

ТЦО-обзор: январь 2017 года

Уважаемые коллеги,

В бюллетене «**ТЦО-обзор: выводы 2016 года**» мы рассмотрели наиболее значимые выводы о контролируемых сделках и взаимозависимости, сформулированные арбитражными судами в прошлом году, проанализировали содержательные разъяснения Министерства финансов по отдельным вопросам в сфере ТЦО, а также изучили наиболее существенные изменения, планируемые в начале 2017 года.

Также мы обсудили с представителями ФНС и МИ ФНС вопросы по анализу цен, как проводятся трансфертные проверки, какие проверки уже завершены и чего стоит ожидать налогоплательщикам в дальнейшем.

В новом 2017 году события стали развиваться еще более активно: Арбитражным судом г. Москвы вынесено **первое судебное решение** по результатам проверки ценообразования в контролируемых сделках, а **большинство запланированных изменений вступили в силу** уже в январе 2017 года.

В настоящем обзоре мы рады представить Вашему вниманию подборку ключевых новостей и выводов по тематике трансфертного ценообразования за **январь 2017 года**.

Мы надеемся, что эта информация будет полезна и интересна для Вас и Ваших коллег, и будем рады ответить на любые возникающие вопросы.

A.D.E. Professional Solutions

Содержание:

Ключевые выводы и решения	2
Дело НК Дульсима: первое судебное решение по контролируемым сделкам	2
Изменения, вступившие в силу	3
Штраф за применение нерыночных цен в контролируемых сделках возрос до 40% от неуплаченной суммы налога	3
Утверждена новая форма декларации по налогу на прибыль.....	3
Отмена контроля за поручительствами и беспроцентными займами.....	3
В корпоративном законодательстве появился термин «контролирующее лицо».....	3
Ожидаемые изменения	4
От международных групп компаний потребуют больше информации.....	4

Ключевые выводы и решения**Дело НК Дулисьма: первое судебное решение по контролируемым сделкам***Дело № А40-123426/16-140-1066**Решение АС ГМ от 27 января 2017 года*

Первый спор о ТЦО по результатам налоговой проверки, проведенной ФНС по правилам раздела V.I НК РФ, затронул ценообразование по сделкам экспорта сырой нефти.

ЗАО «Нефтяная компания Дулисьма» в 2012 году реализовало в пользу гонконгского трейдера Concept Oil Services Limited сырую нефть марки ВСТО на сумму 18 млрд. рублей.

Группа указанных сделок была квалифицирована как контролируемая на основании одновременно пп.2 п.1 ст.105.14 НК РФ (внешняя торговля товарами мировой биржевой торговли) и пп.3 п.1 ст.105.14 НК РФ (сделка с резидентом оффшорной юрисдикции).

По результатам проверки ФНС установила занижение цен по сделкам с трейдером и определила, что неучтенная при исчислении налога на прибыль выручка (которую НК Дулисьма недополучила вследствие применения нерыночных цен по контролируемой сделке) составила **800 млн. руб.**

Таким образом, отклонение фактически примененных цен от рыночных составило около **4%**, а недоимка по налогу на прибыль - **161 321 019 руб.**

Суд подтвердил, что вынесенное ФНС решение законно и полностью соответствует требованиям Раздела V.I НК РФ. При этом суд и налоговый орган исходили из следующих обстоятельств:

- Метод цены последующей реализации не может быть применен, поскольку ни из анализа коносаментов или иных товаросопроводительных документов, ни из сведений, полученных от российского представительства Concept Oil, не представляется возможным установить конечных покупателей сырой нефти, поставляемой НК Дулисьма в адрес трейдера. Таким образом, обоснованным является применение метода сопоставимых рыночных цен.
- В качестве рыночной цены подлежит применению котировка нефти сорта Дубай, публикуемая информационно-ценовым агентством Platt's и действующая на момент поставки, с применением к ней корректировки на качество и условия поставки, равной сложившемуся рыночному дифференциалу (M1 или M2, в зависимости от сроков отгрузки). Как установлено судом, верхняя и нижняя строки котировки сорта нефти Dubai представляют собой максимальное и минимальное значение диапазона цен, преобладающих на рынке в период торговой активности, что позволяет использовать данные сведения для расчета рыночных цен при анализе сделок.

Дополнительно суд обратил внимание на то, что **доказательство получения налоговой выгоды не является обязательным элементом при осуществлении контроля цен в контролируемых сделках**, в силу чего довод НК Дулисьма об отсутствии налоговой выгоды от занижения цены подлежит отклонению.

Судом также отклонены в качестве документально не подтвержденных доводы НК Дулисьма о давлении со стороны монополистов ОАО «АК «Транснефть» и Concept Oil на малые нефтяные организации, обладающие ограниченными возможностями по транспортировке нефти до конечных иностранных покупателей.

Подход, примененный ФНС и судом, свидетельствует о необходимости внимательного отношения к обоснованию цен, примененных не только в сделках с аффилированными лицами, но и в сделках, квалифицируемых НК РФ в качестве «приравненных к контролируемым».

В решении по делу НК Дулисьма суд указывает на непредоставление налогоплательщиком по запросу налогового органа **документации, обосновывающий примененный уровень цен**, несмотря на

предварительную подачу уведомления о контролируемых сделках. Вероятно, что при наличии детального и аргументированного подтверждения цены в аналогичных случаях, исход спора может быть иным.

Изменения, вступившие в силу

Штраф за применение нерыночных цен в контролируемых сделках возрос до 40% от неуплаченной суммы налога

При вынесении решений о доначислении налогов за налоговые периоды начиная с 2017 года, положения п. 1 ст. 129.3 НК РФ применяются в полной мере, а именно: неуплата или неполная уплата сумм налога влечет взыскание штрафа в размере 40% от неуплаченной суммы налога, но не менее 30 000 рублей.

Напоминаем, что за налоговые периоды 2014 - 2016 годов налоговая санкция применялась в размере 20% от неуплаченной суммы налога.

Утверждена новая форма декларации по налогу на прибыль

28 декабря 2016 года вступил в силу Приказ ФНС России от 19.10.2016 N ММВ-7-3/572@, которым утверждена новая форма декларации по налогу на прибыль организаций. Новая форма предусматривает отдельный лист 08 для отражения самостоятельных (симметричных, обратных) корректировок.

Налоговые декларации по новой форме будут предоставляться за налоговый период 2017 года и далее.

В ранее действовавшей форме декларации корректировки в сторону увеличения подлежали отражению по строке 107 Приложения 1 к листу 02, в сторону уменьшения - по строке 401 Приложения 2 к листу 02.

Отмена контроля за поручительствами и беспроцентными займами

Федеральным законом от 30.11.2016 N 401-ФЗ "О внесении изменений в части первую и вторую НК РФ и отдельные законодательные акты РФ" п. 4 ст.105.14 НК РФ дополнен подпунктами 6 и 7 следующего содержания:

- 6) сделки по предоставлению поручительств (гарантий) в случае, если все стороны такой сделки являются российскими организациями, не являющимися банками;
- 7) сделки по предоставлению беспроцентных займов между взаимозависимыми лицами, местом регистрации либо местом жительства всех сторон и выгодоприобретателей по которым является Российская Федерация.

Таким образом, с 1 января 2017 года указанные сделки не признаются контролируруемыми независимо от того, удовлетворяют ли они условиям пп. 1-3 ст. 105.14 НК РФ.

В корпоративном законодательстве появился термин «контролирующее лицо»

С 1 января 2017 года сделками с заинтересованностью признаются сделки, в совершении которых имеется заинтересованность контролирующего лица компании.

Для целей статьи 81 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и статьи 45 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» контролирующим лицом признается лицо, которое в силу участия в подконтрольной организации и (или) на основании соответствующего соглашения имеет право:

- прямо или косвенно распоряжаться более 50% голосов на общем собрании участников / акционеров, или
- назначать / избирать генерального директора, или
- назначать / избирать более 50% состава совета директоров.

Понятие контролирующего лица заменило для целей указанных статей формулировку "участник / акционер общества, имеющий совместно с его аффилированными лицами 20% и более голосов / голосующих акций".

В то же время, сходство формулировок не должно вводить в заблуждение:

Контролирующее лицо в понимании корпоративного законодательства должно признаваться взаимозависимым лицом в понимании статьи 105.1 НК РФ (в том числе в целях выявления контролируемых сделок), однако не каждое взаимозависимое лицо должно признаваться контролирующим (перечень оснований по статье 105.1 НК РФ шире, нежели перечни оснований по статьям 81 208-ФЗ и 45 14-ФЗ)¹.

Ожидаемые изменения

От международных групп компаний потребуют больше информации

По-прежнему на рассмотрении находится законопроект «О внесении изменений в часть первую НК РФ (в связи с реализацией международного автоматического обмена информацией о финансовых счетах и документацией по международным группам компаний)», предусматривающий необходимость дополнительного раскрытия информации международными группами компаний.

Раскрытие информации в форме странового отчета, глобальной и национальной документации по группе компаний необходимо будет осуществлять в России в случае, если:

- в отношении данной группы составляется консолидированная финансовая отчетность в соответствии с МСФО, либо иными международно признанными стандартами;
- в состав группы входит хотя бы одна российская организация, и хотя бы одна иностранная;
- материнская компания группы является российской организацией;
- совокупная выручка группы в соответствии с консолидированной финансовой отчетностью за предыдущий финансовый год составляет 50 миллиардов рублей или свыше.

Актуальный статус рассмотрения законопроекта доступен по ссылке: <http://regulation.gov.ru/projects#npa=41254>



Остались вопросы?

Посетите наш [ТЦО-портал](#) или свяжитесь с нами для получения более подробной информации

Приведенные в настоящем обзоре сведения представлены исключительно для информирования читателей и должны быть использованы с учетом индивидуальных обстоятельств

¹ Аналогичный термин "контролирующее лицо" предусмотрен статьей 25.13 НК РФ в части регулирования налогообложения контролируемых иностранных компаний (КИК). В данном контексте контролирующим лицом признается физическое или юридическое лицо, доля участия которого в иностранной организации составляет более 25%, либо 10%, если доля участия налоговых резидентов РФ в данной организации в совокупности составляет более 50%.