

Дробление бизнеса: Бизнес-целесообразность или уклонение от налогов.

Здравствуйте! Меня зовут Алина Строкина. Я – аудитор компании GSL Law & Consulting.

В наше время среди специалистов существует мнение, что, если налоговая нагрузка предприятия составляет 10-15% от всех доходов, то налоговую оптимизацию проводить не следует; если налоговая нагрузка составляет более 15%, то организации следует проводить налоговую оптимизацию.

Юридическое лицо, осуществляющее деятельность, каждый день сталкивается с многочисленными факторами, как то:

- Первичные документы
- Контракты
- Контрагент (партнер)
- Банк
- Способы расчетов
- Персональные налоги. Зарплатный контроль
- Риски зависимости
- Ценовой контроль
- Экономический анализ рынка

Компании думают, что выход из подобного положения заключается в том, что большую компанию можно раздробить на более маленькие компании со специальными режимами налогообложения.

Упрощенная система налогообложения подразделяется на два подвида:

- 1) налогоплательщик платит 6% налогов с дохода;
- 2) налогоплательщик платит 15% из разницы доходов и расходов

Так же существует такой вид упрощенного режима налогообложения как единый налог на вмененный доход, при котором налогоплательщик платит 15 % с доходов.

Выбирая такие режимы, организация избавляется от следующих налогов: налог на прибыль, НДС и налог на имущество. Но, к сожалению, наше государство поставило в очень жесткие рамки большие холдинги, которые переходят на другие режимы налогообложения для того, чтобы оптимизировать свою систему налогообложения.

Убыточность

Специалистов налоговых органов зачастую интересует рентабельность продаж (соотношение прибыли и себестоимости). Убыточное значение специалисты сравнивают со средними статистическими показателями, которое находится на сайте www.gks.ru и сайте Минэкономразвития <http://www.economy.gov.ru>. Если данный показатель ниже среднего уровня, то налоговые органы могут назначить выездную налоговую проверку. Такие же показатели относятся и к зарплатным налогам, которые организации часто уменьшают и пытаются на этих налогах экономить. Рискуют те работодатели, у которых средняя заработная плата на сотрудника ниже среднеотраслевой заработной платы по отрасли. Найти эту информацию можно на сайтах ФНС России <http://www.nalog.ru> или Росстата www.gks.ru.

НДС

Окончательная величина НДС, выплачиваемого в бюджет, зависит не только от налогообложения базы, но и от объема вычета, представленного компанией, поэтому в рамках оптимального выполнения бюджета НДС налоговые органы посчитали возможным установить предельный лимит вычета. Критичными считаются вычеты, превышающие 89% величины начисленного налога. В расчет берутся показатели налоговых деклараций за последние четыре квартала.

Налоговое планирование: пределы дозволенного

Позиция ВАС РФ: обоснованность налоговой выгоды

Согласно постановлению от 12.10.2006 №53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» налоговая выгода – это:

- уменьшение налоговой базы;
- получение налогового вычета;
- налоговые льготы;
- применение более низкой налоговой ставки;
- получение права на возврат (зачет) ил возмещение налога из бюджета и др.

Необоснованность выгоды – искажение реального экономического смысла деятельности путем ложных формулировок представленных документов; учет для целей налогообложения операций, не имеющих разумного экономического

смысла (деловой цели); представление неполных, недостоверных сведений в обоснование права на налоговую выгоду.

По постановлению № 53 как необоснованная налоговая выгода может быть расценена, если хозяйственные операции учтены организацией не в соответствии с их действительным экономическим смыслом:

- если они не были связаны с разумными экономическими причинами и иными целями делового характера;
- организация создана незадолго до совершения хозяйственной операции;
- участники сделок взаимозависимы (на основании ст. 20 НК РФ зависимым лицом считается такая организация, которая непосредственно и (или) косвенно участвует в другой организации, и суммарная доля такого участия составляет более 20 процентов; взаимозависимыми лицами считаются родственники по Семейному кодексу, а так же подчиненные по должностному положению);
- хозяйственные операции неритмичны;
- имели место нарушения налогового законодательства в прошлом;
- имеет место нарушения контрагентом своих налоговых обязанностей;
- операции носят разовый характер;
- операции осуществляются не по месту нахождения организации;
- расчеты осуществляются с использованием одного банка;
- платежи между участниками взаимосвязанных хозяйственных операций являются транзитными;
- деятельность ведется с помощью посредников

Добросовестность налогоплательщика

Должна быть очень точная логическая связь от начала заключения договора до момента поставки товара на склад. Если логическая связь где-то обрывается, то это считается косвенным доказательством того, что налогоплательщик является недобросовестным. Лица должны иметь доказательства того, что договор в реальности был подписан данными лицами. Косвенным доказательством того, что договор, заключенный с контрагентом фиктивен, является отсутствие переписки, путевых листов, сметы, телефонов, контактов поставщиков и т. д.

Наличие необоснованных посредников, подрядчиков, расход и операций, не только увеличивающих расходы, но и маскирующих взаимозависимость. Например, организация полностью заключила посреднические договоры, работает через посредников и находится на специальном налоговом режиме. (Естественно, для налоговых органов сразу понятно, что эта цепочка создана для

того, чтобы минимизировать налоги и уклониться от налогообложения). Могут совершаться: мнимая поставка, покупка без вызова, покупка без хранения, покупка без охраны, страховки и других разумных расходов. Если доказано, что сделка недействительна, то налогоплательщик является недобросовестным, а сделка считается недействительной, и все налоги, уменьшенные благодаря поставкам, восстанавливаются, налагаются штрафы и пени.

Если доказано, что сделка совершена только для получения необоснованной налоговой выгоды, это цель заведомо противоположная основам правопорядка, то все полученное по ничтожной сделке взыскивается в доход государства (ст. 169 ГК РФ) в отличие от просто умышленного нарушения налогоплательщика (20-40% от налога – ст. 122 НК РФ).

Так как в законодательстве очень много слабых моментов, где нечетко прописано, как поступать налогоплательщику, то на основании законодательства все действия являются законными, пока не доказана недобросовестность налогоплательщика. Но, благодаря всем тонкостям законодательства, спорным вопросам, спорным моментам, все действия нужно будет отстаивать в суде, и существует как положительная, так и отрицательная практика по различным вопросам, что может быть неблагоприятно для налогоплательщика. Поэтому следует понимать, что такое ненадежность повтора схем, не выдержавших судебную практику.

Какие сделки вызывают подозрения у налоговых органов?

Холдинг – это совокупность материнской компании и контролируемых ею дочерних и зависимых компаний. Термин «материнская компания» законодательством не закреплен, поэтому дадим ему определение, принятое в периодической литературе. Основное (материнское) общество – хозяйственное общество, которое обладает возможностью определять решения иного (дочернего) хозяйственного общества в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом.

Все дочерние компании являются отдельными юридическими лицами, хозяйственную деятельность они проводят независимо от материнской компании. Заметим, что в холдингах есть такое понятие как трансфертное ценообразование. Трансфертное ценообразование – это реализация товаров и услуг в рамках группы связанных между собой лиц, холдинговых структур по ценам отличным от рыночных. Существуют три метода разработки ценообразования:

1) метод сопоставимой и контролируемой цены

Этот метод заключается в том, что в каждой компании есть прецедент на цены, которые соответствуют средним рыночным ценам на данный товар и услуги, и, соответственно, по указанным ценам продаются товары и услуги в холдинге