



ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ №405¹

10 июля 2023 г. – 6 августа 2023 г.

1. Письма Минфина и ФНС России.....	3
1.1. Налог на добавленную стоимость.....	3
В случае уступки покупателем права требования по договору поставки, восстановление НДС, принятого им к вычету в отношении предоплаты, производится в момент уступки. При этом счет-фактура на нового покупателя не переоформляется.....	3
1.2. Налог на доходы физических лиц.....	3
Если в результате действий с объектами недвижимого имущества образуется новый объект, а старые прекращают свое существование, минимальный предельный срок владения таким новым объектом в целях его освобождения от НДФЛ исчисляется с даты возникновения права собственности на него.....	3
Если учет сделок по реализации ценных бумаг совершается в РФ, то доходы, полученные по таким сделкам, относятся к доходам от источников в РФ.....	4
1.3. Налог на прибыль организаций	4
Участник регионального инвестиционного проекта (РИП) вправе применять пониженные ставки по налогу на прибыль, если имеет обособленные подразделения, расположенные исключительно на территории тех субъектов РФ, где реализуется этот РИП.	4
1.4. Страховые взносы	5
Выплаты физлицу за предоставление согласия на использование его изображения подлежат обложению страховыми взносами как выплаты по договору ГПХ.....	5
Применение пониженных тарифов страховых взносов субъектами МСП является обязанностью, а не правом плательщика.....	5
2. Судебная практика	6
2.1. Определения СКЭС ВС РФ	6
Если акциз в отношении продукции продавцом не исчислялся и не уплачивался, действительная стоимость такого товара для целей НДС определяется посредством увеличения цены реализации на сумму акциза.....	6

¹ В дайджест включены наиболее интересные письма Минфина и ФНС России, определения СКЭС ВС РФ, определения ВС РФ об отказе в передаче жалоб для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ, а также практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

2.2. Определения Верховного Суда РФ об отказе в передаче дел в СКЭС ВС РФ 7

Налоги, обязанность по уплате которых возникла вследствие реализации имущества банкрота, составляющего конкурсную массу, погашаются в составе третьей очереди требований кредиторов.....7

НДС, доплаченный по рекомендации налогового органа вследствие подозрений относительно «транзитности» контрагента, не может быть взыскан с такого контрагента. 8

3. Решения Арбитражного суда г. Москвы 9

Акт сверки и справка не являются достаточными доказательствами наличия переплаты в бюджете, а дата их получения не может служить точкой отсчета трехлетнего срока, отведенного на возврат переплаты.9

Правом на вычет НДС, исчисленных ранее по неподтвержденному экспорту, налогоплательщик может воспользоваться в течение трех лет после окончания налогового периода, на который приходится день отгрузки товаров.....10

Применение УСН допустимо ИП, имеющим также статус адвоката, в отношении доходов от предпринимательской деятельности, не связанной с адвокатской.....10

1. Письма Минфина и ФНС России

1.1. Налог на добавленную стоимость

Письмо Минфина России от 11.07.2023 № 03-07-11/64532

В случае уступки покупателем права требования по договору поставки, восстановление НДС, принятого им к вычету в отношении предоплаты, производится в момент уступки. При этом счет-фактура на нового покупателя не переоформляется.

В соответствии с п. 12 ст. 171 НК РФ у налогоплательщика, перечислившего оплату (частичную оплату) в счет предстоящих поставок товаров, вычетам подлежат суммы НДС, предъявленные продавцом. При этом согласно пп. 1 п. 2 ст. 171 НК РФ вычетам подлежат суммы НДС по товарам (работам, услугам), имущественным правам, приобретенным для осуществления операций, облагаемых НДС.

В случае уступки покупателем права требования по договору на поставку товаров, в соответствии с которым им перечислена оплата в счет предстоящих поставок, восстановление НДС, принятых к вычету в отношении такой оплаты, производится в момент уступки.

Переоформление счета-фактуры, выставленного продавцом покупателю, на нового покупателя НК РФ не предусмотрено.

1.2. Налог на доходы физических лиц

Письмо Минфина России от 04.07.2023 № 03-04-05/62245

Если в результате действий с объектами недвижимого имущества образуется новый объект, а старые прекращают свое существование, минимальный предельный срок владения таким новым объектом в целях его освобождения от НДФЛ исчисляется с даты возникновения права собственности на него.

Для освобождения от НДФЛ минимальный предельный срок владения объектом недвижимого имущества исчисляется с даты государственной регистрации права собственности на него.

При образовании двух и более объектов в результате раздела объекта недвижимости, объединения объектов недвижимости, перепланировки помещений и проведения прочих подобных мероприятий государственный кадастровый учет и государственная регистрация прав осуществляются одновременно в отношении всех образуемых объектов недвижимости.

Снятие с государственного кадастрового учета и государственная регистрация прекращения действия прав на исходные объекты недвижимости осуществляются одновременно с государственным кадастровым учетом и государственной регистрацией прав на все объекты, образованные из таких объектов недвижимости.

Соответственно, если в результате действий с объектами недвижимого имущества образуется новый объект, а старые прекращают свое существование, минимальный предельный срок владения таким новым объектом недвижимого имущества исчисляется с даты возникновения права собственности на него.

Письмо Минфина России от 07.07.2023 № 03-04-05/63645

Если учет сделок по реализации ценных бумаг совершается в РФ, то доходы, полученные по таким сделкам, относятся к доходам от источников в РФ.

В соответствии с пп. 5 п. 1 ст. 208 НК РФ к доходам от источников в РФ относятся доходы от реализации в РФ акций или иных ценных бумаг, а также долей участия в уставном капитале организаций.

Вместе с тем на основании пп. 5 п. 3 ст. 208 НК РФ доходы от реализации за пределами РФ акций или иных ценных бумаг, а также долей участия в уставных капиталах иностранных организаций относятся к доходам, полученным от источников за пределами РФ.

Если учет сделок по реализации ценных бумаг совершается в РФ, то доходы, полученные по таким сделкам, относятся к доходам от источников в РФ.

1.3. Налог на прибыль организаций

Письмо Минфина России от 29.06.2023 № 03-03-06/1/60503

Участник регионального инвестиционного проекта (РИП) вправе применять пониженные ставки по налогу на прибыль, если имеет обособленные подразделения, расположенные исключительно на территории тех субъектов РФ, где реализуется этот РИП.

Участником РИП признается российская организация, не имеющая обособленных подразделений за пределами территории субъекта (субъектов) РФ, в котором (в которых) реализуется РИП.

В то же время, налогоплательщик – участник РИП, чьи обособленные подразделения расположены исключительно на территории субъектов, где реализуется проект, предусматривающий производство товаров в рамках единого

технологического процесса, вправе применять соответствующие пониженные ставки по налогу на прибыль.

Под единым технологическим процессом понимается совокупность научно и практически обоснованных производственных и технологических операций, необходимых для производства одного или одновременно нескольких видов промышленной продукции, определенных на основании ОКВЭД.

1.4. Страховые взносы

Письмо Минфина России от 05.07.2023 № 03-15-06/62560

Выплаты физлицу за предоставление согласия на использование его изображения подлежат обложению страховыми взносами как выплаты по договору ГПХ.

Объектом обложения страховыми взносами признаются денежные выплаты физическим лицам и иные виды вознаграждения таковых, в частности за выполнение работ, оказание услуг по гражданско-правовым договорам.

Согласие на обнародование и использование изображения гражданина представляет собой сделку: по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется их (ее) оплатить.

Следовательно, выплаты в пользу физического лица за предоставление согласия на использование его изображения, а также за позиrowание подлежат обложению страховыми взносами в общеустановленном порядке как выплаты по гражданско-правовым договорам возмездного оказания услуг.

Письмо ФНС России от 17.07.2023 № ЗГ-3-11/9234

Применение пониженных тарифов страховых взносов субъектами МСП является обязанностью, а не правом плательщика.

Для плательщиков, признаваемых субъектами МСП в соответствии с Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ², в отношении части выплат в пользу физического лица, определяемой по итогам каждого календарного месяца как превышение над величиной МРОТ, установленного федеральным законом на начало расчетного периода, установлен на бессрочный период единый

² «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».
www.schekinlaw.ru

пониженный тариф страховых взносов в размере 15% (пп. 17 п. 1, п. 2.1 ст. 427 НК РФ).

Тариф страховых взносов является самостоятельным элементом обложения, определение которого необходимо для признания соответствующего страхового взноса установленным.

Налоговым кодексом не предоставлено право отказаться от установленных тарифов взносов либо изменить их размер, в том числе отказаться от пониженных тарифов взносов.

Таким образом, применение пониженных тарифов взносов является обязанностью, а не правом плательщика взносов.

2. Судебная практика

2.1. Определения СКЭС ВС РФ

Определение СКЭС ВС РФ от 19.07.2023 № [305-ЭС23-4066](#) по делу № [А40-21941/2022](#) ООО «Татнефть-АЗС-Запад» (председательствующая судья Антонова М.К., судьи Павлова Н.В., Першутов А.Г.)

Если акциз в отношении продукции продавцом не исчислялся и не уплачивался, действительная стоимость такого товара для целей НДС определяется посредством увеличения цены реализации на сумму акциза.

Общество продает готовые нефтепродукты в розницу через сеть принадлежащих ему АЗС. По результатам налоговой проверки обществу были доначислены акцизы и НДС. Основанием для доначислений послужил вывод инспекции о том, что реализованный обществом товар, полученный в результате смешения нескольких компонентов, является подакцизным. Неначисление же акциза на полученное в результате смешивания дизельное привело к занижению стоимости товара и, как следствие, НДС.

Сумма НДС была доначислена налоговым органом применительно к цене продажи дизельного топлива, увеличенной на сумму акциза.

Налогоплательщик не согласился с налоговым органом и обратился в суд.

Суд первой инстанции согласился с выводами налогового органа, а также признал необоснованным довод налогоплательщика о невозможности взыскания НДС в размере, превышающем сумму налога, полученную от покупателей при реализации подакцизного товара.

Суд апелляционной инстанции заключил, что доначисление акциза не влечет увеличение НДС, подлежащего уплате в бюджет по операциям розничной купли-

продажи. Независимо от размера акциза, включенного в стоимость товара, величина НДС по операции розничной купли-продажи нефтепродуктов через автозаправочные станции остается неизменной и определяется расчетным методом из цены розничной реализации.

Суд округа поддержал суд первой инстанции.

В жалобе, поданной в ВС РФ, общество просило отменить постановление арбитражного суда кассационной инстанции, ссылаясь на допущенные им существенные нарушения норм материального права.

Коллегия ВС РФ, отправляя дело на новое рассмотрение, указала, что, не включив акциз в цену, налогоплательщик тем самым необоснованно занизил последнюю, причем это связано исключительно с его противоправными действиями, направленными на получение необоснованной налоговой экономии для обеспечения преимущества на рынке. Неначисление акциза на полученное в результате смешивания дизельное топливо также привело к занижению суммы НДС, подлежащей уплате.

Налоговая база по НДС при реализации налогоплательщиком товаров определяется как стоимость этих товаров с учетом акцизов. Если акциз в отношении продукции продавцом не исчислялся и не уплачивался, действительная стоимость такого товара определяется посредством увеличения цены реализации на сумму акциза.

2.2. Определения Верховного Суда РФ об отказе в передаче дел в СКЭС ВС РФ

Определение ВС РФ от 07.07.2023 № [304-ЭС22-23271](#) по делу № [А45-12044/2019](#) ООО «Байр-Строй» об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Корнелюк Е.С.)

Налоги, обязанность по уплате которых возникла вследствие реализации имущества банкрота, составляющего конкурсную массу, погашаются в составе третьей очереди требований кредиторов.

В рамках дела о банкротстве общества, применяющего УСН, конкурсный управляющий обратился в суд с ходатайством об установлении порядка уплаты налога, возникшего в связи с реализацией предмета залога. Суды первой и апелляционной инстанций указали, что уплата налога должна осуществляться после удовлетворения требований реестровых кредиторов. Суд кассационной инстанции с ними не согласился, решив, что данное требование относится к

текущим платежам и платить налог нужно за счет выручки от реализации заложенного имущества до начала расчетов с залоговыми кредиторами.

Суд ВС РФ отказал в передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании СКЭС ВС РФ, отметив, что в связи с принятием Постановления КС РФ от 31.05.2023 № 28-П до внесения изменений в закон такие требования об уплате налога подлежат удовлетворению в составе третьей очереди требований кредиторов, включенных в реестр. Права заявителя могут быть восстановлены посредством обращения в суд первой инстанции с заявлением о пересмотре решений по новым обстоятельствам.

Определение ВС РФ от 26.07.2023 № [310-ЭС23-12134](#) по делу № [А08-79/2022](#) ООО «Ремстроймонтаж» об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СКЭС ВС РФ (судья Завьялова Т.В.)

НДС, доплаченный по рекомендации налогового органа вследствие подозрений относительно «транзитности» контрагента, не может быть взыскан с такого контрагента.

Инспекцией установлено, что налогоплательщиком предъявлен к вычету НДС по работам, выполненным «транзитным» контрагентом. По итогам заседания рабочей группы обществу было предложено уточнить налоговые обязательства и доплатить НДС, что тот и сделал.

Налогоплательщик посчитал, что уплаченный по указанным причинам НДС является его убытками, возникшими по вине «транзитного» контрагента, и обратился в суд с иском об их взыскании.

Суды отказали налогоплательщику по следующим причинам:

- в протоколе заседания рабочей группы не указаны какие-либо нарушения контрагентом законодательства о налогах и сборах. Выводы налогового органа о выявленных нарушениях должны фиксироваться в решениях по результатам камеральных или выездных проверок;
- налоговый орган не производил обществу доначислений и не предпринимал никаких мер по принудительному взысканию; выводы в протоколе заседания рабочей группы по отношению к налогоплательщику носят не безусловный, а рекомендательный характер;
- в материалы дела не были представлены документы, свидетельствующие о расширенной ответственности продавца на случай отказа налоговым органом в возмещении НДС заказчику, доказательств существования

специального договорного порядка возмещения имущественных потерь со стороны ответчика также не представлено.

Судья Верховного Суда РФ отказала в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ.

3. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 19.07.2023 по делу № [А40-109488/23](#) ООО «ФОРМАКС СТИЛЬ» (судья Суставова О.Ю.)

Акт сверки и справка не являются достаточными доказательствами наличия переплаты в бюджете, а дата их получения не может служить точкой отсчета трехлетнего срока, отведенного на возврат переплаты.

Общество узнало о наличии переплаты по налогу при получении справки о состоянии расчетов с бюджетом и обратилось в налоговый орган с заявлением о возврате излишне уплаченной суммы. Однако инспекция указала на наличие положительного сальдо ЕНС лишь в части запрошенной суммы. Общество обратилось в суд с требованием о возврате полной суммы переплаты.

Суд поддержал инспекцию. Сумма возврата налогоплательщику излишне уплаченных налогов определяется суммой положительного сальдо ЕНС. Часть денежных средств была отнесена в переплату за период, превышающий три года, и не была учтена при переходе на ЕНС.

Справка о состоянии расчетов, как и акт совместной сверки, достаточными доказательствами не являются. Лицевой счет, на основании которого такие документы формируются, только регистрирует данные, представленные налогоплательщиком либо выявленные налоговым органом.

Кроме того, налогоплательщик вправе обратиться в суд с иском о возврате из бюджета переплаченной суммы в течение трех лет со дня, когда он узнал или должен был узнать о факте излишней уплаты налога. Поскольку с требованием о составлении акта и справки налогоплательщик может обратиться в налоговый орган в любой период времени, а последний обязан выдать указанные документы, сам по себе факт получения налогоплательщиком акта сверки или справки не может рассматриваться в качестве момента, с которого исчисляется трехлетний срок, предусмотренный для обращения в суд с иском о возврате переплаты.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 17.07.2023 по делу № [А40-281967/21](#) ООО «АТОМСТРОЙЭКСПОРТ» (судья Суставова О.Ю.)

Правом на вычет НДС, исчисленных ранее по неподтвержденному экспорту, налогоплательщик может воспользоваться в течение трех лет после окончания налогового периода, на который приходится день отгрузки товаров.

Общество представило уточненные декларации по НДС, заявив к вычету (возмещению) налог по ранее не подтвержденному экспорту. По итогам проведения камеральных налоговых проверок инспекция отказала обществу в возмещении НДС из бюджета по причине истечения трехлетнего срока, отведенного на заявление вычетов.

Общество не согласилось с налоговым органом и обратилось в суд. По мнению налогоплательщика, трехлетний срок на вычет НДС должен исчисляться с момента возникновения у него права на применение нулевой ставки налога (то есть с момента ее документального подтверждения).

Встав на сторону инспекции, суд отметил, что налоговая база по операциям, облагаемым НДС по нулевой ставке, в случае отсутствия подтверждающих документов определяется в том налоговом периоде, на который приходится день отгрузки товаров. Датой отгрузки товаров, вывозимых в рамках процедуры экспорта, для определения налоговой базы и выставления счетов-фактур признается день оформления на покупателя первого (по времени составления) первичного документа, а не всех необходимых по договору бумаг.

Правом же на вычет сумм НДС в данной ситуации налогоплательщик может воспользоваться в течение трех лет после окончания налогового периода, на который приходится день отгрузки товаров. В данном случае этот срок уже прошел.

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 24.07.2023 по делу № [А40-68033/22](#) ИП Сазонов В.Е. (судья Смирнова Г.Э.)

Применение УСН допустимо ИП, имеющим также статус адвоката, в отношении доходов от предпринимательской деятельности, не связанной с адвокатской.

Инспекция отказала физическому лицу в применении УСН, посчитав, что гражданин, имеющий статус адвоката, не может одновременно быть индивидуальным предпринимателем и осуществлять помимо адвокатской деятельности еще и предпринимательскую, и, следовательно, применять УСН.

При новом рассмотрении дела суд поддержал налогоплательщика, отметив, что ст. 346.12 НК РФ устанавливает запрет на применение УСН в отношении доходов, полученных именно от осуществления адвокатской деятельности. Запрет же на применение УСН лицами, зарегистрированными в качестве ИП в целях осуществления предпринимательской деятельности, не связанной с

осуществлением адвокатской деятельности, но имеющими при этом статус адвоката, НК РФ не установлен.

Как указал предприниматель, он планировал организовать онлайн-школу блокчейна. Данное намерение подтверждается указанным заявителем при регистрации кодом ОКВЭД, ведением тематического блога и наличием у заявителя экономического образования. Таким образом, планируемая экономическая деятельность не пересекается с адвокатской, и запрет на применение УСН в данном случае не работает.

При этом вопрос соблюдения адвокатом требований законодательства об адвокатуре (в части совмещения со статусом ИП и предпринимательством) не отнесен к компетенции налоговых органов и судов в рамках рассмотрения налоговых споров.

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