



ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ №416¹

8 января 2024 г. – 21 января 2024 г.

1. Письма Минфина и ФНС России.....2

1.1. Налог на доходы физических лиц..... 2

В целях освобождения от НДФЛ и применения нулевой ставки по налогу на прибыль период владения проданными акциями определяется с учетом владения ими до дробления.2

Для установления налогового резидентства физического лица могут использоваться копии паспорта с отметками о пересечении им границы, квитанции о проживании в гостинице, миграционная карта, табель учета рабочего времени и другие документы, позволяющие определить его фактическое пребывание в РФ и за ее пределами.....2

1.2. Налог на прибыль организаций 3

Затраты на содержание помещений общественного питания могут относиться к прочим расходам только в том случае, если такой объект не квалифицируется в качестве ОПХ согласно ст. 275.1 НК РФ.3

Уплаченные проценты на приобретение или строительство жилья для работника не учитываются в расходах, если их напрямую платит работодатель или если оформленный работником кредит направлен на погашение ранее взятой ипотеки...3

2. Судебная практика 4

2.1. Постановления арбитражных судов округов 4

Право на получение возмещения сумм НДС не подлежит переуступке.....4

Затраты на проектно-изыскательские работы, оформление рабочей документации для строительства и прочие подготовительные работы при строительстве, которое не закончено, не учитываются в составе расходов по налогу на прибыль.4

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы..... 5

При просрочке подтверждения страхователем основного вида деятельности страховые взносы должны быть исчислены по тарифам, соответствующим реально осуществляемой им деятельности.5

Вид фактического использования исходного помещения распространяется на объекты, вновь образованные в результате его раздела.....6

Перечисление ЕНП в счет недоимки раньше наступления даты, указанной в требовании о ее погашении, начиная с наиболее раннего момента выявления таковой, является правомерным.....6

¹ В дайджест включены наиболее интересные письма Минфина и ФНС России, постановления судов кассационных инстанций, а также практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

1. Письма Минфина и ФНС России

1.1. Налог на доходы физических лиц

Письмо Минфина России от 21.12.2023 № 03-04-06/123968

В целях освобождения от НДФЛ и применения нулевой ставки по налогу на прибыль период владения проданными акциями определяется с учетом владения ими до дробления.

Не облагаются НДФЛ доходы от реализации акций, непрерывно принадлежавших налогоплательщику до даты реализации более пяти лет (п. 17.2 ст. 217 НК РФ).

Нулевая ставка по налогу на прибыль применяется при реализации или иному выбытию акций, если на дату реализации они непрерывно принадлежали налогоплательщику более пяти лет (п. 1 ст. 284.2 НК РФ).

Согласно п. 2 ст. 24.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» изменение объема прав по ценным бумагам и (или) изменение номинальной стоимости ценных бумаг, в том числе при их консолидации (конвертации двух и более ценных бумаг в одну ценную бумагу того же выпуска) и дроблении (конвертации одной ценной бумаги в две и более ценные бумаги того же выпуска), осуществляются путем внесения соответствующих изменений в решение о выпуске ценных бумаг. Регистрация нового выпуска ценных бумаг и размещение ценных бумаг при этом не осуществляются. Поэтому в целях освобождения от НДФЛ и применения ставки 0% по налогу на прибыль период владения налогоплательщиком проданными акциями определяется с учетом владения таковыми до дробления.

Письмо ФНС России от 27.12.2023 № ШЮ-4-17/16342@

Для установления налогового резидентства физического лица могут использоваться копии паспорта с отметками о пересечении им границы, квитанции о проживании в гостинице, миграционная карта, табель учета рабочего времени и другие документы, позволяющие определить его фактическое пребывание в РФ и за ее пределами.

Налоговый статус физического лица в течение календарного года определяется исходя из общего времени его фактического пребывания на территории России в календарном году. Физическое лицо, находящееся в течение календарного года на территории РФ не менее 183 дней, признается налоговым резидентом РФ. Иных критериев признания физического лица налоговым резидентом, в том числе наличия у него гражданства или вида на жительство, НК РФ не содержит.

Перечня документов, подтверждающих фактическое пребывание физических лиц в РФ и за ее пределами, НК РФ не предусмотрено. В связи с этим такими документами могут являться копии паспорта с отметками органов пограничного контроля о пересечении границы, квитанции о проживании в гостинице, миграционная карта, табель учета рабочего времени и другие, на основании которых можно установить фактическое местонахождение физического лица.

1.2. Налог на прибыль организаций

Письмо Минфина России от 18.12.2023 № 03-03-06/1/122149

Затраты на содержание помещений общественного питания могут относиться к прочим расходам только в том случае, если такой объект не квалифицируется в качестве ОПХ согласно ст. 275.1 НК РФ.

К прочим расходам, связанным с производством и реализацией, относятся расходы на содержание помещений объектов общественного питания, обслуживающих трудовые коллективы, если таковые не учитываются в соответствии со ст. 275.1 НК РФ (пп. 48 п. 1 ст. 264 НК РФ).

Согласно статье 275.1 НК РФ к обслуживающим производствам и хозяйствам (ОПХ) относятся подсобное хозяйство, объекты жилищно-коммунального хозяйства, социально-культурной сферы, учебно-курсовые комбинаты и иные аналогичные хозяйства, производства и службы, осуществляющие реализацию товаров, работ, услуг как своим работникам, так и сторонним лицам.

Таким образом, если объект общественного питания относится к ОПХ, то налоговая база по деятельности этого подразделения определяется по ст. 275.1 НК РФ.

Письмо Минфина России от 18.12.2023 № 03-03-06/1/122161

Уплаченные проценты на приобретение или строительство жилья для работника не учитываются в расходах, если их напрямую платит работодатель или если оформленный работником кредит направлен на погашение ранее взятой ипотеки.

В целях налогообложения прибыли в составе расходов на оплату труда работодатель вправе учитывать расходы на возмещение затрат своих работников на уплату процентов по займам (кредитам) на приобретение или строительство жилого помещения в размере, не превышающем 3% от суммы расходов на оплату труда (п. 24.1 ст. 255 НК РФ).

Эта норма не применяется, если работодатель сам уплачивает за работника проценты по кредиту или если работник заключает кредитный договор, целью которого является погашение полученного ипотечного кредита, то есть с целевым назначением в виде погашения ранее возникших обязательств.

2. Судебная практика

2.1. Постановления арбитражных судов округов

Постановление АС Уральского округа от 26.12.2023 по делу № **А60-66400/2022** ИП Щербакова Л.Е. (председательствующий судья Гавриленко О.Л., судьи Жаворонков Д.В., Кравцова Е.А.)

Право на получение возмещения сумм НДС не подлежит переуступке.

Общество представило в налоговый орган декларацию по НДС, в которой заявило сумму налога к возмещению. Решением налогового органа в возмещении было отказано.

После этого право требования возмещения НДС было уступлено обществом в адрес физического лица, которое, в свою очередь, переуступило его предпринимателю. Последний обратился в суд с требованием обязать налоговый орган возместить ему налог.

Суды отказали в удовлетворении указанного требования. К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой стороне, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное прямо не предусмотрено законодательством.

Возможность передачи права требования, вытекающего из публично-правовых отношений, не предусмотрена законодательством о налогах и сборах. Перечень лиц, у которых есть право на зачет (возврат) налогов, пеней и штрафов, является закрытым (статьи 78, 79 НК РФ), что дополнительно свидетельствует о невозможности приобретения права по договору цессии.

Постановление АС Московского округа от 15.01.2024 по делу № **А40-281861/2022** ПАО «РОСТЕЛЕКОМ» (председательствующая судья Каменская О.В., судьи Гречишкина А.А., Матюшенкова Ю.Л.)

Затраты на проектно-изыскательские работы, оформление рабочей документации для строительства и прочие подготовительные работы при строительстве, которое не закончено, не учитываются в составе расходов по налогу на прибыль.

Общество учло в составе внереализационных расходов затраты на незавершенное строительство. По итогам камеральной проверки налоговый орган пришел к выводу о неправомерности включения такого рода затрат в налоговую базу. Не согласившись с позицией налогового органа, общество обратилось в суд.

Суды трех инстанций поддержали инспекцию. Фактически затраты, отнесенные обществом к внереализационным расходам, связаны с проведением проектно-изыскательских работ, созданием рабочей документации для строительства объектов транспортной инфраструктуры, реконструкции телефонной канализации и пр. На момент списания затрат в отношении указанного объекта строительство не завершено, в эксплуатацию не введено и к учету в качестве объекта основного средства не принято.

В состав внереализационных расходов среди прочих включаются расходы на ликвидацию имущества (пп. 8 п. 1 ст. 265 НК РФ). Суды пришли к выводу, что спорные затраты не относятся к затратам на ликвидацию объектов незавершенного строительства, так как не являются расходами на демонтаж, разборку и вывоз разобранного имущества. Под видом расходов на ликвидацию объектов незавершенного строительства налогоплательщиком учтены расходы на создание таких объектов.

Что касается применения к данной ситуации пп. 20 п. 1 ст. 265 НК РФ («Другие обоснованные расходы»), то особенности определения признаваемых для целей налогообложения расходов, произведенных в связи с особыми обстоятельствами, специально устанавливаются положениями гл. 25 НК РФ. Так, для затрат при ликвидации объекта незавершенного строительства специально предусмотрен указанный подпункт 8, поэтому подпункт 20 применению не подлежит.

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 16.01.2024 по делу № [А40-255139/2023](#) ООО «Оружейный дом «Орел» (судья Стародуб А.П.)

При просрочке подтверждения страхователем основного вида деятельности страховые взносы должны быть исчислены по тарифам, соответствующим реально осуществляемой им деятельности.

Общество несвоевременно представило в Фонд пенсионного и социального страхования РФ заявление о подтверждении основного вида деятельности. В связи с этим Фонд начислил обществу взносы, исходя из более высокого тарифа, определив в качестве основного иной вид деятельности, указанный в ЕГРЮЛ.

Общество не согласилось с применением повышенного тарифа, отметив, что никогда не занималось тем видом деятельности, который был определен Фондом в качестве основного. Суд удовлетворил требования общества, указав, что факт регистрации в ЕГРЮЛ планируемых (дополнительных) видов деятельности не означает их осуществления в действительности. Возлагать на страхователя обязанность по уплате страховых взносов, исходя из фактически не осуществляемых им видов деятельности, неправомерно.

Страхователь не может быть лишен возможности представить заявление о подтверждении основного вида деятельности, пусть и с нарушением установленного срока, но в пределах расчетного периода, для целей расчетов по которому осуществляется данное подтверждение.

Фонд, получив от страхователя указанные документы, не может не учитывать их при проверке правильности его расчетов по начисленным и уплаченным страховым взносам.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 18.01.2024 по делу № [А40-203457/2023](#) ООО «Рео-Девелопмент» (судья Зайнуллина З.Ф.)

Вид фактического использования исходного помещения распространяется на объекты, вновь образованные в результате его раздела.

Обществу принадлежали помещения, образованные в результате раздела первоначального помещения, которое облагалось налогом по кадастровой стоимости. Инспекция доначислила налог на имущество в отношении этих помещений также по кадастровой стоимости.

Общество оспорило доначисление, однако суд отказал ему в удовлетворении данного требования, указав, что вся общая площадь исходного помещения использовалась для размещения офисов и бытового обслуживания. Установление фактического использования исходного объекта распространяется на вновь образованные помещения.

При этом суд отметил, что общество не обращалось с заявлением о несогласии с результатами проведенных мероприятий по определению вида фактического использования исходного помещения в Департамент экономической политики и развития г. Москвы, равно как не обращалось и в Госинспекцию с заявлением о проведении мероприятий по определению вида фактического использования.

Перечисление ЕНП в счет недоимки раньше наступления даты, указанной в требовании о ее погашении, начиная с наиболее раннего момента выявления таковой, является правомерным.

Оспаривая требование инспекции об уплате задолженности, общество привело следующий аргумент: взыскание началось еще до наступления указанной в нем даты уплаты задолженности – были списаны денежные средства, уплаченные в счет текущих налоговых обязательств по налогу на имущество.

Суд отказал обществу в удовлетворении его требования, указав, что произведенная им уплата ЕНП в соответствии с п. 8 ст. 45 НК РФ была распределена в счет уплаты недоимки начиная с наиболее раннего момента ее выявления. Меры же взыскания в отношении общества не принимались.

Подпишитесь на бесплатную рассылку других аналитических материалов «Щекин и партнеры», отправив заявку по адресу:

info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru