

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 238 ¹

02 июля 2018 года – 08 июля 2018 года

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

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

В случае расторжения договора, возврат аванса по которому обеспечен банковской гарантией, суммы НДС, исчисленные при получении аванса, принимаются к вычету после возмещения налогоплательщиком банку денежных средств.3

Для применения освобождения от НДС услуг организаций отдыха, оформленных путевками (курсовками), лицензия не требуется.3

1.2. Налог на прибыль организаций 4

В случае реорганизации в форме преобразования пятилетний срок владения акциями (долями) российских организаций для целей применения нулевой ставки налога на прибыль исчисляется заново с момента внесения записи в ЕГРЮЛ о создании новой организации.4

Плата за негативное воздействие на окружающую среду признается для целей налога на прибыль на последнее число налогового периода, за который она производится.....5

2. Судебная практика..... 5

2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ 5

Налогоплательщикам, использовавшим освобождение от уплаты НДС в соответствии с п. 1 ст. 145 НК РФ, не может быть отказано в праве на такое освобождение только лишь по мотиву непредставления уведомления в установленный срок.....5

ПФР и ФСС продолжают осуществлять контроль за исчислением страховых взносов за периоды до 01.01.2017. Привлечение к ответственности с 01.01.2017 к деяниям, совершенным до этой даты, допустимо в пределах, установленных НК РФ.....6

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.

2.2. Определения Верховного Суда РФ о передаче (об отказе в передаче) дел в Судебную коллегия по экономическим спорам ВС РФ 7

Расходы на строительство объектов инженерной инфраструктуры, безвозмездно переданных в собственность муниципального образования, не учитываются при исчислении налога на прибыль.....7

Операции по безвозмездной передаче объектов инженерной инфраструктуры в собственность муниципального образования не признаются объектом налогообложения НДС.7

Для применения пониженной налоговой ставки по земельному налогу фактическое использование земельных участков должно соответствовать установленному виду разрешенного использования. 8

2.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы 9

Налогоплательщик, при выплате дивидендов которому налоговый агент удержал излишнюю сумму налога, вправе сам обратиться в суд с иском к налоговому органу о возврате налога.....9

1. Письма Минфина России и ФНС России

1.1. Налог на добавленную стоимость

Письмо Минфина России от 05.06.2018 № 03-07-11/38457

В случае расторжения договора, возврат аванса по которому обеспечен банковской гарантией, суммы НДС, исчисленные при получении аванса, принимаются к вычету после возмещения налогоплательщиком банку денежных средств.

Вычетам подлежат суммы НДС, исчисленные и уплаченные продавцами в бюджет с сумм авансовых платежей, при изменении, расторжении договора и возврате сумм авансовых платежей (абзац второй п. 5 ст. 171 НК РФ).

При расторжении договора обязательным условием применения вычетов НДС, уплаченного в бюджет при получении авансовых платежей, является возврат сумм соответствующих авансовых платежей.

Согласно п.1 ст.368 ГК РФ по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе принципала обязательство уплатить указанному бенефициару определённую денежную сумму в соответствии с условиями обязательства. На основании п. 1 ст. 379 ГК РФ принципал обязан возместить гаранту выплаченные денежные суммы.

При обеспечении банковской гарантией обязательства по возврату сумм авансовых платежей, возвратом сумм авансовых платежей признается возмещение организацией банку денежных средств, ранее уплаченных банком покупателю.

Таким образом, суммы НДС, исчисленные и уплаченные в бюджет организацией при получении сумм авансовых платежей, принимаются к вычету в случае расторжения договора после возмещения организацией банку сумм авансовых платежей, уплаченных покупателю.

Письмо ФНС России от 20.06.2018 № ММВ-17-3/151@

Для применения освобождения от НДС услуг организаций отдыха, оформленных путевками (курсовками), лицензия не требуется.

В соответствии с подп. 18 п. 3 ст. 149 НК РФ не подлежат налогообложению НДС услуги расположенных в РФ санаторно-курортных, оздоровительных организаций и организаций отдыха, организаций отдыха и оздоровления детей, в том числе детских оздоровительных лагерей, оформленные путевками или курсовками, являющимися бланками строгой отчетности.

Согласно п. 6 ст. 149 НК РФ операции, указанные в этой статье, не подлежат налогообложению при наличии у налогоплательщиков лицензий на осуществление деятельности, лицензируемой в соответствии с законодательством РФ.

Виды деятельности, подлежащие лицензированию, установлены ФЗ от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». В перечень лицензируемых видов деятельности не включена деятельность организаций отдыха.

Кроме того, оздоровительные организации могут быть созданы в различных формах, не относящихся к организациям здравоохранения, осуществляющих свою деятельность исключительно на основании лицензии на медицинскую деятельность.

Таким образом, для применения освобождения от НДС услуг организаций отдыха, оформленных путевками (курсовками), являющимися бланками строгой отчетности, лицензия не требуется.

1.2. Налог на прибыль организаций

Письмо Минфина России от 25.06.2018 № 03-03-20/43481

В случае реорганизации в форме преобразования пятилетний срок владения акциями (долями) российских организаций для целей применения нулевой ставки налога на прибыль исчисляется заново с момента внесения записи в ЕГРЮЛ о создании новой организации.

Налоговая ставка 0 % применяется к доходам от операций по реализации акций российских организаций (долей участия), при условии, что на дату их реализации они непрерывно принадлежат налогоплательщику на праве собственности или на ином вещном праве более пяти лет (п. 1 ст. 284.2 НК РФ).

Согласно п. 8 п. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным, а данные о юридическом лице считаются включенными в ЕГРЮЛ со дня внесения в реестр соответствующей записи. В соответствии с п. 1 ст. 16 ФЗ от 08.08.2001 № 129-ФЗ² реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной, а преобразованное юридическое лицо – прекратившим свою деятельность, с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица.

В силу того, что при преобразовании возникает новое юридическое лицо, такая организация для целей НК РФ будет являться новым налогоплательщиком, следовательно, указанный в п. 1 ст. 284.2 НК РФ срок будет исчисляться заново. Течение срока начнется не ранее даты внесения записи в ЕГРЮЛ о создании нового юридического лица.

² «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

Письмо Минфина России от 07.06.2018 № 03-03-06/1/39148

Плата за негативное воздействие на окружающую среду признается для целей налога на прибыль на последнее число налогового периода, за который она производится.

Согласно подп. 7 п. 1 ст. 254 НК РФ к материальным расходам относятся платежи за выбросы загрязняющих веществ в атмосферный воздух и сбросы загрязняющих веществ в водные объекты, а также за размещение отходов производства и потребления в пределах установленных нормативов и лимитов.

Плата, исчисленная по итогам отчетного периода (календарного года), вносится не позднее 1 марта года, следующего за отчетным периодом (п. 3 ст. 16.4 ФЗ от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»).

Поскольку обязательство в отношении внесения платы за негативное воздействие на окружающую среду возникает по факту деятельности за календарный год, то материальные расходы в виде указанной платы признаются на последнее число налогового периода, за который она производится.

2. Судебная практика

2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 03.07.2018 № [304-КГ18-2570](#) по делу № [А70-907/17](#) ИП Пахалков (председательствующий судья - Завьялова Т.В., судьи - Антонова М.К., Павлова Н.В.)

Налогоплательщикам, использовавшим освобождение от уплаты НДС в соответствии с п. 1 ст. 145 НК РФ, не может быть отказано в праве на такое освобождение только лишь по мотиву непредставления уведомления в установленный срок.

По результатам выездной налоговой проверки ИП за период с 01.01.2012 по 31.12.2014 инспекцией доначислены НДС, пени и штрафы по ст. 122, 119 НК РФ. В проверяемом периоде физическое лицо не было зарегистрировано в качестве ИП.

04 октября 2016 года Пахалков Г.А. представил в инспекцию уведомления об использовании права на освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС за 2012-2014 годы с приложением документов, подтверждающих, что выручка от реализации не превышает в совокупности два миллиона рублей. 2 ноября 2016 года Пахалков Г.А. был зарегистрирован в качестве ИП.

Инспекция отказала ИП в предоставлении права на освобождение от исполнения обязанности налогоплательщика, поскольку у заявителя отсутствовал статус ИП на момент направления уведомления; само уведомление поступило после окончания налоговой проверки, обжалования решения инспекции в вышестоящий налоговый орган и судебного разбирательства.

Суды трех инстанций отказали ИП на том основании, что в процессе проведения проверки, принятия решения по ее результатам и рассмотрения апелляционной жалобы вышестоящим налоговым органом Пахалков Г.А. не обращался в налоговый орган с уведомлением в порядке ст. 145 НК РФ, в связи с чем у инспекции отсутствовали основания для предоставления заявителю освобождения от исполнения обязанности по уплате НДС. При этом суды признали необоснованным отказ налогового органа в предоставлении освобождения по причине отсутствия у Пахалкова Г.А. на момент обращения статуса ИП, отметив, что на заявителя распространяется право на освобождение от НДС, предусмотренное ст. 145 НК РФ, независимо от наличия статуса ИП.

Верховный Суд РФ, ссылаясь на постановление Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 № 33з, разъяснил, что освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика обусловлено нецелесообразностью исчисления и администрирования налога в отношении лиц, которыми совершается незначительный объем облагаемых налогом операций. Институт освобождения от исполнения обязанностей налогоплательщика направлен на снижение налогового бремени в отношении лиц, имеющих несущественные обороты по реализации товаров (работ, услуг), облагаемые НДС.

Непредставление уведомления или нарушение срока его представления не влечет за собой утрату права на освобождение. Условием для освобождения лиц от исполнения обязанностей по уплате НДС является соответствие размера выручки налогоплательщика установленному п. 1 ст. 145 НК РФ предельному уровню в размере двух миллионов рублей.

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 02.07.2018 № 303-КГ18-1094 по делу № А59-619/17 ГБУ «Сахалинский областной онкологический диспансер» (председательствующий судья - Першутов А.Г., судьи Павлова Н.В., Тютин Д.В.)

ПФР и ФСС продолжают осуществлять контроль за исчислением страховых взносов за периоды до 01.01.2017. Привлечение к ответственности с 01.01.2017 к деяниям, совершенным до этой даты, допустимо в пределах, установленных НК РФ.

ПФР по результатам проверки вынес решение о привлечении к ответственности за нарушение срока представления расчета по начисленным и уплаченным взносам за 2016 год.

³ «О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов, при рассмотрении дел, связанных с взиманием налога на добавленную стоимость»

Суды отказали в привлечении Учреждения к ответственности, несмотря на фактическое нарушение ФЗ «О страховых взносах», на основании того, что данный закон утратил свою силу с 01.01.2017, и полномочия по администрированию страховых взносов на обязательное пенсионное, социальное и медицинское страхование переданы налоговым органам.

Верховный Суд РФ разъяснил, что органы ПФР и ФСС продолжают осуществлять контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты страховых взносов в государственные внебюджетные фонды, подлежащих уплате за периоды до 01.01.2017. Но применение положений о привлечении плательщиков к ответственности по ФЗ «О страховых взносах» с 01.01.2017 к деяниям, совершенным до этой даты, допустимо только в том случае, если за совершение таких правонарушений размер штрафа меньше или равен размеру штрафа, исчисленному в соответствии с п. 1 ст. 119 НК РФ. В ином случае применению к соответствующим деяниям подлежат действующие правила НК РФ.

Судебная коллегия ВС РФ направила дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

2.2. Определения Верховного Суда РФ о передаче (об отказе в передаче) дел в Судебную коллегия по экономическим спорам ВС РФ

Определение Верховного Суда РФ от 25.06.2018 № [308-КГ18-8498](#) по делу № [А32-10253/17](#) ООО «Кубань-Строй» об отказе в передаче кассационной жалобы ООО «Кубань-Строй» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Завьялова Т.В.)

Расходы на строительство объектов инженерной инфраструктуры, безвозмездно переданных в собственность муниципального образования, не учитываются при исчислении налога на прибыль.

Операции по безвозмездной передаче объектов инженерной инфраструктуры в собственность муниципального образования не признаются объектом налогообложения НДС.

В результате проведения аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, Обществу был предоставлен земельный участок для его комплексного освоения в целях жилищного строительства.

Извещением о проведении аукциона была предусмотрена безвозмездная передача объектов инженерной инфраструктуры, возведенных на этом участке.

Приказом Департамента имущественных отношений Краснодарского края была установлена безвозмездность передачи в собственность муниципального

образования этих объектов. Построенный Обществом объект приобретен муниципальным образовательным учреждением за счет целевых субсидий.

Общество ссылалось на то, что осуществление расходов на строительство инженерных коммуникаций связано с деятельностью по строительству и реализации объекта, поскольку расходы на строительство объектов инженерной инфраструктуры непосредственно вытекают из условий договора аренды и связаны с деятельностью Общества, направленной на получение дохода.

Суды, отказывая Обществу в удовлетворении требований, указали, что деятельность Общества, связанная со строительством объектов инженерной инфраструктуры в целях их последующей безвозмездной передачи в муниципальную собственность, не направлена на извлечение прибыли и не позволяет Обществу принять НДС к вычету. Расходы на возведение объектов инженерной инфраструктуры в силу п. 16 ст. 270 НК РФ не подлежат учету при исчислении налоговой базы по налогу на прибыль, а операции по передаче указанного имущества в собственность муниципального образования на безвозмездной основе не признаются объектом налогообложения НДС в силу подп. 2 п. 2 ст. 146 НК РФ.

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

Определение Верховного Суда РФ от 25.06.2018 № 306-КГ18-7837 по делу № А12-16170/17 ООО «Большие возможности» об отказе в передаче кассационной жалобы ООО «Большие возможности» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ (судья Антонова М.К.)

Для применения пониженной налоговой ставки по земельному налогу фактическое использование земельных участков должно соответствовать установленному виду разрешенного использования.

В результате выездной налоговой проверки инспекция привлекла Общество к ответственности за неуплату земельного налога в виде штрафа согласно п. 1 ст. 122 НК РФ, а также доначислила недоимку по земельному налогу и соответствующие суммы пени. Основанием для начислений послужил вывод о неправомерном применении Обществом пониженных налоговых ставок в размере 0.1 и 0.3 %, поскольку фактическое использование земельных участков не соответствует установленному виду разрешенного использования.

Суды трех инстанций, отказывая Обществу, указали на обязанность собственников земельных участков в силу ст. 42 Земельного кодекса РФ использовать их в соответствии их целевым назначением, а также видом разрешенного использования, отображенному в сведениях государственного кадастра недвижимости. При разрешенном виде использования земельных участков «садково-рыбоводное хозяйство» и «для размещения садов, скверов, бульваров»

Общество сдавало в аренду собственное нежилое недвижимое имущество, расположенное на указанных земельных участках.

Общество не смогло представить документов, подтверждающих нахождение на земельных участках объектов, которые указывали бы на их использование в соответствии с видом разрешенного использования. Помимо этого, Общество не осуществляло подразумеваемых для данного вида разрешенного использования расходов, например, расходов по восстановлению садково-рыболовного, тепличного, парникового и паркового хозяйства, проведению работ по демонтажу сооружений и т.д.

На основании вышеизложенного суды пришли к выводу об отсутствии оснований для применения налогоплательщиком пониженной ставки по земельному налогу.

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

2.3. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 05.07.2018 по делу № [А40-89675/17](#) АО «Гостиничная компания» (судья Паршукова О.Ю.)

Налогоплательщик, при выплате дивидендов которому налоговый агент удержал излишнюю сумму налога, вправе сам обратиться в суд с иском к налоговому органу о возврате налога.

Депозитарий, являясь налоговым агентом Общества, осуществил ему выплату дивидендов по акциям, удержав налог на прибыль по ставке 9%. Общество обратилось в инспекцию с заявлением о возврате излишне уплаченных депозитарием сумм налога в связи с неприменением при ее выплате льготы, установленной подп. 1 п. 3 ст. 284 НК РФ.

Инспекция отказала в осуществлении возврата, сославшись на то, что, поскольку излишнее удержание произведено налоговым агентом, то возврат излишне перечисленной суммы налога осуществляется по письменному заявлению налогового агента по месту его учета. Вместе с заявлением на возврат налоговый агент должен представить документы, подтверждающие излишнее удержание и перечисление суммы налога. Налоговый агент отказал Обществу в подаче уточненного расчета.

Общество обратилось в суд с заявлением к инспекции о возврате излишне уплаченного налога на прибыль.

Суды первой и апелляционной инстанции отказали в удовлетворении требований Общества, однако суд кассационной инстанции передал дело на новое рассмотрение.

При новом рассмотрении дела суд пришел к выводу об удовлетворении заявленных требований Общества. На основании Постановления Президиума ВАС РФ № 7764/13 от 29.10.2013 в отсутствие у Общества возможности подать уточненный расчет и при уклонении налогового агента от подачи уточненного расчета, налоговый орган лишен возможности осуществить проверку правильности заявленного налогоплательщиком требования. Между тем данное Постановление также содержит вывод о том, что из статьи 78 НК РФ не следует запрет на подачу в рассматриваемой ситуации заявления о возврате излишне уплаченного налога самим Обществом. Общество имеет право на применение налоговой ставки по налогу на прибыль в размере 0 % на основании подп. 1 п. 3 ст. 284 НК РФ, в связи с чем суд обязал налоговый орган вернуть Обществу излишне уплаченный налоговым агентом налог на прибыль.

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