

**Доначисление налогов  
вследствие  
переквалификации  
договора**

**Стратегия защиты и  
реальные кейсы**

**а — рго**  
LEGAL  
DEFENCE





# СОДЕРЖАНИЕ

- Изменение квалификации сделки
- Практика доказывания
- Новые ориентиры в письме ФНС России от 10.03.2021 № БВ-4-7/3060@ (письмо В.В. Бациева)
- Стратегия защиты
- Реальные кейсы

## ИЗМЕНЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ СДЕЛКИ ЭТО:

Выяснение действительной общей воли сторон с учетом цели договора (ст. 431 ГК РФ)



Отнесение сделки к иному виду - в договоре отражены иные существенные условия, которые соответствуют другому виду договора



Мнимые и притворные сделки

(см. определение ВС РФ от 16.04.2015 № 308-КГ14-8699)



НО не в результате предоставления налогоплательщиком документов, содержащих недостоверные сведения

# ПРАКТИКА ДОКАЗЫВАНИЯ

- «Существо над формой»
- Сделки по шагам. Анализ последствий ряда сделок в совокупности
- Соответствие сделки рыночным условиям
- Экономическая оправданность расходов (ст. 252 НК РФ)
- Обоснованность с точки зрения предпринимательского риска
- Соответствие предпринимательскому обороту и т. д.

## НОВЫЕ ОРИЕНТИРЫ ФНС

При разрешении вопроса о том, что именно являлось основной целью операции (достижение деловой цели, получение экономического эффекта или уменьшение налоговой обязанности), необходимо оценивать, совершил бы налогоплательщик эту операцию исключительно по мотивам делового характера в отсутствие налоговых преимуществ



Установление должной правовой квалификации операции / сделки исходя из ее:



действительного экономического смысла и с учетом теста на разумность



оценки основного мотива совершения операции / сделки

# СТРАТЕГИЯ ЗАЩИТЫ СДЕЛКИ

## На этапе планирования



- Соответствие существенных условий сделки виду договора
- Превалирование деловой цели на каждом этапе и в целом по сделке
- Обоснование рыночной цены с учетом предпринимательских рисков
- Разумность действий налогоплательщика
- Разнесение спорных этапов сделки во времени

## На этапе спора



- Усиление обоснования заинтересованности налогоплательщика в сделке, его экономических выгод и отсутствия рисков
- Организация дополнительного судебного прецедента (см. дело № А42-3195/2019)
- Самостоятельность принятия решения
- Обоснование того, что налогоплательщик в любом случае совершил бы эту операцию исключительно по мотивам делового характера даже в отсутствие налоговых преимуществ

# РЕАЛЬНЫЕ КЕЙСЫ (1) ПЕРЕКВАЛИФИКАЦИЯ ЗАЙМА

- **Иностранное финансирование (риски также могут проявиться и по российскому финансированию)**

При займе от зарубежных структур налоговые органы оценивают условия получения и пролонгации займа. Привлекут внимание:

- Отсутствие, незначительность, нерегулярность выплат
  - Наличие достаточных средств для ведения деятельности без займа
  - Постоянная пролонгация
  - Не наложение санкций за просрочки выплат
  - Рефинансирование займа не на рыночных условиях
  - Игнорирование возможности получения займа на территории РФ
- **Критические условия**
    - Объективная потребность в финансировании (деловая цель, анализ финансового состояния компании)
    - Наличие источника для возврата (доходность, развитие бизнеса)
    - Исполнение условий договора (график платежей, обоснование пролонгации)
    - Рыночность отношений (условия займа)

Постановление Второго ААС от 10.12.2018 по делу № А29-2527/2018; Постановление АС Дальневосточного округа от 29.11.2016 по делу № А16-343/2016, оставленное Определением ВС РФ от 28.03.2017; Постановление Восьмого ААС от 08.02.2019 по делу № А70-8087/2018; Постановление АС ЗСО от 15.08.2018 по делу № А66-7018/2016; постановление АС ЗСО от 28.05.2018 по делу № А27-25463/2016

# РЕАЛЬНЫЕ КЕЙСЫ (2) ПЕРЕДАЧА ПРИБЫЛИ АКЦИОНЕРАМ ПУТЕМ ПОКУПКИ АКЦИЙ (ДОЛЕЙ) СЕСТРИНСКОЙ РОССИЙСКОЙ КОМПАНИИ

## Доводы налогоплательщика



- П. 2 ст. 309 НК РФ прямо освобождает от налогообложения
- Необходима для получения управленческого контроля
- Был получен дорогостоящий актив
- Передача долей была согласована в ФАС РФ

## Доводы судов



- Условия кредитных соглашений не соответствуют обычаям делового оборота
- Каждая последующая сделка была бы невозможна без совершения предыдущей
- Истинной целью совершенных сделок – перечисление прибыли
- Активы у сторонних лиц не приобретались, а следовательно, сделки не были направлены на получение прибыли – расходы не учитываются



# РЕАЛЬНЫЕ КЕЙСЫ (3) ПЕРЕНОС ДОЛГА НА ПРИБЫЛЬНУЮ КОМПАНИЮ (СДЕЛКИ DEBT PUSH-DOWN)

## Доводы налогоплательщика



- Обществом была получена выгода (доход) от присоединения к нему его участника (акционера): полученные активы участника были использованы обществом в бизнесе и данные активы были проданы с прибылью
- Затраты в виде спорных процентов по кредиту – экономически обоснованы ввиду получения в качестве встречного предоставления по договору о переводе долга ликвидных векселей материнской компании

## Доводы судов



- В результате внутригрупповой продажи акций реальный владелец не изменился, при этом фактически обязанность оплаты кредита перенесена на актив
- Совокупность сделок осуществлена с целью переложения на само общество всех расходов на такую покупку, включая дополнительные расходы на уплату процентов по кредитам за счет операционной прибыли самого налогоплательщика, что фактически расценивается судом как нарушение основ гражданского законодательства

---

**СПАСИБО!**

**Николай Пятницкий**

Старший юрист Налоговой практики

**a — pro**  
LEGAL  
DEFENCE