Schekin & Partners

125009, Москва,
Нижний Кисловский пер.,
дом 6, строение 2

тел. +7 (495) 984 63 01

www.schekinlaw.ru
info@schekinlaw.ru

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 91 [1]

01 июня 2015 года – 07 июня 2015 года

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

1.1. Налог на добавленную стоимость..... 3

Суммы оплаты (частичной оплаты) в счет предстоящего экспорта товаров из РФ в государства - члены ЕАЭС не включаются в налоговую базу по НДС..... 3

Проценты, получаемые продавцом от покупателя за предоставление отсрочки оплаты на условиях коммерческого кредита, налогообложению НДС не подлежат... 3

Передача имущества (основных средств) для пополнения чистых активов дочерней организации облагается НДС. Вычет НДС, выделенного в счет-фактуре, полученном при совершении передачи принимающей стороной не производится..... 4

1.2. Налог на прибыль организаций. 4

Расходы в виде платежей по лицензионному договору на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности должны быть подтверждены, в частности, лицензионным договором с соблюдением письменной формы или требования о государственной регистрации..... 4

При отрицательной величине собственного капитала на конец отчетного периода начисленные проценты по займам в полном объеме приравниваются к дивидендам. . 5

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. 5

При утрате посадочного талона расходы по осуществленному авиаперелету могут быть подтверждены справкой авиаперевозчика, содержащей необходимую для подтверждения полета информацию. 6

Стоимость лицензии, не признанная в полном объеме в составе расходов на дату вступления в силу закона №99-ФЗ, которым изменен срок ее действия на бессрочную, может быть учтена единовременно в составе прочих расходов. 7

[1] 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.

При выходе участника из ООО разница между первоначальной стоимостью доли и действительной стоимостью доли, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе, подлежит налогообложению налогом на прибыль организаций. 7

1.3. Налог на имущество организаций. **8**

Движимое имущество, полученное в рамках договора лизинга между взаимозависимыми лицами и учтенное на балансе в качестве основного средства с 01.01.2013, облагается налогом на имущество. 8

1.4. Налоговый контроль. **8**

При смене ответственного участника КГН обязанности переходят к новому ответственному участнику с 1-го числа налогового периода по налогу на прибыль, следующего за календарным годом, в котором зарегистрировано изменение договора о создании КГН. 8

Ответственность за налоговые правонарушения несет участник КГН, являющийся ответственным на дату вынесения соответствующего решения налогового органа. 8

2. Судебная практика **9**

2.1. Определения Верховного суда РФ о передаче (об отказе в передаче) дел в Судебную коллегию по экономическим спорам. **9**

Судебная коллегия по экономическим спорам рассмотрит вопрос об обязанности осуществлять перерасчет сумм НДПИ, на основании нормативов потерь, утвержденных в течение или по окончании налогового периода. 9

Вознаграждение членам ревизионной комиссии не может учитываться в составе расходов по налогу на прибыль. 10

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

При уплате налога с «проблемного счета» в банке, у которого отозвана лицензия, при наличии признаков «недобросовестности» налогоплательщика обязанность по уплате налога не может быть признана исполненной. 11

1. Письма Минфина России и ФНС России.

1.1. Налог на добавленную стоимость.

Письмо Минфина России от 30 апреля 2015 г. № 03-07-13/1/25440.

Суммы оплаты (частичной оплаты) в счет предстоящего экспорта товаров из РФ в государства - члены ЕАЭС не включаются в налоговую базу по НДС.

Согласно пункту 3 раздела II «Порядок применения косвенных налогов при экспорте товаров» Протокола о порядке взимания косвенных налогов и механизме контроля за их уплатой при экспорте и импорте товаров, выполнении работ, оказании услуг (далее – Протокол)[2] при экспорте товаров с территории одного государства - члена ЕАЭС на территорию другого государства - члена ЕАЭС налогоплательщиком государства - члена ЕАЭС, с территории которого вывезены товары, применяется нулевая ставка налога на добавленную стоимость.

Протокол не предусматривает особенностей применения НДС налогоплательщиком государства - члена ЕАЭС при получении сумм оплаты (частичной оплаты) в счет предстоящего экспорта товаров с территории одного государства - члена ЕАЭС на территорию другого государства - члена ЕАЭС.

Согласно п. 1 ст. 154 НК РФ в налоговую базу по НДС не включается оплата, частичная оплата, полученная налогоплательщиком в счет предстоящих поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), которые облагаются по нулевой ставке.

Таким образом, суммы оплаты (частичной оплаты), полученные в счет предстоящего экспорта товаров из РФ в государства - члены Евразийского экономического союза, не включаются в налоговую базу по НДС на основании п. 1 ст. 154 НК РФ.

Письмо Минфина России от 21 мая 2015 г. № 03-07-05/29303.

Проценты, получаемые продавцом от покупателя за предоставление отсрочки оплаты на условиях коммерческого кредита, налогообложению НДС не подлежат.

На основании пп. 15 п. 3 ст. 149 НК РФ проценты по займам освобождены от налогообложения НДС.

Согласно позиции судов, изложенной в постановлении ФАС ПО от 7 августа 2012 г. № А12-542/2012, в передаче которого Президиумом ВАС РФ было отказано

[2] Приложение № 18 к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года.

определением от 1 ноября 2012 г. № ВАС-14084/12 и п. 12 постановления от 8 октября 1998 г. Пленума ВС РФ № 13 и Пленума ВАС РФ № 14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» проценты, начисленные на сумму денежных средств, по уплате которой предоставляется рассрочка, являются платой за коммерческий кредит, к которому применяются нормы о договоре займа (п. 2 ст. 823 ГК РФ). Проценты, взимаемые за пользование коммерческим кредитом (в том числе суммами аванса, предварительной оплаты), являются платой за пользование денежными средствами.

Следовательно, суммы процентов, получаемые продавцом от покупателя за предоставление отсрочки оплаты на условиях коммерческого кредита, не подлежат налогообложению НДС.

Письмо ФНС России от 26 мая 2015 г. № ГД-4-3/8827@.

Передача имущества (основных средств) для пополнения чистых активов дочерней организации облагается НДС. Вычет НДС, выделенного в счет-фактуре, полученном при совершении передачи принимающей стороной не производится.

ФНС России считает, что передача имущества (основных средств) для пополнения чистых активов дочерней организации подлежит налогообложению НДС на основании общих норм ст. 146 и ст. 39 НК РФ.

Согласно п. 2 ст. 171 НК РФ вычетам подлежат суммы НДС, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров на территории РФ для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения этим налогом. Поскольку при передаче имущества (основных средств) для пополнения чистых активов передающая сторона к оплате НДС дочерней организации не предъявляет, то вычет НДС принимающей стороной не производится.

1.2. Налог на прибыль организаций.

Письмо Минфина России от 7 мая 2015 г. № 03-03-06/1/26440.

Расходы в виде платежей по лицензионному договору на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности должны быть подтверждены, в частности, лицензионным договором с соблюдением письменной формы или требования о государственной регистрации.

К прочим расходам, связанным с производством и реализацией, относятся периодические (текущие) платежи за пользование правами на результаты интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации (в частности,

правами, возникающими из патентов на изобретения, промышленные образцы и другие виды интеллектуальной собственности) (пп. 37 п. 1 ст. 264 НК РФ).

Пунктом 2 ст. 1235 ГК РФ установлено, что несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора.

Налогоплательщик вправе учесть суммы платежей по лицензионному договору на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности, заключенному в соответствии с нормами ГК РФ, в составе прочих расходов, при условии, что указанные расходы соответствуют требованиям ст. 252 НК РФ.

Письмо Минфина России от 14 мая 2015 г. № 03-08-05/27557.

При отрицательной величине собственного капитала на конец отчетного периода начисленные проценты по займам в полном объеме приравниваются к дивидендам.

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.

Пунктом 3 ст. 269 НК РФ установлено, что в состав расходов включаются проценты по контролируемой задолженности, рассчитанные в соответствии с п. 2 данной статьи, но не более фактически начисленных процентов. Положительная разница между суммой начисленных процентов и суммой предельных процентов приравнивается в целях налогообложения к дивидендам, уплаченным иностранной организации, в отношении которой существует контролируемая задолженность, и облагается налогом в соответствии с п. 3 ст. 284 НК РФ.

Если поручителем российской организации - заемщика по кредитному договору является иностранная организация, владеющая 100 процентами уставного капитала этой российской организации, при этом российская организация - заимодавец не является аффилированным лицом как по отношению к указанной иностранной организации - поручителю, так и по отношению к российской организации - заемщику, то указанная задолженность признается контролируемой.

Процентный доход, выплачиваемый по такому договору, учитывается российской организацией - заимодавцем в составе доходов.

Организация-заемщик определяет предельную величину контролируемой задолженности и вправе признать в качестве расходов, уменьшающих налоговую базу по налогу на прибыль, сумму начисленных по договору займа (кредитному договору) процентов в порядке, предусмотренном ст. 269 НК РФ. В случае если на конец отчетного (налогового) периода величина собственного капитала организации отрицательна, то проценты по займу не учитываются в составе

расходов при формировании налоговой базы по налогу на прибыль (предельные проценты равны нулю).

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, поскольку налогообложение у источника при выплате доходов в виде процентов, выплачиваемых российским организациям, НК РФ не предусмотрено.

Письмо Минфина России от 18 мая 2015 г. № 03-03-06/2/28296.

При утрате посадочного талона расходы по осуществленному авиаперелету могут быть подтверждены справкой авиаперевозчика, содержащей необходимую для подтверждения полета информацию.

Если авиабилет приобретен в бездокументарной форме (электронный билет), то оправдательными документами, подтверждающими расходы на приобретение авиабилета для целей налогообложения, являются сформированная автоматизированной информационной системой оформления воздушных перевозок маршрут/квитанция электронного документа (авиабилета) на бумажном носителе, в которой указана стоимость перелета, и посадочный талон, подтверждающий перелет подотчетного лица по указанному в электронном авиабилете маршруту (п.2 Приказа Минтранса России №134[3], п. 84 Приказа Минтранса России №82[4]).

При утере посадочного талона, справка, содержащая необходимую для подтверждения полета информацию, выданная авиаперевозчиком или его представителем, может быть принята в качестве документа, подтверждающего расходы по осуществленному авиаперелету, для целей налогообложения прибыли организаций.

При отсутствии посадочного талона или справки, подтверждающей, что работник воспользовался приобретенным для него авиабилетом, расходы на проезд к месту командировки и (или) обратно не будут учитываться для целей налогообложения прибыли как не соответствующие положениям статьи 252 НК РФ в части необходимости надлежащего документального подтверждения произведенных расходов.

[3] Приказ Минтранса России от 08.11.2006 № 134 «Об установлении формы электронного пассажирского билета и багажной квитанции в гражданской авиации».
[4] Приказ Минтранса России от 28.06.2007 № 82 «Об утверждении Федеральных авиационных правил "Общие правила воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов и требования к обслуживанию пассажиров, грузоотправителей, грузополучателей».

Письмо Минфина России от 22 мая 2015 г. № 03-03-06/1/29535.

Стоимость лицензии, не признанная в полном объеме в составе расходов на дату вступления в силу закона №99-ФЗ, которым изменен срок ее действия на бессрочную, может быть учтена единовременно в составе прочих расходов.

Если расходы на приобретение лицензий, срок действия которых изменен положениями Закона № 99-ФЗ [5] на бессрочный, распределялись налогоплательщиком на срок действия лицензии, и на момент вступления в силу указанного закона по данным налогового учета часть расходов не была признана при расчете налога на прибыль, то эта часть может быть учтена в целях налогообложения прибыли единовременно в составе прочих расходов.

Письмо Минфина России от 25 мая 2015 г. № 03-03-06/1/29964.

При выходе участника из ООО разница между первоначальной стоимостью доли и действительной стоимостью доли, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе, подлежит налогообложению налогом на прибыль организаций.

Доходы в виде имущества, имущественных прав, которые получены в пределах вклада (взноса) участником общества (его правопреемником или наследником) при выходе из общества, не учитываются при определении налоговой базы (пп. 4 п. 1 ст. 251 НК РФ). При приобретении доли в уставном капитале ООО ее стоимость признается равной стоимости (остаточной стоимости) вносимого имущества (имущественных прав или неимущественных прав, имеющих денежную оценку), определяемой по данным налогового учета на дату перехода права собственности на указанное имущество (имущественные права), с учетом дополнительных расходов, которые для целей налогообложения признаются у передающей стороны при таком внесении (пп.2 п.1 ст. 277 НК РФ).

Если действительная стоимость доли участника общества, определяемая на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе из общества, как это предусмотрено пп.6.1 ст.23 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», превышает первоначальную стоимость доли, то разница подлежит налогообложению налогом на прибыль.

[5] Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

1.3. Налог на имущество организаций.

Письмо Минфина России от 21 мая 2015 г. № 03-05-05-01/29272.

Движимое имущество, полученное в рамках договора лизинга между взаимозависимыми лицами и учтенное на балансе в качестве основного средства с 01.01.2013, облагается налогом на имущество.

В соответствии с п. 25 ст. 381 НК РФ от налогообложения освобождается движимое имущество, принятое с 1 января 2013 года на учет в качестве объектов основных средств, **за исключением объектов**, **принятых на учет в результате** реорганизации или ликвидации организаций, а также **передачи, включая приобретение, имущества между лицами, признаваемыми взаимозависимыми в соответствии с п. 2 ст. 105.1 НК РФ.**

Движимое имущество, полученное в рамках договора финансовой аренды (лизинга), заключенного между взаимозависимыми лицами и учтенного на балансе лизингодателя (или лизингополучателя) с 1 января 2013 года в качестве основных средств, облагается налогом на имущество.

1.4. Налоговый контроль.

Письмо ФНС России от 4 июня 2015 г. № ГД-4-3/9638@ (вместе с Письмом Минфина России от 30 апреля 2015 г. № 03-03-10/25250).

При смене ответственного участника КГН обязанности переходят к новому ответственному участнику с 1-го числа налогового периода по налогу на прибыль, следующего за календарным годом, в котором зарегистрировано изменение договора о создании КГН.

Ответственность за налоговые правонарушения несет участник КГН, являющийся ответственным на дату вынесения соответствующего решения налогового органа.

Налоговый кодекс РФ в силу отсутствия прямого запрета допускает замену ответственного участника КГН. Поскольку такой договор должен содержать положения, касающиеся наименования организации - ответственного участника КГН, замена возможна посредством внесения изменений в договор о создании КГН.

Изменение договора о создании КГН, связанное с заменой ответственного участника КГН, вступает в силу не ранее 1-го числа налогового периода по налогу на прибыль организаций, следующего за календарным годом, в котором соответствующее изменение договора зарегистрировано налоговым органом. Обязанности по исчислению и уплате налога на прибыль (авансовых платежей) переходят к новому ответственному участнику с 1-го числа налогового периода по налогу на прибыль, следующего за календарным годом, в котором

соответствующее изменение договора о создании КГН зарегистрировано налоговым органом.

Новому ответственному участнику КГН при расчете доли прибыли каждого участника КГН (каждого из их обособленных подразделений) следует использовать те же показатели, которые применял предыдущий ответственный участник КГН.

Для исполнения обязанностей налогоплательщика налога на прибыль новый ответственный участник КГН обязан истребовать у участников КГН документы, пояснения и иную информацию, необходимую для осуществления налоговыми органами мероприятий налогового контроля и исполнения обязанностей налогоплательщика налога на прибыль организаций по КГН, в том числе за налоговые (отчетные) периоды, когда налогоплательщиком в отношении налога на прибыль организаций по КГН являлся иной участник КГН.

По мнению Минфина России, к ответственности за налоговые правонарушения может быть привлечен участник КГН, являющийся ответственным на дату вынесения соответствующего решения налогового органа.

2. Судебная практика.

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

Определение Верховного Суда РФ от 29 мая 2015 № 305-КГ15-2112 по делу № А40-15522/2014 ООО «Белые ночи» о передаче кассационной жалобы ООО «Белые ночи» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Маненков А.Н.).

Судебная коллегия по экономическим спорам рассмотрит вопрос об обязанности осуществлять перерасчет сумм НДПИ, на основании нормативов потерь, утвержденных в течение или по окончании налогового периода.

Предметом спора послужила позиция Инспекции об обязанности Общества осуществлять перерасчет налоговых обязательств по НДПИ за предыдущие налоговые периоды, основываясь на нормативах потерь, утвержденных уполномоченным органом в установленном порядке по окончании указанных налоговых периодов.

Поддерживая указанную позицию, суды исходили из того, что перерасчет сумм НДПИ, подлежащих уплате в бюджет, Общество обязано производить, начиная с

первого налогового периода календарного года, на который утверждены данные (новые) нормативы потерь.

Судья ВС РФ, признавая позицию кассационной жалобы Общества заслуживающей внимания Судебной коллегии по экономическим спорам, отметил, что допущенные нарушения со стороны органов государственной власти, выраженные в отсутствии утвержденных нормативов потерь на очередной календарный год, не должны стать причиной увеличения обязательств налогоплательщика перед бюджетом при утверждении указанных нормативов в течение текущего, либо следующего за ним календарного года.

Определение Верховного Суда РФ от 29 мая 2015 № 305-КГ15-4746 по делу № А40-130146/2013 ОАО междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Першутов А.Г.).

Вознаграждение членам ревизионной комиссии не может учитываться в составе расходов по налогу на прибыль.

Общество считало правомерным включение в состав расходов по налогу на прибыль вознаграждения членам ревизионной комиссии на основании пп.18 п.1 ст. 264 НК РФ в качестве расходов на управление организацией.

Признавая позицию Общества необоснованной, суды исходили из того, что отнесение затрат Общества в виде вознаграждения членам ревизионной комиссии в состав расходов при расчете налога на прибыль как затрат на управление организацией является неправомерным ввиду характера осуществляемой ревизионной комиссией контролирующей деятельности, а не деятельности по управлению обществом. В тоже время указанные расходы не могут быть отнесены к расходам на оплату труда, поскольку с членами ревизионной комиссии Обществом не заключались трудовые договоры.

Размер вознаграждений и компенсаций устанавливается решением общего собрания акционеров, полномочия которого реализуются не произвольно, а с учетом компетенции общего собрания принимать решение о распределении чистой прибыли акционерного общества, остающейся после уплаты налога на прибыль, включая возможность направления части нераспределенной прибыли общества на выплату вознаграждений членам ревизионной комиссии. При этом выплата вознаграждения членам ревизионной комиссии из прибыли до ее налогообложения не предусмотрена.

Судья ВС РФ не нашел оснований для передачи жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ.

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 03.06.2015 по делу № А40-129642/14 ООО «ТракМоторс» (судья Суставова О.Ю.).

При уплате налога с «проблемного счета» в банке, у которого отозвана лицензия, при наличии признаков «недобросовестности» налогоплательщика обязанность по уплате налога не может быть признана исполненной.

Общество обратилось в суд с требованием о признании исполненной обязанности по уплате налогов. Как было установлено судом, у банка, с расчетного счета в котором по утверждению Общества были произведены платежи, была отозвана лицензия.

Считая свою обязанность по уплате налога на прибыль и НДС исполненной, Общество основывалось на п.1 ст. 45 НК РФ и настаивало на своей добросовестности.

При рассмотрении дела суд указал на сформированные судебной практикой по данной категории споров признаки «недобросовестности» налогоплательщиков при рассмотрении ситуаций, связанных с так называемыми «зависшими» платежами:

- наличие открытых иных счетов в не «проблемных» Банках;
- уплата налога с «проблемного счета»;
- уплата налога заранее и в большем размере, чем предусмотрено расчетом по декларации; открытие счета в «проблемном» Банке;
- наличие информации о «недобросовестности» и «проблемности» кредитной организации;
- осведомленность налогоплательщика о неплатежеспособности Банка, отсутствие денежных средств на корсчете Банка.

Отказывая Обществу в удовлетворении заявленных требований, суд пришел к выводу, что Инспекцией установлены все признаки недобросовестности налогоплательщика.

Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно

отправив заявку на info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru