

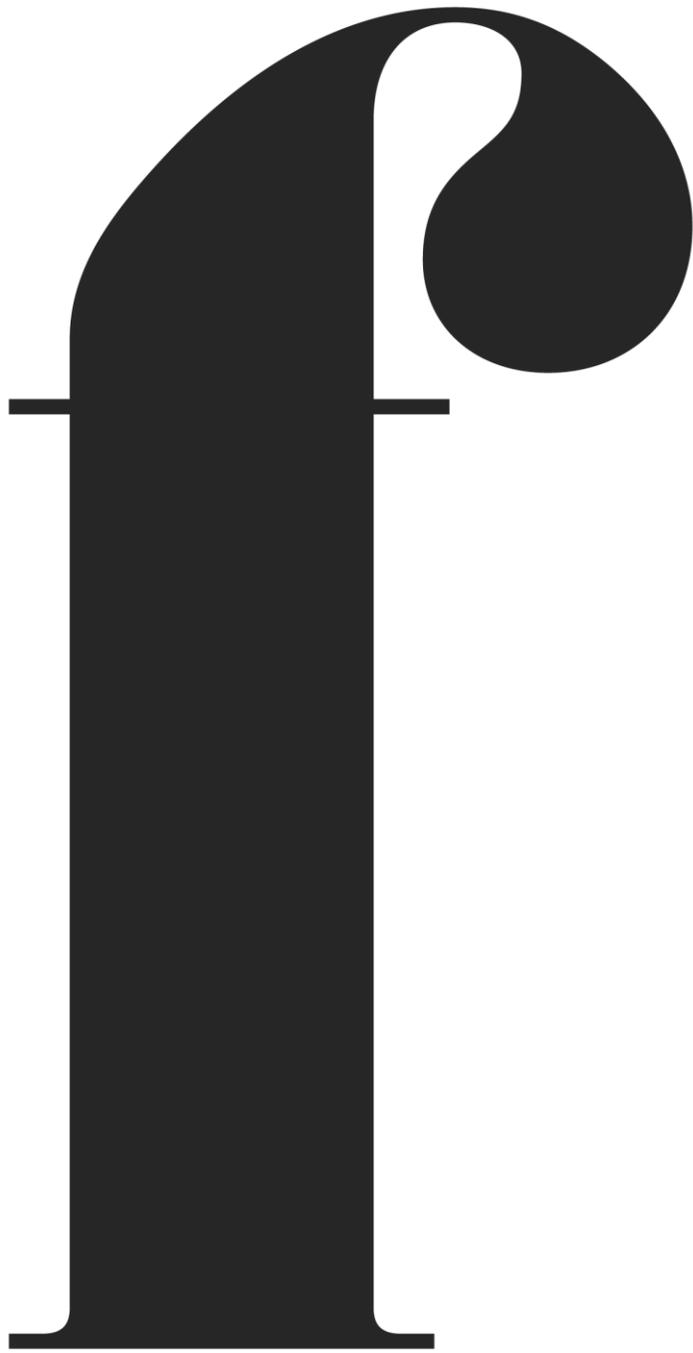


FORTE TAX & LAW

FOCUS ON YOUR BUSINESS

# Дробление бизнеса: тонкая грань между оптимизацией и уходом от налогов

Антон Кабаков  
Партнер



# Занимательные цифры



FORTE TAX & LAW

# There are three kinds of lies:

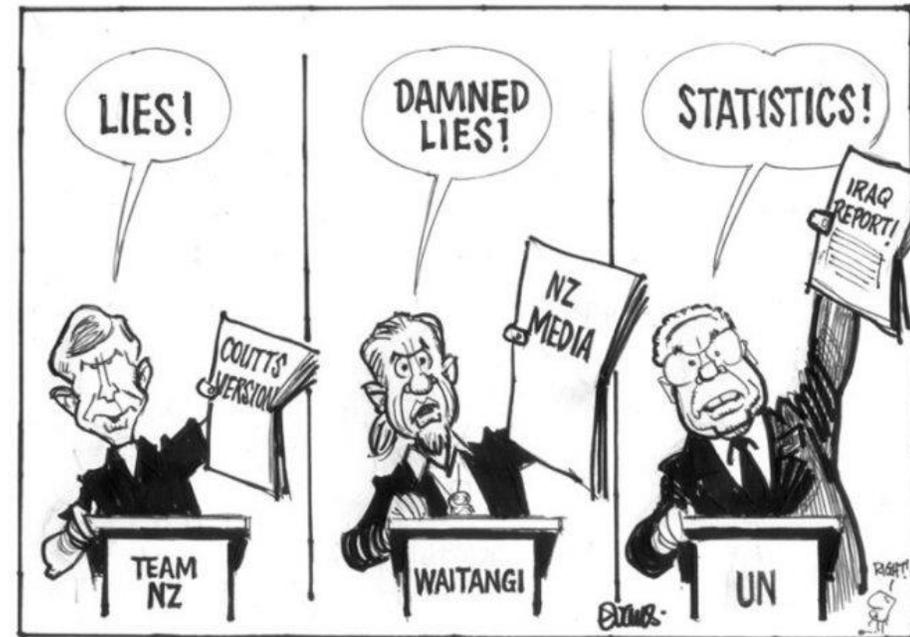
Москва. 19 августа. INTERFAX.RU

Рост ВВП России в июле 2019 года ускорился до 1,7% в годовом выражении с уточненных 0,8% в июне и 0,2% в мае.

Рост ВВП по итогам января-июля 2019 года Минэкономразвития оценило на уровне 0,9%.

---

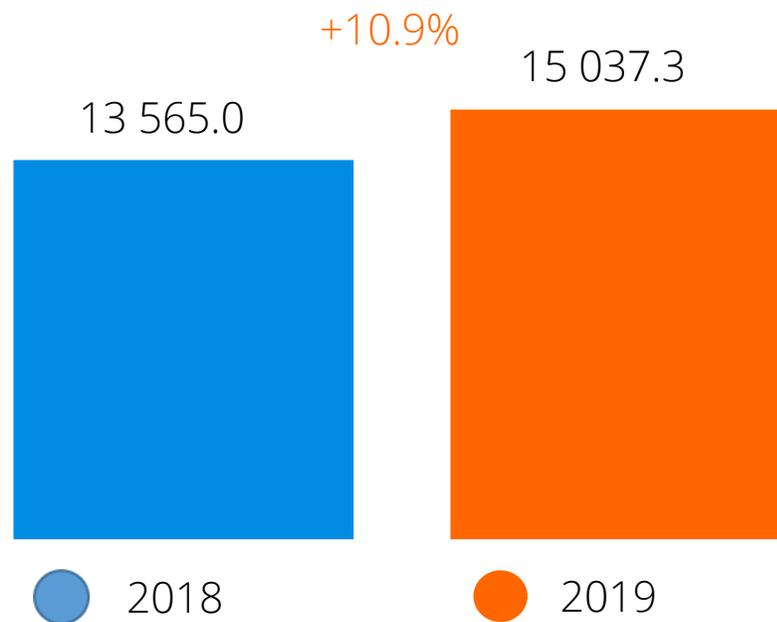
За 2019 год в консолидированный бюджет поступило более 15 триллионов рублей (плюс 10,9 процента, или 1,5 триллиона рублей).





FORTE TAX & LAW

## Поступления в консолидированный бюджет за январь-август 2018-2019 гг., млрд. руб.



темп прироста, %

Источник: <https://analytic.nalog.ru/portal/index.ru-RU.htm>



FORTE TAX & LAW

# Налоговые споры



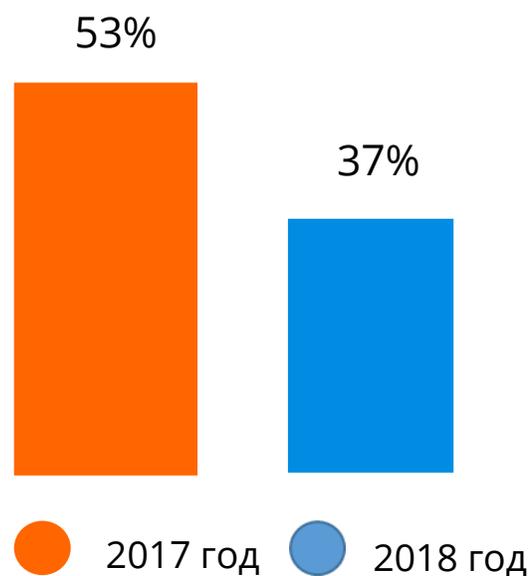
Процент выигранных налогоплательщиками споров против ФНС в 2018 году – 38%



FORTE TAX & LAW

## Споры по «дроблению»

Процент выигранных налогоплательщиками споров по дроблению бизнеса



В 2017 г. суды приняли 62 решения по дроблению бизнеса, из них 33 в пользу налогоплательщика (53%),

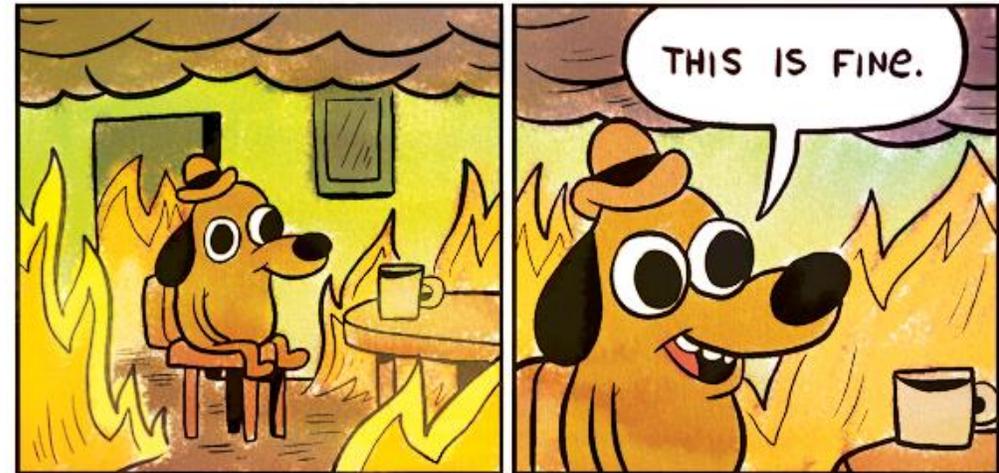
В 2018 г. — соответственно 65 и 24 (37%).



FORTE TAX & LAW

## Споры по «дроблению». 2019

Из 132 дел по дроблению за 9 месяцев 2019 года только 26,6% выиграно налогоплательщиками



132

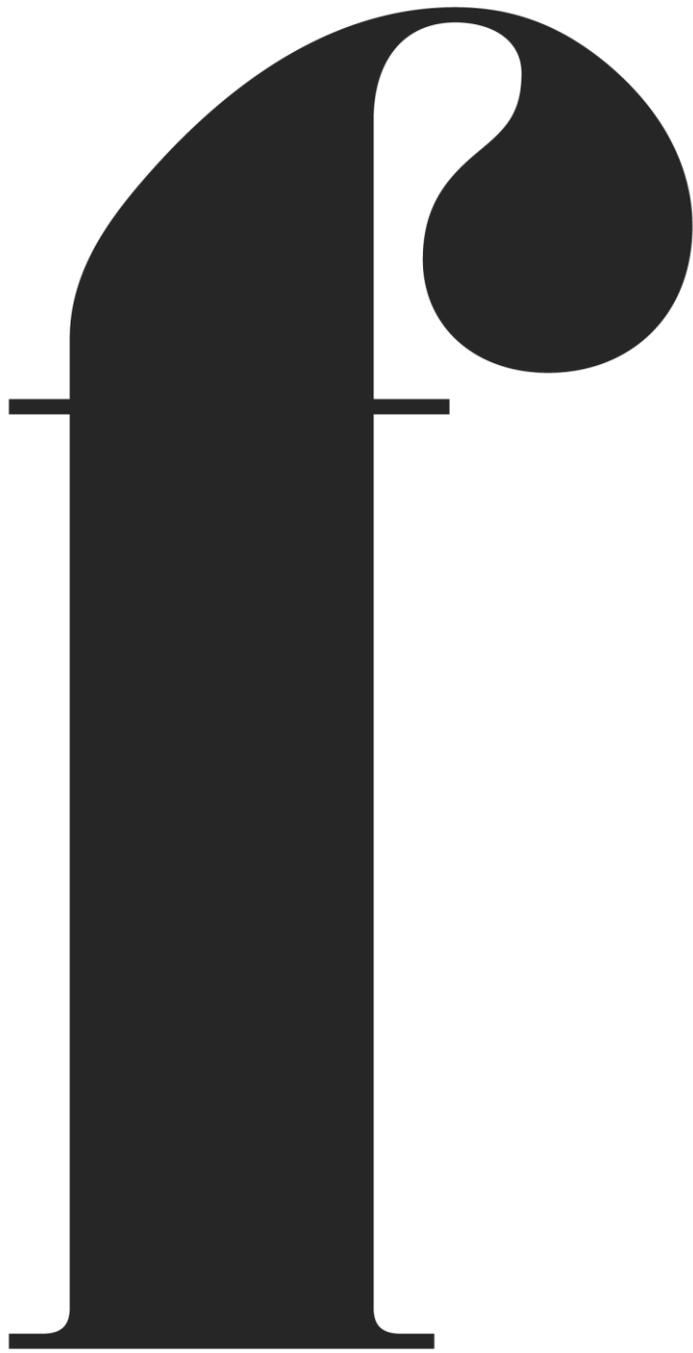
судебных спора по  
«дроблению»

47

субъектов РФ

74%

проигранных  
налогоплательщиками дел



«Налоговая дубинка» -  
необоснованная  
налоговая выгода



FORTE TAX & LAW

# Хотели как лучше...

Октябрь 2006. Доктрина необоснованной налоговой выгоды.

Стратегическая задача: установить критерии, позволяющие отделить законные действия от налоговых злоупотреблений.

Май 2014. Законопроект о необоснованной налоговой выгоде:

- «проект закона подготовлен с целью защиты налогоплательщиков»
- «нередко в результате применения налоговыми органами оценочных категорий <...> даже для налогоплательщиков, надлежащим образом исполняющих свои налоговые обязанности, наступают негативные налоговые последствия»

Август 2017. Вступил в силу Закон О необоснованной налоговой выгоде (статья 54.1 Налогового кодекса).





# Суть новых правил



## Тест на искажения

Искажение – умышленное изменение учета с целью уменьшения налога (например, использование налоговой льготы, налогового режима, манипулирования ставками или статусом налогоплательщика).

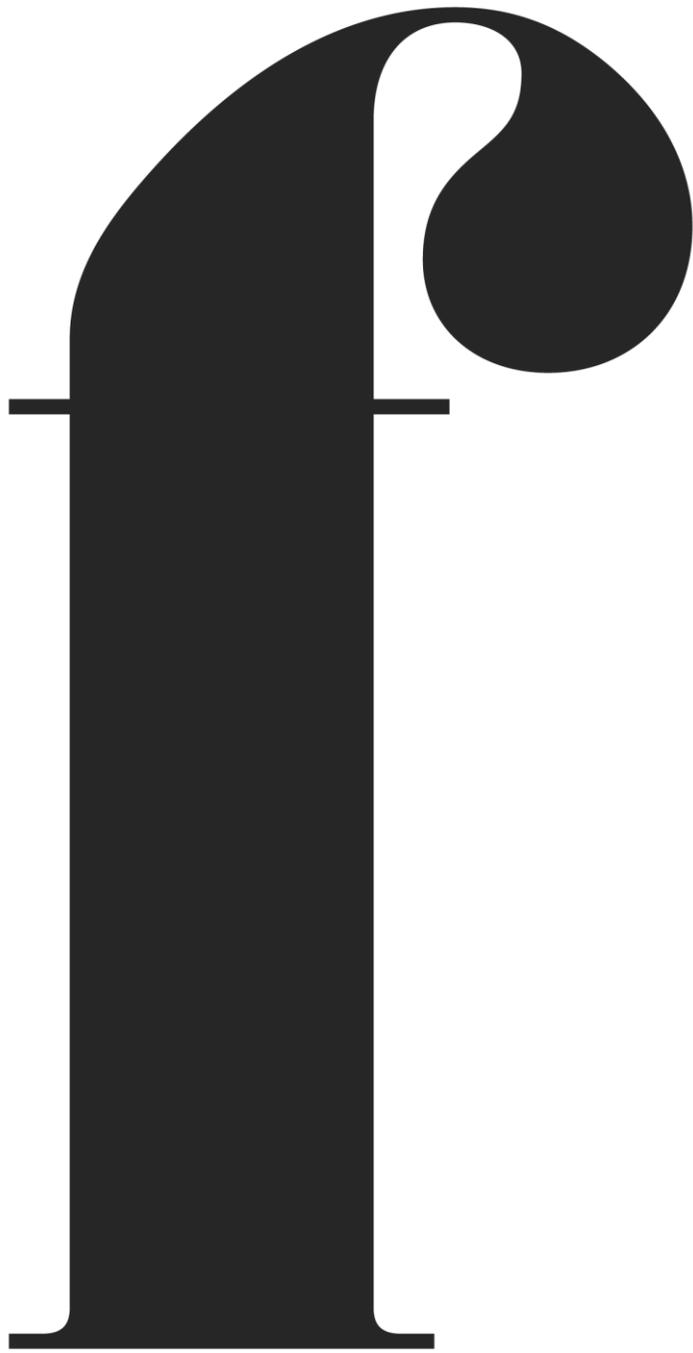


## Тест на бизнес-цель



## Тест на исполнителя

Исполнена ли сделка именно тем лицом, с которым заключен договор?



Как и зачем дробить  
свой бизнес?



FORTE TAX & LAW

# «Дробление бизнеса»



Дробление бизнеса – это разделение бизнеса на несколько юридических лиц с целью получения налоговой выгоды



# Что дает бизнесу дробление на отдельные компании?

✓ Дробление позволяет использовать специальные налоговые режимы для всех или отдельных юридических лиц.

*Например, применение упрощенной системы налогообложения (УСН) или единого налога на вмененный доход (ЕНВД)*



Возможно получение для одной или нескольких компаний специального статуса для участия в конкретном проекте

*Например, Сколково*



FORTE TAX & LAW

# Схема или нет?

В целом все споры о признании бизнеса дробленным сводятся к одному вопросу:

При создании компаний  
главенствовали бизнес-мотивы

= НЕ СХЕМА



VS

Бизнес-мотивов нет или они  
выглядят искусственно

= СХЕМА



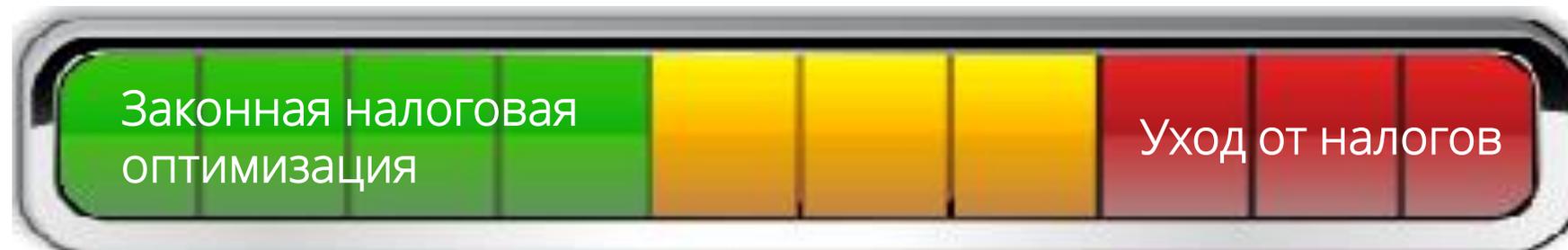


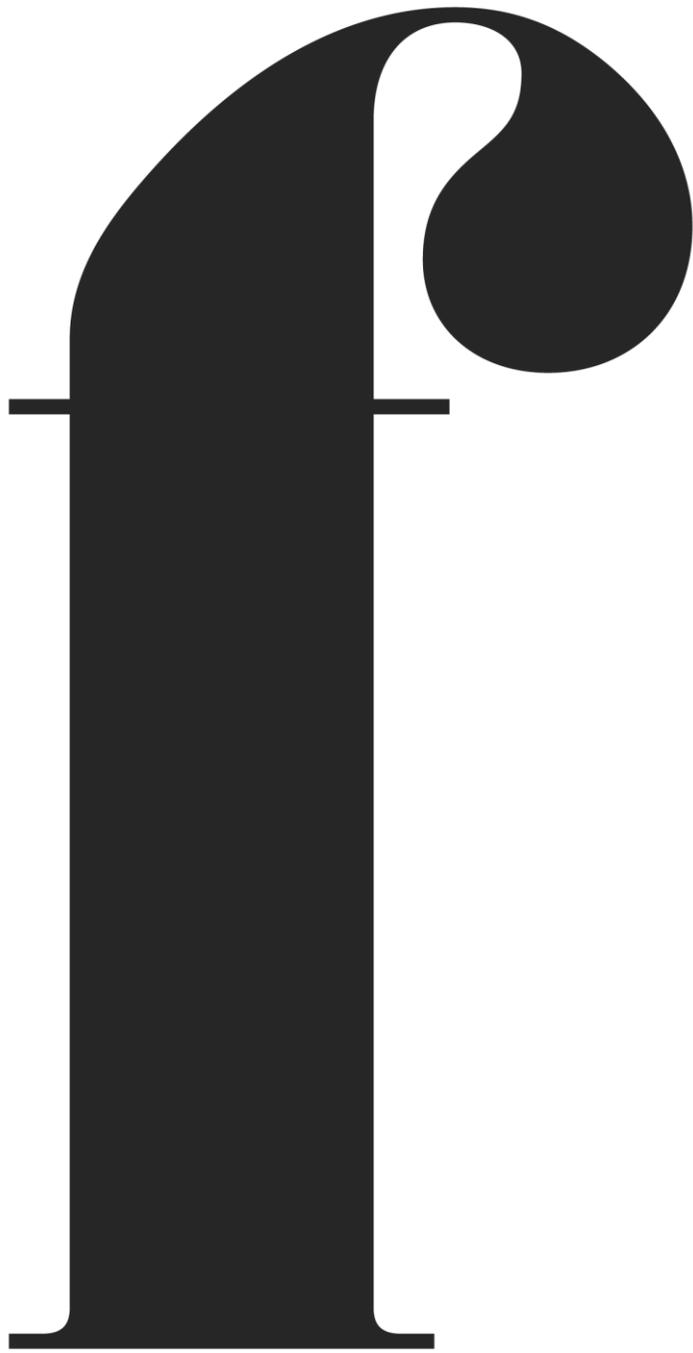
# Где проходит «тонкая грань»?

Существуют **отдельные бизнес-проекты**, обособленные в разных сферах деятельности отдельными компаниями

В рамках единого бизнеса, в одной сфере деятельности, созданы компании под разные **подпроекты**

**Единый проект** с едиными бизнес-процессами и управлением, разделенный на разные компании





# Понимание ФНС и судов



FORTE TAX & LAW

# Понимание ФНС

## Чтиво на выходные:

- Письмо ФНС России от 29.12.2018 N ЕД-4-2/25984 "О злоупотреблениях налоговыми преимуществами, установленными для малого бизнеса"
- Письмо ФНС России от 11.08.2017 N СА-4-7/15895@
- Письмо ФНС России от 11.10.2017 N СА-4-7/20486@
- Письмо ФНС России от 30.07.2018 N КЧ-4-7/14643
- Письмо ФНС России от 31.10.2017 N ЕД-4-9/22123@ "О рекомендациях по применению положений статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации".





FORTE TAX & LAW

# Признаки дробления бизнеса (по мнению ФНС)

- Взаимозависимость
- Несение расходов участниками друг за друга
- Дробление одного бизнеса или производственного процесса между несколькими лицами, применяющими специальные налоговые режимы (ЕНВД, УСН)
- Осуществление аналогичной деятельности всеми предприятиями
- Формальное перераспределение персонала между участниками схемы
- Фактическое управление одними лицами
- Отсутствие необходимых ресурсов

(Письмо Федеральной налоговой службы от 11 августа 2017 г. № СА-4-7/15895@)



# Понимание Верховного Суда

## Что такое хорошо:

Сам по себе факт взаимозависимости не является основанием для консолидации доходов, если каждый налогоплательщик осуществляет самостоятельную хозяйственную деятельность:

- ✓ свой штат работников,
- ✓ клиентская база,
- ✓ отдельные сегменты рынка

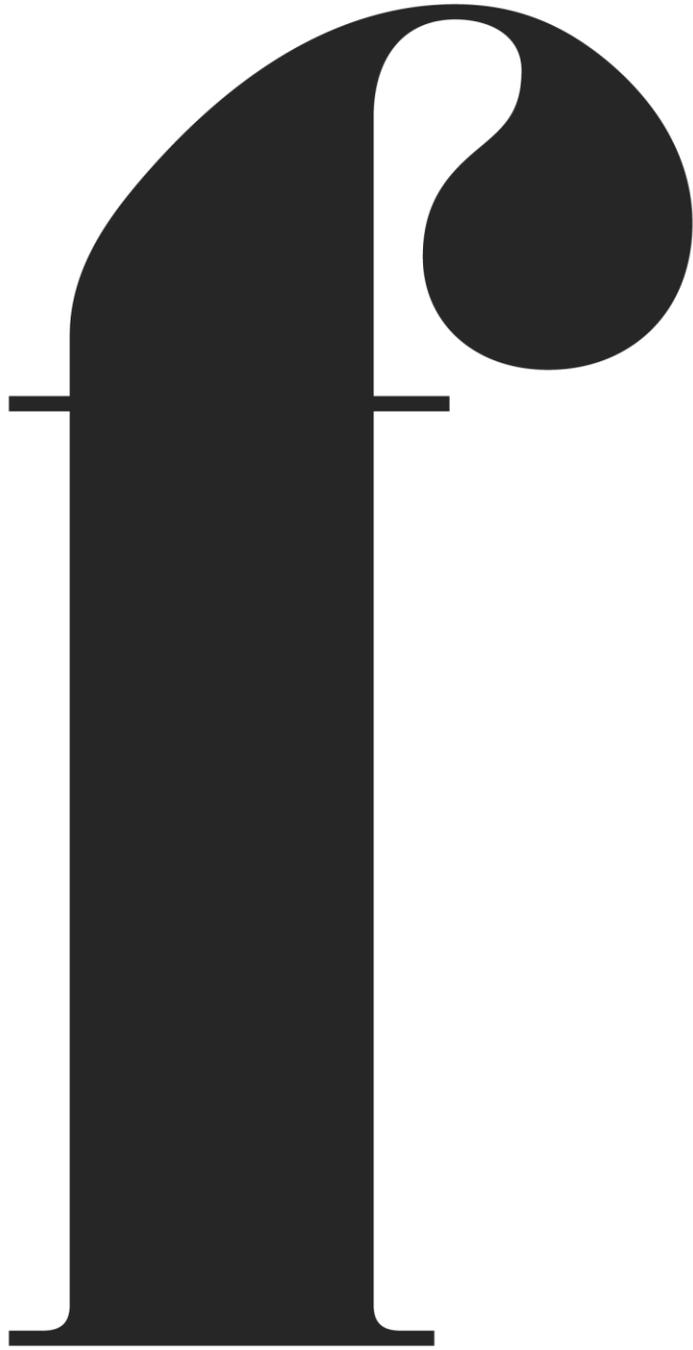


## Что такое плохо:

Видимость деятельности нескольких компаний перекрывают фактическую деятельность одной компании:

- ✓ единый склад,
- ✓ единое оборудование и работники,
- ✓ общий офис,
- ✓ создание компаний при достижении налогоплательщиком предельных значений для специальных режимов





А как на самом деле  
налоговая понимает  
бизнес?



FORTE TAX & LAW

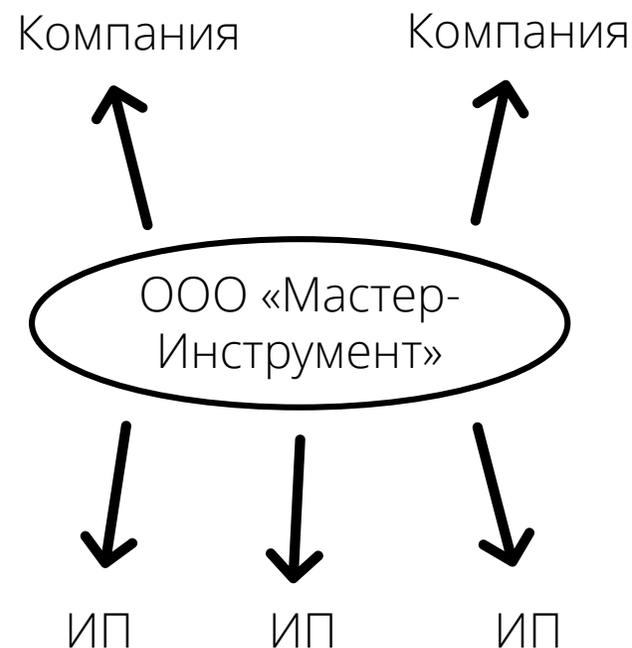
# Деление бизнеса на субъекты

Бизнес разделили на несколько субъектов. Одна компания занималась арендой и распределяла площади под магазины. **Розничные точки оформили на нескольких ИП.** Все фирмы и ИП заключили с ООО «Мастер-Инструмент» договор о координации бизнеса.

## Результат:

Суд признал, что общество в результате искусственного дробления получило необоснованную налоговую выгоду, выразившуюся в уменьшении налоговой базы по налогу на прибыль организаций, НДС и ЕНВД за счет использования налогоплательщиками, входящими с ним в группу, **специальных налоговых режимов.** Суд указал на правомерность доначисления ему суммы указанных налогов в том размере, в каком общество должно было бы их уплатить, если бы аффилированные с ним налогоплательщики не принимали участия в предпринимательской деятельности.

Определение Конституционного Суда РФ от 04.07.2017 N 1440-О

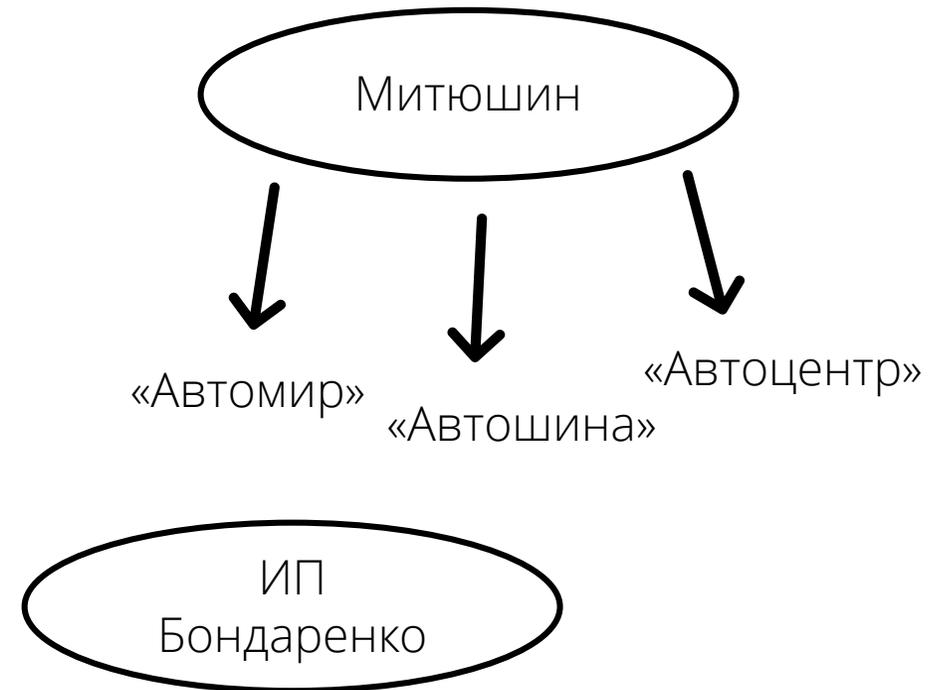




## FORTE TAX & LAW

- ✓ Взаимозависимость и подконтрольность всех Митюшину;
- ✓ Один вид деятельности;
- ✓ Единый адрес;
- ✓ Нет отдельной кассы;
- ✓ Обособление торговых площадей;
- ✓ Одинаковый ассортимент от одних поставщиков;
- ✓ Единый управленческий персонал.

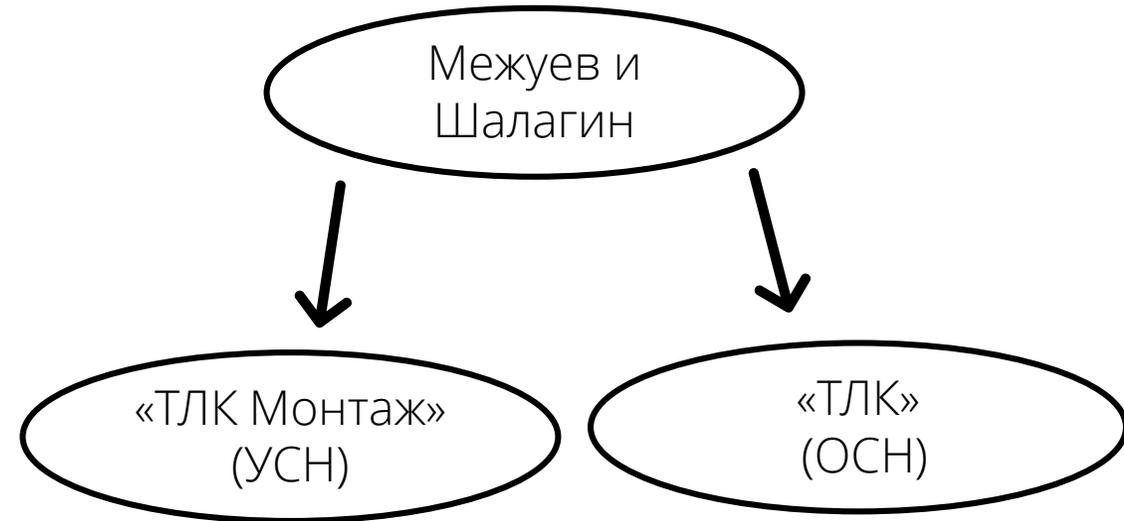
**Результат:** доначисление НДС, налога на прибыль и налога на имущество



Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 08.08.2018 N Ф03-3132/2018 по делу N А24-2305/2017



- ✓ «ТЛК» полностью передала функции по монтажу в «ТЛК Монтаж»;
- ✓ Прекращение одного вида деятельности у первоначальной организации и выделение этого вида деятельности во вновь созданной организации;
- ✓ Деятельность по покупке, монтажу, эксплуатации, модернизации, замене, ремонту, техническому обслуживанию, осмотру лифтов не является единым производственным процессом, данные виды деятельности могут осуществляться независимо друг от друга;
- ✓ Собственный штат, собственная ресурсная база.





FORTE TAX & LAW

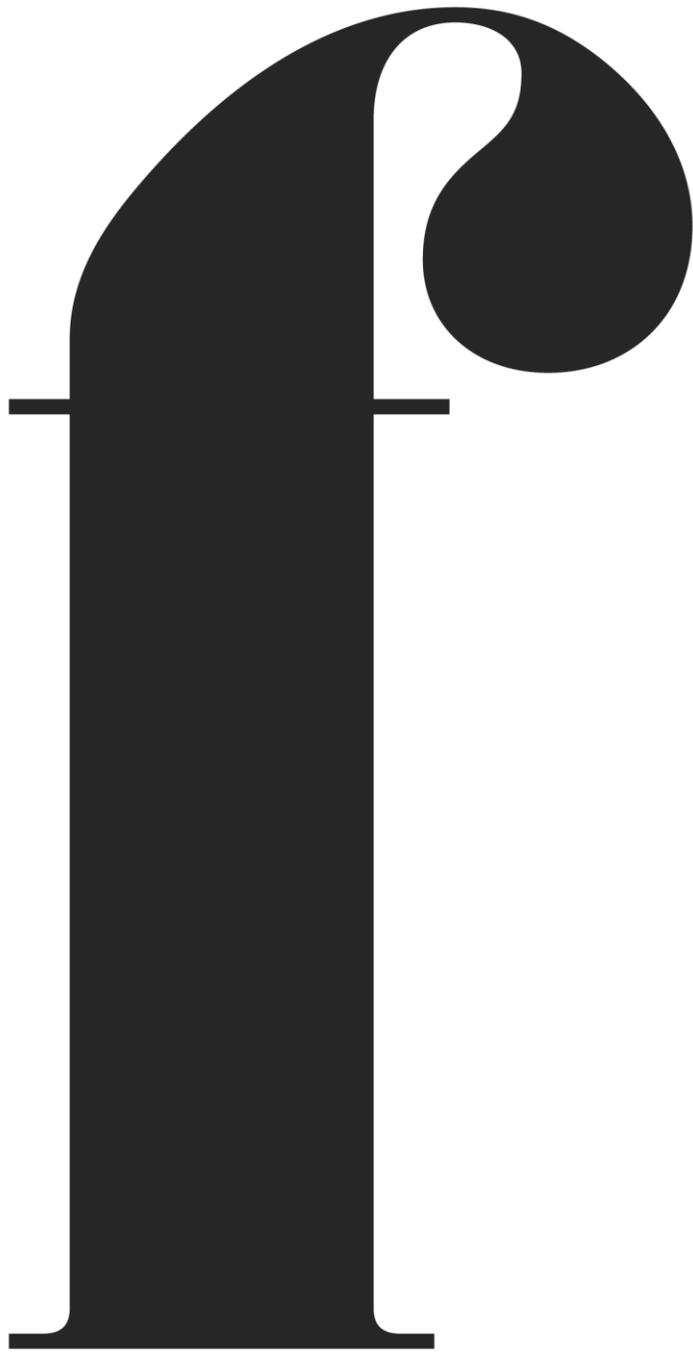
# Перевод части магазинов на ИП

**Довод Общества:** реализация программы по переводу части магазинов на ИП направлена на оптимизацию осуществления хозяйственной деятельности и повышение экономических показателей компании.

**Довод налоговой:** функциональные обязанности сотрудников компании после регистрации в качестве ИП не изменились по сравнению с функциональными обязанностями, которые они выполняли, работая в компании в должности управляющих. Это свидетельствует об отсутствии деловой цели и хозяйственной потребности во вступлении в договорные отношения с ИП.



Решение от 27 декабря 2018 г. по делу № А40-253112/2017



От любви до ненависти  
или от налогового дела до  
уголовного



FORTE TAX & LAW

# Последствия признания бизнеса дробленным



Налоговые  
доначисления



Уголовные риски





# Уголовно-правовые механизмы



Подключение  
правоохранительных органов  
к налоговым делам

Правоохранительные органы  
не связаны выводами  
налоговых органов



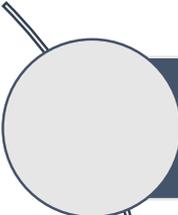
За последние 7 лет  
количество уголовных дел по  
налоговым преступлениям  
выросло в 3 раза



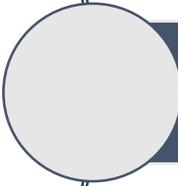
FORTE TAX & LAW

# Был ли злой умысел?

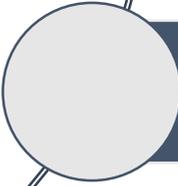
Об умысле на получение необоснованной налоговой выгоды могут свидетельствовать:



факты юридической, экономической и иной подконтрольности (в том числе на основании взаимозависимости контрагентов)



транзитные операции между взаимозависимыми (аффилированными) участниками взаимосвязанных операций (в том числе через посредников, с особыми формами расчетов, сроками платежей)



обстоятельства, свидетельствующие о согласованности действий участников хозяйственной деятельности

Письмо ФНС от 16.08.2017 N СА-4-7/16152@



FORTE TAX & LAW

**Спасибо за внимание!**

Антон Кабаков

Партнер

[anton.kabakov@fortetaxandlaw.com](mailto:anton.kabakov@fortetaxandlaw.com)

+7 921 397 11 93

[fortetaxandlaw.com](http://fortetaxandlaw.com)