



Управление ФНС России по
Орловской области

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ ПО ДРОБЛЕНИЮ БИЗНЕСА

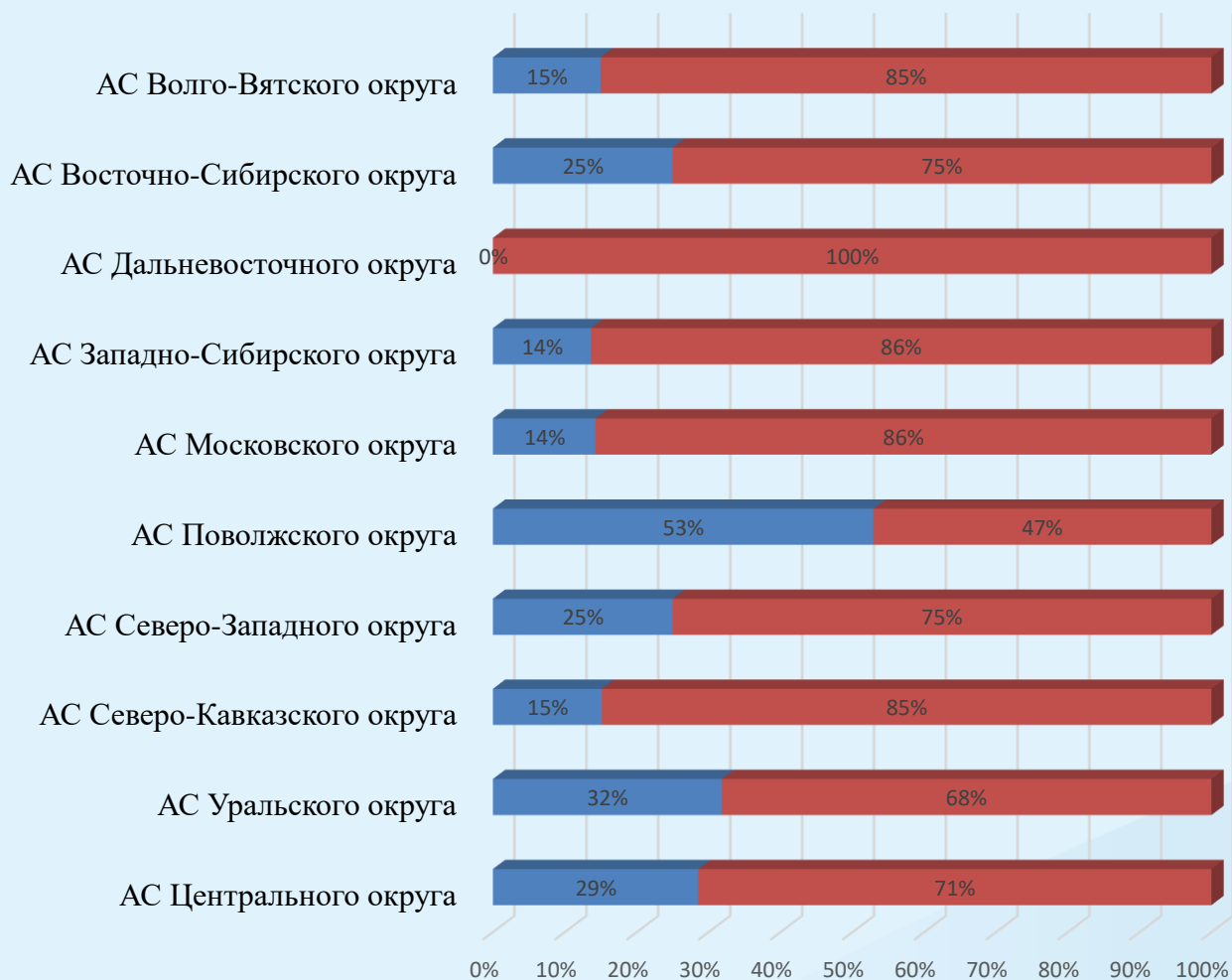
Главный специалист-эксперт правового отдела
УФНС России по Орловской области

Жукова А.С.

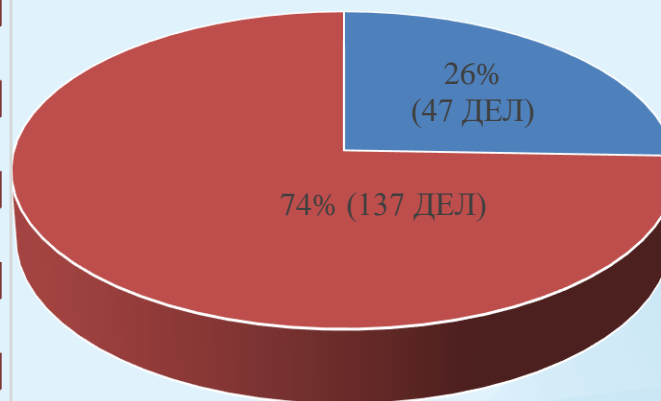
Орёл
2020

СТАТИСТИКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ АС ОКРУГОВ

В разрезе округов



Всего рассмотрено АС округов
184 дела с 01.01.2018-
11.11.2020



■ В пользу НП ■ В пользу НО



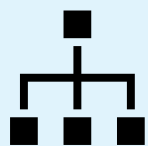
Что такое «Дробление бизнеса»?

Создание искусственной ситуации, при которой видимость действий нескольких лиц прикрывает фактическую деятельность одного налогоплательщика.

Применяются инструменты, используемые в гражданско-правовых отношениях, формально соответствующие действующему законодательству.

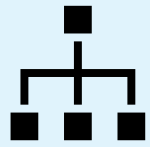


Письмо ФНС России от 11.08.2017 N СА-4-7/15895@.



Схемы дробления бизнеса





Формальное разделение торговых площадей (розничная торговля в объектах стационарной торговой сети)

Определения Верховного Суда РФ

от 18.09.2020 N 302-ЭС20-12089 (ООО «Торес»)

от 27.11.2015 N 306-КГ15-7673 (ООО «МАН»)



формальность договора аренды, отсутствие существенных условий (не конкретизировано имущество)

единый вход, вывеска, режим работы, кассовый узел

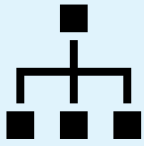
общие подсобные, бытовые и складские помещения, отсутствие конструктивных перегородок

покупатели воспринимают все площади как единое пространство

работники выполняют функции в целом по магазину независимо от того, с кем оформлены трудовые отношения

расчеты на одном кассовом узле с выдачей одного чека

расходы по содержанию магазинов не разделяются



Формальный перевод деятельности на подконтрольные организации или ИП



от 05.02.2020 N 301-ЭС19-27038 (ООО «Фирма ЗИС»)

производство и реализация мяса и пищевых субпродуктов

от 28.10.2019 N 305-ЭС19-9789 (ИП Пяташов М.Е.)

производство и реализация ювелирных изделий

от 25.03.2020 N 306-ЭС20-2708 (ООО «Агромарка»)

оптовая и розничная торговля семенами и удобрениями

от 09.07.2020 N 306-ЭС20-8885 (ИП Блинков О.П.)

оптовая реализация кондитерской продукции

от 30.09.2019 N 307-ЭС19-8085 (ИП Угрюмова Н.Ф.)

реализация ГСМ в розницу

от 26.06.2020 N 305-ЭС20-8962 (ООО «Сити Холдинг»)

сдача имущества в аренду

от 22.06.2020 N 301-ЭС20-9592 (ООО «Москва Китчен Хаус»)

сдача имущества в аренду

от 24.11.2017 N 308-КГ17-17310 (ООО «Транзит-Юг»)

услуги по перевозке грузов

Перераспределение налоговой нагрузки, выручки.

Получение и сохранение права на применение спец. режимов.

Шесть критериев искусственного дробления

1

Видимость действий нескольких лиц прикрывает фактическую деятельность одного налогоплательщика.

2

Единый производственный процесс, приводящий к общему экономическому результату.

3

Отсутствие хозяйственной и экономической самостоятельности (Учитывается исторический аспект).

4

Взаимозависимость и согласованность действий.

5

Отсутствие целей экономического (делового) характера. Главной целью является минимизация налогообложения.

6

Ущерб бюджету.

Критерий 1 - Видимость действий нескольких лиц прикрывает фактическую деятельность одного налогоплательщика.

Имитация хозяйственной деятельности участниками схемы.

Формальный документооборот.

Подконтрольные участники не осуществляют самостоятельной деятельности; не имеют самостоятельности в принятии деловых решений, выборе контрагентов, найме сотрудников, несении расходов, распоряжении поступившими денежными средствами и т.п.

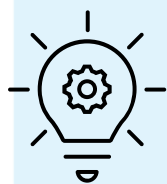
Фактически вся деятельность осуществляется налогоплательщиком.

Критерий 2 - Единый производственный процесс, приводящий к общему экономическому результату.

Постановление Президиума ВАС РФ
от 09.04.2013 N 15570/12



- Одинаковый (не самостоятельный) вид деятельности.
- Деление одного производственного цикла с передачей отдельных этапов производства.
- Отсутствие организационной обособленности, общая рабочая зона.
- Единая схема погрузки, разгрузки и доставки товаров.
- Отсутствие разделения сырья, продукции, материалов.
- Единый складской учет.
- Общий ассортимент.
- Единый рынок сбыта, общие поставщики.
- Централизованный процесс закупки товара, приемки заявок от покупателей.
- Переброска товара с одного лица на другое (закупает - один, реализует - другой).
- Спецодежда с общей символикой.
- Участники схемы воспринимаются контрагентами как один хозяйствующий субъект и т.п.



Не разделение бизнеса, а прекращение этой деятельности с организацией на ее базе вновь созданного юридического лица.

Критерий 3 - Отсутствие хозяйственной и экономической самостоятельности (Учитывается исторический аспект).

Отсутствие самостоятельной деятельности

Подконтрольные лица не имеют самостоятельности в принятии деловых решений, выборе контрагентов, найме сотрудников, несении расходов, распоряжении поступившими денежными средствами

Единая материально-техническая база

Единое финансирование

Общие финансовые и товарные потоки

Совпадение формы и условий договоров с контрагентами

Особенности корпоративной структуры (история создания взаимозависимых лиц, причины их реорганизации и др.)

Практика принятия управленческих решений внутри группы взаимозависимых лиц

Особенности гражданско-правовых отношений внутри группы

Исторический анализ деятельности всех участников схемы и т.п.

Критерий 4 - Взаимозависимость и согласованность действий.

Единое руководство, собственники бизнеса.

Родственные связи.

Общие IP-адреса, юридические, фактические адреса; сайты, e-mail, номера телефонов.

Право распоряжения по расчетным счетам принадлежит одним и тем же лицам.

Единая торговая марка.

Единая реклама.

Общие трудовые ресурсы, управленческий персонал.

Единое хранение кадровой и хозяйственной документации и т.п.



Сам по себе факт взаимозависимости не является основанием для консолидации доходов и для вывода об утрате права на применение спец. режима, если каждый из налогоплательщиков осуществляет самостоятельную хозяйственную деятельность.



Важно! Как взаимозависимость повлияла на условия и результаты экономической деятельности?

Критерий 5 - Отсутствие целей экономического (делового) характера.

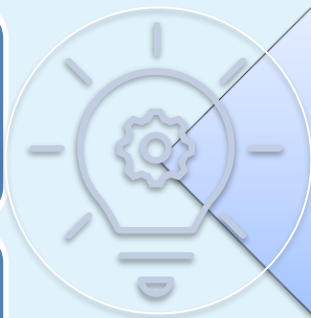
Показатели деятельности (численность, доход, остаточная стоимость и т.п.) близки к предельным значениям.

Увеличение операционных и прочих издержек.

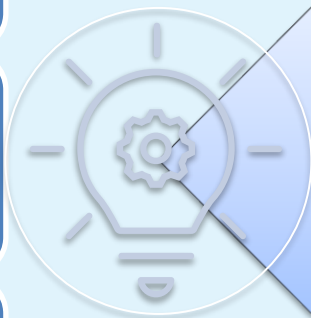
Убыточный характер деятельности в результате дробления.

Не имеющая деловой цели передача части бизнеса другому лицу.

Перевод части своих доходов (выручки) от реализации на подконтрольные лица и т.п.



Критерий рассматривается судами через призму намерения получить экономический эффект в результате реальной экономической деятельности.



Считается законным выбор наиболее выгодных форм предпринимательской деятельности, оптимального вида платежа (Постановление Конституционного суда РФ от 27.05.2003 № 9-П).



Помогут подготовленные экспертами финансово-экономические модели и проекты развития бизнеса, бизнес план, финансово-экономический анализ деятельности до и после оптимизации и структурирования с обоснованием экономической целесообразности принимаемых решений и т.п.

Критерий 6 - Ущерб бюджету.



**Уменьшение налоговых
обязательств.**

Шесть основных причин удовлетворения требований налогоплательщиков

Расчет налоговых обязательств.

- ВС РФ от 20.12.2018 г. N 306-КГ18-13128, от 16.04.2019 г. N 302-КГ18-22744, от 28.10.2019 N 305-ЭС19-9789, АС Центрального округа - А62-2519/2018, А48-2167/2017.

Самостоятельность деятельности.

- АС Центрального округа - А36-12484/2017; АС Уральского округа - А60-14635/2017, А76-27603/2017.

Деловая цель.

- АС Уральского округа - А60-14635/2017; А76-27603/2017, А76-34350/2017; АС Северо-Кавказского округа - А53-7070/2018, А53-2638/2017, А53-12471/2018, А53-16343/2018.

Отсутствие единого производственного процесса.

- АС Центрального округа - А62-2519/2018, АС Уральского округа - А47-14417/2018, А34-9659/2017.

Исторический аспект.

- АС Центрального округа - А36-12484/2017; Уральского округа - А60-14635/2017; АС Северо-Кавказского округа - А53-7070/2018, АС Западно-Сибирского округа - А67-476/2017.

Отсутствует причинение ущерба бюджету.

- АС Уральского округа - А71-17006/2016; АС Северо-Кавказского округа - А53-23398/2019, А53-12471/2018; АС Северо-Западного округа - А42-4119/2016.



Налоговые последствия

Налоги доначисляются исходя из консолидированного финансового результата.

- Определение Конституционного Суда РФ от 04.07.2017 N 1440-О, п. 4 Обзора, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 04.07.2018.

Вменение умышленной формы вины (п. 1 ст. 54.1, п. 3 ст. 122 НК РФ).

Проблема учета налогов, фактически уплаченных по спец. режимам взаимозависимыми лицами.

- Определение Конституционного Суда РФ от 27.02.2020 N 488-О, Постановления Президиума ВАС РФ от 25.09.2012 N 4050/12, от 16.04.2013, Постановление АС Западно-Сибирского округа от 20.06.2019 по делу N А03-18224/2016.

Вероятность возникновения судебного спора по вопросу возврата (зачета) налогов, уплаченных по специальным режимам.

- Постановления АС Северо-Кавказского округа от 14.07.2020 по делу №А32-34415/2019, от 27 января 2020 г. по делу N А32-11317/2019, от 29 ноября 2019 г. по делу N А63-13701/2017.



Управление ФНС России по
Орловской области

Благодарю за внимание!