



*Корпус права*

# Методы и инструменты доказывания обоснованности трансфертных цен в арбитражном процессе

КУНИН Л.Э.

Заместитель руководителя  
департамента текущего консультирования

Санкт-Петербург, 2009  
Conference-hall Гранд Отель ЕВРОПА

# Принцип «вытянутой руки» (Модельная налоговая конвенция ОЭСР 1963 г.)

**Соответствие принципу «вытянутой руки» определяется следующими методами:**

1. Метод сопоставимой неконтролируемой цены
2. Метод цены перепродажи
3. Метод «издержки плюс»
4. Метод дробления (распределения) прибыли
5. Метод чистой прибыли

## Основания для налогового контроля цен по сделке

- наличие взаимозависимости между лицами участвующими в сделке (п.п.1 п.2 ст.40 НК РФ)
- совершение товарообменных (бартерных) операций (п.п.2 п.2 ст.40 НК РФ)
- совершение внешнеторговых сделок (п.п.3 п.2 ст.40 НК РФ)
- отклонение более чем на 20 процентов в сторону повышения или в сторону понижения от уровня цен, применяемых налогоплательщиком по идентичным (однородным) товарам (работам, услугам) в пределах непродолжительного периода времени (п.п.4 п.2 ст.40 НК РФ)

# Последствия контроля трансфертного ценообразования

## Налоговый орган вправе:

- пересматривать цену реализации, примененную налогоплательщиком, начислять дополнительные суммы налога на прибыль и НДС, а также пеню
- пересматривать цену покупки, примененную налогоплательщиком, уменьшать сумму расходов и вычетов, начислять дополнительные суммы налога на прибыль и НДС, а также пеню

## Условия доначисления налогов

- Наличие оснований для контроля за ценой сделки (п.2 ст.40 НК РФ)
- Отклонение контролируемой цены от рыночной цены идентичных (однородных) товаров (работ, услуг) более чем на 20 % (абз.1 п.3 ст.40 НК РФ)

- Бремя доказывания несоответствия цены сделке рыночной цене товара (работы, услуги) всегда лежит на налоговом органе
- Пока не доказано обратное, предполагается, что эта цена соответствует уровню рыночных цен (п.1 ст.40 НК РФ)

## Алгоритм налогового контроля за ценой сделки

### Налоговый орган обязан последовательно:

- Доказать наличие оснований для контроля за ценой сделки, предусмотренных п.2 ст.40 НК РФ
- Определить рыночную цену идентичных (однородных товаров (работ, услуг) в сопоставимых экономических (коммерческих) условиях (п.4 ст.40 НК РФ)
- Сравнить рыночную цену с ценой сделки
- Установить отклонение цены применяемой по сделке от рыночной цены более чем на 20 %
- Учесть отсутствие или наличие оснований для применения скидок или надбавок к цене сделки

## Недостатки ст.40 НК РФ

### «Отрицательные» недостатки

- Расширенное понимание трансфертных цен
- Неограниченная взаимозависимость
- Ассиметричность последствий
- Продолжительность «непродолжительного» периода

### «Положительные» недостатки

- Источники информации на любой выбор
- Разумные сопоставимые условия
- Отсутствие рынка при определении рыночной цены
- Отсутствие указания на применимость штрафных санкций

## Методы защиты от налогового контроля за применением трансфертных цен

- Доказать отсутствие оснований для налогового контроля за ценообразованием
- Доказать наличие нарушений порядка определения рыночной цены со стороны налогового органа
- Доказать наличие оснований для правомерного снижения цены по сравнению с рыночной

# Доказывание отсутствия оснований для контроля за ценообразованием

## I. Доказать отсутствие прямых оснований взаимозависимости

- Прямые признаки взаимозависимости
- одна организация непосредственно и (или) косвенно участвует в другой организации, и суммарная доля такого участия составляет более 20 процентов (п.п.1 п.2 ст.20 НК РФ)
- одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению (п.п.2 п.2 ст.20 НК РФ)
- лица состоят в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, а также попечителя и опекаемого (п.п.3 п.2 ст.20 НК РФ).
- «Усмотрительные» признаки взаимозависимости (п.2 ст.20 НК РФ)
- Наличие общего учредителя (участника) у организаций - сторон сделки
- Наличие одних и тех же лиц в составе исполнительных органов организаций - сторон сделки
- Принадлежность сторон сделки к одной группе лиц
- Конституционный Суд РФ – при отсутствии "прямых" оснований взаимозависимости суды вправе признавать лица взаимозависимыми только по основаниям указанным в других (кроме НК РФ) правовых актах (Определение КС РФ от 04.12.2003 № 441-О)

## II. Доказать невозможность влияния одной стороны сделки на условия или экономические результаты деятельности другой стороны

## III. Период между сопоставляемыми сделками нельзя считать непродолжительным

## Доказывание наличия нарушений порядка определения рыночной цены налоговым органом

- Несопоставимость условий
- Неидентичность (неоднородность) товаров (работ, слуг)
- Использование источников информации не признаваемых официальными
- Нарушение последовательности применения методов определения рыночной цены
- Сравнение цен на различных рынках товаров (работ, услуг)
- Подмена рыночной цены средней ценой товаров (работ, услуг)

## Не являются, признаются судами, официальной информацией о рыночных ценах:

- Данные комитета государственной статистики, сведения органов исполнительной власти
- Акты неуполномоченных государственных и муниципальных органов: комитета по управлению имуществом, распоряжения мэра муниципального образования, таможенных органов
- Коммерческие организации, заключившие сделки с аналогичными товарами, другие налогоплательщики, реализующие аналогичные товары
- Издания Торгово-промышленной палаты
- 
- Информация о ценах предложений из газеты
- 
- Бюллетень иностранной коммерческой информации (БИКИ)
- В качестве рыночной цены не может рассматриваться средняя цена реализации услуг налогоплательщика
- Среднестатистические данные органов статистики



## Признаются судами источниками официальной информации о рыночных ценах:

- Официальная информация о биржевых котировках (состоявшихся сделках) на ближайшей к месту нахождения (месту жительства) продавца (покупателя) бирже, а при отсутствии сделок на вышеуказанной бирже либо при реализации (приобретении) на другой бирже - информация о биржевых котировках, состоявшихся сделках на этой другой бирже
- Информация государственных органов по статистике, органов, регулирующих ценообразование, торговых инспекций и иных уполномоченных органов, расположенных на соответствующей территории
- Информация о рыночных ценах, опубликованная в печатных изданиях или доведенная до сведения общественности средствами массовой информации
- В случае представления налогоплательщиком в обоснование цены сделки отчета независимого оценщика, содержащего подробное описание процедуры и методов оценки рыночной стоимости конкретного товара, и непредставления налоговым органом сведений из официальных источников информации, опровергающих данные указанного отчета
- Данные маркетингового исследования (определение рыночной цены независимой оценочной компанией, действующей на основании и в соответствии с выданной в установленном законом порядке лицензией на осуществление оценочной деятельности, не свидетельствует о нарушении требований ст. 40 НК РФ)

## Примеры обоснования трансфертных цен

- товар куплен через посредника, так как производитель напрямую не занимается реализацией товара
- в стоимость более дорогого товара входят дополнительные услуги (доставка, консультации, страховка и т.п.)
- лучшее качество товара, приобретенного по завышенной цене
- удобный способ расчетов, предложенный поставщиком дорого товара
- ускоренная доставка товара, стоящего дороже
- срочная потребность в товаре, который пришлось закупать по завышенной цене
- покупка более дорого товара направлена на получение будущих выгод от работы с новым поставщиком
- покупка продукции покупателем на условиях 100%-ной предоплаты и в объемах, больших, чем иные покупатели; наличие у сторон договоров на долгосрочное сотрудничество и поставку и пр.
- продавец предоставил существенную отсрочку по оплате, обязуется осуществить доставку товара за свой счет, предоставил повышенный гарантийный срок и пр.

# Примеры обоснования трансфертных цен

- сделки осуществлялись с различными контрагентами
- сделки осуществлялись с покупателями находящимися в разных странах
- различный объем сделок
- различный характер связей с покупателями (долгосрочные, краткосрочные, разовые, давние, новые)
- различные сроки исполнения обязательств
- различный характер осуществления платежей (предоплата, отсрочка оплаты, кредит)
- различный маршрут транспортировки, его длительность и сложность, использование различных видов транспорта для поставки (поставка смешанным транспортом, различные транспортные сборы, пошлины, погрузка, перегрузка)
- увеличение (уменьшение) себестоимости продукции
- наличие чрезвычайных обстоятельств



*Корпус права*

Россия  
+7 495 644 31 23  
101000, ул. Мясницкая, 16  
Корпус Права

**Спасибо за внимание!**