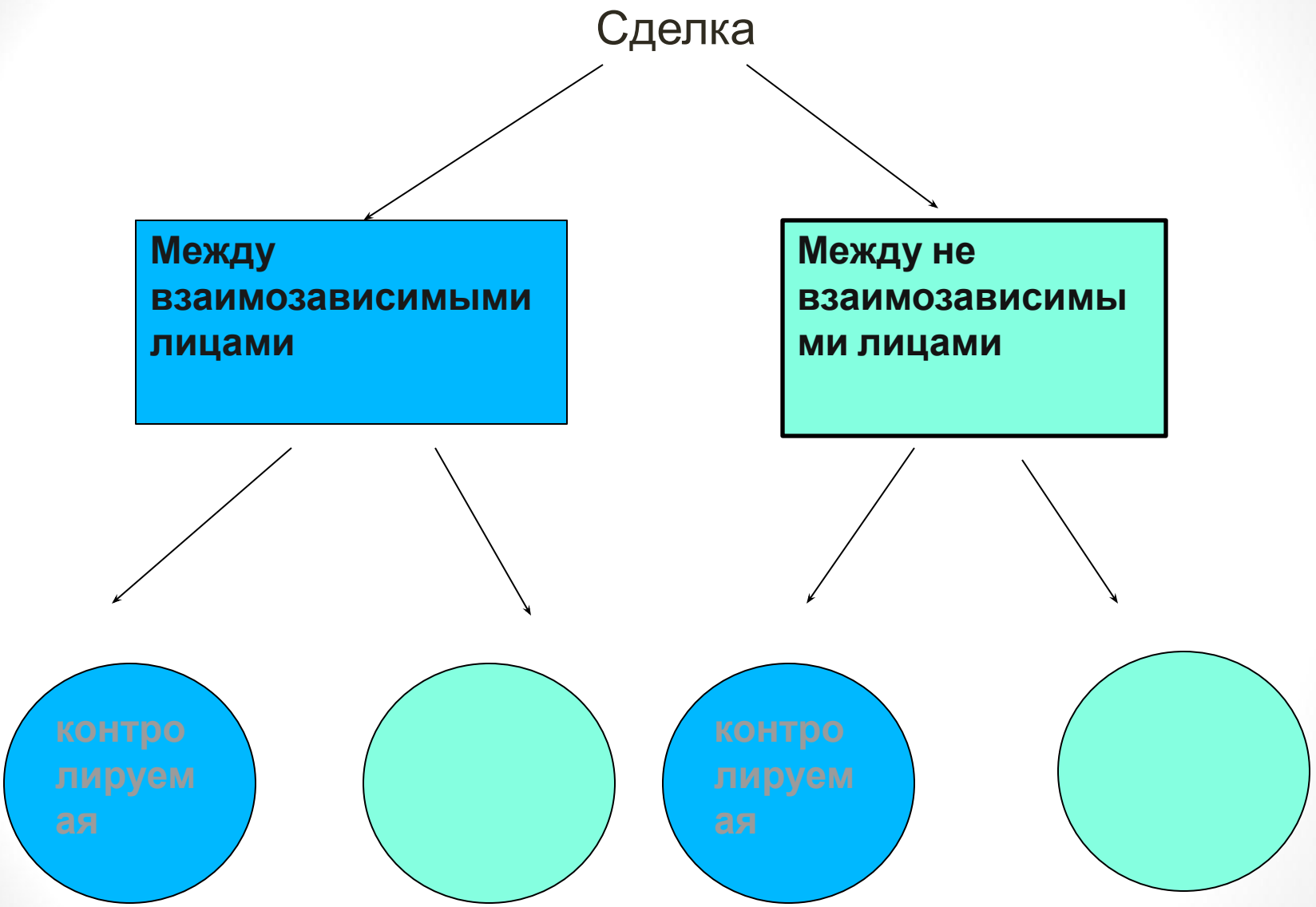
Взаимозависимые лица. Подконтрольные сделки.

Светлана Корабель, управляющий партнер
юридического агентства «ЮС КОГЕНС»


Сделка
Между взаимозависимыми лицами
Между не взаимозависимыми лицами
контро лируем ая
контро лируем ая

Критерии взаимозависимости до 01.01.2012

ст. 20 НК РФ

Взаимозависимыми лицами для целей налогообложения признаются физические лица и (или) организации, отношения между которыми могут оказывать влияние на условия или экономические результаты их деятельности или деятельности представляемых ими лиц, а именно:

1) одна организация непосредственно и (или) косвенно участвует в другой организации, и суммарная доля такого участия составляет более 20 процентов. Доля косвенного участия одной организации в другой через последовательность иных организаций определяется в виде произведения долей непосредственного участия организаций этой последовательности одна в другой;

2) одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению;

3) лица состоят в соответствии с семейным законодательством Российской Федерации в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, а также попечителя и опекаемого.

2. Суд может признать лица взаимозависимыми по иным основаниям, не предусмотренным пунктом 1 настоящей статьи, если отношения между этими лицами могут повлиять на результаты сделок по реализации товаров (работ, услуг).

Варианты иных оснований взаимозависимости

организация и лицо, **связанное с ней трудовым договором.**

Так, например, в Постановлении от 18.02.2005 по делу N А43-8505/2004-31-473 ФАС Волго-Вятского округа признал взаимозависимость организации и ее работников, поскольку отношения между ними повлияли на цену реализации вновь приобретенных квартир. Наличие трудовых отношений между участниками сделки купли-продажи квартир также послужило причиной признания их взаимозависимыми в смысле ст. 20 НК РФ ФАС Восточно-Сибирского округа в Постановлении от 17.07.2003 по делу N А19-19140/02-24-Ф02-2097/03-С1. Аналогичную позицию заняли судьи в Постановлении ФАС Уральского округа от 22.06.2006 N Ф09-5261/06-С2.

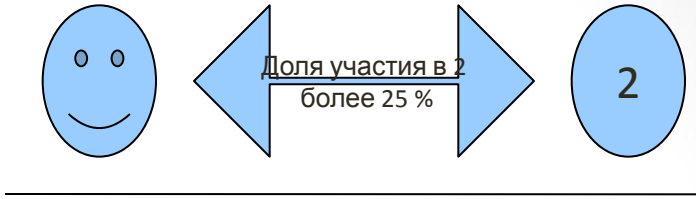
Однако!

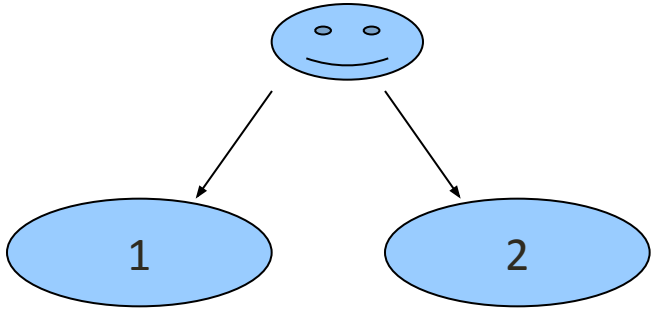
п. 3.3 Определения Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 N 441-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью "Нива-7" на нарушение конституционных прав и свобод пунктом 2 статьи 20, пунктами 2 и 3 статьи 40 Налогового кодекса Российской Федерации",

право признать лица взаимозависимыми по иным основаниям, не предусмотренным п. 1 ст. 20 НК РФ, может быть использовано судом лишь при условии, что эти основания указаны в других правовых актах, а отношения между этими лицами объективно могут повлиять на результаты сделок по реализации товаров (работ, услуг), в том числе в случаях совершения хозяйственным обществом сделок с заинтересованными лицами, признаваемыми таковыми законом.

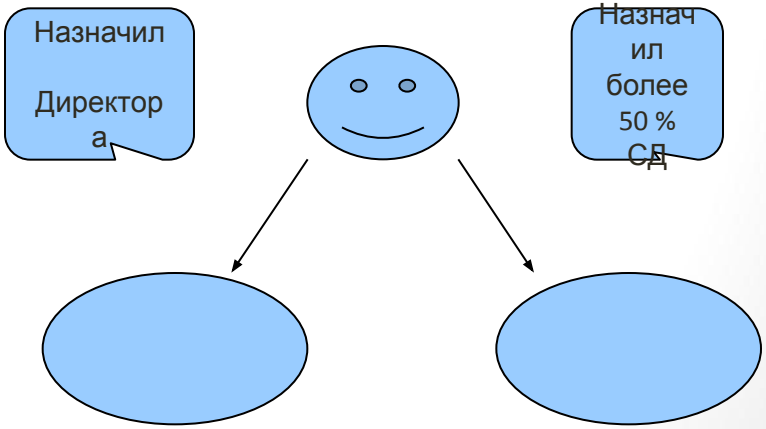
Основания взаимозависимости после 01.01.2012

прямое или косвенное участие лица в организации с долей более 25%





прямое или косвенное участие лица с долей участия более 25% в нескольких организациях

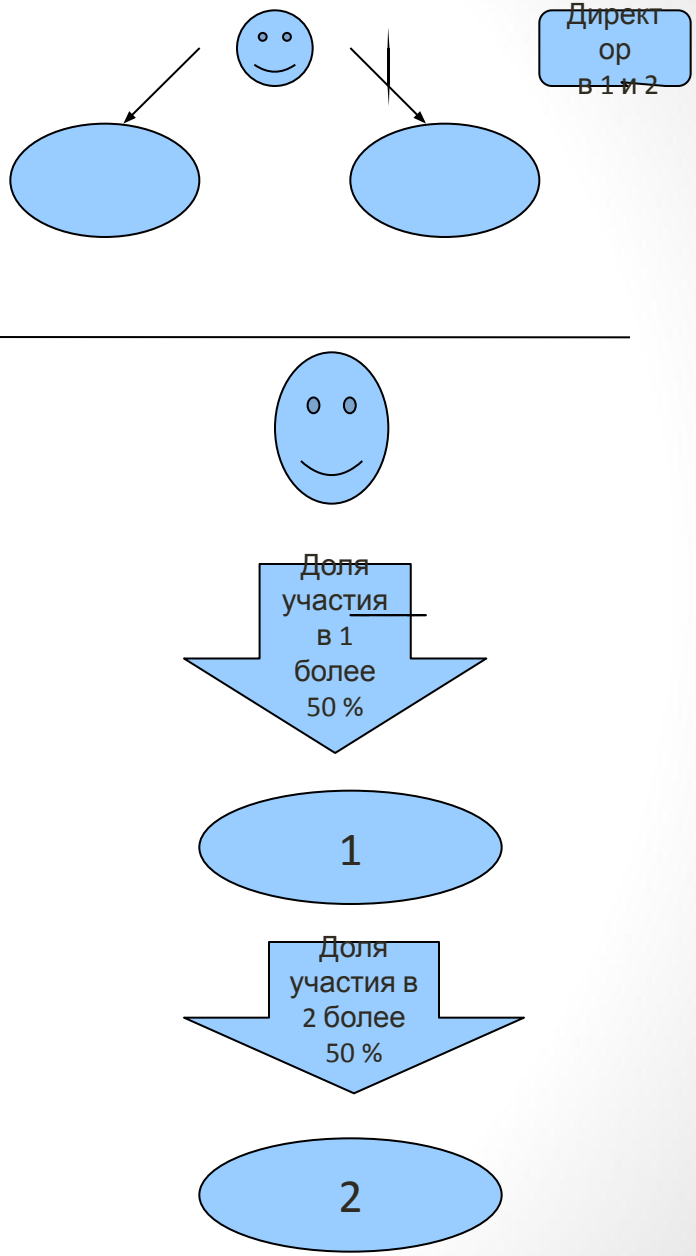


Основания взаимозависимости после 01.01.2011

Организации, в которых более 50 процентов состава коллегиального исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета) составляют одни и те же физические лица совместно с взаимозависимыми лицами, указанными в подпункте 11

организации, в которых полномочия единоличного исполнительного органа осуществляет одно и то же лицо

организации и (или) физические лица в случае, если доля прямого участия каждого предыдущего лица в каждой последующей организации составляет более 50 процентов



Другие основания взаимозависимости после 01.01.2011

организация и лицо, осуществляющее полномочия ее единоличного исполнительного органа

физические лица в случае, если одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению;

11) физическое лицо, его супруг (супруга), родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры, опекун (попечитель) и подопечный.

Новое: Возможность признаться себя взаимозависимыми лицами (п.6 ст. 105.1 НК РФ)

Важно!

долей участия физического лица в организации признается совокупная доля участия этого физического лица и его взаимозависимых лиц (родственников)

Суд может признать взаимозависимыми по иным основаниям, если отношения между лицами обладают признаками, указанными в п.1 ст. 105.1

Влияние, которое может оказывать лицо в силу участия одного лица в уставном капитале других лиц, в соответствие с заключенным между ними соглашением либо при наличии иной возможности одного лица определять решения, принимаемые другими лицами.

Определение доли косвенного участия

- Определить все последовательности участия

1 владеет в 2, 2 владеет в 3, 3 владеет в 4 и т.д.

- Определить долю прямого участия

(то есть размер доли 1 (50 %)в уставном капитале 2, размер доли 2 (30)% в уставном капитале 3, 3 в 4 (50%))

- Суммировать произведения долей прямого участия

50*30+30*50=3000/100%=33% >25%

Кого это касается

В случаях, если в сделках между взаимозависимыми лицами создаются или устанавливаются коммерческие условия или финансовые условия, отличные от условий в сопоставимых сделках (между не взаимозависимыми лицами), то любые доходы, которые могли бы быть получены одним из этих лиц, но вследствие указанного отличия не были ими получены, учитываются для целей налогообложения у этого лица.

(Посредники не спасут)

Рыночные цены

- Это цены, применяемые в сделках, сторонами которых являются лица, не признаваемые взаимозависимыми, а также доходы (прибыль, выручка), получаемые лицами, являющимися сторонами таких сделок.

Цена признается рыночной, пока не доказано иное, либо сам налогоплательщик не произвел самостоятельную корректировку.

- Регулируемые цены (цены по предписанию ФАС)

-По результатам биржевых торгов

- При обязательной оценке – стоимость по отчету оценщика

Сопоставимые сделки

- Должны совершаться в одинаковых коммерческих и (или) финансовых условиях с анализируемой сделкой

(различия могут быть, если они не оказывают существенного влияния на результаты или если такие различия можно учесть с помощью корректировок)

- Проводиться анализ определенных характеристик , которые могут оказывать существенное влияние на коммерческие и (или) финансовые условия сделок.
- Учитываются определенные условия.

Анализируемые характеристики

- Товаров (работ, услуг), являющихся предметом сделки
- Функций, выполняемые сторонами сделки, включая характеристики активов, принимаемых рисков, распределение ответственности и прочие условия (функциональный анализ)

(дизайн, производство, сборка, хранение, транспортировка товара и др.)

- Условия договоров, оказывающих влияние на цены
- Экономические условия деятельности сторон, включая характеристики рынков, влияющих на цены
- Рыночные стратегии сторон сделки, влияющих на цены

Информация о ценах. Источники.

- Котировки бирж
- Таможенная статистика
- Сведения о ценах из официальных источников
- Данные информационно-ценовых агентств
- Информацию о сделках налогоплательщика

Если всего вышеперечисленного недостаточно,то

- Сведения о ценах, содержащиеся в общедоступных изданиях и информационных системах (например, аналитические обзоры рынков с ценами, проводимые СМИ)
- Сведения из публичной отчетности (даже ин. компаний в некоторых случаях)

Иерархия методов.

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

- Допускается использование комбинации методов
- Приоритет у метода сопоставимых цен, и при отсутствии общедоступной информации о ценах с идентичными (однородными) товарами применяются методы 2-5.

При этом выбор метода зависит от фактических обстоятельств и условий контролируемой сделки, чтобы наиболее обоснованно выяснить соответствие или несоответствие цены сделки.

Идентичные и однородные товары. Однородные сделки.

Однородные сделки – сделки, предметом которых, могут являться идентичные (однородные) товары (работы, услуги) и которые совершены в сопоставимых коммерческих и (или) финансовых условиях.

Идентичные товары – имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. Небольшое внешнее отличие может не учитываться. (физ. Характеристики, качество, назначение, страна происхождения, производитель, его деловая репутация и используемый ТЗ).

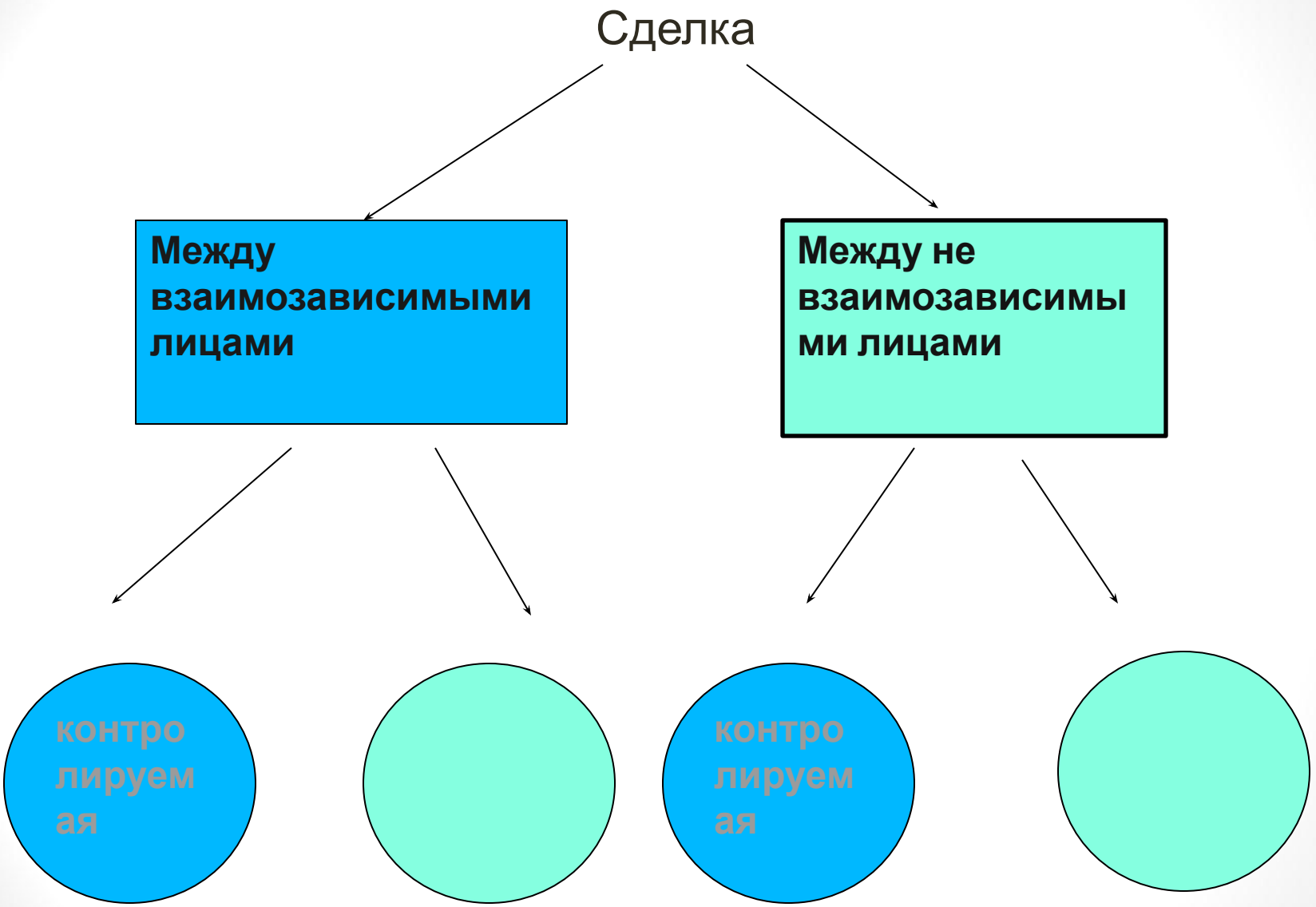
Однородные товары – не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми)

Контролируемые сделки

Сделки между взаимозависимыми лицами и приравненные к ним сделки.

Приравненные:

- Совокупность сделок с посредниками (если они не выполняют никаких доп. Функций, не принимают риски и не используют активы)
- сделки в области внешней торговли товарами мировой биржевой торговли (определены товарные группы в п 5. ст. 105.14)
- Сделки с лицом, резидентом государства, включенного в список Минфина, если сумма сделки с одним лицом за календарный год превышает 60 миллионов рублей.
-


Сделка
Между взаимозависимыми лицами
Между не взаимозависимыми лицами
контро лируем ая
контро лируем ая

Контролируемые сделки

Сделки между взаимозависимыми признаются контролируемыми если соблюдается хотя бы одно из условий:

- Сумма доходов по сделкам между указанными лицами превышает 1 миллиард рублей (с 2014 года, за 2012 – 3 млрд. руб., 2013 - 2 млрд. руб.)
- Хотя бы одна из сторон в сделке применяет специальный налоговый режим (Единый с/х налог, вмененку)

(если превышает 100 миллионов рублей за календарный год)

- Одна из сторон сделки – плательщик НДПИ и предмет сделки – добытое полезное ископаемое
- Хотя бы одна из сторон освобождена от уплаты налога на прибыль или применяет ставку 0%
- Хотя бы одно из сторон сделки является резидентом особой эк. Зоны, где установлены льготы по налогу на прибыль.

Для последних пунктов если сумма доходов по сделкам превышает 60 миллионов рублей за календарный год с 01.01.2014 г. , в 2012 – 100 млн. руб. , 2013 – 80 млн. руб.))

Дополнительно

- ст. 105.16 – уведомление о контролируемых сделках
- Ст. 105.17 – новый вид проверки
- Ст. 105.18 – симметричные корректировки

Сдавать уведомление нужно по итогам 2012 года.

Ответственность увеличивается постепенно до 2017 года.

www.jus-cogens.ru

www.юскогенс.рф

Скачать презентацию в разделе события

Контактная информация

Юридическое агентство «ЮС КОГЕНС»

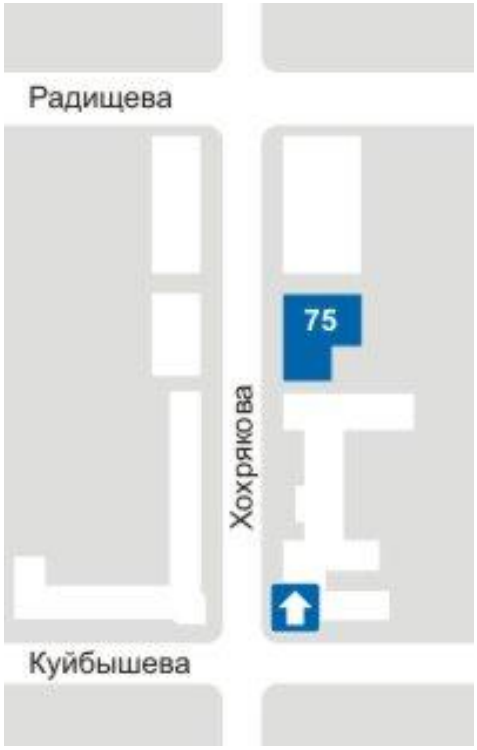
620014, Россия, г. Екатеринбург, ул. Хохрякова, 75.

Тел.: (343) 216-58-97 (98),

+7 (912) 259-10-10,

Светлана Корабель:

(343) 372-28-23

e-mail: korabel@jus-cogens.ru

www.jus-cogens.ru