

Дробление бизнеса в целях получения необоснованной налоговой выгоды

31 августа 2017

Введение

Арбитражная практика выработала подходы к установлению признаков использования налогоплательщиками схемы дробления бизнеса, которые необходимо учитывать организациям при изменении структуры компаний группы.

Налоговые органы продолжают искать истинный экономический смысл в действиях налогоплательщиков, что порой влечёт признание за последними существенных сумм недоимки.

Налог может быть доначислен не только проверяемому лицу, но и в равных или неравных долях другим участникам схемы.

На что обращать внимание при планировании реструктуризации бизнеса, и как поступать в случае вменения схемы дробления по результатам налоговой проверки можно узнать в настоящей презентации.

Основные признаки схемы дробления бизнеса (1/2)

- ❖ Задействованы несколько взаимозависимых лиц, применяющих специальные налоговые режимы
- ❖ Показатели приближаются к предельно допустимым для используемого налогового режима
- ❖ Идентичность видов деятельности у всех участников
- ❖ Распределение контрагентов в соответствии с применяемым налоговым режимом
- ❖ Фактическое управление одними выгодоприобретателями
- ❖ Регистрация компаний непосредственно перед началом взаимоотношений в рамках схемы
- ❖ Несение расходов участниками друг за друга

Основные признаки схемы дробления бизнеса (2/2)

- ❖ Отсутствие основных средств и персонала у некоторых участников схемы
- ❖ Перевод персонала без изменения должностных обязанностей
- ❖ В отношениях с заказчиками и госорганами задействованы одни и те же лица (сотрудники)
- ❖ Используются общие:
 - Адреса
 - Телефоны
 - Сайты в сети Интернет
 - Производственное оборудование
 - Вывески
 - Обслуживающие банки
 - Контрольно-кассовая техника

Действительный размер налоговых обязательств

Производя корректировку налоговой базы налоговый орган должен учитывать не только полученные участниками схемы доходы, но и понесённые ими расходы.

Анализируя полученное решение налогового органа следует проверить:

- ❖ Подлежащую применению налоговую ставку
- ❖ Наличие подробного расчёта и обоснования подлежащей применению методики
- ❖ Принял ли налоговый орган исчерпывающие меры для получения документов, подтверждающих расходы налогоплательщика и других участников схемы
- ❖ Учтены ли возражения налогоплательщика, представленный им контррасчёт

Факт неверного установления размера действительных налоговых обязательств является основанием для отмены решения налогового органа.

Идентичность видов деятельности

На применение схемы дробления указывает, в том числе признак идентичности видов деятельности осуществляемых налогоплательщиком и иными лицами.

Доказать, отсутствие идентичности поможет:

- ❖ Различные категории клиентов (работники налогоплательщика / иные лица) [1]
- ❖ Необходимость получения лицензии для отдельных видов деятельности, и неполучение её налогоплательщиком [2]
- ❖ Отличие в видах торговли (опт или розница) [3]

[1] Постановление Президиума ВАС РФ от 09.04.2013 N 15570/12 по делу N А60-40529/2011

[2],[3] Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 21.01.2015 N Ф03-5980/2014 по делу N А04-1655/2014, Постановление ФАС Поволжского округа от 18.06.2014 по делу N А55-17026/2013 Определением Верховного Суда РФ от 10.10.2014 N 306-КГ14-1504 отказано в передаче дела в Судебную коллегия по экономическим спорам Верховного Суда РФ для пересмотра в порядке кассационного производства.

Заключение

Дробление бизнеса является «классической» схемой налоговой оптимизации. Арбитражным судам как и налоговым органам хорошо известны признаки, которые указывают на получение необоснованной налоговой выгоды в результате её применения.


Тем не менее, остаются вопросы, формирование правоприменительной практики по которым продолжается. В качестве примеров отметим следующие:

- ❖ методика расчёта доначисленного налога;
- ❖ признание схемой передачу непрофильных функций взаимозависимым предприятиям;
- ❖ степень развития и самостоятельности бизнеса которая позволяет считать доказанной обоснованность налоговой выгоды.

Мы будем отслеживать и информировать Вас о дальнейших этапах развития арбитражной практики.

В случае возникновения дополнительных вопросов, будем рады предоставить разъяснения.

Информация, содержащаяся в настоящей публикации, носит справочный характер и является актуальной на день её размещения. Настоящая публикация не может служить основанием для вынесения профессионального суждения.



адвокатское
бюро

**ЮС
АУРЕУМ**

107113, Россия, Москва,
1-я Рыбинская ул., д. 3, этаж 5
Телефон: +7 495 221 16 61

@ JusAureum 2015