

# BIRCH LEGAL

Юридический обзор

**356 дней до начала  
налоговых проверок ИТ-  
компаний: ключевые риски  
и области для подготовки**

# 1 Текущий статус и перспективы сохранения налоговых льгот

В 2020 году на фоне экономического падения из-за коронавируса Правительством РФ было принято решение о проведении ИТ-маневра в российской ИТ-отрасли<sup>[1]</sup>. В этой связи, с 2021 года для ИТ-компаний была снижена ставка налога на прибыль до 3% и тарифы страховых взносов до 7,6%, тем самым уменьшая общую налоговую нагрузку ИТ-компаний.

Далее налоговая ставка по налогу на прибыль для ИТ-компаний была снижена до 0% на период 2022–2024 в рамках «антикризисных мер» Правительства РФ с целью сохранения ИТ-специалистов в России<sup>[2]</sup>.

Текущее законодательное регулирование льготы по налогу на прибыль не содержит четкого ответа на вопрос о том, какая ставка по налогу на прибыль будет применяться с начала 2025 года. Формальное содержание нормы п. 1.15 ст. 284 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – «НК РФ») говорит о том, что налоговая ставка 0% с 2025 года применяться не будет, что ведет к необходимости применения общей налоговой ставки в размере 20%.

Тем не менее, в настоящий момент в Минфине России и Минцифры России ведется активная работа над вопросом сохранения или изменения налоговой ставки 0% по налогу на прибыль для ИТ-компаний. Как сообщают в Минфине России это будет зависеть от финансовых показателей бюджета за 2023 год. Вероятность сохранения если не 0%, то иной льготной ставки (например, ранее применявшейся ставки 3%) представляется достаточно существенной. При этом любая ставка кроме 0% сразу даст эффект на налоговые риски ИТ-компаний, поскольку приведет к незначительным, но налоговым последствиям.

В то же время, оба ключевых регулятора сходятся во мнении, что все остальные льготы, а именно сниженная ставка по страховым взносам и льгота по НДС для российского программного обеспечения (далее – «ПО») и баз данных (далее – «БД») необходимо сохранить на будущие периоды.

Следует заключить, что ИТ-компания, применяющие льготный режим налогообложения сделали правильный стратегический выбор, поскольку налоговые льготы в том или ином виде сохранятся в 2025 году и далее, что дает таким компаниям преимущество по сравнению с компаниями не применяющими предоставленные льготы.

# 2 Выездные налоговые проверки ИТ-компаний

Ключевая дата **3 марта 2025 года** – именно после этой даты налоговые органы смогут осуществить выездные налоговые проверки в отношении ИТ-компаний и прекратится действие Моратория ФНС России о приостановлении таких проверок<sup>[3]</sup>.

Несмотря на наличие указанного Моратория действия инспекции в деле АО «ППО «Электрорпибор»<sup>[4]</sup> показали, что налоговые органы пристально смотрят за деятельностью ИТ-компаний и в случае лишения их аккредитации, даже на время, с большим рвением инициируют выездные налоговые проверки.

Указанное дело не оставляет сомнений, что после 3 марта 2025 года налоговые органы будут активно проверять **правомерность применения ИТ-льгот за 2022-2024**, а именно в этот период ставки налога на прибыль были минимальными, значит в случае необоснованного применения таких льгот – доначисления будут максимальные: с 0% до 20% по налогу на прибыль и с 7,5% до 30% по страховым взносам. Также количество аккредитованных компаний (см. Рис. 1) свидетельствует о том, что объем налогоплательщиков в отношении которых не проводились выездные налоговые проверки достаточно существенен и не всем из них удастся в итоге обойтись без финансовых потерь.

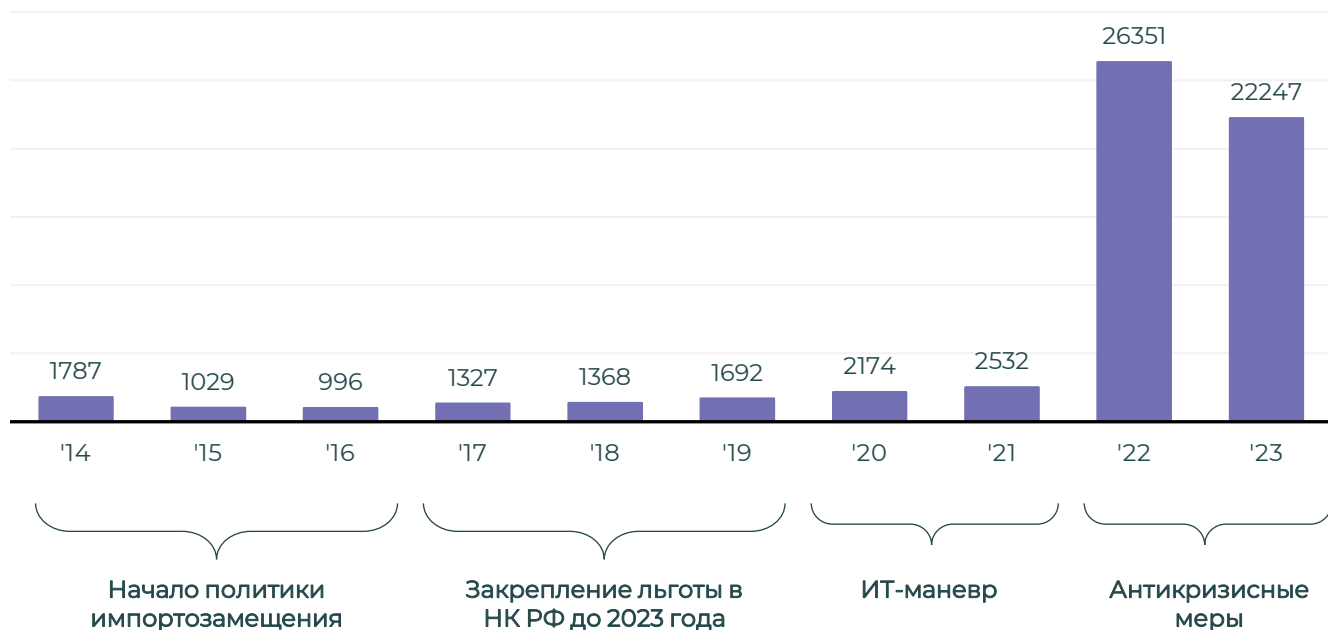
[1] Федеральный закон от 31 июля 2020 № 265-ФЗ «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации»

[2] Федеральный закон от 14 июля 2022 № 321-ФЗ «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации»

[3] Письмо ФНС России от 24 марта 2022 № СД-4-2/3586@ «О назначении ВМП в отношении аккредитованных ИТ-организаций»

[4] Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19 февраля 2024 № Ф06-12596/2023 по делу № А49-6308/2023

Рис.1 Динамика получения аккредитации ИТ-компаниями (данные Минцифры России)



По нашему мнению, у ИТ-компаний остается чуть менее года для осознанной и углубленной проверки своих операций на предмет наличия налоговых рисков лишения их права на налоговые ИТ-льгот, добровольного корректирования налоговых обязательств (в случае существенных рисков) или наоборот укрепления своей фактологической и правовой позиции по рисковым областям деятельности.

### 3 Что будут проверять и какие области риска у ИТ-компаний?

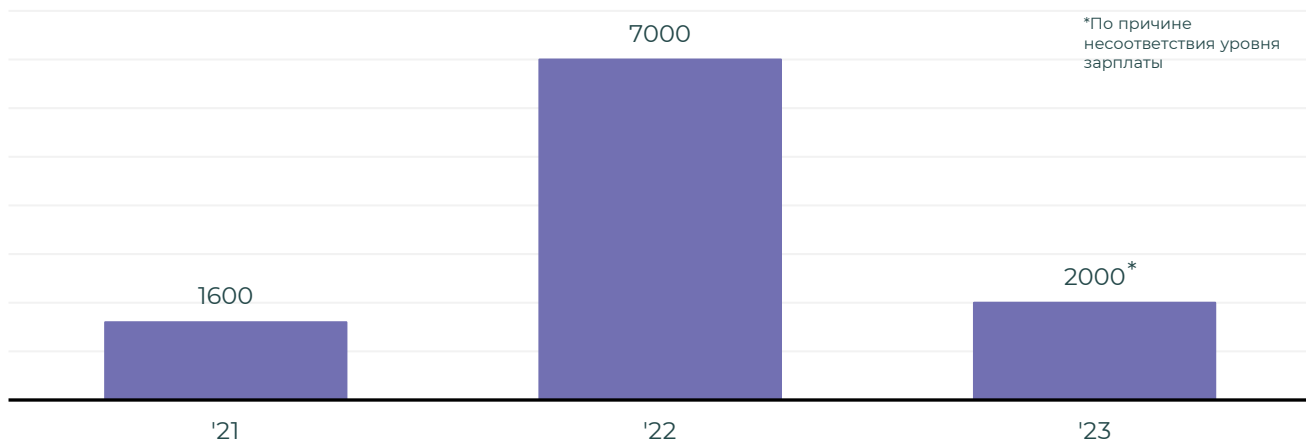
Юристы налоговой практики BIRCH LEGAL зарегистрировали и сопроводили открытие ряда ИТ-компаний и в настоящее время активно проверяют деятельность ИТ-компаний с целью выявления и минимизации налоговых рисков. Ниже сформулированы основные и наиболее распространенные риски деятельности ИТ-компаний.

#### Риск: Аннулирование аккредитации ИТ-компаний

Государственная аккредитация ИТ-компаний в Минцифры России является обязательным условием для получения как налоговых, так и социальных льгот для успешного ведения бизнеса. Несмотря на то, что компания может быть аккредитована на неопределенный срок, закон прямо предписывает обстоятельства, при возникновении которых государственная аккредитация может быть аннулирована.

Аннулирование аккредитации влечет за собой автоматическое лишение права на применение льготного режима налогообложения по налогу на прибыль и страховым взносам, в отношении такой компании может быть открыта выездная налоговая проверка, а её сотрудники лишаются права на отсрочку от призыва на военную службу и возможности получить ипотеку по льготным условиям.

## Рис.2 Динамика аннулирования аккредитации ИТ-компаний



Исходя из практики можно выделить следующие наиболее частые причины аннулирования государственной аккредитации:

### Отсутствие или некорректное представление согласия на раскрытие налоговой тайны

С начала октября 2022 года ИТ-компании, впервые получающие государственную аккредитацию, обязаны подавать в налоговый орган согласие на раскрытие сведений, составляющих налоговую тайну.

Основным риск-фактором в случае подачи такого согласия является отсутствие пролонгирования его действия до даты истечения срока действия. Если компания предоставила согласие с указанием срока его действия, то в таком случае мы рекомендуем предоставить согласие на более длительный срок заблаговременно до завершения срока действия предыдущего согласия.

Вместе с тем на практике компании сталкиваются с проблемами формального характера: например, отсутствие указания в согласии на код «20009» в поле «Иное». Дополнительный код «20009» позволяет раскрыть информацию в адрес Минцифры России, в случае его отсутствия такое раскрытие представляется невозможным.

### Несоответствие заработной платы среднему уровню заработной платы по стране или региону

Требование по соответствию среднемесячного размера заработной платы распространяется только на те компании, которые не зарегистрировали свои продукты в реестре российского ПО. Такое условие распространяется на организации, созданные не менее чем за квартал до даты подачи заявления о предоставлении государственной аккредитации.

В 2023 году около 2 000 компаний лишились аккредитации по причине несоблюдения данного требования.

### Отсутствие информации о ведении ИТ-деятельности

Для успешной аккредитации компании на её интернет-сайте должна быть размещена определенная информация, однако закон не определяет строгие требования к самой информации или порядку ее размещения. Как следствие, возникает риск неправильной трактовки Минцифры России информации с сайта<sup>[5]</sup>, которая может повлечь за собой аннулирование аккредитации.

В этой связи необходимо проверить наличие следующей информации на сайте:

[5] См., например, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30 ноября 2023 по делу № А40-186321/22-145-1417, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 29 февраля 2024 по делу № А40-301931/22-147-2395

наименование компании, её реквизиты и контактные данные

описание ИТ-услуг, которые будут так или иначе соответствовать основному виду экономической деятельности компании

описание ИТ-продукта, его функционала и его регистрация в реестре ПО (при наличии)

Несмотря на то, что причины Минцифры России об аннулировании аккредитации на первый взгляд носят «формальный» характер, тем не менее, практика их оспаривания в судах, в подавляющем большинстве случаев, не в пользу ИТ-компаний<sup>[6]</sup>. В этой связи разумно осуществить квалифицированную юридическую проверку соответствия аккредитационным требованиям, не дожидаясь проверки Минцифры России.

### Риск: Деловая цель создания ИТ-компании

В соответствии с Письмом ФНС России от 21.01.2021 № СД-4-2/561@ (далее – Письмо ФНС России) меры поддержки должны равным образом распространяться и на вновь создаваемые ИТ-компании, однако создание ИТ-компании в результате реорганизации существующих юридических лиц (разделение, выделение) должно исследоваться налоговыми органами в каждом отдельно взятом случае на предмет наличия признаков «дробления бизнеса», когда единственной целью этих действий является получение права на применение пониженных ставок налога на прибыль организаций и тарифов страховых взносов.

Выделение ИТ-отдела (функции) в самостоятельную ИТ-компанию является наиболее распространенным решением, однако важно оценить, насколько четко прослеживается и подкреплена документально деловая цель совершенной реструктуризации:

- Выстроились ли новые бизнес-процессы заказа и исполнения ИТ-услуг?
- Реализована ли реальная работа специалистов и нахождение оборудования в новом офисе ИТ-компании?
- Все ли реальные действия ИТ-специалистов включены в предмет договора оказания ИТ-услуг?
- Соответствует ли ценообразование оказываемым услугам?
- Отсутствует ли фактическое принятие бизнес-решений ИТ-компания исполнителя в головной компании-заказчике?

Обратное может привести к существенным рискам, при которых будет оспорена деловая цель реструктуризации, что повлечет отказ в применении налоговых льгот за прошлые периоды.

### Риск: Правильная квалификация ИТ-выручки

Соблюдение условия 70%-й доли ИТ-доходов в общем объеме доходов ИТ-компании тесно связано с правильной квалификацией получаемой выручки. При этом правильная квалификация выручки обусловлена рядом сложных методологических вопросов, включая:

- формирование себестоимости ИТ-услуг, в том числе влияние расходов на заработную плату разных групп специалистов ИТ-компании на разные виды ИТ-услуг по договору
- обоснованность применяемых цен ИТ-услуг, особенно в случае, если ИТ-компания оказывает услуги преимущественно в группе компаний
- расчет ставок и тарифов за единицу услуг
- соотношение ИТ-услуг, указанных в договорах с реальными бизнес-процессами в ИТ-компании
- прибыльность/убыточность ИТ-компании
- использование ПО и БД, не являющихся собственными разработками
- и другие вопросы

Важно отметить, что перекалфикация даже нескольких услуг и исключение выручки от их оказания может привести к смещению доли ИТ-доходов ниже минимального 70% порога и необходимости перерасчета налоговых обязательств.

[6] См., например, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 28 июля 2023 по делу № А40-60058/23-17-474, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 22.08.2023 по делу № А40-98773/23-92-788, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 05 октября 2023 № 09АП-58185/2023 по делу № А40-40712/2023, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 21 августа 2023 по делу № А40-75337/23-146-601, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 26 октября 2023 по делу № А40-96175/23-92-775, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 21 августа 2023 по делу № А40-75337/23-146-601

## Риск: Обособленность бизнеса ИТ-компаний

Согласно письму ФНС России от 10.03.2021 № БВ-4-7/3060@ при налоговой проверке налогоплательщика, входящего в группу лиц, в отношении которых осуществляется контроль одними и теми же лицами, необходимо оценивать, ведется ли налогоплательщиком и иными лицами соответствующая деятельность самостоятельно и на свой риск с использованием собственных достаточных трудовых, производственных и иных ресурсов с принятием управленческих решений органами управления налогоплательщика или, напротив, от имени нескольких формально самостоятельных субъектов осуществляется организационно единая деятельность, координируемая одними и теми же лицами, с задействованием общих материально-технических и (или) трудовых ресурсов и (или) средств индивидуализации.

Как показывает наша практика выделение ИТ-подразделения в отдельную ИТ-компанию зачастую не приводит к полному обособлению деятельности такой компании, что может быть выражено в следующем:

- пересечение (в т.ч. совместительство) в руководстве ИТ-компаний и других компаний группы
- унификация бизнес-процессов, например, в процесс согласования отдельных вопросов и принятия решений могут быть вовлечены сотрудники других компаний группы
- использование управленческих ресурсов материнской компании на безвозмездной основе без должного документального оформления, например использование общей бухгалтерии, финансового и юридического сопровождение
- отсутствие самостоятельных материальных ресурсов у ИТ-компаний: компьютерное оборудование, серверы, доменное имя и т.д.
- документальное и фактическое принятие управленческих решений в области ИТ-бизнеса сотрудниками компании-заказчика

Наличие указанных выше обстоятельств может в совокупности рассматриваться налоговыми органами в качестве основания для перекалфикации деятельности ИТ-компаний и лишения права на применения налоговых льгот.

## 4

### Негативные последствия для ИТ-компаний

Реализация указанных выше рисков может привести к следующим негативным последствиям:

отказ в применении налоговых льгот за 2022-2024 и доначисление налога на прибыль по ставке 20% и страховых взносов по совокупному тарифу 30%, а также соответствующих сумм пеней

привлечение к налоговой ответственности по ст. 122 НК РФ в виде штрафа за неуплату сумм налога и страховых взносов в размере 20% от неуплаченной суммы. При этом, в случае, если ИТ-компания преимущественно получала доход от аффилированной компании, то указанное деяние будет квалифицировано в качестве умышленного и штраф составит 40% от неуплаченной суммы

привлечение к уголовной ответственности за уклонение от уплаты налогов (страховых взносов) по ст. 199 УК РФ или за мошенничество по ст. 159 УК РФ, сопряженное с предоставлением недостоверных документов для получения аккредитации

При этом на сегодняшний день сложилась ситуация, при которой ИТ-компания осуществляют свою деятельность в условиях «правоприменительного и методологического вакуума», что в ближайшем будущем может повлечь лавинообразное увеличение налоговых споров после открытия выездных налоговых проверок.

# Основные контакты для получения дополнительной информации

В настоящий момент юристы налоговой практики BIRCH LEGAL проводят комплексные проверки ИТ-компаний, которые позволяют оценить деятельность за 2022-2024, определить налоговые и юридические риски, которые могут реализоваться уже после 03 марта 2025 года, а также выработать практические рекомендации по минимизации рисков, позволяющие начать 2025 год без очевидных риск-факторов.



**Андрей Грачев**  
Партнер, Глава налоговой  
практики

М: +7 903 157 0912  
[andrey.grachev@birchlegal.ru](mailto:andrey.grachev@birchlegal.ru)



**Антон Борисичев**  
Советник  
Налоговая практика

М: +7 903 173 5025  
[anton.borisichev@birchlegal.ru](mailto:anton.borisichev@birchlegal.ru)



**Арина Шештанова**  
Помощник юриста,  
Налоговая практика

М: +7 968 934 3400  
[arina.sheshtanova@birchlegal.ru](mailto:arina.sheshtanova@birchlegal.ru)



Подписывайтесь на  
наш канал в Telegram

[birchlegal.ru](https://birchlegal.ru)

© BIRCH LEGAL 2024. Все права защищены. Информация, представленная в данном юридическом обзоре, не может рассматриваться в качестве профессиональных рекомендаций или услуг в области права и не является консультацией по конкретной ситуации. Данная информация предназначена для общего ознакомления пользователей с вопросами, которые могут представлять для них интерес. BIRCH LEGAL не несет каких-либо обязательств или ответственности за неполноту информации.