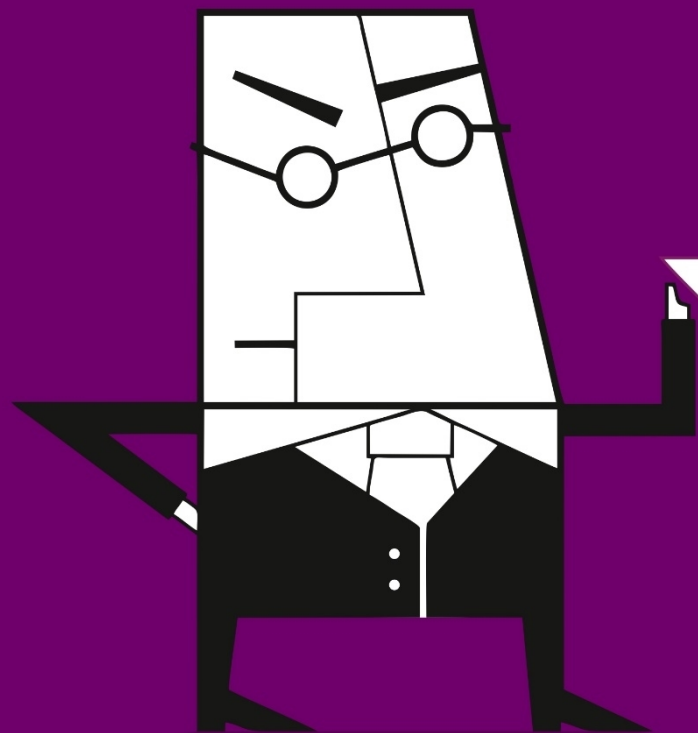




@PG_Tax

Telegram-канал о налогах
и налоговых спорах



π^g
pepeliaev group®

Через тернии к звездам: налоговые риски внутригрупповых платежей

Мария Никонова

к.ю.н., партнер, адвокат

2021

www.pgplaw.ru



Регистрация
лекарственных
препаратов и мед изделий



Клинические
исследования



Продвижение
лекарственных препаратов
и мед изделий



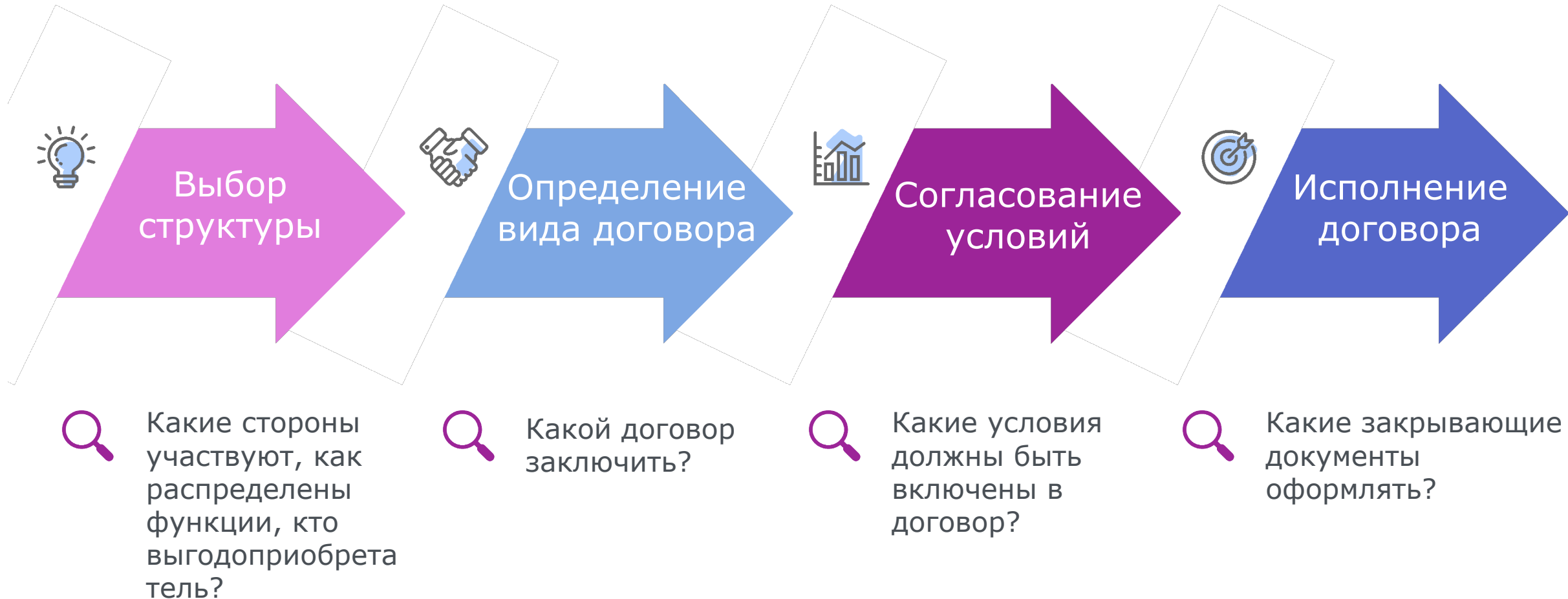
Административные и
финансовые услуги
(управление, привлечение
капитала)



Консультационные
(финансовые, налоговые,
правовые) и юридические



IT (доступ к
внутригрупповым базам
данных и поддержка доступа)



01

Ошибки структурирования отношений в группе

Мы строили, строили и, наконец, построили...

Кейс 1. Неверное определение статуса представительства

Российская Федерация



Представительство
на территории РФ

в целях:

- a) проведения клинических исследований и регистрация препаратов;
- b) исследования фармацевтического рынка;
- c) рекламирования продукции;
- d) организации и проведении конференций, семинаров, выставок, круглых столов и тп.

Иностранное государство



Иностранная
компания





П. 3. ст. 307 НК РФ:

*«в случае, если иностранная организация осуществляет на территории Российской Федерации **деятельность подготовительного и (или) вспомогательного характера в интересах третьих лиц**, приводящую к образованию постоянного представительства, и при этом в отношении такой деятельности не предусмотрено получение вознаграждения, налоговая база определяется в размере 20 процентов от суммы расходов этого постоянного представительства, связанных с такой деятельностью».*

Подготовительная или вспомогательная деятельность должна осуществляться в интересах самой иностранной компании. Если деятельность осуществляется от имени (в интересах) других компаний, то она приводит к возникновению постоянного представительства (пункт. 61 Комментария к ст. 5 Модельной конвенции).

Интерес третьего лица - дистрибьютора

Российская Федерация

Иностранное государство

Представитель-
льство


Компания А

Подготовительная
и вспомогательная
деятельность

Интерес
дистрибьютора

Компания Б

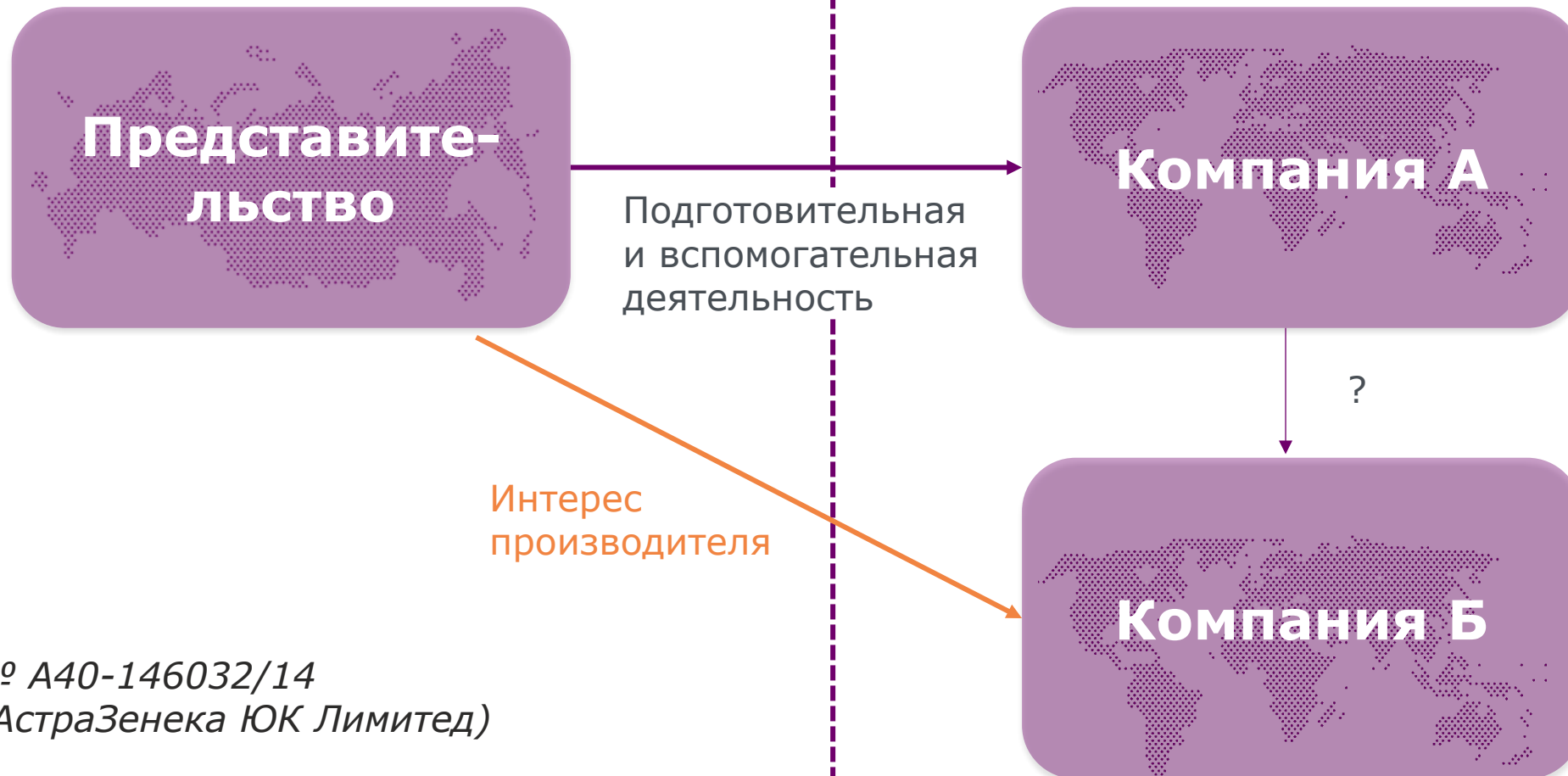
Договор
дистрибьюции
лекарственных
препаратов

 № А40-155695/12 (Астеллас
Фарма Юроп Б.В.)

Интерес третьего лица - производителя

Российская Федерация

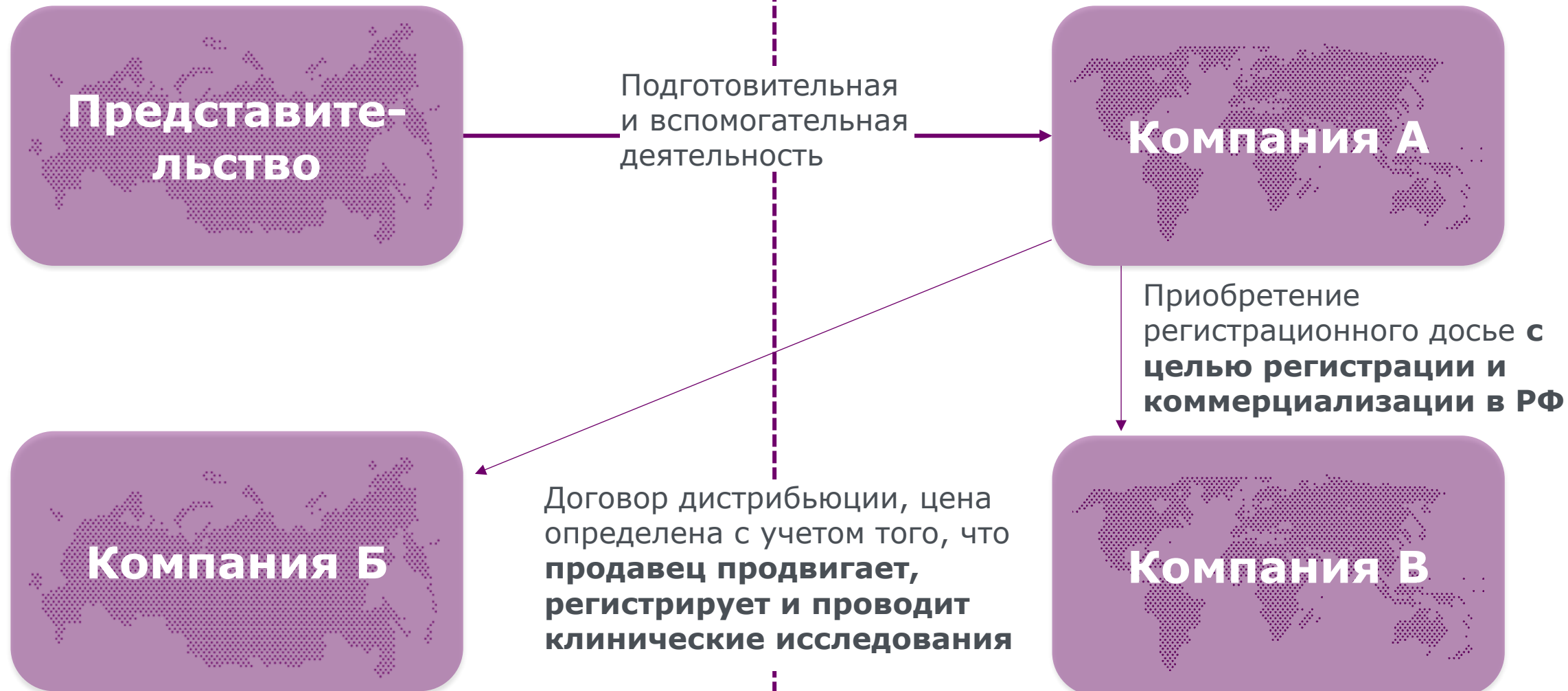
Иностранное государство



№ А40-146032/14
(АстраЗенека ЮК Лимитед)

Российская Федерация

Иностранное государство



Кейс 2. Ошибочный выбор структуры

Российская Федерация

Иностранное государство



Компания А. Маркетинг

Продвижение лекарственных препаратов



Компания Б. Дистрибуция

Договор дистрибуции
лек средств



Иностранная
компания



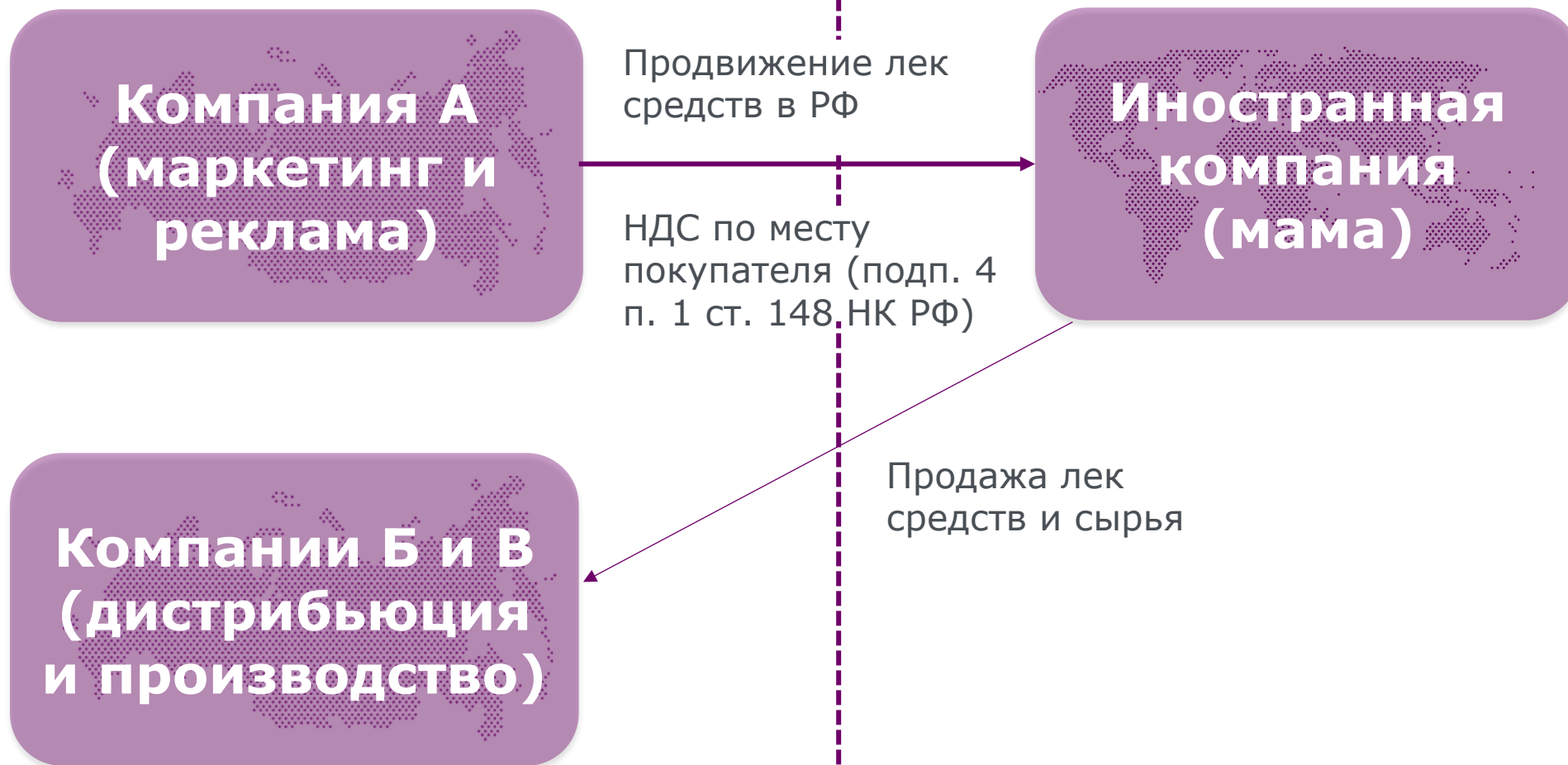
Компания В. Производство

Продажа активного
действующего вещества

Ошибка в определении места реализации услуг?

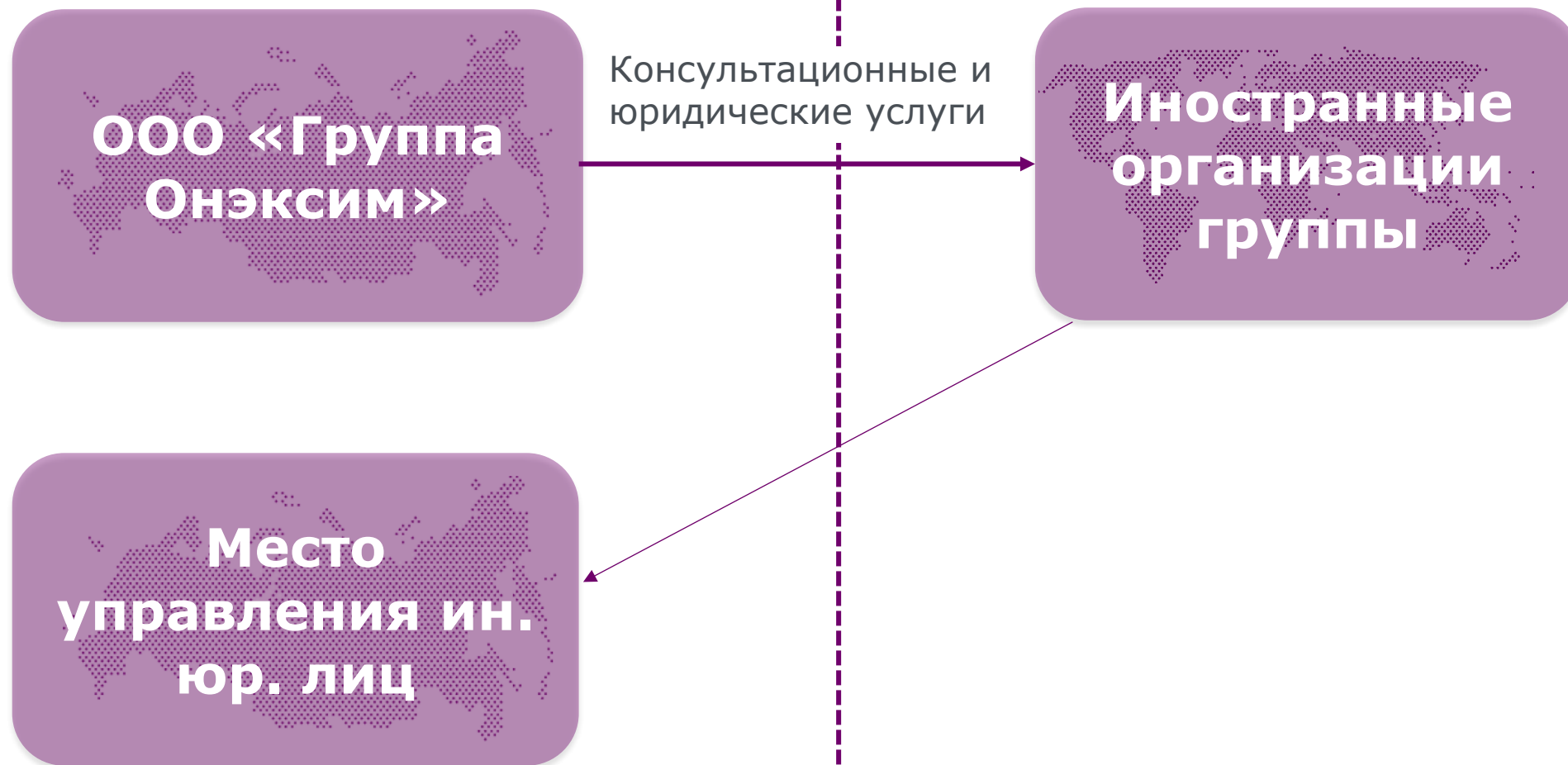
Российская Федерация

Иностранное государство



Российская Федерация

Иностранное государство



Место реализации или безвозмездные услуги?

Российская Федерация

Иностранное государство

Компания А
(маркетинг и
реклама)

Продвижение лек
средств в РФ

**Иностранная
компания**
(мама)

НДС по месту
покупателя (подп. 4
п. 1 ст. 148 НК РФ)

Безвозмездное
оказание услуг?

Компании Б и В
(дистрибьюция
и производство)

Продажа лек
средств и сырья

Российская Федерация



Российская Федерация

**Компания А
(маркетинг и
реклама)**

Продвижение лек
средств в РФ

**Компании Б и В
(дистрибьюция
и производство)**

Иностранное государство

**Иностранная
компания
(мама)**

Продажа лек средств и
сырья, маркетинг на
покупателе

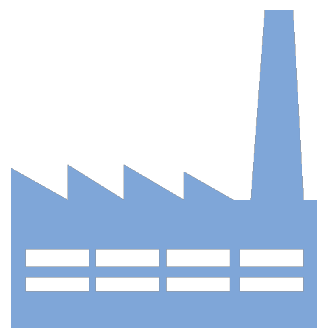
02

Неправильный выбор договора

Иногда правильный путь не самый простой...

Кейс 3. Как выбор договора влияет на налогообложение?

Российская Федерация



Российская компания

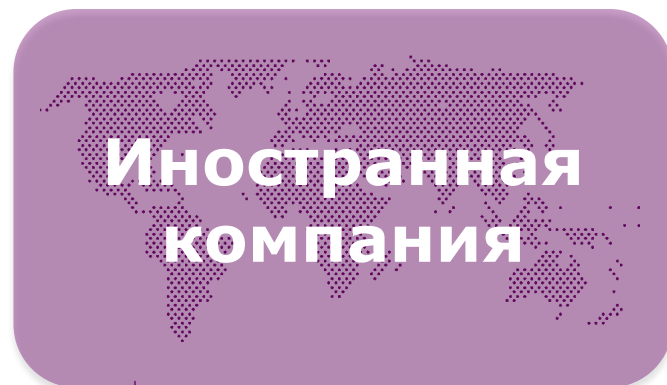
- а) подряд – изготовление лек средств по технологии заказчика;
- б) использование патента по поручению заказчика не требует заключения лицензионного договора;
- с) завод при наличии свободных производственных мощностей вправе изготавливать лек средства с уплатой роялти

Иностранное государство

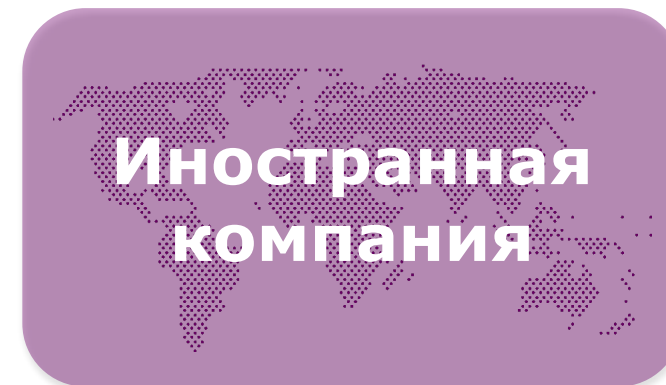
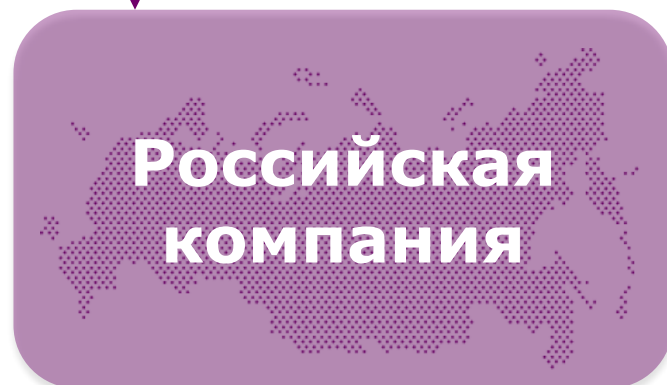


Иностранная компания

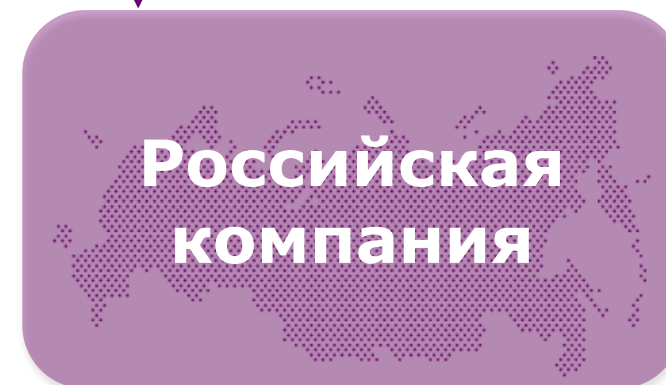
Лицензионный или смешанный договор?



Смешанный договор – договор подряда с элементами лицензионного договора



1. Договор подряда
2. **Лицензионный договор**



Смешанный договор

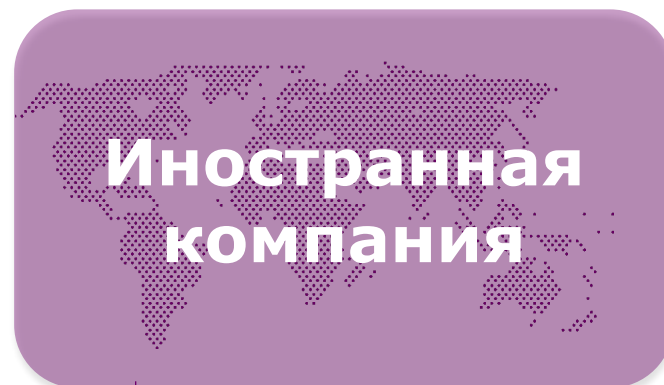
Подп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ – передача, предоставление патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав – НДС по месту нахождения покупателя

Письмо Минфина России от 27.11.2018 № 03-07-07/85571: в случае осуществления операций **в рамках иных договоров, в том числе смешанных**, включающих отдельные элементы лицензионных договоров, данные операции подлежат обложению НДС

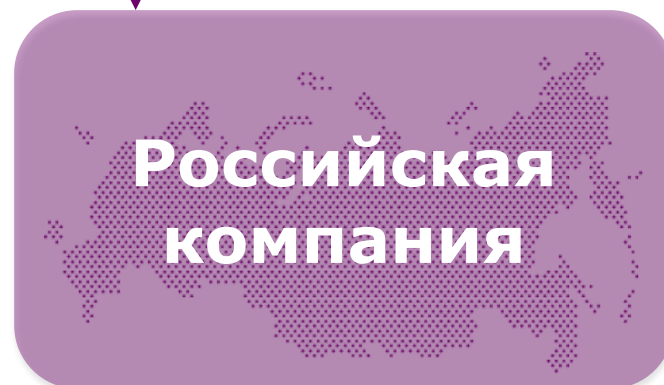
Лицензионный договор

Подп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ – передача, предоставление патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав – НДС по месту нахождения покупателя

Подп. 26.1 п. 2 ст. 149 НК РФ – не облагается НДС передача исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), а также прав на использование указанных результатов интеллектуальной деятельности **на основании лицензионного договора**



1. Договор подряда
- 2. Лицензионный договор**



~~НДС~~

03

Включение в договор некорректных условий

Как часто бывает, то, что внутри интереснее, чем снаружи

Российская Федерация



Российская
компания

- а) проведение выставок, семинаров и конференций;
- б) размещение рекламы в специализированных печатных изданиях;
- с) посещение работников здравоохранения с целью информирования

Иностранное государство



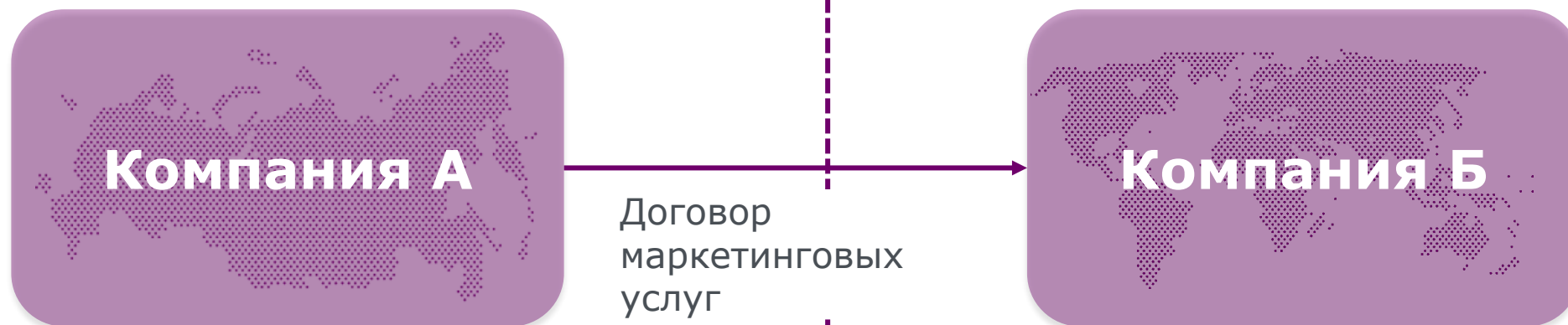
Иностранная
компания

Продвижение лекарственных
препаратов

Как будет действовать налоговая инспекция?

Российская Федерация

Иностранное государство



Посещение работников здравоохранения с целью информирования

Другие B2B услуги
(которые облагаются НДС по месту нахождения продавца)

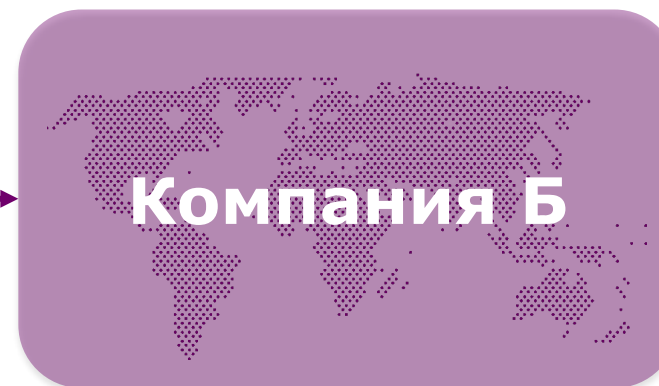
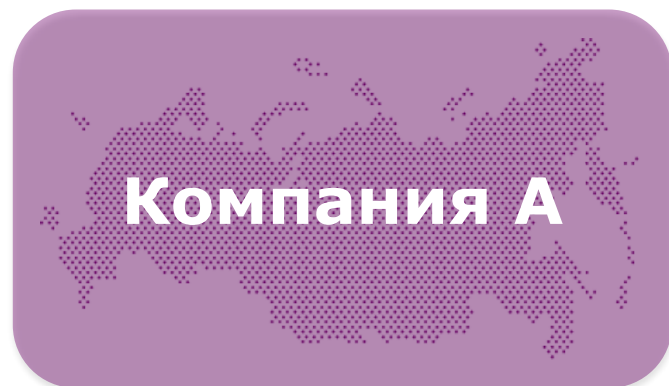
Посещение врачей с целью их информирования о способах применения лекарственных средств

п. 89 Комментариев ОЭСР к статье 5 Модельной конвенции

В нем содержится описание тех ситуаций, которые не приводят к образованию постоянного представительства. И в качестве примера указано: *«если представители фармацевтического предприятия активно продвигают лекарственные препараты, производимые этим предприятием, связываясь с врачами, которые впоследствии выписывают эти препараты»*, постоянного представительства не возникает, поскольку *«такая маркетинговая деятельность не приводит напрямую к заключению договоров между врачами и предприятием, так что соответствующий параграф не применяется, даже если в результате такой маркетинговой деятельности продажи этих препаратов могут значительно возрасти»*.

Российская Федерация

Иностранное государство



Договор
маркетинговых
услуг

Основные и вспомогательные услуги:

Маркетинговые услуги,
направленные на продвижение
лекарственных препаратов в РФ

Информирование врачей о
безопасности лек средств

Заказчик оплачивает комплекс
маркетинговых услуг, целью которого
является продвижение товаров,
вспомогательная услуга не может
быть потреблена без потребления
основной услуги

04

Ошибки на этапе исполнения договора

Вот так всегда! На самом интересном месте!

Кейс 5. А что это были за услуги?

Российская Федерация



Российская
компания

- а) проведение выставок, семинаров и конференций;
- б) размещение рекламы в специализированных печатных изданиях;
- в) другие услуги, направленные на продвижение лекарственных препаратов

Иностранное государство



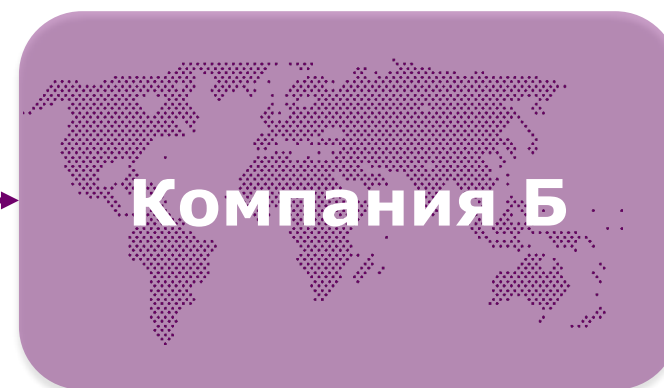
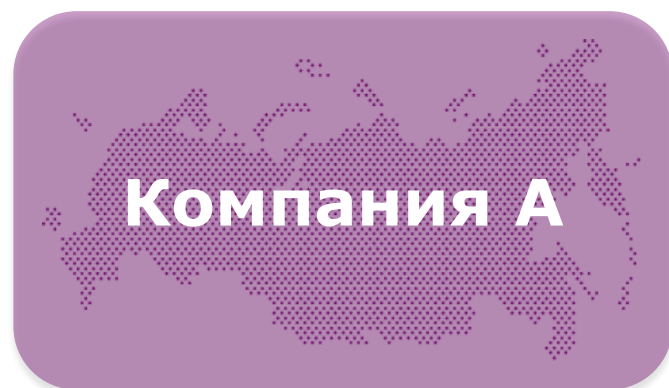
Иностранная
компания

Договор маркетинговых услуг

Отсутствие надлежащей детализации

Российская Федерация

Иностранное государство



Договор
маркетинговых
услуг

~~Маркетинговые услуги
(без надлежащей детализации в
актах оказанных услуг и отчетах)~~

Другие B2B услуги
(которые облагаются НДС по месту
нахождения продавца)



**Решение АС г.
Москвы от
29.01.20 г. № А40
-А40-234872/19-
140-4738**

- *«законодатель возложил обязанность доказывания правомерности пользования этим правом на налогоплательщика... Следовательно, лицо, претендующее на такое освобождение, обязано предоставить необходимые доказательства»;*
- минимизация налогового бремени возможна поскольку есть аффилированность сторон договора и полная зависимость Общества от иностранной «головной» компании группы.



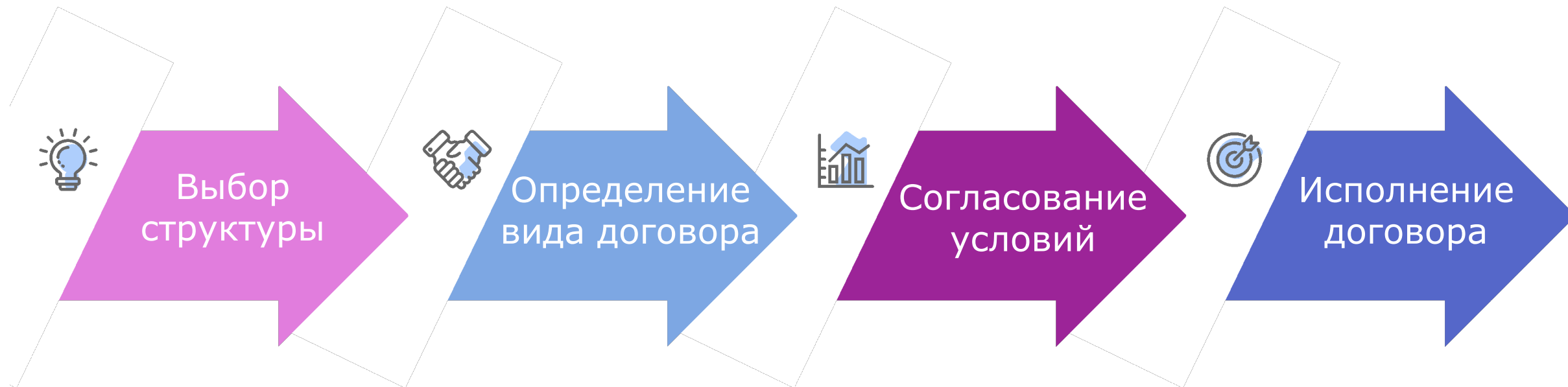
Детализация работ
(услуг) в актах и
отчетах



Прозрачная методика
ценообразования



Сохранение «следов»
услуг



Анализ функций, рисков и активов каждого участника



Привлечь налогового менеджера для принятия решения



Проверить действующие соглашения



Создавать defense file



Определение справедливого вознаграждения (вытянутой руки)



Собирать отраслевой опыт

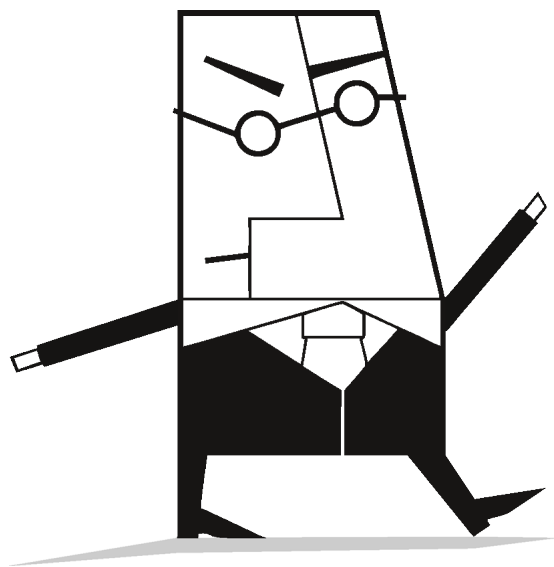


Распространить действие изменений назад



Говорить с сотрудниками и объяснять

Контактная информация



- **Россия**

Москва, Санкт-Петербург,
Красноярск, Южно-Сахалинск,
Владивосток

- **Китай**

Пекин, Шанхай

- **Корея**



www.pgplaw.ru



m.nikonova@pgplaw.ru



+7 (495) 767-00-07



+7 (495) 765-00-07