

событие Круглый стол финансовых директоров – 2012, организованный компанией КСК групп (1–4 ноября, Мальта, отель Hilton Malta)

основные темы Исключение налоговых рисков при работе с контрагентами. Новации в области трансфертного ценообразования и их влияние на налоговое планирование в холдингах. Налоговые риски, вытекающие из заключения договоров различного вида.

Чем выгодна компаниям новая позиция ВАС РФ в отношении сделок с однодневками

На форуме обсуждались вопросы, связанные с налоговой безопасностью компаний. Нюансы защиты от обвинений в связях с однодневками, вопросы трансфертного ценообразования, риски при заключении различного вида договоров.

Президиум ВАС РФ совершил переворот в делах об однодневках



Инна Бацылева,
руководитель департа-
мента налогового
консультирования
и разрешения
налоговых споров
КСК групп

«Арбитражная практика в делах об однодневках, похоже, совершает новый

поворот», — начала свое выступление на форуме Инна Бацылева. Речь идет о постановлении Президиума ВАС РФ от 03.07.12 № 2341/12, в котором рассматривалось дело о доначислении налога на прибыль в связи с приобретением сырья у однодневки.

Судьи решили, что налоговый орган не вправе полностью отказать в признании расходов на приобретение сырья для целей налогообложения, несмотря на недостоверность первичных документов и непроявление покупателем должной осмотрительности при выборе поставщика, если реальность хозяйственной операции не оспаривается. ВАС РФ пришел к выводу, что в этом случае стоимость сырья, учитываемая для целей налогообложения, должна определяться исходя из рыночных цен. А иной подход приво-

дит к искажению реального размера налоговых обязательств.

«Таким образом, если ранее налоговики однозначно снимали все расходы компании по дефектной первичке, теперь это решение Президиума не позволит сделать это», — отметила выступающая. Даже если такое произойдет в ходе проверки, у компании будут хорошие шансы отменить доначисления в суде.

В рассматриваемом деле инспекция признала экономически не оправданными расходы по приобретению сырья у спорного поставщика, ссылаясь на недостоверность первичных документов, подтверждающих эти операции. При этом само наличие сырья и использование его в производстве налоговики не оспаривали. А раз так, судьи указали, что сумма налоговых расходов компании должна определяться расчетным методом (подп. 7 п. 1 ст. 31 НК РФ).

В ходе обсуждения этого знакового решения Президиума ВАС РФ у слушателей возникли вопросы:

— **Расчетный метод предполагает использование данных об аналогичных налогоплательщиках?**

— Дословно суд сказал: «исходя из рыночных цен, применяемых по аналогичным сделкам». То есть имел в виду установление рыночного уровня расходов на приобретение сырья.

Здесь могут использоваться различные методики, в том числе и данные об аналогичных налогоплательщиках, данные статистики, методы, указанные в разделе о трансфертном ценообразовании. Важно, чтобы суд признал используемую

методику определения рыночных цен верной.

— **А кто должен доказывать эту «рыночность»? Сама компания или проверяющие?**

— Президиум говорит о том, что «рыночность» цен должен доказать налогоплательщик (п. 1 ст. 65 АПК РФ). А вот в том случае, если налоговый орган не согласен, то он вправе опровергнуть расчет, сделанный компанией. И доказать тот факт, что такое завышение вызвало недоплату налога на прибыль.

— **Если еще до проверки компания обнаружила, что приобрела товар у однодневки, то можно самим рассчитать рыночные цены, чтобы обосновать расходы?**

— Я думаю, что это вполне возможно. Такой шаг будет свидетельствовать о добросовестности компании и проявлении ответственности. Главное при этом корректно обосновать рыночный уровень расходов.

В 2013 году начнутся специальные проверки трансфертных цен



Евгений Степанов,
юрист департамента
правового консалтинга
и налоговой практики
КСК групп

Евгений Степанов обратил внимание слушателей на то, что во втором полугодии 2013 года начнутся специальные проверки ФНС по трансфертному ценообразованию. Выступающий напомнил, что право проводить такие проверки предоставле-

но исключительно центральным органам ФНС. Однако чаще всего компании сталкиваются в работе со своими местными налоговыми инспекторами. Каковы же их права в рамках контроля цен?

Территориальные налоговые органы не вправе проводить проверки по применению трансфертных цен, их полномочия сводятся только к выявлению в ходе проверки контролируемых сделок и сопоставлению выявленной информации с данными, отраженными в уведомлении. То есть права местных налоговиков по контролю цен существенно ограничены. Местный налоговый инспектор может только подобрать определенные факты и направить их в ФНС России.

«Казалось бы, хорошо, что по ценам больше не придется спорить с местными инспекторами. Однако не все так просто», — предупредил Евгений Степанов. Так, Минфин России считает (письмо от 26.10.12 № 03-01-18/8-149), что местные налоговые инспекторы все же вправе контролировать цены в ходе проверки. При этом вообще не важно, является ли сделка формально контролируемой или нет.

Чиновники отмечают, что если в ходе рутинной проверки будет заподозрено несоответствие цен по какой-либо сделке рыночному уровню, налоговый орган вправе применять подходы, выработанные Пленумом ВАС РФ в постановлении от 12.10.06 № 53 о необоснованной налоговой выгоде. По сути, доказывать недобросовестность компании на основе нерыночности цены сделки. Как на деле это будет происходить, если сделка не контролируемая, пока загадка.

Также Минфин говорит о том, что местные налоговые инспекторы должны искать признаки искусственного выведения сделок из-под трансфертного контроля. Делать это проверяющие должны в том случае, если сделка проведена между взаимозависимыми лицами, но по иным причинам, например, из-за того, что не дотянула по сумме, не является контролируемой.

Договор простого товарищества остается сферой налоговых рисков



Татьяна Пьянченкова,
ведущий юрист
департамента
правового консалтинга
и налоговой практики
КСК групп

«Один из договоров, который на практике может дать сторонам реальные налоговые преимущества, договор простого товарищества», — отметила Татьяна. Однако эксперт обратила внимание, что не стоит забывать и о налоговых рисках, связанных с использованием такого договора в целях налогового планирования.

Способ, на котором Татьяна Пьянченкова остановилась подробнее, это безналоговая продажа имущества в рамках договора простого товарищества. Когда один из товарищей вносит по данному договору, например, недвижимость, а другой — деньги. В сумме, соответствующей рыночной стоимости этой недвижимости.

После непродолжительной совместной деятельности по эксплуатации данного

имущества, например ремонту, компании решают, что такая деятельность неэффективна. И прекращают действие договора, разделив внесенное туда имущество согласно своим долям. Однако при этом товарищ, изначально внесший деньги, получает недвижимость. И наоборот. Соответственно, у сторон не возникает необходимости платить налог на прибыль и НДС.

Но при этом нельзя забывать о рисках данной операции. Во-первых, налоговики могут попытаться доказать, что договор простого товарищества — притворная сделка. Прикрывающая договор купли-продажи недвижимости. Об этом может

свидетельствовать, например, отсутствие реальной совместной деятельности в рамках товарищества.

Во-вторых, даже если удастся доказать, что совместная деятельность реальна, есть риск доначисления НДС товарищу, внесшему по договору недвижимость. Дело в том, что новая редакция статьи 170 НК РФ может трактоваться налоговиками таким образом, что при передаче имущества в товарищество налог, ранее принятый к вычету, нужно восстановить. И если до внесения правок Президиум ВАС РФ был с этим не согласен (постановление от 22.06.10 № 2196/10), что будет теперь, неизвестно.