

Налоговый обзор

Сентябрь 2016





Оглавление

1. Определение налогооблагаемой выручки расчетным путем по данным материалов, изъятых у налогоплательщика	3
2. Раскрытие конечного бенефициара.....	4
3. Контроль ценообразования в неконтролируемых сделках.....	5
4. Country-by-Country Reporting (страновые отчеты)	6
5. Публикации ОЭСР.....	8
6. Изменения в "черном списке" ФНС	9
7. Отчет оценщика в неконтролируемых сделках.....	10
8. Внесение изменений в Закон о торговле.....	11



1 Определение налогооблагаемой выручки расчетным путем по данным материалов, изъятых у налогоплательщика

1.1. Обстоятельства дела

Как следует из материалов постановления N 09АП-33258/2016-АК от 16 августа 2016 г. по делу № А40-249895/15 после проведения налоговой проверки сети ресторанов «Тарас Бульба» (компания Юнитэк-Концерн) налоговая инспекция установила, что отчетность, поступавшая от налогоплательщика, не отражает достоверной информации о выручке.

Налоговый орган принял решение определить налоговую базу по налогу на прибыль и НДС расчетным способом. По результатам проверки были доначислены налоги, пени и штрафы в целом почти на 1 млрд руб.

Отличительной особенностью данного дела является то, что налоговые органы для применения расчетного метода использовали материалы (таблицы MS Excel), найденные на одном из флеш-носителей, который был изъят у налогоплательщика во время проверки ФСБ России.

Налогоплательщик не согласился с доначислениями и обжаловал решение налоговых органов в суде. Однако суд отклонил доводы налогоплательщика о неправильном применении расчетного способа на основании показаний свидетелей и таблиц MS Excel, которые не являются документами бухгалтерского учета. По мнению суда, в данном случае расчет налогового органа являлся правильным, поскольку он отражает реальный размер полученной выручки, а сведения бухгалтерского учета налогоплательщика о размере полученной им выручки недостоверны.

1.2. Выводы

Вероятно, это первый случай в судебной практике, когда налоговая инспекция использовала, а суд признал законным использование информации, найденной в офисе на флеш-карте в качестве данных о хозяйственной деятельности налогоплательщика.

Необходимо отметить, что при таком расчете доначислений налоговой инспекцией не были приняты во внимание данные об аналогичных налогоплательщиках, вменяемые доходы не были соотнесены с расходами, которые должны были быть понесены для их получения.



2 Раскрытие конечного бенефициара

2.1. Суть закона

Президентом РФ был подписан Федеральный закон от 23.06.2016 N 215-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" (далее – Закон).

В соответствии с данным Законом на юридических лиц возлагается обязанность устанавливать своих бенефициарных собственников и раскрывать данную информацию государственным органам, в том числе ФНС России.

2.2. Новые обязанности юридических лиц

На юридических лиц возлагаются следующие новые обязанности:

- принимать обоснованные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры по установлению в отношении своих бенефициарных владельцев сведений, предусмотренных Законом N 115-ФЗ (Ф.И.О., гражданство, дата рождения, реквизиты документа, удостоверяющего личность, ИНН и т.п.);
- не реже одного раза в год обновлять информацию о своих бенефициарных владельцах и документально фиксировать полученную информацию;
- хранить собранную информацию не менее пяти лет;
- представлять собранную информацию по запросам уполномоченного органа, налоговых органов и иных федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных Правительством РФ.

2.3. Ответственность

За нарушение обязанности по установлению и представлению информации о бенефициарных владельцах юридических лиц установлен штраф в размере от 30 тыс. до 40 тыс. руб., налагаемый на должностных лиц, и от 100 тыс. до 500 тыс. руб. - на юридических лиц.

Отметим, что Закон уже сейчас вызывает ряд вопросов. По нашему мнению не достаточно четко разъяснено, будут ли применены штрафные санкции, если компания приложила все усилия для поиска информации о бенефициарном владельце, но так и не смогла ее получить.

Кроме того, вызывает вопросы и процедура определения достоверности информации о конечном бенефициаре.



3 Контроль ценообразования в неконтролируемых сделках

3.1. Позиция Минфина

Возможность проверки цен в сделках между взаимозависимыми лицами по правилам раздела V.1 НК РФ в рамках выездных и камеральных проверок до сих пор является спорным вопросом.

Минфин России изложил свою позицию в Письме от 18 октября 2012 №03-01-18/8-145, где разъяснил, что исключительная компетенция ФНС по проверке цен в сделках, установленная ст. 105.17 НК РФ, относится лишь к контролируемым сделкам, в то время как проверка цен в неконтролируемых сделках между взаимозависимыми лицами, может быть осуществлена территориальным налоговым органом в рамках камеральных и выездных проверок. Такой же вывод содержат письма Минфина России от 26.10.2012 № 03-01-18/8-149, от 18.11.2012 № 03-01-18/8-145, от 02.11.2012 № ЕД-4-3/18615, а также Письмо ФНС России от 16.09.2014 № ЕД-4-2/18674.

Однако имеется Письмо Минфина России от 19.06.2015 № 03-01-18/35527, согласно которому цены по сделкам, не признаваемым контролируруемыми, не могут выступать предметом контроля, как в рамках проверки, проводимой ФНС России, так и в рамках камеральных и выездных проверок.

3.2. Судебная практика

На сегодняшний день наибольшие споры вызывает позиция Минфина России, изложенная в абз. 12 Письма от 18.10.2012 N 03-01-18/8-145 (далее – Письмо). Согласно вышеуказанному абзацу в случаях установления фактов уклонения от налогообложения в результате манипулирования налогоплательщиком ценами в сделках необходимо доказывание получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды в рамках выездных и камеральных проверок, в том числе с применением методов, установленных главой 14.3 НК РФ.

Показательным по данному вопросу является решение Верховного Суда РФ от 01.02.2016 N АКПИ15-1383 по делу ООО "Минводы-Кровля". Верховный Суд РФ установил, что позиция изложенная Минфином России в абз. 12 Письма не наделяет полномочиями территориальные органы по осуществлению контроля цен в сделках между взаимозависимыми лицами.

Разъяснения в оспариваемом абз. 12 Письма даны непосредственно Федеральной налоговой службе применительно к ее компетенции при осуществлении налогового контроля цен в сделках между взаимозависимыми лицами. При этом абзац 12 Письма от 18.10.2012 N 03-01-18/8-145 не содержит предписаний, адресованных территориальным налоговым органам, которые в нем не упоминаются.

Апелляционная коллегия Верховного суда от 12 мая 2016 г. N АПЛ16-124 оставила без изменения решение Верховного суда РФ от 01.02.2016 № АКПИ15-1383, исключив вывод о том, что абз. 12 Письма не адресован территориальным налоговым органам.



4 Country-by-Country Reporting (страновые отчеты)

4.1. Компании, составляющие страновые отчеты

Country-by-Country Reporting или "страновой отчет" – это предлагаемый ОЭСР и G20 отчет, который должен стать частью документации мультинациональной группы компаний по трансфертному ценообразованию и предоставляться налоговым органам в стране, где зарегистрирована головная материнская компания группы. Данный отчет представляет сводную информацию как по отдельным юрисдикциям в разрезе доходов, уплачиваемых налогов, отдельных показателей, так и по отдельным лицам группы относительно выполняемых ими функций.

4.2. Механизмы подачи страновой отчетности

- Отчет составляется мультинациональными группами компаний на ежегодной основе (в большинстве стран первый отчетный период – 2016 год).
- Выручка более 750 млн. евро.

Подготовка странового отчета мультинациональной группы и его предоставление в налоговые органы в юрисдикции своего расположения (регистрации) входит в обязанности головной компании.

Тем не менее, налоговое законодательство некоторых стран может допускать применение "вторичного механизма" подачи странового отчета. В этом случае отчетность может быть истребована у дочерней компании, являющейся налоговым резидентом в такой стране.

4.3. Внедрение страновых отчетов в РФ

Согласно проекту Федерального закона "О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации (в части подготовки и представления межстрановой отчетности)", вынесенного на публичное обсуждение (<http://regulation.gov.ru/projects#npa=41254>), налогоплательщики до 20 сентября каждого календарного года должны будут подавать уведомления об участии в международных группах. Помимо этого, налогоплательщики, являющиеся материнскими компаниями либо уполномоченными участниками международных групп (а в некоторых ситуациях и иные налогоплательщики – участники международных групп), будут обязаны готовить и представлять межстрановую отчетность.

4.4. Требования к подготовке межстрановой отчетности

Требования по представлению межстрановой отчетности будут распространяться на международные группы, чья выручка по данным консолидированной финансовой отчетности превышает 50 млрд. руб. При этом отчетность должна представляться в отношении финансовых годов, начинающихся с 1 января 2017 г.

4.4.1. Штрафы за непредставление отчетности

За непредставление уведомления об участии в международной группе или представление уведомления, содержащего недостоверные сведения предусмотрен штраф в размере 50 тыс. рублей, и за непредставление межстрановой отчетности или представление отчетности, содержащей недостоверные сведения, - в размере 100 тыс. рублей.

Внедрение требований о подготовке и подаче межстрановой отчетности должно позволить российским группам с международным присутствием подавать межстрановую отчетность в России, то есть по месту нахождения материнской компании. Дальнейшее представление данной отчетности в иные юрисдикции присутствия международных групп будет осуществляться ФНС РФ в рамках внедряемого автоматического обмена информацией.



5 Публикации ОЭСР

5.1. ОЭСР и Россия

Россия вошла в число юрисдикций, которым ОЭСР присвоило рейтинг "значительного соответствия".

Оценка осуществлялась с учетом следующих основных критериев:

- наличие достоверной информации для уполномоченных органов, включая информацию о юридических лицах (структур без образования юридического лица), их бенефициарных владельцах, финансовой отчетности и информации о банковских счетах;
- доступ уполномоченных органов к указанной выше информации, включая наличие полномочий для получения информации от банков, других финансовых институтов, а также любых лиц, выступающих в качестве агентов или финансовых посредников;
- наличие механизмов, позволяющих осуществлять обмен информацией между налоговыми органами.

Ранее ОЭСР сообщила, что аналогичные проверки также будут проводиться для оценки механизмов, позволяющих осуществлять автоматический обмен информацией в рамках Стандарта ОЭСР об автоматическом обмене информацией о финансовых счетах (CRS).

5.2. Новые документы в рамках плана BEPS

ОЭСР в рамках плана действий BEPS обнародовала для публичного обсуждения новые документы, посвященные следующим вопросам:

- реструктуризация бизнеса (внесение изменений в Главу IX Руководства ОЭСР по трансфертному ценообразованию для транснациональных компаний и налоговых администраций);
- метод распределения прибыли (изменение закрепленного в Руководстве ОЭСР регулирования данного метода);
- распределение прибыли постоянного представительства (дополнение ранее принятого финального отчета по Действию 7 в рамках BEPS).

В настоящее время ожидается обсуждение данных документов международным сообществом, после чего ОЭСР утвердит их финальные версии.



6 Изменения в "черном списке" ФНС

В настоящий момент подготавливается заключительная версия текста Приказа Федеральной налоговой службы "О внесении изменений в перечень государств (территорий), не обеспечивающих обмен информацией для целей налогообложения с Российской Федерацией, утвержденный приказом ФНС России от 04.03.2016 № ММВ-7-17/117@". Согласно Приказу, список в ближайшее время будет сокращен. Из новой редакции данного списка:

Исключены

- Аруба
- Бермуды
- Гонконг
- Грузия
- Маврикий
- Острова Кайман
- Эстония

Включены

- Южная Корея

Черный список ФНС меняется уже второй раз (предыдущие изменения произошли в конце 2015 года, когда из списка были исключены Швейцария, Великобритания и Нидерланды).

На «черный список» ФНС России содержат ссылки некоторые положения НК РФ, касающиеся применения правил КИК (например, в отношении возможности освобождения прибыли некоторых КИК от налогообложения у контролирующего лица в России). Исключение из данного списка может свидетельствовать, что эти страны намерены обмениваться налоговой информацией с ФНС России.



7 Отчет оценщика в неконтролируемых сделках

Определением ВС РФ от 22 июля 2016 г. № 305-КГ16-4920 по делу ООО «Деловой центр Минаевский» № А40-63374/15 суд поддержал решение инспекции, определить рыночную стоимость зданий в целях расчета необоснованной налоговой выгоды на основании их кадастровой стоимости с поправкой на коэффициент инфляции и отчета стороннего оценщика. По мнению суда, компания занижала стоимость реализуемых зданий с целью сохранения за покупателями возможности применять УСН.

Как заявила компания, низкая стоимость зданий была обусловлена их конструктивными недостатками. Налогоплательщик настаивал на повторной экспертизе. Суд счел данный довод необоснованным, т.к. конструктивные недостатки, о которых говорил налогоплательщик, не повлекли невозможности эксплуатации здания.

Многочисленное отклонение установленной цены от рыночного уровня, факт взаимозависимости лиц и отсутствие реальных экономических причин в установлении цены на столь низком уровне склонили суд к тому, что поведение налогоплательщика обусловлено желанием получить налоговую выгоду.

Так как примененная налогоплательщиком схема привела не только к занижению выручки, но и к возникновению ущерба для бюджета по НДС, ВС РФ указал на правомерность доначисления НДС в рассматриваемом случае.

Поскольку операции по реализации имущества отражены обществом в целях налогообложения недостоверно, суд пришел к заключению, что налоговый орган правомерно определил размер недоимки расчетным методом. Важно то, что суд допустил использование расчетного метода при доначислении в рамках необоснованной налоговой выгоды, а не применение методов, указанных в гл. 14.3 НК РФ.



8 Внесение изменений в Закон о торговле

3 июля 2016 года Президентом Российской Федерации был подписан Федеральный закон N 273-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" (далее – Закон). Принятый Закон направлен на совершенствование торговой деятельности, предупреждение недобросовестной конкуренции и поддержку отечественного производителя.

Закон вступил в силу с 15 июля 2016 года.

Необходимо отметить, что договоры поставки, заключенные до 15 июля 2016г., необходимо привести в соответствие с новыми правилами до 1 января 2017 года.

С 1 января 2017г. условия договоров, которые противоречат Федеральному закону от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (с учетом внесенных поправок), признаются утратившими силу.

8.1. Вознаграждение торговым сетям

До внесения изменений Федеральным законом от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее – Закон о торговле) было предусмотрено вознаграждение, выплачиваемое торговым сетям в связи с приобретением у поставщиков определенного количества продовольственных товаров. Размер данного вознаграждения составлял не более 10% от цены приобретенных товаров.

С 15 июля Закон предусматривает снижение совокупного размера вознаграждения торговым сетям за закупку определенного количества продовольственных товаров, а также плату за их продвижение, оказание логистических и иных услуг - с 10% до 5% от цены приобретенных товаров. При этом до внесения поправок стоимость указанных выше услуг не включалась в базу для расчета данного вознаграждения.

8.2. Оплата товаров с учетом срока их годности

Кроме того, при расчете размера выплат не будут учитываться НДС, который поставщик предъявляет к оплате ритейлеру, и акциз (в случае поставки подакцизных товаров).

Условиями договоров поставки может быть установлен способ оплаты товаров через определенное время после их передачи поставщиками торговым сетям. В этом случае срок оплаты зависит от срока годности товаров.

С 15 июля 2016г. Законом сокращены сроки, предоставленные для оплаты товаров с учетом срока их годности:

- **8 рабочих дней** – для продовольственных товаров, срок годности на которые установлен менее чем 10 дней (ранее срок оплаты составлял **10 рабочих дней**);
- **25 календарных дней** – для продовольственных товаров, срок годности на которые установлен от 10 до 30 дней включительно (ранее срок оплаты составлял **30 календарных дней**);
- **40 календарных дней** – для продовольственных товаров, срок годности на которые установлен свыше 30 дней, а также для алкогольной продукции, произведенной на территории Российской Федерации (ранее срок оплаты составлял **45 календарных дней**).

Законом уточняется, что вышеуказанные сроки исчисляются со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность.

8.3. Антимонопольные правила

Поправки, внесенные Законом, ужесточают антимонопольные правила в области торговой деятельности.

В предыдущей редакции Закона о торговле было **запрещено навязывать контрагенту условия** о ряде выплат, теперь же **прямо запрещается осуществлять** такие выплаты:

- взимать или вносить плату за поставки товаров;
- взимать или вносить плату за изменение ассортимента товаров;
- возмещать расходы в связи с утратой или повреждением товаров;
- возмещать расходы, не связанные с исполнением договора поставки продовольственных товаров и последующей продажей конкретной партии таких товаров.

При этом данные требования распространяются на действия (бездействия) лиц, входящих с поставщиком или ритейлером в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции".

8.4. Административная ответственность за нарушение антимонопольных правил

Закон также вносит изменения в КоАП РФ, которые уточняют ответственность за нарушение антимонопольного законодательства при осуществлении торговой деятельности, в частности:

- за нарушение порядка ценообразования штраф составит от 2 до 5 млн руб. для юридических лиц, а для должностных лиц - от 20 до 40 тыс. руб.;
- за повторное совершение нарушений в течение года штраф для юридических лиц составит от 3 до 5 млн руб., а для должностных лиц - от 50 до 200 тыс. руб. или дисквалификацию на срок от 1 года до 3 лет;
- за совершение запрещенных Законом действий по внесению/взиманию платы либо возмещению расходов штраф для юридических лиц составит от 1 до 5 млн руб., для должностных лиц - от 20 до 50 тыс. руб.

* * *

Следите за новостями в наших следующих выпусках.



Your waiver to be inserted here in addition to the below.

The firm or firm(s) mentioned within this document are independent members of Baker Tilly International (unless other expressly stated). Baker Tilly International Limited is an English Company. Baker Tilly International provides no professional services to clients. Each member firm is a separate and independent legal entity and each describes itself as such. Member firms are not Baker Tilly International's agent and do not have authority to bind Baker Tilly International or act on Baker Tilly International's behalf. None of Baker Tilly International nor any of the independent member firms of Baker Tilly International has any liability for each other's acts or omissions. In addition, neither Baker Tilly International nor any other member firm has a right to exercise management control over any other member firm. © 2016