

# Концептуальные изменения гражданского законодательства: влияние на налогообложение

*Егор Батанов, партнер  
2014 год, Москва*

# I. Расширение ответственности топ-менеджмента по российскому праву: налоговые аспекты



# Ключевые положения

На топ-менеджера может быть возложена обязанность по возмещению убытков, причиненных юридическому лицу,

если будет доказано, что его действия были:

- недобросовестными или
- неразумными, в том числе если действия (бездействие) не соответствовали обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску (ст. 53.1 ГК РФ).

Недобросовестными могут являться действия по заключению сделок с фирмами-«однодневками»:

- не проявление должной осмотрительности и осторожности;
- осведомленность о нарушениях, допущенных контрагентом;
- фиктивность сделок.

Неразумными могут являться действия, связанные с:

- агрессивным «налоговым планированием»;
- отсутствием внутренних служб по контролю за налоговыми рисками;
- «очевидные» нарушения налогового законодательства.

# Вопросы к обсуждению

Являются ли недобросовестными или неразумными действия, повлекшие доначисление налогов, пеней, штрафов?

## Априори, нет

- При обосновании добросовестности и разумности своих действий руководитель может представить доказательства того, что квалификация действий компании в качестве правонарушения на момент их совершения не являлась очевидной, в том числе по причине отсутствия единообразия в применении законодательства налоговыми органами, вследствие чего невозможно было сделать однозначный вывод о неправомерности соответствующих действий (бездействия) юридического лица (п. 4 Постановления Пленума ВАС № 62 от 30.07.2013).

Необходимо ли оспорить в суде решение налогового органа о доначислении перед подачей иска к руководителю о взыскании убытков?

Формально такой обязанности не существует.

Имеет ли руководитель самостоятельный процессуальный интерес в споре с налоговым органом о доначислении налогов его организации?

Ответ даст практика.

# Что делать топ-менеджерам для снижения рисков привлечения к ответственности?

утвердить на уровне собрания акционеров (участников) внутренние регламенты, посвященные вопросам отбора и проверки потенциальных контрагентов, порядку оценки налоговых рисков хозяйственных операций, порядку внутреннего согласования сделок

перед совершением «неоднозначных» сделок привлекать независимых аудиторов / консультантов для оценки налоговых последствий и рисков с оформлением соответствующего заключения

обеспечивать одобрение на уровне собрания акционеров (участников) ключевых сделок с подробным раскрытием информации о порядке налогового учета одобряемой сделки, которого будет придерживаться компания. Однако такое одобрение не исключает полностью риска привлечения к ответственности

Могут ли помочь новые инструменты налогового права:

- горизонтальный мониторинг;
- налоговые рулинги?

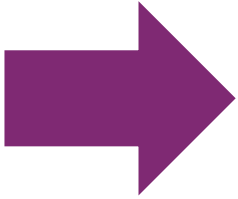
## II. Новое регулирование юридических лиц – НОВЫЕ РИСКИ И ВОЗМОЖНОСТИ



# Корпоративный контроль

Определение объема правомочий участников хозяйственных обществ (п. 1 ст. 66 ГК РФ)

Объем правомочий участников хозяйственного общества определяется пропорционально их долям в уставном капитале общества. Иной объем правомочий участников **непубличного** хозяйственного общества может быть предусмотрен **уставом общества**, а также **корпоративным договором** при условии внесения сведений о наличии такого договора и о предусмотренном им объеме правомочий участников общества в единый государственный реестр юридических лиц.



С помощью устава или корпоративного договора можно перераспределить объем полномочий в хозяйственном обществе не пропорционально долям в УК

# Корпоративный контроль: роль в налоговом праве

## Трансфертное ценообразование (ст. 105.1 НК РФ)

- взаимозависимость возникает при наличии доли прямого или косвенного участия более 25%;
- вместе с тем перечень оснований для признания лиц взаимозависимыми не исчерпывающий, поэтому, если в силу положений устава или корпоративного договора участник с долей участия менее или равно 25% будет иметь возможность оказывать влияние на общество, то такие лица будут признаваться взаимозависимыми.

## Тонкая капитализация (п. 2-4 ст. 269 НК РФ)

- для применения правил тонкой капитализации нужно соблюсти формальное условие – иностранная организация должна владеть более 20% в уставном капитале российской организации;
- вместе с тем в российской судебной практике правила тонкой капитализации толкуются очень широко;
- Минфин планирует с 2015 г. пересмотреть правила тонкой капитализации и заменить критерий владения 20% в УК критерием любой аффилированности.



# Корпоративный контроль: роль в налоговом праве

## Применение специальных налоговых режимов – УСН и ЕНВД

- для применения специальных налоговых режимов необходимо, чтобы доля физических лиц в уставном капитале составляла не менее 75%;
- за счет положений устава и корпоративного договора можно ограничить полномочия физического лица – «мажоритария»;
- риски вменения необоснованной налоговой выгоды остаются.

## Непропорциональная выплата дивидендов

- российское налоговое законодательство признает дивидендов только доход, распределяемый пропорционально долям в уставном капитале (ст. 43 НК РФ);
- вместе с тем международные налоговые договоры России, как правило, содержат специальное определение дивидендов, которое допускает признание в качестве дивиденда и непропорциональных выплат;
- следовательно, льготные условия о налогообложении дивидендов будут применяться и при непропорциональных выплатах в адрес налоговых резидентов стран, с которыми заключены соответствующие налоговые договоры.

# Вклады в имущество

В ГК РФ вводится общая норма о вкладах в имущество хозяйственных обществ и товариществ (ст. 66.1 ГК РФ)

Вкладом участника хозяйственного товарищества или общества в его имущество могут быть **денежные средства, вещи, доли (акции) в уставных (складочных) капиталах других хозяйственных товариществ и обществ, государственные и муниципальные облигации**. Таким вкладом также могут быть подлежащие денежной оценке **исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам, если иное не установлено законом**.

Ключевые вопросы:

Соотношение новой нормы с пп. 3.4. п. 1 ст. 251 НК РФ:

- можно ли передать в качестве вклада имущественные права, не связанные с объектами интеллектуальной собственности?
- как квалифицировать освобождение от обязанности перед участником?

## Другие важные изменения:

### Обязательный ежегодный аудит:

- для всех акционерных обществ;
- для обществ с ограниченной ответственностью – в случае, предусмотренном законом (п.4-5 ст. 67.1 ГК РФ).

### Последствия вступления в силу поправок о правовом статусе юридических лиц для уже существующих организации:

- существующие организации обязаны внести изменения наименование, а также привести в соответствие с новым законодательством свои учредительные документы при первом изменении учредительных документов (п.7-10 ст. 3 99-ФЗ);
- внесение вышеуказанных изменений не является реорганизацией и не влечет, в частности, налоговых последствий для таких организаций, характерных для налоговых последствий реорганизации.



**Егор Батанов,  
партнер**

Тел.: +7 (495) 646 81 76

Е-mail: [egor.batanov@nsplaw.com](mailto:egor.batanov@nsplaw.com)

Российская Федерация,  
119019, г. Москва,  
Гоголевский бульвар, дом 17, строение 1.

[www.nsplaw.com](http://www.nsplaw.com)