# ОБЗОР ИЗМЕНЕНИЙ НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА Российской Федерации

TAX manager

ООО «ПЕРСОНАЛЬНЫЙ НАЛОГОВЫЙ МЕНЕДЖМЕНТ», июнь 2018

В этом выпуске:


I.ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ИНИЦИАТИВА.....2

1. НДС до 20%.....2
2. Освобождение от НДФЛ при реализации (погашении) облигаций внешних облигационных займов.....2
3. У банков будет право определять признаки хищения.....3
4. Законопроекты, которые предусматривают внесение изменений в Налоговый Кодекс РФ.....3

II.МИНФИН РОССИИ.....4

1. Мнение Минфина России о порядке применения вычета.....4
2. Обложение доходов при смене резидентства.....4
3. Экспортные операции имеют преференции по НДС.....5
4. Ведомство разрешает один технический момент с курсовой разницей.....5
5. Порядок учета основного средства при вкладе в имущество.....5
6. Выделенный НДС в документах подрядчика .....5
7. Погасить налоговый долг контрагента за счет своей переплаты нельзя.....5
8. Новое в бухгалтерском законодательстве.....6

III.ПОЗИЦИЯ ФНС РОССИИ.....6

1. ФНС России пояснила порядок определения налоговой базы по НДС в отдельном случае.....6
2. Налоговое ведомство вправе потребовать у организации справку в любое время.....6
3. Работодатель оформил договор дарения и таким образом списал процентный заем.....6
4. Если забыли включить счета-фактуры в раздел 9 декларации по НДС, то попросят разъяснений.....7
5. ФНС России разъяснила, что доход от операций с криптовалютами, облагается НДФЛ.....7
6. Налоговые органы вправе изменить выводы, сделанные при проведении камеральной проверки.....7
7. Внесение исправлений в счет-фактуру в случае изменения формы указанного документа.....8
8. Полномочия по администрированию страховых взносов были переданы налоговым органам.....8
9. Куда резидент-физ.лицо предоставляет уведомления об открытии/закрытии счетов/вкладов и об изменении реквизитов счетов/вкладов в банках, за пределами территории РФ.....9
10. Утверждены Перечни государств с которыми осуществляется автоматический обмен финансовой информацией и страновыми отчетами.....9
11. Важная информация от ФНС России в июне.....9

IV.СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА.....9

1. Спор «дробления» бизнеса при оказании коммунальных услуг……10
2. Положения статьи 217 НК РФ признаны неконституционными……10
3. Верховный Суд РФ рассмотрел дело о применении вычетов инвесторами при долевом строительстве…10
4. Прощенная задолженность по процентам в целях учета налога на прибыль……11
5. Единство практики применения судами законодательства о хозяйственных Обществах……11
6. Спор, касающийся совмещения патента и УСН……11
7. Разница между подразделением и филиалом в целях применения льготы……11
8. АС Центрального округа рассмотрен спор о необоснованной налоговой выгоде……12
9. В АС Центрального округа выяснен фактический исполнитель работ……12
10.Инспекцию «наказали» за неправомерное приостановление по счетам……13
11.Обложение НДС консультационных услуг для осуществления инвестиций в объекты офисной недвижимости……13
12.Общество привлекало займы от российской материнской организации……14
13.Разделение статуса ИП и физического лица……14
14.Споры, касающиеся недобросовестности в Северо-Кавказском округе……14

## I. ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ИНИЦИАТИВА

### 1. Предлагается повысить НДС до 20%

*Законопроект № 489169-7 «О внесении изменений в Налоговый кодекс РФ, статью 9 Федерального закона «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса РФ и отдельные законодательные акты РФ» и признании утратившим силу отдельных положений законодательных актов РФ (об изменении налоговой ставки налога на добавленную стоимость и тарифа страховых взносов на обязательное пенсионное страхование)»*

Предусмотрено повышение НДС с 18% до 20%. Также законопроектом предлагается предоставить налогоплательщикам – производителям право не восстанавливать принятый к вычету НДС по товарам (работам, услугам), приобретенным за счет субсидий, полученных в 2018 году на компенсацию части затрат, связанных с выпуском и поддержкой гарантийных обязательств в отношении колесных транспортных средств, высокопроизводительной самоходной и прицепной техники, в том числе сельскохозяйственной техники.

Кроме того, законопроектом предусмотрены меры, направленные на обеспечение стабилизации установленной в настоящее время фискальной нагрузки на плательщиков страховых взносов.

В настоящий момент предложено принять данный законопроект в первом чтении.

### 2. На сайте Госдумы опубликован законопроект, который предусматривает освобождение от НДФЛ при реализации (погашении) облигаций внешних облигационных займов

*Проект № 481297-7 «О внесении изменений в статьи 210 и 214.1 Налогового кодекса Российской Федерации»*

Законопроект предполагает освободить от НДФЛ доходы, которые получают физлица от изменения курса иностранной валюты при реализации (погашении) облигаций внешних облигационных займов, выраженных в иностранной валюте.

Определение налоговой базы по налогу на доходы физических лиц в соответствии с устанавливаемым законопроектом порядком предусматривается в отношении доходов физических лиц от

реализации (погашения) облигаций внешних облигационных займов, номинированных в иностранной валюте.

Согласно законопроекту, расходы по приобретению облигаций должны пересчитываться в рубли по курсу ЦБ на дату фактического получения дохода от реализации (погашения) облигаций. В случае, если условиями выпуска облигаций предусмотрено осуществление расчетов при приобретении в рублях, то расходами на приобретение должна признаваться соответствующая сумма в иностранной валюте, умноженная на курс рубля на дату реализации (погашения) облигаций. То есть в обоих случая доходы и расходы будут пересчитываться в рубли по одному курсу. Таким образом, риски возникновения курсовых разниц устраняются.

В настоящий момент законопроект рассматривается во втором чтении в Госдуме.

### 3. Внесен законопроект, который дает банкам право определять признаки хищения

*Проект № 296412-7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия хищению денежных средств»*

Данный законопроект позволяет кредитной организации блокировать на срок до 2 рабочих дней перевод денежных средств и использование электронных средств платежа при выявлении признаков совершения перевода денежных средств без согласия плательщика, а также заблокировать на этот срок электронное средство платежа. Признаки хищения будет определять Банк России.

В настоящий момент данный законопроект направлен Президенту.

### 4. Законопроекты, которые предусматривают внесение изменений в Налоговый Кодекс РФ

*Проект № 475538-7 «О внесении изменений в Налоговый кодекс Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об инновационных научно-технологических центрах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ»*

Законопроектом устанавливается, что организации, осуществляющие в соответствии с Федеральным законом от 29 июля 2017 г. № 216-ФЗ на территории Центров научно-технологическую деятельность и получившие в соответствии с указанным Федеральным законом статус участника проекта, получают право на освобождение от уплаты налога на прибыль до достижения определенного статьей 2461 Налогового кодекса РФ уровня окупаемости, либо на срок до 10 лет.

Одновременно предусматривается право участников проектов получить освобождение в течение 10 лет от уплаты налога на добавленную стоимость. Законопроектом предполагается, помимо участников проектов, не облагать налогом на имущество организаций фонды, управляющие компании и их дочерние общества.

*Законопроект № 470439-7 «О внесении изменений в часть 1 Налогового кодекса Российской Федерации»*

В пояснительной записке приводятся данные о том, что теневая занятость в стране достигает катастрофических размеров и в результате этого:

- региональные и муниципальные бюджеты ежегодно недополучают 1,3 трлн. руб. в качестве НДФЛ;
- Пенсионный фонд, Фонд ОМС и Фонд социального страхования ежегодно недополучают 3 трлн. руб.;
- минимум 15 млн. чел. не сумеют выйти на пенсию при достижении возраста, предусмотренного законом «О трудовых пенсиях», поскольку им не хватит баллов, и их пенсионный возраст повышается на 5 лет.

В этой связи представляется разумным и справедливым отменить налоговые льготы в отношении бизнеса, привлекающего неофициальный труд либо прибегающего к серым зарплатным схемам.

С тем, чтобы данное правило использовалось разумно, предлагается:

- вводить его в отношении налогоплательщиков, уклоняющихся от полноценной уплаты страховых взносов в отношении более чем десяти процентов от общего числа нанятых им работников или более чем ста работников;
- ограничить срок моратория на применение специального налогового режима одним календарным годом.

*Проект № 435655-7 «О внесении изменений в статьи 164 и 165 части второй Налогового кодекса РФ»*

Документ регулирует применение налоговой ставки 0% по налогу на добавленную стоимость субъектами производства драгоценных металлов из лома и отходов. Теперь производители драгоценных металлов из лома и отходов, не имеющих лицензии, смогут применять ставку НДС в размере 0% при реализации драгоценных металлов Государственному фонду драгоценных металлов, фондам драгоценных металлов и драгоценных камней субъектов РФ, Центральному банку РФ, банкам.

*Проект № 495660-7 «О внесении изменения в статью 164 Налогового кодекса РФ (об установлении ставки налога на добавленную стоимость в размере 0% в отношении операций по реализации услуг по отдельным внутренним воздушным перевозкам)*

Предлагается обнулить ставку НДС в отношении операций по реализации услуг по внутренним воздушным перевозкам пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления и (или) пункт назначения пассажиров и багажа расположены на территории Дальневосточного федерального округа.

Однако предусмотренная им налоговая льгота будет действовать временно – до 01.01.2025 года.

*Проект № 1039273-6 «О внесении изменения в статью 217 части второй Налогового кодекса РФ (об освобождении от обложения НДФЛ доходов физических лиц, полученных от реализации бытовой макулатуры)*

Данный закон освободит россиян от уплаты НДФЛ с доходов, которые были получены от сдачи макулатуры, передает Росбалт.

Налог не будет взиматься с доходов, получаемых от реализации макулатуры, образующейся у физлиц в быту и принадлежащей им на праве собственности, отмечается в законопроекте.

## II. МИНФИН РОССИИ

### 1. Минфин России высказался относительно порядка применения вычета в случае, когда услуги оказываются по истечение трех лет с даты получения оплаты

*Письмо Минфина России от 07.05.2018 г. № 03-07-11/30585 «О принятии к вычету НДС, исчисленного с сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящего оказания услуг»*

Минфин пришел к выводу, что вычет налога на добавленную стоимость, исчисленного с сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящего оказания услуг, производится с даты оказания услуг, в том числе в случае, когда услуги оказываются по истечение трех лет с даты получения оплаты, частичной оплаты.

### 2. Обложение доходов при смене резидентства

*Письмо Минфина России от 11.05.2018 г. № 03-08-05/31785*

Доходы от отчуждения долей участия в российском юридическом лице, получаемые физическим лицом, которое являлось резидентом РФ и которое стало налоговым резидентом Великобритании, в любое время в течение 5 лет до момента отчуждения имущества, могут облагаться налогом в РФ в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах.

### 3. Экспортные операции имеют преференции по НДС

*Письмо Минфина России от 07.05.2018 г. № 03-07-08/30460*

Какие работы и услуги не облагаются НДС указано в Письме Минфина. Если за границу продаётся российское оборудование, то зачастую в договор о продаже включается обязанность продавца проводить ремонт и техническое обслуживание этого оборудования, а также вести его дистанционную техническую поддержку.

### 4. Ведомство разрешило один технический момент с курсовой разницей

*Письмо Минфина России от 17.05.2018 г. № 03-03-06/1/33197*

В письме указывается следующее: «Переоценке в налоговом учёте подлежит не общая сумма договора лизинга, подлежащая уплате лизингополучателем лизингодателю в течение договора лизинга, а только те обязательства по оплате лизинговых платежей, срок оплаты которых в соответствии с договором лизинга уже наступил».

### 5. Порядок учета основного средства при вкладе в имущество

*Письмо Минфина России от 14.05.2018 г. № 03-03-06/1/31986*

При получении основного средства в качестве вклада в имущество у компании-получателя не возникает налогооблагаемого дохода, в связи с этим указанное основное средство принимается к учёту у получающей компании по первоначальной стоимости, равной нулю. По данному вопросу стоит ознакомиться также с положениями статей 250, 251 НК РФ.

### 6. Отсутствие выделенного НДС в документах подрядчика не даёт права заказчику на его самостоятельное исчисление и принятие к вычету

*Письмо Минфина России от 17.05.2018 г. № 03-03-06/1/33252*

Минфин России отметил, что при определении налоговой базы по налогу на прибыль не учитываются расходы в виде сумм налогов, предъявленных в соответствии с НК РФ налогоплательщиком покупателю или приобретателю товаров, работ, услуг, имущественных прав, если иное не предусмотрено в НК РФ — п. 19 ст. 270 НК РФ. При этом, порядок отнесения предъявленной налогоплательщику суммы НДС на затраты по производству и реализации товаров, работ, услуг определяется в ст. 170 НК РФ. В иных случаях, не предусмотренных в ст. 170 НК РФ, предъявленная сумма НДС в расходы, учитываемые в целях налогообложения прибыли, не включается. Иные налоги, исчисленные в соответствии с НК РФ, учитываются в целях налогообложения прибыли в соответствии с п. 1 ст. 264 НК РФ.

### 7. Погасить налоговый долг контрагента за счет своей переплаты нельзя

*Письмо Минфина России от 18.06.2018 г. № 03-02-07/1/41421*

На основании абзаца четвертого пункта 1 статьи 45 Налогового кодекса Российской Федерации недоимка, имеющаяся у ООО, может быть уплачена иной организацией за счет ее собственных средств. Налоговым кодексом Российской Федерации не предусмотрено исполнение обязанности по уплате налога одной организации посредством зачета суммы налога, излишне уплаченного другой организацией или подлежащей возмещению такой организации.

### 8. Новое в бухгалтерском законодательстве

*Информационное письмо Минфина России от 28.05.2018 г. № ИС-учет-11*

С 27 мая 2018 года вступили в силу уточнения, касающиеся требований к составлению бухгалтерской отчетности.

Речь идет об изменениях, внесенных в Приказ Минфина России от 2 июля 2010 г. № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций».

## III. ПОЗИЦИЯ ФНС РОССИИ

### 1. ФНС России пояснила порядок определения налоговой базы по НДС в отдельном случае

*Письмо ФНС России 28.05.2018 г. № СД-4-3/10171@*

Если соглашением о выдаче банковской гарантии предусмотрено возмещение принципалом банку суммы денежных средств, уплаченных бенефициару, то при уступке банком прав требования денежных средств налоговая база по НДС определяется как сумма превышения полученного банком дохода при уступке права требования над размером денежного требования, права по которому уступлены. Если сумма полученного банком дохода не превышает размер денежного требования, права по которому уступлены, то налоговая база и сумма НДС равны нулю.

### 2. Налоговое ведомство вправе потребовать у организации справку в любое время, если база налоговой не найдет документ

*Письмо ФНС России от 17.05.2018 г. № БС-4-11/9425*

Инспекторы могут запросить справку 2-НДФЛ на камеральной проверке декларации по личным доходам любого из сотрудников.

### 3. Если работодатель оформил договор дарения и таким образом списал процентный заем своему сотруднику, то в данном случае компания не обязана начислять страховые взносы

*Письмо ФНС России от 30.05.2018 г. № БС-4-11/10449@*

Учитывая положения статей 420, 419 НК РФ, а также 807, 572, 574 ГК РФ, в случае прощения процентного займа работнику по договору дарения в письменной форме у организации объекта обложения страховыми взносами не возникает.

В то же время ФНС Российской Федерации обращает внимание на следующее: Нормы гражданского и налогового законодательства предполагают, что действия плательщика, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды, экономически оправданны, а сведения, содержащиеся в расчете по страховым взносам, налоговой декларации и бухгалтерской отчетности — достоверны. В иной ситуации у

налоговых органов может возникнуть вопрос об обоснованности получения налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) такой выгоды. Вместе с тем, в случае установления налоговым органом в ходе проведения мероприятий налогового контроля обстоятельств, свидетельствующих о наличии признаков минимизации обязательств путем оформления юридическим лицом договора займа и договора дарения с аффилированными лицами, возможно наступление налоговых последствий в виде исчисления страховых взносов по такой сделке.

**4. Если забыли включить счета-фактуры в раздел 9 декларации по НДС, то у вас попросят разъяснений**

*Письмо ФНС России от 21.05.18 г. № ЕД-4-15/9591@*

В Письме указан порядок действий в данном случае: подать в ИФНС пояснения о причинах невключения в раздел 9 имеющихся счетов-фактур; внести счета-фактуры, ставшие предметом пояснений, в налоговые регистры по НДС; представить в ИФНС уточненную декларацию за период, по которому возникли вопросы.

**5. ФНС России разъяснила, что доход от операций с криптовалютами, облагается НДФЛ**

*Письмо ФНС России от 04.06.2018 г. № БС-4-11/10685@ «О порядке налогообложения доходов физических лиц»*

В Письме ФНС России отметила, что в настоящее время, законодательством Российской Федерации, включая законодательство Российской Федерации о налогах и сборах, не определен правовой статус криптовалют. В связи с этим, а также с учетом положений пункта 7 статьи 3 Кодекса о том, что все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о налогах и сборах толкуются в пользу налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента), полагаем возможным до законодательного урегулирования вопросов, связанных с обращением и налогообложением криптовалют, при определении налоговой базы по доходам, полученным от операций купли-продажи криптовалют, исходить из нормы абзаца первого подпункта 2 пункта 2 статьи 220 Кодекса.

Исходя из изложенного, налоговая база по операциям купли-продажи криптовалют определяется в рублях как превышение общей суммы доходов, полученных налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи соответствующей криптовалюты, над общей суммой документально подтвержденных расходов на ее приобретение.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 и пунктами 2 и 3 статьи 228 Кодекса физические лица, получающие вознаграждения от физических лиц и организаций на основе заключенных договоров гражданско-правового характера, самостоятельно исчисляют суммы налога, подлежащие уплате в соответствующий бюджет, в порядке, установленном статьей 225 Кодекса, и представляют в налоговый орган по месту своего учета соответствующую налоговую декларацию.

**6. Налоговая служба в очередной раз высказалась по вопросу установления налоговыми органами действительных налоговых обязательств налогоплательщиков в ходе выездных налоговых проверок**

*Письмо ФНС России от 07.06.2018 г. № СА-4-7/11051@*

По мнению ФНС России, в ходе выездной проверки налоговые органы вправе изменить выводы, сделанные при проведении камеральной налоговой проверки.

Выездная налоговая проверка является более углубленной формой налогового контроля, в связи с чем при ее проведении не исключается выявление нарушений, которые не были обнаружены при проведении камеральной налоговой проверки.

В случае подачи налогоплательщиками уточненных налоговых деклараций после окончания выездной налоговой проверки, но до принятия решения по ней налоговый орган имеет право, как на проведение дополнительных мероприятий налогового контроля (пункт 6 статьи 101 Налогового кодекса РФ) и учет показателей уточненных налоговых деклараций при принятии решения по проверке, так и на повторную выездную налоговую проверку налогоплательщика, на основании абзаца шестого пункта 10 статьи 89 Налогового кодекса РФ. Налоговый орган также вправе проверить уточненные налоговые декларации исключительно в рамках камеральных налоговых проверок.

При принятии решения об учете уточненных налоговых обязательств при вынесении решения по результатам выездной налоговой проверки налоговым органам необходимо учитывать объем и характер уточняемых налогоплательщиками сведений, который должен позволять установить фактические налоговые обязательства налогоплательщика и принять законное и обоснованное решение по результатам налоговой проверки.

Кроме того, налоговым органам при определении действительных налоговых обязательств налогоплательщиков необходимо учитывать положения пункта 7 статьи 78 Налогового кодекса РФ о трехлетнем сроке возврата излишне уплаченного налога, а также иные специальные сроки возврата налогоплательщикам налогов из бюджета или учета сумм полученных убытков за предыдущие налоговые периоды.

## 7. Налоговая служба рассмотрела обращение о порядке внесения исправлений в счет-фактуру в случае изменения формы указанного документа

*Письмо ФНС России от 07.06.2018 г. № СД-3-3/3806@*

По мнению ФНС России, в случае внесения исправлений в счет-фактуру применяется та форма счета-фактуры, которая действовала на дату составления первоначального счета-фактуры. Таким образом, если организация выставила счет-фактуру в июне 2017 года, то для составления исправленного счета-фактуры следует использовать форму счета-фактуры, действовавшую на дату его составления.

## 8. Полномочия по администрированию страховых взносов были переданы налоговым органам. В связи с этим утвержден порядок представления в налоговые органы органами ПФР и ФСС РФ некоторых первичных документов

*Приказ ФНС России от 09.04.2018 г. № ММВ-7-8/206@*

Приказ об утверждении порядка представления органами Пенсионного фонда РФ, органами Фонда социального страхования РФ первичных документов, подтверждающих обоснованность начисления, своевременность и полноту принятия мер по взысканию сумм недоимки, пеней и штрафов по страховым взносам в государственные внебюджетные фонды, образовавшихся на 1 января 2017 года, а также сумм страховых взносов, пеней и штрафов, доначисленных органами Пенсионного фонда РФ, Фонда социального страхования РФ по результатам контрольных мероприятий, проведенных за отчетные (расчетные) периоды, истекшие до 1 января 2017 года, по которым имеются вступившие в силу решения о привлечении к ответственности (отказе в привлечении к ответственности) (за исключением сведений о суммах задолженности, пеней и штрафов, содержащихся в решениях и иных актах органа контроля за уплатой страховых взносов ненормативного характера, по которым начата процедура обжалования в вышестоящий орган контроля за уплатой страховых взносов (вышестоящему должностному лицу), или в суд, а также сведений о суммах задолженности, пеней и штрафов, в отношении которых утрачена возможность

взыскания в связи с истечением до 1 января 2017 года сроков взыскания, установленных Налоговым кодексом РФ) по запросам налоговых органов.

Зарегистрирован данный Приказ в Минюсте 07.06.2018 г. (Регистрационный № 51320).

**9. Приказом установлен порядок определения налогового органа, в который резидентом - физическим лицом представляются уведомления об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и об изменении реквизитов счетов (вкладов) в банках, расположенных за пределами территории РФ, в случае отсутствия у него места жительства (места пребывания), недвижимого имущества на территории РФ**

*Приказ ФНС России от 12.04.2018 г. № ММВ-7-14/214@*

Физические лица, не имеющие в России места жительства и недвижимости, могут подать уведомление об открытии счета в зарубежном банке в любой налоговый орган.

Резиденты обязаны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об открытии (закрытии) счетов (вкладов) в банках, расположенных за рубежом, и об изменении реквизитов таких счетов (вкладов).

Предусмотрено, что резиденты-физлица, не имеющие на территории России места жительства (места пребывания) и недвижимости, подают указанное уведомление в любой налоговый орган по своему выбор (кроме территориальных органов ФНС России, в функции которых не входит взаимодействие с физлицами).

**10. Утверждены Перечни государств с которыми осуществляется автоматический обмен финансовой информацией и страновыми отчетами**

*Приказ ФНС России от 30.05.2018 г. № ММВ-7-17/360@*

*Приказ ФНС России от 30.05.2018 г. № ММВ-7-17/359@*

Утвержден перечень государств (территорий), с которыми осуществляется автоматический обмен финансовой информацией в налоговых целях. В него включены 62 страны и 11 территорий.

**11. Важная информация от ФНС России в июне**

*Информация ФНС России от 08.06.2018 о том, что оплаченный ущерб от налогового преступления не только освобождает от уголовной ответственности, но и уменьшает налоговые долги юридического лица*

ФНС указало на важную позицию суда. Верховный Суд РФ отказал налогоплательщику в применении вычетов по НДС при реализации товара, который был произведен из российского сырья, но продан за рубежом.

Верховный Суд РФ в своем определении по делу N 310-КГ18-5873 поддержал позицию нижестоящих судов и инспекции, признав правомерным отказ налогоплательщику в вычетах по НДС при реализации переработанной продукции за рубежом. Он постановил уплатить доначисленные НДС, пени и штраф.

## IV. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

## 1. Спор «дробления» бизнеса при оказании коммунальных услуг

*Определение Верховного Суда РФ от 28.05.2018 г. № 304-КГ18-5489, ООО «Севис», ИП Писарев М.В.*
*Определение Верховного Суда РФ от 28.05.2018 г. № 304-КГ18-5488, ООО «Севис», ИП Писарев М.В.*

**Суть спора:** Общество применяло упрощенную систему налогообложения и, по мнению налоговой инспекции, минимизировало налоговые обязательства путем «дробления» бизнеса между ним и взаимозависимым лицом — индивидуальным предпринимателем. В результате Общество, как управляющая организация, не включало в состав выручки суммы доходов, полученных от ресурсоснабжающих организаций, в связи с чем ему был доначислен НДС, налог на прибыль организаций, минимальный налог, пени и штрафные санкции.

**Выводы суда:** Между Обществом и предпринимателем фактически отсутствует разделение деятельности, субъекты организационно не обособлены как в отношении сотрудников организаций, так и в отношении населения; деятельность субъектов является частью единого производственного процесса, направленного на достижение общего экономического результата; при этом Общество, выполняя функции управляющей организации, не осуществляло посреднической деятельности, его правовое положение в части предоставления коммунальных услуг жильца соответствует правовому положению исполнителя коммунальных услуг.

## 2. Положения статьи 217 НК РФ признаны неконституционными

*Постановление Конституционного суда РФ от 31.05.2018 г. № 22-П*

**Суть спора:** Несогласие военнослужащего с действиями Единого расчетного центра Минобороны России по удержанию НДФЛ из выплаченной ему денежной компенсации за дополнительные сутки отдыха. Впоследствии Единый расчетный центр, основываясь на разъяснении Минфина России (письмо от 18.01.2017 № 03-04-09/1802), произвел военнослужащему возврат ранее удержанных сумм налога.

**Выводы суда:** До внесения в ст. 217 НК РФ изменений ее положения не могут служить основанием для обложения НДФЛ денежной компенсации в размере денежного содержания, выплачиваемой военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, по их просьбе за каждые положенные дополнительные сутки отдыха.

## 3. Верховный Суд РФ рассмотрел дело о применении вычетов инвесторами при долевом строительстве

*Определение СКЭС Верховного Суда РФ от 17.05.2018 г. № 301-КГ17-22967 по делу № А79-8152/2016*

**Суть спора:** В период 2009—2014 гг. Общество являлось инвестором и участником долевого строительства. По итогам реализации инвестиционного проекта — строительства многоквартирного жилого дома со встроенно-пристроенными предприятиями обслуживания заказчик-застройщик выставил Обществу сводный счет-фактуры, пропорционально объему произведенного финансирования, в том числе НДС в размере 6,6 млн. руб. Общество приняло на учет переданные ему объекты недвижимости и заявило вычет по НДС.

**Выводы суда:** Основанием для применения инвесторами налоговых вычетов в отношении объектов, переданных им по окончании строительства, являются счета-фактуры, выставляемые не только порядными организациями, но и застройщиками. Сумма НДС, указанная в такой счете-фактуре, определяется расчетным методом исходя из суммы налога, предъявленных застройщику подрядными организациями и поставщиками товаров (работ, услуг) и доли инвестора в сумме инвестиций на строительство объекта (постановление Президиума ВАС РФ от 26.06.2012 № 1784/12).

**4. Прощая задолженность по процентам, необходимо передать Обществу денежную сумму в ее размере в целях учета налога на прибыль**

*Определение Верховного Суда РФ от 05.06.2018 г. № 310-КГ18-6314 по делу № А23-7374/2016, ООО «Фельс Известь»*

**Суть спора:** Общество фактическую выплату данных сумм участнику не производило, а произведенные начисления процентов были учтены им в составе расходов по налогу на прибыль организаций.

**Результат спора:** Верховный Суд РФ отказал Обществу в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в Судебной коллегии по экономическим спорам.

**5. В целях обеспечения единства практики применения судами законодательства о хозяйственных Обществах издано Постановление Пленума Верховного суда**

*Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26.06.2018 г. № 27*

Важные моменты Постановления, в том числе для налогового права.

Для квалификации сделки как крупной необходимо одновременное наличие у сделки на момент ее совершения двух признаков о взаимосвязанности сделок общества, применительно к пункту 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах или пункту 1 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, помимо прочего, могут свидетельствовать такие признаки, как преследование единой хозяйственной цели при заключении сделок, в том числе общее хозяйственное назначение проданного (переданного во временное владение или пользование) имущества, консолидация всего отчужденного (переданного во временное владение или пользование) по сделкам имущества у одного лица, непродолжительный период между совершением нескольких сделок.

Необходимо исходить из того, что выгодоприобретателем в сделке признается не являющееся стороной в сделке лицо, которое в результате ее совершения может быть освобождено от обязанностей перед обществом или третьим лицом, либо получает права по данной сделке (в частности, выгодоприобретатель по договорам страхования, доверительного управления имуществом, бенефициар по банковской гарантии, третье лицо, в пользу которого заключен договор в соответствии со статьей 430 ГК РФ), либо иным образом извлекает имущественную выгоду, например получив статус участника опционной программы общества, либо является должником по обязательству, в обеспечение исполнения которого общество предоставляет поручительство либо имущество в залог (за исключением случаев, когда будет установлено, что договор поручительства или договор залога совершен обществом не в интересах должника или без его согласия).

**6. Рассмотрен спор, который касается совмещения патента и УСН**

*Постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.06.2018 г. № А41-72755/2017*

**Выводы суда:** Глава 26.5 НК РФ не содержит нормы, в силу которой утрата налогоплательщиком права на применение патентной системы налогообложения влекла бы одновременную утрату им права на применение УСН, либо изменение порядка исчисления налога, уплачиваемого в рамках упрощенной системы. Таким образом, инспекция правильно исчислила налоги к уплате заявителем за период действия ПСН на основании общей системы налогообложения, а за период, когда заявитель утратил право на применение ПСН – на основании УСН, так как заявитель не перестал быть плательщиком УСН.

**7. Рассмотрена разница между подразделением и филиалом в целях применения льготы**

*Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 30.05.2018 г. по делу № А27-16080/2017, ООО «БАСК-МЕД Регион»*

**Суть спора:** Налоговая инспекция пришла к выводу, что у налогоплательщика, применяющего УСН, есть филиалы и отказала в праве на применение льготного налогового режима.

**Выводы суда:** Обособленные подразделения, созданные Обществом, в соответствии со ст. 11 НК РФ не соответствуют определениям филиала и представительства, содержащимся в ст. 55 ГК РФ. Создание филиала предполагает совершение ряда действий: утверждение создавшим его юридическим лицом положения о филиале; наделение филиала имуществом; назначение руководителя филиала; указание филиала в учредительных документах данного юридического лица. Из представленных доказательств по делу не следует, что созданные обособленные подразделения обладают признаками филиалов, достаточных доказательств, подтверждающих отсутствие у Общества оснований для нахождения на специальном налоговом режиме и нарушение им требований подп. 1 п. 3 ст. 346.12 НК РФ инспекцией суду не представлено.

### 8. АС Центрального округа рассмотрен спор о необоснованной налоговой выгоде

Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 13.06.2018 г. № А09-14237/2015

**Суть спора:** Проведена выездная налоговая проверка ООО «Аракул» за период с 01.01.2011 г. по 31.12.2013 г., по результатам которой составлен акт № 43 и вынесено решение от 02.06.2015 г. № 43 о доначисления сумм неуплаченного (излишне возмещенного) налога на добавленную стоимость с учетом состояния расчетов с бюджетом в сумме неуплаченного налога на добавленную стоимость и излишнем возмещении налога, доначисления пени по налогу на добавленную стоимость, по налогу на доходы физических лиц, применении штрафа по НДС, по статье 123 НК РФ.

**Выводы суда:** Судом установлено и налоговым органом не опровергнуто, что контрагенты общества являлись действующими юридическими лицами, зарегистрированными в установленном порядке, состоящими на учете в налоговых органах, имевшими расчетные счета в банках, а также свидетельства о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. В подтверждение правомерности применения налоговых вычетов по НДС обществом представлены документы в соответствии со статьями 171, 172, 169 Налогового кодекса РФ, оформленные надлежащим образом.

Оценивая доводы налогового органа о подписании первичных документов неустановленными лицами от имени организаций-контрагентов, отсутствии у этих организаций в собственности основных средств, в том числе складских помещений, транспортных средств, необходимой численности работников, ненахождение обществ по юридическим адресам на момент проверки, суд исходил из того, что при отсутствии доказательств несовершения хозяйственных операций, в связи с которыми заявлено право на налоговый вычет, и доказательств недобросовестности заявителя, эти обстоятельства сами по себе, в отсутствии иных фактов и обстоятельств, не свидетельствуют о получении налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды.

### 9. В АС Центрального округа выяснен фактический исполнитель работ

*Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 08.06.2018 г. № А09-5581/2017*

**Суть спора:** Основанием для доначисления оспариваемых сумм НДС, налога на прибыль, пени и штрафа послужил вывод Инспекции о необоснованном включении Обществом в состав расходов для целей налогообложения по налогу на прибыль и в состав налоговых вычетов по НДС сумм по приобретению работ, услуг по документам, содержащим недостоверные сведения с ООО «ТеплоСтрой», ООО «РеалТех», ООО «Ремпромснаб», ООО «Стройэнерго», ООО «Универсалстрой», ООО «Экспат».

**Выводы судов:** При отсутствии доказательств несовершения хозяйственных операций, в связи с которыми заявлено право на налоговый вычет, вывод о том, что налогоплательщик знал либо должен был знать о недостоверности (противоречивости) сведений, может быть сделан судом в результате оценки в совокупности обстоятельств, связанных с заключением и исполнением договора. Суды пришли к выводу, что общество самостоятельно выполняло работы по расчистке просек от древесно-кустарниковой растительности, фактического осуществления хозяйственных операций между компанией и поставщиками не происходило, произведено только документальное их оформление, а главной целью, преследуемой обществом, являлось неправомерное получение права на налоговый вычет по НДС и занижение налога на прибыль за счет уменьшения налогооблагаемой базы.

### 10. Инспекцию «наказали» за неправомерное приостановление по счетам

*Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 28.05.2018 № Ф06-32626/2018 по делу № А65-24521/2017, «КамСтройПредприятие»*

**Суть спора:** Налоговой инспекцией вынесено решение о приостановлении всех операций по расчетному счету налогоплательщика за непредставление декларации по налогу НДС за 4 квартал 2013 года. 11.07.2017 г. налогоплательщик представил в налоговый орган письмо, в котором сообщил, что отчет по НДС представлен в предусмотренные сроки, что подтверждается извещением о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете). 15.08.2017 г. налоговым органом вынесено решение об отмене решения о приостановлении операций по счетам налогоплательщика.

**Результат:** Суды возложили на налоговый орган обязанность по выплате суммы процентов за счет средств бюджета в размере 177 тысяч руб., начисленных в связи с неправомерным приостановлением операций по счетам за каждый календарный день просрочки.

### 11. Рассмотрен вопрос об обложении НДС консультационных услуг для осуществления инвестиций в объекты офисной недвижимости

Постановление *Арбитражного суда Московского округа от 21.05.2018 г. по делу № А40-255442/2016, ЗАО «ВТБ Капитал»*

**Суть спора:** Общество оказывало иностранной компании консультационные услуги для осуществления инвестиций в объекты офисной недвижимости на территории РФ, а именно приобретения и продажи бизнес-центра. Общество полагало, что оказанные услуги являются комплексными, включают в себя консультационные, маркетинговые услуги и услуги по обработке информации, место реализации которых определяется по месту нахождения иностранного покупателя. По мнению налогового органа, фактически Обществом были оказаны услуги по управлению недвижимостью, местом реализации которых признается РФ.

**Выводы суда:** Суд признал, что консультационные услуги для осуществления инвестиций в объекты недвижимости фактически являются услугами по управлению недвижимостью и должны облагаться НДС в России.

Суд обратил внимание еще на один важный нюанс. В первичных учетных документах, счетах-фактурах к спорному договору в отношении стоимости реализации услуг указано «Без НДС». Таким образом, Общество после оказания услуг иностранной организации понимало, что в расчетных документах, предъявленных покупателю, сумма налога не содержится. Перечень оснований для применения расчетной ставки налога (п. 4 ст. 164 НК РФ) является закрытым и расширительному толкованию не подлежит. Налоговый кодекс РФ не содержит положений, позволяющих налогоплательщикам перераспределять суммы НДС расчетным методом при ошибочной реализации товаров по цене без НДС. Налог в этом случае исчисляется в обычном порядке: цена товара (без НДС) умножается на ставку налога.

## 12. Общество привлекало займы от российской материнской организации

*Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 28.05.2018 г. № Ф04-1678/2018 по делу № А27-25463/2016, ЗАО «Шахта Беловская»*

*Кроме того, аналогичные выводы содержатся также в постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 17.05.2018 г. по делу № А27-2397/2017 (ООО «Джой Глобал») и в постановлении 14 ААС от 25.04.2018 г. № 14АП-11756/2017 по делу № А66-7018/2016 (АО «Сибур-ПТЭФ»).*

**Выводы судов:**

Суды трех инстанций приняли решение в пользу налогоплательщика, приняв во внимание следующие обстоятельства:

- в проверяемом периоде срок исполнения обязательства по возврату основной суммы долга не наступил, а перенос сроков возврата был обусловлен нехваткой у налогоплательщика оборотных средств;
- налоговым органом не опровергнут факт отражения налогоплательщиком в отчетности задолженности по возврату займов;
- налогоплательщиком произведено частичное погашение основного долга, что указывает на реальную природу отношений в части предоставления заемных средств и их возврата;
- налогоплательщик осуществлял фактическую выплату процентов в период 2011—2015 гг., при этом нарушение срока оплаты процентов само по себе не может свидетельствовать о формальном заключении договоров займа;
- займодавцем суммы начисленных процентов отражены при исчислении налога на прибыль в составе внереализационных доходов в полном объеме;
- сделки займа, заключенные Обществом и займодавцем, имеют последовательный и долгосрочный характер, не являются разовыми или нетипичными для Общества;
- вхождение организаций в единый холдинг не является противоправным действием;
- взаимозависимость участников сделок сама по себе не является доказательством получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды.

## 13. Вопрос о разделении статуса ИП и физического лица

*Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 23.04.2018 г. № А63-7491/2017*

**Суть спора:** Предприниматель не включил в налоговую базу по УСН доход, который был им получен от организации. Как объяснил ИП, эта сумма была принята им не как предпринимателем, а как обычным физическим лицом.

**Результат спора:** Довод Бушуева Е.Н. о получении 5 млн. руб. физическим лицом Бушуевым Е.Н., а не индивидуальным предпринимателем Бушуевым Е.Н., в связи с чем не подлежит включению в налогооблагаемую базу по УСН индивидуального предпринимателя Бушуева Е.Н., заявлен без учета того, что физическое лицо, зарегистрированное в качестве ИП, остается при этом тем же самым физическим лицом, хотя и с особым статусом, который указывает лишь на вид осуществляемой физическим лицом деятельности.

## 14. Рассмотрено несколько споров, касающихся недобросовестности в Северо-Кавказском округе

*Постановления Арбитражного суда от 30.05.2018 г. № А63-3562/2017, № А53-3961/2017 и № А53-16496/2017*

Выводы судов:

- Совершение сделок с контрагентами, не обремененными основными и транспортными средствами, трудовыми ресурсами (наличие которых обеспечивает объективную возможность хозяйствующего субъекта выполнять договорные обязательства, в т.ч. по поставке сельхозпродукции) как экономически выгодных для налогоплательщика в предпринимательских интересах, не освобождает его от обязанности надлежащими документами, содержащими достоверные сведения, в публично-правовых интересах подтвердить право на возмещение НДС из бюджета.

- Само по себе использование обществом спорных товаров и оборудования в производственных целях не подтверждает факт их поставки именно указанными поставщиками в рамках спорных финансово-хозяйственных операций.

- Суды установили обстоятельства, каждое из которых в отдельности не может свидетельствовать о нереальности хозяйственных операций между обществом и его контрагентом, однако в результате их совокупной оценки, данной по правилам ст. 71 АПК РФ, суды сделали вывод об участии общества в формальном документообороте с ООО в отсутствие реальной хозяйственной деятельности в целях получения необоснованной налоговой выгоды в виде незаконного возмещения НДС из бюджета. Налоговый вычет по НДС применен вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности.