

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 26¹

23 декабря 2013 года - 29 декабря 2013 года

1. Письма Минфина России и ФНС России. 3

1.1. Правила тонкой капитализации. 3

Долговое обязательство российской организации, не являющейся аффилированной с российской организацией-заемодателем, в отношении которого, иностранная организация, аффилированная с заемщиком, выступает поручителем, признается контролируемой задолженностью. Однако, по такой задолженности при выплате положительной разницы между суммой начисленных процентов и суммой предельных процентов российской организации – заемщику удержание налога с дивидендов заемщиком не производится.3

1.2. Консолидированная группа налогоплательщиков. 3

Соответствие размера чистых активов организации - участника КГН установленным требованиям может осуществляться на основании промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности.4

1.3. Осмотрительность при выборе контрагента. 4

Выводы о проявлении налогоплательщиком должной осмотрительности и осторожности при выборе контрагентов, контролирующие органы будут делать, исследуя конкретные обстоятельства.4

Ранее принятый к вычету НДС при возврате товара продавцу из-за брака не восстанавливается; возврат товаров (в том числе бракованных), принятых покупателем на учет, признается реализацией.5

Премии (поощрительные выплаты), в том числе за достижение определенного объема закупок непродовольственных товаров, полученные покупателем товаров, в налоговую базу по НДС у покупателя не включаются.5

Вычеты НДС в отношении товаров (работ, услуг), приобретенных в связи с консервацией и содержанием объектов незавершенного строительства, предусмотрены только в случае их использования для осуществления операций, облагаемых НДС.5

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

1.5. Налог на прибыль организаций. 5

Расходы в виде скидок, предоставленных комиссионером покупателям за счет комитента в рамках исполнения договора комиссии, не уменьшают налогооблагаемую прибыль налогоплательщика-комитента.....6

У организации, осуществляющей передачу имущества в безвозмездное пользование, объекта налогообложения по налогу на прибыль не возникает6

1.6. Порядок проведения мероприятий налогового контроля. 6

Решение налогового органа о приостановлении операций по счетам налогоплательщика, в отсутствие поручения налогового органа на перечисление налогов, сборов, пеней, штрафов в бюджет, не препятствует выплате заработной платы и уплате таможенных платежей.6

1.7. Порядок предоставления налоговой отчетности..... 7

ФНС России представлен перечень форм налоговой отчетности, при заполнении которых вместо кода ОКАТО необходимо указывать код ОКТМО.7

2. Судебная практика. 7

2.1 Определения Высшего Арбитражного суда РФ..... 7

Коллегия из трех судей ВАС РФ установила наличие оснований для передачи дела №ВАС-10012/13 в Президиум ВАС РФ в целях проверки в порядке надзора законности приказа ФНС России от 27.07.2012 № ММВ-7-13/524, утвердившего форму уведомления о контролируемых сделках, порядок ее заполнения и предоставления. ...7

2.2 Решения Арбитражного суда г. Москвы..... 8

Учет для целей налогообложения прибыли организаций расходов на выплату вознаграждения по договору коммерческой концессии за период, предшествующий дате его государственной регистрации, является неправомерным. 8

Услуги склада временного хранения по приемке, размещению, документальной и складской обработке грузов не признаются иными услугами, подобными перевозке и транспортировке товаров.....9

Ошибочное указание суммы налоговых вычетов по НДС в уточненной декларации не влечет образования недоимки, поскольку вне зависимости от данного факта вычеты заявлены в уменьшение уже ранее уплаченного в бюджет налога.....9

НК РФ не предписывает налогоплательщику применять тот или иной метод раздельного учета НДС при реализации товаров на внутреннем рынке и на экспорт, а позволяет налогоплательщику установить любой метод и порядок определения части НДС, приходящейся на экспорт, исходя из принципов целесообразности и возможностей инструментов учета, отразив разработанный метод в учетной политике.10

Вне зависимости от субъекта, на балансе которого отражается лизинговое имущество, такой субъект вправе воспользоваться положениями п. 20 ПБУ 6/01, установив срок полезного использования этого имущества равным сроку действия договора лизинга. 11

1. Письма Минфина России и ФНС России.

1.1. Правила тонкой капитализации.

Письмо Минфина России от 11 декабря 2013 г. № 03-03-06/1/54311.

Письмо Минфина России от 27 ноября 2013 г. № 03-08-05/51219.

Долговое обязательство российской организации, не являющейся аффилированной с российской организацией-заемодателем, в отношении которого, иностранная организация, аффилированная с заемщиком, выступает поручителем, признается контролируемой задолженностью. Однако, по такой задолженности при выплате положительной разницы между суммой начисленных процентов и суммой предельных процентов российской организации – заемщику удержание налога с дивидендов заемщиком не производится.

В данной ситуации фактически выплата положительной разницы между суммами начисленных и предельных процентов, рассчитанных в соответствии с п.2 ст.269 НК РФ, осуществляется в пользу российской организации–заемодателя, не являющейся аффилированной с заемщиком. Сумма процентов по такому договору займа для заемщика признается доходом в полном объеме.

По мнению Минфина России, налогообложение у источника при выплате доходов в виде процентов, выплачиваемых российским организациям, по долговым обязательствам с российскими организациями, НК РФ не предусмотрено. В этой связи при выплате российской организации положительной разницы между суммой начисленных процентов и суммой предельных процентов, исчисленной на основании п. 2 ст. 269 НК РФ, удержание налога с дивидендов организацией-заемщиком не производится.

1.2. Консолидированная группа налогоплательщиков.

Письмо ФНС России от 19 декабря 2013 г. № ГД-4-3/23025@ «Об определении размера чистых активов организации при внесении изменений в договор о создании КГН».

Письмо Минфина России от 27 ноября 2013 г. N 03-03-10/51217.

Соответствие размера чистых активов организации - участника КГН установленным требованиям может осуществляться на основании промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Организация, сторона договора о создании КГН, может иметь обязанность составлять и представлять промежуточную бухгалтерскую (финансовую) отчетность за различные отчетные периоды (на различные отчетные даты) в зависимости от того, каким актом из предусмотренных Федеральным законом от 06.12.2011 №402-ФЗ «О бухгалтерском учете» такая обязанность установлена. Например, в соответствии с решением собственника экономического субъекта, он может иметь обязанность ежемесячно составлять и представлять промежуточную бухгалтерскую (финансовую) отчетность.

В связи с этим размер чистых активов для определения соответствия условиям вхождения в КГН должен определяться на основании не только годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, но и на основании промежуточной бухгалтерской отчетности (составленной на любую другую отчетную дату после окончания календарного года), если составление такой отчетности является обязанностью организации.

1.3. Осмотрительность при выборе контрагента.

Письмо Минфина России от 29 ноября 2013 г. № 03-02-07/1/51753.

Выводы о проявлении налогоплательщиком должной осмотрительности и осторожности при выборе контрагентов, контролирурующие органы будут делать, исследуя конкретные обстоятельства.

Как отметил Минфин России, меры по установлению надлежащей деловой репутации контрагента по гражданско-правовому договору включают в себя, в частности, получение налогоплательщиком от контрагента копии свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, проверку факта занесения сведений о контрагенте в Единый государственный реестр юридических лиц, получение доверенности или иного документа, подтверждающего необходимые полномочия представителя на подписание документов от имени контрагента, использование официальных источников информации, характеризующих деятельность контрагента.

1.4. Налог на добавленную стоимость.

Письмо Минфина России от 29 ноября 2013 г. № 03-07-11/51923.

Ранее принятый к вычету НДС при возврате товара продавцу из-за брака не восстанавливается; возврат товаров (в том числе бракованных), принятых покупателем на учет, признается реализацией.

В случае возврата бракованного товара продавцу покупателем выставляется счет-фактура по возвращенным товарам и, соответственно, при передаче таких товаров начисляется НДС.

Письмо Минфина России от 9 октября 2013 г. № 03-07-11/42059.

Премии (поощрительные выплаты), в том числе за достижение определенного объема закупок непродовольственных товаров, полученные покупателем товаров, в налоговую базу по НДС у покупателя не включаются.

В то же время финансовое ведомство отметило, что в случае если договор поставки товаров содержит элементы других договоров, предусматривающих оказание покупателем продавцу каких-либо услуг, за которые продавцом выплачиваются премии (поощрительные выплаты), то налогообложение НДС этих услуг у покупателя производится в общеустановленном порядке.

Письмо Минфина России от 17 октября 2013 г. № 03-07-11/43476.

Вычеты НДС в отношении товаров (работ, услуг), приобретенных в связи с консервацией и содержанием объектов незавершенного строительства, предусмотрены только в случае их использования для осуществления операций, облагаемых НДС.

При этом вычеты НДС по таким товарам (работам, услугам) возможны в случаях, если их стоимость включается в стоимость построенных объектов основных средств, используемых для осуществления операций, облагаемых НДС, или учитывается в стоимости товаров (работ, услуг), операции по реализации которых облагаются НДС.

1.5. Налог на прибыль организаций.

Письмо Минфина России от 9 декабря 2013 г. № 03-03-06/1/53559.

Расходы в виде скидок, предоставленных комиссионером покупателям за счет комитента в рамках исполнения договора комиссии, не уменьшают налогооблагаемую прибыль налогоплательщика-комитента.

Вместе с тем Минфин России отметил, что по договорам комиссии, в которых комитент реализует товары через комиссионера, могут быть предусмотрены условия о предоставлении дополнительного вознаграждения (бонуса) комиссионеру за выполнение определенных условий договора, которое налогоплательщик-комитент вправе учитывать в составе расходов при расчете налоговой базы по налогу на прибыль.

Письмо Минфина России от 26 ноября 2013 г. № 03-03-06/1/51112.

У организации, осуществляющей передачу имущества в безвозмездное пользование, объекта налогообложения по налогу на прибыль не возникает.

К доходам в целях гл. 25 «Налог на прибыль организаций» НК РФ относятся доходы от реализации товаров (работ, услуг) и имущественных прав и внереализационные доходы. Положениями гл. 25 НК РФ не предусматривается отнесение в состав доходов операций по передаче имущества в безвозмездное пользование. В то же время расходы в виде стоимости безвозмездно переданных имущества и имущественных прав и расходы, связанные с такой передачей, в целях налогообложения прибыли, также не учитываются.

1.6. Порядок проведения мероприятий налогового контроля.

Письмо Минфина России от 26 ноября 2013 г. № 03-02-07/1/51137.

Письмо Минфина России от 26 ноября 2013 г. № 03-02-07/1/51123.

Решение налогового органа о приостановлении операций по счетам налогоплательщика, в отсутствие поручения налогового органа на перечисление налогов, сборов, пеней, штрафов в бюджет, не препятствует выплате заработной платы и уплате таможенных платежей.

Как указал Минфин России, приостановление операций по счету не распространяется на платежи, очередность исполнения которых, в соответствии с гражданским законодательством РФ, предшествует исполнению обязанности по уплате налогов и сборов, а также на операции по списанию денежных средств в счет уплаты налогов (авансовых платежей), сборов, страховых взносов, соответствующих пеней и штрафов и по их перечислению в бюджетную систему

РФ.

1.7. Порядок предоставления налоговой отчетности.

Письмо ФНС России от 25 декабря 2013 г. № ГД-4-3/23381@.

ФНС России представлен перечень форм налоговой отчетности, при заполнении которых вместо кода ОКАТО необходимо указывать код ОКТМО.

С 1 января 2014 года осуществляется переход на использование в бюджетном процессе кодов территорий муниципальных образований ОКТМО вместо применяемых в настоящее время кодов ОКАТО.

В этой связи до внесения изменений в формы отчетности, рекомендовано в поле "код ОКАТО" указывать код ОКТМО.

2. Судебная практика.

2.1 Определения Высшего Арбитражного суда РФ.

Определение о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации [№ ВАС-18588/13 Москва 30 декабря 2013 г.](#) (дело ОАО «Автофрамос», ЗАО «Вольво Восток», ООО «ОрифлеймКосметикс»).

Коллегия из трех судей ВАС РФ установила наличие оснований для передачи дела №ВАС-10012/13 в Президиум ВАС РФ в целях проверки в порядке надзора законности приказа ФНС России от 27.07.2012 № ММВ-7-13/524, утвердившего форму уведомления о контролируемых сделках, порядок ее заполнения и предоставления.

По мнению организаций, указанный приказ ФНС России в оспариваемой части нарушает права налогоплательщиков, возлагая на них дополнительные обязанности, не предусмотренные НК РФ.

Рассмотрев дело в качестве суда первой инстанции, ВАС РФ отказал в удовлетворении заявлений организаций, указав, что уведомление о контролируемых сделках должно содержать достаточно информации для проведения налоговой проверки цен контролируемой сделки и последующего вывода должностных лиц, осуществляющих эту проверку, о соответствии

(несоответствии) цен проверяемой сделки рыночным ценам без использования дополнительных мероприятий налогового контроля.

ЗАО «Восток Вольво», не согласившись с вынесенным решением, обратилось в ВАС РФ с заявлением о пересмотре в порядке надзора указанного решения, указав при этом на недопустимость признания за налоговыми органами права вместо истребования информации и документов, которые могут потребоваться в отношении конкретной контролируемой сделки, возлагать на всех налогоплательщиков общую обязанность по самостоятельному представлению информации вне зависимости от того, есть ли в ней действительная необходимость применительно к каждому случаю.

Тройка судей ВАС РФ пришла к выводу, что есть основания для передачи дела в Президиум ВАС РФ.

2.2 Решения Арбитражного суда г. Москвы.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30 декабря 2013 г. по делу № [А40-88532/2013](#) ООО «ХаннесСнеллман» (судья Я.Е. Шудашова).

Учет для целей налогообложения прибыли организаций расходов на выплату вознаграждения по договору коммерческой концессии за период, предшествующий дате его государственной регистрации, является неправомерным.

Общество в качестве опровержения указанного довода указало, что договором коммерческой концессии было предусмотрено распространение его действия на отношения сторон, возникшие до момента его государственной регистрации в Роспатенте, что, по мнению Общества, позволяло ему учитывать спорные расходы в соответствии с п.1 ст.252 НК РФ.

Суд не принял доводы Общества, отметив, что ГК РФ предусматривает государственную регистрацию договора коммерческой концессии в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, при несоблюдении указанного требования договор считается ничтожным.

Сославшись на судебную практику, суд также указал, что положения договора в силу п.2 ст.425 ГК РФ можно распространить на предыдущий период, но только при условии, что в этом периоде имели место соответствующие отношения. Поскольку представленные Обществом документы не содержали сведений, доказывающих факт использования переданных в соответствии с договором товарных знаков и ноу-хау до момента его государственной регистрации в Роспатенте, суд счел вывод Инспекции о несоответствии спорных расходов требованиям п. 1 ст.252 НК РФ обоснованными.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30 декабря 2013 г. по делу № [А40-135147/2013](#) ООО «Дрога Колинска» (судья А. П. Стародуб).

Услуги склада временного хранения по приемке, размещению, документальной и складской обработке грузов не признаются иными услугами, подобными перевозке и транспортировке товаров.

Инспекция, отказывая Обществу в применении налоговых вычетов по НДС, указала, что приобретаемые Обществом в 2010 году услуги склада временного хранения относятся к услугам, связанным с перевозкой грузов и иным услугам (работам), непосредственно связанным с реализацией экспортируемых и импортируемых товаров, к которым в соответствии с пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ (в редакции, действующей в 2010 году) применяется ставка НДС 0%.

Общество, не соглашаясь с выводами Инспекции, указало, что приобретенные им услуги по своей правовой природе являются услугами по оформлению грузов и складскими услугами в отношении импортируемых товаров и не могут быть отнесены к услугам, перечисленным в п. п. 1 и 2 ст. 164 НК РФ, устанавливающим случаи применения налоговой ставки 0%.

Суд поддержал позицию Общества, указав, что законодатель выделяет услуги по перевозке (транспортировке) как самостоятельный вид услуг отдельно от иных услуг, в том числе услуг по оформлению и хранению грузов. Таким образом, на основании п. 3 ст. 164 НК РФ налогообложение оказанных Обществу складом временного хранения услуг должно производиться по ставке НДС 18%.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 25 декабря 2013 г. по делу № [А40-126299/2013](#) ООО «Газпром добыча Ямбург» (судья О.Ю. Паршукова).

Ошибочное указание суммы налоговых вычетов по НДС в уточненной декларации не влечет образования недоимки, поскольку вне зависимости от данного факта вычеты заявлены в уменьшение уже ранее уплаченного в бюджет налога.

В ходе проведения камеральной проверки налоговым органом был установлен факт завышения Обществом суммы налогового вычета по НДС, указанного в уточненной налоговой декларации.

Как указал суд, в рассматриваемой ситуации единственным последствием выявления ошибочно заявленной к возмещению суммы налога по результатам проверки этой уточненной декларации являлся бы отказ в ее возврате.

Однако Инспекция доначислила Обществу указанную в уточненной декларации сумму вычета как недоимку по НДС, что является неправомерным и фактически приводит к двойному налогообложению.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 17 декабря 2013 г. по делу № [А40-128395/2013](#) по делу ООО «Харрис СНГ» (судья Ю.Ю. Лакоба).

НК РФ не предписывает налогоплательщику применять тот или иной метод раздельного учета НДС при реализации товаров на внутреннем рынке и на экспорт, а позволяет налогоплательщику установить любой метод и порядок определения части НДС, приходящейся на экспорт, исходя из принципов целесообразности и возможностей инструментов учета, отразив разработанный метод в учетной политике.

Общество не вело раздельный учет НДС в части общехозяйственных и общепроизводственных расходов, относящихся к реализации как на внутреннем рынке, так и на экспорт. По мнению Инспекции, при реализации товаров по ставкам НДС 0% и 18% Общество должно применять порядок ведения раздельного учета, приведенный в п. 4 ст.170 НК РФ, предусматривающий деление НДС с общехозяйственных и общепроизводственных расходов пропорционально стоимости отгруженных товаров.

Отказывая Инспекции, суд пришел к выводу, что в налоговом законодательстве не предусмотрены требования к применяемому налогоплательщиком порядку определения сумм налога, относящейся к товарам (работам, услугам), имущественным правам, приобретенным для реализации товаров (работ, услуг), операции, по реализации которых облагаются по налоговой ставке 0%.

Предлагаемый Инспекцией метод ведения раздельного учета общехозяйственных расходов является не только не точным, но и существенно искажает реальную картину доли участия каждого общехозяйственного расхода в операциях, облагаемых по разным ставкам НДС.

Кроме того, суд учел довод Общества о том, что Инспекция отказала в вычетах НДС по внутреннему рынку и доначислила налог, не установив действительную налоговую обязанность с учетом права Общества на налоговые вычеты по экспортным операциям.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 24 декабря 2013 г. по делу № [А40-114401/2012](#) по делу ОАО «Ростелеком» (судья Г.А. Карпова).

Вне зависимости от субъекта, на балансе которого отражается лизинговое имущество, такой субъект вправе воспользоваться положениями п. 20 ПБУ 6/01, установив срок полезного использования этого имущества равным сроку действия договора лизинга.

По мнению Инспекции, Обществом были безосновательно сокращены сроки полезного использования лизингового имущества по сравнению со сроками, установленными Классификатором основных средств, включаемых в амортизационные группы (утв. Постановлением Правительства России от 01.01.2002 №1), что привело к занижению налоговой базы по налогу на имущество организаций.

Суд, с учетом толкования норм права, данных судом кассационной инстанции в постановлении об отмене состоявшихся судебных актов и направлении данного дела на новое рассмотрение, принял сторону Общества и, сославшись на специальную норму п. 20 ПБУ 6/01, указал, что определение срока полезного использования для целей бухгалтерского учета зависит от наличия или отсутствия каких-либо ограничений на использование объекта. В отношении лизингового имущества, срок полезного использования для целей бухгалтерского учета должен определяться исходя из срока действия договора лизинга.

Если объект лизинга учитывается на балансе лизингодателя, то срок полезного использования не может быть определен иначе, чем срок действия договора лизинга. При учете предмета лизинга на балансе лизингополучателя срок полезного использования также следует устанавливать исходя из срока договора, поскольку срок полезного использования не может различаться в зависимости от того, на чьем балансе – лизингодателя или лизингополучателя – учитывается имущество.

Положения Классификатора, регулирующего вопросы определения сроков полезного использования амортизируемого имущества для целей налогообложения, не являются главным критерием для оценки обоснованности сроков полезного использования ОС для целей бухгалтерского учета.

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