

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 20¹

11 ноября 2013 года – 17 ноября 2013 года

1. Письма Минфина России и ФНС России. 3

1.1. Трансфертное ценообразование. 3

Организация при подготовке документации для целей применения метода сопоставимых рыночных цен вправе использовать в качестве источника информации сведения о сделках между третьими лицами, не являющимися взаимозависимыми. ...3

Уведомить налоговый орган о совершенной в календарном году контролируемой сделке обязаны все участники контролируемой сделки, признаваемые налогоплательщиками.3

В целях применения ст.105.14 НК РФ убытками признаются убытки текущего налогового периода, убытки прошлых периодов, переносимые на будущие налоговые периоды, и убытки, приравненные к внереализационным расходам.3

1.2. Консолидированная группа налогоплательщиков. 4

Определен порядок вступления в силу Соглашения об изменении договора о создании КГН, связанном с включением в состав КГН нового участника, возникшего в результате реорганизации в форме выделения или разделения участника КГН.4

Рассмотрен порядок определения предельной суммы налога, засчитываемого при уплате налога на прибыль КГН, уплачиваемого в Болгарии одним из участников КГН из доходов другого участника этой же КГН.4

Определен порядок внесения изменений в договор о создании КГН в случае реорганизации участника КГН в форме присоединения или выделения5

1.3. Аналитические материалы ФНС России. 5

Налоговым органом в Обзоре приведены стандартные схемы, направленные на минимизацию налогового бремени и обстоятельства, позволяющие установить факт получения необоснованной налоговой выгоды.5

1.4. Налог на добавленную стоимость. 6

¹ В дайджест включаются за соответствующую неделю наиболее интересные Письма Минфина РФ, ФНС РФ. 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 приобретении агентом услуг железнодорожного транспорта продавец выставляет счета-фактуры принципалу.....	6
Проценты за предоставление коммерческого кредита включаются в налоговую базу по НДС.	6

1.5. Налог на прибыль организаций, налог на доходы физических лиц.
7

Оплата организацией услуг залов официальных делегаций (VIP) в интересах работников, находящихся в служебных командировках, не облагается НДФЛ и может быть учтена при налогообложении прибыли.	7
Организация-кредитор не вправе признать задолженность по обязательству безнадежной при наличии поручителя и учесть ее в расходах для целей налогообложения	7

2. Судебная практика. 8

2.1. Решения арбитражного суда г. Москвы. 8

Отсутствие у Общества разрешения на строительство и инвестиционного контракта не является основанием для отказа в праве на вычет НДС.	8
Представление по истечении 180-дневного срока документов, подтверждающих правомерность применения налоговой ставки НДС 0%, не лишает налогоплательщика права на налоговые вычеты.	9
Любая денежная сумма, поступившая Комиссионеру, в том числе в судебном порядке, имеет целью возмещение затрат, понесенных им за Комитента, и не признается доходом Комиссионера в целях налога на прибыль	9

1. Письма Минфина России и ФНС России.

1.1. Трансфертное ценообразование.

Письмо Минфина России от 28 октября 2013 г. № 03-01-18/45611.

Организация при подготовке документации для целей применения метода сопоставимых рыночных цен вправе использовать в качестве источника информации сведения о сделках между третьими лицами, не являющимися взаимозависимыми.

Представленная информация должна отвечать требованиям, установленным гл. 14.2 НК РФ. Кроме того, по мнению Минфина России, ее использование допустимо при условии наличия у налогового органа возможности получения аналогичной информации. Такая возможность, в частности, может быть обеспечена путем представления налогоплательщиком в рамках документации относительно конкретной сделки (группы однородных сделок) сведений, указывающих на используемые источники информации, с приложением источника такой информации.

Письмо Минфина России от 1 ноября 2013 г. № 03-01-18/46748.

Уведомить налоговый орган о совершенной в календарном году контролируемой сделке обязаны все участники контролируемой сделки, признаваемые налогоплательщиками.

Минфин России не дает однозначный ответ на вопрос, обязано ли подавать уведомление о контролируемой сделке представительство иностранной компании, не являющееся плательщиком НДС и налога на прибыль, в отношении сделки с Обществом, учрежденным этим представительством. Однако, финансовое ведомство обращает внимание на то, что уведомление о контролируемой сделке должны подавать все стороны контролируемой сделки, признаваемые налогоплательщиками. В соответствии со ст. 19 НК РФ налогоплательщиками признаются лица, на которых в соответствии с Кодексом, возложена обязанность уплачивать налоги.

Письмо Минфина России от 1 ноября 2013 г. № 03-01-18/46763.

В целях применения ст.105.14 НК РФ убытками признаются убытки текущего налогового периода, убытки прошлых периодов, переносимые на будущие налоговые периоды, и убытки, приравненные к внереализационным расходам.

Вместе с тем, не признается убытком в целях применения ст. 105.14 НК РФ убыток, учитываемый в особом порядке, в том случае, если организация в

соответствии с п. 2 ст. 274 НК РФ ведет отдельный учет доходов (расходов) по операциям, для которых установлен особый порядок учета прибыли и убытков, и прибыль по указанным операциям включается в прибыль организации в целом.

1.2. Консолидированная группа налогоплательщиков.

Письмо Минфина России от 29 октября 2013 г. № 03-03-10/45880.

Определен порядок вступления в силу Соглашения об изменении договора о создании КГН, связанном с включением в состав КГН нового участника, возникшего в результате реорганизации в форме выделения или разделения участника КГН.

Учитывая системное толкование положений ст. ст. 25.3 и 25.4 НК РФ, подобное Соглашение вступает в силу с даты, указанной в договоре, но не ранее даты регистрации соответствующих изменений налоговым органом, и не позднее, 1-го числа налогового периода по налогу на прибыль организаций, следующего за календарным годом, в котором соответствующие изменения договора зарегистрированы налоговым органом.

Письмо Минфина России от 23 октября 2013 № 03-03-06/4/44331.

Рассмотрен порядок определения предельной суммы налога, засчитываемого при уплате налога на прибыль КГН, уплачиваемого в Болгарии одним из участников КГН из доходов другого участника этой же КГН.

В письме рассмотрена ситуация, в которой филиал российской организации - участника КГН (Заказчик), зарегистрированный в налоговых органах Республики Болгария и осуществляющий деятельность на территории Республики Болгария, приобретает инжиниринговые услуги у другой российской организации - участника той же КГН (Исполнителя), не зарегистрированного в налоговых органах иностранного государства. В соответствии с законодательством Республики Болгария Заказчик, выступая в качестве налогового агента, удерживает с каждого платежа за услуги Исполнителя 10% корпоративного налога.

Минфин России, рассмотрев указанную ситуацию, пришел к выводу, что если предпринимательская деятельность российской организации, в соответствии с положениями Соглашения между РФ и Республикой Болгария, не рассматривается как деятельность через постоянное представительство на территории Республики Болгария, то прибыль от такой деятельности налогообложению в Республике Болгария не подлежит, а облагается налогом только в РФ.

В случае удержания корпоративного налога у источника выплаты в Республике Болгария, не в соответствии с положениями Соглашения об избежании

двойного налогообложения, данный налог у организаций – участников КГН в РФ не засчитывается. По мнению Минфина России, налогоплательщику в такой ситуации, следует обратиться в налоговый орган Республики Болгария за возвратом уплаченного налога.

Письмо Минфина России от 29 октября 2013 г. № 03-03-10/45877

Определен порядок внесения изменений в договор о создании КГН в случае реорганизации участника КГН в форме присоединения или выделения

Минфин России указал, что, если к участнику КГН присоединяется организация, не входящая в данную КГН, или из его состава выделяется организация, не входящая в данную КГН, и при этом не происходит изменения условий договора о создании КГН, необходимости заключения соглашения участников КГН об изменении договора о создании КГН и представления данного соглашения в налоговый орган для регистрации в порядке, предусмотренном п. 5 ст. 25.4 Кодекса, не возникает.

1.3. Аналитические материалы ФНС России.

Письмо ФНС России от 31 октября 2013 г. № СА-4-9/19592.

Налоговым органом в Обзоре приведены стандартные схемы, направленные на минимизацию налогового бремени и обстоятельства, позволяющие установить факт получения необоснованной налоговой выгоды.

В Обзоре указано, что, как правило, действия налогоплательщика, связанные с получением необоснованной налоговой выгоды, направлены, либо на незаконное возмещение (возврат, зачет) сумм налога из бюджета, либо на занижение сумм налогов, подлежащих уплате в бюджет. Налоговыми органами выявлены следующие «схемы», направленные на минимизацию налогового бремени, а также приведены обстоятельства, позволяющих доказать факт получения необоснованной налоговой выгоды:

1) создание «схемы», направленной на увеличение стоимости товаров;

Создание схемы предполагает под собой использование организации-импортера (или производителя товаров), ряда организаций, не осуществляющих реальную финансово-хозяйственную деятельность, и проверяемого налогоплательщика, позволяющей увеличивать стоимость товара на каждом «звене».

2) использование в деятельности налогоплательщика организаций, не осуществляющих реальной финансово-хозяйственной деятельности;

При реализации данной схемы характерным является осуществление работ (оказание услуг) собственными силами, с отнесением в состав расходов и принятием к вычету сумм НДС по взаимоотношениям с контрагентами, не осуществляющими реальной финансово-хозяйственной деятельности путем заключения договоров на выполнение тех же самых работ (оказания аналогичных услуг).

3) «дробление» бизнеса с целью применения льготного режима налогообложения - ЕНВД;

В данном случае, налогоплательщиками осуществляется деятельность, лишь формально подпадающая под ЕНВД (например, формальное разграничение площади торгового зала стеллажами и перегородками).

4) использование «подконтрольных» организаций в целях минимизации ЕСН;

Например, использование взаимозависимых организаций, применяющих УСН, в которые переводится часть сотрудников проверяемого налогоплательщика, без фактического изменения их трудовой функции и места работы.

5) совершение хозяйственных операций, не имеющих разумной деловой цели, предполагает под собой совершение операций, формально соответствующих требованиям действующего налогового законодательства, однако не имеющих разумной деловой цели.

1.4. Налог на добавленную стоимость.

Письмо Минфина России от 22 октября 2013 г. № 03-07-14/44201.

При приобретении агентом услуг железнодорожного транспорта продавец выставляет счета-фактуры принципалу.

Минфин России разъяснил, что особенностей заполнения счетов-фактур по услугам, реализуемым продавцом агенту, действующему от имени и за счет принципала, Правилами заполнения счетов-фактур, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 № 1137, не установлено. Поэтому по услугам, приобретаемым от имени и за счет принципала агентом, участвующим в расчетах, счета-фактуры выставляются продавцами услуг принципалам, а не агентам.

Письмо Минфина России от 31 октября 2013 г. № 03-07-14/46530.

Проценты за предоставление коммерческого кредита включаются в налоговую базу по НДС.

По мнению Минфина России, коммерческое кредитование производится не

по самостоятельному договору, а в рамках договора по реализации товаров (работ, услуг). В связи с чем, денежные средства, получаемые продавцом товаров от покупателя за предоставление коммерческого кредита, являются суммами, связанными с оплатой этих товаров, и поэтому должны включаться у продавца в налоговую базу по налогу на добавленную стоимость.

1.5. Налог на прибыль организаций, налог на доходы физических лиц.

Письмо Минфина России от 25 октября 2013 № 03-04-06/45215.

Оплата организацией услуг залов официальных делегаций (VIP) в интересах работников, находящихся в служебных командировках, не облагается НДФЛ и может быть учтена при налогообложении прибыли.

В случае, если коллективным договором или локальными нормативными актами предусмотрено право сотрудников пользоваться VIP – залами в аэропортах, на железнодорожных и автомобильных вокзалах, то при направлении указанных лиц в командировки, оплата организацией услуг бизнес-залов, не подлежит обложению налогом на доходы физических лиц.

Также, Минфин России, со ссылкой на ст. 168 ТК РФ указал, что подобные расходы могут учитываться для целей налогообложения прибыли в составе прочих расходов, связанных с производством и (или) реализацией, при условии их надлежащего документального подтверждения и экономической обоснованности.

Письмо Минфина России от 28 октября 2013 г. № 03-03-06/2/45483

Организация-кредитор не вправе признать задолженность по обязательству безнадежной при наличии поручителя и учесть ее в расходах для целей налогообложения

Данный вывод был сделан Минфином России, исходя из анализа п. 1 ст. 266 НК РФ, согласно которому, любая непогашенная в срок задолженность может быть признана сомнительным долгом, если она не обеспечена залогом, поручительством или банковской гарантией. При этом, Минфином были учтены нормы п. 1 ст. 329 ГК РФ, предусматривающие обеспечение исполнения обязательств поручительством, и нормы ст. 361, в соответствии с которыми, поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Письмо Минфина России от 31 октября 2013 г. № 03-04-06/46565.

Если российская организация-налоговый агент, выплатившая дивиденды физлицу-резиденту РФ, получила от иностранной организации дивиденды, облагаемые налогом на прибыль по ставке 0%, то суммы полученных российской организацией дивидендов не учитываются при расчете НДФЛ, подлежащего удержанию налоговым агентом при выплате дивидендов указанному физлицу.

Суммы дивидендов, полученных налоговым агентом от иностранных организаций, с которых был удержан налог на прибыль по ставке 9%, учитываются при расчете подлежащего удержанию НДФЛ.

2. Судебная практика.

2.1. Решения арбитражного суда г. Москвы.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 14 ноября 2013 г. по делу № [А40-78664/2013](#) ЗАО «Инспайр» (судья Л.А. Шевелева).

Отсутствие у Общества разрешения на строительство и инвестиционного контракта не является основанием для отказа в праве на вычет НДС.

Инспекция, обосновывая отказ Обществу в применении налогового вычета по НДС по предпроектным работам, указало на отсутствие у Общества разрешения на строительство и инвестиционного договора. Суд, поддержав налогоплательщика, пришел к выводу, что налоговое законодательство не ставит право на получение вычета по НДС в зависимость от каких-либо иных условий, кроме прямо предусмотренных НК РФ. Кроме того, по мнению суда, инвестиционная деятельность Общества по подготовке проекта по строительству «МАДЦ» была осуществлена в рамках производственной деятельности с целью последующего осуществления строительства и эксплуатации данного объекта. Использование установленных законом способов ведения хозяйственной деятельности, не является налоговым правонарушением и не может являться основанием для отказа в возмещении НДС.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 14 ноября 2013 г. по делу № [А40-119711/2013](#) ООО «ЮНИКО ЛОДЖИСТИКС РУС» (судья Г.А. Карпова).

Представление по истечении 180-дневного срока документов, подтверждающих правомерность применения налоговой ставки НДС 0%, не лишает налогоплательщика права на налоговые вычеты.

Принимая сторону Общества, суд указал, что гл.21 НК РФ не ограничивает налогоплательщика в праве представить по истечении 180-дневного срока полный пакет документов для подтверждения обоснованности налоговой ставки 0% по экспортной операции, а в случае, если такие документы будут собраны и представлены в инспекцию по истечении этого срока, налогоплательщику производится возмещение уплаченного налога в порядке, предусмотренном ст.176 НК РФ (постановления Президиума ВАС РФ от 11.11.2008 № 6031/08, от 09.10.2012 № 6759/12).

Также суд указал, что поскольку документальное подтверждение налогоплательщиком экспортной операции по истечении 180 дней неизбежно влечет за собой право на применение налоговой ставки 0%, то прекращают действовать условия, при которых возможно привлечение его к ответственности на основании ст. 122 НК РФ за неуплату налога, в связи с невыполнением требований абз.2 п.9 ст.167 НК РФ. В связи с тем, что налогоплательщиком выполнены условия, подтверждающие обоснованность применения налоговой ставки 0%, следовательно, начисление штрафных санкций является неправомерным.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 12 ноября 2013 г. по делу № А40-101515/2013 ЗАО «Каргилл А.О.» (судья О.Ю. Паршукова).

Любая денежная сумма, поступившая Комиссионеру, в том числе в судебном порядке, имеет целью возмещение затрат, понесенных им за Комитента, и не признается доходом Комиссионера в целях налога на прибыль

По мнению налогового органа, Общество неправомерно не включило в состав доходов для целей налога на прибыль сумму взысканного судом с Комитента возмещения расходов (убытков) в пользу Общества (Комиссионера). Свою позицию Инспекция мотивировала исключительно тем, что сумма возмещения части расходов получена на основании судебного решения. По мнению Инспекции, при таком стечении обстоятельств автоматически подлежит применению норма п. 3 ст. 250 НК РФ, поскольку она признает внереализационным доходом суммы возмещения убытков/ущерба на основании судебного решения. Тот факт, что расходы, понесенные Обществом за счет комитента, не учитывались Обществом при исчислении налога на прибыль, по мнению суда, ошибочно были признаны Инспекцией, не имеющими правового значения в целях квалификации поступивших от комитента сумм, в качестве дохода для целей налога на прибыль.

Однако суд, не согласившись с выводами налогового органа, указал, что квалификация суммы, как убытков в арбитражном процессе, осуществляется исключительно для гражданско-правовых целей и не может предопределять

налогообложение, поскольку не изменяет цель выплаты данной суммы - возмещение расходов Комиссионера.

**Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно,
отправив заявку на info@schekinlaw.ru.
Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru**