



ДАЙДЖЕСТ

НОВОСТЕЙ В ОБЛАСТИ ТРАНСФЕРТНОГО ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ № 183

1 июля 2021 г. – 31 августа 2021 г.

1. Международные новости 3

1 июля 2021 года 130 стран и юрисдикций одобрили проведение международной реформы налогообложения.3

ОЭСР обновила страновые профили по трансфертному ценообразованию для 20 стран – участниц ОЭСР3

2. Письма Минфина и ФНС России 4

При выборе применимого курса обмена валюты для отражения в страновом отчете необходимо руководствоваться МСФО (IFRS) 10 «Консолидированная финансовая отчетность».4

Соглашением о ценообразовании не определяется порядок оценки расходов для целей применения ст. 54.1 и гл. 25 НК РФ.4

3. Судебная практика 5

3.1. Контролируемые сделки..... 5

3.1.1. Уведомление и извещение о контролируемых сделках 5

В рамках рассмотрения спора по выездной налоговой проверке суды признали правомерным привлечение налогоплательщика к ответственности по ст. 129.4 НК РФ за непредставление уведомления о контролируемой сделке с компанией, взаимозависимость с которой установлена по неформальным признакам.5

3.2. Неконтролируемые сделки..... 6

3.2.1. Применение раздела V.1 НК РФ при безвозмездном получении имущества, а также при получении имущества при ликвидации организации 6

При безвозмездной передаче нежилых помещений и оборудования в пользование налоговая база по НДС правомерно определена налоговым органом на основании данных о затратах налогоплательщика на содержание этого имущества.6

3.2.2. Искусственное сохранение права на УСН 6

Сделки по продаже недвижимого имущества подконтрольным организациям по заниженной цене с их дальнейшей реализацией физическим лицам по рыночным ценам правомерно квалифицированы налоговым органом как совершенные умышленно с

целью сохранения обществом и взаимозависимыми организациями права на применение УСН.7

Налоговый орган правомерно пересчитал налоги при существенном занижении налогоплательщиком цен в сделках по продаже земельных участков подконтрольному лицу в целях сохранения права на применение УСН.7

3.2.3. Расчет налогов при реальности операций с учетом необоснованной налоговой выгоды 8

В случае недостоверности первичных документов по услугам, оказываемым взаимозависимым лицом, размер обязательств налогоплательщика должен определяться, исходя из рыночных цен, в частности с применением методов ТЦО.... 8

1. Международные новости

1 июля 2021 года 130 стран и юрисдикций одобрили проведение международной реформы налогообложения.

В рамках новой концепции обновляются ключевые элементы международной налоговой системы столетней давности, которые больше не соответствуют условиям глобализации и цифровизации экономики XXI века.

Реформа будет проводиться по двум направлениям:

- Pillar 1 — распределение прибыли крупнейших международных групп компаний, вне зависимости от физического присутствия в стране;
- Pillar 2 — введение глобальной минимальной ставки налога на прибыль в размере 15% (по оценкам, данное изменение будет дополнительно приносить около 150 млрд долларов налоговых поступлений ежегодно).

Среди преимуществ также отмечают стабилизацию международной налоговой системы и повышение налоговой уверенности налогоплательщиков и налоговых администраций.

Предполагается, что изменения начнут действовать с 2023 года. Для этого страны должны включить соответствующие положения в свое законодательство.

Представители [Минфина России](#), однако, отмечают, что Pillar 2 создает риски для российских преференциальных налоговых режимов в секторах ИТ, сельского хозяйства и других активных отраслей. Россия предложила ОЭСР скорректировать указанный механизм. При этом на случай, если в окончательную редакцию реформы ОЭСР не будут включены специальные оговорки, власти допускают вариант повышения налога на прибыль для «дочек» международных компаний до наднационального уровня в 15%. Рассматривается также возможность компенсации компаниям переплаты налога свыше льготной ставки.

ОЭСР обновила страновые профили по трансфертному ценообразованию для 20 стран — участниц ОЭСР

ОЭСР опубликовала обновленные страновые профили по трансфертному образованию, которые отражают актуальное законодательство и практику в сфере ТЦО. Они содержат два новых раздела. Первый раздел касается применения правил ТЦО в области финансовых операций, второй — подхода ОЭСР к постоянным представительствам.

Страновые профили будут обновляться постепенно в течение второй половины 2021 года и первой половины 2022 года. На первом этапе были обновлены профили для 20 юрисдикций, включая Российскую Федерацию и три новых страновых профиля (Ангола, Румыния и Тунис), в результате чего общее количество охваченных стран достигло 60.

2. Письма Минфина и ФНС России

Письмо ФНС России от 20.08.2021 № ШЮ-4-17/11730

При выборе применимого курса обмена валюты для отражения в страновом отчете необходимо руководствоваться МСФО (IFRS) 10 «Консолидированная финансовая отчетность».

При выборе применимого курса обмена валюты (среднего курса обмена валюты за отчетный период, курса обмена валюты на конец отчетного периода или на дату совершения операции) необходимо руководствоваться правилами составления консолидированной финансовой отчетности, в частности [МСФО \(IFRS\) 10 «Консолидированная финансовая отчетность»](#).

В элементах формата странового отчета для дополнительной информации ФНС России рекомендует указывать следующее:

- в [элементе](#) «Дополнительная информация к страновому отчету» («ДопИнфСтранОтч») — примененный средний курс обмена валюты за отчетный период и (или) курс обмена валюты на конец отчетного периода (при этом допустимо указать информацию о наличии участников МГК, в отношении которых использовался обменный курс на дату совершения операции);
- в [элементе](#) «Дополнительные сведения об участнике международной группы» («ДопИнфУч») — этот курс обмена валюты на дату совершения операции в отношении указанного участника МГК.

Письмо Минфина России от 15.01.2020 N 03-12-11/1/1480

Соглашением о ценообразовании не определяется порядок оценки расходов для целей применения ст. 54.1 и гл. 25 НК РФ.

Проведение для целей применения ст. 54.1 и гл. 25 НК РФ оценки расходов, осуществленных или планируемых к осуществлению между взаимозависимыми лицами, не является предметом проверок цен в контролируемых сделках, производимых ФНС России. Соответственно, порядок осуществления указанной оценки не может определяться соглашением о ценообразовании.

3. Судебная практика

3.1. Контролируемые сделки

3.1.1. Уведомление и извещение о контролируемых сделках

Определение Верховного Суда РФ от 17.08.2021 № [310-ЭС21-13212](#) по делу [А36-11417/2019](#) ООО «Липецкая трубная компания «Свободный сокол» (судья М.К. Антонова)

В рамках рассмотрения спора по выездной налоговой проверке суды признали правомерным привлечение налогоплательщика к ответственности по ст. 129.4 НК РФ за непредставление уведомления о контролируемой сделке с компанией, взаимозависимость с которой установлена по неформальным признакам.

Налоговый орган в рамках выездной налоговой проверки привлек общество к ответственности по ст. 129.4 НК РФ за непредставление уведомления о контролируемой сделке, совершенной в 2017 году. Инспекция пришла к выводу, что общество и его российский контрагент являются взаимозависимыми лицами, сумма доходов по сделкам, совершенным между ними за год, превышает 1 млрд рублей, следовательно, сделки являются контролируруемыми.

Взаимозависимость установлена инспекцией на основании п. 7 ст. 105.1 НК РФ в силу осуществления контроля общества и его контрагента одними и теми же лицами.

Суды первой и апелляционной инстанций сослались на п. 4 Обзора ВС РФ¹, согласно которому установление факта взаимозависимости лиц по неформальным признакам осуществляется судом в ходе рассмотрения дела об обоснованности вынесения решения о доначислении налога или при оспаривании требований налогового органа о взыскании доначисленной задолженности. При разрешении спора, возникшего в связи с выездной налоговой проверкой, в рамках которого рассматривались доначисления, не связанные со спорными сделками, суды согласились с тем, что эти сделки являются контролируруемыми, и признали правомерным привлечение общества к ответственности по ст. 129.4 НК РФ.

Суд кассационной инстанции подтвердил правомерность выводов судов.

Судья Верховного Суда РФ отказала в передаче кассационной жалобы общества на рассмотрение в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

¹ Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с применением отдельных положений раздела V.1 и статьи 269 НК РФ, утв. Президиумом ВС РФ 16.02.2017.

3.2. Неконтролируемые сделки

3.2.1. Применение раздела V.1 НК РФ при безвозмездном получении имущества, а также при получении имущества при ликвидации организации

Определение Верховного Суда РФ от 16.08.2021 № [309-ЭС21-12772](#) по делу № [А60-24523/2020](#) ООО «Акционеры Артинского завода» (судья М.К. Антонова)

При безвозмездной передаче нежилых помещений и оборудования в пользование налоговая база по НДС правомерно определена налоговым органом на основании данных о затратах налогоплательщика на содержание этого имущества.

Обществом не был исчислен НДС с операций по передаче в безвозмездное пользование взаимозависимым лицам недвижимого имущества и оборудования.

Налоговый орган указал на отсутствие сопоставимых сделок общества по аренде нежилых помещений с независимыми лицами, которые могли бы быть использованы в целях применения метода сопоставимых цен. При этом он не смог установить факт предоставления в аренду идентичных основных средств, так как общество является единственным в стране предприятием по выпуску промышленных и бытовых игл для швейного производства.

В связи с невозможностью применения метода сопоставимых рыночных цен и метода цены последующей реализации инспекцией для целей определения стоимости услуг по предоставлению в безвозмездное пользование основных средств был применен затратный метод.

Поскольку общество предоставляло все имеющиеся основные средства взаимозависимым лицам в проверяемом периоде на безвозмездной основе, цена реализации определена на основании данных налогоплательщика о величине затрат, которая сформировалась из переменной части (стоимости электроэнергии и ремонта основных средств) и постоянной (амортизации основных средств).

Суды согласились с подходом инспекции.

Судья Верховного Суда РФ отказала в передаче кассационной жалобы общества на рассмотрение в судебном заседании СКЭС ВС РФ

3.2.2. Искусственное сохранение права на УСН

Постановление Первого ААС от 16.06.2021 по делу № [А11-2964/2018](#) (ООО «Новый мир Плюс») (председательствующий Гущина А.М., судьи Кастальская М.Н., Москвичева Т.В.)

Сделки по продаже недвижимого имущества подконтрольным организациям по заниженной цене с их дальнейшей реализацией физическим лицам по рыночным ценам правомерно квалифицированы налоговым органом как совершенные умышленно с целью сохранения обществом и взаимозависимыми организациями права на применение УСН.

Общество, применяющее УСН с объектом налогообложения «доходы», реализовало построенные жилые дома и здания подконтрольным организациям по заниженной цене. Кроме того, общество контролировало доходы взаимозависимых организаций так, чтобы они тоже не утратили право на применение льготного режима налогообложения. В дальнейшем дома и здания были реализованы по рыночным ценам в адрес физических лиц.

Данные действия квалифицированы налоговым органом как совершенные умышленно с целью сохранения льготного режима налогообложения. В результате обществу доначислены налог на прибыль, НДС, пени. Также оно привлечено к ответственности по п. 3 ст. 122 НК РФ (40% от неуплаченных налогов).

Суд поддержал вывод налогового органа о получении обществом необоснованной налоговой выгоды и необходимости расчета налоговой базы с учетом дохода от реализации квартир по стоимости реализации в адрес конечных покупателей и расходов в размере реально понесенных обществом затрат.

Также подтверждена правомерность применения инспекцией расчетного способа определения налоговых обязательств налогоплательщика. Однако расчет инспекции основывался на недопустимом доказательстве — данных диска, изъятого в ходе проведения выемки с нарушением Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности». Суд определил налоговые обязательства общества на основании представленного им расчета, выполненного ООО «Региональная оценочная компания» (в порядке проверки правильности расчета инспекции) на основе договоров, первичных документов и счетов-фактур.

Довод общества о необходимости применения налоговых вычетов по НДС признан судом несостоятельным, так как в материалах дела отсутствовали счета-фактуры, служащие основанием для их применения.

Постановление Второго ААС от 22.06.2021 по делу № [A28-17027/2019](#) (ООО «Кировский завод охотничьего и рыболовного снаряжения» (КЗОРС) (председательствующий Хорова Т.В., судьи Ившина Г.Г., Черных Л.И.)

Налоговый орган правомерно пересчитал налоги при существенном занижении налогоплательщиком цен в сделках по продаже земельных участков подконтрольному лицу в целях сохранения права на применение УСН.

Общество, применяющее в проверяемом периоде УСН с объектом налогообложения «доходы, уменьшенные на величину расходов», приобрело в собственность земельный участок, который был разделен на три самостоятельных участка. Один из участков был продан независимому лицу, остальные два общество продало взаимозависимому лицу по заниженным ценам. При этом у общества имелась рыночная оценка указанных земельных участков. Подконтрольное лицо впоследствии перепродало участки физическим лицам по цене значительно выше покупной.

Налоговый орган сделал вывод об искусственном существенном занижении обществом доходов от реализации земельных участков, осуществленной взаимозависимым лицом посредством согласованных действий через цепочку последовательных сделок, а также о занижении суммы доходов для целей применения УСН. Реальные налоговые обязательства были определены, исходя из выручки от реализации имущества физическим лицам, а доходы от его реализации подконтрольному лицу исключены как не соответствующие реальной финансово-хозяйственной деятельности. В результате были доначислены налоги по ОСНО.

Суд согласился с налоговым органом, сделав вывод, что общество манипулировало ценами по сделкам с подконтрольным лицом в целях уменьшения действительных налоговых обязательств и сохранения права на применение УСН.

3.2.3. Расчет налогов при реальности операций с учетом необоснованной налоговой выгоды

Постановление Двадцатого ААС от 10.08.2021 по делу № [А62-6961/2016](#) ООО «Фэтинвест» (председательствующая Е.Н. Тимашкова, судьи Д.В. Большакова, Е.В. Мордасова)

В случае недостоверности первичных документов по услугам, оказываемым взаимозависимым лицом, размер обязательств налогоплательщика должен определяться, исходя из рыночных цен, в частности с применением методов ТЦО.

Налоговый орган счел, что общество завышало расходы по транспортным услугам, при этом реальность реализации продукции и ее транспортировки под сомнение не ставилась. В связи с этим налоговый орган самостоятельно определил размер расходов налогоплательщика на транспортные услуги, но не с применением методов ТЦО (гл. 14.3 НК РФ), а путем группировки содержащихся в первичных документах натуральных показателей, что привело к занижению расходов.

Суд отметил, что по смыслу применения расчетного метода (пп. 7 п. 1 ст. 31 НК РФ) размер налоговых обязательств налогоплательщика должен определяться, исходя из рыночных цен, применяемых по аналогичным сделкам, с целью недопущения

искажения реального размера обязательств налогоплательщика. Выбранный налоговым органом конкретный способ расчета обязательств налогоплательщика должен быть экономически обоснован. Решение инспекции не удовлетворяет названным требованиям. Для определения рыночной стоимости оказанных спорным контрагентом услуг суд назначил экспертизу. Стоимость услуг, установленная экспертом, в целом соответствовала их стоимости, учтенной обществом в составе расходов, и даже превышала ее.

Оставив апелляционную жалобу налогового органа без удовлетворения, суд признал, что выбранный инспекцией способ определения налоговых обязательств не соответствует закону.

Подпишитесь на бесплатную рассылку дайджеста в области ТЦО и других аналитических материалов, отправив заявку по адресу:

info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru