

- [Сохранить](#)
- [Распечатать](#)
- [Мобильно](#)

Как сэкономить налоги с помощью договора простого товарищества

Какие ограничения позволяет обойти простое товарищество

Какую экономию принесет участие в совместной деятельности

Как участникам простого товарищества снизить риски

Ольга Ястребкова, налоговый юрист

П

ростое товарищество — популярный инструмент налогового

планирования. Однако схемы с простым товариществом сработают, если участники не взаимозависимы, а все сделки и действия участников имеют деловую цель.

Договор регистрировать не нужно

Договор составляют в простой письменной форме, регистрировать его нигде не нужно, но стороны вправе заверить его нотариально, как и любую другую сделку ([п. 2 ст. 163 ГК](#)). При создании простого товарищества каждый участник вносит свой вклад в совместную деятельность ([п. 1 ст. 1041 ГК](#)). Участники могут внести не только деньги, иное имущество (ОС, товары, материалы) и имущественные права, но и знания, навыки, умения, а также деловую репутацию и связи ([п. 1 ст. 1042 ГК](#)). С 1 октября 2019 года безналичные средства относят к имущественным правам ([ст. 128 ГК](#)).

По умолчанию вклады равны по стоимости, но участники вправе определить иное соотношение вкладов в договоре ([п. 2 ст. 1042 ГК](#)). Участники оценивают их самостоятельно, нет необходимости платить оценщику. Положения о размере вкладов и порядке их внесения относятся к существенным условиям договора простого товарищества ([определение ВС от 06.11.2018 № 309-ЭС18-19014](#)).

При передаче вкладов составляют те же документы, что и при выбытии активов, не связанных с реализацией. При передаче основных средств составляют акт по форме № ОС-1, при передаче товаров или материалов — накладную по форме № ТОРГ-12. Вклады участников, а также продукция и доходы, полученные от совместной деятельности, являются общей долевой собственностью, если иное не установлено договором ([п. 1 ст. 1043 ГК](#)). В договоре следует определить

товарища — юристо или ИП, — которому будет поручено ведение общих дел и бухучета ([п. 2 ст. 1043 ГК](#), [ст.174.1 НК](#)).

Если участники не докажут, что внесли вклады в совместную деятельность, то договор признают ничтожным (определение ВС от 10.07.2018 № 18-КГ18-120). Если товарищество занимается торговлей, то один из участников может внести деньги и недвижимость, а второй — нематериальные блага: знания, навыки, трудовое участие в деятельности (определение ВС от 19.10.2020 № 302-ЭС20-14744).

Контролеры проверяют, исполняли ли стороны договор на самом деле. Совместные действия, направленные на достижение общей цели, также относятся к существенным условиям договора ([постановление Президиума ВАС от 11.03.2014 № 16768/13](#)). Так, при проверке одного из товарищей фискалы не обнаружили признаков совместной деятельности. ИП не доказал, что товарищество получило финансовый результат — прибыль или убыток ([постановление АС Московского округа от 10.04.2017 № А41-49331/14](#)). Участвовать в товариществе могут любые лица. Но если совместная деятельность связана с извлечением прибыли, то участниками могут стать только коммерческие организации или предприниматели. Иначе договор признают ничтожной сделкой. Основание — нарушение по составу субъектов товарищества ([п. 2 ст. 1041 ГК](#)). Участники-физлица должны представить нотариальное согласие своих супругов ([ст. 35 Семейного кодекса](#)). Иначе договор простого товарищества можно будет оспорить (определение ВС от 10.07.2018 № 18-КГ18-120).

Налоги товарищи платят самостоятельно

Все налоги каждый участник платит самостоятельно. Исключение — НДС, начисленный по операциям простого товарищества. Его должен рассчитать и перечислить в бюджет товарищ, ведущий общие дела ([ст. 174.1 НК](#)). Участники совместной деятельности исчисляют НДС независимо от применяемых ими налоговых режимов. Даже если все участники применяют упрощенку, НДС все равно нужно платить.

Участник, ведущий общие дела, становится плательщиком НДС от имени товарищества: выставляет счета-фактуры, сдает декларации и т. д. Назначить участника, который будет вести общие дела, можно прямо в договоре простого товарищества ([постановление АС Волго-Вятского округа от 19.12.2016 № А17-3604/2016](#)).

Участвовать в товариществе могут только те, кто платит единый налог с разницы между доходами и расходами ([п. 3 ст. 346.14 НК](#)). Если товарищ применяет объект «доходы», он утрачивает право на УСН и переходит на общую систему с начала того квартала, в котором заключен договор простого товарищества ([п. 4 ст. 346.13 НК](#)). Участники не могут применять патентную систему налогообложения по деятельности, осуществляемой в рамках простого товарищества ([подп. 1 п. 6 ст. 346.43 НК](#)).

В НК установлены особенности исчисления товарищами налога на прибыль, торгового сбора, налога на имущество ([ст. 278](#), [п. 3 ст. 286](#), [ст. 417.1](#), [377 НК](#)). Участники должны вести раздельный учет доходов и расходов в рамках обычной и совместной деятельности. Иначе проверяющие включают все доходы товарищей в базу по налогу на прибыль ([письмо Минфина от 14.11.2019 № 03-04-05/87907](#)). Ведение бухгалтерского учета можно поручить одному из товарищей. Бухучет в простом товариществе регулирует ПБУ 20/03 «Информация об участии в совместной деятельности» ([приказ Минфина от 24.11.2003 № 105н](#)). По вопросам бухучета ФНС выпустила [письмо от 08.12.2014 № 03-02-](#)

[07/2/62783](#) «О представлении организацией, ведущей общие дела, бухгалтерской отчетности простого товарищества».

Прибыль выгодно распределить непропорционально

В договоре можно предусмотреть непропорциональное распределение прибыли. К примеру, компания на общей системе может получать 20 процентов прибыли, а ИП на общей системе — остальные 80 процентов. Экономия достигается за счет разницы в ставках налога: 13 процентов НДС против 20 процентов по налогу на прибыль.

Товарищество может полностью состоять из упрощенцев. В этом случае оборот товарищества может превышать совокупный лимит по выручке всех участников. Это возможно, так как выручкой товарища является прибыль.

В договоре пропишите, какие расходы участники несут самостоятельно, а какие несет само товарищество. Учет доходов и расходов в рамках совместной деятельности ведут в соответствии с общим режимом налогообложения по правилам [главы 25](#) НК (письмо УФНС по Москве от 14.02.2006 № 18–11/3/11634). Поэтому товарищи могут учесть больше затрат, они не применяют закрытый перечень расходов при УСН ([п. 1 ст. 346.16 НК](#)).

Часто одним из участников совместной деятельности является нерезидентная компания. За счет непропорционального распределения прибыли простое товарищество выводит основную часть прибыли за рубеж и экономит налог на прибыль. Подробнее об этих схемах читайте в статье [«Подборка схем оптимизации налогов с использованием простого товарищества»](#).

Товарищество — не юрлицо

Вклад имущества и имущественных прав в совместную деятельность не признается реализацией ([подп. 4 п. 3, п. 1 ст. 39 НК](#)). Следовательно, при передаче вклада не нужно начислять НДС и налог на прибыль ([подп. 1 п. 2 ст. 146, п. 1 ст. 278 НК, письмо Минфина от 28.06.2010 № 03-07-07/42](#)).

Простое товарищество позволяет группе компаний обойти лимит по выручке, установленный для упрощенной системы. Ведь до распределения выручка товарищества является общим имуществом. Выручка же отдельного товарища становится известна после ее распределения. Порядок распределения выручки прописывают в договоре раз в месяц, квартал, полугодие или год. Нет выручки — нет налогов. Простое товарищество позволит избежать дробления бизнеса на множество субъектов.

Используя это послабление, участники могут получить отсрочку по уплате НДС или единого налога при УСН. Упрощенцы применяют кассовый метод определения доходов и расходов ([ст. 346.17 НК](#)). Если же товарищи применяют общую систему, то участник, ведущий общие дела, должен определять их прибыль нарастающим итогом пропорционально доле, установленной договором ([п. 3 ст. 278 НК](#)). Если участник на общей системе применял кассовый метод, то при вступлении в простое товарищество он обязан перейти на метод начисления ([п. 4 ст. 273 НК](#)).

Проверяющие могут спорить с правомерностью отсрочки для УСН ([письмо Минфина от 15.05.2019 № 03-11-11/34732](#)). Вместе с тем в отношении НДС Минфин подтверждает возможность получения отсрочки. Дата получения дохода товарища в денежной форме определяется как день выплаты дохода, в том числе его перечисления на счета налогоплательщика ([письмо от 11.10.2019 № 03-04-05/78243](#)).

Участники могут создать неглавное товарищество, чье существование не раскрывается ([ст. 1054 ГК](#)). Это товарищество может быть полезным, если вы не хотите раскрывать ваш альянс перед конкурентами. Еще одно преимущество — «легкое» партнерство — партнерам не нужно регистрировать новое юрлицо, нет проблем с выходом товарищей, как в ООО.

Налогоплательщик не обязан восстанавливать НДС при передаче имущества в качестве вклада в простое товарищество (п. 3 ст. 170 НК). В связи с этим контролеры могут настаивать, что стороны намеренно заключили договор о совместной деятельности, чтобы товарищ не восстанавливал НДС при переходе с общей системы на спецрежим ([постановление АС Уральского округа от 28.04.2018 № А34-8280/2016](#)).

Важна реальность договора

Зачастую проверяющие настаивают, что участники заключили договор формально, без намерения вести реальную деятельность ([п. 9 постановления Пленума ВАС от 12.10.2006 № 53](#)). Документооборот фиктивный, единственная цель создания товарищества — налоговая экономия. Суды по-прежнему ссылаются на [постановление Пленума ВАС № 53](#). Статья 54.1 НК не отменила его положения, суды применяют их в совокупности ([постановление АС Уральского округа от 21.09.2020 № А76-21545/2019](#)).

Самые распространенные доводы налоговиков — формальный документооборот и взаимозависимость участников товарищества. Так, в указанном споре АС Уральского округа указал, что товарищество создано искусственно. Продукция, производимая участниками, не может считаться произведенной простым товариществом, не является общей собственностью участников.

Обоснуйте деловую цель простого товарищества. В одном из споров налоговики настаивали, что взаимозависимые товарищи создали формальный документооборот, операции в рамках совместной деятельности нереальны. Однако суд учел отчет аудитора. В нем указано, что ИП-товарищ получил экономическую выгоду в результате осуществления предпринимательской деятельности посредством заключения договора простого товарищества. Участники договора реально осуществляли совместную деятельность (определение ВС от 03.09.2018 № 309-КГ18-12243).

Не забывайте о деловой цели

Заключая договор простого товарищества, нужно четко представлять, для чего вы это делаете. Главное — выполнять условия договора. Налоговая экономия должна быть побочным продуктом, а не основной целью ведения совместной деятельности. Эта форма объединения лиц уникальна и предоставляет большие возможности, нужно только правильно ими воспользоваться.

Все нормативное регулирование деятельности простого товарищества уместается в [главе 55](#) ГК. Поскольку «регламентации» немного, порядок ведения совместной деятельности можно разработать самостоятельно и зафиксировать в договоре. Принцип свободы договора работает здесь как никогда ([ст. 421 ГК](#)). А в отношении негласного товарищества вообще сказано, что нормы ГК применяются, если не противоречат его сущности ([п. 1 ст. 1054 ГК](#)).

Наличие деловой цели объединения лучше подтвердить документально. Представьте экономические расчеты, заключения экспертов и т. д. Передачу вкладов также следует подтвердить документально, это касается в том числе и деловой репутации, знаний, навыков.

Совместную деятельность следует вести реально, а не на бумаге. Безопаснее, если товарищами буду выступать формально независимые лица.

+

Все товарищи должны тем или иным образом участвовать в совместной деятельности ([постановление Президиума ВАС от 11.03.2014 № 16768/13](#)). Иначе контролеры могут переквалифицировать договор простого товарищества в подряд и куплю-продажу будущей вещи ([постановление Пленума ВАС от 11.07.2011 № 54](#)). Получение убытка от деятельности товарищества не свидетельствует о создании формального документооборота (определение ВС от 03.09.2018 № 309-КГ18-12243).

