

## **ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 77<sup>1</sup>**

**02 февраля 2015 года – 08 февраля 2015 года**

### **1. Письма Минфина России и ФНС России..... 3**

#### **1.1. Налог на добавленную стоимость..... 3**

*Не облагается НДС реализация товаров с территории таможенного склада до завершения таможенной процедуры таможенного склада. .... 3*

*Передача результатов работ при расторжении концессионного соглашения с компенсацией их стоимости признается объектом налогообложения НДС. Компенсация расходов концессионера без передачи результатов работ объектом налогообложения НДС не является. .... 3*

*Вычет НДС, уплаченный агентом таможенному органу при ввозе товаров в РФ, применяется принципом после принятия на учет приобретенных товаров на основании документов, подтверждающих уплату налога агентом, а также таможенной декларации на ввозимые товары, полученной от агента..... 4*

*Не следует исчислять и удерживать НДС при перечислении коллегией адвокатов иностранному лицу денежных средств за приобретаемые у него адвокатом юридические услуги. .... 4*

#### **1.2. Налог на прибыль..... 5**

*При выплате российской организации-займодавцу 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. .... 5*

*Налогоплательщик не вправе устанавливать разный порядок распределения расходов, относящихся к деятельности, связанной с добычей углеводородного сырья на новом морском месторождении, в отношении различных месторождений или их групп. .... 6*

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

<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.

Возможность применения к ставке НДС понижающего коэффициента, характеризующего величину запасов конкретного участка недр (КЗ), не зависит от используемого налогоплательщиком метода определения количества добытой нефти.....7

В целях уплаты НДС под участком недр следует понимать участок недр, границами которого являются границы горного или геологического отвода (включая все горные отводы), в зависимости от целевого назначения и видов работ, на которые выдана лицензия на пользование данным участком недр. .... 8

Для определения степени выработанности участка недр (Св) при пользовании недрами на основании совмещенной лицензии необходимо использовать суммарные значения начальных извлекаемых запасов нефти (V) и накопленной добычи нефти (N) по всем горным отводам, находящимся в границах геологического отвода..... 8

#### **1.4. Налог на доходы физических лиц. .... 9**

При исчислении НДФЛ по операциям с ценными бумагами могут быть учтены убытки по сделкам РЕПО, заключенным банком в рамках брокерского договора..... 9

Суммы налога, удержанные брокером при выплате купона, засчитываются в уменьшение подлежащего уплате НДФЛ по операциям с ценными бумагами. .... 9

#### **1.5. Налог на имущество организаций. .... 9**

Состав сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимости, в отношении которых налог на имущество организаций исчисляется исходя из кадастровой стоимости, установлен Приказом ФНС России..... 10

#### **1.6. Налоговый контроль. .... 10**

В мотивировочной части запроса налогового органа должно быть указано конкретное основание, по которому у банка истребуются документы (информация) в порядке п. 2 ст. 86 НК РФ..... 10

### **2. Судебная практика..... 10**

#### **2.1. Определения Верховного суда РФ о передаче (об отказе в передаче дел) в Судебную коллегию по экономическим спорам. .... 10**

На рассмотрение Судебной коллегии по экономическим спорам передано дело, связанное с определением момента возникновения права на вычет НДС, уплаченного в бюджет с полученной предоплаты, которая впоследствии новирована в заем. .... 11

Судебной коллегией по экономическим спорам будет рассмотрено дело о законности действий Инспекции по начислению пени налогоплательщику как налоговому агенту при совершении товарообменных операций с запасами, составляющими казну РФ, в случае когда лицо, не являющееся плательщиком НДС, выставило счет-фактуру. ..12

Судья Верховного Суда отклонил доводы Инспекции о том, что государственный контракт на строительство жилого дома является договором подряда, а распределение долей - способом осуществления взаиморасчетов между сторонами за выполненные Обществом подрядные работы, а не распределением результата совместной деятельности. ....13

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

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

**Письмо Минфина России от 26.11.2014 № 03-07-08/60101.**

***Не облагается НДС реализация товаров с территории таможенного склада до завершения таможенной процедуры таможенного склада.***

Глава 33 Таможенного кодекса Таможенного союза, а также гл. 30 ФЗ «О таможенном регулировании в РФ»<sup>2</sup> определяют, что товары, помещенные под процедуру таможенного склада, хранятся без применения к ним таможенных пошлин, налогов и без применения мер нетарифного регулирования. При этом допускается совершение сделок по передаче права собственности на такие товары.

Только при завершении процедуры таможенного склада помещением товаров под иную таможенную процедуру, предусматривающую ввоз на территорию РФ, данные товары подлежат налогообложению НДС по ст. 151 НК РФ как товары, ввозимые в РФ.

Таким образом, при реализации товаров с территории таможенного склада до завершения таможенной процедуры таможенного склада помещением товаров под иную таможенную процедуру при ввозе в Российскую Федерацию НДС не уплачивается.

**Письмо Минфина России от 26.11.2014 № 03-07-11/60275.**

***Передача результатов работ при расторжении концессионного соглашения с компенсацией их стоимости признается объектом налогообложения НДС. Компенсация расходов концессионера без передачи результатов работ объектом налогообложения НДС не является.***

Передача в случае расторжения концессионного соглашения концессионером концеденту товаров, результатов работ, в частности проектной документации, подготовленной концессионером до даты прекращения действия соглашения, с компенсацией их стоимости, признается объектом налогообложения НДС. При этом согласно пп. 1 п. 2 ст. 171 НК РФ обязанность по восстановлению сумм налога, ранее принятых к вычету по данным товарам (работам), у концессионера не возникает.

Если при расторжении концессионного соглашения передача концессионером товаров, результатов работ не осуществляется, то денежные средства, полученные концессионером от концедента в порядке компенсации расходов концессионера, в

---

<sup>2</sup> Федеральный закон от 27.11.2010 № 311-ФЗ.

налоговую базу по НДС у концессионера не включаются. При этом НДС, ранее принятый к вычету по товарам (работам, услугам), подлежат восстановлению концессионером на основании пп. 2 п. 3 ст. 170 НК РФ.

**Письмо Минфина России от 29.12.2014 № 03-07-08/68143.**

***Вычет НДС, уплаченный агентом таможенному органу при ввозе товаров в РФ, применяется принципалом после принятия на учет приобретенных товаров на основании документов, подтверждающих уплату налога агентом, а также таможенной декларации на ввозимые товары, полученной от агента.***

НДС, уплаченный налогоплательщиком при ввозе товаров на территорию РФ в таможенных процедурах выпуска для внутреннего потребления, переработки для внутреннего потребления, временного ввоза и переработки вне таможенной территории, подлежат вычету в случае использования ввезенных товаров для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения НДС, в порядке, предусмотренном ст. 172 НК РФ на основании документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога (п.1, 2 ст. 171 НК РФ).

Согласно пп. "е" п. 6 Правил ведения книги покупок<sup>3</sup> при отражении в книге покупок суммы налога, уплаченной при ввозе товаров на территорию РФ, в графе 3 "Номер и дата счета-фактуры продавца" указывается номер таможенной декларации на товары, ввозимые на территорию РФ.

Учитывая, что агент выполняет поручение за счет принципала от своего имени или от имени принципала, то в случае уплаты таможенным органам НДС агентом налог принимается к вычету у принципала после принятия на учет приобретенных товаров на основании документов, подтверждающих уплату налога агентом, а также таможенной декларации (ее копии) на ввозимые товары, полученной от агента.

**Письмо Минфина России от 26.11.2014 № 03-07-08/60145.**

***Не следует исчислять и удерживать НДС при перечислении коллегией адвокатов иностранному лицу денежных средств за приобретаемые у него адвокатом юридические услуги.***

Местом реализации юридических услуг, оказываемых иностранным лицом российскому адвокату признается территория РФ, в связи с чем такие услуги подлежат налогообложению НДС в РФ (пп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ).

На основании п.п.1,2 ст. 161 НК РФ в данной ситуации НДС уплачивается налоговыми агентами – организациями и индивидуальными предпринимателями.

<sup>3</sup> Правила ведения книги покупок, применяемой при расчетах по налогу на добавленную стоимость, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 26 декабря 2011 г. № 1137.

Индивидуальными предпринимателями являются физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (п. 2 ст.11 НК РФ).

Вместе с тем согласно п. 2 ст. 1 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»<sup>4</sup> адвокатская деятельность не является предпринимательской. Поэтому российский адвокат для целей ст. 161 НК РФ не признается налоговым агентом.

В связи с этим, при перечислении коллегией адвокатов, являющейся представителем адвоката по расчетам с третьими лицами, иностранному лицу денежных средств в оплату приобретаемых у него адвокатом юридических услуг исчислять и удерживать НДС не следует.

## **1.2. Налог на прибыль.**

**Письмо Минфина России от 26.11.2014 № 03-08-05/60262.**

***При выплате российской организации-займодавцу 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.***

Статья 269 НК РФ устанавливает условия, при которых задолженность российской организации признается контролируемой задолженностью перед иностранной компанией. В таких случаях российская организация-заемщик определяет предельную величину процентов по долговому обязательству, которую имеет право учесть в качестве расходов, уменьшающих налоговую базу по налогу на прибыль. Сумма процентов, превышающая допустимый предел, приравнивается в целях налогообложения к дивидендам, выплачиваемым иностранным организациям, и не учитывается российской организацией-заемщиком в составе расходов, уменьшающих налоговую базу по налогу на прибыль. Налогообложение выплачиваемых дивидендов производится российской организацией в виде удержания налога у источника выплаты.

Если российская организация, более 20% уставного капитала которой прямо или косвенно принадлежит иностранной организации, заключила договор займа с российской организацией, являющейся аффилированным лицом по отношению к указанной иностранной организации, или если в отношении такого договора займа указанная иностранная организация или ее аффилированное лицо выступает поручителем (гарантом), то такая задолженность признается контролируемой. При этом выплата процентного дохода, включая выплату положительной разницы между суммой начисленных процентов и суммой предельных процентов,

---

<sup>4</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ.

осуществляется российской организации-займодавцу, а не иностранной организации. Для организации-займодавца сумма процентов по договору займа (кредитному договору) признается доходом в виде процентов по долговому обязательству в полном объеме, поскольку правила, установленные п. 2 ст. 269 НК РФ, определяют особенности отнесения процентов по долговым обязательствам к расходам, но не к доходам.

Налогообложение у источника при выплате доходов в виде процентов по долговым обязательствам, выплачиваемых российским организациям 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.

**Письмо Минфина России от 30.12.2014 № 03-06-05-01/68524 (направлено письмом ФНС России от 02.02.2015 № ГД-4-3/1453@).**

***Налогоплательщик не вправе устанавливать разный порядок распределения расходов, относящихся к деятельности, связанной с добычей углеводородного сырья на новом морском месторождении, в отношении различных месторождений или их групп.***

В соответствии с п. 4 ст. 299.4 НК РФ налогоплательщик самостоятельно в своей учетной политике устанавливает порядок определения доли расходов, не относящихся к деятельности, связанной с добычей углеводородного сырья на новом морском месторождении углеводородного сырья, а также относящихся к деятельности, связанной с добычей углеводородного сырья на новом морском месторождении углеводородного сырья, и осуществляемой в отношении нескольких месторождений, учитываемых при определении налоговой базы. По желанию налогоплательщика, данный порядок согласовывается с налоговым органом путем предоставления соответствующего заявления.

Далее установленный порядок подлежит применению налогоплательщиком в течение не менее пяти налоговых периодов.

Установление одним налогоплательщиком нескольких порядков распределения расходов, относящихся к деятельности, связанной с добычей углеводородного сырья на новом морском месторождении, осуществляемой в отношении различных месторождений или групп таких месторождений НК РФ не предусмотрено.

Если в период после согласования с налоговым органом порядка распределения расходов у налогоплательщика выделяются месторождения углеводородного сырья, которые ранее не были отражены в представленном в налоговый орган заявлении, налогоплательщик вправе в произвольной форме представить в

налоговый орган сведения о дополнениях к установленному порядку распределения расходов без изменения параметров их распределения.

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

**Письмо Минфина России от 13.01.2015 № 03-06-06-01/621.**

***Возможность применения к ставке НДС понижающего коэффициента, характеризующего величину запасов конкретного участка недр (Кз), не зависит от используемого налогоплательщиком метода определения количества добытой нефти.***

Согласно ст. 342 и 342.5 НК РФ базовая налоговая ставка НДС при добыче нефти подлежит корректировке, в том числе с учетом коэффициента, характеризующего величину запасов конкретного участка недр (Кз).

В соответствии с п. 3 ст. 342.5 Кз принимает значение меньше 1, если величина начальных извлекаемых запасов нефти (Vз) по конкретному участку недр меньше 5 млн. тонн и степень выработанности запасов (Свз) конкретного участка недр меньше или равна 0,05. Специальных требований к применяемому методу определения количества добытой нефти данной нормой не установлено.

Таким образом, возможность применения налогоплательщиком к ставке НДС понижающего коэффициента, характеризующего величину запасов конкретного участка недр (Кз), не зависит от используемого налогоплательщиком метода определения количества добытой нефти (прямой (посредством применения измерительных средств и устройств) или косвенный (расчетно, по данным о содержании добытого полезного ископаемого в извлекаемом из недр (отходов, потерь) минеральном сырье)).

При этом определение количества добытой нефти обезвоженной, обессоленной и стабилизированной, а также фактических потерь при ее добыче осуществляется в соответствии с порядком учета нефти, утверждаемым Правительством Российской Федерации<sup>5</sup>.

**Письмо Минфина России от 29.12.2014 № 03-06-05-01/68309.**

---

<sup>5</sup> Постановление Правительства РФ от 16.05.2014 № 451

***В целях уплаты НДСИ под участком недр следует понимать участок недр, границами которого являются границы горного или геологического отвода (включая все горные отводы), в зависимости от целевого назначения и видов работ, на которые выдана лицензия на пользование данным участком недр.***

***Для определения степени выработанности участка недр (Св) при пользовании недрами на основании совмещенной лицензии необходимо использовать суммарные значения начальных извлекаемых запасов нефти (V) и накопленной добычи нефти (N) по всем горным отводам, находящимся в границах геологического отвода.***

Объектом налогообложения НДСИ признаются полезные ископаемые, добытые из недр на территории Российской Федерации на участке недр (в том числе из залежи углеводородного сырья), предоставленном налогоплательщику в пользование в соответствии с законодательством Российской Федерации (ст. 336 НК РФ).

В соответствии с законодательством РФ<sup>6</sup> предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде лицензии. Допускается предоставление лицензий как на право проведения определенного вида работ, так и на несколько видов пользования недрами (ст. 11 Закона о недрах).

В соответствии с лицензией на пользование недрами для добычи полезных ископаемых участок недр предоставляется пользователю в виде горного отвода - геометризованного блока недр. В свою очередь участку недр, предоставляемому в соответствии с лицензией для геологического изучения без существенного нарушения целостности недр (без проходки тяжелых горных выработок и бурения скважин для добычи полезных ископаемых или строительства подземных сооружений для целей, не связанных с добычей полезных ископаемых), придается статус геологического отвода.

При этом Закон о недрах не определяет горные отводы, выявленные в пределах геологического отвода, предоставленного в пользование одновременно для геологического изучения (поиска, разведки) и добычи полезных ископаемых (совмещенная лицензия), в качестве отдельных участков недр.

Таким образом, в целях налогообложения НДСИ под участком недр следует понимать участок недр, границами которого являются границы горного или геологического отвода (включая все горные отводы), в зависимости от целевого назначения и видов работ, на которые выдана лицензия на пользование данным участком недр.

В случае, если пользование недрами осуществляется на основании совмещенной лицензии, при определении степени выработанности участка недр (Св) необходимо использовать суммарные значения начальных извлекаемых запасов нефти (V) и

---

<sup>6</sup> Закон Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»



накопленной добычи нефти (N) по всем горным отводам, находящимся в границах геологического отвода.

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

**Письмо Минфина России от 29.12.2014 № 03-04-06/68345.**

***При исчислении НДФЛ по операциям с ценными бумагами могут быть учтены убытки по сделкам РЕПО, заключенным банком в рамках брокерского договора.***

***Суммы налога, удержанные брокером при выплате купона, засчитываются в уменьшение подлежащего уплате НДФЛ по операциям с ценными бумагами.***

В доходы по операциям с ценными бумагами включаются доходы в виде процента (купона, дисконта), полученные в налоговом периоде по ценным бумагам (п.7 с. 214.1 НК РФ).

Брокер, осуществляющий в интересах налогоплательщика операции с ценными бумагами и (или) финансовыми инструментами срочных сделок (ФИСС) на основании договора на брокерское обслуживание, признается налоговым агентом при осуществлении выплат доходов по ценным бумагам в пользу физического лица (пп. 1 п. 2 ст. 226.1 НК РФ).

При выплате купона налоговый агент определяет налоговую базу, исходя из всей суммы выплаты. В дальнейшем при определении налоговым агентом в установленном порядке налоговой базы по операциям с ценными бумагами за налоговый период доходы в виде купона, полученные в налоговом периоде по облигациям, включаются в доходы по операциям с ценными бумагами. При этом в соответствии с абз. 6 п. 6 ст. 214.3 НК РФ убыток, полученный налогоплательщиком по операциям РЕПО, принимается в уменьшение доходов по операциям с ценными бумагами. Суммы налога, удержанные при выплате купона, засчитываются в уменьшение подлежащего уплате налога по операциям с ценными бумагами.

#### ***1.5. Налог на имущество организаций.***

**Письмо ФНС России от 16.01.2015 № БС-19-11/9.**

***Состав сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимости, в отношении которых налог на имущество организаций исчисляется исходя из кадастровой стоимости, установлен Приказом ФНС России.***

Состав указанных сведений определен Приказом ФНС России от 28.11.2014 № ММВ-7-11/604@ «Об определении состава сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость, и об утверждении формата их представления в электронной форме».

### ***1.6. Налоговый контроль.***

**Письмо Минфина России от 16.12.2014 № 03-02-07/1/64891.**

***В мотивировочной части запроса налогового органа должно быть указано конкретное основание, по которому у банка истребуются документы (информация) в порядке п. 2 ст. 86 НК РФ.***

В течение трех дней со дня получения мотивированного запроса налогового органа банки обязаны выдавать справки о наличии счетов, вкладов (депозитов) в банке и (или) об остатках денежных средств на счетах, вкладах (депозитах), выписки по операциям на счетах, по вкладам (депозитам) организаций, индивидуальных предпринимателей и физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, а также справки об остатках электронных денежных средств и о переводах электронных денежных средств (п. 2 ст. 86 НК РФ),

Формы и Порядок направления налоговым органом запросов в банк утверждены Приказом ФНС России<sup>7</sup>. В мотивировочной части запроса налоговому органу следует указать конкретное основание, по которому у банка истребуют документы (информацию).

## ***2. Судебная практика.***

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

**Определение Верховного Суда РФ от 03.02.2015 № [310-КГ14-5185](#) по делу № А48-3437/2013 ООО «Промметиз Русь» о передаче кассационной**

---

<sup>7</sup> Приказом ФНС России от 25.07.2012 N ММВ-7-2/518@

**жалобы ООО «Промметиз Русь» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Завьялова Т.В.).**

***На рассмотрение Судебной коллегии по экономическим спорам передано дело, связанное с определением момента возникновения права на вычет НДС, уплаченного в бюджет с полученной предоплаты, которая впоследствии новирована в заем.***

Инспекция отказала Обществу в возмещении НДС, исчисленного ранее к уплате в бюджет с суммы полученной предварительной оплаты, в связи с тем, что посчитала неправомерным переквалификацию первоначального обязательства Общества по поставке продукции в заемные обязательства по соглашению о новации.

Суды первой и апелляционной инстанций, ссылаясь на реальность исполнения сторонами соглашения о новации посчитали, что в данном случае у Общества возникло право на вычет налога, ранее исчисленного с сумм поступившей предварительной оплаты.

Суд кассационной инстанции указал, что установленный специальный порядок для применения вычета по НДС, исчисленного и уплаченного с полученных авансов в случае изменения условий либо расторжения соответствующего договора, предусматривает обязательное условие - возврат сумм авансовых платежей. Следовательно, право на вычет НДС, исчисленного и уплаченного в бюджет с полученной предоплаты, долг по возврату которой по новации заменен на заемное обязательство, возникает у налогоплательщика только после возврата займа.

В кассационной жалобе, направленной в Верховный Суд, Общество приводит следующие доводы:

- соглашение о новации преследует цель прекратить существующее между сторонами обязательство и установить между теми же сторонами иное обязательство. Прекращение обязательства означает, что первоначальная юридическая связь между сторонами, выраженная в конкретном обязательстве, утрачивается, и возникает новое обязательство;
- операции займа в денежной форме не подлежат налогообложению, а, следовательно, исчисленная обществом к уплате в бюджет сумма НДС с полученных авансовых платежей является излишне уплаченным налогом.

Судья ВС РФ признала данные доводы заслуживающими внимания и передала кассационную жалобу Общества для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ.

**Определение Верховного Суда РФ от 28.01.2015 № [304-КГ14-4815](#) по делу № А46-15003/2013 ОАО «Транссибирские магистральные нефтепроводы» о передаче кассационной жалобы ОАО «Транссибирские магистральные нефтепроводы» для рассмотрения в**

**судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Завьялова Т.В.).**

***Судебной коллегией по экономическим спорам будет рассмотрено дело о законности действий Инспекции по начислению пени налогоплательщику как налоговому агенту при совершении товарообменных операций с запасами, составляющими казну РФ, в случае когда лицо, не являющееся плательщиком НДС, выставило счет-фактуру.***

Общество осуществило освежение запасов государственного резерва (выпуск и закладку материальных ценностей мобилизационного резерва).

Сторонами государственного контракта были оформлены счета-фактуры и товарные накладные, в которых отражены две хозяйственные операции, признаваемые объектом налогообложения НДС: выпуск материальных ценностей из государственного резерва и поставка в государственный резерв равного количества материальных ценностей.

Обществом исполнена обязанность налогоплательщика НДС по операции, связанной с поставкой материальных ценностей в государственный резерв.

Инспекция пришла к выводу о нарушении Обществом требований п. 3 ст. 161 НК РФ и неправомерном неисполнении обязанности налогового агента по исчислению, удержанию и уплате НДС при выпуске материальных ценностей из государственного резерва.

Признавая вывод Инспекции необоснованным, суды пришли к выводу, что при совершении товарообменных операций, связанных с выпуском материальных ценностей из государственного резерва, при одновременной поставке и закладке в него равного количества аналогичных материальных ценностей, при которых не производилось выплат денежных средств за поставленную продукцию, в связи с чем удержание налога оказалось невозможным, на налоговом агенте лежит обязанность, установленная пп. 2 п. 3 ст. 24 НК РФ, исчислить подлежащую уплате налогоплательщиком сумму налога и сообщить в налоговый орган о невозможности удержать налог и сумме задолженности соответствующего налогоплательщика.

Вместе с тем, суды признали обоснованным начисление Обществу как налоговому агенту пеней за несвоевременную уплату налога и несообщение инспекции о факте его неудержания.

Оспаривая вывод суда о правомерности начисления пени, Общество привело следующие доводы:

- управление Росрезерва, не являясь плательщиком НДС, выставило в адрес Общества счета-фактуры с выделением суммы НДС по операции выпуска имущества из государственного резерва, следовательно, в силу пп.1 п.5 ст. 173

НК РФ, именно на данной организации лежит обязанность по уплате налога в бюджет;

- Инспекцией произведен расчет пени без учета положений п. 1 ст. 174 НК РФ, по смыслу которого пени могли быть начислены Обществу как налоговому агенту только до наступления срока, в который обязанность по уплате налога должна быть исполнена налогоплательщиком самостоятельно по итогам соответствующего налогового периода.

Судья Верховного Суда РФ признала приведенные доводы общества заслуживающими внимания Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

**Определение Верховного Суда РФ от 29.01.2015 № 306-КГ14-3562 по делу № [А57-16513/2013](#) ЗАО «Производственное предприятие ЖБК-3» об отказе в передаче кассационной жалобы МИФНС России по крупнейшим налогоплательщикам по Саратовской области для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Першутов А.Г.).**

***Судья Верховного Суда отклонил доводы Инспекции о том, что государственный контракт на строительство жилого дома является договором подряда, а распределение долей - способом осуществления взаиморасчетов между сторонами за выполненные Обществом подрядные работы, а не распределением результата совместной деятельности.***

Инспекция указала, что Общество, фактически являясь генеральным подрядчиком при строительстве жилого дома по заключенному государственному контракту, неправомерно вело бухгалтерский и налоговый учет по данному контракту как участник долевого строительства (совместной деятельности), то есть не предъявляло входной НДС к вычету, по окончании строительства не отражало реализацию работ в адрес заказчика, стоимость затрат на строительство списывало на себестоимость имущественных прав, а имущественные права отражало не как оплату по гос. контракту, а как результат строительства.

По мнению Инспекции, указанный государственный контракт является по своей сути договором подряда, а распределение долей - способом осуществления взаиморасчетов между сторонами за выполненные обществом подрядные работы, а не распределением результата совместной деятельности.

Суды, приняв во внимание, что Обществом не выставлялись заказчику счета-фактуры по строительному подряду и оплата по ним как по строительному подряду заказчиком не производилась, а также учитывая обстоятельства возникновения у каждой из сторон первичного права собственности на жилые помещения, которое было зарегистрировано на основании гос. контракта и соглашения о распределении долей, пришли к выводу, что целью заключения между сторонами

гос. контракта являлось объединение своих вкладов для достижения общей цели (создание объекта недвижимости), результат которой будет распределен между ними пропорционально доле вклада, квалифицировав взаимоотношения сторон как соглашение о совместной деятельности (договор простого товарищества).

Судья Верховного Суда поддержал позицию нижестоящих судов и отказал в передаче жалобы инспекции.

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