

# По следам обзора судебной практики о налоговой выгоде

Не так давно ФНС сделала подборку решений Верховного Суда для налоговых органов (письмо от 11.08.2017 № СА-4-7/15895@). В основу легла проблема дробления бизнеса. Чиновники указали признаки, свидетельствующие о формальности этого процесса с целью получения необоснованной налоговой выгоды. В сегодняшней статье разберемся с некоторыми из этих признаков более подробно.

## Мнение ФНС о дроблении

С одной стороны, налоговая служба формально признает, что для бизнесмена стремление к оптимизации издержек, в том числе и налогов, является нормальным явлением. С другой стороны, когда несколько компаний и/или ИП работают в связке, то есть взаимозависимы, у налоговых органов это сразу вызывает подозрение. ФНС в упомянутом выше письме указывает, что инспекции должны рассматривать каждую ситуацию индивидуально и искать признаки формального дробления бизнеса. Проанализировав рекомендации налоговой службы, выделим основные из этих признаков.

## Отсутствие иной цели, кроме налоговой выгоды

За каждым решением предпринимателя должна стоять экономическая цель. Но уменьшение налоговой нагрузки не может являться смыслом операции с точки зрения ФНС. Поэтому если инспекторы докажут, что бизнесмен разделил свою компанию на части исключительно для возможности применять налоговые спецрежимы, его бизнес может быть рассмотрен как единое целое. Доказывая это, инспекция будет действовать по такой схеме:

1. Установление факта взаимозависимости между лицами, которые организованы в результате дробления бизнеса.
2. Сопоставление времени их регистрации. Подозрение вызовет тот факт, что все они появились примерно в одно и то же время.
3. Сопоставление размера налоговых обязательств участников схемы и их экономической деятельности. Внимание привлечет тот факт, что бизнес в результате дробления как минимум не изменился или вырос, а налоговые обязательства — уменьшились или остались неизменными.
4. Проверка основных показателей, которые выступают в качестве критериев применения того или иного спецрежима. Например, ИФНС выявила несколько взаимосвязанных компаний на ЕНВД, каждая из которых осуществляет торговлю на площади около 150 кв. м в одном торговом центре. Это предельное значение для применения указанного спецрежима, и такая

ситуация свидетельствует о формальности разделения компании.

5. Анализ деятельности взаимозависимых компаний и/или ИП. Если они занимаются одним и тем же, то это говорит о формальном дроблении.
6. Установление лица, которое в результате манипуляции приобретет финансовую выгоду.

## **Подконтрольность**

Подконтрольность — очень важный критерий, указывающий на формальное дробление бизнеса. Если одно лицо владеет несколькими предприятиями со схожей деятельностью, то оно может доказать, что все они являются самостоятельными субъектами и имеют собственную цель. Например, охват разных категорий покупателей, разных районов сбыта и так далее. Однако сделать это будет гораздо сложнее, если компании будут подконтрольны одной основной. Указывать на это могут такие факторы:

- у подконтрольных организации отсутствуют кадры, оборотные средства, собственные контрагенты, складские или производственные помещения и другое имущество и средства производства;
- клиенты распределяются следующим образом: организация на ОСНО работает с плательщиками НДС, она на УСН (ЕНВД) — с неплательщиками;
- связанные компании оплачивают расходы друг друга.

## **Определение налоговой базы при дроблении бизнеса**

Приводя примеры из судебной практики, ФНС подчеркнула, что определять налоговую базу инспекции должны адекватно. Доначисляя налоги из-за формального дробления бизнеса, следует учитывать не только доходы бизнесменов, но и расходы, а также внимательно выбирать метод расчета.

Как именно нужно начислять налоги, если были выявлены признаки нарушений при разделении бизнеса — об этом ФНС умалчивает. В подборке лишь приводятся случаи, когда суды признавали, что формально раздробленный бизнес является одним целым, и соглашались с начислениями налогов исходя из этого. В то же время в других решениях, приведенных в письме, судьи указывали на то, что доходы отдельных субъектов предпринимательской деятельности не могут суммироваться для начисления налоговых обязательств. Вероятно, все зависит от конкретного случая и того, что именно сможет доказать инспекция. Однако налоговая служба указывает на необходимость в любом случае четко обосновывать применяемые налоговые ставки и методику расчета обязательств. Также следует принимать во внимание возражения налогоплательщиков, связанные с расчетом налогов, которые они подтверждают документально.

## **Выводы**

В письме прямым текстом указано: оптимизация налогов не является преступлением. Но несмотря на это подход ФНС в оценке дробления не изменился. А вступившая недавно в силу статья 54.1 НК РФ дает правовое основание для признания незаконными сделок, направленных лишь на налоговую выгоду. Поэтому специалисты рекомендуют бизнесменам, решившим раздробить компанию, соблюдать следующие условия:

- иметь логичную и экономически обоснованную деловую цель;
- обеспечить самостоятельность и реальную деятельность новых организаций.

Если придерживаться этих рекомендаций, то будет гораздо проще отбиться от претензий ИФНС по поводу дробления бизнеса.