



**ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 365<sup>1</sup>**  
**6 сентября 2021 г. – 19 сентября 2021 г.**

<b>1. Письма Минфина и ФНС России.....</b>	<b>3</b>
<b>1.1. Налог на прибыль организаций .....</b>	<b>3</b>
Расходы в виде комиссии депозитария, брокера и биржи при приобретении ценных бумаг учитываются в момент их реализации (погашения) или иного выбытия. ....	3
Пятилетний срок владения правопреемником акциями российской организации, полученными им в результате реорганизации, для целей применения ставки 0% при реализации исчисляется с даты их приобретения реорганизованной организацией. При последующей реорганизации правопреемника его правопреемник при исчислении пятилетнего срока не вправе учитывать срок владения акциями первоначально реорганизованной организации. ....	3
<b>1.2. Налог на доходы физических лиц.....</b>	<b>4</b>
При выплате дохода в денежной и неденежной форме налоговый агент обязан исчислить НДФЛ, исходя из суммы этих частей, и удержать налог в полном объеме из денежной части дохода. ....	4
<b>1.3. Налог на добычу полезных ископаемых.....</b>	<b>4</b>
В случае переоформления лицензии на право пользования недрами в результате реорганизации юридического лица новая организация становится плательщиком НДС с даты государственной регистрации переоформленной лицензии.....	4
<b>2. Судебная практика .....</b>	<b>5</b>
<b>2.1. Определения СКЭС ВС РФ.....</b>	<b>5</b>
Налогоплательщик даже в отсутствие в договоре налоговой оговорки вправе взыскать с контрагента налоговые убытки, понесенные в связи с неправомерными действиями последнего.....	5
<b>2.2. Определения о передаче (отказе в передаче) жалоб в СКЭС ВС РФ</b>	<b>6</b>
Неявка свидетелей может стать основанием для продления срока проведения выездной налоговой проверки до 6 месяцев.....	6

<sup>1</sup> В дайджест включены наиболее интересные новости: письма Минфина и ФНС России, определения ВС РФ о передаче (об отказе в передаче) кассационных жалоб для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ, определения СКЭС ВС РФ, а также выборочно практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

*Вычет НДС по приобретенному товару, а также восстановление НДС с аванса, выданного в счет его поставки, производится в том периоде, в котором произошла отгрузка товара, независимо от перехода права собственности на него. ....7*

*При реорганизации в форме преобразования расчетным периодом по страховым взносам для вновь созданной организации является период со дня ее создания до окончания календарного года, в котором она создана..... 8*

## **1. Письма Минфина и ФНС России**

### **1.1. Налог на прибыль организаций**

**Письмо Минфина России от 23.08.2021 № 03-03-07/67751**

***Расходы в виде комиссии депозитария, брокера и биржи при приобретении ценных бумаг учитываются в момент их реализации (погашения) или иного выбытия.***

По расходам, связанным с приобретением ценных бумаг, включая их стоимость, датой осуществления расходов по общему правилу признается дата реализации или иного выбытия ценных бумаг (пп. 7 п. 7 ст. 272 НК РФ).

Расходы в виде комиссии депозитария, брокера и биржи являются расходами, связанными с приобретением ценных бумаг, и учитываются для целей налогообложения в момент их реализации (погашения) или иного выбытия.

**Письмо Минфина России от 20.08.2021 № 03-03-06/1/67157**

***Пятилетний срок владения правопреемником акциями российской организации, полученными им в результате реорганизации, для целей применения ставки 0% при реализации исчисляется с даты их приобретения реорганизованной организацией. При последующей реорганизации правопреемника его правопреемник при исчислении пятилетнего срока не вправе учитывать срок владения акциями первоначально реорганизованной организации.***

Налоговая ставка 0%, предусмотренная п. 4.1 ст. 284 НК РФ, применяется к налоговой базе, определяемой по доходам от реализации или иного выбытия акций (долей участия в уставном капитале) российских и (или) иностранных организаций, при условии, что на дату реализации или иного выбытия они непрерывно принадлежат налогоплательщику более 5 лет (п. 1 ст. 284.2 НК РФ).

Этот срок в отношении акций (долей участия в уставном капитале), полученных налогоплательщиком-правопреемником в результате реорганизации, исчисляется с даты их приобретения реорганизованной организацией (п. 6 ст. 284.2 НК РФ).

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

Письмо ФНС России от 07.09.2021 № СД-4-3/12722@

**При выплате дохода в денежной и неденежной форме налоговый агент обязан исчислить НДФЛ, исходя из суммы этих частей, и удержать налог в полном объеме из денежной части дохода.**

Налоговые агенты обязаны перечислить в соответствующий бюджет сумму налога, удержанную из денежных средств, выплачиваемых налогоплательщику (пп. 3 п. 1 ст. 24 НК РФ).

В пункте 10 совместного Постановления Пленума ВС РФ № 41 и Пленума ВАС РФ № 9 от 11.06.1999<sup>2</sup> указано, что данная обязанность у налогового агента отсутствует только в том случае, когда доход получен налогоплательщиком в натуральной форме и денежных выплат в данном налоговом периоде ему не производилось.

В случае выплаты налогоплательщику дохода, состоящего из денежной и неденежной частей, налоговый агент обязан исчислить налог, исходя из суммы обеих этих частей, и удержать исчисленную таким образом сумму налога в полном объеме из денежной части.

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

Письмо Минфина России от 25.08.2021 № 03-06-05-01/68465

**В случае переоформления лицензии на право пользования недрами в результате реорганизации юридического лица новая организация становится плательщиком НДС с даты государственной регистрации переоформленной лицензии.**

Согласно ст. 11 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон о недрах) предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде лицензии, которая удостоверяет право пользования участком недр в определенных границах в соответствии с указанной в ней целью в течение установленного срока при соблюдении владельцем заранее оговоренных условий.

Плательщиком НДС является недропользователь, владеющий лицензией на пользование недрами.

В случае реорганизации юридического лица право пользования недрами переходит к другому субъекту предпринимательской деятельности. В таком случае лицензия на пользование участком недр подлежит переоформлению. При этом условия пользования участком недр, установленные прежней лицензией, пересмотру не подлежат.

---

<sup>2</sup> «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации».

Новая организация становится пользователем недр и, соответственно, плательщиком НДС с даты государственной регистрации переоформленной лицензии на пользование недрами.

Определение налоговой базы по НДС, а также исчисление суммы данного налога и представление налоговой декларации по НДС прежним владельцем лицензии на пользование недрами осуществляются до даты государственной регистрации лицензии на пользование недрами на нового пользователя недр, а новым пользователем недр – с даты государственной регистрации переоформленной лицензии на пользование недрами.

## **2. Судебная практика**

### **2.1. Определения СКЭС ВС РФ**

**Определение СКЭС ВС РФ от 09.09.2021 № [302-ЭС21-5294](#) по делу № [А33-3832/2019](#) АО «Таймырская топливная компания» (председательствующий судья Борисова Е.Е., судьи Золотова Е.Н., Попова Г.Г.)**

***Налогоплательщик даже в отсутствие в договоре налоговой оговорки вправе взыскать с контрагента налоговые убытки, понесенные в связи с неправомерными действиями последнего.***

Подрядчик без необходимого в соответствии с условиями договора согласия заказчика привлечен к исполнению договора субподрядчика. Подрядчик и субподрядчик не располагали достаточными ресурсами для исполнения договора. Фактически работы выполнялись физическими лицами, не имеющими отношения к деятельности подрядчика и субподрядчика. Направленные в оплату договора подряда денежные средства были перечислены подрядчиком через субподрядчика иным юридическим лицам, имеющим признаки «технических компаний», и в дальнейшем обналичены.

Налоговый орган счел, что общество (заказчик) получило необоснованную налоговую выгоду в размере принятого к вычету НДС. При рассмотрении налогового спора суды поддержали эту позицию.

Полагая, что доначисление НДС, пеней и штрафа обусловлено неправомерным поведением подрядчика, общество направило претензию о возмещении доначисленных сумм в качестве убытков с последующим обращением с требованием в арбитражный суд в связи с отказом подрядчика от добровольного исполнения требования.

Суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска по причине отсутствия оснований для привлечения подрядчика к гражданско-правовой ответственности, ввиду того что общество не проявило должной осмотрительности при выборе контрагента и этим взяло на себя риск наступления негативных налоговых

последствий. Истечение срока давности началось со дня подписания последнего акта о приемке работ (10.10.2014), то есть на момент обращения заявителя в суд (11.02.2019) этот срок уже истек.

Апелляционный суд и суд округа согласились с выводами суда первой инстанции.

Судебная коллегия направила дело на новое рассмотрение, указав следующее:

1. Требование о возмещении контрагентом убытков, полученных в связи с увеличением налогового бремени стороны договора, правомерно. Возмещение убытков допустимо при любом сокращении имущества участника оборота, в том числе при увеличении налогового бремени по обстоятельствам, которые не должны были возникнуть при надлежащем исполнении обязательств другой стороной.
2. Сторона договора не должна ставить контрагента в положение, не позволяющее ему реализовать свои права, предусмотренные налоговым законодательством. В рассматриваемом деле подрядчик умышленно нарушил договор и не отрицал этого, указав только, что заказчик мог самостоятельно обнаружить данные нарушения.
3. В удовлетворении требования о возмещении убытков может быть отказано, если стороны выступали участниками одного правонарушения, в частности если их согласованные действия были направлены на получение экономического эффекта за счет уклонения от уплаты НДС совместно с лицами, не осуществляющими реальной экономической деятельности.
4. В отсутствие соучастия в «схеме» не проявление стороной договора должной осмотрительности при выборе контрагента может быть признано судом основанием для уменьшения ответственности контрагента, но не для полного отказа в удовлетворении требования о возмещении убытков.
5. Истечение срока исковой давности начинается со дня вступления в силу решения по налоговой проверке. В данном случае решение вступило в силу 13.03.2017, следовательно, срок исковой давности не был пропущен (заявитель обратился в суд 11.02.2019).

## ***2.2. Определения о передаче (отказе в передаче) жалоб в СКЭС ВС РФ***

**Определение ВС РФ от 13.09.2021 № [304-ЭС21-14975](#) по делу № [А45-13124/2020](#) ООО «Техносистемы» об отказе в передаче кассационной жалобы ООО «Техносистемы» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Тютин Д.В.)**

***Неявка свидетелей может стать основанием для продления срока проведения выездной налоговой проверки до 6 месяцев.***

В связи с необходимостью истребования документов в порядке ст. 93.1 НК РФ и получения свидетельских показаний инспекция неоднократно принимала решение о приостановлении срока проведения выездной налоговой проверки.

Решением вышестоящего налогового органа (Управления) срок проведения выездной налоговой проверки был продлен до 6 месяцев. Общество ссылалось на неправомерность такого продления.

Суды трех инстанций отказали обществу в удовлетворении его требований, придя к выводу о наличии у Управления оснований для продления срока проведения выездной налоговой проверки, поскольку такое продление направлено на обеспечение всестороннего и наиболее полного проведения налогового контроля.

Основания и порядок продления срока проведения выездной налоговой проверки установлены Приказом ФНС России от 07.11.2018 № ММВ-7-2/628@ (далее – Приказ). В соответствии с п. 2 Приложения № 6 к Приказу основанием для продления срока проведения выездной налоговой проверки до 4 месяцев, а в исключительных случаях – до 6 месяцев являются, в частности, активное противодействие лица, в отношении которого проводится выездная налоговая проверка, ее проведению, а также неявка либо уклонение от явки без уважительных причин лица, вызываемого по делу о налоговом правонарушении в качестве свидетеля.

Установив возможность продления срока проверки до 4 месяцев, а в исключительных случаях – до 6 месяцев, НК РФ возложил на налоговый орган обязанность обосновать причины такого продления, при этом для продления срока до 6 месяцев причины должны быть исключительными.

Как следует из Определения КС РФ от 09.11.2020 № 1432-О-О, понятие «исключительный случай» относится к категории оценочных понятий, которые наполняются содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела. В рассматриваемом деле основанием для продления срока проверки послужили активное противодействие общества ее проведению и неявка свидетелей. С учетом таких обстоятельств суды пришли к выводу, что у Управления имелись достаточные основания для продления срока проведения проверки и что такое продление не носило формального характера, а было направлено на обеспечение всестороннего и наиболее полного проведения налогового контроля.

Судья ВС РФ отказал обществу в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

**Определение ВС РФ от 14.09.2021 № [305-ЭС21-15288](#) по делу № [А40-104983/2020](#) АО «Концерн воздушно-космической обороны «Алмаз-Антей» об отказе в передаче кассационной жалобы АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Завьялова Т.В.)**

***Вычет НДС по приобретенному товару, а также восстановление НДС с аванса, выданного в счет его поставки, производится в том периоде, в котором произошла отгрузка товара, независимо от перехода права собственности на него.***

Инспекция пришла к выводу, что в нарушение пп. 3 п. 3 ст. 170 НК РФ общество не восстановило суммы НДС, ранее принятые к вычету с выданных авансов по счетам-

фактурам поставщиков. Общество полагало, что вычет и восстановление НДС нужно было осуществить в III квартале 2019 г. по дате подписания актов приема-передачи и устранения замечаний.

Суды трех инстанций признали выводы инспекции правомерными, указав, что товарные накладные и счета-фактуры на поставленное имущество относятся ко II кварталу 2019 г., что подтверждает передачу товара покупателю и создает основания для отражения продавцом реализации, а покупателем – принятия товара к учету. Поставщики отразили реализацию данного имущества в налоговых декларациях по НДС за II квартал 2019 г.

Довод общества о том, что спорное имущество поставлено на бухгалтерский и налоговый учет с момента приобретения права собственности на него (июль и сентябрь 2019 г.) был отклонен судом. Если по договору поставки отгрузка оборудования произведена в одном налоговом периоде, а право собственности на это оборудование переходит к покупателю в другом налоговом периоде, начисление НДС следует произвести в том налоговом периоде, в котором осуществлена отгрузка, независимо от момента перехода права собственности.

Законодатель предусмотрел для налогоплательщика возможность заявить вычет в периоде отгрузки. Следовательно, основания для восстановления НДС с авансов в других периодах отсутствуют.

Судья ВС РФ отказала обществу в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

**Определение ВС РФ от 09.09.2021 № [309-ЭС21-11604](#) по делу № [А60-8016/2020](#) АО «Уральский электромеханический завод» об отказе в передаче кассационной жалобы АО «Уральский электромеханический завод» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Завьялова Т.В.)**

***При реорганизации в форме преобразования расчетным периодом по страховым взносам для вновь созданной организации является период со дня ее создания до окончания календарного года, в котором она создана.***

Общество, созданное 26.03.2019 путем реорганизации предприятия в форме преобразования, представило расчет по страховым взносам за 6 месяцев 2019 г., произведенный с 01.01.2019, то есть с учетом налоговой базы за период действия реорганизованного лица – предприятия. Инспекция отказала в приеме данного расчета в связи с необоснованным включением в базу для начисления страховых взносов выплат, начисленных реорганизованным предприятием.

По мнению общества, выплаты, осуществляемые на основании трудовых договоров, заключенных с работниками до реорганизации, должны учитываться при определении налоговой базы для исчисления страховых взносов реорганизованной организации.



Суды трех инстанций, признавая действия инспекции правомерными, исходили из того, что при определении базы для начисления страховых взносов организация не вправе учитывать выплаты и иные вознаграждения, начисленные в пользу работников до реорганизации. База для исчисления страховых взносов не является предметом передачи правопреемнику прав и обязанностей согласно процедуре, предусмотренной п. 1 ст. 59 ГК РФ.

Судья ВС РФ отказала обществу в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

**Подпишитесь на бесплатную рассылку других аналитических материалов «Щекин и партнеры», отправив заявку по адресу:**  
**[info@schekinlaw.ru](mailto:info@schekinlaw.ru)**

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