



«СУДЕБНЫЙ ПОДХОД К УБЫТКАМ ПРИСОЕДИНЕННЫХ КОМПАНИЙ»

Вниманию руководителей юридических, финансовых и налоговых подразделений компаний

Юридическая компания «Пепеляев Групп» сообщает, что действия по присоединению убыточной компании к прибыльной и учету ее убытка в виде отрицательных курсовых разниц в составе расходов прибыльной компании могут быть признаны судами направленными на получение необоснованной налоговой выгоды.

Недавно Арбитражный суд Московского округа рассмотрел дело компании «ТелиаСонера Интернешнл Кэрриер Раша» по спору с налоговым органом о том, могут ли убытки присоединенной компании в виде отрицательных курсовых разниц уменьшать налоговую базу по налогу на прибыль компании - правопреемника (постановление от 18.08.2015 № А40-128884/14).

Судебный акт обращает на себя внимание, поскольку из него следует, что:

- присоединение (как форма реорганизации) может быть расценено судами как сделка, направленная на получение необоснованной налоговой выгоды;
- для учета отрицательных курсовых разниц должна быть деловая цель;
- наличие деловой цели у валютного займа не означает наличие деловой цели у отрицательных курсовых разниц, возникших в результате переоценки этого валютного займа.

Суть спора

Правопреемником, согласно нормам Налогового кодекса РФ, были приняты активы и пассивы реорганизованного юридического лица, в том числе и сумма налогового убытка в виде отрицательных курсовых разниц, который образовался вследствие переоценки процентных заемных обязательств по полученным от иностранного учредителя денежным средствам. Правопреемник, исполняя обязанности по уплате налогов, учел эту сумму налогового убытка в составе внереализационных расходов при исчислении налоговой базы по налогу на прибыль.

Налоговый орган, а за ним и суды, усомнились в правомерности действий правопреемника по учету такого убытка в составе расходов и в направленности использования реорганизованной компанией полученных заемных средств на получение дохода.

Суды пришли к выводу о том, что основной целью реорганизации компаний по решению акционера было незаконное уменьшение налоговых обязательств, хотя причины и экономические последствия реорганизации компаний не исследовались. Самого факта наличия убытка у присоединяемой компании было достаточно для вывода судов об отсутствии деловой цели присоединения.

Основаниями для этого вывода послужили подконтрольность организаций одной материнской компании, несоответствие убытка в связи с учетом в составе расходов отрицательных курсовых разниц критериям ст. 252 НК РФ и позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, изложенной в Постановлении от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности и получения налогоплательщиком налоговой выгоды».

При этом судами не было учтено и то, что на момент выдачи займа у присоединяемой и присоединяющей компаний были разные акционеры, а получение необоснованной налоговой выгоды не могло быть спланировано заранее хотя бы потому, что между выдачей / получением займа и реорганизацией прошло порядка 10 лет.

Кроме того, ни налоговый орган, ни суды не оспаривали, что привлечение заемных средств для строительства линии связи, эксплуатация которой в последующем была невозможна по объективным причинам, имело деловую цель.

Получается, что отрицательные курсовые разницы, обусловленные исключительно колебанием курса валюты, не могут быть учтены в целях налога на прибыль несмотря на то, что сама операция по привлечению займа признана законной и направленной на получение дохода от экономической деятельности.

О чем подумать, что сделать

В свете вынесенного Постановления повышается вероятность того, что налоговые органы будут чаще предъявлять претензии к реорганизованным юридическим лицам (прибыльному и убыточному) с намерением признать основной целью такой реорганизации неправомерное уменьшение налоговых обязательств и получение необоснованной налоговой выгоды. Суды, в свою очередь, с большой долей вероятности, будут поддерживать позицию налоговых органов.

В связи с этим, мы рекомендуем предусмотрительно проводить процедуру реорганизации компаний, учитывая деловую цель, экономическую целесообразность присоединения, масштаб налоговых последствий у компании-правопреемника, наличие факта аффилированности компаний, грамотного подходить к документальному подтверждению всей процедуры, а также к экономическому обоснованию причин реорганизации.

Помощь консультанта

Юристы «Пепеляев Групп» обладают большим опытом работы в вопросах соблюдения законодательства о налогах и сборах и готовы оказать комплексное квалифицированное правовое содействие и всестороннюю помощь при реорганизации компаний и вытекающих из нее последствий, в том числе при возникновении судебного спора с налоговым органом.

Контактная информация



Наталья Иващенко

Руководитель телекоммуникационной группы «Пепеляев Групп»
Тел.: +7 (495) 967-00-07
n.ivashchenko@pgplaw.ru



Сергей Сосновский

Руководитель налоговой Практики
«Пепеляев Групп» (СПб)
Тел.: +7 (812) 640-60-10
s.sosnovsky@pgplaw.ru



Егор Лысенко

Руководитель сибирского отделения «Пепеляев Групп» в г. Красноярске
Тел.: +7 (391) 277-73-00
e.lysenko@pgplaw.ru