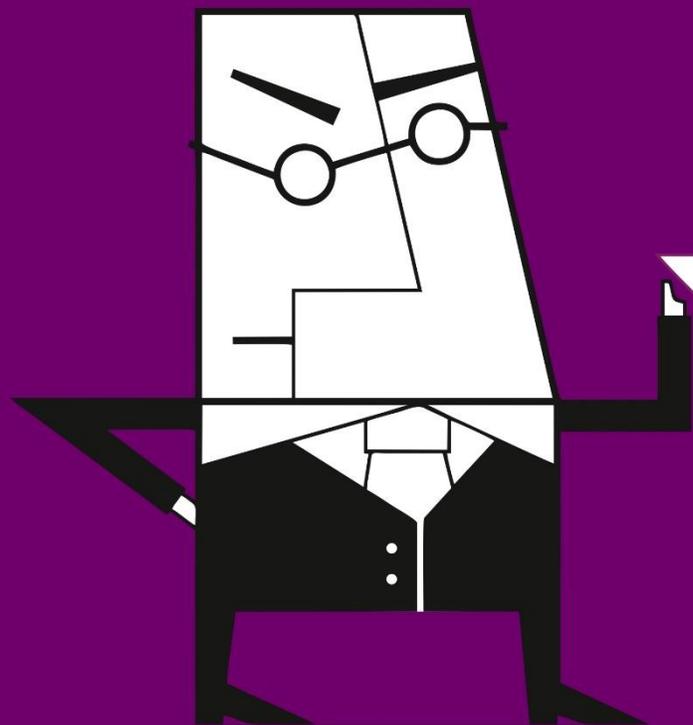




@PG_Tax

Telegram-канал о налогах
и налоговых спорах



π^g
pepeliaev group®

Письмо ФНС по 54.1 НК РФ - барьер для IT-льгот?

Мария Никонова

к.ю.н., партнер, адвокат

2021

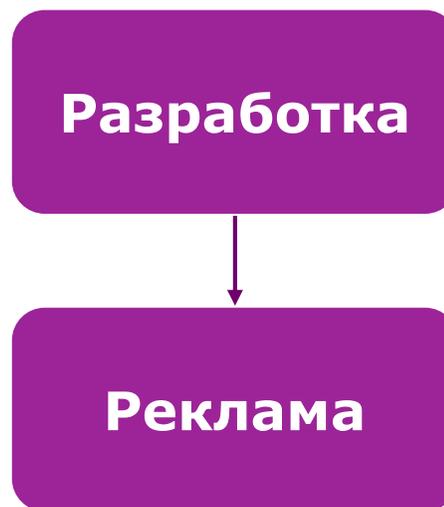
www.pgplaw.ru

Кейс 1. Софт и железо



Софт и железо выполняют условие о 90% доходов и получают льготы

Кейс 2. Разработка и реклама



Разработчик пользуется льготами, рекламщик - нет

Кейс 3. Дробление



Разработчик платит сниженные страховые взносы с зарплат администрации, обслуживающей и рекламу

Чем отличаются эти кейсы?

Кейс 1. Софт и железо

получение
благоприятного
статуса
соответствует
целям и задачам
налогового
маневра

нет
злоупотребления и
обхода налогового
закона

Кейс 2. Разработка и реклама

получение
благоприятного
статуса
соответствует
целям и задачам
налогового
маневра?

нет
злоупотребления и
обхода налогового
закона

Кейс 3. Дробление

получение
благоприятного
статуса
соответствует
целям и задачам
налогового
маневра?

есть
злоупотребление и
обход налогового
закона



Налоговая выгода обоснована только если, налогоплательщик совершил бы реорганизацию исключительно по мотивам делового характера, даже в отсутствие налоговых преимуществ



Налоговая выгода обоснована, если получение в результате реорганизации компанией благоприятного статуса соответствует целям и задачам налогового маневра



Налоговая выгода обоснована, если налогоплательщик в результате реорганизации не допускает искажение сведений о фактах хозяйственной жизни с целью обхода условий применения норм

Основание для подхода

Основной целью совершения операции не может являться неуплата (неполная уплата) налога. Основным мотивом операции должна являться деловая цель.

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.

Письмо ФНС России от 10 марта 2021 г. № БВ-4-7/3060@, письмо ФНС и Минфин от 20 февраля 2021 г. N СД-4-3/2249@

Что не так?

Подп. 2 п. 1 ст. 54.1 НК РФ:

«основной целью совершения сделки (операции) не являются неуплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога»

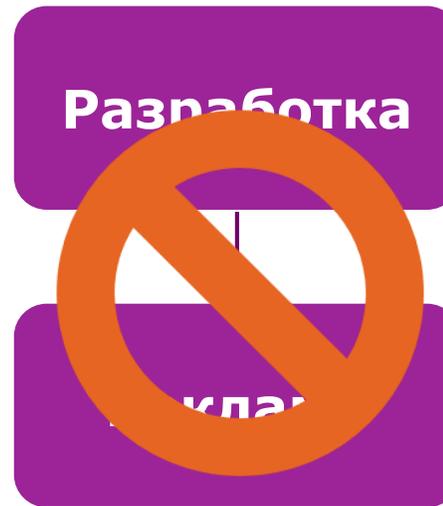
Тест основной цели в MLI (PPT)

Кейс 1. Софт и железо



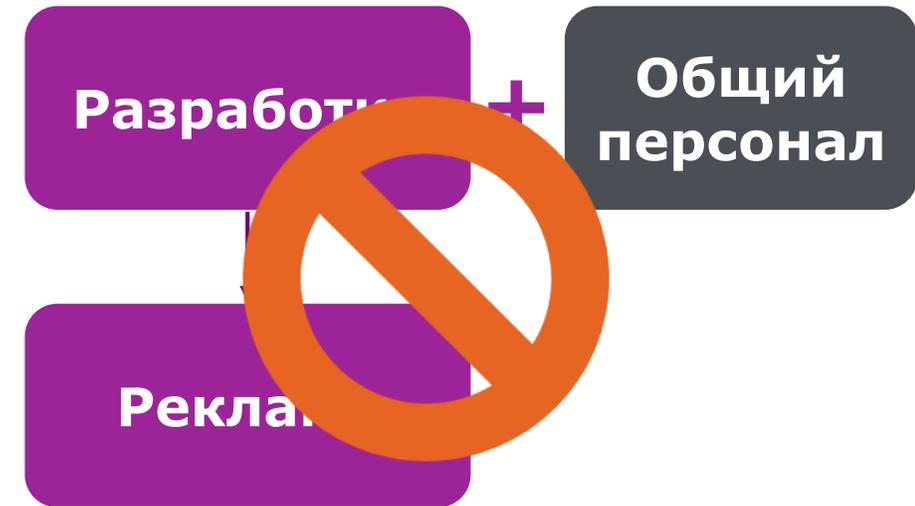
Софт и железо выполняют условие о 90% доходов и получают льготы

Кейс 2. Разработка и реклама



Разработчик пользуется льготами, рекламщик - нет

Кейс 3. Дробление



Разработчик платит сниженные страховые взносы с зарплат администрации, обслуживающей и рекламу



Пункт 1 ст. 7 МЛІ

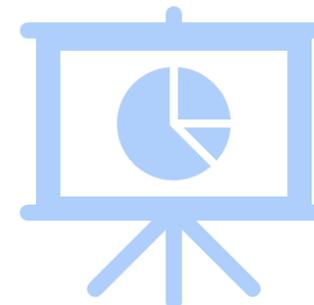
Льгота по СИДН не предоставляется, если, принимая во внимание все соответствующие факты и обстоятельства, есть основания полагать, что получение такой льготы было **одной из основных целей** какой-либо структуры или сделки, которые прямо или косвенно привели к этой льготе.

Однако, если установлено, что предоставление такой льготы в этих **обстоятельствах будет соответствовать целям и задачам соответствующих положений ДТТ, то льгота по СИДН будет предоставлена, даже если одной из основных целей и было получение льготы.**



Выбор налоговой юрисдикции для строительства завода с действующим СИДН:

представление льготы соответствует цели, преследуемой сторонами СИДН – способствовать развитию взаимных инвестиций.



Увеличение доли участия для целей применения пониженной ставки на дивиденды:

для того чтобы соответствовать этому условию инвесторы увеличивают долю участия до 25% - цель СИДН поощрить инвестиции.



создать условия для устойчивого развития российских высокотехнологичных компаний и дополнительные стимулы для инвестиций в отрасль

создать для специалистов в сфере информационных технологий комфортные и конкурентные условия



установить налоговые условия для IT-бизнеса лучше, чем в таких привлекательных на сегодняшний день юрисдикциях, как индийская и ирландская



не допустить сокращения объема создаваемой в Российской Федерации наукоемкой продукции, не допустить оттока IT-специалистов и IT-компаний в страны с благоприятным режимом для IT-отрасли

Основание для подхода

Правила PPT жестче национальных правил.

Если пройден PPT, то текст по подп. 1 п. 2 ст. 54.1 НК РФ тем боле пройден.

Если же PPT стандарт не пройден, то это не значит автоматически, что и тест по подп. 1 п. 2 ст. 54.1 тоже не пройден.

Что не так?

Если PPT стандарт не пройден, то это не значит автоматически, что и тест по подп. 1 п. 2 ст. 54.1 тоже не пройден.

Кейс 1. Софт и железо



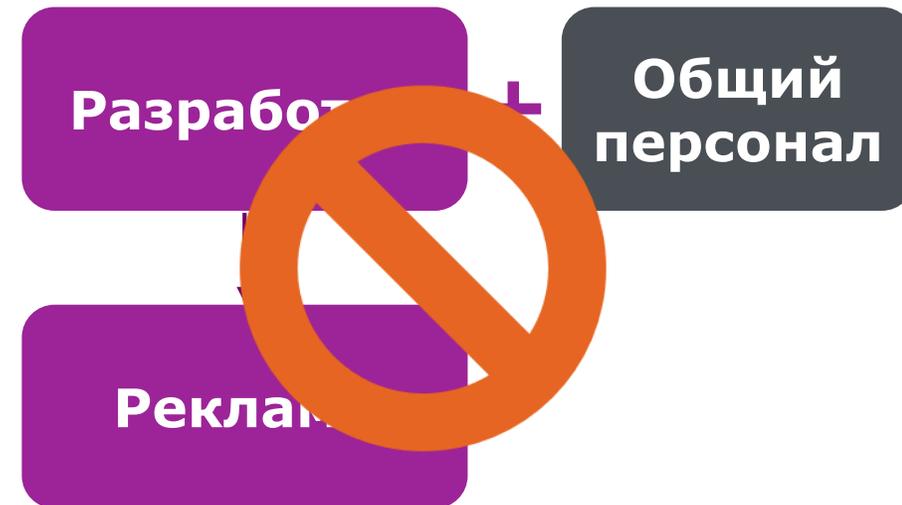
Софт и железо выполняют условие о 90% доходов и получают льготы

Кейс 2. Разработка и реклама



Разработчик пользуется льготами, рекламщик - нет

Кейс 3. Дробление



Разработчик платит сниженные страховые взносы с зарплат администрации, обслуживающей и рекламу

Основание для подхода

Положения статьи 54.1 Кодекса направлены на **противодействие налоговым злоупотреблениям** и получению необоснованной налоговой выгоды за счет причинения ущерба бюджетам публично-правовых образований в результате неуплаты сумм обязательных платежей, которые должны были быть уплачены, если бы злоупотреблений не было (п. 1).

Цель противодействия налоговым злоупотреблениям реализуется законодателем путем закрепления в Кодексе как общей антиуклонительной нормы (статья 54.1), так и правил налогообложения, направленных на исключение злоупотреблений и обхода налогового закона по соответствующим видам операций.

При применении указанных положений следует учитывать, что к соответствующим операциям **статья 54.1 Кодекса подлежит применению** в случае, если налогоплательщиками допускается искажение сведений о фактах хозяйственной жизни с целью обхода условий применения норм, определяющих правила налогообложения, и формальное соблюдение установленных ими требований (п. 3).

Письмо ФНС России от 10 марта 2021 г. № БВ-4-7/3060@



**Специальные правила,
направленные на исключение
злоупотребления:**

правило о получении не менее
90% доходов от определенных
видов IT-деятельности



**Общая антиуклонительная
норма:**

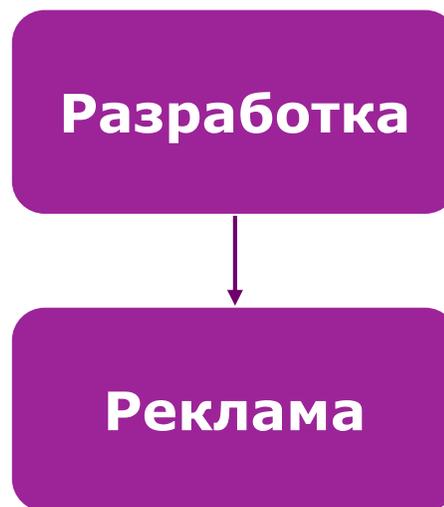
ст. 54.1 НК РФ

Кейс 1. Софт и железо



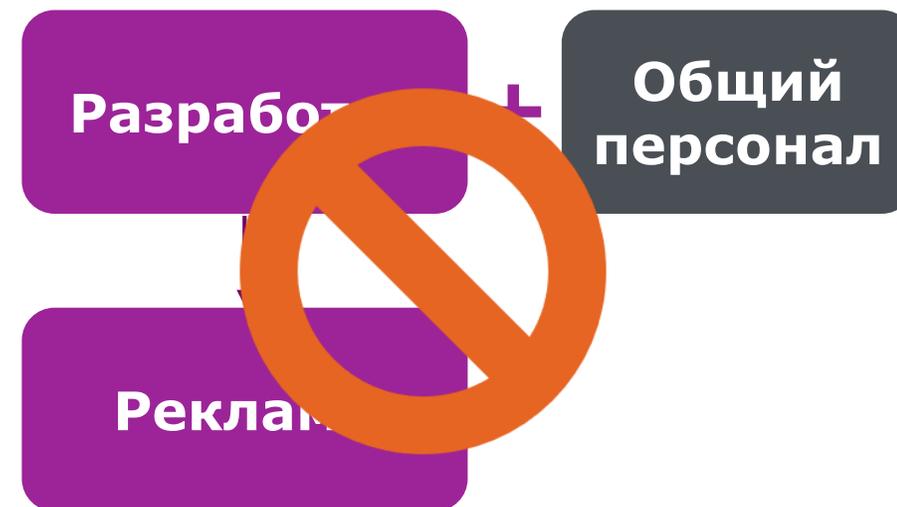
Софт и железо выполняют условие о 90% доходов и получают льготы

Кейс 2. Разработка и реклама



Разработчик пользуется льготами, рекламщик - нет

Кейс 3. Дробление



Разработчик платит сниженные страховые взносы с зарплат администрации, обслуживающей и рекламу

Анализ предполагаемой реструктуризации на предмет искажений (персонал, наценка, взаимодействие)



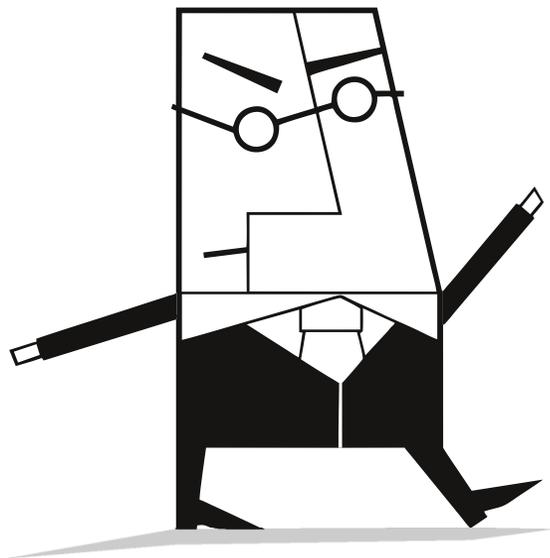
Защитный файл: деловые цели реорганизации и функциональная обособленность выделенных бизнесов



Проверка на соответствие целям и задачам налогового маневра



Контактная информация



- **Россия**

Москва, Санкт-Петербург,
Красноярск, Южно-Сахалинск,
Владивосток

- **Китай**

Пекин, Шанхай

- **Корея**



www.pgplaw.ru



m.nikonova@pgplaw.ru



+7 (495) 767-00-07



+7 (495) 765-00-07