13 признаков дробления бизнеса

Для кого (для каких случаев): Как выявляется дробление бизнеса и что с этим делать
Сила документа: Небольшой чек-лист на основе судебной практики
Цена вопроса: Пересчёт налогов, пеней, штрафов со УСН или ЕНВД на ОСН

Схема ситуации: Наши пользователи попросили как-то собрать «в кучу» вопросы дробления бизнеса и вопросы взаимозависимости хозяйствующих субъектов.

Тема взаимозависимости очень хорошо «ложится» в тему дробления бизнеса. **Первый шаг** к доказательству дробления – это установление взаимозависимости всех «кусков» бизнеса. Раз взаимозависимы – значит, представляют собой единое целое. Раз единое целое, то складываем доходы всех «кусков от дробления», видим, что происходит утрата возможности применять специальный режим налогообложения, пересчитываем всё на общий режим с доначислением всего чего только можно.

Причём, если речь идёт о налоговом контроле сделок между взаимозависимыми лицами, то для установления факта взаимозависимости используется статья 105.1 «Взаимозависимые лица». Там есть формальное определение взаимозависимости. Но когда речь идёт о дроблении, то для наклеивания ярлыка «взаимозависимости» в ход идут не только родственные связи между руководителями (учредителями) хозяйствующих субъектов. В ход идут любые связи. Руководители двух фирм когда-то, где-то вместе работали – взаимозависимость этих двух фирм очевидна. Руководители двух фирм давно знакомы, учились вместе – взаимозависимость налицо. И так далее. Но взаимозависимость не может быть единственным и достаточным признаком дробления бизнеса с целью получения налоговой выгоды.

Второй главный признак «злобного» умысла – это дата разделения бизнеса. А не подошла ли разделяемая фирма к моменту дробления к пределу применения УСН или ЕНВД? Предел – это превышение предела выручки, превышение предела численности сотрудников, превышение предела стоимости основных средств. Есть во что «вляпаться». Проверяется насколько быстро наступила «утрата» спецрежима у «суммы фирм» после момента дробления. Чем быстрее это произошло, тем весомее для налоговой проверки доказательство получения необоснованной налоговой выгоды.

Поэтому если есть разделение, то его надо правильно обосновать. Составить бизнес-план, поставить цели, принять хорошо мотивированное решение на общем собрании учредителей. Необходимость разделения лучше доказать так, как будто вы уже доказываете его в суде. Показать, что цели были достигнуты. Если такой документ-обоснование есть, и он составлен убедительно и грамотно, то возможно он поубавит пыла у проверяющих подтягивать вас под «дробление».

Ну а дальше основная задача налоговой проверки – это доказательство «единства» частей «раздробленного» бизнеса. Надо доказать главное – все части работают как единое целое и для достижения одной общей цели. Начинается сбор признаков «единения». Наша задача обратная – необходимо доказать фактическую самостоятельность всех наших «раздробленных» фирм. Можете брать карандашик и ставить «птички» напротив тех признаков, что обнаружите у себя.

Признак 1. Все хозяйствующие субъекты (подозреваемые в дроблении) занимаются одним видом деятельности. Совсем плохо, когда, например, несколько фирм торгуют в розницу на одной торговой площади в едином торговом зале, с едиными кассами, а выручку и площади делят между собой номинально. Это старый трюк – с него и начинались дела о дроблении бизнеса. Поэтому если «раздробленные» фирмы занимаются одним видом деятельности, то надо стараться, чтобы других признаков «схемы дробления» было как можно меньше. Совсем было бы хорошо, если бы фирмы занимались отдельными видами бизнеса.

Признак 2. Общий объём выручки (или численности сотрудников) группы компаний

растёт, но объём выручки (или численности сотрудников) каждой компании в отдельности не изменяется. За счёт того, что добавляются новые компании. Для налоговиков – это серьёзный аргумент. Очень хорошо видно наше стремление уйти от общего режима налогообложения и лишить бюджет заслуженных налогов.

Признак 3. Хозяйствующие субъекты (подозреваемые в дроблении) находятся по одному юридическому адресу. Хорошо ещё если они используют разные помещения, а вот если помещения используются одни и те же, то это совсем плохо. Надо разделить помещения между субъектами – чтобы аренду каждый платил строго за себя и другие субъекты не использовали «чужие» помещения безвозмездно. Пример: два взаимозависимых ООО; одно ставит свои автомобили в гаражи второго и не платит за это денег – отличный аргумент для признания двух ООО единым целым. А был бы договор аренды гаражей и платежи по договору – этого аргумента уже и не было бы.

Признак 4. После разделения одной организации на несколько хозяйствующих субъектов все работники фактически остались на своих рабочих местах. И продолжают выполнять те же обязанности, что и до разделения. Плохо, если работники участвуют в едином технологическом процессе. Например, был процесс: заготовка сырья – обработка сырья – производство готовой продукции. И процесс разделили между тремя фирмами. Реально ни одна фирма не может работать без другой. Работники остались на своих местах, хотя и в разных фирмах. Это явный признак «плохого» дробления. Налоговая легко «объединит» все три фирмы снова в одну, но уже с доначислениями, пенями и штрафами.

Хорошо, если из одной фирмы выделяются два разных бизнеса, например, оптовая и розничная торговля и сотрудники уходят на отдельный вид бизнеса. Но плохо, если «чужие» сотрудники работают в каждой из фирм. Совсем плохо если есть перекрёстное подчинение сотрудников фирм – сотрудник одной фирмы реально выполняет указания сотрудника другой фирмы. Всего этого стоит избегать. Сотрудники должны быть разделены отдельно по фирмам или устроены по совместительству, но с подчинением друг другу согласно штатному расписанию. Строго внутри одной фирмы. Все эти тонкости взаимного подчинения налоговики обычно устанавливают допросами сотрудников.

Признак 5. Бухгалтерский и налоговый учёт ведётся одной и той же бухгалтерской службой. Или одной и той же бухгалтерской фирмой. Вся бухгалтерская документация фирм хранится в одном месте. Для сдачи бухгалтерской отчётности всех фирм группы используется один и тот же IP-адрес. На все фирмы группы работает одна юридическая служба, одна служба персонала, одна служба маркетинга и т.д. Тут можно поспорить. Попытаться доказать оптимизацию расходов: объём работы невелик, поэтому проще поручить ещё одну фирму тому же бухгалтеру, тому же юристу и т.д. Но тем не менее – это признак и на него налоговики обращают внимание. Лучше с этой стороны тоже прикрыться каким-то решением и обоснованием. Их стоит подготовить заранее и оформить документально.

Признак 6. Одни и те же лица руководят деятельностью компаний группы. В суде этот аргумент обычно «бьётся» - нет в Законе ограничений на количество фирм, создаваемых или руководимых одним физическим лицом. Но это сигнал налоговикам: компании нужно проверить на «дробление бизнеса».

Признак 7. Используется единый сайт для всех фирм. Фирмы используют один и тот же IP-адрес в Интернете. Используют один и тот же сервер. Используются одни и те же телефонные номера. Тут опять вопрос о несении затрат одной из фирм за других. Нельзя, чтобы эти затраты были безвозмездными. Надо составлять договора об условиях пользования общим сайтом, общим Интернетом, общим сервером. Как-то распределять эти траты между всеми компаниями группы. Например, выставлять всем фирмам группы счета за аренду сервера. Телефонные номера закреплять договорами за отдельными фирмами. Иначе – это ещё один признак «единства» разных организаций.

Признак 8. Расчётные счета организаций открыты в одном банке. Иногда почти в одно и то же время. Все организации имеют доступ к «Банк-Клиенту» с одного IP-адреса. Право подписи банковских документов предоставлено работникам,

оформленным в других организациях. Здесь опять – партию надо выигрывать до её начала. Надо запастись обоснованием – почему расчётный счёт открывается в этом же банке. Хорошие условия, репутация, удобство обслуживания и т.д. Один IP-адрес? Да! Бухгалтер работает на несколько фирм – вот обоснование: экономия затрат. С правами подписей надо быть аккуратнее – не раздавать права сотрудникам «чужих» организаций.

Признак 9. «Раздробленные» организации осуществляют платежи друг за друга. Одна организация гасит долги другой. Предоставляются беспроцентные займы между своими фирмами. Такие операции опять же надо оформлять договорами. Включать в них рыночный процент за пользование денежными средствами. Деньги должны быть оформлены и возвращены. С процентами.

Признак 10. Хранение товара или продукции на одних площадях и без чёткого разделения – где чьё имущество. Пример: ИП торговал в розницу продукцией завода с его складов. Продукция хранилась на складе завода и её отпускали кладовщики завода. Удалось убедить суд, что это нормальная практика – дилер находит покупателя и товар отпускается со склада производителя. Но лучше или арендовать склады у того же завода, или заключить договор на ответственное хранение. Если товары разных фирм поступают на один склад и там не разграничиваются по доступу, то для судов это признак «схемы».

Признак 11. Отсутствие у некоторых из «раздроблённых» хозяйствующих субъектов активов и ресурсов для осуществления заявленной ими деятельности. Та же ошибка – использование чужого имущества, чужих помещений, чужих работников. Получается, что такой «голый субъект» включается в работу лишь «на бумаге», только для переброски на него части выручки или части сотрудников. Такой ошибки нельзя допускать. Каждая фирма должна быть самодостаточной в своей работе. Необходимо доказать, что у каждой фирмы есть сотрудники, есть ресурсы и работа фирмой ведётся реально.

Признак 12. Единственным поставщиком или покупателем для одной фирмы из всей группы является другая фирма группы. Или поставщики и покупатели у всех наших фирм общие. У проверяющих, у судов возникает вопрос: «Для чего делить деятельность, если поставщики и покупатели одинаковые?» Нужны обоснования. Например, поставщик один, но покупатели в разных городах, потому и фирмы созданы в разных городах. Покупатели одни и те же, но покупают разные товары и услуги у наших фирм. То есть деятельность фирм разделена по видам бизнеса или по территориям.

Признак 13. Покупатели распределены между компаниями группы по системе налогообложения. Есть компания, которая работает с покупателями с НДС – обычно это крупные покупатели, которые требуют возмещения НДС. А есть компании, которые работают на УСН с покупателями поменьше. Сразу у налоговиков возникает соблазн объединить выручку всех компаний и пересчитать налоги, потому что разделение обосновано только разной системой налогообложения.

Выводы и возможные проблемы: Если у ваших фирм есть вышеперечисленные признаки, то надо озаботиться подготовкой контраргументов для налоговой проверки и для судов. Лучше это сделать заранее.

Строка для поиска в КонсультантПлюс: «*Дробление бизнеса*».

Где посмотреть документы: *КонсультантПлюс, Судебная Практика, Российское Законодательство, Бухгалтерская Пресса и Книги*

Нет КонсультантПлюс?

Закажите полную версию документа или

подберите комплект КонсультантПлюс самостоятельно