ВТБ Капитал

Новое в судебной практике по вопросам налогообложения финансовых инструментов

23 апреля 2014, Московская биржа

Сергей Соловьев
Финансовый департамент

Новое в судебной практике

- Применение концепции необоснованной налоговой выгоды (Постановление ВАС РФ от 12.10.2006 № 53) к операциям с финансовыми инструментами

- Дело Инвестпроекта – переквалификация договоров займа в инвестиционные договоры (исключение из налоговой базы процентов)

- Дело НРБ – переквалификация операции по внесению ценных бумаг в ЗПИФ в операцию реализации ценных бумаг

Инвестпроект

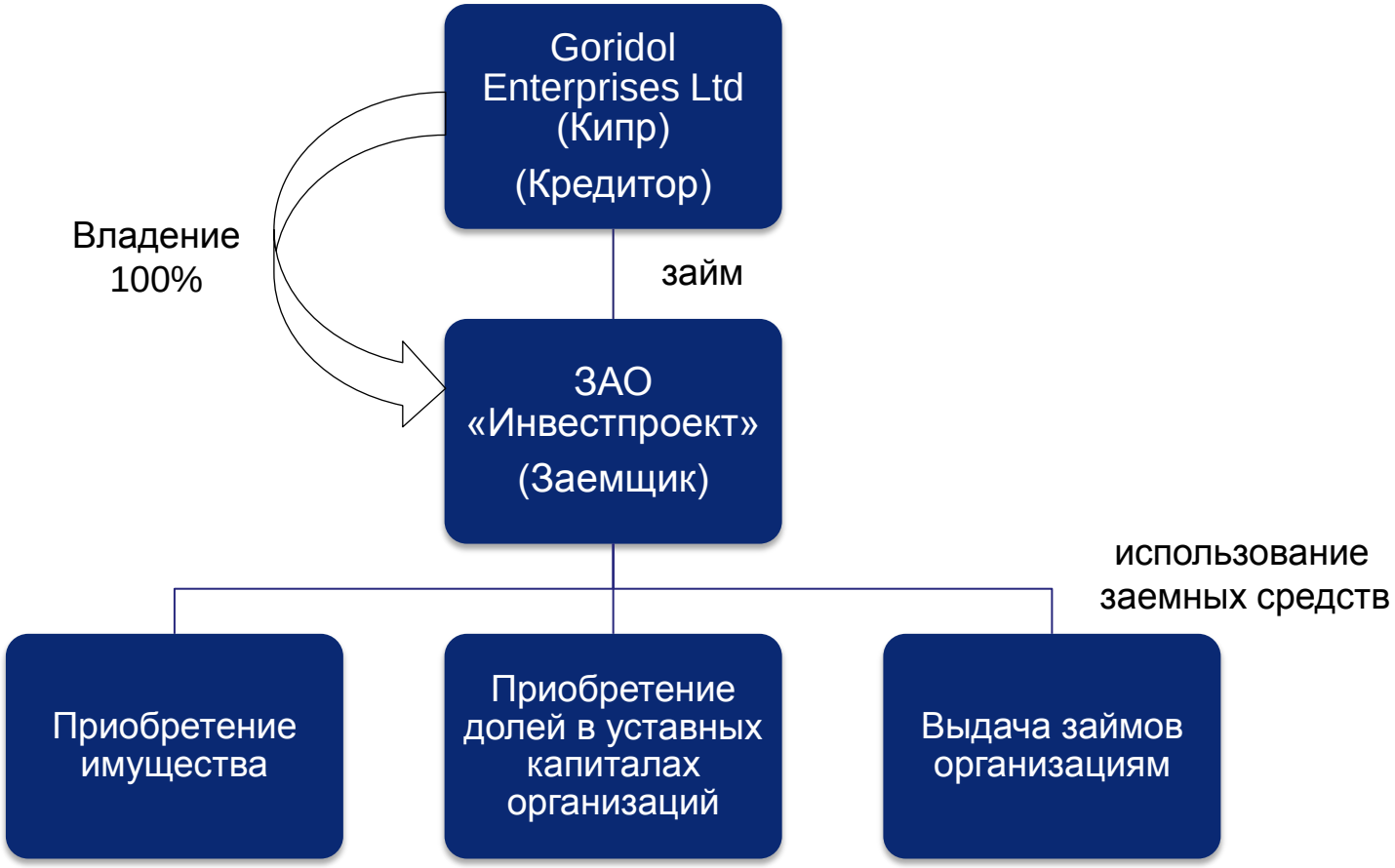
Суть дела

- Налогоплательщик (ЗАО «Инвестпроект») проиграл во всех судебных инстанциях вопрос, связанный с уменьшением налогооблагаемой прибыли на сумму процентов (Постановление ФАС МО от 16.01.2014 № А40-18786/13-140-58)

- Налоговый орган смог доказать обоснованность переквалификации для целей налогообложения договоров займа в инвестиционные договоры

- Последствия:
  - отказ в вычете из налоговой базы расходов в виде процентов
  - необходимость удержания налога у источника при выплате процентов иностранному кредитору (так как кредитор являлся иностранной организацией)

Структура


Goridol Enterprises Ltd (Кипр)
(Кредитор)
Владение 100%
займ
ЗАО «Инвестпроект»
(Заемщик)
использование заемных средств
Приобретение имущества
Приобретение долей в уставных капиталах организаций
Выдача займов организациям

Аргументы налогового органа

Заемщик не исполнял свои обязательства по договорам займа, а Кредитор не пользовался своими правами, предусмотренными для принуждения Заемщика к исполнению таких обязательств				
неоднократные перенос срока возврата займа и уменьшение процентной ставки по займу	не исполнение обязательств по уплате процентов по займу несмотря на наличие на банковских счетах Заемщика достаточных для этого средств	Кредитор не воспользовался предусмотренным договором правом применять к Заемщику санкции за неуплату процентов и невозврат займа (пени 0,1%)	предоставление Кредитором очередных траншей заемных средств несмотря на неисполнение Заемщиком обязательств по предыдущим траншам	Кредитор обладал всей информацией о направлениях использования Заемщиком заемных средств и характере его деятельности

Выводы налогового органа

Заемщик не имел намерения возвращать заемные средства и уплачивать проценты, а Кредитор не имел намерения получить доходы в виде процентов по займу

Фактическое движение денежных средств между Заемщиком и Кредитором не связано с реализацией прав и обязанностей по договору займа

Независимая экспертиза, проведенная по запросу налогового органа, подтвердила данные выводы

Договор займа является притворной сделкой, а действительная воля сторон направлена на достижение результатов от реализации инвестиционных проектов

Действительная общая воля сторон была направлена на получение налоговой выгоды посредством использования конструкции договора займа в виде уменьшения налоговой базы на сумму процентов

Новое в деле Инвестпроекта

- Налоговый орган не применял правила «тонкой капитализации» (п. 2 ст. 269 НК РФ) для обоснования своей позиции

- Вся доказательная база налогового органа построена на концепции «необоснованной налоговой выгоды» (Постановление Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 № 53). Такой подход является новым в вопросе оспаривания расходов в виде процентов

- Заемщику отказано в вычете всей суммы процентов из налоговой базы по налогу на прибыль. При этом вопрос о необходимости удержания налога у источника при выплате процентов судами не рассматривался

- Взаимосвязанность Заемщика и Кредитора являлась лишь одним (и не основным) из доводов налогового органа. Таким образом, потенциально данные выводы могут быть применимы и к взаимоотношениям между несвязанными друг с другом сторонами

Национальный резервный банк

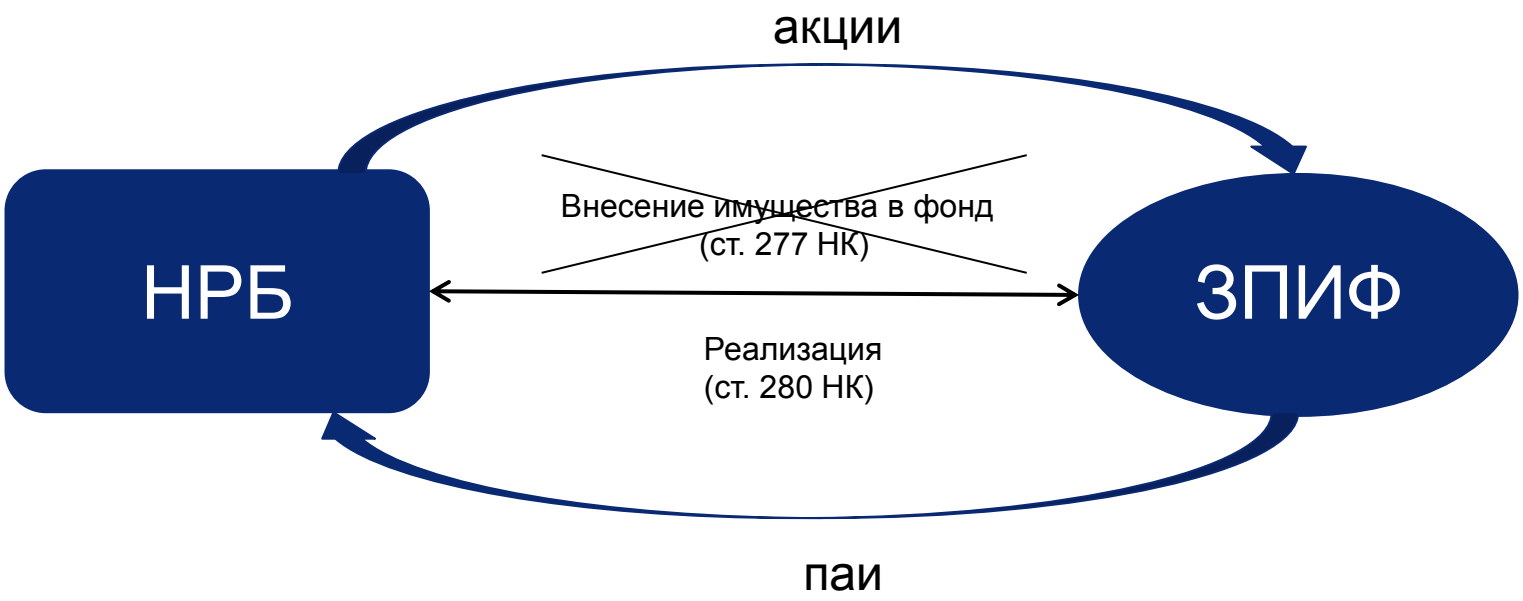
Суть дела

- НРБ внес акции в ЗПИФ (Дело № А56-50155/2013), через короткое время ЗПИФ продал акции

- Налоговый орган в первой и апелляционной инстанции доказал, что передача акций в ЗПИФ осуществлялась исключительно с целью избежания налоговых последствий, а реальным намерением НРБ являлась реализация таких акций

- НРБ доначислен налог на прибыль с «прибыли от реализации» акций

Структура


акции
НРБ
Внесение имущества в фонд
(ст. 277 НК)
ЗПИФ
Реализация
(ст. 280 НК)
паи

Позиция налогового органа

Контакты

Сергей Соловьев
Менеджер по налоговому контролю
Финансовый департамент
ВТБ Капитал
Тел.: +7 (495) 960 99 99
E-mail: taxmoscow@vtbcapital.com

www.vtbcapital.com