



PROFESSIONAL
LEGAL
ALLIANCE

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ
ПРАВОВОЙ
АЛЬЯНС

ОГРАНИЧЕНИЕ ПРИМЕНЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ УСН

при условии участия в ее уставном
капитале юридического лиц



www.mos-arbitr.com



8 495 925 95 54



info@mos-arbitr.com



Москва, Николаямская ул., д. 48, стр. 2

Москва, 2024

Ограничение применения организацией УСН

Младший партнер РЛА Антонов Алексей

Дмитриевич, являющийся экспертом в области налогового права, подготовил статью об особенностях применения упрощенной системы налогообложения в бизнесе

Антонов Алексей Дмитриевич

Руководитель практики коммерческого права
Профессиональный Правовой Альянс

a.antonov@mos-arbitr.com



Ограничение применения организацией упрощенной системы налогообложения при условии участия в ее уставном капитале юридического лиц

В России для организаций и индивидуальных предпринимателей законодательством предусмотрен достаточно обширный перечень систем налогообложения, из которых налогоплательщик вправе самостоятельно избрать наиболее подходящую под свою хозяйственную деятельность систему. В том числе, налогоплательщик вправе применять упрощенную систему налогообложения, которая является специальным налоговым режимом, предусматривающим пониженный объем налоговой нагрузки по сравнению с общей системой.

Пунктом 3 статьи 346.12 Налогового кодекса РФ предусмотрен перечень обстоятельств, при которых организация не вправе применять упрощенной режим налогообложения, в том числе, подпункт 14 указанного пункта предусматривает следующее - **не вправе применять упрощенную систему налогообложения организации, в которых доля участия других организаций составляет более 25 процентов.**

Довольно часто на практике возникает следующая ситуация: ООО «А» является организацией, в которой ООО «Б» владеет менее 25 % долей в уставном капитале, но, несмотря на несущественную долю в уставном капитале ООО «А», ООО «Б» имеет полный контроль над деятельностью ООО «А» и извлекает 100 % прибыли от его деятельности (100% контроль и 100% извлечение прибыли обусловлено содержанием корпоративного договора, а также тем, что ООО «Б» является исполнительным органом (управляющей компанией) ООО «А»).

С учетом вышеизложенных вводных и принимая во внимание содержание пп. 14 п. 3 ст. 346.12 НК РФ, а также правоприменительную практику и соответствующие разъяснения, имеется ли у ООО «А» право на применение упрощенной системы налогообложения?

В соответствии с подпунктом 14 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ не вправе применять упрощенную систему налогообложения организации, в которых доля участия других организаций составляет более 25 процентов.

При этом доля участия лица в организации определяется в виде суммы выраженных в процентах долей прямого и косвенного участия этого лица в организации, согласно п. 1, 2 статьи 105.2 НК РФ. Так, долей прямого участия лица в организации признается непосредственно принадлежащая такому лицу доля голосующих акций этой организации или непосредственно принадлежащая такому лицу доля в уставном (складочном) капитале (фонде) этой организации, а в случае невозможности определения таких долей - непосредственно принадлежащая такому лицу, являющемуся участником этой организации, доля, определяемая пропорционально общему количеству участников этой организации. Такой подход согласуется с позицией, изложенной в Письме Минфина от 26.12.2018 г. № 03-11-06/2/95110.

Ранее Президиум ВАС РФ своим Постановлением от 12.10.2004 № 3114/04 также определил, что под непосредственным участием других организаций в целях применения подпункта 14 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ следует понимать участие (вклад) в образовании имущества (уставного капитала) организации.

При этом, доля, получаемая организацией-участником при распределении прибыли и факт управления деятельностью общества со стороны организации-участника, не влияет на определение размера доли по смыслу подпункта 14 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ.

Аналогичная позиция была сформулирована в Постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 14.11.2003 г. о делу № КА-А40/8917-03: *«Норма пп. 14 п. 3 ст. 346.12 НК РФ ссылается на долю участия в уставном капитале организации, а не о контроле деятельности организации через назначаемые учредителями органы управления».*

Таким образом, исходя из приведенных положений законодательства, позиций судебных и иных уполномоченных государственных органов следует, что при применении подпункта 14 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ налоговый орган должен руководствоваться исключительно формальным критерием, а именно определять процент участия организации в уставном капитале налогоплательщика, при этом, факты управления сторонней организацией деятельностью налогоплательщика, наличие возможности влияния на хозяйственную деятельность налогоплательщика или наличие выгодоприобретателя деятельности налогоплательщика в виде сторонней организации не являются основаниями для ограничения права применения налогоплательщиком упрощенной системы налогообложения.

При этом, стоит отметить, что налоговый орган не всегда использует исключительно формальный подход при анализе взаимосвязей налогоплательщика и контролирующих его лиц, так например, при установке фактов злоупотребления налоговыми преимуществами, установленными для малого бизнеса (дробления бизнеса) наравне с прочим налоговым органом может быть принята во внимание помимо информации об официальных учредителях организации, также информация об исполнительном органе, выгодоприобретателе, бенефициаре и о других фактически контролирующих деятельность налогоплательщика лица.