



Елизавета Скаковская,
руководитель
налоговой практики
консалтинговой группы
«НЕОТАКС»



Ольга Ястребкова,
руководитель
юридического
департамента
ООО «Кузьминых,
Евсеев и партнеры»

Верховный суд РФ разъяснил спорные вопросы. Но не все

Президиум Верховного суда РФ 20 декабря 2016 года утвердил Обзор судебной практики № 4 (2016). Но налоговые специалисты считают, что спорные вопросы остались. Как минимум в четырех ситуациях разъяснения Верховного суда вам не помогут. Посетители сайта «ПНП» nalogplan.ru оценили их аргументы.

Компания расстается с работниками по соглашению сторон. Можно ли считать безопасной выплату при увольнении в размере трех среднемесячных заработков?

Да, три среднемесячных заработка выплачивают при сокращении штата

Верховный суд РФ в качестве ограничивающего критерия назвал выплаты работникам при увольнении по сокращению штата или в связи с ликвидацией компании (п. 14 Обзора, определение от 23.09.16 № 305-КГ16-5939). В подобных случаях за работником могут сохранить до трех среднемесячных заработков (ч. 1, 2 ст. 178 ТК РФ). Третий средне-

Нет, ВС РФ назвал безопасной выплату одного месячного заработка

Верховный суд РФ безопасную сумму обозначил как «обычный размер выходного пособия» (п. 14 Обзора, определение от 23.09.16 № 305-КГ16-5939). Выходным пособием и трудовое законодательство (ч. 1 ст. 178 ТК РФ), и налоговое (абз. 8 п. 3 ст. 217, абз. 6 подп. 2 п. 1 ст. 422 НК РФ) считают только один месячный заработок. На остальные сум-

месячный заработок работник получает, если после увольнения в течение двух недель встал на биржу труда, но за прошедшие месяцы не трудоустроился. Под термином «обычный размер выходного пособия» суды понимают трехкратный среднемесячный заработок (определение Верховного суда РФ от 20.12.16 № 304-КГ16-12189). В этом размере можно признать экономически оправданными выплаты увольняемому по соглашению сторон работникам.

Согласны: 63% читателей

мы работник будет претендовать, только если не трудоустроится. Компания может признать безопасными еще два среднемесячных заработка, если установит в соглашении условия, аналогичные прописанным в ТК РФ. Иначе суд может признать выплаты экономически необоснованными. Так, Арбитражный суд г. Москвы (решение от 22.12.16 № А40-94960/2015) счел, что компания вправе учесть в расходах выплаты только в размере двух окладов.

Согласны: 37% читателей

Компания перевела на себя бизнес сестринского общества и купила у него активы и дебиторку. Оплату провели зачетом в счет возврата займа. Сестринское общество обанкротилось, не заплатив налоги. На момент совершения сделок компания о недоимке не знала. Могут ли с нее взыскать недоимку?

Нет, осведомленность о непогашенной недоимке – обязательное условие

Основания для взыскания налогов сестринского общества с компании нет. Верховный суд РФ уточнил условия, при которых с нового владельца бизнеса могут взыскать налоги продавца. Одно из них — осведомленность приобретателя бизнеса о том, что продавец не уплатил налоги (п. 15 Обзора, определение от 16.09.16 № 305-КГ16-6003). Взаимозависимость не доказывает, что компания знала о недоимке сестринского общества. Кроме того, взыскать чужие налоги с компании могли бы только в счет полученных ею чужих выручки и имущества. Но в данном случае компа-

Да, если есть взаимозависимость, передача бизнеса и нет расчетов

Налоговый орган расценит всю схему — выдачу займа и погашение его имуществом и имущественными правами — как способ передачи бизнеса на действующее лицо с налогового неплательщика. Верховный суд РФ отметил, что получатель бизнеса должен был знать о налоговых долгах продавца (п. 15 Обзора, определение от 16.09.16 № 305-КГ16-6003). Но этого недостаточно для защиты компании, поскольку такого условия в нормах кодекса нет (подп. 2 п. 2 ст. 45 НК РФ). Более весомый аргумент — оплата активов. Но инспекция проверит соответствие суммы долга стоимости иму-

решительный vs осторожный арбитражная практика по налогам

ния не получила ничего сверх того, что оплатила зачетом в счет ранее выданного займа (подп. 2 п. 2 ст. 45 НК РФ).

Согласны: 27% читателей

щества и дебиторской задолженности. А также то, нет ли признаков фиктивно созданной задолженности.

Согласны: 73% читателей

Компания уплатила поставщику НДС по освобожденной от налогообложения операции и приняла налог к вычету. После этого выставила претензию поставщику об уменьшении цены сделки на НДС и получила налог обратно. Следует ли начислять пени при восстановлении НДС?

Нет, у компании было право на вычет, НДС можно восстановить без пеней

Да, компания не признала операцию налогооблагаемой, вычет завышен

В такой ситуации нет оснований для начисления пеней, поскольку нет нарушения законодательства (п. 1 ст. 75 НК РФ). Компания не завысила сумму вычетов. Верховный суд РФ допустил вычет НДС по необлагаемым операциям, если продавец выделил сумму налога (определения от 24.10.16 № 305-КГ16-6640, от 24.10.16 № 305-КГ16-7096, от 24.10.16 № 305-КГ16-8642, п. 13 Обзора).

Последующие действия компании — это самостоятельные факты хозяйственной деятельности. Основания для восстановления НДС возникают только после того, как продавец удовлетворил требование о пересмотре цены (уменьшил ее на НДС) и возвратил разницу. Это согласуется и с порядком вычета НДС, который продавец уплатил по данной сделке. Он может заявить вычет только после того, как возвратит НДС покупателю (п. 21 постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.14 № 33).

Согласны: 43% читателей

Действия компании доказывают, что она не считала операцию облагаемой НДС. Соответственно и сумму НДС она рассматривала как излишне уплаченную часть цены. В такой ситуации формально права на вычет нет. Но если компания не заявит вычет, то может понести финансовые потери, если продавец не согласится пересмотреть цену, а с момента приобретения товаров, работ, услуг пройдет три года. Чтобы избежать этого риска, компания может заявить вычет, основываясь на позиции Верховного суда РФ (определения от 24.10.16 № 305-КГ16-6640, от 24.10.16 № 305-КГ16-7096, от 24.10.16 № 305-КГ16-8642, п. 13 Обзора).

Однако после того как она получила средства обратно, данная операция стала необлагаемой. А значит, НДС принят к вычету безосновательно. И компания должна не только восстановить НДС, но и возместить потери бюджета через уплату пеней.

Согласны: 57% читателей

В апреле 2017 года инспекция подала заявление в суд о признании компании банкротом. Недоимка по налогу на прибыль попала в реестр кредиторской задолженности. Выяснилось, что в 2016 году компания исчислила налог на имущество в меньшей сумме, поэтому завысила базу по налогу на прибыль. Налог на имущество компания уточнила. Можно ли не исправлять расходы по налогу на прибыль?

Да, компания не должна уточнять налоговую базу по налогу на прибыль

В реестровые долги нужно включить исправленный налог на имущество и исчисленный первоначально налог на прибыль (п. 1 ст. 81 НК РФ). Компания обязана скорректировать налог на имущество, потому что занизила налоговую базу. Налог на прибыль исчислен в большей сумме, поэтому его можно не корректировать.

Согласно позиции Верховного суда РФ, не возникает ошибки при исчислении налога на прибыль, если компания неправильно исчислила налог, учитываемый в составе расходов по налогу на прибыль (определение от 08.11.16 № 308-КГ16-8442, п. 17 Обзора).

Платежи, срок уплаты которых приходится на период до принятия заявления о признании лица банкротом, включаются в реестр (п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с участием в этих делах уполномоченных органов в делах о банкротстве, утв. Президиумом ВС РФ 20.12.16). Начисленные за 2016 год налоги погасят за счет конкурсной массы.

Согласны: 38% читателей

Нет, компания должна уточнить налоговую базу по налогу на прибыль

В названном деле ошибки в исчислении налога не было, поэтому прямо выводы суда к ситуации не относятся. Корректнее исправлять базу периода, в котором компания ошиблась (п. 1 ст. 54 НК РФ). Минфин России считает, что компания не может признать в текущем периоде ошибки прошлых лет, если у нее нет прибыли в любом из периодов:

- в котором имел место расход (письмо от 08.02.16 № 03-03-06/1/6383);
- в текущем (письма от 13.04.16 № 03-03-06/2/21034, от 23.04.14 № 03-02-07/1/18777).

Компания не уплачивает налоги за прошлый период. Если она не скорректирует базу, то в реестр кредиторской задолженности попадет большая сумма. Если конкурсной массы не хватит, недоимку не получится взыскать в бюджет полностью. А текущие платежи погашаются в общем порядке. Значит, без корректировки базы прошлого года компания получит налоговую выгоду, которую инспекция может счесть необоснованной.

Согласны: 62% читателей

Опрос проводился на сайте www.nalogplan.ru.