, контроль качества)
- Единые сетевые дисконтные карты, единая система контроля и учета
- Средняя наценка в адрес сторонних покупателей в разы превышает наценку в адрес ИП
- У 12 ИП Общество является единственным поставщиком
- ИП осуществляет торговлю только в магазинах ZENDEN
- Единые контактные лица в договорах аренды и их согласование сторонами
- Использование товарной марки ZENDEN только в фирменных магазинах
- Договоры поставки заключены в один день. По условиям договоров поставка товара осуществляется силами и за счет Общества
- Контактными лицами при заключении договоров выступали сотрудники Общества
- Услугами, предоставленными Обществу, фактически пользовались ИП
- Конечные покупатели воспринимали как единую торговую сеть с единым сервисом информирования

Прямые и непрямые последствия дробления бизнеса

ПОСЛЕДСТВИЯ ДРОБЛЕНИЯ БИЗНЕСА

Прямые последствия

- Доначисления налогов, пеней штрафов (40%)
- Возбуждение уголовного дела:
 - Крупные нарушения 15 млн. руб.
 - Особо крупные 45 млн руб.
- Субсидиарная ответственность

Непрямые последствия

- Приостановление операций по счетам
- Запрет на отчуждение имущества
- Инициирование банкротства налоговым органом
- Возбуждение уголовного дела
- Потеря конкурентного преимущества

ДЕЛО №А43-21183/2020

ООО «ДОМОУПРАВЛЯЮЩАЯ КОМПАНИЯ СОРМОВСКОГО РАЙОНА «СОРМОВО»

Определение ВС РФ от 17.10.2022

Налогоплательщиком создана схема дробления бизнеса и искусственного распределения выручки на подконтрольных лиц

- **Налоговый орган располагал сведениями и документами,** позволявшими определить налоговые обязательства по ОСН с учетом налогов, исчисленных и уплаченных иными участниками группы компаний
- В первую очередь налоги, уплаченные компаниями на УСН, учитываются при расчете налога на прибыль главного налогоплательщика (организатора)
- Незачтенный остаток (положительная разница) зачли в счет иных налогов

ДЕЛО № 309-ЭС20-23981 по делу N А76-46624/2019 («Фирма «Мери»)

Определение ВС РФ от 19.05.2021

- Обществом в ходе проведения налоговой проверки, рассмотрения ее результатов, а равно при рассмотрении дела в суде не были раскрыты сведения и доказательства, позволяющие установить, какая часть перевозок в интересах общества была выполнена соответствующими водителями, и какая часть из зачисленных на счета физических лиц денежных средств имела отношение к оплате осуществленных в интересах общества перевозок и сформировала облагаемый налогами доход водителей, то есть была осуществлена на легальном основании.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ **ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫХ** НАЛОГОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Установление факта получения необоснованной налоговой выгоды не влечет определения налоговой обязанности лица в более высоком размере

Письмо ФНС России от 10.10.2022 №БВ-4-7/13450@

Суммы налогов, уплаченных элементами схемы дробления бизнеса, должны учитываться при определении налоговых обязательств налогоплательщика – организатора схемы

Письмо ФНС России от 14.10.2022 №БВ-4-7/13774@

При установлении факта дробления бизнеса должна происходить консолидация не только доходов группы лиц, но и налогов, уплаченных с соответствующих доходов

Отказ в проведении налоговой реконструкции в части НДС при наличии сведений о фактических исполнителях по сделкам и источнике возмещения НДС может привести к произвольному завышению сумм налогов к доплате, пени и штрафов

Дело №А40-131167/2020 (ООО «Спецхимпром»)

НАШИ РЕКОМЕНДАЦИИ

1

Подготовка экономического обоснования деловой цели, **бизнес цель – первична!**

2

Ведение **реального** документооборота как между **всеми** лицами (договоры, отчеты, переписка)

3

Наличие операционной **самостоятельности**

4

Экономическое Обоснование одинаковых контрагентов

5

Не экономьте на мелочах! Несите расходы отдельно: дополнительный налог из-за расхода – это меньше чем признание дробления

6

Подготовка сотрудников к допросам (заранее, согласование с ними подхода и после увольнения)

Ответы на вопросы

Задавать вопрос вы можете во вкладку «вопросы» над чатом



Спасибо за внимание

Вячеслав Воробьев

Руководитель практики Налогов и права
Группы «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»

contact@delprof.ru

+7 495 740 16 01



ПОДАРОК УЧАСТНИКАМ ВЕБИНАРА

Скидка 40% на доступ ко всем программам обучения
Высшей школы финансового директора

**Позвоните по номеру 8 800 551 01 28 чтобы забронировать счет
со скидкой**