

# Событие

## Форма отступает

### Бизнесмены должны готовиться к «содержательным» дискуссиям

Россия в настоящее время фактически переживает незаметную правовую революцию. Такое сенсационное заявление сделал старший партнер консалтинговой компании «КСК групп» Игорь Островский, выступая на «круглом столе» финансовых директоров, состоявшемся в начале ноября на Мальте. Бизнес в РФ живет с ложным представлением о превалировании формы над содержанием, то есть верит, что для признания некоего действия законным достаточно его правильно оформить. Законная форма как будто является «индальгенцией». Но в настоящее время российские государственные и прежде всего налоговые органы исходят из доктрины превалирования содержания над формой – в наши дни это общемировая тенденция. Ваши действия могут быть на бумаге оформлены как угодно, но бдительная налоговая служба, а вслед за ней и суд будут искать истинный смысл ваших деяний.

Например, с точки зрения налогообложения выгоднее продавать доли в ООО, а не объекты недвижимости. Если вы хотите продать дом, то можно внести его в уставный капитал ООО, а затем продавать уже не дом, а владеющую им компанию. Формально все правильно, но бдительные сотрудники налоговой службы вполне могут разоблачить вас, указав, что компания не ведет другой хозяйственной деятельности и целью сделки была именно продажа дома.

Теперь предпринимателям приходится раскрывать истинный смысл совершаемых ими сделок. Возьмем, например, споры об обоснованности расходов, уменьшающих базу по налогу на прибыль. Так, Министерство финансов считает, что затраты на питьевую воду для сотрудников могут



быть обоснованным расходом только в случае, если есть справка санэпидемстанции о том, что воду из-под крана пить нельзя. Однако, как это ни странно, арбитражные суды часто становятся на сторону любителей воды из кулеров.

Менее очевидны случаи, когда компания вкладывает деньги не в свой бизнес, а во что-то, что приносит ей лишь косвенную пользу. Например, инвестирует в строительство дороги. Тут признание обоснованности расходов целиком зависит от усмотрения арбитражного суда и способности налогоплательщика доказать, что подобные затраты выгодны и необходимы организации.

Принцип приоритета содержания над формой уже фактически привел к исчезновению в налоговых спорах презумпции добросовестности налогоплательщика. Как заявила на «круглом столе» руководитель отдела налоговой политики ГК «Скай Линк» Юлия Командина, налоговые

органы все больше вмешиваются в гражданско-правовые отношения между хозяйствующими субъектами, превышают свои полномочия, устанавливая условия заключения договоров, ограничивают права хозяйственных обществ на осуществление принадлежащих им гражданских прав по своему усмотрению. К примеру, договором поставки предусмотрено предоставление банковской гарантии, однако налоговый орган признает расходы на оплату услуги по предоставлению банковской гарантии экономически необоснованными и доначисляет налог на прибыль. В одном из решений по результатам выездной проверки налоговый орган отказал в возмещении НДС по причине «невозможности администрирования применения налоговых вычетов по НДС, исчисленного с сумм полученных авансов», хотя, казалось бы, очевидно, что сам по себе объем документов и технические ошибки при заполнении книг покупок и книг продаж не могут служить основанием для отказа в вычете. В результате бремя доказывания было возложено на проверяемого налогоплательщика.

Совершая сколько-нибудь нестандартные деловые операции, предприниматель должен заранее готовиться к тому, что ему придется обосновывать необходимость этой операции. Участвовавшие в «круглом столе» юристы рассказали о предлагаемых предпринимателям стресс-тестах, то есть фактически имитациях проведения в их офисах следственных действий – обысков, допросов и т.д. Современный предприниматель должен быть готов к стрессу в любое время суток.

— Константин Фрумкин