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 № 174 [1]

03 апреля 2017 года – 09 апреля 2017 года

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

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

Реализация драгоценных металлов, полученных при обработке лома, покупателям, не являющимся аффинажными организациями или банками, облагается НДС..... 3

Передача прав на использование программы для ЭВМ на основании лицензионного договора, заключаемого в электронной форме через сеть Интернет, освобождается от налогообложения НДС..... 3

Услуги биржи по предоставлению биржевой информации и технического доступа к информационным системам биржи не облагаются НДС..... 4

Предоставление иностранной компанией в адрес российской компании прав на использование баз данных через сеть Интернет на основании лицензионного соглашения освобождаются от налогообложения НДС..... 4

1.2. Налог на доходы физических лиц 5

Положительная или отрицательная разница по операциям РЕПО с ценными бумагами, выраженными в иностранной валюте, пересчитывается из иностранной валюты в рубли на дату исполнения обязательств по второй части РЕПО. 5

Прибыль КИК не учитывается при определении налоговой базы по НДФЛ у контролирующего лица, если оно прекратило участие в КИК по причине ликвидации этой компании до даты, на которую определяется доля контролирующего лица в прибыли КИК. 5

2. Судебная практика..... 6

2.1. Определения Верховного Суда РФ о передаче (отказе в передаче) дел в Судебную коллегию по экономическим спорам ВС РФ 6

Застройщик вправе применять освобождение от НДС в полном объеме при передаче доли в праве на общее имущество в многоквартирном доме, поскольку дом является

[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.

объектом непроизводственного (жилого) назначения независимо от наличия в нем нежилых помещений..... 6

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы 7

Задолженность перед российской организацией может признаваться контролируемой в случае аффилированности заимодавца с иностранной компанией. 7

Если организация исчисляет ежемесячные авансовые платежи исходя из фактически полученной прибыли, то расчет предельной величины процентов по контролируемой задолженности также осуществляется ежемесячно. 7

Исчисление предельной величины признаваемых расходом процентов по контролируемой задолженности производится без учета процентов, начисленных в предыдущих отчетных периодах, т.е. дискретно. 7

Показания генеральных директоров о непричастности к деятельности организаций не являются безусловным основанием для признания нереальности хозяйственных операций с такими компаниями..... 8

1. Письма Минфина России и ФНС России

1.1. Налог на добавленную стоимость

Письмо Минфина России от 30.03.2017 № 03-07-10/18453

Реализация драгоценных металлов, полученных при обработке лома, покупателям, не являющимся аффинажными организациями или банками, облагается НДС.

От налогообложения НДС освобождаются операции по реализации руды, концентратов и других промышленных продуктов, содержащих драгоценные металлы, лома и отходов драгоценных металлов для производства драгоценных металлов и аффинажа, а также операции по реализации драгоценных металлов банкам (пп. 9 п. 3 ст. 149 НК РФ).

Если налогоплательщик осуществляет приобретение лома, содержащего драгоценные металлы, его первичную обработку, передачу на аффинаж и последующую реализацию аффинированных драгоценных металлов покупателям, не являющимся аффинажными организациями или банками, то в отношении данных операций освобождение от налогообложения НДС, установленное пп. 9 п. 3 ст. 149 НК РФ, не применяется.

Письмо Минфина России от 16.03.2017 № 03-07-14/15062

Передача прав на использование программы для ЭВМ на основании лицензионного договора, заключаемого в электронной форме через сеть Интернет, освобождается от налогообложения НДС.

Не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) НДС реализация исключительных прав на программы для ЭВМ, а также прав на использование программы для ЭВМ на основании лицензионного договора (пп. 26 п. 2 ст. 149 НК РФ). Указанное освобождение от налогообложения НДС не ставится в зависимость от способа заключения лицензионного договора и порядка предоставления программы для ЭВМ.

Передача на основании лицензионного договора, заключаемого в электронной форме через сеть Интернет, прав на использование программы для ЭВМ, предоставляемой путем скачивания по ссылке в сети Интернет, освобождается от налогообложения НДС.

Письмо Минфина России от 20.03.2017 № 03-07-07/15899

Услуги биржи по предоставлению биржевой информации и технического доступа к информационным системам биржи не облагаются НДС.

Услуги, непосредственно связанные с лицензируемыми услугами организатора торговли, в том числе услуги по предоставлению информации, имеющейся у организатора торговли в связи с осуществлением деятельности организатора торговли, и услуги по предоставлению клиентам организатора торговли программных и (или) технических средств для удаленного доступа к его услугам на рынке ценных бумаг, товарных и валютных рынках, освобождены от налогообложения НДС[2].

Суммы вознаграждения, получаемые биржей за оказание услуг по предоставлению биржевой информации и технического доступа к информационным системам биржи, в налоговую базу по НДС не включаются.

Письмо Минфина России от 30.03.2017 № 03-07-08/18533

Предоставление иностранной компанией в адрес российской компании прав на использование баз данных через сеть Интернет на основании лицензионного соглашения освобождаются от налогообложения НДС.

Услуги по предоставлению баз данных через сеть Интернет, в том числе путем предоставления удаленного доступа к ним, относятся к оказанию услуг в электронной форме (п. 1 ст. 174.2 НК РФ).

В соответствии с пп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ если покупатель осуществляет деятельность на территории РФ и приобретает услуги, указанные в п. 1 ст. 174.2 НК РФ, местом реализации таких услуг является территория РФ.

От налогообложения НДС освобождаются операции по передаче исключительных прав на базы данных, а также прав на использование баз данных на основании лицензионного договора (пп. 26 п. 2 ст. 149 НК РФ).

Таким образом, услуги по предоставлению иностранной компанией в адрес российской компании прав на использование баз данных через сеть Интернет на основании лицензионного соглашения освобождаются от налогообложения НДС.

[2] Подпункт 12.2 п. 2 ст. 149 НК РФ и раздел 9 Перечня услуг, непосредственно связанных с услугами, которые оказываются в рамках лицензируемой деятельности регистраторами, депозитариями, включая специализированные депозитарии и центральный депозитарий, дилерами, брокерами, управляющими ценными бумагами, управляющими компаниями инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, клиринговыми организациями, организаторами торговли, реализация которых освобождается от обложения налогом на добавленную стоимость, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 31 августа 2013 г. N 761,

1.2. Налог на доходы физических лиц

Письмо Минфина России от 09.03.2017 № 03-04-05/13215

Положительная или отрицательная разница по операциям РЕПО с ценными бумагами, выраженными в иностранной валюте, пересчитывается из иностранной валюты в рубли на дату исполнения обязательств по второй части РЕПО.

Датой получения доходов (осуществления расходов) по операции РЕПО является дата фактического исполнения (прекращения) обязательств участников по второй части РЕПО (п. 10 ст. 214.3 НК РФ).

Доходы (расходы, принимаемые к вычету) налогоплательщика, выраженные в иностранной валюте, пересчитываются в рубли по официальному курсу ЦБ РФ, установленному на дату фактического получения указанных доходов (п. 5 ст. 210 НК РФ).

При совершении операций РЕПО с ценными бумагами, номинированными в иностранной валюте, для продавца по первой части РЕПО доходы (расходы) определяются на дату исполнения им обязательств по второй части РЕПО. На эту дату пересчитывается из иностранной валюты в рубли разница между ценой приобретения ценных бумаг по второй части РЕПО и ценой реализации ценных бумаг по первой части РЕПО.

Письмо Минфина России от 17.03.2017 № 03-12-11/2/15505

Прибыль КИК не учитывается при определении налоговой базы по НДФЛ у контролирующего лица, если оно прекратило участие в КИК по причине ликвидации этой компании до даты, на которую определяется доля контролирующего лица в прибыли КИК.

Прибыль КИК учитывается при определении налоговой базы у контролирующего лица в доле, соответствующей доле участия этого лица в КИК на дату принятия решения о распределении прибыли, принятого в календарном году, следующем за налоговым периодом по соответствующему налогу, на который приходится дата окончания финансового года в соответствии с личным законом этой КИК. В случае, если такое решение не принято, то прибыль КИК учитывается в доле, соответствующей доле на 31 декабря календарного года, следующего за налоговым периодом по соответствующему налогу, на который приходится дата окончания финансового года КИК.

Если контролирующее лицо прекратило участие в контролируемой этим лицом иностранной компании по причине ее ликвидации до даты, на которую для целей исчисления налоговой базы определяется доля контролирующего лица в прибыли

КИК, прибыль этой КИК не учитывается при определении налоговой базы у налогоплательщика - контролирующего лица.

2. Судебная практика

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

Определение Верховного Суда РФ от 06.04.2017 № 308-КГ17-2206 по делу № А32-22883/15 ООО «Строительно-инвестиционная корпорация «Девелопмент-Юг» об отказе в передаче кассационной жалобы Управления Федеральной налоговой службы по Краснодарскому краю для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Антонова М.К.)

Застройщик вправе применять освобождение от НДС в полном объеме при передаче доли в праве на общее имущество в многоквартирном доме, поскольку дом является объектом непроизводственного (жилого) назначения независимо от наличия в нем нежилых помещений.

Общество на основании договоров долевого участия в строительстве осуществляло передачу объектов недвижимого имущества, среди которых были как жилые, так и нежилые помещения. При этом Общество применяло освобождение, предусмотренное пп. 23.1 п. 3 ст. 149 НК РФ, на основании которого передача доли в праве на общее имущество в многоквартирном доме при реализации квартир освобождается от обложения НДС.

Инспекция отказала Обществу в праве на использование освобождения, поскольку посчитала, что льгота не применима к ситуациям, когда Общество кроме квартир и общего имущества передает также нежилые помещения, не входящие в состав общего имущества многоквартирного дома.

Суды первой и апелляционной инстанции, соглашаясь с позицией Инспекции, отмечали, что если участнику долевого строительства жилых помещений передаются нежилые помещения в многоквартирном жилом доме, которые не входят в состав общего имущества, то услуги застройщика, связанные со строительством таких помещений, не подпадают под освобождение от обложения НДС, предусмотренное пп. 23.1 п. 3 ст. 149 НК РФ.

Суд округа, отменяя судебные акты, признал подход Инспекции неправомерным и указал, что многоквартирный дом является объектом непроизводственного (жилого) назначения независимо от наличия в нем нежилых помещений. По

договорам участия в долевом строительстве, заключенным с физическими лицами, Общество не создавало и не передавало помещения производственного назначения. На момент заключения договора участия в долевом строительстве застройщику неизвестно, как в дальнейшем собственник будет использовать переданное ему помещение, поэтому фактическое использование собственниками нежилых помещений в будущем не влияет на применение указанного освобождения.

Судья ВС РФ отказал Управлению Федеральной налоговой службы по Краснодарскому краю в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 06.04.2017 по делу № А40-238134/16 АО «Северсталь Дистрибуция» (судья Бедрацкая А.В.)

Задолженность перед российской организацией может признаваться контролируемой в случае аффилированности заимодавца с иностранной компанией.

Если организация исчисляет ежемесячные авансовые платежи исходя из фактически полученной прибыли, то расчет предельной величины процентов по контролируемой задолженности также осуществляется ежемесячно.

Исчисление предельной величины признаваемых расходом процентов по контролируемой задолженности производится без учета процентов, начисленных в предыдущих отчетных периодах, т.е. дискретно.

Общество (заемщик) заключило договоры займа в 2011 и 2012 годах с российскими организациями, аффилированными с ПАО «Северсталь», фактическим собственником которых является компания с Британских Виргинских островов.

Налоговая инспекция, признав задолженность по договорам займа контролируемой, рассчитала предельный размер процентов по займам, которые Общество было вправе включить во внереализационные расходы в 2012 году.

Общество оспаривало подход к данным договорам займа как к контролируемой задолженности, однако суд признал позицию Общества неправомерной.

Суд отметил, что контролируемой задолженностью перед иностранной организацией признаётся не только задолженность налогоплательщика по долговому обязательству непосредственно перед самой иностранной организацией как стороной обязательства, но и задолженность перед иностранными и

российскими организациями, признаваемыми в соответствии с законодательством РФ аффилированными лицами указанной иностранной организации.

Поскольку Общество исчисляет ежемесячные авансовые платежи исходя из фактически полученной прибыли и представляет налоговые декларации по налогу на прибыль организаций ежемесячно, исчисление предельной величины процентов по займам также должно производиться ежемесячно. Исчисление предельной величины признаваемых расходом процентов производится без учета процентов по контролируемой задолженности, начисленных в предыдущих отчетных периодах, т.е. дискретно. В случае изменения соотношения контролируемой задолженности и собственного капитала организации в последующем отчетном периоде по сравнению с предыдущим отчетным периодом перерасчет расходов в виде процентов за предыдущий отчетный период не производится.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 05.04.2017 по делу № А40-252012/16 ООО «СП-Логистик» (судья Ларина М.В.)

Показания генеральных директоров о непричастности к деятельности организаций не являются безусловным основанием для признания нереальности хозяйственных операций с такими компаниями.

Инспекция признала неправомерным учет в составе расходов затрат на субподрядные работы, а также отказала в вычетах НДС, предъявленного субподрядчиками, ввиду того, что генеральные директора этих контрагентов отрицали свою причастность к деятельности компаний. Иных доказательств нереальности хозяйственных операций Инспекцией представлено не было.

Суд не согласился с доводами Инспекции и указал, что сами по себе показания лица, числящегося по ЕГРЮЛ в качестве генерального директора, о непричастности к деятельности организации не может расцениваться как доказательство нереальности всех хозяйственных операций без представления налоговым органом дополнительных доказательств, таких как:

1. отсутствие реальности поставки товара (выполнения работ, оказания услуг);
2. завышение стоимости приобретенных товаров (исходя из данных о рыночных ценах на этот товар, установленных действующими продавцами или производителями, либо исходя из данных о ценах на товар при ввозе на территорию РФ);
3. аффилированности (подконтрольности) контрагента и влияние этого фактора на ценообразование.

Кроме того, суд указал, что Общество представило документы, подтверждающие реальное оказание услуг спорными контрагентами, и документы, подтверждающие проявление должной осмотрительности.

Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно отправив заявку на info@schekinlaw.ru