

BLCONS

GROUP

Аудит / Налоги / Право
Трансфертное ценообразование /
Арбитражные споры /
Юридическое сопровождение



**РУБИНШТЕЙНА,
15-17**

Адрес



**+7 (812) 575-84-00,
(01), (02)**

Телефон



BLCONS.RU

WEB



INFO@BLCONS.RU

E-mail



Статья 54.1

Необоснованная налоговая выгода



- **Реальность и экономическое содержание:**
Искажение сведений:
 - ✓ о фактах
 - ✓ об операциях, статусе или характере деятельности (квалификация)
 - ✓ об объекте налогообложения
- **Основная цель – не уменьшение налогов**
- **Исполнение надлежащим лицом**

Искажение сведений об объектах налогообложения



- ✓ Неотражение объекта налогообложения (эксплуатируемых объектов недвижимости, строительство которых завершено, в составе ОС);
- ✓ Искажение сведений о продукции;
- ✓ Искажение параметров деятельности;
- ✓ Разделение единого бизнеса исключительно или преимущественно по налоговым мотивам
- ✓ Искусственное создание условий для применения пониженных налоговых ставок, налоговых льгот, освобождения от налогообложения

Свойства продукции как условие для налогообложения



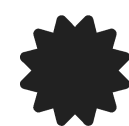
Дело № А56-112976/2019

- ✓ До 1 апреля 2016 продукция не облагалась акцизом
- ✓ С 1 апреля 2016 - контроль за физико-химическими свойствами продукции по установленным НК показателям
- ✓ Оценка возможности производить неподакцизную продукцию

Основные проблемы



Отсутствие/
недостаток прямых
доказательств



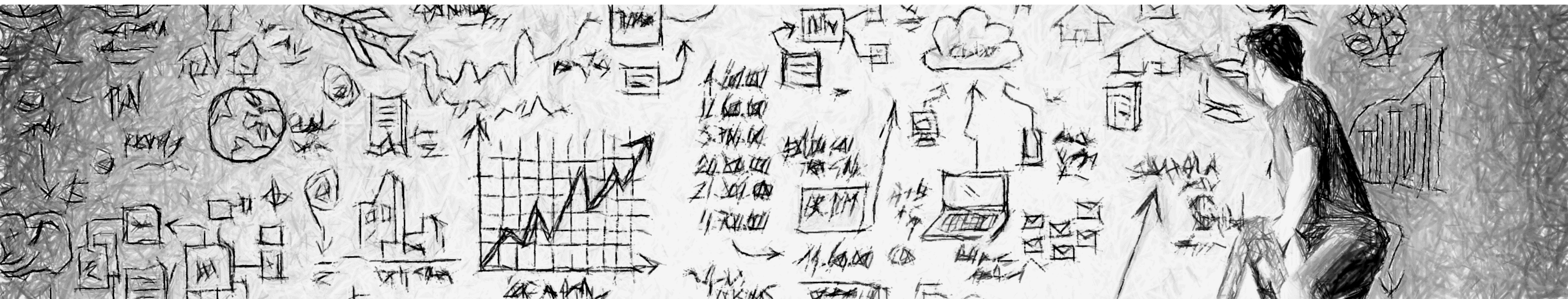
Некорректные
вопросы к
экспертам



Интерпретация
результатов
экспертизы



Фрагментарная
оценка
обстоятельств



Установление основного мотива

Оценка незапрещенного поведения



Изменение физико-химических свойств продукции с целью вывода продукции из списка подакцизных:

умысел или правомерное поведение?

Соотношение ст.54.1 и специальных норм



Специальные нормы НК: 105.3, 269, 280, 312

Ст.54.1 применяется:

- при искажении сведений с целью обхода условий применения специальных норм;
- при формальном соблюдении требований специальных норм

Выявление признаков искусственности операций и отсутствия хозяйственного смысла

Соотношение ст.54.1 и специальных норм

Статья 54.1 НК РФ	Статья 269 НК РФ
<ul style="list-style-type: none">▪ сделки имели реальное исполнение сторонами;▪ сделки были отражены в учете в соответствии с их экономическим содержанием;▪ основной целью сделок не являлось получение необоснованной налоговой выгоды	<ul style="list-style-type: none">▪ при признании % по займам в составе расходов и выплате процентов были соблюдены особенности и ограничения, предусмотренные НК РФ, а именно: размер контролируемой задолженности не превышал более чем в 3 раза собственный капитал на последнее число отчетного (налогового) периода

Ущерб бюджету как условие ст.54.1



Ущерб в результате неуплаты обязательных платежей, которые *должны были быть уплачены, если бы не было злоупотреблений*

Исполнение надлежащим лицом Исключение формальных претензий



Налоговый орган должен доказать:

- умысел: налогоплательщик преследовал цель незаконного уменьшения налоговой базы;
- неосторожность: налогоплательщик знал или должен был знать, что контрагент – техническая компания

Исполнение надлежанием лицом Содействие налогоплательщика



При налоговой реконструкции учитывается:

- форма вины (оценка действий налогоплательщика, доказывание их противоправного характера);
- наличие сведений о действительном поставщике;
- параметрах совершенных с ним операций

Дела: А42-7695/2017 Звездочка, А82-4848/2018 МолВест

Стандарт осмотрительного поведения



Стандарт предполагает проверку:

- Деловой репутации
- Возможности исполнения
- Платежеспособности

*Инспекция должна доказать наличие **критической совокупности обстоятельств**, характеризующую поставщика как «техническую компанию», и то, что при совершении конкретной сделки это должно было быть ясным для налогоплательщика*

Коммерческая осмотрительность



- Причины выбора контрагента
- Преддоговорные переговоры
- Специфика товара, работ, услуг
- Масштабы и характер сделок
- Условия договора об оплате, исполнении, обеспечении, гарантиях, ответственности
- Исполнение договора

Отрицательные характеристики контрагента



- иной источник получения спорного товара Инспекцией не установлен
- выводы о приобретении товара у иных лиц основаны на предположении, основанном исключительно на отрицательных характеристиках поставщиков
- недопустима различная правовая оценка доказательств факта поступления товара от поставщика при решении вопроса, связанного с налогообложением прибыли и вычетами по НДС

Обычная степень должной осмотрительности



- в обычаях коммерческой деятельности осуществление оптовой торговли не всегда требует наличия собственных основных и транспортных средств, складских помещений и значительного персонала
- законом не закреплена обязанность налогоплательщика проверять контрагентов на предмет нахождения по месту регистрации, выполнения ими обязательств перед бюджетом. *Вменение таких обязанностей можно расценивать исключительно как возложение дополнительных обязанностей, связанных с проведением мероприятий налогового контроля, что не предусмотрено.*

Установление действительной обязанности по уплате налогов

При отсутствии спора о факте осуществления расходов и осведомленности о техническом характере поставщика алгоритм следующий:

Известен реальный поставщик	НЕ известен реальный поставщик
Вычет по НДС возможен (без учета технической компании)	Вычет по НДС не возможен
Расходы признаются (без учета технической компании)	Расходы определяются расчетным методом: <ul style="list-style-type: none">✓ по данным об аналогичных сделках✓ по результатам экспертизы✓ на основании подтверждающих рыночную стоимость документов

Отказ в вычетах по НДС и в признании расходов по налогу на прибыль



Отказ возможен даже если сделка реальна, если доказано:

- участие налогоплательщика в согласованных действиях, направленных на уклонение от уплаты НДС
- наличие у налогоплательщика информации о ведении контрагентами деятельности с высоким уровнем налогового риска / допущенных ими нарушениях

Определения ВС от 25 января 2021 № 309-ЭС20-17277, от 12.05.2021 № 309-ЭС20-23981

Стратегия защиты

Рекомендации VLCONS



Подтверждение:

- реальности и деловой цели
- правильное отражение в учете
- исполнения контрагентом
- проявления осмотрительности
- отсутствия ущерба бюджету
- расчет действительной обязанности

*Представить сведения и доказательства о реальном исполнителе и параметрах спорных операций **можно только в ходе проверки или при обжаловании Акта***

BLCONS

GROUP

Аудит / Налоги / Право
Трансфертное ценообразование /
Арбитражные споры /
Юридическое сопровождение



**РУБИНШТЕЙНА,
15-17**

Адрес



**+7 (812) 575-84-00,
(01), (02)**

Телефон



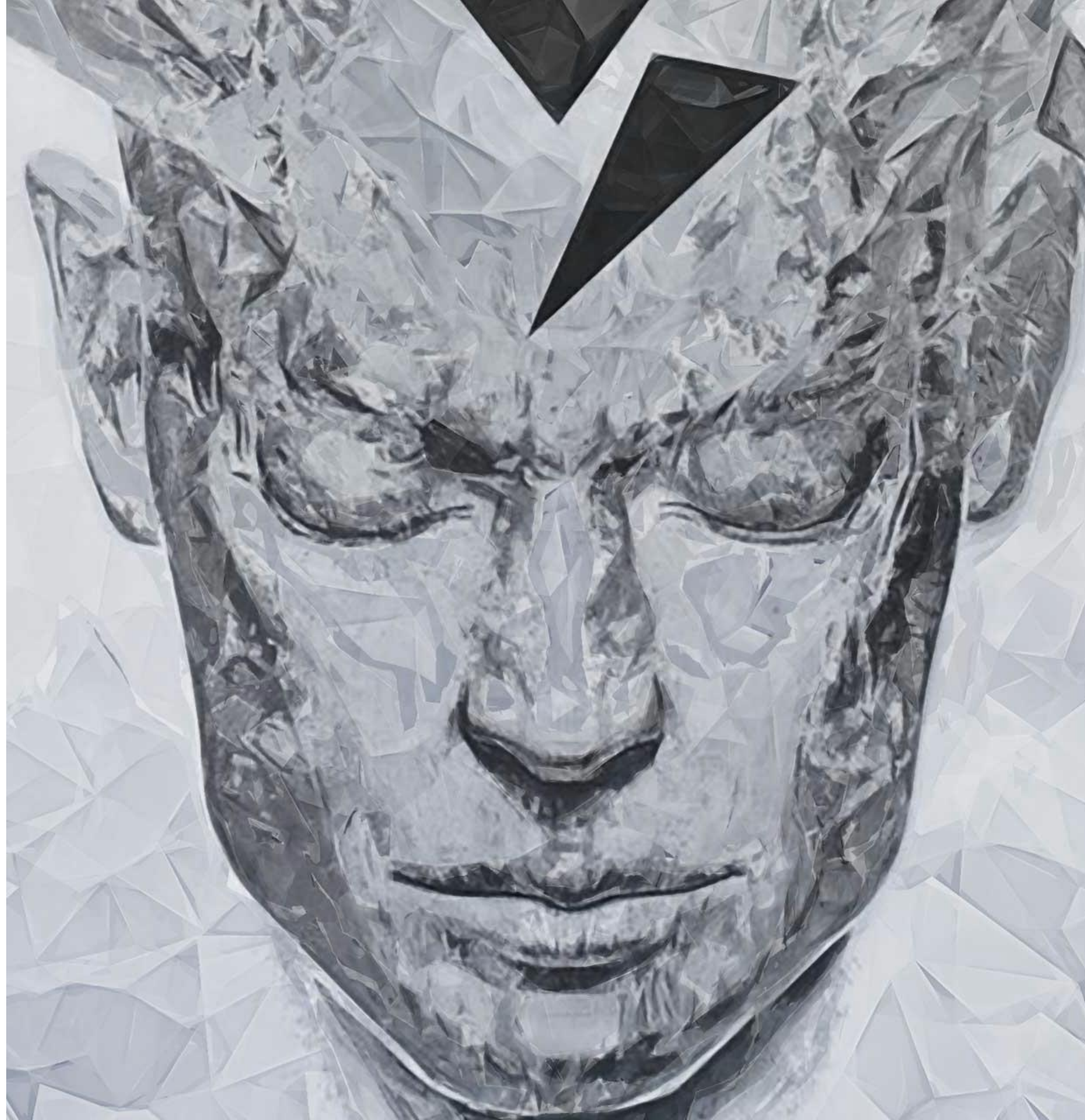
BLCONS.RU

WEB



INFO@BLCONS.RU

E-mail



Пресекательные сроки НК РФ



- срок проведения проверки не является пресекательным, нарушение сроков проведения не влекут автоматическое признание результатов проверки незаконными
- пресекательным является срок на принудительное взыскание недоимки

Пресекательные сроки НК РФ



- требование об уплате налога по результатам налоговой проверки должно быть направлено в течение 20 дней с даты вступления в силу решения
- решение о взыскании принимается после истечения срока, установленного в Требовании, но не позднее 2х мес. после истечения указанного срока
- заявление может быть подано в суд в течение 6 мес. после истечения соответственно срока исполнения требования об уплате налога

Вручение решения вне сроков и право на взыскание налога



Решение по выездной налоговой проверке вручено через 10 мес. после принятия

- несоблюдение инспекцией предусмотренных НК сроков не изменяет порядок исчисления периода принудительного взыскания
- решение о взыскании, принятое после истечения установленного НК срока, считается недействительным и исполнению не подлежит

Дело № А27-1723/20 ЭнергоПодряд, № А27-13930/2020 Мазуровский кирпичный завод

Пределы запроса данных по п.2 ст.93.1

- отсутствие нормативного урегулирования предпроверочного анализа фактически приводит к проведению 2х и более проверок одного и того же периода
- внутриведомственный приказ не опубликован в публичных источниках, не является нормативным правовым актом
- он не определяет налоговую обязанность, не определяет порядок и сроки проведения анализа, права и обязанности налогоплательщиков, порядок обжалования решений
- обязательно указание в требовании мероприятий налогового контроля в рамках которых истребуются документы



Запрос чрезмерного объема документов

В рамках ВМП

- оценка реальной возможности в установленный инспекцией срок представить копии всех истребованных документов
- истребуя документы (более 1 млн. док.) за несколько дней до окончания налоговой проверки, при этом располагая сведениями об операциях со спорными контрагентами (ЕГАИС), инспекция изначально не имела намерения изучить запрошенные им документы - злоупотребление правами
- наличие большого штата сотрудников не означает, что все должны были одновременно переключиться с выполнения своих текущих трудовых обязанностей на изготовление копий затребованных документов



Запрос чрезмерного объема документов



В рамках дополнительных мероприятий при ВНП

- в рамках доп. мероприятий могут быть запрошены только документы, связанные с предметом проверки – эпизодами нарушений, указанными в Акте
- запрошенный значительный объем документов соответствует проведению ВНП сплошным методом, хотя сама проверка проводилась выборочно

Симметричные корректировки вне контролируемых сделок

Внутригрупповые сделки переквалифицированы / нереальны

- признание контрагента получившим необоснованную налоговую выгоду не является основанием для признания поставщика недобросовестным налогоплательщиком, учитывая, что он исполнит свои налоговые обязательства по сделкам в полном объеме
- каждый из налогоплательщиков самостоятельно несет ответственность за выполнение своих обязанностей и независимо друг от друга пользуется своими правами



Дело № А40-316684/19 и № А40-316688/19 ТНС Энерго

BLCONS

GROUP

Аудит / Налоги / Право
Трансфертное ценообразование /
Арбитражные споры / Юридическое
сопровождение



**РУБИНШТЕЙНА,
15-17**

Адрес



**+7 (812) 575-84-00,
(01), (02)**

Телефон



BLCONS.RU

WEB



MANAGER@BLCONS.RU

E-mail

