KONSU SINCE 1993 30 YEARS

Включение дивидендов в таможенную стоимость товаров: правовые и практические аспекты

Максим Дмитриев
Старший юрист

СОДЕРЖАНИЕ

1. Применимые нормы ТК ЕАЭС и судебная практика
2. Какие компании в группе риска?
3. Как проводится таможенная проверка?
4. Как повлиять на результаты таможенной проверки?
5. Обжалование решения таможенного органа
6. Рекомендации

1. ПРИМЕНИМЫЕ НОРМЫ ТК ЕАЭС И СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

Основание для включения дивидендов в таможенную стоимость товаров – подп. 3 п. 1 ст. 40 ТК ЕАЭС.

При определении таможенной стоимости ввозимых товаров по стоимости сделки с ними к цене, фактически уплаченной или подлежащей уплате за эти товары, **добавляется**

«часть дохода (выручки), полученного в результате последующей продажи, распоряжения иным способом или использования ввозимых товаров, которая прямо или косвенно причитается продавцу».

Условия:

- **Наличие дохода от реализации или иного использования ввезенных товаров;**
- **Часть дохода прямо или косвенно причитается иностранному продавцу.**

Величина дополнительных начислений к цене товара определяется в соответствии с решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 22.05.2018 № 83 «О расчете дополнительных начислений при определении таможенной стоимости товаров».

1. ПРИМЕНИМЫЕ НОРМЫ ТК ЕАЭС И СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

Позиция Верховного Суда РФ по делам ООО «Шанель» (№ А40-20125/2021), ООО «Пулл энд Беар СНГ» (№ А09-1129/2021) и ООО «Бершка СНГ» (№ А09-1751/2021)

Вывод 1: Дивиденды, как таковые (per se), не связаны с импортом товаров и по общему правилу не включаются в таможенную стоимость ввозимых товаров.

Вывод 2: Платежи, поименованные в качестве дивидендов и являющиеся таковыми лишь по форме (prima facie), признаются связанными с ввезенными товарами и включаются в их таможенную стоимость на основании подп. 3 п. 1 ст. 40 ТК ЕАЭС, если по своей сути данные платежи обеспечивают получение продавцом части причитающегося ему дохода (выручки) от продажи ввезенных товаров и выполняют данную функцию в отношениях между сторонами внешнеторгового контракта.

Вывод 3: Когда ввоз товаров осуществляется по сделкам между участниками одной группы компаний, а доход (выручка) импортера формируется преимущественно за счет продажи ввезенных товаров, возникает существенный риск манипулирования элементами стоимости товара, формирующими его таможенную стоимость.

1. ПРИМЕНИМЫЕ НОРМЫ ТК ЕАЭС И СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

Позиция Верховного Суда РФ по делам ООО «Шанель» (№ А40-20125/2021), ООО «Пулл энд Беар СНГ» (№ А09-1129/2021) и ООО «Бершка СНГ» (№ А09-1751/2021)

Вывод 4: При наличии признаков такого рода манипулирования по сделкам между взаимосвязанными лицами, таможенные органы вправе провести анализ обстоятельств, сопутствующих продаже товаров, а импортер обязан подтвердить, что фактически уплаченная или подлежащая уплате за товар цена была установлена в отсутствие влияния на нее взаимосвязи сторон сделки, в том числе посредством раскрытия информации о ценообразовании (п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.11.2019 г. № 49).

Условия включения дивидендов в таможенную стоимость:

- **Продавец и покупатель являются взаимосвязанными лицами;**
- **Взаимосвязь повлияла на стоимость сделки с ввозимыми товарами;**
- **Дивиденды связаны с ввозимыми товарами.**

1. ПРИМЕНИМЫЕ НОРМЫ ТК ЕАЭС И СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

Таможенным и налоговым законодательством установлены разные условия для отнесения лиц к взаимосвязанным и взаимозависимым.

Условия отнесения лиц к взаимосвязанным:

- Одно из них прямо или косвенно контролирует другое;
- Оба они прямо или косвенно контролируются третьим лицом;
- Вместе они прямо или косвенно контролируют третье лицо;
- Они являются юридически признанными деловыми партнерами, то есть связаны договорными отношениями, действуют в целях извлечения прибыли и совместно несут расходы и убытки, связанные с осуществлением совместной деятельности
- Лица, отвечающие иным условиям ст. 37 ТК ЕАЭС.

Лицо считается контролирующим другое лицо, если оно юридически или практически имеет возможность ограничивать действия этого лица или управлять ими.

2. КАКИЕ КОМПАНИИ В ГРУППЕ РИСКА?

- Импортеры товаров для последующей продажи на внутреннем рынке;
- Импортеры сырья и комплектующих для производства;
- Импортеры товаров, используемых для оказания услуг;
- Импортеры товаров от учредителя;
- Импортеры товаров от других участников группы компаний;
- Импортеры выплачивали прибыль своим иностранным участникам за последние три года;
- Импортеры фактически не выплачивали, но распределяли прибыль своим иностранным участникам за последние три года.

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Применимые формы таможенного контроля

1. **Проверка таможенных, иных документов и/или сведений, начатая после выпуска товаров, и в иных случаях (ст. 326 ТК ЕАЭС, ст. 225 Закона № 289-ФЗ):**

- Дата начала проверки – дата принятия решения о ее проведении;
- Срок проведения не более 60 календарных дней;
- Результаты оформляются актом проверки документов и сведений после выпуска товаров.

2. **Камеральная таможенная проверка (ст. 332 ТК ЕАЭС, ст. 228 Закона № 289-ФЗ):**

- В день начала проверки направляется уведомление о проведении камеральной проверки;
- Срок проведения не более 90 календарных дней с возможностью продления на 120 календарных дней;
- Результаты оформляются актом камеральной проверки.

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Таможенный орган, осуществляющий таможенный контроль

Таможенная проверка проводится таможенным органом государства – члена ЕАЭС, на территории которого создано, зарегистрировано и (или) имеет постоянное место жительства проверяемое лицо (п. 4 ст. 331 ТК ЕАЭС)

Позиция Верховного Суда РФ (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 06.09.2022 г. № 305-ЭС22-9875 по делу № А41-25502/2021):

- Иных ограничений (кроме п. 4 ст. 331 ТК ЕАЭС) при проведении таможенных проверок таможенными органами по региональному принципу акты, составляющие право ЕАЭС, и законодательство Российской Федерации о таможенном регулировании не устанавливают;
- Вывод нижестоящих судов о том, что полномочиями по осуществлению таможенного контроля после выпуска товаров обладает только таможенный орган в регионе первоначального декларирования товара, Верховный Суд РФ признал ошибочным;
- из существа отношений, регулируемых таможенным законодательством, не вытекает установление строго территориального принципа при реализации контрольных полномочий.

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Запрос документов при проведении таможенного контроля:

- **Направление запроса** заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, в виде электронного документа с использованием сети Интернет или вручение лицу (его представителю) под расписку (ст. 239 Закона № 289-ФЗ);
- **Перечень запрашиваемых документов** определяется таможенным органом исходя из проверяемых документов с учетом условий сделки, характеристик товара, его назначения, а также иных обстоятельств (п. 2 ст. 340 ТК ЕАЭС);
- **Срок представления документов** устанавливается таможенным органом в календарных днях с даты получения запроса и должен быть достаточным для представления запрашиваемых документов (п. 1 ст. 340 ТК ЕАЭС, ч. 1 ст. 239 Закона № 289-ФЗ);
- **Продление срока** на основании мотивированного обращения, но не более чем на 2 месяца со дня истечения первоначально установленного срока (п. 3 ст. 340 ТК ЕАЭС);
- **Непредставление документов в срок** влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц - от 1 до 10 тысяч рублей; на юридических лиц - от 50 до 300 тысяч рублей (ч. 3 ст. 16.12 КоАП РФ).

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Какие документы запрашивает таможенный орган?

1. **Основные документы компании:**

- Устав и учредительные документы;
- Документы о нахождении компании по адресу гос. регистрации;
- Приказы о назначении руководителя и главного бухгалтера;
- Справки об открытых счетах в банках.

2. **Документы по ВЭД:**

- Внешнеторговые контракты;
- Инвойсы;
- Декларации на товары;
- Пояснения и документы о наличии взаимосвязи между сторонами сделки;
- Договор между декларантом и таможенным представителем.

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Какие документы запрашивает таможенный орган?

3. **Бухгалтерские и финансовые документы:**

- Учетная политика;
- Решения участников о распределении чистой прибыли;
- Платежные документы о выплате дивидендов;
- Бухгалтерский баланс;
- Декларации по налогу на прибыль;
- Пояснения о выплаченных дивидендах (от каких видов деятельности получена чистая прибыль, сведения о пропорциональном распределении дивидендов между ввезенными по ДТ товарами и иными источниками формирования чистой прибыли);
- Расчет сумм чистой прибыли от реализации ввезенных по ДТ товаров, от реализации товаров, произведенных компанией из ввезенного по ДТ сырья, комплектующих.

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

Оформление результатов таможенной проверки

Датой завершения таможенной проверки считается дата составления акта таможенной проверки.

- **Акт таможенной проверки** не позднее 5 рабочих дней со дня завершения таможенной проверки вручается проверяемому лицу (его представителю) под роспись, направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении или в виде электронного документа с использованием сети Интернет (ч. 6 – 9 ст. 237 Закона № 289-ФЗ);
- **Возражения на акт таможенной проверки** представляются в срок не позднее 15 рабочих дней со дня получения акта (ч. 16 ст. 237 Закона № 289-ФЗ);
- **Заключение таможенного органа по возражениям** направляется проверяемому лицу в срок не позднее 10 рабочих дней со дня поступления возражений (ч. 21 ст. 237 Закона № 289-ФЗ);
- **Решение по результатам таможенной проверки** принимается в течение 15 рабочих дней со дня поступления возражений на акт или истечения сроков их поступления, со дня получения информации об отсутствии возражений, со дня вручения (направления) заключения по возражениям. Решение направляется не позднее 5 рабочих дней со дня его принятия (ч. 29, 33 – 36 ст. 237 Закона № 289-ФЗ).

3. КАК ПРОВОДИТСЯ ТАМОЖЕННАЯ ПРОВЕРКА?

KONSU

Последствия включения дивидендов в таможенную стоимость товара

- Доначисление таможенной пошлины;
- Доначисление ввозного НДС;
- Начисление пеней за несвоевременную уплату таможенной пошлины (1/360 ключевой ставки ЦБ РФ за каждый календарный день);
- Начисление пеней за несвоевременную уплату НДС (1/300 ключевой ставки ЦБ РФ за первые 30 календарных дней и 1/150 ключевой ставки ЦБ РФ за последующие календарные дни);
- Штраф за заявление недостоверной информации о таможенной стоимости – от 50 % до 200 % дополнительно начисленной суммы таможенных платежей с возможной конфискацией товаров (ч. 2 ст. 16.2 КоАП РФ);
- Привлечение к уголовной ответственности за уклонение от уплаты таможенной пошлины в крупном размере – сумма доначислений более 2 млн. руб., в особо крупном размере – сумма доначислений более 6 млн. руб. (ст. 194 УК РФ).

4. КАК ПОВЛИЯТЬ НА РЕЗУЛЬТАТЫ ТАМОЖЕННОЙ ПРОВЕРКИ?

Импортер может доказать отсутствие условий для включения дивидендов в таможенную стоимость следующими способами:

- **Представление документов, подтверждающих доступность ввезенных товаров неограниченному кругу лиц по тем же ценам, что и для покупателя** (прайс-листы продавца, являющиеся публичной офертой, т. е. предназначенные для любого независимого покупателя; документы о поставках продавцом независимым покупателям идентичных или однородных товаров по такой же или близкой цене для ввоза на таможенную территорию ЕАЭС);
- **Представление документов, раскрывающих порядок ценообразования** (письма продавца о формировании цены товара; письма от других поставщиков идентичных или однородных товаров; статистическая информация о стоимости товара в стране экспорта, выданная уполномоченным государственным органом; экспортные декларации продавца; калькуляция цены реализации товара);
- **Представление документов, раскрывающих структуру формирования прибыли компании, в т. ч. долю прибыли от перепродажи ввезенного товара, наличие иных источников дохода** (экспертное заключение уполномоченной ТПП, заключения иных экспертов или специалистов).

5. ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЯ ТАМОЖЕННОГО ОРГАНА

Способы обжалования решения таможенного органа (ст. 286 закона № 289-ФЗ):

- В вышестоящий таможенный орган и (или);
- В суд (при этом право на обращение в суд сохраняется после рассмотрения жалобы в административном порядке).

Срок обжалования – три месяца (ст. 289 Закона № 289-ФЗ):

- Со дня, когда лицу стало известно или должно было стать известно о нарушении его прав, свобод или законных интересов;
- Со дня истечения срока для принятия таможенным органом решения;
- Период административного обжалования решений таможенных органов не включается в срок обращения в суд (п. 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.11.2019 № 49).

6. РЕКОМЕНДАЦИИ

До таможенной проверки:

- Оценка рисков включения дивидендов в таможенную стоимость;
- Мониторинг судебной практики и подготовка правовой позиции;
- Получение пояснений и документов от иностранного поставщика;
- Получение экспертного заключения.

Во время таможенной проверки:

- Предоставление документов, подробных ответов и комментариев по каждому пункту запроса;
- При отсутствии документов аргументировать их отсутствие и указать примерные сроки получения, запросить продление сроков предоставления документов;
- Предоставление подтверждения отсутствия влияния взаимосвязи сторон на цену сделки;
- Раскрытие структуры формирования прибыли компании, в т. ч. доли прибыли от перепродажи ввезенного товара.

6. РЕКОМЕНДАЦИИ

После таможенной проверки (при негативном итоге):

- Ознакомление с материалами таможенной проверки (с разрешения начальника таможенного органа);
- Подача возражений на акт таможенной проверки;
- Выбор способа обжалования решения таможенного органа (административный или судебный).

В случае намерения компании добровольно включать дивиденды в таможенную стоимость товаров возможно применение Порядка отложенного определения таможенной стоимости товаров, утв. Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 19.06.2018 г. № 103, в соответствии с п. 16 ст. 38 ТК ЕАЭС.

При использовании отложенного определения таможенной стоимости товаров заявляется:

- При таможенном декларировании товаров – предварительная величина таможенной стоимости;
- После выпуска товаров – точная величина таможенной стоимости товаров (в срок не позднее 15 месяцев со дня регистрации декларации на товары).

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

KONSU SINCE 1993 30 YEARS

- Бухгалтерия и финансы
- Право и налоги
- Зарплата и кадры
- Аудит
- IT решения

konsugroup.com

Подписывайтесь на нас в Telegram

115114 Москва
1-й Дербеневский пер. 5
+7 495 788 00 05
konsugroup.com
info@konsugroup.com

196006 Санкт-Петербург
Лиговский проспект 266
+7 812 325 82 94

050010/A25D9D1 Алматы
пр. Достык 38

00210 Хельсинки
Италахденкату 15-17