

Отдельные слайды...

Практический семинар

Петров Кирилл

kirill.petrov@sharplaw.ru

ВШЭ

Трансфертное ценообразование (ТЦО) – основные понятия и подходы в судебной практике

или

что такое ТЦО и с чем это «едят» ?

Основания контроля цен в сделках между ВЗЛ

Отдельные слайды...

Феномен «контроля Неконтролируемых сделок» в РФ

Важно помнить, что на практике контроль цен в сделках между ВЗЛ на сегодня в правовом регулировании возможен в рамках 2-х инструментов, которыми обладают налоговые органы:

(1) Классический контроль цен по правилам Раздела V.1 НК РФ (ТЦО) – с 2012 г.

(2) Контроль «неконтролируемых сделок» в рамках ст.54.1 НК РФ*

** 6 февраля 2017 года Президиумом ВС РФ был утвержден Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с применением отдельных положений раздела V.1 и статьи 269 НК РФ, закрепивший такое право за налоговым органом.*

Ст. 54.1 НК РФ и причем здесь контроль ценообразования ?

Ст. 54.1 НК РФ «Пределы осуществления прав по исчислению налоговой базы и (или) суммы налога, сбора, страховых взносов»

положения статьи закрепили подходы правоприменительной практики, сформированной на основе Постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды»

Де-юре:

54.1 НК РФ не определяет по-новому объем прав и обязанностей налогоплательщиков при уплате налогов. **Определением №2311-О КС РФ** закрепил позицию о том, что ст.54.1 НК РФ «сводится к конкретизации *существующих полномочий налогового органа и ограничению его усмотрения при вмешательстве в осуществление налогоплательщиком прав по исчислению налоговой базы*» (стр.4 Определения 2311-О).

Т.е. прямых указаний в статье на возможность контроля цен ИФНС нет.

Ст. 54.1 НК РФ и причём здесь контроль ценообразования ?

Де-факто:

(!) открывает новые возможности для налоговых органов и при определении размера доначислений и при проведении процедур контроля.

Вводит новые стандарты доказывания (проблема реконструкции налогового обязательства),

(!) не запрещает контролировать цены в сделках между ВЗЛ, которые формально не попали под критерии контроля ТЦО

П. 1 и 3 Обзора – можно ли контролировать цены в неконтролируемых сделках?

В п.3 Обзора указанный спор нашел отражение в следующем обобщающем положении:

*«Однако **многократное** отклонение цены сделки от рыночного уровня может учитываться в качестве одного из **признаков получения необоснованной налоговой выгоды** в совокупности и **взаимосвязи с иными обстоятельствами, указывающими на несоответствие между оформлением сделки и содержанием финансово-хозяйственной операции**»*

Последствия применения указанных пунктов Обзора в практике 2017 / 2018 гг.:

- (1) Неопределённость и оценочный характер термина «многократное» превышение позволило налоговым органам инициировать и выигрывать дела о контроле неконтролируемых сделок ничего общего не имеющие с взятым за основу в Обзоре делом «Деловой центр Минаевский».
- (2) Регулярные попытки территориальных ИФНС со ссылкой на взаимозависимость и получение ННВ, контролировать цены и **начислять налог на прибыль в неконтролируемых сделках.**

Методы ТЦО

Отдельные слайды...

Методы ТЦО

Перечень методов ТЦ и рекомендации к выбору конкретного способа содержатся в главе 14.3 НК РФ.

При проведении налогового контроля в связи с совершением сделок между взаимозависимыми лицами налоговый орган, использует следующие методы (*п. 1 ст. 105.7 НК РФ*):

1. Метод сопоставимых рыночных цен;
2. Метод цены последующей реализации (продажи);
3. Затратный метод;
4. Метод сопоставимой рентабельности;
5. Метод распределения прибыли.

Последние изменения в ТЦО регулировании – с 2021 г. (ФЗ от 17.02.2021 N 6-ФЗ)

Отдельные слайды....

Контролируемые сделки

С 1 января 2021 контролируемые признаются:

- Сделки в области внешней торговли товарами, которые входят в состав одной или нескольких **товарных групп** (нефть и товары, выработанные из нефти, черные металлы, цветные металлы, минеральные удобрения, драгоценные металлы и драгоценные камни) будут признаваться контролируемыми. Таким образом, сделки будут являться контролируемыми, **даже если предмет сделки не является товаром мировой биржевой торговли**
- Коды товаров по группам определяются в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности определяются федеральным органом исполнительной власти

Проведение налоговых проверок по ТЦО

- Предоставлена возможность территориальным налоговым органам самостоятельно извещать ФНС России и направлять полученные сведения о выявленных контролируемых сделках, **вне рамок проведения налоговых проверок или налогового мониторинга;**
- **ТЦО проверка будет проводиться на основании уведомления о контролируемых сделках или извещения территориального налогового органа, полученного, в том числе, вне рамок проведения выездной или камеральной налоговой проверки, налогового мониторинга.**

Судебная практика – сопоставимость рынков и товаров

Отдельные слайды....

Принцип сопоставимости рынков

Что такое сопоставимость?

Одним из критериев для определения сопоставимости сделок в соответствии с пп. 4 п. 4 и п. 8 ст. 105.5 НК РФ являются **характеристики экономических условий деятельности сторон сделки, включая характеристики соответствующих рынков** товаров (работ, услуг), оказывающих влияние на цены товаров (работ, услуг);

При определении сопоставимости рынков учитываются такие факторы, как

- география и величина рынка,
- наличие конкуренции на рынках,
- наличие на рынках однородных товаров (работ, услуг) и др. (п. 9 ст. 105.5 НК РФ).

(!) Без анализа сопоставимости рынков нельзя сделать вывод о применимом методе ТЦО и делать дальнейшие шаги по проведению рыночного исследования

Судебная практика – сопоставимость рынков и товаров

Дело ООО «Инчермет» (Постановление АС Северо-Западного округа от 08.06.2020 №А66-13901/2018) «+»

Фабула дела:

- Общество и его контрагенты – взаимозависимые лица (ВЗЛ);
- Налоговым органом проведен анализ цен на металлолом, приобретаемый Обществом у ВЗЛ., и цен на металлолом, приобретаемый от иных организаций-поставщиков, за один и тот же период (месяц) и установлено, что разница между уровнем цен от спорных поставщиков и уровнем цен от иных организаций значительна и составляет от 25 до 46%. Оспорены расходы.

Суд согласился с позицией налогоплательщика:

- В деле была проведена независимая экспертиза.
- Налоговым органом не принято во внимание, что, условиями договоров поставки Общества с покупателями лома является поставка **частично обработанного лома**, что не принято во внимание инспекцией при оценке, как существенное условие, непосредственно влияющее на процесс ценообразования – не соблюдено условие о сопоставимости товаров. Также не учтен объем поставок.

Судебная практика – сопоставимость рынков и товаров

Дело АО «Фармасинтез» (Постановление АС Восточно-Сибирского округа от 18.02.2021 по делу №А19-12789/2019 – Определением СКЭС ВС РФ от 26.05.2021 в передаче КЖ – отказано) «+»

Фабула дела:

- АО «Фармасинтез» осуществляет производство лекарственных препаратов на территории РФ из фармацевтических субстанций, которые приобретает у поставщиков, зарегистрированных в офшорных зонах;
- Документооборот с указанными лицами является формальным, использован обществом **в целях завышения закупочных цен и расходов по налогу на прибыль;**
- Налоговый орган проводит анализ информации, размещенной на сайте «InfodriveIndia», указывая, что **цены на соответствующее сырье, экспортируемое из Индии на основании информации индийских таможен, значительно ниже цен, заявленных налогоплательщиком по контрактам с посредниками, находящимися в офшорных зонах.**
- Между АО «Фармасинтез» и компанией «GALLARD ASSETS LTD», заключен **договор займа**, долг по которому передан учредителю АО «Фармасинтез» Пуния В.С. В лице Camus Pharma PVT.LTD и прощен новым кредитором налогоплательщику

Судебная практика – сопоставимость рынков

Дело АО «Фармасинтез» (Постановление АС Восточно-Сибирского округа от 18.02.2021 по делу №А19-12789/2019 – Определением СКЭС ВС РФ от 26.05.2021 в передаче КЖ – отказано) «-»

Суд принял решение в пользу налогового органа, сославшись, в частности, на следующие обстоятельства:

- Посредством заключения АО «Фармасинтез» договора займа и перевода прав и обязанностей по нему, а также за счет участия в деятельности поставщиков-посредников учредителя налогоплательщика Пуния В.С., уполномоченного управлять банковскими счетами офшорных организаций, либо являвшегося их бенефициарным владельцем, **торговая наценка, приходящаяся на офшорные организации, в дальнейшем исключалась из налогообложения;**
- **Данные сайта InfodriveIndia.com правомерно признаны допустимым источником информации об аналогичных сделках.** В качестве одного из доказательств того факта, что стоимость лекарственного сырья, отраженная на сайте InfodriveIndia.com, без учета страхования и фрахта, совпадает со стоимостью лекарственного сырья, заявленного производителем, налоговым органом использованы **индийские экспортные накладные. Данные документы получены инспекцией от налоговых органов Индии письмом;**
- Реконструкция налоговым органом расходов правомерно была произведена расчетным методом.

Судебная практика – отдельные интересные дела по ТЦО

Дело АО «Уралкалий»

Дело ПАО «Вымпелком-Коммуникации»

Отдельные слайды...

СРАВНИТЕЛЬНЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ



Сравнительные исследования по финансовым сделкам (определение критериев сопоставимости) 2/3

Определение платёжеспособности



Определение кредитного рейтинга

Определение вероятности дефолта

Сравнение с среднеиндустриальными показателями

Пример – Bloomberg DRSK™



полную версию презентации вы можете получить обратившись к нам по телефону
Tel: +7 (495) 771-75-17 или к Кириллу Петрову лично - e-mail: kp@sharplaw.ru

SHARP | SHAPOVALOV ^{RU} PETROV

TAX • LEGAL



Петров Кирилл

Партнер налоговой практики

www.sharplaw.ru

E-mail: kp@sharplaw.ru

Tel: +7 (495) 771-75-17



SHAPOVALOV
PETROV