

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 8¹
19 августа 2013 года-25 августа 2013 года

1. Письма Минфина России и ФНС России. 3

1.1. Трансфертное ценообразование. 3

При определении взаимозависимости лиц могут учитываться и привилегированные акции.3

Суммовой порог для определения контролируемости сделок определяется по каждому контрагенту.3

При определении суммового порога контролируемости сделки доходы контрагента могут определяться по расчетной величине.....3

При определении суммового порога контролируемости сделок учитывается период в календарном году, когда лица были взаимозависимыми.4

При определении суммового порога контролируемых сделок не учитываются доходы, полученные не в результате сделок.4

Контролируемой сделкой является каждая сделка во исполнение договора.4

По договорам займа для определения суммового порога контролируемости сделок учитываются проценты.....5

По поручительствам и банковским гарантиям для определения суммового порога контролируемости сделок учитывается вознаграждение.....5

При биржевой торговле, если налогоплательщик не обладает информацией, позволяющей идентифицировать сделку как контролируемую, она не учитывается как контролируемая.5

По операциям с собственными векселями для определения контролируемости сделки учитывается сумма дисконта на основании данных о первичном владельце ценной бумаги.....6

Взнос в уставный капитал не учитывается при определении суммового порога контролируемости сделки.....6

Для определения суммового порога контролируемости сделки, банки при уступке прав требования, учитывают разницу между доходом и стоимостью права требования.6

¹ В дайджест включаются за соответствующую неделю наиболее интересные Письма Минфина России, ФНС РФ, все Определения ВАС РФ о передаче дел в Президиум ВАС РФ по налоговым делам, а также выборочно практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

При расчете интервала рентабельности, если цена сделки определяется формулой, учитываются цены с независимыми лицами на момент совершения операции по исполнению договора.....	7
В 2012-2013 по ряду контролируемых сделок уведомления не предоставляются и налоговый контроль не осуществляется.....	7
1.2. Уплата налога налоговым агентом.....	7
При неправильном перечислении НДС по обособленным подразделениям штраф по ст. 123 НК РФ не применяется.	8
2. Судебная практика.....	8
1.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы.....	8
Без ТОРГ-12 и товарно-транспортные накладные расходы на приобретение товара не признаются расходами для целей налогообложения.	8
Вычеты НДС по приобретенному товару не корректируются на суммы премий от поставщиков, так как такие премии являются платой за услуги.	8
Право на амортизационную премию возникает в том периоде, когда окончены работы по реконструкции основных средств.....	9
Продажи векселей признаны притворными сделками, прикрывающими получение предоплаты в счет будущей реализации машиномест.	9
Трехлетний срок на вычет НДС исчисляется с даты получения счетов-фактур по работам, а не с даты завершения строительства объекта.	10
Трехлетний срок на возврат излишне взысканного налога начинает исчисляться с момента вступления в силу решения суда о признании недействительным решения налогового органа.	10
Расходы по производству флаконов, банок, а также упаковки лекарственных препаратов являются прямыми.....	11
Проживание работников в квартирах, арендованных организацией, не создает дохода работников, облагаемого НДС.....	11

1. Письма Минфина России и ФНС России.

1.1. Трансфертное ценообразование.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При определении взаимозависимости лиц могут учитываться и привилегированные акции.

При определении доли прямого участия необходимо обладать информацией обо всех голосующих акциях организаций, как обыкновенных, так и привилегированных. При наличии нескольких способов определения доли прямого участия одной организации в другой организации, долей прямого участия признается максимальная из долей, определенных различными способами.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

Суммовой порог для определения контролируемости сделок определяется по каждому контрагенту.

При определении контролируемости сделки необходимо суммировать доходы за календарный год по сделкам с каждым лицом, являющимся контрагентом по таким сделкам. Соответственно, в общем случае факт превышения суммового критерия для признания сделок контролируемыми устанавливается по совокупности сделок, совершаемых с каждым взаимозависимым лицом. Однако возможны ситуации, когда при определении суммы доходов по сделкам за календарный год, могут учитываться сделки с несколькими лицами. Речь может идти как о сделках, в которых участвуют более двух лиц, так и о ситуации, в соответствии с которой, по заявлению федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, суд может признать сделку контролируемой при наличии достаточных оснований полагать, что указанная сделка является частью группы однородных сделок, совершенных в целях создания условий, при которых такая сделка не отвечала бы признакам контролируемой сделки.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При определении суммового порога контролируемости сделки доходы контрагента могут определяться по расчетной величине.

Если у налогоплательщика отсутствует информация о сумме дохода другого участника сделки, то для целей определения суммы доходов по сделкам за календарный год, может быть использована расчетная величина суммы дохода этого участника сделки.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При определении суммового порога контролируемости сделок учитывается период в календарном году, когда лица были взаимозависимыми.

При определении контролируемости сделок следует учитывать доходы, полученные по сделкам за период соответствующего календарного года, в течение которого, участники сделок являлись взаимозависимыми или выполнялись условия, при соблюдении которых, сделки приравниваются к сделкам между взаимозависимыми лицами.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При определении суммового порога контролируемых сделок не учитываются доходы, полученные не в результате сделок.

В ситуациях, когда доходы, учитываемые при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций, признаются полученными не в результате совершения сделок, указанные доходы не учитываются при определении суммового критерия в целях признания сделок контролируемыми. К таким доходам, в частности, относятся: нереализованные курсовые разницы, возникающие от переоценки имущества в виде валютных ценностей и требований (обязательств), стоимость которых, выражена в иностранной валюте, а также учитываемые банками положительные разницы от превышения положительной переоценки драгоценных металлов над отрицательной переоценкой; суммы восстановленных резервов, доходы от долевого участия в других организациях, в том числе, в виде дивидендов. Суммы штрафов, пеней и иных санкций за нарушение договорных обязательств не учитываются при определении суммового критерия в целях признания сделок контролируемыми, если их установление не связано с искусственным созданием налогоплательщиками условий, при которых сделки не отвечают признакам контролируемой.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

Контролируемой сделкой является каждая сделка во исполнение договора.

Понятие "сделка" используется НК РФ в значении, в котором указанное понятие установлено в гражданском законодательстве Российской Федерации. Полученные доходы и (или) произведенные расходы в результате совершения сделок во исполнение договора, заключенного в письменной форме, следует признавать доходами и (или) расходами, учитываемыми для определения порога контролируемости. Таким образом, сумму доходов по сделке можно рассматривать как сумму стоимостных оценок операций, совершенных во исполнение сделки. При этом, под стоимостной оценкой операции, следует понимать доход

налогоплательщика (в случае, если в результате совершения операции налогоплательщик является получателем дохода) и (или) доход другого участника сделки (в случае, если в результате совершения операции налогоплательщик является источником дохода этого другого участника сделки).

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

По договорам займа для определения суммового порога контролируемости сделок учитываются проценты.

По договорам займа, кредита, РЕПО и иным аналогичным договорам в целях определения суммового критерия учитываются доходы в виде процентов, полученных (подлежащих получению) по указанным договорам, в соответствии с порядком их признания согласно норм главы 25 Кодекса.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

По поручительствам и банковским гарантиям для определения суммового порога контролируемости сделок учитывается вознаграждение.

В отношении сделок по предоставлению банковских гарантий или поручительств, выданных в пользу своего взаимозависимого лица, в целях определения суммового критерия, учитывается размер получаемого вознаграждения в соответствии с порядком его признания в соответствии с главой 25 Кодекса.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При биржевой торговле, если налогоплательщик не обладает информацией, позволяющей идентифицировать сделку как контролируемую, она не учитывается как контролируемая.

При совершении налогоплательщиком-банком биржевой сделки на российском биржевом рынке, если такая сделка совершена в режиме основных торгов и налогоплательщик не владеет полным объемом информации, позволяющим идентифицировать совершенную сделку как контролируемую, доходы по указанной сделке не учитываются в общем объеме доходов по сделкам за календарный год в целях признания сделок контролируемыми.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

По операциям с собственными векселями для определения контролируемости сделки учитывается сумма дисконта на основании данных о первичном владельце ценной бумаги.

При приобретении долговой ценной бумаги (в том числе, векселя) по договору купли-продажи вне биржевого рынка или на бирже у взаимозависимого лица, в целях определения суммового критерия, учитывается стоимость приобретенной долговой ценной бумаги (векселя), за исключением сделок на российском биржевом рынке, если такие сделки совершены в режиме основных торгов, и налогоплательщик не владеет полным объемом информации, позволяющим идентифицировать совершенные сделки как контролируемые. В отношении операций с собственными ценными бумагами (в том числе, векселями), в целях определения суммового критерия, учитывается сумма дисконта, начисляемого на конец соответствующего налогового периода, на основании информации о первичном владельце. При этом в расчет не включается величина дисконта (процента) или иные аналогичные выплаты за период, когда держателем векселя выступало независимое лицо. Для векселедержателя, в том числе первичного, при определении суммового критерия по сделкам с векселедателем, а также в отношении операции погашения векселя учитывается сумма дисконта. Эти положения применяются и в отношении операций с облигациями.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

Внос в уставный капитал не учитывается при определении суммового порога контролируемости сделки.

Доходы в виде имущества, имущественных прав или неимущественных прав, имеющих денежную оценку, которые получены в виде взносов (вкладов) в уставный (складочный) капитал (фонд) организации, не учитываются при определении суммового критерия.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

Для определения суммового порога контролируемости сделки, банки при уступке прав требования, учитывают разницу между доходом и стоимостью права требования.

При осуществлении операций по реализации прав требований (уступка, последующая уступка), в целях определения суммового критерия, банки в качестве дохода по указанным операциям учитывают положительную (отрицательную) разницу между полученной при реализации (последующей уступке) права требования (в том числе, ранее приобретенного) суммой средств и учетной стоимостью данного права требования.

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

При расчете интервала рентабельности, если цена сделки определяется формулой, учитываются цены с независимыми лицами на момент совершения операции по исполнению договора.

При расчете интервала рентабельности, с целью определения для целей налогообложения доходов (прибыли, выручки), в отношении контролируемых сделок, необходимо учитывать две возможных ситуации:

- 1) в соответствии с договором цена фиксируется;
- 2) в соответствии с договором определяется методика расчета цены, формула или иной порядок расчета.

В первой ситуации, в случае, если положения договоров не изменялись с момента их заключения, может использоваться информация, имеющаяся на момент заключения договора, в том числе о сделках налогоплательщика, совершенных с лицами, не признаваемыми взаимозависимыми, либо данные бухгалтерской отчетности за три календарных года, непосредственно предшествующих календарному году, в котором был заключен договор (с учетом соблюдения требований к сопоставимости). Во второй ситуации при расчете интервала рентабельности используется информация, имеющаяся на момент совершения операций во исполнение договора, в том числе о сделках налогоплательщика, совершенных с независимыми лицами, либо данные бухгалтерской отчетности за три календарных года, непосредственно предшествующих календарному году, в котором совершены операции во исполнение договора (с учетом соблюдения требований к сопоставимости).

Письмо Минфина России от 16 августа 2013 г. № 03-01-18/33535.

В 2012-2013 по ряду контролируемых сделок уведомления не предоставляются и налоговый контроль не осуществляется.

Исходя из совокупности положений Кодекса и Федерального закона N 227-ФЗ, в период 2012 - 2013 годов сделка может являться контролируемой, но в отношении нее не будут применяться положения в части представления уведомлений, подготовки документации налогоплательщиками и проведения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов, проверки полноты исчисления и уплаты налогов в связи с совершением сделок между взаимозависимыми лицами.

1.2. Уплата налога налоговым агентом.

Письмо ФНС России от 2 августа 2013 г. № БС-4-11/14009.

При неправильном перечислении НДФЛ по обособленным подразделениям штраф по ст. 123 НК РФ не применяется.

На сумму НДФЛ, не перечисленную налоговым агентом по месту-нахождения каждого из обособленных подразделений, начисляется пеня в общеустановленном порядке. При этом, поскольку организацией налог на доходы физических лиц был удержан и перечислен своевременно и в полном объеме, то оснований для привлечения к ответственности по ст. 123 НК РФ не имеется.

2. Судебная практика.

1.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 21 августа 2013 г. по делу № А40-153263/2012 ОАО «Агриколь» (судья И.О. Петров).

Без ТОРГ-12 и товарно-транспортные накладные расходы на приобретение товара не признаются расходами для целей налогообложения.

Наличие договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений при отсутствии таких первичных документов, как ТОРГ-12 и товарно-транспортная накладная (1-Т), является основанием для непризнания налоговым органом расходов по приобретению товаров и транспортных расходов в целях исчисления налога на прибыль.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 21 августа 2013 г. по делу № А40-20386/2013 ООО «БытХозТорг» (судья А.В. Бедрацкая).

Вычеты НДС по приобретенному товару не корректируются на суммы премий от поставщиков, так как такие премии являются платой за услуги.

Налоговый орган считает, что выплачиваемые поставщиками Обществу на основании договоров поставки премии, уменьшают стоимость поставленных товаров, что влечет необходимость изменения налоговой базы по НДС у поставщиков и сумм налоговых вычетов по НДС Общества, поэтому не могут быть квалифицированы в качестве платы за услуги, оказываемые обществом поставщикам. Суд считает данные доводы необоснованными - они не могут быть основанием для отказа в применении вычетов по налогу на добавленную стоимость по премиям, так как вышеуказанные премии и вознаграждения не уменьшают стоимость поставленного ранее товара, а подлежат оплате за конкретные услуги, предоставляемые Покупателем Поставщику, оговоренные в соответствующих

договорах и приложениях. Таким образом, данные выплаты связаны с оказанием услуг и на них распространяются требования пп.2. и.1. ст. 162 НК РФ.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 20 августа 2013 г. по делу № [А40-68290/2013](#) ООО Производственное объединение «Киришинефтеоргсинтез» (судья Г.А. Карпова).

Право на амортизационную премию возникает в том периоде, когда окончены работы по реконструкции основных средств.

Датой изменения первоначальной стоимости спорных объектов основных средств является документально подтвержденная дата окончания работ по их реконструкции (модернизации). Именно на дату завершения капитальных вложений в объекты основных средств (дату ввода их в эксплуатацию), стоимость капитальных вложений относится на увеличение первоначальной стоимости данных объектов. Право на применение амортизационной премии возникает на эту дату. Поэтому неправомерны действия общества по включению сумм амортизационной премии в состав косвенных расходов периода, следующего за периодом изменения первоначальной стоимости существовавших основных средств, подвергшихся реконструкции (модернизации).

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 20 августа 2013 г. по делу № [А40-88656/2013](#) ООО СУ-11 «Липецкстрой-М»(судья И.О. Петров).

Продажи векселей признаны притворными сделками, прикрывающими получение предоплаты в счет будущей реализации машиномест.

Причиной доначислений явились, выявленные в ходе налоговой проверки обстоятельства, которые свидетельствуют об умышленном создании ООО СУ-11 «Липецкстрой-М» схемы, при которой, получение предоплаты в счет предстоящих поставок (выполнения работ, оказания услуг, передачи имущественных прав), то есть получение авансов, осуществлено путем заключения притворных сделок, оформленных как сделка купли-продажи векселей, в результате чего не исчислен и не уплачен в бюджет за 4 квартал 2009 года НДС с сумм частичной оплаты, поступивших за приобретение права собственности на нежилые помещения (машиноместа). Суд согласился с наличием схемы и отметил, что данные сделки противоречат правовой природе векселя как документа, удостоверяющего ничем не обусловленное обязательство векселедателя выплатить по наступлению предусмотренного векселем срока полученные займы денежные суммы. Согласно представленным предварительным договорам купли-продажи машиномест, свидетельским показаниям, покупка физическим лицом векселя была необходимым условием заключения предварительного договора купли-продажи машиноместа и была обусловлена последующим обязательством векселедателя принять вексель в качестве оплаты по договору купли-продажи машиноместа, т.е. полученные налогоплательщиком от физических лиц денежные средства

фактически являлись предварительной оплатой по договорам купли-продажи машиномест. Цена векселя аналогична стоимости, за которую впоследствии приобреталось право собственности на машиноместо в каждом рассматриваемом случае.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 16 августа 2013 г. по делу № [А40-123545/2012](#) ЗАО «Квик-Микс» (судья И.О. Петров).

Трехлетний срок на вычет НДС исчисляется с даты получения счетов-фактур по работам, а не с даты завершения строительства объекта.

Выполнение работ сопровождалось предъявлением налогоплательщику счетов-фактур, датированных 2007-2008г.г., следовательно, ЗАО «Квик-Микс» были приняты к учету затраты на строительство в 2007-2008г.г. и, соответственно, налогоплательщик получил право заявить налоговый вычет в налоговой декларации за указанные отчетные периоды. ЗАО указывает на то, что инвестиционным договором поэтапная сдача промежуточных работ не предусмотрена, вычет НДС, предъявленного подрядчиками, возможен только после принятия объекта в целом, завод сухих смесей завершён строительством и сдан обществу в апреле 2011. Суд признал трехлетний срок на возмещение НДС пропущенным. Довод налогоплательщика о том, что имущество, отражаемое на счете 08 «Вложения во внеоборотные активы» фактически не используется для операций, облагаемых налогом на добавленную стоимость, и, поэтому, вычет сумм налога на добавленную стоимость производится после принятия имущества к учету в качестве основных средств, не обоснован, поскольку принятие на учет работ и услуг имело место.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 22 августа 2013 г. по делу № [А40-39341/2013](#) ООО «Яндекс» (судья И.О. Петров).

Трехлетний срок на возврат излишне взысканного налога начинает исчисляться с момента вступления в силу решения суда о признании недействительным решения налогового органа.

Трехлетний срок на возврат излишне взысканного налога начинает исчисляться с момента вступления в силу решения арбитражного суда, которым решение налогового органа признано недействительным. С этого момента окончательно установлена сумма излишне взысканных с общества налогов.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 16 августа 2013 г. по делу № [А40-22362/2013](#) ЗАО «Ретиноиды» (судья Ю.Ю. Лакоба).

Расходы по производству флаконов, банок, а также упаковки лекарственных препаратов являются прямыми.

Перечень прямых расходов, установленный п. 1 ст. 318 НК РФ, носит рекомендательный характер и не является закрытым. Налоговым кодексом не предусмотрено ограничений налогоплательщика в части отнесения расходов к прямым или косвенным. Однако, из норм статей 252,318,319 НК РФ следует, что выбор налогоплательщика в части отнесения расходов, формирующих в налоговом учете стоимость произведенной продукции, к прямым или косвенным, должен быть экономически обоснован. Устанавливая перечень прямых расходов, необходимо исходить из отраслевой специфики и особенностей технологического процесса предприятия. Учитывая тот факт, что составляющими технологического процесса являются подготовка и маркировка туб (флаконов, банок), изготовление и маркировка картонной коробки, изготовление групповой упаковки, такие материалы как тубы, флаконы, банки, ленты липкие, наклейки, этикетки, колпачки и т.д. относятся к прямым расходам.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 16 августа 2013 г. по делу № А40-22362/2013 по ЗАО «Ретиноиды» (судья Ю.Ю. Лакоба).

Проживание работников в квартирах, арендованных организацией, не создает дохода работников, облагаемого НДФЛ.

Условия трудового договора, по которому работодатель обязуется безвозмездно предоставить жилое помещение, либо компенсировать расходы работника, связанные с его проживанием в связи с переездом на новое место работы, носят компенсационный характер, обусловлены и вытекают исключительно из трудовых отношений, то есть напрямую связаны с деятельностью налогоплательщика, направленной на извлечение прибыли. Следовательно, выводы Инспекции о получении работниками Общества доходов в натуральной форме в связи с безвозмездным их проживанием в квартирах, принадлежащих на праве собственности работодателю, нельзя признать обоснованными.

Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно

отправив заявку на info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru