№ 9 (115) 2022 THE CASE

«Диалог с налоговым органом — наиболее эффективная стратегия сегодня»

09.11.2022 ИНТЕРВЬЮ THE CASE НАЛОГОВОЕ ПРАВО

В сентябре стартовало исследование The Case by Legal Insight — 2022, в котором определяются кейсы, изменяющие правовую реальность и имеющие значение для развития права, бизнеса и общества. Количество споров с налоговой службой уменьшается, но повышается их сложность, растут и суммы налоговых доначислений. Каждый налоговый спор позволяет бизнесу по-новому взглянуть на существующие риски, чтобы не допустить

*возникновения новых. Самый важный критерий номинации «Налоговый спор года» — его влияние на практику и на улучшение взаимодействия бизнеса и государства в сфере налоговых отношений. Мы поговорили с **Михаилом Бегуновым**, управляющим партнером Tax Compliance, экспертом исследования The Case-2021 о том, как развивается судебная практика по налоговым спорам, какие тренды влияют на их разрешение в 2022 г. и что можно ожидать в 2023 г.*

— В сентябре стартовало исследование The Case — 2022, итоги которого мы подведем в феврале 2023 г. О какие трендах в налоговых спорах 2022 года можно говорить уже сейчас?

— Ключевая область налоговых споров — применение статьи 54.1 НК РФ. Основной вопрос, ответ на который стремилась найти правоприменительная практика в 2022 году, связан с определением действительного размера налоговых обязательств участников схемы «дробления» бизнеса. Хочется верить, что после выхода правовой позиции Верховного Суда РФ по делу ООО «Домоуправляющая компания Сормовского района «Сормово» споры между бизнесом и налоговыми органами относительно методологии расчета размера налоговых доначислений сойдут на нет.

Актуальным остается и взаимодействие с «техническими» компаниями. Данная категория споров является ахиллесовой пятой в российском налоговом праве, поэтому не стоит удивляться ее ежегодному присутствию в списках трендов налогового администрирования. В 2022 году большое внимание уделялось вопросам методологии проведения налоговой реконструкции в случаях, когда имело место встраивание «технической» компании в цепочку хозяйственных отношений.

Также налоговые органы активно исследуют вопросы экономической обоснованности совершения различных бизнес-операций, например агентских схем или сделок с участием взаимозависимых компаний. Нет сомнений и в том, что в 2023 году начнет формироваться практика по вопросам, связанным с применением налоговых льгот для ИТ-компаний.

Бизнесу уже сейчас нужно внимательно подходить к вопросам диагностики и управления налоговыми рисками в этой области.

— 90 % налоговых споров — это споры, связанные с недобросовестностью налогоплательщика. В прошлогоднем исследовании The CASE by Legal Insight Вы обращали внимание на судебные решения, в которых удалось отстоять позицию налогоплательщика и признать значительные суммы доначислений незаконными. Как Вы оцениваете с этой точки зрения текущую ситуацию?

— В 2022 г. сохранился тренд на борьбу государства с инструментами недобросовестного повышения налоговой эффективности. Налоговые органы продолжили контроль за сделками с участием «технических» компаний. Статистика споров по-прежнему складывается в пользу налоговых органов. Причины этого явления просты. Налоговые органы, применяя инструменты риск-ориентированного подхода, стремятся проводить контрольные мероприятия в отношении налогоплательщиков — выгодоприобретателей незаконных инструментов налоговой оптимизации. Это означает, что в случае спора существует низкая вероятность того, что налогоплательщик сможет сформировать обоснованную правовую позицию по существу предъявляемых претензий. Тренд 2022 года — налоговая реконструкция. В 2021 г. ФНС России в Письме от 10 марта прямо подтвердила возможность реконструкции в спорах, связанных с недобросовестными контрагентами. С тех пор мы видим планомерное развитие правоприменительной практики, связанной с нюансами осуществления налоговой реконструкции. Например, дело ООО «НБС-Групп» (Дело А10-133/2020), в котором суд указал, что налоговый орган не должен занимать формальную позицию по вопросу проведения налоговой реконструкции в ситуации, когда налогоплательщик раскрыл реальные параметры спорных операций уже после вступления решения по итогам проведения налоговой проверки в силу. Или дело ООО «Эста Констракшен» (Дело А40-90692/22-116-1568), в котором суд поддержал позицию налогоплательщика, указав, что проведение налоговой реконструкции поставлено исключительно в зависимость от раскрытия реальных параметров спорных операций.

Диалог с налоговым органом — наиболее эффективная стратегия сегодня. Налоговая реконструкция — работающий институт. Бизнесу следует учитывать данные позиции при возникновении спорных ситуаций с контролирующими органами по вопросам взаимодействия с «техническими» компаниями.

Львиная доля споров связана с недобросовестными методами ведения бизнеса. Например, когда налогоплательщик включает в цепочку хозяйственных отношений технические компании, оправдывая это тем, что так работает весь рынок и что, исключая такие

механизмы, он может проиграть ценовую конкуренцию. Контролирующие органы будут пресекать любые подобные методы ведения деятельности. Бизнес должен понимать это, вступая в отношения с компаниями из серой зоны. Лучшее лекарство — подробно прописать все вопросы во внутренней политике по работе с контрагентами и потом соблюдать ее. Это позволит обеспечить тот самый баланс частных и публичных интересов, на который есть спрос как стороны государства, так и бизнеса.

— В 2021 г. дела «Кучукфосфата» и «Таймырской топливной компании» сформировали тенденцию на расширение возможностей налогоплательщиков по компенсации налоговых убытков за счет виновных лиц. Продолжилась ли она и как бизнес воспринял эту позицию?

— Позиция, которую выразил Верховный Суд РФ в деле АО «Таймырская топливная компания» в 2021 г., была позитивно воспринята бизнесом. В условиях, когда большинство предпринимателей заинтересованы в прозрачности и стремятся избегать агрессивных инструментов налоговой оптимизации, возможность компенсации налоговых убытков за счет виновных и недобросовестных лиц — это позитивный сигнал, свидетельствующий о том, что государство намерено поддерживать такой подход. Эта позиция Верховного Суда РФ в 2022 г. укрепилась на практике. Мы видим лишь единичные случаи, когда суды не стали принимать во внимание позицию по делу АО «Таймырская топливная компания».

Конечно, бизнесу следует проявлять осторожность в отношениях с контрагентами и фиксировать все договоренности, в том числе связанные с возможным возмещением убытков, в договоре. При возникновении спорных ситуаций это существенным образом повысит вероятность компенсации потерь, которые может понести бизнес из-за действий недобросовестных контрагентов.

— Не секрет, что налоговые органы при проведении мероприятий налогового контроля достаточно вольно трактуют свои права и обязанности. В деле Неринга также вошедшего в шорт-лист исследования, суд существенно ограничил возможности налогоплательщиков бороться с избыточным применением мер налогового контроля. Можно ли сказать, что налоговые проверки больше не

затягиваются?

— В деле ООО «Неринга» Верховный Суд РФ фактически установил правила игры, связанные с исчислением процессуальных сроков при осуществлении мероприятий налогового контроля. Но на практике налоговые органы и суды не всегда стремятся прямо следовать подходу Верховного Суда РФ. Яркий пример — дело компании «АвтоМонолит» (Дело А40-252195/2021). Поэтому говорить о том, что в 2022 году наступил конец затягивающихся налоговых проверок не приходится. Мы видим многочисленные подтверждения тому, как в судебной практике, так и на собственном опыте. Однако, нельзя не отметить явный тренд налогового администрирования — стремление налоговых органов не допускать излишнего затягивания процессуальных сроков при проведении контрольных мероприятий.

— Видите ли вы необходимость в дополнении НК РФ «процессуальной» главой, где были бы описаны процедуры мероприятий налогового контроля?

— Поможет ли решить эту проблему принятие новой главы в НК РФ? Вопрос спорный. Опыт позволяет предположить, что ответ, скорее всего, отрицательный. Почему так? Нормативная база — это одно, а практика ее применения — другое. Поэтому нельзя утверждать, что после принятия новой главы будут полностью устранены любые нарушения.

Разумнее принимать во внимание действующее правовое регулирование и позиции, сформулированные в деле ООО «Неринга». Кроме того, не стоит сомневаться, что в случае необходимости Верховный Суд РФ рассмотрит еще одно дело по указанной проблематике. Это позволит устранить возможные недопонимания. Тем более, такой опыт уже есть, когда аналогичная проблема была в спорах, связанных с учетом «золотых парашютов» для целей налогообложения.

— Еще одно дело, вошедшее в шорт-лист исследования — дело «Северстали», продемонстрировавшее защиту инвесторов и обратившее внимание на значимость целей введения налоговых льгот для правоприменения. Заметно ли влияние дела на регулирование сегодня или этот тренд утратил актуальность?

— Налоговые льготы — особая категория в налоговых правоотношениях, поскольку она всегда привлекала пристальное внимание проверяющих органов. Налоговые льготы — форма имущественной поддержки со стороны государства отдельных категорий хозяйствующих субъектов. Следовательно, задача контролирующих органов — проверять, доходят ли они до нужных адресатов. На получение льгот часто претендует и те, для кого они не предназначены.

Другая проблема, связанная с применением налоговых льгот, заключается в том, что контролирующие органы могут изменить подход к определению круга получателей льгот «задним числом». Яркий пример — категория споров, связанная с возможностью применения пониженных тарифов страховых взносов в отношении новых рабочих мест, созданных резидентами ТОСЭР. После выхода Решения Верховного Суда РФ от 19.02.2020 No АКПИ 19-935 большое количество предпринимателей были вынуждены пересмотреть финансовые модели реализации инвестиционных проектов из-за изменения подхода налоговых органов к толкованию положений законодательства.

Позиция Верховного Суда РФ по делу ПАО «Северсталь» закрепляет принцип правовой определенности и защиты правомерных ожиданий налогоплательщика, это позитивный подход для бизнеса. И важно, что этот принцип поддерживается ВС РФ и в других делах. Например, в деле ПАО «Российский национальный коммерческий банк» (А40-305866/2019). Верховный Суд РФ подтвердил, что условия применения льгот должны толковаться и применяться таким образом, чтобы права налогоплательщиков дифференцировались по объективным и разумным критериям. А придание обратной силы новым условиям применения льгот в целях ухудшения прав налогоплательщиков недопустимо. Данный вывод суда очень важен для бизнеса, поскольку в спорах, связанных с применением

налоговых льгот, налоговые органы часто оценивают соблюдение налогоплательщиком условий применения льгот через призму законодательных изменений, принятых после начала применения соответствующих льгот.

Бизнес должен действовать добросовестно и не стремиться претендовать на льготы, которые адресованы другой категории хозяйствующих субъектов, а также внимательно соблюдать все ограничения, предусмотренные частью второй НК РФ для возможного применения соответствующих льгот. Это может стать особенно актуальным в перспективе, когда закончится мораторий на проверки в отношении ИТ-бизнеса. Поэтому данная тема может получить свое закономерное развитие в будущем.

Михаил Бегунов управляющий партнер, Tax Compliance

ИНТЕРВЬЮ THE CASE НАЛОГОВОЕ ПРАВО