

## **ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 70<sup>1</sup>**

**1 декабря 2014 года – 7 декабря 2014 года**

### **1.1. Налог на добавленную стоимость..... 4**

*При экспорте товаров в Республику Беларусь суммы НДС, подлежащие уплате в бюджет налогоплательщиком-экспортером в качестве налогового агента, принимаются к вычету в общем порядке - после фактической уплаты данных сумм налога в бюджет (п. 3 ст. 172 НК РФ)..... 4*

*Если по договору аренды муниципального имущества от имени муниципального образования арендодателем выступает орган местного самоуправления, то по строке 030 раздела 2 декларации по НДС указывается ИНН органа местного самоуправления. .... 4*

### **1.2. Налог на прибыль..... 4**

*Средства, перечисляемые российской организацией иностранным благотворительным фондам (организациям) по договору пожертвования, налогообложению у источника выплаты в Российской Федерации не подлежат. .... 4*

*Расходы в виде единовременного вознаграждения за выслугу могут быть учтены в целях налогообложения прибыли при условии, что порядок, размер и условия его выплаты предусмотрены трудовыми договорами и (или) коллективными договорами, а также локальными нормативными актами..... 5*

*Конкретный состав возможных расходов на проведение официального приема НК РФ не регламентирован, но представительские расходы должны быть экономически оправданы, документально подтверждены и не могут превышать 4% от расходов налогоплательщика на оплату труда за отчетный период..... 5*

*Постоянным представительством иностранной организации в целях НК РФ признается не только институционализированное подразделение этой иностранной организации, созданное на территории РФ в соответствии с национальным законодательством, но и деятельность иностранной организации, осуществляемая на территории РФ..... 5*

### **1.3. Налог на доходы физических лиц. .... 6**

<sup>1</sup> В дайджест включаются за соответствующую неделю наиболее интересные Письма Минфина России, ФНС России, Определения Верховного Суда РФ о передаче (об отказе в передаче) кассационных жалоб для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ, а также выборочно практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

Сумма дохода, полученного от реализации доли в уставном капитале организации, может быть уменьшена на сумму стоимости имущества, внесенного в качестве вклада в уставный капитал, в размере документально подтвержденных расходов на приобретение указанного имущества. .... 6

Если сумма налога, уплаченная по месту нахождения источника дохода, превышает сумму налога, исчисленную в соответствии с главой 23 НК РФ, полученная разница не подлежит возврату из бюджета. .... 6

Доход в виде недвижимого имущества, полученного налогоплательщиком при ликвидации общества, не может быть уменьшен на сумму расходов на приобретение доли в уставном капитале соответствующего общества. .... 6

#### **1.4. Налог на добычу полезных ископаемых. .... 7**

Применение коэффициента (Кподз) НК РФ не поставлено в зависимость от фактически применяемого способа добычи полезного ископаемого. .... 7

#### **1.5. Соглашения об избежании двойного налогообложения. .... 7**

Прямое вложение в уставный капитал для применения льготной ставки по налогу на прибыль в отношении дивидендов, установленной Соглашением между Правительством РФ и Правительством Республики Кипр, может быть сделано как при первичном размещении акций, так и при покупке акций на вторичном рынке. .... 8

Размер инвестиций для применения ставки в размере 5% в отношении дивидендов, получаемых кипрской компанией от участия в российской организации, определяется на момент их фактического осуществления (в том числе в рублях) и не подлежит последующему пересчету в связи с колебаниями валютного курса или иными аналогичными обстоятельствами. .... 8

Доходы резидентов Казахстана в виде штрафов за несоблюдение условий договора поставки подлежат налогообложению в Казахстане. .... 8

Доходы резидентов Беларуси в виде штрафов за несоблюдение условий договора поставки могут облагаться налогом на прибыль в России. .... 9

#### **2.1. Определения Верховного суда РФ об отказе в передаче дел в Судебную коллегия по экономическим спорам. .... 9**

Поэтапное восстановление в периоде получения товара НДС в размере, пропорциональном соответствующей сумме зачетного аванса в счет оплаты конкретной хозяйственной операции, правомерно. .... 10

Применение ставки НДС 18% по экспортным операциям в связи с отсутствием комплекта экспортных документов в соответствии со ст. 165 НК РФ не противоречит НК РФ, а признание налоговым органом указанных сумм НДС в качестве экспортной выручки и включение ее в налоговую базу по налогу на прибыль неправомерно. .... 10

Формулировка ст. 9 Соглашения между РФ и Нидерландами об избежании двойного налогообложения не исключает возможности применения норм национального законодательства о контролируемой задолженности. .... 11

#### **2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы. .... 11**

Конвенция между РФ и Великобританией об избежании двойного налогообложения не предоставляет партнерам право распределения расходов между головным офисом и представительством в другом государстве. .... 12

*Если расходы, переданные головным офисом компании, заявляются представительством как собственные, такие расходы должны подтверждаться документами, соответствующими требованиям российского законодательства...13*

*Передача расходов, которые являются обязательным условием осуществления деятельности в государстве головного офиса, представительству, в государстве которого такие расходы не являются обязательным условием осуществления деятельности, является неправомерной. ....14*

## ***1. Письма Минфина России и ФНС России.***

### ***1.1. Налог на добавленную стоимость.***

**Письмо Минфина России от 2 октября 2014 г. N 03-07-13/1/49307.**

***При экспорте товаров в Республику Беларусь суммы НДС, подлежащие уплате в бюджет налогоплательщиком-экспортером в качестве налогового агента, принимаются к вычету в общем порядке - после фактической уплаты данных сумм налога в бюджет (п. 3 ст. 172 НК РФ).***

Согласно п. 1 ст. 1 Протокола о порядке взимания косвенных налогов и механизме контроля за их уплатой при экспорте и импорте товаров в Таможенном союзе от 11 декабря 2009 года при экспорте товаров с территории одного члена Таможенного союза на территорию другого - налогоплательщик имеет право на налоговые вычеты.

В соответствии с п. 3 ст. 171 НК РФ покупатели - налоговые агенты имеют право на вычет сумм налога на добавленную стоимость, фактически уплаченных в бюджет в соответствии со ст. 173 НК РФ.

**Письмо ФНС России от 28 ноября 2014 г. № ГД-4-3/24721@.**

***Если по договору аренды муниципального имущества от имени муниципального образования арендодателем выступает орган местного самоуправления, то по строке 030 раздела 2 декларации по НДС указывается ИНН органа местного самоуправления.***

### ***1.2. Налог на прибыль.***

**Письмо Минфина России от 2 октября 2014 г. № 03-08-05/49455**

***Средства, перечисляемые российской организацией иностранным благотворительным фондам (организациям) по договору пожертвования, налогообложению у источника выплаты в Российской Федерации не подлежат.***

В п. 1 ст. 309 НК РФ приведен перечень доходов, которые относятся к доходам иностранной организации от источников в Российской Федерации и подлежат обложению налогом, удерживаемым у источника выплаты доходов. К доходам от источников в Российской Федерации отнесены доходы, которые не связаны с предпринимательской деятельностью иностранной организации в Российской Федерации, но выплачиваются российской организацией либо постоянным

представительством другой иностранной организации, находящимся в Российской Федерации.

При этом в соответствии с пп. 1 п. 2 ст. 251 НК РФ в целях налогообложения прибыли не учитываются пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

#### **Письмо Минфина России от 25 июня 2014 г. № 03-03-10/30606**

***Расходы в виде единовременного вознаграждения за выслугу могут быть учтены в целях налогообложения прибыли при условии, что порядок, размер и условия его выплаты предусмотрены трудовыми договорами и (или) коллективными договорами, а также локальными нормативными актами.***

На основании ст. 255 НК РФ в расходы налогоплательщика на оплату труда включаются начисления работникам в денежной и (или) натуральной формах, стимулирующие начисления и надбавки, компенсационные начисления, премии, расходы, связанные с содержанием этих работников, предусмотренные законодательством РФ, трудовыми договорами и коллективными договорами.

Следовательно, расходы в виде единовременного вознаграждения за выслугу лет могут быть учтены в целях налогообложения прибыли при условии, что порядок, размер и условия его выплаты предусмотрены трудовыми договорами и коллективными договорами, а также локальными нормативными актами.

#### **Письмо Минфина России от 21 октября 2014 г. № 03-03-06/1/53004**

***Конкретный состав возможных расходов на проведение официального приема НК РФ не регламентирован, но представительские расходы должны быть экономически оправданы, документально подтверждены и не могут превышать 4% от расходов налогоплательщика на оплату труда за отчетный период.***

#### **Письмо Минфина России от 17 октября 2014 г. № 03-08-13/52359**

***Постоянным представительством иностранной организации в целях НК РФ признается не только институционализированное подразделение этой иностранной организации, созданное на территории РФ в соответствии с национальным законодательством, но и деятельность иностранной организации, осуществляемая на территории РФ.***

### ***1.3. Налог на доходы физических лиц.***

**Письмо Минфина России от 8 сентября 2014 г. № 03-04-05/44832**

***Сумма дохода, полученного от реализации доли в уставном капитале организации, может быть уменьшена на сумму стоимости имущества, внесенного в качестве вклада в уставный капитал, в размере документально подтвержденных расходов на приобретение указанного имущества.***

**Письмо Минфина России от 4 сентября 2014 г. № 03-04-05/44308**

***Если сумма налога, уплаченная по месту нахождения источника дохода, превышает сумму налога, исчисленную в соответствии с главой 23 НК РФ, полученная разница не подлежит возврату из бюджета.***

В соответствии с п. 2 ст. 214 НК РФ сумма налога в отношении дивидендов, полученных от источников за пределами Российской Федерации, определяется налогоплательщиком самостоятельно применительно к каждой сумме полученных дивидендов по ставке в размере 9 %.

Налогоплательщики, получающие дивиденды от источников за пределами РФ, вправе уменьшить сумму налога, исчисленную в соответствии с гл. 23 НК РФ, на сумму налога, исчисленную и уплаченную по месту нахождения источника дохода, только в случае, если источник дохода находится в иностранном государстве, с которым заключен договор об избежании двойного налогообложения.

В случае если сумма налога, уплаченная по месту нахождения источника дохода, превышает сумму налога, исчисленную в соответствии с главой 23 НК РФ, полученная разница не подлежит возврату из бюджета.

**Письмо Минфина России от 29 августа 2014 г. № 03-04-06/43375**

***Доход в виде недвижимого имущества, полученного налогоплательщиком при ликвидации общества, не может быть уменьшен на сумму расходов на приобретение доли в уставном капитале соответствующего общества.***

П. 1 ст. 210 НК РФ предусмотрено, что при определении налоговой базы учитываются все доходы налогоплательщика, полученные им как в денежной, так и в натуральной формах, право на распоряжение которыми у него возникло, а также доходы в виде материальной выгоды.

Согласно п. 1 ст. 211 НК РФ при получении налогоплательщиком дохода от организаций и индивидуальных предпринимателей в натуральной форме в виде

товаров иного имущества, налоговая база определяется как стоимость этих товаров, иного имущества, исчисленная исходя из уровня рыночных цен.

Доход, полученный налогоплательщиком от ликвидируемого общества в виде недвижимого имущества, является доходом в натуральной форме. Возможность уменьшения указанного дохода на сумму расходов на приобретение доли в уставном капитале ООО положениями главы 23 НК РФ не предусмотрена.

#### ***1.4. Налог на добычу полезных ископаемых.***

**Письмо ФНС России от 3.12.2014 № ГД-4-3/24951**

***Применение коэффициента (Кподз) НК РФ не поставлено в зависимость от фактически применяемого способа добычи полезного ископаемого.***

Согласно п. 1 ст. 342.1 НК РФ коэффициент, характеризующий способ добычи кондиционных руд черных металлов Кподз, может приниматься равным:

- 0,1 при добыче кондиционных руд черных металлов на участке недр, на котором балансовые запасы руд черных металлов для отработки подземным способом составляют более 90 % балансовых запасов руд черных металлов на этом участке недр;
- 1 при добыче кондиционных руд черных металлов на участке недр, не соответствующем критерию, указанному в пп. 1 п. 1 ст. 342.1 НК РФ.

В целях п. 1 ст. 342.1 НК РФ используется показатель балансовых запасов руд черных металлов, утвержденных в установленном порядке, определяемый как сумма запасов категорий А, В, С1 и С2 в соответствии с данными государственного баланса запасов полезных ископаемых на 01.01.2012.

Согласно п. 2 ст. 342.1 НК РФ значение коэффициента Кподз, установленное пп. 1 п.1 ст.342.1 НК РФ, применяется в отношении участка недр, добычу кондиционных руд черных металлов на котором предполагается полностью завершить не позднее 01.01.2024.

При этом применение коэффициента (Кподз) НК РФ не поставлено в зависимость от фактически применяемого способа добычи полезного ископаемого.

#### ***1.5. Соглашения об избежании двойного налогообложения.***

**Письмо Минфина России от 2 октября 2014 г. № 03-08-05/49439**

***Прямое вложение в уставный капитал для применения льготной ставки по налогу на прибыль в отношении дивидендов, установленной Соглашением между Правительством РФ и Правительством Республики Кипр, может быть сделано как при первичном размещении акций, так и при покупке акций на вторичном рынке.***

Согласно п. 2 ст. 10 Соглашения налогообложение дивидендов в государстве источника дохода производится по ставкам налога в размере 5 или 10 процентов. Так, 5-процентная ставка налога от общей суммы дивидендов применяется в случае, если лицо, имеющее фактическое право на дивиденды, прямо вложило в капитал компании сумму, эквивалентную не менее 100 000 евро, а 10-процентная ставка налога - во всех иных случаях.

В соответствии с меморандумом, подписанным 10 августа 2001 года, по итогам двухсторонних консультаций между компетентными органами России и Кипра достигнуто общее понимание того, что «прямое вложение» для целей применения подразумевает приобретение акций (долей) компании при первичном размещении, приобретение акций (долей) непосредственно у компании во время последующих выпусков, а также покупку акций (долей) компании на вторичном рынке.

**Письмо ФНС России от 27 ноября 2014 г. № ОА-4-17/24522@**

***Размер инвестиций для применения ставки в размере 5% в отношении дивидендов, получаемых кипрской компанией от участия в российской организации, определяется на момент их фактического осуществления (в том числе в рублях) и не подлежит последующему пересчету в связи с колебаниями валютного курса или иными аналогичными обстоятельствами.***

Дивиденды, получаемые кипрской компанией от участия в капитале российской организации, могут облагаться налогом в России по ставке, не превышающей 5% при условии, что налоговый резидент Кипра прямо вложил в капитал российской компании, выплачивающей дивиденды, сумму, эквивалентную не менее 100 тыс. долл. США (в редакции, применявшейся до 1 января 2013 года, с 1 января 2013 года – не менее 100 тыс. евро).

**Письмо ФНС России от 2 декабря 2014 г. № ГД-4-3/24869@**

***Доходы резидентов Казахстана в виде штрафов за несоблюдение условий договора поставки подлежат налогообложению в Казахстане.***

В силу НК РФ штрафы и пени за нарушение российскими лицами договорных обязательств относятся к доходам иностранной организации от источников в Российской Федерации (если такие доходы не связаны с ее предпринимательской



деятельностью в России) и облагаются налогом, удерживаемым у источника выплаты.

Между тем Конвенцией между Россией и Казахстаном об устранении двойного налогообложения установлено, что доходы резидента договаривающегося государства независимо от источника их возникновения, не упомянутые в Конвенции, подлежат налогообложению только в этом государстве.

Штрафы, выплачиваемые российскими налогоплательщиками за несоблюдение условий договора поставки, заключенного с покупателями - резидентами Казахстана, не поименованы в статьях Конвенции, определяющих порядок налогообложения того или иного дохода, следовательно, они подлежат налогообложению в Казахстане.

## **Письмо ФНС России от 2 декабря 2014 г. № ГД-4-3/24870@**

### ***Доходы резидентов Беларуси в виде штрафов за несоблюдение условий договора поставки могут облагаться налогом на прибыль в России.***

Соглашением между Россией и Белоруссией об избежании двойного налогообложения установлено, что доходы, возникающие из источников в договаривающемся государстве, о которых не говорится в соглашении, могут облагаться налогом в этом государстве.

Штрафы за несоблюдение условий договора поставки, заключенного с покупателями - резидентами Беларуси, не поименованы в специальных статьях соглашения, определяющих порядок налогообложения того или иного дохода, следовательно, такие выплаты могут облагаться налогом на прибыль в России.

## ***2. Судебная практика.***

### ***2.1. Определения Верховного суда РФ об отказе в передаче дел в Судебную коллегию по экономическим спорам.***

**Определение Верховного Суда РФ от 24.11.2014 № [304-КГ14-3718](#) по делу № [А75-8761/2013](#) ОАО «СибурТюменьГаз» (судья Попова Г.Г.) об отказе в передаче кассационной жалобы МИ ФНС по крупнейшим налогоплательщикам по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ.**

***Поэтапное восстановление в периоде получения товара НДС в размере, пропорциональном соответствующей сумме зачтенного аванса в счет оплаты конкретной хозяйственной операции, правомерно.***

Доначисляя обществу НДС, Инспекция указала, что п. 3 ст. 170 НК РФ предусмотрена обязанность налогоплательщика в случае получения товара (работ) восстановить ранее предъявленный при уплате аванса к вычету НДС и не предусмотрено его поэтапное восстановление пропорционально зачтенной сумме аванса.

Судья ВС РФ пришла к выводу, что размер налога, подлежащего восстановлению, зависит от величины предварительной оплаты (аванса), учтенной в счет оплаты последующей реализации товаров (работ, услуг). Восстановление налога, ранее принятого к вычету с перечисленного аванса, может быть произведено в размере, соответствующем сумме зачтенного аванса в счет оплаты конкретной операции по реализации товаров (работ, услуг). В противном случае, на налогоплательщика будет возложена обязанность по восстановлению налога вне зависимости от условий договоров о порядке расчетов и при отсутствии основания зачета ранее внесенного аванса. Частичное восстановление НДС на основании условий договора не противоречит положениям пп. 3 п. 3 ст. 170 НК РФ.

**Определение Верховного Суда РФ от 25.11.2014 № [305-КГ14-3687](#) по делу № [А40-113630/13-140-367](#) ЗАО «Домодедово Фьюэл Сервисиз» (судья Завьялова Т.В.) об отказе в передаче кассационной жалобы МИ ФНС по крупнейшим налогоплательщикам по Московской области для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ.**

***Применение ставки НДС 18% по экспортным операциям в связи с отсутствием комплекта экспортных документов в соответствии со ст. 165 НК РФ не противоречит НК РФ, а признание налоговым органом указанных сумм НДС в качестве экспортной выручки и включение ее в налоговую базу по налогу на прибыль правомерно.***

Общество осуществляло в рамках агентского договора реализацию топлива и горюче-смазочных материалов иностранным авиакомпаниям.

В ходе проверки Инспекция установила, что в ряде случаев Общество до истечения 180 дней, считая с даты помещения товаров под таможенный режим перемещения припасов, выставляло агенту счета-фактуры с выделением в них НДС по ставке 18 процентов. Налоговый орган пришел к выводу о неправомерном применении Обществом указанной ставки в отношении экспортной операции, облагаемой по ставке 0%, и включил налог, исчисленный с применением ставки 18%, в состав экспортной выручки общества, подлежащей учету в составе доходов при расчете базы по налогу на прибыль. Судья ВС РФ указала, что

непредставление Обществом по ряду операций в налоговый орган комплектов экспортных документов в соответствии с требованиями ст. 165 НК РФ, свидетельствует об отсутствии у налогоплательщика экспортных операций в рамках заключенных через агента сделок по реализации ГСМ.

**Определение Верховного Суда РФ от 25.11.2014 № [305-КГ14-4260](#) по делу № [А40-78665/2012](#) ЗАО «Бритиш Американ Табакко-СПб» (судья Першутов А.Г.) об отказе в передаче кассационной жалобы ЗАО «Бритиш Американ Табакко-СПб» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ.**

***Формулировка ст. 9 Соглашения между РФ и Нидерландами об избежании двойного налогообложения не исключает возможности применения норм национального законодательства о контролируемой задолженности.***

Налоговый орган признал заемное обязательство Общества перед голландской материнской компанией контролируемой задолженностью. Предельный размер процентов по задолженности был рассчитан в соответствии с п. 2 ст. 269 НК РФ.

Судья ВС РФ не согласилась с доводом Общества о необходимости применения положений Соглашения между Правительствами РФ и Королевства Нидерландов от 16.12.1996 «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и имущество», исключающее в данном случае возможность применения п. 2 ст. 269 НК РФ.

Статья 9 Соглашения, по мнению Суда, определяет условия корректировки прибыли в том случае, если сделка заключена между «ассоциированными предприятиями» и имеет место факт отступления условий сделки от рыночных условий. Тем самым, по мнению судов, данная статья не только позволяет, но и указывает на необходимость применения норм национального законодательства о контролируемой задолженности.

## ***2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы.***

**Решение Арбитражного суда г. Москвы от 01.12.2014 по делу № [А40-3279/14](#) партнерства Фрешфилдс Брукхаус Дерингер ЛЛП (Великобритания) (судья Лакоба Ю.Ю.).**

**Конвенция между РФ и Великобританией об избежании двойного налогообложения не предоставляет партнерствам право распределения расходов между головным офисом и представительством в другом государстве.**

Представительство британского партнерства в РФ учитывало в составе расходов при исчислении налоговой базы по налогу на прибыль расходы, понесенные головным офисом для целей данного представительства.

Одним из оснований исключения данных затрат из расходов, уменьшающих налоговую базу по налогу на прибыль представительства, явилась невозможность распределения расходов между головным офисом партнерства и его представительством в другом государстве в соответствии с Конвенцией между Правительствами РФ и Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии от 15.02.1994<sup>2</sup> (далее – Конвенция).

Согласно п. 3 ст. 7 Конвенции при определении прибыли постоянного представительства допускается вычет расходов, понесенных для целей постоянного представительства. В тоже время, ст. 3 Конвенции устанавливает понятие «лицо» в целях Конвенции, в соответствии с которым лицом является физическое лицо, компания и любое другое объединение лиц, за исключением партнерства. На основании изложенного Инспекцией сделан вывод, что правом, предусмотренным п. 3 ст. 7 Конвенции, не могут пользоваться партнерства.

Суд согласился с данным доводом Инспекции и отметил, что данная норма обусловлена различным правовым регулированием партнерств в разных государствах, на что обращено внимание в п. 2 и 3 официального комментария к ст. 1 Модельной налоговой конвенции в отношении доходов и капитала ОЭСР. В комментарии отмечается, что в ряде стран партнерства считаются субъектами налогообложения (в некоторых странах даже в качестве компаний), а в других странах принят подход, который может быть назван «налоговой прозрачностью» (для целей налогообложения партнерство игнорируется, и каждый партнер самостоятельно платит налоги со своей доли в доходах партнерства).

Очевидно, что в такой ситуации не создается единого субъекта (лица) для целей налогообложения, что исключает, в том числе возможность соотнесения его с критерием постоянного местопребывания в одном или обоих Договаривающихся Государствах. Данный факт является препятствием к предоставлению партнерствам льгот в соответствии с международными соглашениями об избежании двойного налогообложения.

Суд указал, что в комментариях к модельной конвенции ОЭСР высказана позиция, согласно которой именно партнер является надлежащим лицом, чтобы требовать преимуществ по международным соглашениям, а не партнерство как таковое.

---

<sup>2</sup> «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и прирост стоимости имущества»

При этом, Комментарии также устанавливают, что положения Конвенции применяются в Государствах резидентства партнеров. Соответственно, на территории РФ партнерство и партнеры не имеют возможности по применению льготных положений Конвенции, что также подтверждается и иными нормами комментариев к модельной конвенции ОЭСР.

***Если расходы, переданные головным офисом компании, заявляются представительством как собственные, такие расходы должны подтверждаться документами, соответствующими требованиям российского законодательства.***

Изначально спорные расходы были заявлены представительством как расходы, переданные головным офисом в соответствии с Конвенцией. Однако в ходе налоговой проверки представительство изменило свою позицию и подало уточненные налоговые декларации, в которых спорные расходы были заявлены как собственные расходы представительства. При этом налогоплательщик представил следующие документы:

- акты передачи расходов;
- договоры с клиентами представительства, акты сдачи-приемки к данным договорам, а также описания счетов (информация об исполнителях содержалась только в описании счетов);
- бухгалтерские справки;
- предложения заключения контрактов и принятия на работу сотрудников (без представления трудовых договоров);
- счета на оплату услуг связи (без выделения конкретных абонентов);
- счета на покупку книг, компакт-дисков с базами данных, поверх которых от руки написаны названия различных городов мира с написанными напротив них суммами;
- счета на оплату курьерских услуг, отправителем в которых значится только головной офис;
- доверенность, подтверждающая полномочия директора представительства, выданная позднее проверяемого периода;
- приказы о направлении работников в командировки на тренинги и семинары.

Суд прямо указал, что в тех случаях, когда представительство заявляет расходы как свои собственные, такие расходы должны отвечать требованиям НК РФ, а не требованиям Конвенции, и подтверждаться документами, соответствующими требованиям законодательства РФ.

Суд согласился с доводами Инспекции в отношении того, что представленные представительством документы не могут являться первичными документами в силу их несоответствия п. 2 ст. 9 Федерального закона от 21.11.1996 «О бухгалтерском учете» (действовавшего в проверяемый период). Отсутствие в

представленных документах предусмотренного в данной норме перечня обязательной информации, которую должен содержать первичный документ, создает невозможность администрирования и проверки налоговым органом таких сделок.

Кроме того, представительство признавало передаваемые расходы в том налоговом периоде, в котором головной офис осуществлял передачу данных расходов, без учета условий сделки. Однако в случае, если налогоплательщик претендует на право учитывать расходы в качестве прямых расходов представительства, он обязан применять к нему и соответствующий порядок учета расходов, установленный ст. 272 НК РФ (признавать расходы по методу начисления), чего сделано не было.

***Передача расходов, которые являются обязательным условием осуществления деятельности в государстве головного офиса, представительству, в государстве которого такие расходы не являются обязательным условием осуществления деятельности, является неправомерной.***

Головной офис британского партнерства передал часть расходов на страхование профессиональной ответственности юристов российскому представительству.

В обоснование своей позиции представительство сослалось на п. 2.5 «Правил страхования ответственности юристов», утвержденных английским обществом юристов, в соответствии с которыми страхование ответственности английских юристов является обязательным условием осуществления их деятельности.

Суд указал, что законодательство РФ не содержит подобных требований, в связи с чем остается неясным, каким образом страхование ответственности юристов, фактически оказывающих юридические услуги в РФ, может быть отнесено к деятельности постоянного представительства в РФ.

**Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно  
отправив заявку на [info@schekinlaw.ru](mailto:info@schekinlaw.ru)**

**Архив дайджестов находится на сайте [www.schekinlaw.ru](http://www.schekinlaw.ru)**