



ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 394¹

5 декабря 2022 г. – 30 декабря 2022 г.

1. Письма Минфина и ФНС России.....	3
1.1. Налог на добавленную стоимость.....	3
При переходе с УСН «доходы - расходы» на ОСНО право на вычет НДС по товарам (работам, услугам), не отнесенным в состав расходов в период применения УСН, возникает в налоговом периоде такого перехода независимо от даты принятия товаров (работ, услуг) на учет.....	3
Гостиничные услуги, в цену номера которых включены услуги питания, поименованные в разделах VII–VIII Приложения № 4 к Положению о классификации гостиниц, облагаются НДС по ставке 0%.	3
1.2. Налог на прибыль организаций	4
Службная квартира, используемая в производственной деятельности для проживания в ней вахтового (командированного) персонала, признается амортизируемым имуществом.	4
1.3. Налог на добычу полезных ископаемых.....	4
Количество щебня для расчета НДС определяется с учетом фактических потерь, а стоимость оценивается, исходя из сложившихся у налогоплательщика за налоговый период цен реализации.	4
1.4. Налог на доходы физических лиц и страховые взносы.....	5
Выходное пособие, предусмотренное трудовым и коллективным договорами с работниками при увольнении по соглашению сторон, освобождается от обложения НДФЛ и страховыми взносами в пределах трехкратного размера среднего месячного заработка.	5
2. Судебная практика	5
2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ.....	5

¹ В дайджест включены наиболее интересные новости: письма Минфина и ФНС России, определения ВС РФ о передаче (об отказе в передаче) кассационных жалоб на рассмотрение в

При определении размера налоговой обязанности по ОСНО организатора «дробления бизнеса» должны учитываться налоги по УСН, уплаченные участниками группы в отношении дохода от искусственно разделенной деятельности.....6

Код ОКВЭД, указанный в ЕГРЮЛ, не является единственным критерием для определения соответствия основного вида деятельности условиям применения льготы по транспортному налогу.....6

2.2. Определения Верховного Суда РФ об отказе в передаче дел в Судебную коллегию по экономическим спорам ВС РФ 7

Инспекция может переквалифицировать договор управления между организацией и ее бывшим директором в трудовой договор, если будет установлено, что фактически между сторонами существовали трудовые отношения.....7

Неверное указание ИНН и даты рождения физических лиц в форме 2-НДФЛ является предоставлением недостоверных сведений, влекущим за собой штраф по ст. 126.1 НК РФ. 8

Местом реализации услуг по предоставлению железнодорожных вагонов, оказываемых российской организацией хозяйствующему субъекту государства – члена ЕАЭС, признается территория РФ.9

2.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы 10

Проведение выемки и осмотр налоговым органом помещения в отношении контрагента проверяемого налогоплательщика, не используемое последним для осуществления своей деятельности, являются неправомерными.10

Налоговый орган неправомерно отказал налогоплательщику в вычетах НДС, не опровергнув реальность осуществленных работ и проявление налогоплательщиком должной осмотрительности при выборе контрагента.....10

судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ, определения СКЭС ВС РФ, а также выборочно практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

1. Письма Минфина и ФНС России

1.1. Налог на добавленную стоимость

Письмо Минфина России от 23.12.2022 № 03-07-15/126726

При переходе с УСН «доходы - расходы» на ОСНО право на вычет НДС по товарам (работам, услугам), не отнесенным в состав расходов в период применения УСН, возникает в налоговом периоде такого перехода независимо от даты принятия товаров (работ, услуг) на учет.

Организации и ИП, применявшие УСН с объектом налогообложения «доходы, уменьшенные на величину расходов», при переходе на ОСНО суммы НДС, предъявленные им при приобретении ими товаров (работ, услуг, имущественных прав), которые не были отнесены к расходам, вычитаемым из налоговой базы при применении УСН, принимаются к вычету в общем порядке (п. 6 ст. 346.25 НК РФ).

В связи с этим при переходе на ОСНО с УСН «доходы - расходы» суммы НДС по товарам (работам, услугам), приобретенным в период применения УСН и не отнесенным в состав расходов по УСН, принимаются к вычету в порядке и на условиях, установленных ст. 171 и 172 НК РФ, независимо от даты принятия этих товаров (работ, услуг) на учет, в том налоговом периоде, в котором произошел переход на ОСНО.

Письмо ФНС России от 28.11.2022 № СД-4-3/15979@

Гостиничные услуги, в цену номера которых включены услуги питания, поименованные в разделах VII–VIII Приложения № 4 к Положению о классификации гостиниц², облагаются НДС по ставке 0%.

Налогообложение НДС при реализации услуг по предоставлению мест для временного проживания в гостиницах и иных средствах размещения, которые являются объектами туристской индустрии, осуществляется по ставке 0% (пп. 19 п. 1 ст. 164 НК РФ).

При определении стоимости проживания с учетом сопутствующих услуг, в том числе услуг питания, ставка 0% применяется, если такие услуги поименованы в разделах VII–VIII Приложения № 4 к Положению о классификации гостиниц.

В отношении услуг общественного питания, реализуемых через объекты гостиницы, не включенных в цену номера, применение нулевой ставки не предусмотрено.

² Постановление Правительства РФ от 18.11.2020 № 1860 «Об утверждении Положения о классификации гостиниц».

1.2. Налог на прибыль организаций

Письмо Минфина России от 14.11.2022 № 03-03-06/1/110896

Служебная квартира, используемая в производственной деятельности для проживания в ней вахтового (командированного) персонала, признается амортизируемым имуществом.

1.3. Налог на добычу полезных ископаемых

Письмо ФНС России от 22.12.2022 № СД-4-3/17393@

Количество щебня для расчета НДС определяется с учетом фактических потерь, а стоимость оценивается, исходя из сложившихся у налогоплательщика за налоговый период цен реализации.

При определении количества добытого в налоговом периоде полезного ископаемого учитывается то полезное ископаемое, в отношении которого в налоговом периоде завершен комплекс технологических операций по добыче, предусмотренных техническим проектом разработки месторождения (п. 7 ст. 339 НК РФ).

Если совокупностью документов налогоплательщика предусматривается дробление горных пород до требований стандартов на щебень, отсевов дробления, щебеночно-песчаных смесей и иной продукции, в целях исчисления НДС вид добытого полезного ископаемого признается строительный камень в виде его мелких фракций: щебня, отсевов дробления, щебеночно-песчаных смесей и иной продукции.

При применении налогоплательщиком прямого метода определения количества добытого полезного ископаемого учитываются фактические потери (п. 3 ст. 339 НК РФ). Таковыми признается разница между расчетным количеством полезного ископаемого, на которое уменьшаются его запасы, и количеством фактически добытого полезного ископаемого, определяемым по завершении полного технологического цикла по его добыче.

Расчет стоимости добытого полезного ископаемого для исчисления НДС осуществляется, исходя из сложившихся у налогоплательщика за соответствующий налоговый период цен его реализации, если добытое полезное ископаемое реализовывалось в соответствующем налоговом периоде (ст. 340 НК РФ).

Таким образом, сумма НДС рассчитывается в следующем порядке:

- стоимость единицы ДПИ = (выручка от реализации щебня + выручка от реализации отсева дробления + выручка от реализации ЩПС + выручка от реализации иной продукции) / общее количество реализованного ПИ в виде щебня, отсева дробления, ЩПС и иной продукции в единицах массы или объема;

- НДСП = стоимость единицы ДПИ x количество добытого в налоговом периоде ПИ, включая потери (за исключением количества потерь, налогооблагаемых по ставке НДСП 0%) x общеустановленная ставка налога.

1.4. Налог на доходы физических лиц и страховые взносы

Письмо Минфина России от 14.11.2022 № 03-04-06/110557

Выходное пособие, предусмотренное трудовым и коллективным договорами с работниками при увольнении по соглашению сторон, освобождается от обложения НДФЛ и страховыми взносами в пределах трехкратного размера среднего месячного заработка.

Не облагаются НДФЛ и страховыми взносами все виды компенсационных выплат, установленных законодательством РФ, законодательными актами субъектов РФ, решениями представительных органов местного самоуправления, связанных с увольнением работников, за исключением выплат в виде выходного пособия, среднего месячного заработка на период трудоустройства, компенсации руководителю, заместителям руководителя и главному бухгалтеру организации в части, превышающей трехкратный размер среднего месячного заработка (п. 1 ст. 217 НК РФ; абз. 6 пп. 2 п. 1 ст. 422 НК РФ).

Случаи предоставления компенсационных выплат, в том числе выходных пособий, связанных с увольнением работников (руководителей, заместителей руководителя организации), установлены статьями 178 и 181 ТК РФ. Случаи выплаты выходных пособий, а также их повышенные размеры могут устанавливаться трудовым или коллективным договором (ст. 178 ТК РФ).

Выходное пособие, предусмотренное трудовым и коллективным договорами с работниками при увольнении по соглашению сторон, в частности выплачиваемое при расторжении трудового договора с руководителем и заместителем руководителя организации, освобождается от НДФЛ и страховых взносов в сумме, не превышающей трехкратный размер среднего месячного заработка.

2. Судебная практика

2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ

Определение СКЭС ВС РФ от 23.12.2022 № [308-ЭС22-15224](#) по делу № [А63-18516/2020](#) (Шуников А.Н.)

При определении размера налоговой обязанности по ОСНО организатора «дробления бизнеса» должны учитываться налоги по УСН, уплаченные участниками группы в отношении дохода от искусственно разделенной деятельности.

Индивидуальный предприниматель в спорном периоде применял УСН «доходы». По результатам выездной налоговой проверки инспекция доначислила предпринимателю налоги по ОСНО, сделав вывод об использовании им схемы дробления бизнеса посредством распределения выручки между ним и его супругой, также имевшей статус ИП. Не согласившись с этим, налогоплательщик обратился в суд.

Суды первых трех инстанций оставили данное решение в силе. Отправляя дело на новое рассмотрение, Судебная коллегия ВС РФ указала, что, устанавливая факт распределения доходов между несколькими лицами, которыми прикрывалась фактическая деятельность одного лица, налоговый орган вправе консолидировать доходы группы. Но вместе с этим должна происходить и консолидация налогов, уплаченных с соответствующих доходов, таким образом, как если бы проверяемый налогоплательщик уплачивал УСН в бюджет за подконтрольных ему лиц. То есть суммы налогов, уплаченные участниками группы, должны учитываться при определении размера недоимки налогоплательщика – организатора группы.

В данном случае налоговый орган располагал сведениями и документами, которые позволяли определить налоговые обязательства ИП Шупикова А.Н. с учетом налогов, исчисленных и уплаченных каждым предпринимателем, однако эти сведения инспекцией фактически не приняты во внимание.

Определение СКЭС ВС РФ от 21.12.2022 № [305-ЭС22-17644](#) по делу № [А41-68521/2021](#) (ФГБУ «Научно-исследовательский испытательный центр подготовки космонавтов имени Ю.А. Гагарина»)

Код ОКВЭД, указанный в ЕГРЮЛ, не является единственным критерием для определения соответствия основного вида деятельности условиям применения льготы по транспортному налогу.

Учреждение обратилось в инспекцию с заявлением о предоставлении ему налоговой льготы по пп. 4 п. 2 ст. 358 НК РФ за 2020 год в отношении двух воздушных судов, которыми оно владело на праве оперативного управления. Согласно данной норме, к объектам транспортного налога не относятся пассажирские и грузовые морские, речные и воздушные суда организаций, основным видом деятельности которых является осуществление пассажирских или грузовых перевозок.

Инспекция отказала учреждению в предоставлении льготы, указав на несоблюдение условий для ее использования, поскольку в ЕГРЮЛ в качестве основного вида деятельности не указано осуществление пассажирских или грузовых перевозок.

Суды трех инстанций поддержали решение налогового органа на основании того, что указанный в ЕГРЮЛ ОКВЭД (научные исследования и разработки в области естественных и технических наук) не связан с пассажирскими или грузовыми перевозками. Кроме того, доля дохода от осуществления таковых учреждением (3,67%) была меньше доли доходов, полученных им от научных исследований (83,45%), а перевозка космических экипажей и других специалистов имела вспомогательный характер по отношению к предмету и целям деятельности, для которых данное учреждение создано.

Судебная коллегия ВС РФ отменила данные решения, указав следующее. Предоставление налоговых льгот подразумевает обеспечение равного подхода: условия применения льгот должны толковаться и применяться так, чтобы права налогоплательщиков дифференцировались по объективным и разумным критериям.

Учреждение создано для выполнения государственных задач, не является коммерческой организацией и не имеет целью получение прибыли от гражданской авиации. Поэтому предоставление ему налоговой льготы не может быть поставлено в зависимость от кода ОКВЭД, характеризующего деятельность коммерческих перевозчиков в сфере гражданской авиации, а также от соответствующей доли доходов. По уставу учреждения воздушные перевозки относятся к числу основных видов деятельности, и функционирование учреждения в соответствии с установленными предметом и целями деятельности было бы невозможно без осуществления воздушных перевозок пассажиров и грузов.

Иное толкование спорных положений фактически делает невозможным применение налоговой льготы в отношении государственной авиации специального назначения, что не вытекает из содержания данной нормы и противоречит принципу равенства.

2.2. Определения Верховного Суда РФ об отказе в передаче дел в Судебную коллегию по экономическим спорам ВС РФ

Определение ВС РФ от 12.12.2022 № [304-ЭС22-22916](#) по делу № [А70-17157/2021](#) об отказе в передаче кассационной жалобы ООО «Сибнефтехимтрейд» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Першутов А.Г.)

Инспекция может переквалифицировать договор управления между организацией и ее бывшим директором в трудовой договор, если будет установлено, что фактически между сторонами существовали трудовые отношения.

Основанием для привлечения общества к ответственности послужила переквалификация отношений по договору оказания услуг по управлению юридическим лицом между обществом и ИП на УСН «доходы» Гузенко О.Н. в трудовые отношения. Общество обжаловало решение налогового органа в судебном порядке.

Суды отказали налогоплательщику в удовлетворении его иска, обратив внимание на то, что до заключения договора управления Гузенко О.Н. состоял с обществом в трудовых отношениях, являлся его директором и участником. Его регистрация в качестве ИП произошла за день до заключения договора управления.

Кроме того, судами установлены следующие существенные обстоятельства:

- функции и обязанности управляющего идентичны ранее действовавшей должностной инструкции генерального директора Гузенко О.Н.;
- вознаграждение выплачивалось в фиксированном размере и не зависело от выполненного объема работ;
- предприниматель подчинялся правилам внутреннего распорядка общества;
- IP-адреса общества и ИП при соединении с системой «Интернет-банк» совпадали;
- расходы по аренде кабинета, необходимые для выполнения функций управляющего, понесены за счет самого общества;
- общество являлось единственным контрагентом предпринимателя;
- доказательств фактического выполнения работ со стороны предпринимателя в адрес общества не представлено.

Таким образом, между обществом и ИП существовали трудовые, а не гражданско-правовые отношения. В связи с этим обществу следовало удерживать из вознаграждения предпринимателя НДФЛ по ставке 13%, а также облагать выплаты страховыми взносами.

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

Определение ВС РФ от 12.12.2022 № [308-ЭС22-23291](#) по делу № [А63-15794/2021](#) об отказе в передаче кассационной жалобы ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Завьялова Т.В.)

Неверное указание ИНН и даты рождения физических лиц в форме 2-НДФЛ является предоставлением недостоверных сведений, влекущим за собой штраф по ст. 126.1 НК РФ.

Инспекция установила, что ИНН и даты рождения физических лиц, указанные в справках о доходах по форме 2-НДФЛ за 2020 год, неверны.

В результате общество привлекли к ответственности по ст. 126.1 НК РФ, после чего оно оспорило данное решение в управлении, а затем в судебном порядке.

Суды поддержали налоговый орган и отметили, что налоговое законодательство не содержит определения понятия «недостоверные сведения», в связи с чем любые заполненные реквизиты сведений по форме 2-НДФЛ, не соответствующие действительности (в том числе в результате ошибки), можно отнести к недостоверным.

Суды также пришли к выводу, что состав нарушения является формальным и направлен на реализацию мер предупредительного воздействия на обязанных лиц, в связи с чем установление в данном случае фактов наступления неблагоприятных последствий не является необходимым. И хотя вред от совершения налоговых правонарушений с формальными составами не причиняется государственным интересам напрямую, формальные правонарушения дезорганизуют налоговый порядок, делают невозможным осуществление налоговыми органами полноценного контроля, что опосредованно не позволяет взимать налоги и сборы в полном объеме.

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

Определение ВС РФ от 08.12.2022 № [304-ЭС22-22856](#) по делу № [А46-17222/2021](#) ООО «Аркада» об отказе в передаче кассационной жалобы ООО «Аркада» для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Завьялова Т.В.)

Местом реализации услуг по предоставлению железнодорожных вагонов, оказываемых российской организацией хозяйствующему субъекту государства – члена ЕАЭС, признается территория РФ.

По результатам проверки обществу был доначислен НДС, поскольку оно неверно определило место реализации услуг по предоставлению вагонов и вследствие этого занизило налоговую базу. Общество не согласилось с налоговыми органами и обратилось в суд.

Суды поддержали инспекцию. Место реализации услуг по предоставлению в пользование транспортных средств, к которым относятся единицы железнодорожного подвижного состава, определяется согласно пп. 5 п. 29 Протокола³ по стране налогоплательщика, оказывающего эти услуги. Таким образом, местом реализации услуг по предоставлению подвижного состава (железнодорожных вагонов), оказываемых российской организацией хозяйствующему субъекту государства – члена ЕАЭС, в том числе с целью их использования за пределами территории РФ, признается территория РФ, и налогообложение таких услуг осуществляется в соответствии с НК РФ.

Обществу было отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ.

³ Пункт 2 раздела I «Общие положения» Протокола о порядке взимания косвенных налогов и механизме контроля за их уплатой при экспорте и импорте товаров, выполнении работ, оказании услуг (Приложение № 18 к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014).

2.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 06.12.2022 по делу № [А40-117986/2021](#) ООО «Ле-Интеграция» (судья Полукаров А.В.)

Проведение выемки и осмотр налоговым органом помещения в отношении контрагента проверяемого налогоплательщика, не используемое последним для осуществления своей деятельности, являются неправомерными.

Налоговый орган проводил выездную налоговую проверку налогоплательщика в связи с его ликвидацией. В отношении него было принято решение о проведении мероприятий налогового контроля: осмотра и выемки. Вместе с тем указанные мероприятия были проведены налоговым органом в отношении помещения, занимаемого другим обществом, а не проверяемым налогоплательщиком. По мнению инспекции, проведение осмотра и выемки в отношении общества обусловлено его взаимозависимостью с проверяемым налогоплательщиком.

По результатам мероприятий у общества были изъяты документы по взаимоотношениям с третьими лицами, информация с жестких дисков, относящаяся к деятельности общества, а также обнаружены документы проверяемого налогоплательщика. Общество обжаловало действия должностных лиц в судебном порядке.

Признав проведение мероприятий налогового контроля в отношении общества незаконным, суд отметил со ссылкой на позицию ВС РФ, что осмотр налоговыми органами территорий и помещений контрагентов проверяемого налогоплательщика, а также третьих лиц – участников сделки, когда такие помещения и территории не используются проверяемым налогоплательщиком для извлечения дохода и не связаны с содержанием объектов налогообложения проверяемого налогоплательщика, является незаконным.

Изъятие информации с жестких дисков компьютеров и документов, находящихся в занимаемом обществом помещении, не предусмотрено законом в рамках осуществления указанных мероприятий налогового контроля. Проведение процессуальных действий в отношении непроверяемого лица неправомерно.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 08.12.2022 по делу № [А40-162563/2022](#) ООО «Универсал СК» (судья Паршукова О.Ю.)

Налоговый орган неправомерно отказал налогоплательщику в вычетах НДС, не опровергнув реальность осуществленных работ и проявление налогоплательщиком должной осмотрительности при выборе контрагента.

Во исполнение госконтракта на завершение строительства здания арбитражного суда общество заключило со спорным контрагентом договоры подряда.

По результатам выездной проверки налоговый орган пришел к выводу о нереальности проведенных спорным контрагентом работ и отказал в вычете сумм НДС. Общество обратилось в суд.

Суд отклонил доводы налогового органа, установив следующее:

- в отношении спорных договоров обществом представлены первичные документы;
- совпадение IP-адресов не свидетельствует о подконтрольности и согласованности действий общества и контрагента;
- налоговым органом не допрошены лица, непосредственно взаимодействовавшие со спорным контрагентом со стороны общества;
- спорный контрагент обладал достаточным количеством трудовых ресурсов, что подтверждается справками 2-НДФЛ;
- налоговым органом не установлены схемы кругового движения и обналичивания денежных средств;
- налоговым органом не представлены полные банковские выписки, имеющие непосредственное отношение к правонарушению;
- налоговым органом не запрошены документы о допуске лиц на строительную площадку, которые могли бы подтвердить реальность хозяйственных отношений;
- отсутствие у контрагента в собственности имущества и незначительная штатная численность не являются основанием для отказа в представлении вычета по НДС;
- обществом проявлена должная осмотрительность при выборе контрагента посредством проверки информации о последнем на официальном сайте ФНС России, а также запроса у него соответствующих документов.

В связи с этим суд признал реальность осуществленных спорным контрагентом работ и подтвердил право общества принять соответствующие суммы НДС к вычету.

Подпишитесь на бесплатную рассылку других аналитических материалов «Щекин и партнеры», отправив заявку по адресу: info@schekinlaw.ru

Архив дайджестов находится на сайте www.schekinlaw.ru