



ДРОБЛЕНИЕ БИЗНЕСА: ПЕРЕЗАГРУЗКА

СТАТЬЯ 54.1 НК РФ (ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН № 163-ФЗ)

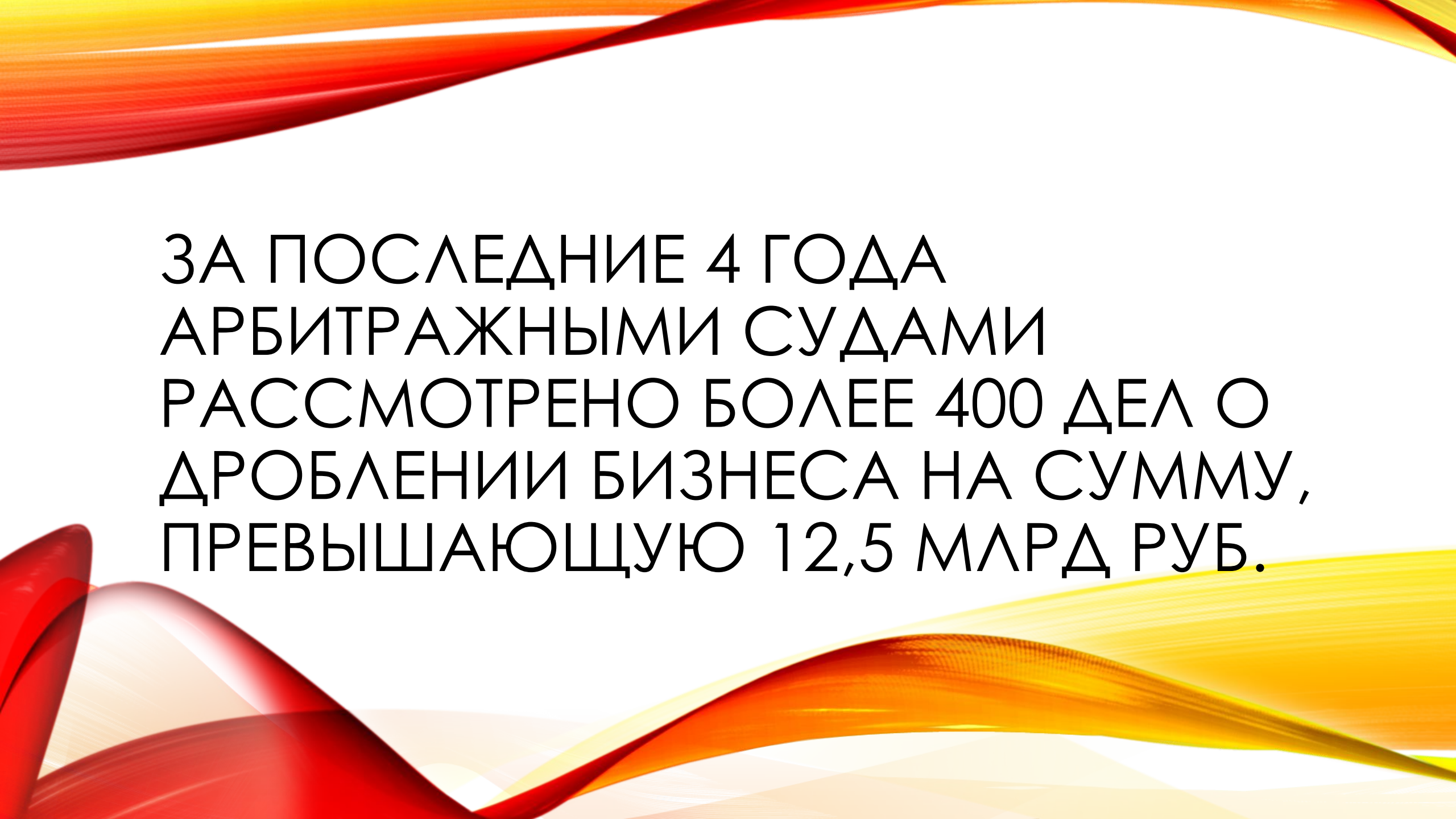
- 1. Не допускается уменьшение налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога в результате искажения сведений о фактах хозяйственной жизни (совокупности таких фактов), об объектах налогообложения, подлежащих отражению в налоговом и (или) бухгалтерском учете либо налоговой отчетности налогоплательщика.

СТАТЬЯ 54.1 НК РФ

- 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 в соответствии с правилами соответствующей главы части второй настоящего Кодекса при соблюдении одновременно следующих условий:
 - 1) основной целью совершения сделки (операции) не являются неуплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога;
 - 2) 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.

СТАТЬЯ 54.1 НК РФ

- 3. В целях пунктов 1 и 2 настоящей статьи подписание первичных учетных документов неустановленным или неуполномоченным лицом, нарушение контрагентом налогоплательщика законодательства о налогах и сборах, наличие возможности получения налогоплательщиком того же результата экономической деятельности при совершении иных не запрещенных законодательством сделок (операций) не могут рассматриваться в качестве самостоятельного основания для признания уменьшения налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога неправомерным.



ЗА ПОСЛЕДНИЕ 4 ГОДА
АРБИТРАЖНЫМИ СУДАМИ
РАССМОТРЕНО БОЛЕЕ 400 ДЕЛ О
ДРОБЛЕНИИ БИЗНЕСА НА СУММУ,
ПРЕВЫШАЮЩУЮ 12,5 МЛРД РУБ.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ КС ОТ 04.07.2017 №
1440-О И ОСОБОЕ МНЕНИЕ К НЕМУ
СУДЬИ К.В. АРАНОВСКОГО

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
ФНС – СКР ПО ДОКАЗЫВАНИЮ
УМЫСЛА ПРИ СОВЕРШЕНИИ
НАЛОГОВЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ.
ОБЗОР НАПРАВЛЕН ПИСЬМОМ
ФНС ОТ 13.07.2017 №
ЕД-4-2/13650@



ПИСЬМО ФНС РОССИИ ОТ
11.08.2017 N СА-4-7/15895@



ПРИЗНАКИ (ВСЕ ИЛИ ЧАСТЬ ЭТИХ ПРИЗНАКОВ МОГУТ БЫТЬ УСТАНОВЛЕНЫ В СВОЕЙ СОВОКУПНОСТИ И ВЗАИМНОЙ СВЯЗИ):

- дробление одного производственного процесса
- идентичность осуществляемого вида деятельности
- несение расходов друг за друга
- формальное перераспределение персонала
- использование участниками схемы одних и тех же вывесок, обозначений, контактов, сайта в сети «Интернет»,

ПРИЗНАКИ:

- фактическое управление деятельностью участников схемы одними лицами
- единые для участников схемы службы, осуществляющие: ведение бухгалтерского учета, кадрового делопроизводства, подбор персонала, поиск и работу с поставщиками и покупателями, юридическое сопровождение, логистику и т.д.;
- представление интересов по взаимоотношениям с государственными органами и иными контрагентами (не входящими в схему дробления бизнеса) осуществляется одними и теми же лицами;
- показатели деятельности, такие как численность персонала, занимаемая площадь и размер получаемого дохода близки к предельным значениям, ограничивающим право на применение специальной системы налогообложения;
- распределение между участниками схемы поставщиков и покупателей, исходя из применяемой ими системы налогообложения.

ДЕЛОВАЯ ЦЕЛЬ:

- если компании (а также ИП) входят в группу взаимозависимых лиц, то это еще не означает, что они не вправе пользоваться спецрежимами.
- для обоснования этого права, поскольку речь идет о снижении налоговой нагрузки, т.е. получении налоговой выгоды, – документально подтвердить бизнес-логику (деловую цель) и реальность обособления.

ВАРИАНТЫ ОСНОВНОЙ (ДЕЛОВОЙ) ЦЕЛИ:

- выделение новых направлений;
- диверсификация рисков;
- выделение непрофильных активов;
- увеличение общего количества клиентов по группе, территории покрытия, количества персонала, основных средств и т.д.

ЗАЩИТА ПРАВ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИКА:

ВНИМАНИЕ!!!!

О самостоятельности новых лиц могут свидетельствовать принятие ими на себя рисков, выполнение реальных функций, достаточно самостоятельные управленческие решения, появление новых контрагентов.

ЗАЩИТА ПРАВ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИКА:

- Необходимость определения налоговой базы с учетом не только полученных участниками схемы доходов, но и понесенных ими расходов, а также на применяемую налоговыми органами методику начисления налогов.
- Это можно рассматривать как признание необходимости полной налоговой реконструкции в случае «принудительной налоговой консолидации» искусственно раздробленного бизнеса.
- **НО!!!!** Сомнения насчет обязанности налоговых органов такую реконструкцию проводить возникли в связи с недавним разъяснением налоговой службой ст. 54.1 НК, в котором о реконструкции не упоминается

СУДЕБНЫЕ АКТЫ О РЕКОНСТРУКЦИИ (НАДО):

- п. 14 Обзора Верховным судом судебной практики по спорам о налоговом контроле цен и недостаточной капитализации
- Определения КС от 04.07.2017 N 1440-О, "это, в свою очередь, предполагает доначисление суммы налогов и сборов, подлежащих уплате в бюджет так, как если бы налогоплательщик не злоупотреблял правом".
- Полная налоговая реконструкция предусмотрена п. 7 Постановления Пленума ВАС от 12.10.2006 № 53
- ч. 2 ст. 170 ГК, согласно которой притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна; к сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

СУДЕБНЫЕ АКТЫ О РЕКОНСТРУКЦИИ (НАДО):

- Постановление от 06.07.2010 № 17152/09 по делу ОАО «Молочный завод «Сыктывкарский»;
- постановления Президиума ВАС от 19.07.2011 № 1621/11, от 25.06.2013 № 1001/13;
- СКЭС ВС РФ подтвердила в Определении от 30.11.2016;