



ВЫПУСК № 10. ОКТЯБРЬ 2019

НАЛОГИ И ПРАВО: КОРПОРАТИВНЫЙ ЖУРНАЛ

ШЕСТАКОВА Е.В.

НАПОЛЕОН I (1769-1821), ФРАНЦУЗСКИЙ ИМПЕРАТОР

Безопасность и собственность могут существовать лишь в том государстве, где налоговая норма не меняется каждый год

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

СОДЕРЖАНИЕ:

К каким переменам нам быть готовыми?

Налоговые риски при выборе контрагента

Сложные вопросы приема на работу

Оптимизация НДС: что нового и как "ловят" компании

Маркировка товаров в России: практика использования и проблемы дальнейшей реализации

Перевод на карту - это ещё не доход. Не спешите платить налоги

Полезные советы, если к вам пришла проверка

Какие проблемы возникнут при создании единого реестра граждан?

К каким переменам нам быть готовыми? Изменение № 1 – Повышение заработной платы бюджетников

С 1 октября запланировано повышение зарплат работникам бюджетной сферы, не затронутым майскими указами, не менее чем на 4,3%. Это персонал детских садов (нянечки), юристы, бухгалтеры, технические работники и социальные психологи, а также военные, сотрудники органов внутренних дел, уголовно-исполнительной системы, служащие национальной гвардии.

У работников учреждений, не относящихся к социальной сфере и науке, — трудящихся в МЧС, гидробиологов, океанологов, метеорологов, работников селекционно-семеноводческих центров, ветеринарной службы, лесников и многих других — зарплаты будут повышены на 3,8%. Окончательное решение о размерах зарплат принимается на региональном уровне губернатором.

В 1,043 раза увеличат оклады сотрудников МИДа и других дипломатических работников, федеральных гражданских государственных служащих.



Изменение № 2 – Повышение ставки НДС на пальмовое масло

У российских потребителей появится больше возможностей покупать действительно натуральные молочные продукты или сладости, произведенные с применением натурального сливочного, а не пальмового масла. Именно на такую перспективу работает повышение с 1 октября ставки НДС на пальмовое масло. Если ранее она составляла 10%, то теперь будет 20%.

В Европе введены стандарты, непрopusкающие продукты, в составе которых содержится высокое содержание данного компонента. В нашей стране такие стандарты не утверждены, поэтому проблему будут решать с помощью такой меры.

В это же время законодатели ввели некоторые послабления в отношении фруктов, ягод. На них ставка НДС снизится с 20% до 10%.



Изменение № 3 – Долговая нагрузка заемщиков

С 1 октября 2019 года банки обязаны рассчитывать показатель долговой нагрузки заемщиков (ПДН) при принятии решения о предоставлении кредита от 10 тыс. рублей (или в эквивалентной сумме в иностранной валюте) и формировать

дополнительный запас капитала при кредитовании заемщиков с высоким уровнем ПДН (более 50%). ПДН рассчитывается как отношение среднемесячных платежей заемщика по всем кредитам и займам к его среднемесячному доходу. Аналогичные меры приняты и в отношении микрофинансовых организаций (МФО).

Также с 1 октября 2019 года вступают в силу законодательные изменения, согласно которым предоставлять гражданам займы, обеспеченные ипотекой, смогут только профессиональные кредиторы, которые находятся под надзором Банка России, - банки, микрофинансовые организации и потребительские кооперативы, а также уполномоченные АО "ДОМ.РФ" организации (их перечень публикуется на сайте АО "ДОМ.РФ") и ФГКУ "Росвоенипотека". При этом указанная норма не распространяется на выдачу ипотечных займов работодателем своему работнику. Таким образом, вне закона оказывается деятельность по выдаче ипотечных займов нелегальными кредиторами.

А через месяц, с 1 ноября 2019 года, микрофинансовые организации будут не вправе выдавать гражданам займы, обеспеченные залогом жилья, даже если оно не является единственным (при этом МФО могут предоставлять гражданам займы под залог нежилой недвижимости). Эта норма не затрагивает МФО с госучастием, которые выдают займы на предпринимательские цели представителям малого и среднего бизнеса, в том числе индивидуальным предпринимателям (ИП). Введение такого запрета позволит на законодательном уровне отделить деятельность МФО по выдаче потребительских займов от незаконной деятельности мошенников, занимающихся махинациями с жильем, которых часто принимали за МФО.

Кроме того, с 1 октября 2019 года закон предоставит право микрокредитным компаниям делегировать идентификацию клиентов банкам, а всем видам микрофинансовых организаций даст дополнительные возможности проводить идентификацию клиентов с помощью государственных информационных систем. Это позволит снизить возможности для мошенничества (оформления займов по паспортным данным третьих лиц), жертвами которого становятся как граждане, так и МФО.

Для кредитных потребительских кооперативов (КПК) и сельскохозяйственных кредитных потребительских кооперативов (СКПК) с 1 октября 2019 года установлены ограничения процентной ставки по потребительским займам, обеспеченным ипотекой, и в целях, не связанных с осуществлением ими

предпринимательской деятельности. Решением Совета директоров Банка России ставка по таким займам не должна превышать 17% годовых. Данная мера направлена на предотвращение выдачи ипотечных займов по завышенным ставкам, а также на обеспечение доступности этого вида потребительских займов для жителей небольших населенных пунктов.



Изменение № 4 – Реализация судебной реформы

С 1 октября 2019 года в России начнут работать девять новых кассационных и пять апелляционных судов общей юрисдикции, а также кассационный и апелляционный военные суды, объявил председатель Верховного Суда России Вячеслав Лебедев. В этот день вступит в силу закон о введении в судах общей юрисдикции принципа «сплошной кассации». Он предусматривает коллегиальное рассмотрение жалоб в судебном заседании без какого-либо предварительного отбора. Это позволит более эффективно исправлять судебные ошибки и повысить правовую защиту граждан и бизнеса, считают эксперты.

Как отмечает «Интерфакс», Кассационные и апелляционные суды общей юрисдикции образованы по экстерриториальному принципу, в соответствии с которым границы судебных округов не совпадают с административно-территориальным делением государства. В территориальную юрисдикцию каждого кассационного суда общей юрисдикции входят от 7 до 13 регионов, а в юрисдикцию апелляционного суда общей юрисдикции — от 14 до 21 региона.

Так, в Сибири будут апелляционный суд будет располагаться в Новосибирске, а кассационный — в Кемерове. Также в Новосибирске будет размещаться кассационный военный суд.

Также повышается порог цены иска по арбитражным делам, рассматриваемым в порядке упрощенного производства: до 400 000 рублей (ранее — 250 000 рублей) для индивидуальных предпринимателей и до 800 000 рублей (ранее — 500 000 рублей) для юридических лиц. Судебный приказ арбитражные суды теперь выдают по требованиям, цена которых не превышает 500 000 рублей (ранее — 400 000 рублей).



Изменение № 5 – Система быстрых платежей

С 1 октября банки обязаны подключиться к Системе быстрых платежей. Благодаря сервису можно переводить деньги, в том числе в адрес госорганов и юридических лиц, по номеру мобильного телефона и другим простым идентификаторам. Размер комиссии, взимаемой банками за платежи по медицинским и образовательным услугам, а также оплате ЖКХ, не должен превышать 0,4%, а по прочим платежам — 0,7%. За оплату штрафов, госпошлин и других сборов в пользу государства комиссия не взимается.

Изменение № 6 – Изменения в трудовом законодательстве

С 1 октября 2019 года в России начинают действовать изменения, внесенные в Трудовой кодекс и регламентирующие увольнение сотрудников и предоставление им отпусков.

По новым правилам сотрудники смогут подавать заявления на отпуск и увольнение в электронном виде. Так, с октября разрешается, находясь в отпуске, по электронной почте уведомлять работодателя о своем решении уволиться. Наниматель обязан принять такое заявление.



Еще одно изменение в ТК РФ касается порядка выплаты отпускных: теперь работодатель должен будет выдавать сотрудникам отпускные в течение трех рабочих дней. В случае экстренного ухода в отпуск срок выплаты сокращается до трех дней с момента подачи заявления. Соответствующая поправка была внесена в ст. 136 Трудового кодекса.

Роструд перечислял случаи, когда работодатели вправе отказывать сотрудникам в предоставлении отпуска: в исключительных ситуациях, когда существует угроза нормальной деятельности предприятия, согласованный отпуск может быть перенесен на следующий год — но только с согласия самого

работника. Он сможет использовать отложенный отпуск не позднее чем в течение 12 месяцев после окончания текущего трудового года.

Отзыв сотрудника из отпуска в экстренных ситуациях тоже допускается. При этом неиспользованная часть отпуска предоставляется работнику до конца текущего года в любое удобное для него время или присоединяется к отпуску в течение следующего года.

Список причин, по которым персонал могут отзываться из отпуска, составляет сам работодатель.

Изменение № 7 – Цифровые права граждан

С 1 октября в Гражданском Кодексе РФ будет закреплена понятия «цифровые права граждан», под которыми понимается возможность распоряжаться, передавать, отдавать в залог, обременять права граждан в рамках цифровой системы без помощи третьих лиц. Кроме того, введено понятие «самоисполняемой сделки».



Это говорит о том, что теперь законодательно закреплена смарт-сделка — гражданин получает виртуальный товар автоматически при реализации обстоятельств, указанных в соглашении, то есть процесс исполнения соглашения ложится на информационную систему.

В Гражданский Кодекс РФ будет введена новая норма, предусматривающая строение договора об оказании услуг и предоставлении информации. В договоре закрепляется обязанность лица не совершать действия, направленные на раскрытие данных и конфиденциальной информации третьим лицам. Данные
Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

изменения продиктованы процессом цифровизации, который затрагивает не только промышленность, производство, продажи, но и все сферы жизни общества, в том числе судопроизводство, договорное право.

Изменение № 8 – Электронные сделки приравниваются к письменным

Закон «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» от 18.03.2019 № 34-ФЗ

С октября совершение сделки с использованием электронных или иных технических средств приравнивается к письменной сделке. Договор номинального счета или договор страхования может быть заключен либо в письменном виде, либо путем составления одного электронного документа, подписанного сторонами, или обмена электронными документами.

Изменение № 9 – Изменения в сфере госзакупок

Закон «О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"» от 01.05.2019 № 71-ФЗ

Закон «О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"» от 27.06.2019 № 152-ФЗ

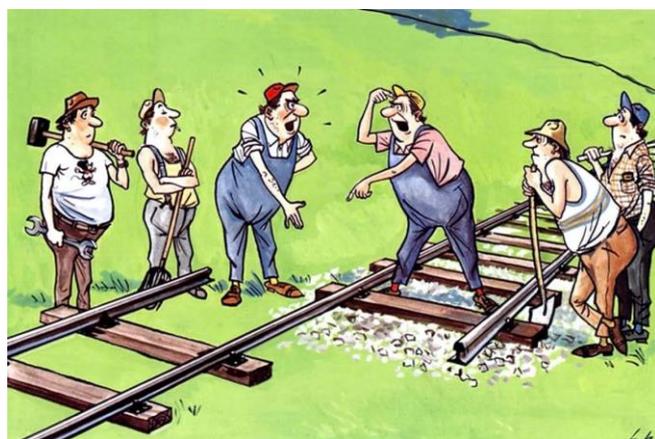
Вместо двух документов планирования (плана закупок и плана-графика) нужно будет начиная с 2020 г. оформлять только один — план-график нового образца. В такой документ должны быть включены:

- идентификационные коды закупок;

- наименование объекта и (или) наименования объектов закупок;
- объем финансового обеспечения, сроки (периодичность) осуществления планируемых закупок;
- информация об обязательном общественном обсуждении закупок товара, работы или услуги;
- иная информация.

При необходимости планы-графики подлежат изменению. Внесение изменений может осуществляться не позднее чем за 1 день до дня размещения в ЕИС извещения об осуществлении соответствующей закупки или направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом, а в случае заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) — не позднее чем за 1 день до дня заключения контракта.

С 01.10.2019 утрачивает силу ст. 13 «Цели осуществления закупок» закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.



Изменение № 10 – Изменения НДФЛ 2020

Нововведений по налогам для работодателей несколько. Самые существенные касаются изменения порядка сдачи зарплатной отчетности: расчета 6-НДФЛ, справок 2-НДФЛ и расчета по страховым взносам. Они затронут всех, кто имеет работников.

Во-первых, на месяц сокращен срок сдачи 6-НДФЛ и 2-НДФЛ. Теперь крайняя дата — 1 марта вместо 1 апреля. Во-вторых, до 10 человек снижен порог численности, дающей право представлять зарплатную отчетность на бумаге. А в-третьих, грядет слияние справок 2-НДФЛ с расчетом 6-НДФЛ. Но это будет только в 2021 году.

Вполне возможно, что с 2020 года вырастут «детские» вычеты по НДФЛ и размер дохода, в пределах которого они предоставляются.

Для организаций, имеющих в своем составе подразделения, предусмотрены определенные поблажки:

- возможность централизованной сдачи отчетности и уплаты НДФЛ при соблюдении ряда условий;
- изменения в порядке уплаты взносов за работников ОП.



Налоговые риски при выборе контрагента

Шестакова Е.В., Жиркова А.А.

Что изменилось с появлением в НК РФ в 2017 году ст. 54.1?

Понятие "должной осмотрительности" введено в налоговую практику Постановлением Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 53 "Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды". Несмотря на то, что четкого понятия "должной осмотрительности" не содержит ни указанное постановление, ни какой-либо другой источник права, "должная осмотрительность" активно использовалась налоговыми органами и судами в случаях, когда речь шла об обоснованности вычета по НДС и включении расходов в состав затрат при расчете налога на прибыль.

В Постановлении № 53 проявление "должной осмотрительности" рассматривается как один из критериев отсутствия получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды.



На практике под проявлением "должной осмотрительности и осторожности" понимается использование налогоплательщиком всех доступных ему возможностей для получения и проверки информации о контрагенте.

В августе 2017 года была введена в действие ст. 54.1 Налогового кодекса, в определенной степени изменившая подход к методам проверки и оценки добросовестности налогоплательщика.

При этом в рекомендациях ФНС России по применению ст. 54.1 НК РФ было указано, что новая статья не кодифицирует правила, сформулированные правоприменительной практикой, в частности, содержащиеся в Постановлении № 53, а представляет собой новый подход к проблеме злоупотребления налогоплательщиком своими правами с учетом основных аспектов сформированной до этого судебной практики (письмо ФНС России от 31 октября 2017 г. № ЕД-4-9/22123@).

Во-первых, нормы ст. 54.1. НК РФ применяются только после вступления в силу и обратной силы не имеют, о чем указывают суды в большинстве решений (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 08.02.2018 № Ф09-9064/17 по делу № А50-10402/2017), соответственно, к оспариванию решений по проверкам, проведенным до даты вступления в силу данной нормы, будет применяться и применяются положения Постановления Пленума, предусматривающего соблюдение данного критерия.

Во-вторых, в Письме ФНС указывается новое положение о том, что налоговым органам при доказывании фактов неисполнения обязанности по уплате налогов необходимо обеспечить получение доказательств, свидетельствующих об умышленном участии проверяемого налогоплательщика в целенаправленном создании условий, направленных исключительно на получение налоговой выгоды.

Таким образом, для выявления умысла налогоплательщика налоговому органу необходимо будет представить доказательства того, что последний сознательно совершал действия, предвидя возможные последствия получения в результате их свершения налоговой выгоды и желал либо допускал ее получение. При этом, если налогоплательщиком будут представлены доказательства проявления должной осмотрительности и осторожности при выборе контрагентов для совершения сделок, то указанные выше признаки умысла в совершенных им действиях будут отсутствовать.

Собранные налогоплательщиком доказательства проявления должной осмотрительности при выборе контрагента помогут ему опровергнуть доводы налогового органа о наличии у него умысла на получение налоговой выгоды. В итоге налогоплательщик сможет оспорить решение налогового органа, и освободить себя и свой бизнес от финансовых многомиллионных претензии.

ФНС России рядом писем по разъяснению применения ст. 54.1 НК РФ указала налоговым органам и налогоплательщикам на то, что:

в ст. 54.1 НК РФ перечислены конкретные действия налогоплательщика, которые признаются злоупотреблением и определены условия, которые должны быть им соблюдены для возможности учесть расходы и заявить налоговые вычеты по имевшим место сделкам;

формальные претензии к контрагентам при отсутствии фактов, опровергающих реальность совершения контрагентом сделок, не являются самостоятельным основанием для отказа в учете расходов и в налоговых вычетах по сделкам;

ст. 54.1 НК РФ не содержит понятие "непроявление должной осмотрительности";

ст. 54.1 НК РФ не предусматривает для налогоплательщика негативные последствия за неправомерные действия контрагентов второго, третьего и последующих звеньев;

при проведении налоговых проверок после введения ст. 54.1 НК РФ не должны применяться понятия, отраженные в Постановлении № 53, включая понятие "должной осмотрительности", "недобросовестности налогоплательщика";

при проведении налоговых проверок после введения ст. 54.1 НК РФ налоговые органы должны правильно квалифицировать выявленные обстоятельства, ссылаясь на конкретный пункт указанной статьи (письмо ФНС России от 16 августа 2017 г. № СА-4-7/16152@, письмо ФНС России от 31 октября 2017 г. № ЕД-4-9/22123@).

При ответе на вопросы об оценке добросовестности налогоплательщика при проведении налоговых проверок, налоговая служба кроме очередных разъяснений о том, что ранее введенные в практику понятия "должной осмотрительности" и "недобросовестности налогоплательщика" при проведении после вступления в силу ст. 54.1 НК РФ налоговых проверок не применяются, все же со ссылкой на ст. 102 НК РФ указала на размещение с 1 июня 2018 года на официальном сайте ФНС

России сведений о деятельности налогоплательщиков в форме открытых данных – о среднесписочной численности работников, об уплаченных организацией суммах налогов и сборов, о суммах доходов и расходов по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности (разъяснения ФНС России по отдельным обращениям налогоплательщиков - письмо ФНС России от 28 декабря 2017 г. № ЕД-4-2/26807, письмо ФНС России от 18 мая 2018 г. № ЕД-4-2/9521@).

Это, по мнению налоговиков, предоставит налогоплательщикам дополнительную возможность оценки рисков при проверке контрагента.

Указанные разъяснения подтверждают, что проверка контрагента и проявление необходимой осмотрительности перед заключением сделки не потеряли своей актуальности, только немного поменяли цель и последствия проверки.

Налогоплательщику стоит, как и ранее, проявлять осмотрительность при выборе контрагента, но не с целью доказать впоследствии налоговому органу или суду сам факт его проверки, а для того, чтобы убедиться, что контрагент является добросовестным лицом, ведет реальную деятельность и с ним можно заключить договор без риска негативных налоговых последствий.

Руководствуясь ст. 54.1 НК РФ, налоговые органы должны будут проверять реальность выполнения сделки контрагентом, поэтому налогоплательщику стоит перед сделкой самостоятельно убедиться, что контрагент располагает необходимыми возможностями и ресурсами для выполнения принятых на себя обязательств по сделке.

Указанная проверка будет полезна и с точки зрения исключения гражданско-правовых рисков по исполнению потенциальным контрагентом договора.

Организовать проверку контрагентов можно путем использования специальных профессиональных программ и сервисов.

Кроме указанных действий, минимизирующих или исключающих и налоговые, и гражданско-правовые риски, рекомендуется не пренебрегать и иными, дополнительными способами своей финансовой защиты, а именно, использовать в договорных правоотношениях инструменты гарантий (заверений об обстоятельствах (ст. 431.2 Гражданского кодекса) или возмещения потерь (ст. 406.1 ГК РФ), позволяющие компенсировать понесенные в будущем убытки и (или) потери, связанные с отказом в вычетах по НДС или непринятии в состав расходов соответствующих затрат в связи с недобросовестностью контрагента.

Доказательства должной осмотрительности

Компания предъявила НДС к возмещению, на что получила отказ налоговых органов. Начались долгие судебные разбирательства, и дело дошло до Верховного суда... С документацией было все в порядке, ни единого «ляпа» ни суд, ни налоговики не нашли: счета-фактуры отражены в книге покупок, операции оприходованы на счетах бухгалтерского учета, к счетам-фактурам представлены товарные накладные, транспортные накладные, акты об оказанных услугах. Плюс ко всему, компания проявила должную осмотрительность.



Доказательства компании в проявлении должной осмотрительности:

Контрагент был создан и зарегистрирован в 2007 году, т.е. задолго до заключения договора с заявителем;

До заключения договора и в период работы контрагент представлял компании:

- Договоры аренды и субаренды нежилых помещений;
- Копии паспортов генеральных директоров;
- Бухгалтерская (финансовая) отчетность;
- Приказ о вступлении в должность генерального директора;
- Протокол учредительного собрания о создании Общества и о назначении генерального директора;
- Свидетельство о постановке на налоговый учет;

- Устав;
 - Выписки из ЕГРЮЛ;
- Фотографии офиса;

Деловая переписка с контрагентом, в которой отображены обстоятельства знакомства и начало работы, закупки, погрузки и выгрузки товаров, т.е. реальность хозяйственных операций.

Выбор контрагента был обусловлен также тем, что сотрудничество с ним было выгодно, в первую очередь, возможностью отсрочки платежа. Другие же потенциальные поставщики требовали предоплату в размере 30-50%.

Однако налоговый орган увидел в контрагенте признаки «обнальной» конторы:

Контрагент отсутствует по месту регистрации и по адресу, указанному в транспортных накладных;

Не имеет склада;

Не имеет штата кладовщиков, менеджеров, грузчиков, позволяющего осуществлять деятельность по оптовой торговле.

Но факты перевесили документальные доказательства по осуществлению финансово-хозяйственной деятельности этой «фирмы-однодневки»... А это и пояснительная записка, договор, счета-фактуры, товарные накладные, книги покупок и продаж, карточки бухгалтерских счетов, платежные поручения, транспортные накладные, доверенности на водителей, осуществляющих перевозки, налоговая декларация за спорный период, содержащая сведения о реализации товара.

Суд первой инстанции пришел к выводу, что компания проявила должную осмотрительность при выборе контрагента, а сделка имеет разумную экономическую цель. А доводы налоговиков были отклонены. Налоговиков такой поворот событий не устроил, и начались разбирательства, дошедшие до Верховного суда.

Верховный суд поддержал налоговиков. Это Определение ВС РФ №305-КГ16-4155 от 20.07.2016.

И решил, что целью взаимодействия компании с контрагентом было получение необоснованной налоговой выгоды. Был создан фиктивный документооборот с использованием номинальных поставщиков товаров и услуг, не принимавших реального участия в сделках, а использовавшихся для увеличения

стоимости и, соответственно, увеличения размера налоговой выгоды. Чем руководствовался ВС:

На основании п. 3, 4, 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 №53 суд определил, что «имело место составление комплекта документов, не соответствующего реальным хозяйственным операциям»; компания «на момент составления документов обладала всей информацией в отношении товара, которую получала из иных, не связанных со спорными контрагентами, источников; документы являются преднамеренно составленными, не соответствуют реальным операциям и направлены на получение необоснованной налоговой выгоды»;

Контрагент не имел сотрудников, складов, транспортных средств, необходимых для реального выполнения операции;

Контрагент не нес расходов, характерных для реальной хозяйственной деятельности (оплата ГСМ, аренда гаражей, заработная плата водителям, грузчикам). В транспортных накладных указан адрес склада, который фактически отсутствует.

Получается, что проявление должной осмотрительности не имеет абсолютно никакого значения?



Порядок проверки контрагентов

Есть перечень критериев, по которым компания может оценить вероятность того, что у налоговиков будут к ней вопросы. ФНС предлагает организациям проверять по этому списку себя, но применить его можно и к партнерам

(приложение № 1 к приказу ФНС от 30.05.2007 № ММ-3-06/333@). Как проверить контрагента по ИНН и ОГРН.

Перед осуществлением сделки нужно проверить сделку по методологии, рекомендуемой налоговым органом.

Критерии, которые нужно проверить, следующие:

1. Налоговая нагрузка у данного налогоплательщика ниже ее среднего уровня по хозяйствующим субъектам в конкретной отрасли (виду экономической деятельности).

2. Отражение в бухгалтерской или налоговой отчетности убытков на протяжении нескольких налоговых периодов.

3. Отражение в налоговой отчетности значительных сумм налоговых вычетов за определенный период.

4. Опережающий темп роста расходов над темпом роста доходов от реализации товаров (работ, услуг).

5. Выплата среднемесячной заработной платы на одного работника ниже среднего уровня по виду экономической деятельности в субъекте Российской Федерации.

6. Неоднократное приближение к предельному значению установленных Налоговым кодексом Российской Федерации величин показателей, предоставляющих право применять налогоплательщикам специальные налоговые режимы.

7. Отражение индивидуальным предпринимателем суммы расхода, максимально приближенной к сумме его дохода, полученного за календарный год.

8. Построение финансово-хозяйственной деятельности на основе заключения договоров с контрагентами-перекупщиками или посредниками ("цепочки контрагентов") без наличия разумных экономических или иных причин (деловой цели).

9. Непредставление налогоплательщиком пояснений на уведомление налогового органа о выявлении несоответствия показателей деятельности.

10. Неоднократное снятие с учета и постановка на учет в налоговых органах налогоплательщика в связи с изменением места нахождения ("миграция" между налоговыми органами).

11. Значительное отклонение уровня рентабельности по данным бухгалтерского учета от уровня рентабельности для данной сферы деятельности по данным статистики.

12. Ведение финансово-хозяйственной деятельности с высоким налоговым риском.

Неожиданные выводы налоговиков

Иногда придерживаться принципа должной осмотрительности при выборе контрагента недостаточно. Будьте готовы к неожиданным выводам со стороны налоговиков. Судебная практика показывает, что умысел могут увидеть даже в том, что директора компаний учились в одном университете.



Налоговики обвинили две фирмы во взаимозависимости, когда узнали, что их руководители проходили обучение в одном институте в одни и те же годы. Поэтому инспекторы посчитали, что это не просто совпадение, а схема (решение Арбитражного суда Красноярского края от 10.11.2017 № А33-883/2017).

Ситуация спорная, ведь налоговики сами хотят, чтобы компании хорошо знали своих контрагентов. Если руководители, действительно, учились вместе, то могут доверять друг другу и вести совместные дела. Но судебная практика показывает, что логика у ревизоров обратная.

В целом, проверять контрагентов с этого года стало значительно проще. Ведь ФНС запустила сервис «Прозрачный бизнес» как раз для того, чтобы компании могли узнать всю необходимую информацию о своем партнере. Сервис обещали запустить еще в 2017 году. Но заработала программа только в конце 2018 года, в тестовом режиме.

В Определении Верховного суда Российской Федерации от 13 марта 2019 г. по делу № А54-6438/2016 суд согласился с налоговым органом.

Признавая выводы налогового органа обоснованными в оспариваемой части, суды исходили из доказанности того, что спорные контрагенты не осуществляли реальной финансово-хозяйственной деятельности; сделки, совершенные от имени указанных контрагентов, носили фиктивный характер; документы от спорных контрагентов подписаны неустановленными лицами; у организаций отсутствуют необходимые условия для достижения результатов соответствующей экономической деятельности; налогоплательщиком не проявлено должной осмотрительности и осторожности при выборе контрагентов, в связи с чем, общество взяло на себя риск негативных последствий в виде невозможности применить налоговую выгоду по документам от спорных контрагентов, содержащим недостоверную информацию.

Принимая во внимание, что данные организации спорные поставки (услуги) не производили (не выполняли), а целью сделок с указанными контрагентами являлось получение необоснованной налоговой выгоды, суды пришли к выводу о правомерности доначисления налогоплательщику спорных сумм налогов, пени и штрафа в отношении данного эпизода.

Налоговики провели выездную проверку и отказали в вычете НДС по счетам-фактурам от пяти контрагентов (потребовали уплатить сумму НДС в размере 23 938 238 руб., штраф в размере 4 787 648 руб. и пени в размере 6 197 029 руб.) Причина - фирма создала схему, документооборот фиктивен. Верховный суд РФ Определением от 25.05.2017 № 301-КГ17-5221 подтвердил правильность указанной позиции.

Риски заказчика при работе с недобросовестными контрагентами

Риски недобросовестного контрагента определены в различных письмах и разъяснениях Минфина:

1) Отсутствие регистрации в ЕГРЮЛ (Письмо Минфина России от 16.04.2010 № 03-02-08/25);

2) «Массовый» учредитель (участник), руководитель контрагента (Письмо Минфина России от 17.12.2014 № 03-02-07/1/65228, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.05.2017 № Ф04-715/2017 по делу № А75-1707/2016);

3) Наличие адреса массовой регистрации (Письмо ФНС России от 24.07.2015 № ЕД-4-2/13005@);

4) Отсутствие расходов, характерных для ведения деятельности (п. 5 Постановления № 53, Определение Верховного Суда РФ от 20.07.2016 № 305-КГ16-4155 по делу № А40-87379/2014);

5) Отсутствие персонала (п. 5 Постановления № 53, Определение Верховного Суда РФ от 20.07.2016 № 305-КГ16-4155 по делу № А40-87379/2014);

6) Отсутствие основных средств (п. 5 Постановления № 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 № КЕ-4-3/5585@);

7) Отсутствие складских помещений (п. 5 Постановления № 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 № КЕ-4-3/5585@);

8) Отсутствие транспортных средств (п. 5 Постановления № 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 № КЕ-4-3/5585@);

9) Отсутствие производственных активов (п. 5 Постановления № 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 № КЕ-4-3/5585@).

Приведенный перечень обстоятельств не является исчерпывающим. Оценка налоговой выгоды в каждом случае будет зависеть от всех возможных аспектов деятельности заказчика и его контрагентов, должностных лиц, а также от способа оформления документооборота.

С помощью перечисленных обстоятельств можно оценить, насколько велик риск получения претензий от налоговых органов и следует ли заключать сделку с контрагентом.

Таким образом, свобода в выборе контрагента сопряжена с ответственностью заказчика, т.к. построение хозяйственных связей с контрагентами сопряжено с определенными рисками, а именно:

- 1) налоговыми, административными и уголовными;
- 2) гражданско-правовыми;
- 3) репутационными.

Тенденция на ужесточение налогового законодательства

Министерство юстиции РФ зарегистрировало совместный приказ МВД России и ФНС России от 29.05.2017 № 317/ММВ-7-2/481@ (далее – «Приказ»). 15.08.2017 Приказ был опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации и вступил в силу 26.08.2017.

Приказ устанавливает порядок представления сотрудниками МВД результатов оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД) в налоговые органы. Приказ также предусматривает, что результаты ОРД могут быть представлены по мотивированному запросу налогового органа. В свою очередь, налоговые органы два раза в год (не позднее 20 января и 20 июля) будут направлять в органы МВД информацию о ходе и результатах использования ОРД в рамках проведения налоговых проверок, взыскания налоговых недоимок с контролируемых лиц (включая фактических руководителей и собственников) и выявления недостоверных сведений в ЕГРЮЛ.

С учетом последних совместных рекомендаций ФНС России и СКР направление налоговыми органами в правоохранительные органы информации о результатах использования ОРД может привести к увеличению числа уголовных дел, связанных с налоговыми преступлениями. При этом такие дела квалифицируются не только по статье 199 УК РФ «Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации», но и по гораздо более жесткой статье 159 УК РФ

«Мошенничество», дела по которой возбуждаются в случаях, когда аналогичные нарушения имели место при возмещении НДС.

Также опубликовано письмо ФНС России от 13.07.2017 № ЕД-4-2/13650@, в котором изложены совместные методические рекомендации ФНС России и СК России для налоговых и правоохранительных органов касательно установления и доказывания фактов умышленной неуплаты налогов и сборов.

Документ указывает на необходимость усиления межведомственного взаимодействия и содержит конкретные рекомендации по выявлению и доказыванию умысла должностных лиц налогоплательщика, направленного на неуплату налогов.

Пример

Примером умышленности совершения налогового правонарушения, влекущей применение налоговой ответственности в виде штрафа 40% от неуплаченных сумм, предусмотренную пунктом 3 статьи 122 Кодекса, является совокупность действий налогоплательщика, направленных на построение искаженных, искусственных договорных отношений, имитация реальной экономической деятельности подставных лиц (фирмы-однодневки). Эти обстоятельства не позволяют усомниться в отсутствии элементов случайности происходящего. Так, схема уклонения от налогообложения, заключающаяся в искусственном "дроблении" бизнеса с целью сохранения или получения статуса плательщика налога по специальному налоговому режиму, может быть характеризована как элементарная имитация работы нескольких лиц, в то время в реальности все они действуют как одно лицо. Таким образом, первыми признаками умышленности являются имитационные. Поскольку при использовании подставного лица налогоплательщик несет некоторые расходы, его целью одновременно является стремление эти "непроизводительные" расходы сократить, в результате полноценной имитации не происходит, а налоговые и следственные органы должны эти признаки выявить и документально закрепить.

Использование подставных лиц (фирмы-однодневки) происходит, как правило, умышленно, и задача налоговых и следственных органов это выявить и доказать. Например, между поставщиком и покупателем есть несколько посредников, и один из них имеет яркие и однозначные признаки фирмы-однодневки, в том числе не уплачивает налоги. Эта схема приведена на официальном сайте ФНС России в качестве одного из способов ведения

финансово-хозяйственной деятельности с высоким налоговым риском и находится по адресу: https://www.nalog.ru/rn77/taxation/reference_work/conception_vnp/. В таких случаях налоговому органу необходимо установить принадлежность фирмы-однодневки (поставщику или покупателю) и доказать это.

Рекомендации являются одним из элементов изменения подхода государства к контролю за уплатой налогов. В апреле 2017 года ФНС России опубликовала «Письмо о критериях должной осмотрительности» (Письмо ФНС России от 23.03.2017 № ЕД-5-9/547@, а уже в июле 2017 года Президентом России был подписан Закон о налоговых злоупотреблениях (Федеральный закон от 18.07.2017 № 163-ФЗ).

Применение указанных рекомендаций на практике приведет к учащению случаев привлечения к налоговой ответственности по п. 3 ст. 122 НК РФ (умышленная неуплата налогов) в виде штрафа в размере 40 %, а также к дальнейшему увеличению количества уголовных дел по налоговым преступлениям.

ФНС России утвердила новый порядок работы комиссии по контролю за выплатами «теневой» заработной платы (Письмо ФНС России от 25.07.2017 № ЕД-4-15/14490@ «О работе комиссии по легализации налоговой базы и базы по страховым взносам»). Целью работы комиссии является увеличение поступлений налогов в бюджет.

Для этого налогоплательщиков будут побуждать к самостоятельному уточнению налоговых обязательств и недопущению нарушений налогового законодательства

Какие сделки подпадают под контроль?

Очень часто компании ненамеренно совершают сделки, которые автоматически подпадают под контроль налогового органа.

Сделки, которые подпадают под контроль, прямо поименованы в концепции налоговых проверок.

Приведем примеры:

Рис.1

Заключение договоров с обществами инвалидов

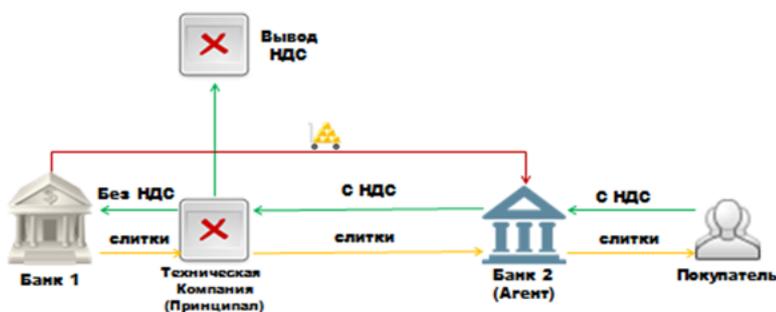


Рис.2

Агентская схема

«Агентская» схема

уклонения от уплаты НДС



Также компании часто применяют заимствования между взаимозависимыми лицами.

Такие займы считаются незаконными в решениях судов: Определения Верховного Суда РФ от 09.04.2019 № 307-ЭС19-5113 по делу № А26-3394/2018, от 08.04.2019 № 310-ЭС19-3529 по делу № А09-1493/2018 и от 03.04.2019 № 304-ЭС19-3151 по делу № А03-384/2018

Предоставление займов "своим" компаниям, ИП, а также участникам и учредителям должно иметь явные экономические цели. Иначе такая операция будет признана фиктивной, что приведет к перерасчету налоговых обязательств. К такому выводу пришли судьи Верховного Суда РФ, которые поддержали ИФНС сразу в трех подобных спорах.

Так, определением от 03.04.2019 № 304-ЭС19-3151 по делу № А03-384/2018 суд признал заключение договора займа формальным и включил полученные средства в состав доходов заемщика, что привело к утрате им права на УСН со всеми вытекающими доначислениями. Поводом для этого стали следующие обстоятельства: все договоры займа по содержанию идентичны; уплата процентов не предусмотрена; конкретные сроки возврата заемных средств не установлены. По мнению суда, в совокупности эти обстоятельства говорят о том, что заемщик не собирался возвращать деньги и их нужно считать безвозмездно полученными.

Схожий подход применили судьи и в определении от 09.04.2019 № 307-ЭС19-5113 по делу № А26-3394/2018, которым суммы займов, полученных учредителем компании, были переклассифицированы в дивиденды с доначислением НДФЛ. Здесь суд также согласился с экономическим анализом, проведенным ИФНС, в результате которого было выявлено, что договоры займа заключались учредителем в качестве ИП, но при этом все поступившие деньги он в дальнейшем переводил на свои личные счета и в предпринимательской деятельности не использовал. При этом от переклассификации договор не спасло даже то, что он предусматривал уплату процентов в размере 2/3 ставки рефинансирования ЦБ РФ и эти проценты реально переводились учредителем на счет компании-займодавца. Судьи согласились с тем, что такое условие было включено в договор займа исключительно для того, чтобы избежать уплаты НДФЛ с материальной выгоды по повышенной ставке 35 процентов.

Наконец, третье определение (от 08.04.2019 № 310-ЭС19-3529 по делу № А09-1493/2018) посвящено учету в расходах сумм процентов по договору займа. Здесь судьи также пришли к выводу, что заём был фиктивной операцией. На самом деле деньги передавались в качестве безвозвратной инвестиции в развитие предприятия. Поэтому заемщик не имел права включать в состав расходов сумму начисленных по такому договору процентов. Факторами, убедившими суд в фиктивности займа, стали убыточность заемщика на протяжении длительного периода времени, отсутствие реальных источников, за счет которых он мог бы

возвратить заем, и постоянное продление срока возврата займа допсоглашениями к договору. Также суд учел тот факт, что займодавец знал обо всех перечисленных факторах, но все равно передавал деньги займы.

В заключение необходимо помнить, что каждое дело, касающееся должной осмотрительности, индивидуально. В разных делах нужно опираться на различные возможности доказывания должной осмотрительности. Необходимо истребовать у контрагентов самый полный набор документов, исходя из того, какие услуги оказываются, основываясь при этом на актуальной судебной практике. Судебная практика стремительно меняется. Тот комплект документов, которые вы могли считать достаточными для должной осмотрительности вчера, сегодня приведёт к доначислениям. В разных регионах суды и ФНС по-разному толкуют необходимость проявления должной осмотрительности. В Москве суды и ФНС очень строги и придирчивы. Поэтому только грамотный и опытный юрист может оценить, какие действия ФНС и суд расценят как должную осмотрительность конкретно в вашем регионе. При этом нужно основываться на судебной практике.

Сложные вопросы приема на работу

Шестакова Е.В., Яворская А.Г.

«Кадры решают все». Но прием на работу является достаточно сложным вопросом, поскольку не все ключевые моменты установлены в Трудовом кодексе, но вот особенности трудоустройства не определены. Вместе с тем, возникает достаточно много спорных вопросов относительно достаточности предоставляемых документов, оформления приказа о приеме на работу и установления заработной платы. Рассмотрим основные сложные вопросы.



Вопрос 1: перечень документов, запрашиваемых работодателем

Часто работодатель хочет узнать побольше о кандидате, которого берет на работу, например, о здоровье, об отсутствии судимости, если устраивается на работу девушка, работодатель хочет удостовериться, что она не уйдет в декрет. Однако дополнительные документы законодательно не предусмотрены.

К обязательным документам относятся следующие:

Удостоверяющий личность поступающего на работу физлица документ, например, паспорт. Если на работу устраивается несовершеннолетнее лицо, то вместо паспорта он может предъявлять свидетельство о рождении.

Трудовая книжка. Этот документ в настоящее время является основным бланком, в котором происходит отражение сведений о стаже физлица. Ее можно не предоставлять, если сотрудник поступает в организацию на условиях совместительства. Также она не предъявляется при первичном оформлении человека на работу, когда он только начинает свою трудовую деятельность. В этом случае этот бланк заводится на работника кадровой службе

СНИЛС. Его можно не предъявлять только тем, у кого он не оформлен. В этом случае работодатель должен на основании заявления работника направить документы для оформления в ПФР, и получить СНИЛС для поступившего человека.

Военный билет — предоставляется военнообязанными лицами, для которых обязательным является ведение воинского учета. Если на работу поступает лицо, которое не отслужило еще в армии, то у него должно запрашиваться призывное свидетельство.

Документ, подтверждающие образование или квалификацию поступающего в компанию сотрудника. Могут быть предоставлены дипломы, аттестаты, свидетельства о повышении квалификации.

Справка, что у нового работника отсутствует судимость. Данный документ обязателен для определенных категорий должностных лиц, где выполнение их трудовых обязанностей полностью исключают наличия судимости (например, воспитатели, учителя и т. д.)

В некоторых случаях работодатель может запросить дополнительные документы.

К ним относятся:

Справка о существующих условиях работы на основном месте работы — ее предоставляет лица, которые поступают на работу по совместительству, если на месте работе условия труда его подвержены влиянию вредных или опасных факторов.

Заключение медкомиссии о состоянии здоровья работника — предоставляется в случаях, если работник является несовершеннолетним, или будущая работа у него связана с Наркоконтролем, гражданской службой и т. д.

Справка о сумме доходов и имеющемся у работника имуществе — предоставляется лицами, принимаемыми на гражданскую службу или замещение муниципальных должностей, а также если должность, куда оформляется работник, включена в отдельный перечень.

Законодательством устанавливается перечень документов, которые работодатель не может запрашивать у работника в обязательном порядке. Если он нарушит данное правило, и откажет работнику в приеме, только потому что он не предоставил такой документ, то отказ будет признан неправомерным.

К ним относятся:

Документ, устанавливающий регистрацию работника — Нормы трудового права не устанавливают обязанность работодателя отслеживать место регистрации работника. Также компании запрещается устанавливать преимущество при приеме на работу лиц с разными местами проживания или регистрации. Если работник проживает не по месту своей регистрации, ему нельзя отказывать в приеме на работу.

Свидетельство ИНН — Данный документ не отнесен к обязательным при поступлении на работу бланков. Поэтому работодатель не имеет право требовать его при приеме на работу.

Какие-то дополнительные обязанности на работодателя не возложены. Например, работодатель не обязан делать запросы в уполномоченные органы и бывшим работодателям. В Постановлении Верховного Суда РФ от 16.02.2018 N 78-АД18-3 суд установил, что частью 3 статьи 65 Трудового кодекса Российской Федерации запрет требовать от лица, поступающего на работу, документы помимо предусмотренных Трудовым кодексом, иными федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации. Положения Трудового кодекса Российской Федерации и Федерального закона от 25.12.2008 N 273-ФЗ "О противодействии коррупции" не возлагают на работодателя, заключающего трудовой договор с бывшим государственным или муниципальным служащим, обязанность самостоятельно устанавливать путем запроса от иных лиц сведения о должности государственного или муниципального служащего, занимаемой им ранее.

А вот вопросы воинского учета работодатель должен проверить. Исходя из положений пунктов 27, 28, 30 Положения о воинском учете организации обязаны вести воинский учет граждан по месту работы. В целях обеспечения постановки

граждан на воинский учет работники, осуществляющие воинский учет в организации, проверяют у граждан, принимаемых на работу, в частности, наличие и подлинность документов воинского учета, а также подлинность записей в них (Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 12.03.2018 N 72-КГ17-13).

Вопрос 2: момент и место заключения договора

Казалось бы, все понятно, в момент, когда работник приступил к работе, у него должен быть уже подписанный договор. Однако на практике бывает не так, работник приходит на новое место работы, приносит документы, долго знакомится с локальными актами, все службы согласовывают заключаемый трудовой договор, а потом без директора его никто не может подписать.

Ст. 16 ТК РФ предполагает, что трудовые отношения начинаются с момента непосредственного допущения сотрудника к работе. Следовательно, отсутствие заключенного договора будет являться нарушением, за которое работодатель может быть наказан. Чаще дата подписания и дата выхода на новое место совпадают.



Помимо даты, также прописывается фактическое нахождение рабочего места. Необходимо указать конкретный адрес. Если сотрудник трудится в филиале или другом обособленном подразделении, то указывается именно его адрес, а не основного подразделения.

Сложнее ситуация складывается с теми работниками, у которых часто меняется место работы. Например, рабочий на строительной площадке. На одном объекте они трудятся, обычно, около года, далее следуют на другой объект.

Почему данный вопрос вызывает сложности?

Дело в том, что несоблюдение требований о заключении договора вызывает споры о признании работником. А вот разъездной характер работы требует дополнительных компенсаций. Поэтому работник может подать в суд на работодателя в отношении несоблюдения требований по оплате труда.

Вопрос 3: условия труда

Условия труда вызывают вопросы как у работников, так и работодателей. Не секрет, что многие работодатели скрывают условия труда от работников. Это делается для того, чтобы не предоставлять дополнительные гарантии в виде компенсаций, не предоставлять дополнительный отпуск и соответственно, не производить дополнительные отчисления страховых взносов. При этом работник получает право на льготную пенсию.



Работодатель же в свою очередь, должен провести специальную оценку условий труда. С 2019 года аттестация, которая проводилась ранее, истекает, и все компании на всех рабочих местах должны провести специальную оценку.

Поэтому для работника важно установить, была ли проведена специальная оценка условий труда.

Нельзя скрыть от будущего сотрудника наличие у работодателя вредных и опасных производственных факторов, действующих на конкретного работника. А при их наличии необходимо прописать и гарантии и компенсации ему полагающиеся.

Вопрос 4: обучение работника

Некоторые работодатели принимают сотрудников и готовы их обучать за свой счет. Такое обучение осуществляется специальными центрами по отдельным договорам или же в рамках ученического договора с работником. Однако работодатель не готов к тому, что недобросовестный работник устроится на работу и в дальнейшем уволится. Поэтому многие работодатели предусматривают вопрос компенсации, выплачиваемой работодателю при увольнении работника.



Но согласно судебной практики, такие расходы взыскать не всегда возможно. Затраты на обучение сотрудника, работающего не по специальности и

уволившегося до окончания ученического договора, взыскать нельзя. К такому выводу пришел ВС Башкортостана в апелляционном определении по делу от 20.08.2019 № 33-16043/2019. Вот в чем суть спора. Аккумуляторщик заключил ученический договор и прошел обучение по другой специальности за счет нанимателя. По договору он обязался в случае увольнения без уважительных причин возместить затраты на обучение пропорционально неотработанным часам. По окончании обучения работодатель не предоставил должность, на которую обучался аккумуляторщик. Он уволился по собственному желанию. В связи с этим наниматель подал иск в суд о возмещении 25 тыс. рублей, потраченных им на обучение. Суды нескольких инстанций отказали истцу. ВС Башкортостана в своем апелляционном определении указал: заключая ученический договор с истцом, сотрудник обязался отработать 730 дней с момента завершения обучения, используя квалификацию и навыки, приобретенные в ходе обучения. А поскольку истец перевел сотрудника на другую должность, не предоставив ему работы по полученному профилю, то наниматель не вправе требовать возмещения затрат на обучение. Если бы сотруднику была предоставлена возможность применить полученные навыки, то даже при отсутствии ученического договора суды поддержали бы работодателя (Апелляционное определение по делу от 20.08.2019 № 33-16043/2019).

Вопрос 5: ответственность за ошибки в трудовой книжке

Работодатель может столкнуться с ситуацией, когда прошлый работодатель допустил ошибки в трудовой книжке. Спрашивается, кто несет в этом случае ответственность за подобные ошибки?

Согласно ст. 66 ТК РФ, трудовая книжка имеет установленную форму, обязательную для всех работающих граждан, и является основным документом о рабочей деятельности. Образец трудовой книжки можно посмотреть в нашей статье.

Ошибки в записях, которые вносятся в этот бланк, могут помешать трудоустройству работника и оформлению пенсии. Исправить неточности будет работодатель, который их допустил. Либо текущий работодатель на основании документов от организации, которая эти ошибки допустила. Поэтому важно вносить сведения в документ в соответствии с установленными правилами и не допускать грамматических ошибок.

За ведение и сохранность документа отвечает именно работодатель, он же обязан завести его работнику при первом трудоустройстве. Руководитель может сам нести ответственность за заполнение бланков, либо возложить полномочия приказом на специалиста кадровой службы или иного работника.

За нарушение порядка ведения, учета, хранения и выдачи бланков должностные лица несут ответственность по ст. 5.27 и ст. 13.20 КоАП РФ.

Вопрос 6. Установление разных окладов сотрудникам на одной должности

На практике достаточно часто возникает вопрос о праве работодателя изначально устанавливать вилку окладов по одной должности, при которой допускается установление разным работникам на одной и той же должности разных окладов. Такое допустимо только в том случае, когда есть какое-либо объективное различие в квалификации работников, условиях выполнения труда (так, работникам во вредных условиях труда допустимо устанавливать изначально повышенный оклад, однако логично и выделить таких работников в отдельную группу в штатном расписании, чтобы не допускать путаницы, тогда и вилка окладов будет неактуальна). Этот вывод подтверждает судебная практика.

В соответствии со ст. 132 ТК РФ заработная плата каждого работника зависит от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда и максимальным размером не ограничивается.

Установление разного должностного оклада для работников, занимающих одинаковую должность, но выполняющих разную по сложности и объему работу, не

является дискриминацией работника и обусловлено осуществлением труда неравной ценности, в связи с чем суд пришел к выводу об отказе в удовлетворении заявленных истцом требований о взыскании с ответчика разницы в должностных окладах (Апелляционное определение Московского городского суда от 08.10.2012 по делу N 11-6827).

Аналогичный вывод сделан в Апелляционном определении Верховного суда Удмуртской Республики от 22.07.2019 по делу N 33-3229/2019.

Фабула трудового спора была следующей.

Работник узнал, что у его коллеги на той же должности оклад больше. Он посчитал, что это дискриминация, и обратился в суд для взыскания разницы в зарплате.

Суды первой и апелляционной инстанций в действиях работодателя не увидели дискриминации. Размер зарплаты зависит не только от квалификации работника, но и от сложности работы, количества и качества труда. У сотрудников различались должностные обязанности, поэтому им можно было установить разные оклады.

Ранее такой же позиции придерживались Санкт-Петербургский городской суд, Красноярский краевой суд, Пензенский областной суд.

Вопрос 7: возможность предусмотреть особые условия работы, такие как командирование при неполном рабочем времени

Особые условия работы устанавливаются:

- в локальном акте;
- в трудовом договоре.

В ст. 22 ТК РФ в обязанностях работодателя указано, что он должен знакомить работников под подпись с принимаемыми локальными нормативными актами, непосредственно связанными с их трудовой деятельностью. Конечно, между приказом и локальным нормативным актом нельзя поставить знак
Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

равенства, но это не отменяет того факта, что работники должны знать, как меняются условия их труда.

Естественно, такие условия не должны:

- противоречить трудовому законодательству;
- быть оспоримыми работником.

Например, работник не согласен ездить в командировки, в трудовом договоре это не предусмотрено, а работодатель настаивает на командировании.

Также важно отметить, что трудовое законодательство определяет особенности работы сотрудников при наступлении определенных обстоятельств. Законодатель в ст. 93 ТК РФ устанавливает для беременных женщин право на неполный рабочий день или неполную рабочую неделю. Как и в случае с переводом на более легкую работу, сотрудница должна написать заявление об этом своему работодателю. Тогда предоставление такой продолжительности рабочего времени является обязанностью работодателя.

Еще одной особенностью правового регулирования трудовых отношений беременных женщин является запрет на выполнение ими работ по вахтовому методу. Согласно ст. 298 ТК РФ беременные женщины не могут привлекаться к работам, выполняемым вахтовым методом.

Кроме этого, ст. 259 ТК РФ устанавливает запрет на направление таких работников в служебные командировки, привлечение их к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни.

тникам только по основному месту работы.

Дополнительные отпуска без сохранения заработной платы лицам, осуществляющим уход за детьми. Право на предоставление такого отпуска, указанное в ст. 263 ТК, может быть предусмотрено коллективным договором организации. Статья 263 ТК устанавливает, что ежегодные дополнительные отпуска без сохранения заработной платы в удобное для них время продолжительностью до 14 календарных дней могут устанавливаться:

- работнику, имеющему двух или более детей в возрасте до 14 лет;
- работнику, имеющему ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет;
- одинокой матери, воспитывающей ребенка в возрасте до 14 лет;
- отцу, воспитывающему ребенка в возрасте до 14 лет без матери.

Гарантии и льготы, предоставляемые женщинам в связи с материнством, распространяются на отцов, воспитывающих детей без матери, а также на

опекунов (попечителей) несовершеннолетних (ст. 264 ТК). Это касается следующих гарантий и льгот:

- ограничение работы в ночное время и сверхурочных работ;
- привлечение к работам в выходные и нерабочие праздничные дни;
- направление в служебные командировки;
- предоставление дополнительных отпусков;
- установление льготных режимов труда;
- другие гарантии и льготы, установленные законами и иными нормативными

правовыми актами.

Эти особенности необходимо учитывать непосредственно перед заключением трудового договора.

При этом контролирующий орган не вправе оспорить подобные условия, установленные в трудовом договоре. Сотрудника, который занят неполный рабочий день, можно отправить в командировку. Поскольку поездка была кратковременной, нельзя считать, что родительский уход прекращен. Вывод судов основан в том числе на актах, по которым об отсутствии родительского ухода можно говорить, когда командировка длится более месяца (Определение ВС РФ от 02.08.2019 N 309-ЭС19-12197).

Вопрос 8: установление сокращенного рабочего времени



Если у работодателя все или большинство работников подпадают под категории, которым устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени, ему следует указывать о такой продолжительности в правилах внутреннего трудового распорядка

Различаются следующие виды неполного рабочего времени:

- неполный рабочий день (смена): уменьшается только количество часов работы в день (смену), например ежедневно по четыре часа пять дней в неделю вместо установленных в организации восьми часов в день (смену);

- неполная рабочая неделя: уменьшается количество дней работы, например три дня в неделю по восемь часов вместо установленных пяти дней по восемь часов;

- смешанный, т.е. неполный рабочий день (смена) и неполная рабочая неделя: уменьшается количество часов и дней работы, например три дня в неделю по три часа вместо пяти дней по восемь часов.

Существует определенный круг лиц, для которых работодатель обязан установить неполный рабочий день (смену) и (или) неполную рабочую неделю по их заявлению. К ним относятся (ч. 2 ст. 93 ТК РФ):

- беременные женщины;

- один из родителей (опекун, попечитель), имеющий ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет);

- другое лицо, воспитывающее детей в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет) без матери (абз. 3 п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.01.2014 N 1);

- лицо, осуществляющее уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном порядке.

Для установления неполного рабочего времени работнику, которому работодатель в силу закона обязан это сделать, необходимо написать соответствующее заявление, указав:

- желаемую продолжительность рабочего времени;

- вид неполного рабочего времени;

- дата, с которой работник просит установить неполное рабочее время.

К заявлению необходимо приложить документ, подтверждающий основание, в соответствии с которым работник требует установить ему неполное рабочее время (например, справку из женской консультации о беременности, о наличии

иждивенцев, свидетельство о рождении ребенка, справку из органов местного самоуправления, ЖЭУ о составе семьи, справку, подтверждающую факт установления инвалидности ребенка, документ о назначении опекуном и т.п.).

Но суд может признать, что у работодателя была обязанность по установлению неполного рабочего времени в соответствии с законодательством.

В Определении ВС РФ от 12.08.19 N 25-КГ19-7 суд вменил именно работодателю обязанность в установлении сокращенного рабочего времени при заключении договора.

ВС РФ: устанавливайте инвалиду сокращенное рабочее время, даже если он об этом не попросил

Сотрудник обратился в суд за оплатой сверхурочной работы. Он имел инвалидность II группы, о чем сообщил работодателю. Однако его не перевели на 35-часовую рабочую неделю, из-за чего он несколько лет еженедельно работал на пять часов больше нормы.

Суды первой и апелляционной инстанций не стали взыскивать доплату. Сотрудник не обращался к работодателю с заявлением об установлении сокращенной рабочей недели, индивидуальную программу реабилитации не предоставлял. Более того, он подписал дополнительное соглашение к трудовому договору об установлении графика 8 часов в день и 40 часов в неделю.

Верховный суд с такими выводами не согласился. Работодатель знал об инвалидности сотрудника, поэтому обязан был установить ему сокращенное рабочее время. При этом неважно, подавал ли работник соответствующее заявление.

ВС РФ также не поддержал довод о том, что сотрудник согласился на восьмичасовой рабочий день. Подобное условие допсоглашения ухудшает положение работника, а значит, не должно применяться.

Вопрос 9. Проведение медицинских осмотров работодателем

Проведение обязательных медосмотров (предварительных и периодических) позволяет работодателю, во-первых, соблюдать требования, установленные действующим законодательством, во-вторых, наблюдать за состоянием здоровья работников и оценивать их возможности выполнять свою трудовую функцию.

Согласно статье 213 ТК РФ работники, занятые на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (в том числе на подземных работах), а также на работах, связанных с движением транспорта, проходят обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (для лиц в возрасте до 21 года - ежегодные) медицинские осмотры для определения пригодности этих работников для выполнения поручаемой работы и предупреждения профессиональных заболеваний. В соответствии с медицинскими рекомендациями указанные работники проходят внеочередные медицинские осмотры.

Работники организаций пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, медицинских организаций и детских учреждений, а также некоторых других работодателей проходят указанные медицинские осмотры в целях охраны здоровья населения, предупреждения возникновения и распространения заболеваний.

Каждый работодатель в соответствующих случаях за счет собственных средств должен организовывать проведение обязательных медицинских осмотров. Данная обязанность вытекает из ст. 212 ТК РФ.

Обязательные медосмотры подразделяются на:

- предварительные (при поступлении на работу);
- периодические;
- внеочередные (в соответствии с медицинскими рекомендациями).

Когда условия о прохождении таких осмотров работодатель должен включить в договор?

1) на рабочих местах по результатам аттестации или спецоценки условий труда выявлены вредные (опасные) факторы;

2) работники относятся к категориям лиц, которым показаны медицинские осмотры в связи с выполнением определенных работ (Перечень работ, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры, приведен в Приложении 2 к Приказу Минздравсоцразвития России N 302н, далее - Перечень работ);

3) на рабочих местах присутствуют факторы, по уровню своего воздействия отнесенные к вредным, вне зависимости от результатов аттестации рабочих мест по условиям труда или специальной оценки условий труда.

Приведем пример из судебной практики.

Если в трудовом договоре не указаны вредные условия труда - это не освобождает работника от медосмотров (Апелляционное определение Свердловского областного суда от 05.03.2019 по делу N 33-3365/2019)

Сотрудника отстранили от работы за отказ пройти медосмотр. Он посчитал действия компании незаконными, ведь в трудовом договоре не говорилось о вредных условиях труда и обязанности проходить обследование.

Суд не согласился с такими доводами. Вредные условия труда установлены спецоценкой. Сотрудник был ознакомлен с ее результатами, продолжить работу не отказался. Тот факт, что сведения о новых условиях не внесли в трудовой договор, не освобождает работника от обязанности проходить медосмотры.

Аналогичной позиции придерживается Воронежский областной суд.

Вопрос 10. Обязательность испытательного срока

Установление испытательного срока является правом, а не обязанностью работодателя.

Испытательный срок устанавливается для всех категорий сотрудников по согласованию между работодателем и работником, кроме перечня лиц, указанных в статье 70 Трудового Кодекса. То есть испытательный срок может быть

установлен, а может быть нет. Это зависит от того, как договорятся между собой стороны. Самое главное, чтобы соглашение между сторонами не противоречило действующему законодательству Российской Федерации.

Для того чтобы определить какие категории работников освобождены от испытательного срока необходимо обратиться к статье 70 Трудового Кодекса РФ. Итак, согласно статье 70 Трудового Кодекса РФ от испытательного срока освобождаются:

сотрудники, прошедшие конкурс на замещение соответствующей должности;
беременные женщины и женщины, имеющие детей до 1,5 лет (условие не распространяется на матерей одиночек);

сотрудники до 18 лет;

сотрудники, впервые поступающие на работу по полученной специальности, если они имеют среднее профессиональное или высшее образование. Здесь есть два условия – первое, учебное заведение должно иметь государственную аккредитацию, и второе, человек должен поступить на работу в течение одного года со дня получения диплома. Если, допустим, новый сотрудник уже успел где-то поработать, то от испытательного срока он освобождается только в том случае, если он работал не по специальности;

сотрудники, которые уже заключали с организацией ученический договор, а после его окончания, были приглашены на работу уже в качестве сотрудников;

сотрудник, избранный на выборную должность на оплачиваемую работу;

человек, приглашенный на работу в порядке перевода с другого места работы, если это согласовано между работодателями;

лица, которые заключают договор на срок до 2 месяцев включительно;

гражданские служащие, служащие органов внутренних дел и граждане, проходящие альтернативную службу;

иные лица, указанные в законодательстве.

Если сотрудник сначала был взят на работу с испытательным сроком, а потом был переведен на другую должность, не окончив испытательный срок, то тогда испытательный срок считается оконченным и новый испытательный срок ему не положен.

В Апелляционном определении Верховного суда Республики Башкортостан от 06.06.2019 по делу N 33-9728/2019 суд пришел к выводу о том, что приказа о

приеме на работу недостаточно, чтобы подтвердить установление испытательного срока

Условие об испытании может быть предусмотрено в трудовом договоре либо до начала работы включено в него отдельным соглашением. Приказ о приеме на работу подобного условия не устанавливает и не может расцениваться как соглашение сторон. На основе такого приказа нельзя уволить работника за непрохождение испытания. К этому выводу пришел Верховный суд Республики Башкортостан.



Оптимизация налогов при ликвидации компании

Е.В.Шестакова

Ликвидация компаний часто является возможностью «переложить деньги из одного кармана в другой», не отвечать по обязательствам перед контрагентами, а также по налоговым обязательствам. Конечно, существуют риски привлечения к субсидиарной ответственности руководителя, но также ликвидация позволяет оптимизировать налогообложение.



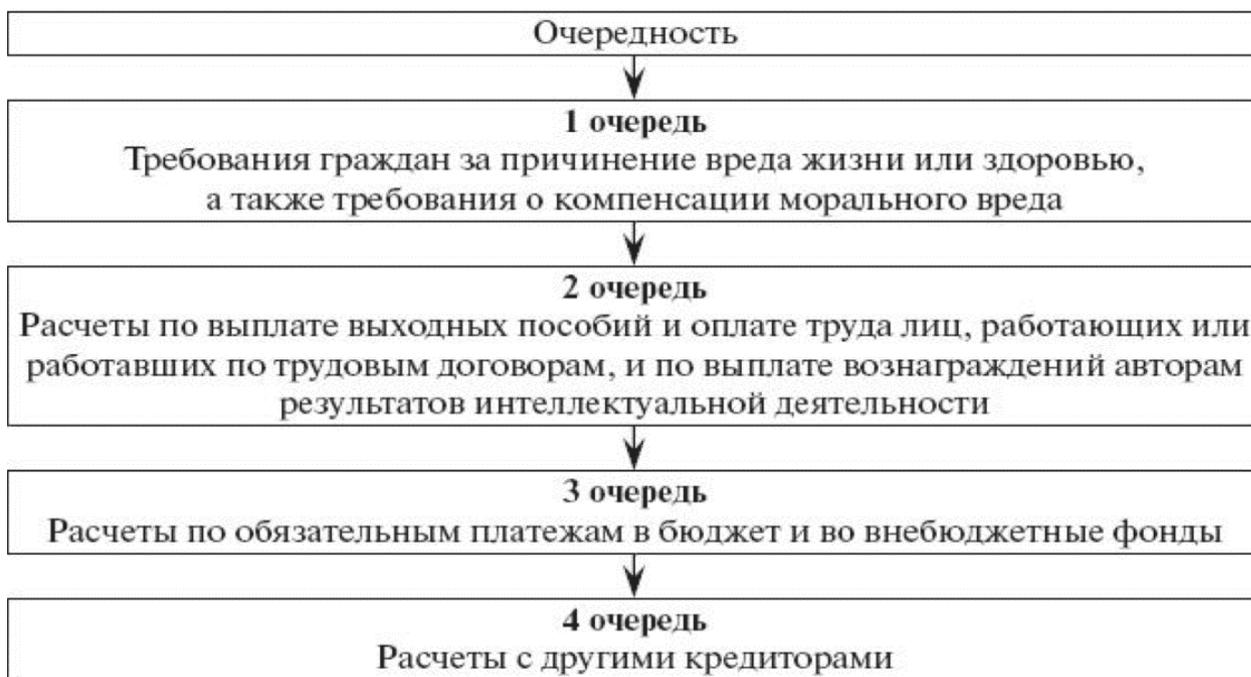
Оптимизация путем расчетов с кредиторами

Различные компенсации не облагаются налогами, поскольку являются компенсационными выплатами.

Для того, чтобы оптимизировать налоги необходимо произвести расчеты с работниками в части компенсации вреда здоровью, морального вреда или по выплате выходных пособий. Оптимизация путем выплаты выходных пособий является необлагаемой в размере трех окладов.

Законодательно установлена следующая очередность удовлетворения требований кредиторов.

Удовлетворение требований кредиторов при ликвидации общества



Юридическому же лицу при последующей ликвидации компании налог платить не придется. Имущество, полученное участником - юрлицом при ликвидации компании в пределах вноса (вклада) участника, не признается доходом (подп. 4 п. 1 ст. 251 НК РФ). Доходом будет только имущество, полученное сверх вклада (ст. 277, 248, 250 НК РФ). При этом Минфин указывает, что такой порядок распространяется и на те случаи, когда участник приобрел долю в уставном капитале у другого участника (письмо от 17.03.06 № 03-03-04/2/81).

Налоговая оптимизация также достигается посредством перепродажи имущества другому лицу без НДС. Передача имущества при распределении имущества ликвидируемого общества участнику в пределах его первоначального вклада реализацией не признается и НДС не облагается (пп. 5 п. 3 ст. 39, пп. 1 п. 2 ст. 146 НК РФ).

Сумму НДС, принятую к вычету при приобретении имущества, передаваемого участнику, общество должно восстановить и учесть при расчете налога на прибыль. Сумма НДС восстанавливается в том налоговом периоде, в котором передано имущество (пп. 2 п. 3, пп. 4 п. 2 ст. 170 НК РФ).

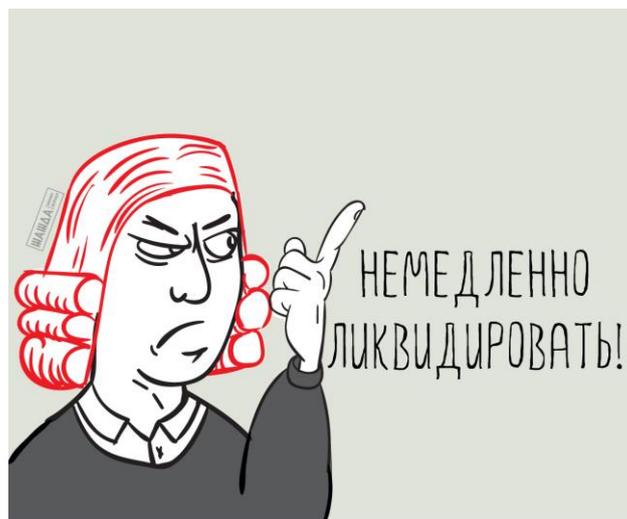
Обществу необходимо исчислить НДС с суммы превышения рыночной стоимости передаваемого имущества над суммой вклада. Не позднее пяти

календарных дней со дня передачи участнику имущества, как правило, следует выставить счет-фактуру (п. 2 ст. 154, п. 1 ст. 168, пп. 1 п. 3 ст. 169 НК РФ). Исключение из общего правила составляют случаи, указанные в пп. 1 п. 3 ст. 169 НК РФ. Счет-фактура может быть выставлен на бумажном носителе и (или) в электронной форме (абз. 2 п. 1 ст. 169 НК РФ).

Однако суд может признать переход доли необоснованной налоговой выгодой. В частности, такая ситуация может возникнуть при:

- неоднократной перепродаже;
- использовании агентских схем.

Например, в Решении от 21 марта 2019 г. по делу № А43-5173/2018 (Арбитражный суд Нижегородской области (АС Нижегородской области) суд установил многократный переход доли. Основанием для возложения обязанности на заявителя по уплате НДС в бюджет является вывод о применении незаконной схемы "дробления бизнеса", при которой вся деятельность подконтрольных организаций не является самостоятельной, а представляет собой часть деятельности налогоплательщика. Под видом подконтрольных организаций, по сути, скрываются структурные подразделения заявителя. В этой связи установление лица формально начисляющего и выплачивающего заработную плату физическим лицам не имеет значения вообще.



Переуступка прав требования при ликвидации

При ликвидации компания может сберечь имущество при переуступке прав требования. При этом достигается экономия по НДС и налогу на прибыль, поскольку налогооблагаемая база не образуется.

Не облагается НДС уступка (переуступка) требований по обязательствам, вытекающим из договоров займа в денежной форме и кредитных договоров, независимо от того, кто уступает требование (первоначальный кредитор или новый). Это предусмотрено пп. 26 п. 3 ст. 149 НК РФ.

Также не облагается НДС уступка покупателем права требования возврата денежных средств, уплаченных им продавцу в качестве аванса по договору, который впоследствии был расторгнут или признан недействительным. Последующая уступка новым кредитором данного денежного требования облагается НДС согласно п. 2 ст. 155 НК РФ. Это разъяснил Пленум ВАС РФ (п. 13 Постановления от 30.05.2014 N 33).

Кредитор, который приобрел денежное требование в результате уступки, вправе предъявить его к оплате должнику или переуступить его другому лицу. Причем требование может быть переуступлено как в полной сумме, так и частично (ст. 384 ГК РФ, Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30.10.2007 N 120 (п. 5)).

Уступка права требования часто используется в строительстве.

Схема выглядит следующим образом.



Налоговая выгода достигается посредством имущественного налогового вычета. Имущественный налоговый вычет предоставляется при продаже имущества, а также доли (долей) в нем, доли (ее части) в уставном капитале общества, при выходе из состава участников общества, при передаче средств

(имущества) участнику общества в случае ликвидации общества, при уменьшении номинальной стоимости доли в уставном капитале общества, при уступке прав требования по договору участия в долевом строительстве (по договору инвестирования долевого строительства или по другому договору, связанному с долевым строительством).

Таблица

Имущественный вычет

Имущественный налоговый вычет по суммам, полученным налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи недвижимого имущества	
Недвижимое имущество	Жилые дома, квартиры, комнаты, включая приватизированные жилые помещения, дачи, садовые домики или земельные участки или доли (долей) в указанном имуществе
Размер вычета	В размере доходов, полученных налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи недвижимого имущества, находившегося в собственности налогоплательщика менее минимального предельного срока владения объектом недвижимого имущества, установленного в соответствии со ст. 217.1 НК РФ, не превышающем в целом 1 000 000 рублей
Замена вычета	Вместо вычета налогоплательщик вправе уменьшить сумму своих облагаемых налогом доходов на сумму фактически произведенных им и документально подтвержденных расходов, связанных с приобретением этого имущества
Имущественный налоговый вычет по суммам, полученным	

налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи иного недвижимого имущества	
Иное недвижимое имущество	Иное недвижимое имущество, а также доли (долей) в нем (за исключением жилых домов, квартир, комнат, включая приватизированные жилые помещения, дач, садовых домиков или земельных участков или доли (долей) в указанном имуществе): а) участки недр; б) все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства; в) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, подлежащие государственной регистрации. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество
Размер вычета	В размере доходов, полученных налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи иного недвижимого имущества, находившегося в собственности налогоплательщика менее минимального предельного срока владения объектом недвижимого имущества, установленного в соответствии со ст. 217.1 НК РФ, не превышающем в целом 250 000 рублей
Замена вычета	Вместо вычета налогоплательщик вправе уменьшить сумму своих облагаемых налогом доходов на сумму фактически произведенных им и документально подтвержденных расходов, связанных с приобретением этого имущества
Имущественный налоговый вычет по суммам, полученным налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи иного имущества (за исключением ценных бумаг)	

Иное имущество (за исключением ценных бумаг)	Иное имущество (за исключением ценных бумаг)
Размер вычета	В размере доходов, полученных налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи иного имущества (за исключением ценных бумаг), находившегося в собственности налогоплательщика менее 3 лет, не превышающем в целом 250 000 рублей
Замена вычета	Вместо вычета налогоплательщик вправе уменьшить сумму своих облагаемых налогом доходов на сумму фактически произведенных им и документально подтвержденных расходов, связанных с приобретением этого имущества
Размер вычета на приобретение доли в уставном капитале в результате прекращения участия в обществе	При отсутствии документально подтвержденных расходов на приобретение доли в уставном капитале общества имущественный налоговый вычет предоставляется в размере доходов, полученных налогоплательщиком в результате прекращения участия в обществе, не превышающем в целом 250 000 рублей за налоговый период
Уменьшение доходов при продаже доли (ее части) в уставном капитале общества, при выходе из состава участников общества, при передаче средств (имущества) участнику общества в случае	Сумму облагаемых налогом указанных доходов уменьшается на сумму фактически произведенных и документально подтвержденных расходов, связанных с приобретением этого имущества (имущественных прав)

<p>ликвидации общества, при уменьшении номинальной стоимости доли в уставном капитале общества, при уступке прав требования по договору участия в долевом строительстве (по договору инвестирования долевого строительства или по другому договору, связанному с долевым строительством)</p>	
<p>Уменьшение доходов при продаже имущества (имущественных прав), полученного при ликвидации иностранной организации (прекращении (ликвидации) иностранной структуры без образования юридического лица)</p>	<p>Если указанные доходы освобождались от налогообложения в соответствии с п. 60 ст. 217 НК РФ, то сумма облагаемых налогом доходов от продажи такого имущества (имущественных прав) уменьшается на сумму, равную стоимости имущества (имущественных прав) по данным учета ликвидированной организации на дату получения имущества (имущественных прав) от такой организации, указанную в документах, прилагаемых к заявлению налогоплательщика, представляемому в соответствии с абзацем вторым п. 60 ст. 217 НК РФ, но не выше рыночной стоимости такого имущества (имущественных прав), определяемой с учетом ст. 105.3 НК РФ</p>
<p>Уменьшение доходов при реализации имущественных прав (в</p>	<p>Если доходы такой контролируемой иностранной компании от реализации этих имущественных прав (в том числе долей, паев) и расходы в виде цены</p>

<p>том числе долей, паев), приобретенных у контролируемой иностранной компании</p>	<p>их приобретения исключаются из прибыли (убытка) такой иностранной компании</p>
<p>Имущественный налоговый вычет при реализации имущества, полученного налогоплательщиком-жертвователем</p>	
<p>Доходы от реализации имущества налогоплательщиком-жертвователем</p>	<p>При реализации имущества:</p> <ul style="list-style-type: none"> - в случае расформирования целевого капитала некоммерческой организации; - отмены пожертвования; - или в ином случае, если возврат имущества, переданного на пополнение целевого капитала некоммерческой организации, предусмотрен договором пожертвования и (или) Федеральным законом от 30.12.2006 N 275-ФЗ "О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций"
<p>Размер вычета</p>	<p>Документально подтвержденные расходы на:</p> <ul style="list-style-type: none"> - приобретение; - хранение; - или содержание указанного имущества, понесенные налогоплательщиком-жертвователем на дату передачи такого имущества некоммерческой организации - собственнику целевого капитала на пополнение целевого капитала некоммерческой организации. <p>Срок нахождения в собственности недвижимого имущества, полученного налогоплательщиком-жертвователем в случае расформирования целевого капитала некоммерческой организации, отмены пожертвования или в ином случае, если</p>

		возврат такого имущества, переданного на пополнение целевого капитала некоммерческой организации, предусмотрен договором пожертвования и (или) Федеральным законом от 30.12.2006 N 275-ФЗ, определяется с учетом срока нахождения такого имущества в собственности налогоплательщика-жертвователя до даты передачи такого имущества на пополнение целевого капитала некоммерческой организации в порядке, установленном Федеральным законом от 30.12.2006 N 275-ФЗ
Порядок применения имущественного налогового вычета		
Распределение вычета между совладельцами имущества		Распределяется имущества пропорционально доле совладельцев
		Или распределяется по договоренности между совладельцами в случае реализации имущества, находящегося в общей совместной собственности
Определение периода нахождения совместной собственности имущества каждого из супругов	в	Основание и момент возникновения права собственности на отчужденное имущество налогоплательщика и период, в течение которого отчужденное налогоплательщиком имущество находилось в его собственности, определяется с учетом гражданского (п. 1 ст. 256 ГК РФ) и семейного (ст. 34 СК РФ) законодательства (Определение Конституционного суда РФ от 02.11.2006 N 444-О)
Доходы, в отношении которых имущественный вычет не применяется	в	От продажи недвижимого имущества и (или) транспортных средств, которые использовались в предпринимательской деятельности
	не	От реализации ценных бумаг

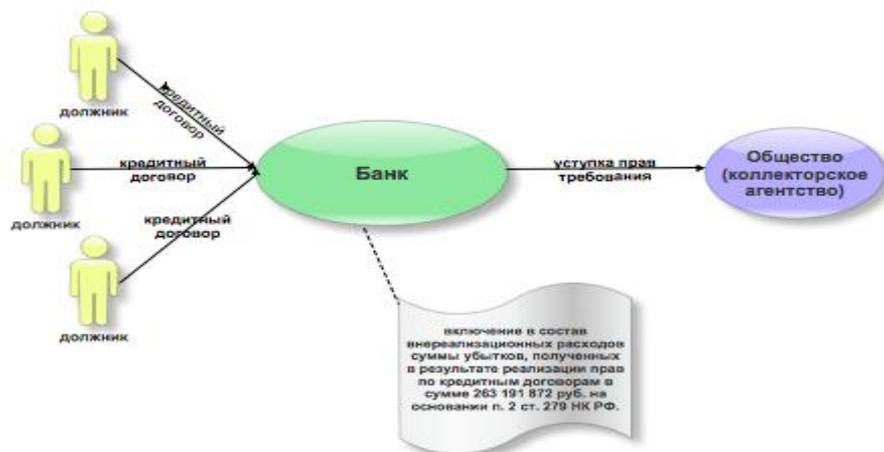
Порядок предоставления имущественного налогового вычета	
Порядок предоставления	Вычет предоставляется при подаче налогоплательщиком налоговой декларации в налоговые органы по окончании налогового периода

Но при этом может возникнуть и налоговая схема ухода от налогов, которую часто выявляют проверяющие.

Федеральный арбитражный суд Уральского округа недавно рассмотрел налоговый спор между ОАО «СКБ-банк» и налоговой инспекцией на сумму 50 400 765 руб. 60 коп.

Банк признал в составе внереализационных расходов убыток, образовавшийся в результате реализации за 479 050 000 рублей «Авантажу» прав требования по договорам (в порядке, предусмотренном п. 2 ст. 279 НК РФ). Согласно указанной норме, налогоплательщик (Банк) вправе поставить себе в убыток отрицательную разницу между доходом от реализации права требования долга и стоимостью реализованного права по договору уступки.

Налогоплательщик применил следующую схему.



Однако налоговый орган счел действия налогоплательщика неправомерными, указав, что Банк получил необоснованную налоговую выгоду, а именно:

- операции по переуступке долга Обществу, по мнению налоговиков, были совершены без намерения создать соответствующие ей правовые последствия в виде получения денежных средств с нового кредитора и передачи ему документов, необходимых для реализации прав кредитора;

- Общество – новый кредитор – было создано не с целью получения прибыли и осуществления реальной предпринимательской деятельности, а с целью оформления дебиторской задолженности Банка на контролируемое юридическое лицо;

- совершение сделки по переуступке долга не было обусловлено целями делового характера, а направлено исключительно на формирование недостоверной отчетности для контролирующих органов и изменения режима налогового учета доходов и расходов по банковским операциям кредитования населения.

По мнению налоговой службы, сделки между «СКБ-банком» и «Авантажем» являлись мнимыми, так как фактически права (требования) не передавались: документы, подтверждающие образование задолженности, новому кредитору не передавались.

Оптимизация при реализации товаров

При реализации товаров также возникает налоговая экономия. Проблем в понимании налоговых последствий в части НДС при реализации должниками конкурсной массы не возникает: такие операции объектами обложения НДС не являются.

Сложнее дело обстоит в случае, если организация-банкрот хозяйственную деятельность не прекратила и продолжает производить и реализовывать товары (продукцию), находясь в процедуре конкурсного производства. Отметим, что

возможность сохранения должником текущей хозяйственной деятельности в конкурсном производстве прямо предусмотрена Законом о банкротстве (ст. 129).

Верховный суд обращает внимание на то, что незаконная налоговая экономия возникает при продаже товаров по нереальной заниженной стоимости через ИП или физических лиц.

Основанием для вынесения решения явился, в частности, выявленный налоговым органом факт занижения обществом налогооблагаемой базы по налогу на прибыль организаций и налогу на добавленную стоимость относительно операций по реализации принадлежащего ему имущества. Обществу доначислены недоимки по налогам, пени - исходя из определенной налоговым органом рыночной цены реализованного имущества, а также назначен штраф (Письмо ВС от 3 сентября 2018 г. по делу № А27-19350/2016).

Оптимизация за счет выдачи средств под отчет

Выдача средств под отчет, когда юридическое лицо ликвидировано и некому возвращать средства, ведь ликвидированное ликвидированное лицо теряет правоспособность.

Схема будет выглядеть следующим образом.

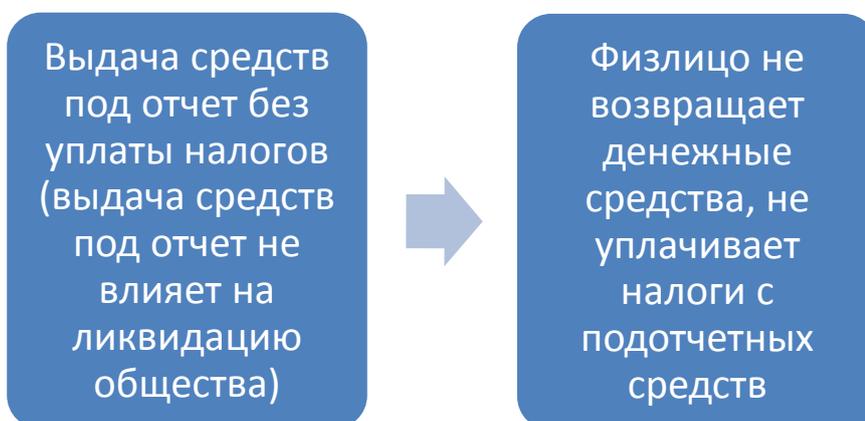


Схема состоит в признании задолженности погашенной.

Приведем пример из судебной практики, когда в суде задолженность была признана погашенной. Как следует из пояснений ответчика, указанная дебиторская задолженность состоит из остатка денежных средств выданных обществом под отчет 15.07.2016 и 25.08.2016 председателю ликвидационной комиссии на организационные расходы (уплата государственных пошлин, оплата услуг держателя реестра акционеров ООО "ДонФАО", услуг нотариуса, публикация сообщения в газете - "Наше время", почтовые расходы).

Таким образом, ответчик указывает, что дебиторская задолженность не списывалась, а отсутствовала, а требования истца были учтены при составлении промежуточного ликвидационного баланса, а также ликвидационного баланса, однако, на основании части 5.1 статьи 64 Гражданского кодекса Российской Федерации, задолженность была признана погашенной. (Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.05.2017 N 15АП-5617/2017 по делу N А53-24404/2016). А следовательно, задолженность может быть признана погашенной и списана, или может быть не взыскана с должника.

В заключение необходимо отметить, что ликвидация не всегда является негативной практикой для компаний, поскольку ликвидация позволяет оптимизировать финансовые потоки, избавиться от нежелательных активов и оптимизировать налогообложение.

Оптимизация НДС: что нового и как "ловят" компании

Е.В.Шестакова

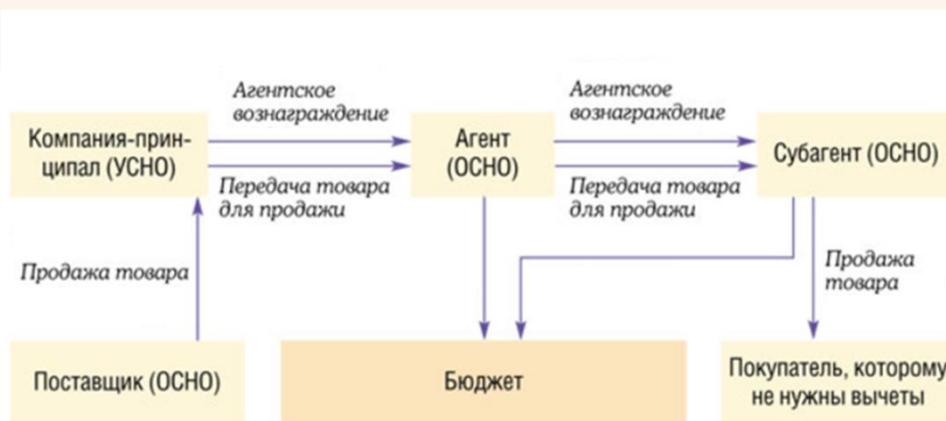
Налоговый орган эффективно поборолся с фирмами-однодневками, обналичиванием денежных средств с использованием банковских структур. Вместе с тем, увеличение НДС до 20% привело к тому, что компаниям приходится оптимизировать налогообложение. Конечно, существуют законные способы, такие как оптимизация путем использования авансов, использования давальческого сырья.

Использование агентских схем для целей налоговой оптимизации

Агентские схемы давно являются достаточно действенным способом налоговой оптимизации. Суть оптимизации состоит в том, что агент уплачивает НДС только с агентского вознаграждения, а принципал проводит реализацию с отсрочкой, когда агент предоставил отчет агента, или вообще не уплачивает, если применяет упрощенную систему налогообложения.

Схема

Уплата НДС агентом



Ст.1005 ГК РФ подразделяет агентские договора на два вида: агент действует от своего имени, но за счет принципала (договор комиссии) или агент действует от имени и за счет принципала (договор поручения).

В обоих случаях агент получает за свои услуги вознаграждение и отсчитывается перед принципалом за проделанную работу.

Пример

Компания-производитель – продажа 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Агент 5% агентского вознаграждения, НДС – 100 000 рублей.

Компания-производитель переносит НДС в момент закупок. Закупки на 9 000 000 рублей (авансы), НДС $10\,000\,000 - 9\,000\,000 = 200\,000$ рублей.

В судебной практике возможно встретить ситуации, когда налоговые органы выявляют незаконные схемы использования агентских договоров. Очевидным признаком «схемы» для налоговой является взаимозависимость. В качестве примера из судебной практики можно привести Определение Верховного суда от 15 января 2019 г. по делу № А76-38089/2017. Представленные обществом первичные учетные документы не подтверждают реальности спорных хозяйственных операций заявителя с указанным контрагентом, направлены на создание фиктивного документооборота в целях получения необоснованной налоговой выгоды в виде незаконного возмещения сумм НДС из бюджета. Суд апелляционной инстанции согласился с выводами налогового органа о том, что хозяйственные операции по приобретению товара осуществлены с участием аффилированных лиц с целью получения необоснованной налоговой выгоды в виде экономии в налоговых обязательствах, возникающей при применении

участниками схемы различных налоговых режимов, отсутствовало фактическое перемещение товара по цепочке взаимозависимых организаций.

Использование цепочки контрагентов

Для некоторых видов отраслей, например, для переработки, для строительства очень актуально использование подрядчиков и субподрядчиков. Но подобные варианты чреваты разрывами в НДС.

Рис.

Использование цепочки контрагентов



Компания при реализации товаров, работ, услуг должна уплатить налоги. Снизить налоговое бремя по НДС возможно с помощью компаний, у которых закупаются товары (фиктивно) или услуги с НДС

Пример

Компания-производитель – продажа 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Закупка – 10 000 000 рублей.

НДС к уплате - 0 рублей.

Очень часто такие варианты сопровождаются предоставлением сырья и материалов.

По общему правилу обязанность по обеспечению строительства материалами (включая детали и конструкции) или оборудованием несет подрядчик. В то же время стороны могут договориться о том, что обеспечивать строительство в целом или в определенной части будет заказчик (п. 1 ст. 745 ГК РФ). Сумма "входного" НДС при приобретении заказчиком материалов или оборудования для обеспечения строительства принимается к вычету на общих основаниях: на дату принятия имущества к учету и при наличии счета-фактуры поставщика (п. 6 ст. 171, п. 5 ст. 172 НК РФ).

Последующая передача материалов или оборудования подрядчику (генподрядчику) не является для заказчика безвозмездной, поскольку эту обязанность он выполняет в рамках возмездного договора, предметом которого является выполнение работ (а не передача вещи). Следовательно, обязанности по уплате НДС при такой передаче у заказчика не возникает (пп. 1 п. 1 ст. 146 НК РФ).

Наличие разрывов свидетельствует о применении налогоплательщиком «налоговой схемы».

В Определении Верховного суда от 26 августа 2019 г. по делу № А56-83793/2014 суд подтвердил, что разрывы в уплате НДС свидетельствуют об использовании фирм-однодневок. Установлены обстоятельства, свидетельствующие, в том числе о реализации в период с 01.01.2012 по 31.12.2013 схемы по выводу значительного объема денежных средств должника в пользу иностранного юридического лица – компании «Максбурн Лимитед». Полученные денежные средства перечислялись должником по цепочке в течение одного или двух банковских дней на расчетные счета участников схемы, а далее на счета организаций, имеющих договорные отношения с должником, либо на счета «фирм-однодневок».

Также может свидетельствовать о нарушении законодательства отсутствие оправдательных документов при использовании цепочки контрагентов. В Определении Верховного суда РФ от 22 августа 2019 г. по делу № А57-8868/2016 суд установил, что снятие средств со счёта в отсутствие оправдательных

документов, и перечислением денежных средств должника в пользу фирм-однодневок в размере 3 100 000 рублей.

Определении Верховного суда от 13 июня 2019 г. по делу № А40-249797/2017 суд также встал на сторону налогового органа. Суд выявил недостоверные сведения в документах. Суды пришли к выводу, в соответствии с которым, представленные обществом документы не могут являться основанием для применения налоговых вычетов по НДС, поскольку содержат недостоверные сведения и не подтверждают реальность хозяйственных операций между обществом и его контрагентами. Судами установлено, что спорные контрагенты имели признаки фирм-однодневок, договоры, заключенные с обществом, в действительности не исполнялись, движение денежных средств по счетам контрагентов носит транзитный характер, а состояние контрагентов не позволяет исполнять обязательства по заключенным с обществом договорам.

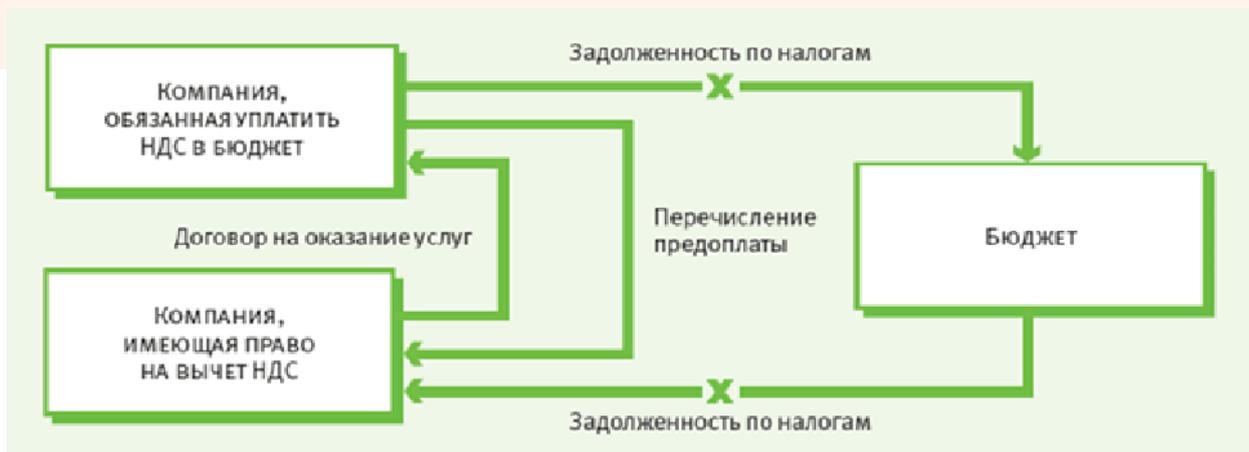
Перераспределение НДС за счет авансов

Некоторые компании в течение года перераспределяют НДС для того, чтобы меньше уплачивать его. При этом такое перераспределение осуществляется за счет авансовых платежей, которые корректируются или восстанавливаются в конце года. Обычно к такому приему прибегают компании, которые распределяют НДС внутри группы компаний.

Схема такого распределения будет выглядеть следующим образом.

Схема

Перераспределение авансовых платежей внутри группы компаний



Налоговая экономия достигается за счет корректировки в конце года.

Например, реализовали продукции на 10 000 000 рублей. Должны сразу заплатить налог 2 000 000 рублей.

Переводим аванс для закупок 10 000 000 рублей.

К уплате 0 рублей.

В конце года восстанавливаем НДС и подаем уточненки.

Порядок восстановления НДС с авансов

Восстановление НДС по выданному авансу делают в следующих ситуациях (подп. 3 п. 3 ст. 170 НК РФ):

выполнена поставка, в счет которой был перечислен аванс;

расторгнут договор поставки или изменены его условия и в связи с этим аванс возвращен покупателю.

Надо ли восстанавливать налог с авансов полученных?

При получении аванса продавец в большинстве случаев обязан исчислить налог по нему к уплате в бюджет (п. 1 ст. 154 НК РФ), а в дальнейшем при выполнении отгрузки в счет этого аванса взять всю или часть суммы уплаченного с аванса налога в вычеты (п. 8 ст. 171 и п. 6 ст. 172 НК РФ). В иных ситуациях (при возврате аванса покупателю или списании просроченной задолженности по нему) восстановление НДС также не потребуется. В 1-м случае его можно будет принять к вычету на дату возврата (п. 5 ст. 171 НК РФ), а во 2-м — нужно списать в расходы, не учитываемые в расчете налога на прибыль.

Вычет у покупателя

Для вычета у покупателя этих 2 обстоятельств (оплаты и счета-фактуры) недостаточно. Дополнительные условия для осуществления такой операции вытекают из других положений НК РФ:

- условие о возможности перечисления аванса должно быть включено в договор поставки (п. 9 ст. 172 НК РФ);

- счет-фактура на аванс должен быть оформлен датой в пределах 5-дневного срока, отведенного для выставления таких документов (п. 3 ст. 168 НК РФ), и иметь все обязательные для него реквизиты (п. 5.1 ст. 169 НК РФ).

Но подобный вариант налоговой оптимизации также не так уж безупречен.

Например, в Определении ВС от 21 декабря 2018 г. по делу № А57-9401/2017 суд встал на сторону налогового органа. Основанием доначисления НДС в размере 20 295 605 рублей по результатам налоговых проверок уточненных налоговых деклараций за 1 квартал 2016 года послужили выводы межрайонной инспекции №2 и межрайонной инспекции по крупнейшим налогоплательщикам о том, что суммы налога, ранее правомерно принятые к вычету по частично амортизированным основным средствам, подлежат восстановлению в силу пункта 3 статьи 170 Налогового кодекса, поскольку операции по реализации металлолома, оставшегося после ликвидации данных объектов, не подлежат налогообложению.

Суд первой инстанции, признавая законными оспариваемые решения налоговых органов и отказывая в удовлетворении заявленных требований, исходил из того, что на основании подпункта 1 пункта 2 и подпункта 2 пункта 3 статьи 170 Налогового кодекса суммы НДС, ранее принятые к вычету при приобретении объектов основных средств, подлежат восстановлению пропорционально остаточной стоимости данных объектов.

Перераспределение НДС посредством дополнительных транспортных и иных услуг

Традиционно методом налоговой оптимизации является использование дополнительных услуг. Однако сегодня особое значение получили транспортные услуги, которые оказывают индивидуальные предприниматели или небольшие

компании-агенты, не имеющие собственного транспорта. Фактически, такие компании-агенты работают через посредников, которые только являются операторами.

Схема работы будет выглядеть следующим образом.



Приведем пример. Крупная транспортная компания или производственная компания приобретает услуги иных компаний на УСН или общей системе

Пример

Крупная транспортная компания – продажа услуг 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Налог на прибыль – 2 000 000 рублей

Услуги на субподряде у ИП на УСН – 10 000 000 рублей.

НДС к уплате - 0 рублей.

ИП на УСН платит 6% - 600 000 рублей

Понятно, что подобные схемы тоже попали в поле зрения налогового органа.

В качестве примера можно привести Определение ВС от 20 сентября 2019 г. по делу № А70-9805/2018. По договору поставки товара (аэродромных плит) с данным контрагентом судами указано, что закупка плит производилась заявителем напрямую у заводов-изготовителей, стоимость поставки плит выше стоимости поставки и оказания услуг перевозки, оказываемых иными контрагентами общества, движение денежных средств носило транзитный характер. По

взаимоотношениям с ООО «ТехПромСоюз» по договору поставки щебня судебные инстанции учли, что поставка производилась от взаимозависимого лица - ООО «ПНМ «Андезит», услуги по перевозке и доставке щебня выполнены собственными силами общества, а также иными транспортными компаниями без участия спорного контрагента.

Очень часто претензии возникают, если в компании имеются собственные специалисты. Последним резонансным делом о привлечении аутсорсинговых компаний является дело компании «Аэрофлот». Юридические услуги авиакомпания закупала через неформально аффилированную с В.Александровым адвокатскую коллегия «Консорс», численностью в два человека. Эти два человека получали в среднем по 10 миллионов рублей в месяц, выиграв 240 тендеров в 2017-2018 годах. Между тем, в «Аэрофлоте» имеется собственный юридический департамент, в котором трудятся аж 50 юристов. Всего, по данным следствия, по договорам было перечислено 250 миллионов рублей.

Но важно, что перевод части услуг на другие компании одновременно позволяет сэкономить на НДС.

Экономия на взаимозачете

Взаимозачет также представляет собой вариант налоговой экономии.

Фактически, зачет позволяет «схлопнуть» обязательства сторон друг перед другом.

Статья 410 ГК РФ устанавливает, что для зачета требований достаточно заявления одной стороны. Однако, руководствуясь принципом свободы договора (п. п. 2, 4 ст. 421 ГК РФ), стороны вправе произвести зачет, заключив соответствующее соглашение.

Согласно нормам п. 1 ст. 160, п. п. 2 и 3 ст. 434, п. 3 ст. 438 ГК РФ соглашение сторон договора денежного займа о зачете встречных требований может быть оформлено одним из следующих способов:

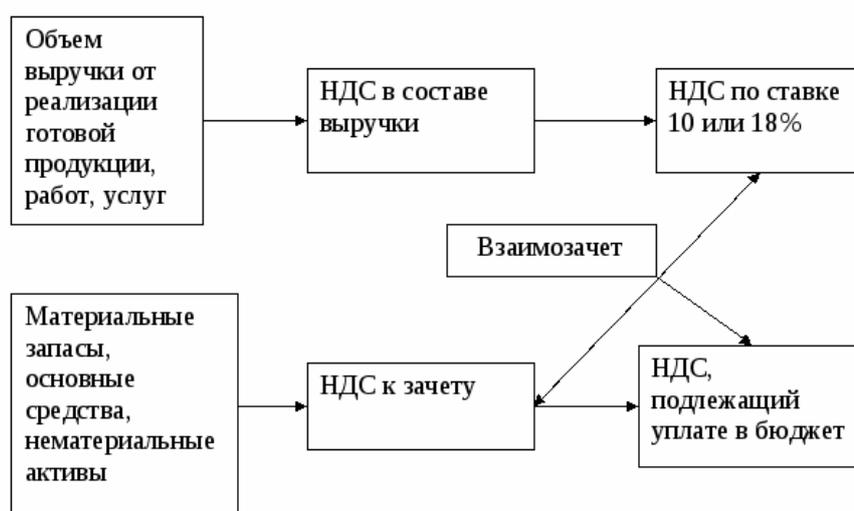
- путем составления одного документа, подписанного сторонами, - соглашения, акта и т.п.;

- путем обмена документами, выражающими волю сторон на совершение зачета, посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору;

- путем совершения стороной, получившей предложение о зачете взаимных требований, указанных в этом предложении действий в установленный предложением срок.

Вместе с тем, взаимозачет не допустим при проведении банкротства. Согласно статьи 62 закона о несостоятельности не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается очередность удовлетворения требований кредиторов.

Схема взаимозачета выглядит следующим образом.



Крупная компания организует схему реализации через официальных дилеров

Пример

Крупная производственная компания – продажа товара 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Налог на прибыль – 2 000 000 рублей

Расходы на зарплату, запчасти – 10 000 000 рублей.

Дилер НДС с вознаграждения.

Приобретают товар компании – экспортеры, которые уплачивают 0%

Риски! Если товар фактически не вывезен, не представлены документы в течение 180 дней, нет справки резидентства, товар в пути, то могут быть риски отказа в НДС

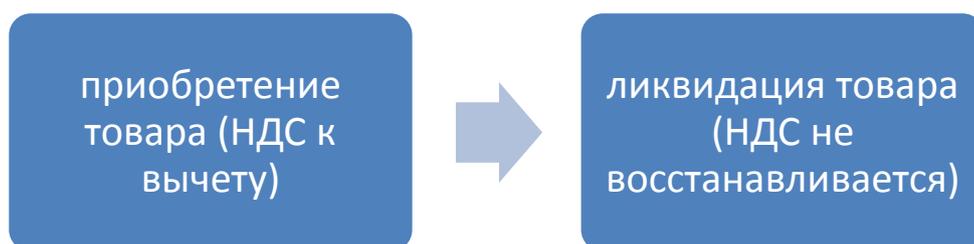
Также риски возникают в случае, если взаимозачет осуществляется в отношении неоднородных требований. Для целей налогообложения это такой зачет может быть признан необоснованной налоговой выгодой. Однако вот в гражданском законодательстве отсутствуют ограничения в отношении зачета подобных требований. В случае когда возникли обстоятельства, влекущие обязанность поставщика уплатить бонус или премию покупателю, и со стороны покупателя имеются неисполненные обязательства, для упрощения расчетов одна из сторон вправе заявить о зачете встречных однородных требований (ст. 410 ГК РФ). Данная норма является диспозитивной (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах"). Это означает, что стороны вправе согласовать условие, отличное от предусмотренного в названной статье. Так, стороны могут договориться о зачете неоднородных требований, а именно: денежного требования по оплате товара и требования по передаче в качестве бонуса дополнительной партии товара.

Зачеты также могут привести ошибки, связанные с периодом признания НДС. Такой вывод сделан в Определении ВС от 21 января 2019 г. по делу № А32-37022/2017. Суды трех инстанций, признавая правильными выводы инспекции о необоснованном отражении спорных затрат в налоговых периодах 2013-2014 гг. вместо налоговых периодов 2010-2012 гг., и отказывая в удовлетворении заявленных требований, исходили из того, что в силу положений статьи 272 Налогового кодекса расходы, произведенные налогоплательщиком, должны быть учтены в целях исчисления налога на прибыль в том отчетном (налоговом) периоде, к которому они относятся. Общество также не подтвердило то обстоятельство, что ранее соответствующие суммы «входящего» НДС не учитывались им при исчислении налога на прибыль в 2010-2012 гг.

Ликвидация основных средств

Ликвидация основных средств не предполагает уплаты НДС, поскольку товар или запасы, основные средства не были реализованы, а были ликвидированы. Часто такая ликвидация сопровождается убытками. Но многие компании списывают и реализованные товары, и недостачи посредством ликвидации.

Схема



Для того, чтобы ликвидировать основные средства, товары, запасы, компании необходимо создать специальную ликвидационную комиссию, привлечь независимых экспертов. Но ликвидация также может вызвать претензии проверяющих.

В качестве примера можно привести Определение ВС от 21 декабря 2018 г. по делу № А57-9401/2017.

Основанием доначисления НДС в размере 20 295 605 рублей по результатам налоговых проверок уточненных налоговых деклараций за 1 квартал 2016 года послужили выводы межрайонной инспекции №2 и межрайонной инспекции по крупнейшим налогоплательщикам о том, что суммы налога, ранее правомерно принятые к вычету по частично амортизированным основным средствам, подлежат восстановлению в силу пункта 3 статьи 170 Налогового кодекса, поскольку операции по реализации металлолома, оставшегося после ликвидации данных объектов, не подлежат налогообложению.

Суд первой инстанции, признавая законными оспариваемые решения налоговых органов и отказывая в удовлетворении заявленных требований, исходил из того, что на основании подпункта 1 пункта 2 и подпункта 2 пункта 3 статьи 170 Налогового кодекса суммы НДС, ранее принятые к вычету при Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

приобретении объектов основных средств, подлежат восстановлению пропорционально остаточной стоимости данных объектов.

Экономия на реализации в другую страну ЕАЭС

Экономия при переносе места реализации в другую страну ЕАЭС достигается за счет разницы в ставках налога. Например, если вы исполнитель и место реализации — Россия, то вы платите НДС в обычном порядке, как и с российскими заказчиками. А если место реализации — Казахстан, то вы платите налог в Казахстане по закону этой страны. То есть в данном случае будет применяться ставка НДС 12%.

В отношении Белоруссии разница в ставках НДС не так важна, но оптимизация часто происходит посредством транзитных операций по движению товаров, работ.



Дополнительная экономия видна на следующих примерах.

Пример 1

Компания закупила на заводе товары на сумму 12 000 000 рублей, в том числе НДС 2 000 000 рублей.

Компания перевозит товар за рубеж.

НДС из бюджета к вычету 2 000 000 рублей.

Пример 2

Компания купила товар за 100 евро НДС 20 евро.

Перевозка международная 1 000 евро (транспортная компания)

НДС – 0%

Экономия 200 евро.

В Определении ВС от 26 января 2016 г. по делу № А27-1682/2015 суд пришел к выводу о том, что компания фактически не оказывает услуги. Услуги,

оказанные ООО «ТК «Новотранс» по подаче вагонов под погрузку для осуществления международных перевозок являются элементами комплекса перевозочного процесса, оказываемого российской организацией, не являющейся перевозчиком, для осуществления железнодорожным транспортом международных перевозок и перевозок по территории Российской Федерации экспортируемых товаров. Поэтому данные услуги являются непосредственно связанными с услугами по организации перевозок и транспортировкой товаров в таможенном режиме экспорта, а их реализация подлежит налогообложению по налоговой ставке 0 процентов на основании подпункта 2 пункта 1 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации.

Также необоснованная налоговая выгода была отмечена в Определении ВС от 15 апреля 2015 г. по делу № А50-22999/2013. Суд пришел к выводу о том, что отсутствуют подтверждающие документы об уплате налогов за рубежом. Согласно положениям Соглашения от 25.01.2008 при вывозе товаров с территории одного государства - члена таможенного союза на территорию другого государства - члена таможенного союза применяется нулевая ставка налога на добавленную стоимость при условии документального подтверждения факта экспорта.

Пунктом 2 статьи 1 Протокола от 11.12.2009 установлен перечень документов необходимых для подтверждения обоснованности применения нулевой ставки НДС и (или) освобождения от уплаты акцизов налогоплательщиком государства - члена таможенного союза, с территории которого вывезены товары, в налоговый орган. Указанный перечень документов включает, в том числе заявление об уплате косвенных налогов

В целом, можно отметить, что универсальных схем снижения НДС, которые бы не вызвали подозрения налоговых органов, нет. Однако очень важно иметь подтверждающие документы, проверять контрагентов и обосновывать экономический смысл операций. Перед налоговой экономией нужно просчитать все риски, спрогнозировать все возможные варианты, плюсы и минусы той или иной экономии.

Маркировка товаров в России: практика использования и проблемы дальнейшей реализации

В 2016 году в России в качестве эксперимента начала вводиться маркировка продукции. Изначально система обязательной маркировки, разработанная ФНС России, распространялась только на меховые изделия. Центр развития перспективных технологий оценил полученные результаты: к декабрю 2018 года данная система позволила вывести из незаконного оборота большую часть рынка.

Маркировка продукции за рубежом

Маркировка продукции не является нашей разработкой, понятие маркировки уже давно закреплено в международных документах. Так, в статье 32 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров указано: «Если продавец в соответствии с договором или настоящей Конвенцией передает товар перевозчику и если товар четко не идентифицирован для целей договора путем маркировки, посредством отгрузочных документов или иным образом, продавец должен дать покупателю извещение об отправке с указанием товара».

Нормы ИНКОРМС-2010 предусматривают, что в обязанности продавца входят проверка, упаковка и маркировка товаров. При этом указывается, что продавец обязан осуществить маркировку товара надлежащим образом.

Также есть Директива Совета ЕЭС/86/197/ЕЕС «О маркировке и оформлении пищевых продуктов»

В Директиве предусматривается, что используемые методы этикетирования не должны:

- — вводить покупателя в заблуждение относительно степени доброкачественности продукта, в частности его потребительских свойств, ассортиментной принадлежности, состава, срока годности, происхождения, способа производства;
- — информировать потребителя о свойствах, которыми этот продукт не обладает, в том числе о специфических свойствах товаров-аналогов;
- — противоречить положениям, относящимся к пищевым продуктам, их переработке и консервированию, в области обеспечения защиты здоровья человека.

Однако за рубежом маркировка продукции служит не целям вывода из тени нелегальных торговцев, а для целей информирования населения. У граждан есть выбор, какую мясную продукцию, с какой долей мяса приобретать.

Кроме того, потребитель всегда может выбрать качественный продукт и воспользоваться им. При этом запретов на продажу, например, китайских товаров без маркировки не установлено. Но действует система сертификации товаров определенных категорий.

Таким образом, маркировка просто нашла большее отражение в российской практике.

Перспективы маркировки продукции

После такого удачного опыта система маркирования распространилась на лекарства, табачную продукцию и обувь. Это дало толчок к началу масштабного проекта по развитию системы обязательной маркировки, которая должна пройти несколько этапов и завершиться к 2024 году. Ключевую роль в этом проекте играет ЦРПТ, создающий национальную систему маркировки и прослеживания товаров.

Правительство решило ввести в России систему обязательной маркировке товаров на постоянной основе. Данная система опирается на Федеральный закон №487-ФЗ от 31.12.2017, который вносит корректировки в уже существующее законодательство о торговле и порядке работы с кассами. Данный

закон запрещает продажу и любое введение в оборот товаров, которые не отвечают требованию о маркировке. Он также предусматривает и ответственность за нарушения. Закон об обязательной маркировке товаров вступил в силу 1 января 2019 года.

Цель системы – очистить рынок от подделок, некачественной продукции, гарантировать потребителю товар хорошего качества. В 2019 году система обязательной маркировки распространится на ряд товаров, а к 2024 году Правительство планирует распространить её на все категории товаров.

Распоряжение правительства РФ №792-р определило список товаров, которые подлежат обязательной маркировке:

- С 1 июля 2019 года – табачная продукция. Производители обязаны маркировать каждую пачку;
- С 1 июля 2019 года – обувь.
- С 1 декабря 2019 года: туалетная вода, шины и пневматические резиновые покрышки, одежды из натуральной или композиционной кожи, женские и детские вязаные блузки, верхняя одежда — женская и мужская, белье: постельное, столовое, туалетное и кухонное, фотокамеры и лампы-вспышки.

Помимо этого, с 15 июля 2019 года в России начался эксперимент по маркировке некоторых видов готовой молочной продукции. Его планируют проводить до 29 февраля.

Каким кодом маркируются товары по новой системе?

Система присваивает товару уникальный цифровой код, чтобы можно было отслеживать движение этого товара. Его можно нанести различными способами. Код Data Matrix подходит для высоких скоростей производства, он достаточно дешев. Для каких-то групп товаров, возможно, следует использовать другие средства идентификации – тот же RFID. Однако для тех же пачки сигарет он не подходит по целому ряду причин: и технологически, и с точки зрения готовности к нему торговых сетей, и по цене марки.

С другой стороны, есть те же шины, где наносить RFID на резину теоретически возможно, однако внедрение такой технологии потребует большого

времени. ЦРПТ готовы работать с любым типом маркировки, который окажется удобнее для представителей той или иной отрасли и достаточным низким по цене, чтобы удовлетворить потребителей.

Маркировка обуви: сроки и процедура

Обязательная маркировка обуви началась с 1 июля 2019 года. С этого дня все участники рынка обязаны были пройти регистрацию в системе и промаркировать остатки продукции. Эта процедура должна закончиться к 1 октября 2019 года. По плану, с этого дня должен стартовать выпуск уже маркированной продукции, а уже с 1 февраля 2020 года будут установлены запрет и санкции за оборот немаркированной продукции.

Система маркировки в России введена распоряжением правительства №792-р от 28 апреля 2018 года. В нем есть список товаров, которые будут маркироваться. Там же указаны сроки введения для них обязательной маркировки. Проект по маркировке обуви курирует Минпромторг. Саму инфраструктуру создает оператор — частная компания Центр развития перспективных технологий. ЦРПТ разрабатывает и поддерживает систему маркировки, выпускает и защищает цифровые коды за собственный счет, а не на бюджетные средства. Благодаря этому, цены на товары не вырастут, также, как и в случае с табачной продукцией. Наоборот, ЦРПТ даже ожидают снижения цен для покупателей, однако все будет зависеть от реальной ситуации на рынке.

На обувь будет наноситься такой же код, как и на сигареты, - DataMatrix. Производители должны печатать код на обувной коробке или на ярлыке. Для каждой пары обуви Центр развития перспективных технологий генерирует отдельный код, за минимальную плату 50 копеек без учета НДС. Коды маркировки невозможно подделать, они не повторяются несколько лет, а при продаже промаркированной обуви не списываются (в отличие от кодов для сигарет). Это сделано, чтобы предусмотреть возврат товара. «Отказную» обувь с кодом маркировки можно вернуть в оборот.

Цифровая маркировка на товаре показывает, что обувь произведена законно, ее качество соответствует заявленному, а все необходимые налоги и таможенные сборы выплачены. Потребитель может отсканировать код и узнать все о своей покупке: кто, где, когда произвел вещь и другие данные. Маркировка обуви контрольными идентификационными знаками позволяет сделать рынок прозрачным и автоматизировать контроль за движением товаров.

Эксперименты по маркировке продукции: какие ещё виды товаров будут затронуты

С 1 декабря 2019 года будет вводиться обязательная маркировка на ряд товаров, установленных распоряжением правительства, однако уже летом 2019 года начались эксперименты в отношении других видов продукции. В частности, с 15 июля 2019 года был запущен пилотный проект по маркировке некоторых видов готовой молочной продукции. Это коснется продуктов из пастеризованного, ультрапастеризованного, стерилизованного, ультравысокотемпературно-обработанного молока или аналогичных молочных продуктов, которые приготовлены промышленным способом и упакованных в потребительскую тару.

На товары будет наноситься тот же код, что и на остальную продукцию, попадающую под систему маркировки, - цифровой двухмерный код Data Matrix. В ходе пилотного проекта цифровой код можно будет просканировать при проверке товара, а также при его приеме на склад и продаже в магазине. Мониторить тестовое использование маркировки будет Центр развития перспективных технологий (ЦРПТ).

Цели эксперимента – такие же, как и в случае введения обязательной маркировки, - предотвращение незаконного ввоза и оборота продукции, полная ликвидация поддельной продукции и возможность гарантировать потребителю качество предлагаемого товара. Также в ходе эксперимента планируется провести анализ целесообразности введения обязательной маркировки на молочную продукцию. Итоги будут подведены по окончании эксперимента, а именно 29 февраля 2020 года.

Чем плоха маркировка?

К сожалению, маркировка имеет как положительные моменты, так и отрицательные.

Так для малого бизнеса маркировка повлечет большие затраты. Дело в том, что несмотря на официальные заявления о том, что себестоимость маркировки составляет всего лишь 50 копеек, для бизнесменов маркировка оборачивается приобретением дополнительного оборудования, подключением к Интернету, а также подключением к специализированным операторам. Не нужно забывать, что часто новые программные продукты являются не совершенными, не отвечают требованиям, а следовательно, требуют доработки. И вот доработка осуществляется за счет магазина, и естественно, свои расходы магазин вкладывает в себестоимость товара.

Ещё один важный момент, который вызвал сомнения у экспертов и потребителей, это решительные заявления Центра развития перспективных технологий об отсутствии риска скачков цен на товары. Если говорить о дорогой продукции (меховые изделия, техника), то стоимость действительно сильно не изменится, ведь относительно цены на такие товары цена за один код ничтожно мала. С другой стороны – продукция массового потребления. Даже при минимальной стоимости кода цены на товары все равно могут измениться, и не факт, что это будет незаметно для потребителя.

Если посмотреть практику маркировки товаров в других странах, например, в Белоруссии, то можно увидеть следующую картину. По подсчётам местных экспертов, стоимость маркировки дорогостоящих товаров не превышала даже 1% себестоимости продукции, в то время как стоимость маркировки товаров массового потребления превысила 20% себестоимости. Похожая ситуация, в связи с инфляцией, может сложиться и в России. И даже если цены на товары поднимутся на несколько единиц, в совокупности это может сильно сказаться на итоговой сумме.

Помимо этого, не вся продукция может маркироваться с использованием машин. В некоторых случаях стикер с кодом можно нанести на изделие или коробку из-под изделия только ручным способом. Из этого следует, что производители должны будут нанимать отдельный персонал для такой работы, причем работник должен понимать суть деятельности и разбираться в процессах.

Соответственно, оплата труда персонала не будет минимальной. Это повлечёт за собой дополнительные расходы производителя и неизбежный рост цен на товары.

А это значит, что потребители платят больше.

Напомним, что с 2019 года также увеличился НДС до 20%. Банк России оценивает итоговый вклад повышения НДС в годовую инфляцию в 2019 году, в том числе с учетом вторичных эффектов, на уровне около 0,6-0,7 п.п., что соответствует нижней границе интервала ожиданий Банка России.

Но вместе с тем, в оценке Центробанка не учитываются неналоговые платежи.

К таким неналоговым платежам относятся:

- утилизационный сбор;
- сбор в систему Платон;
- курортный сбор;
- расходы, связанные с переходом на ККТ с передачей данных в налоговый орган.

Кроме того, важно помнить, что в Налоговой политике до 2022 года предусмотрен перевод неналоговых платежей в Налоговый кодекс.

В качестве федеральных:

- экологический налог;
- утилизационный сбор;
- сбор за пользование автодорогами общего пользования федерального значения;
- налог на доходы операторов сети связи общего пользования.

В качестве местного – туристический сбор.

Также недостатком маркировки являются новые штрафные санкции, которые будут оказывать дополнительное влияние на бизнес.

Так, предусмотрены дополнительные штрафы в отношении маркировки.

Ответственность за неправильную маркировку

- Штраф в размере 20 000 – 30 000 рублей для ИП.
- Штраф в размере 100 000 – 300 000 рублей для ЮЛ.
- Если отсутствие маркировки стало причиной нанесения вреда потребителю, штраф увеличивается в три раза.

• Штраф за отсутствие маркировки (ст. 171.1 УК РФ) - от 2 до 300 000 рублей. Товар, на котором нет маркировки, конфискуется.

Рассмотрим противоправные действия, связанные с операциями с товарами без маркировки: изготовление такой продукции, закупка товара, на котором нет никаких обозначений, хранение, транспортировка.

Еще один нормативный акт, устанавливающий наказание за отсутствие маркировки, – п. 53 Положения о поставках: при отсутствии маркировки или при ее ненадлежащем нанесении поставщик должен оплатить штраф в размере 5% от стоимости товара. Штраф уплачивается в пользу покупателя.

Ответственность за отсутствие маркировки устанавливается статьей 171.1 УК РФ.

Но ошибки могут быть непреднамеренными.

Компания Videojet недавно провела опрос ряда производителей товаров массового спроса (FMCG), и оказалось, что все они сталкиваются с проблемами из-за ошибок маркировки, причем многие из них постоянно.

Фактически почти в половине опрошенных компаний проблемы из-за ошибок маркировки возникают хотя бы раз в неделю, а у четвертой части— хотя бы один раз в день.

Более половины ошибок маркировки возникают из-за ошибки оператора (по результатам опроса — от 50 до 70%). Самыми распространенными ошибками являются ввод неправильных данных и неправильный выбор задания.

Также проблемой является усиление контроля государства за ведением бизнеса. В настоящее время государство фактически регулирует чеки, продажу товаров в розницу, банковский контроль осуществляется за реализацией товаров между юридическими лицами. И маркировка фактически является дополнительным методом для контроля за юридическими лицами.

Несмотря на благие намерения Правительства и Центра развития перспективных технологий относительно введения системы маркировки товаров, данная процедура подразумевает под собой немалые риски, причём проблемы могут возникнуть как для производителя, так и для потребителя.

Перевод на карту - это ещё не доход. Не спешите платить налоги

Яворская А.Г., Шестакова Е.В.

Сегодня в прессе часто можно увидеть сообщения о блокировке переводов, а также о судебных спорах в отношении переводов с карты на карту. Конечно, перевод не всегда является доходом.

Когда перевод вызовет подозрение банка?

Важно помнить об ограничениях по суммам переводов. Если ваша транзакция будет выполнена на крупную сумму, то соответственно, автоматически такой перевод подпадет под банковский контроль.

Операция с денежными средствами или иным имуществом подлежит обязательному контролю, если сумма, на которую она совершается, равна или превышает 600000 рублей либо равна сумме в иностранной валюте, эквивалентной 600000 рублей, или превышает ее, а по своему характеру данная операция является контролируемой. К таким операциям относятся следующие.

Таблица

Сделки, подлежащие контролю банками

Вид операции	Описание
операции с денежными средствами в наличной форме	снятие со счета или зачисление на счет юридического лица денежных

средств в наличной форме в случаях, если это не обусловлено характером его хозяйственной деятельности;

покупка или продажа наличной иностранной валюты физическим лицом;

приобретение физическим лицом ценных бумаг за наличный расчет;

получение физическим лицом денежных средств по чеку на предъявителя, выданному нерезидентом;

обмен банкнот одного достоинства на банкноты другого достоинства;

внесение физическим лицом в уставный (складочный) капитал организации денежных средств в наличной форме

Работа с определенными юрисдикциями зачисление или перевод на счет денежных средств, предоставление или получение кредита (займа), операции с ценными бумагами в случае, если хотя бы одной из сторон является физическое или юридическое лицо, имеющее соответственно регистрацию, место жительства или место нахождения в государстве (на территории), которое (которая) не выполняет рекомендации Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ), либо если указанные операции проводятся с

использованием счета в банке, зарегистрированном в указанном государстве (на указанной территории)

операции по банковским счетам (вкладам)

размещение денежных средств во вклад (на депозит) с оформлением документов, удостоверяющих вклад (депозит) на предъявителя;

открытие вклада (депозита) в пользу третьих лиц с размещением в него денежных средств в наличной форме;

перевод денежных средств за границу на счет (вклад), открытый на анонимного владельца, и поступление денежных средств из-за границы со счета (вклада), открытого на анонимного владельца;

зачисление денежных средств на счет (вклад) или списание денежных средств со счета (вклада) юридического лица, период деятельности которого не превышает трех месяцев со дня его регистрации, либо зачисление денежных средств на счет (вклад) или списание денежных средств со счета (вклада) юридического лица в случае, если операции по указанному счету (вкладу) не производились с момента его открытия

иные сделки с движимым имуществом

помещение драгоценных металлов, драгоценных камней, ювелирных изделий из них и лома таких изделий или иных ценностей в ломбард;

выплата физическому лицу страхового возмещения или получение от него страховой премии по страхованию жизни или иным видам накопительного страхования и пенсионного обеспечения;

получение или предоставление имущества по договору финансовой аренды (лизинга);

переводы денежных средств, осуществляемые некредитными организациями по поручению клиента;

скупка, купля-продажа драгоценных металлов и драгоценных камней, ювелирных изделий из них и лома таких изделий;

получение денежных средств в виде платы за участие в лотерее, тотализаторе (взаимном пари) и иных основанных на риске играх, в том числе в электронной форме, и выплата денежных средств в виде выигрыша, полученного от участия в указанных играх;

предоставление юридическими лицами, не являющимися кредитными организациями, беспроцентных займов физическим лицам и (или) другим юридическим лицам, а также получение такого займа.

Таким образом, такой перевод может не являться вашим доходом, но привлечет внимание банка.

Еще один критерий риска – перевод без открытия банковского счета.

Методические рекомендации о повышении внимания кредитных организаций к отдельным операциям клиентов" (утв. Банком России 14.01.2019 N 2-МР) регулируют трансграничных переводов наличных денежных средств без открытия банковских счетов.

К рискам относится совокупность следующих критериев:

- переводы денежных средств осуществляются через внутренние структурные подразделения кредитных организаций, расположенные в крупных торговых местах либо вблизи таких мест, в которых в большинстве случаев не используется контрольно-кассовая техника;
- переводы денежных средств осуществляются одними и теми же физическими лицами (так называемые "серийные отправители") неоднократно в течение дня с минимальным временным интервалом между переводами;
- суммы переводимых денежных средств превышают суммы, обычно переводимые физическими лицами по основаниям, не связанным с предпринимательской деятельностью (перевод заработной платы, дарение, оказание материальной помощи и т.п.);
- часто одним физическим лицом денежные средства переводятся нескольким получателям в одни и те же места получения переводов (населенные пункты).

Когда перевод не является доходом?

Конечно, переводы между родственниками безопасны, и часто встречаются такие ситуации, когда мы просим родственника оплатить за мобильную связь, кинуть денег на карту.

Важно помнить, что переводы разрешены только в рублях. В валюте между резидентами переводы запрещены за исключением переводов физическими лицами - резидентами иностранной валюты со своих счетов, открытых в уполномоченных банках, в пользу иных физических лиц - резидентов, являющихся их супругами или близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и

внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами, усыновителями и усыновленными), на счета указанных лиц, открытые в уполномоченных банках либо в банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации (пп.17 ст.9 Федерального закона от 10.12.2003 N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле").

Кроме того, часто знакомые просят займы деньги. И при этом не заключают никаких договоров. Перевод на карту по такому устному договору займа также возможен. В 2018 года в 10 раз увеличен нижний порог суммы договоров граждан между собой, для заключения которых необходимо соблюдение письменной формы (появившиеся правки в подп. 2 п. 1 ст. 161 ГК РФ). До внесения изменений в указанную статью Гражданского кодекса нижний порог зависел от минимального размера оплаты труда (МРОТ) и составлял сумму не более 10 МРОТ. Сегодня МРОТ составляет 100 рублей (ст. 5 Закона от 19 июня 2000 г. N 82-ФЗ), а это значит, что до вступления в силу Закона N 100-ФЗ для совершения сделок стоимостью свыше 1000 рублей требовалось соблюдение письменной формы. С 1 сентября письменная форма договоров, заключаемых гражданами между собой, необходима только при их цене, превышающей 10 000 рублей.

Поэтому можно осуществлять такие заимствования в устной форме просто «перекидывая» средства с карты на карту.

Если Вам сделали подарок, то сумма такого подарка является необлагаемой, если перевод осуществлен на сумму 4000 рублей.

Когда переводы банки трактуют как бизнес?

Сегодня банки могут отслеживать суммы переводов, лиц, которые их осуществляют и частоту таких переводов. Понятно, что если физическое лицо является самозанятым и получает постоянно переводы на карту за определенные услуги или товары, то банк быстро может отследить такие переводы и признать такую деятельность незаконной предпринимательской деятельностью, а, следовательно, заблокировать такие транзакции.

27 ноября 2018 года Президентом Российской Федерации В.В. Путиным был подписан Федеральный закон N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по

установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" в городе федерального значения Москве, в Московской и Калужской областях, а также в Республике Татарстан (Татарстан)", или, как привыкли называть его, проект и, наверное, будут называть сам Закон - "Закон о самозанятых гражданах".

Справедливости ради необходимо отметить, что в 2019 году данный Закон распространяет свое действие только на территориях, указанных в Законе, а также является экспериментом и рассчитан быть проведенным сроком до 31 декабря 2028 года включительно, т.е. на 10 лет. Указанный Закон (эксперимент) вступил в силу с 1 января 2019 года.

А вот с 2020 года эксперимент получит распространение на всей территории страны.

Данный Закон касается очень многомиллионного круга лиц, в частности граждан и индивидуальных предпринимателей, проживающих и осуществляющих свою деятельность на указанной в Законе территории.

Согласно указанному Закону, налогоплательщиками налога на профессиональный доход признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, но при этом это лица, не являющиеся работниками по трудовым договорам и не привлекающие работников по трудовым договорам.

Простыми словами под указанную категорию попадают лица, зарабатывающие своим собственным трудом, выполняя работу лично, и не подпадающие под ограничения, установленные самим Законом.

Необходимо отметить, что выбор о применении положения данного Закона являются правом, а не обязанностью налогоплательщиков, что прямо указано в Законе, однако если только деятельность не требует специального разрешения и не урегулирована иными законами.

Но вот банк имеет право запросить дополнительную информацию об уплате налогов налогоплательщиком и об основаниях перевода, если заподозрит клиента в незаконной предпринимательской деятельности.

Кому и когда нужно платить НДФЛ?

Согласно законодательству, налог на доходы платят только с доходов, которые этим налогом облагаются по закону.

Чаще всего налог начисляет и удерживает налоговый агент: работодатель на официальной работе, банк при выплате процентов по вкладу или биржа фриланса при оформлении безопасной сделки.

Что делать, если человек получил доход не от налогового агента, а от продажи имущества или выигрыша в лотерею. Если налог при этом не удержали, то нужно рассчитать самостоятельно и подать декларацию до 30 апреля.

Например, налогом облагаются доходы от аренды квартиры или гаража. Если в прошлом году вы получали на карту деньги за работу, а работодатель не удерживал НДФЛ и не отчитывался в налоговую, тоже нужно заплатить 13% от поступлений.

В каких случаях не нужно платить НДФЛ?

Налоговый кодекс содержит большой список доходов, с которых не нужно платить налог. И неважно, в какой форме такой доход получен: в виде перевода на карту, как подарок или наличными.

В том числе налогом не облагаются:

1. стипендии и пособия;
2. суточные в пределах лимита;
3. алименты;
4. благотворительная помощь;
5. доходы от продажи овощей со своего огорода;
6. деньги и имущество по наследству;
7. возмещенные судебные расходы;
8. господдержка ипотечников;
9. вознаграждение репетиторов, сиделок и помощников по

хозяйству.

Не облагаются налогом переводы на карту, которые не связаны с получением дохода. Например, если коллеги перевели деньги кому-то одному, чтобы купить общий подарок на юбилей начальника отдела. Или бабушка

отправила перевод ко дню рождения внука. Или один друг взял у другого в долг наличными, а потом вернул на карту.

С одной стороны, подарки от ИП и организаций облагаются налогом, если стоят дороже 4 тысяч рублей. А с другой, если это подарок от работодателя связан с рождением ребенка, то лимит 50 тысяч. Обычно в таких случаях налог рассчитывают дарители: сами его удерживают и отчитываются.

Имейте в виду, что подарки от физических лиц облагаются налогом, только если это недвижимость, машина или акции дороже 4 тысяч рублей. И если дарит их не близкий родственник.

В том случае, если папа подарил дочери квартиру, а сыну - машину, дети не будут платить НДФЛ. Но если папа подарит квартиру своей двоюродной племяннице, то налог ей заплатить придется.

В целом, важно не злоупотреблять переводами с карту на карту, не привлекать внимание банков крупными суммами, а также не вести предпринимательскую деятельность не оформляя контрольно-кассовую технику и заменяя ее картой. А вот «дружеские» переводы, займы или переводы близким родственникам вряд ли заинтересуют банк, и все разговоры о блокировке карты при переводе 200 рублей являются, скорее, ажиотажными выдумками.

Полезные советы, если к вам пришла проверка

Е.В.Шестакова, А.А.Жиркова

Универсального способа, как пройти налоговую проверку, что делать, если вам постоянно направляют требования в отношении встречных проверок или к вам пришла выездная проверка, выдали акт, заблокировали счета, конечно, не существует. Вместе с тем, дадим несколько логичных советов.



Совет 1

В случае направления запросов налоговым органом в отношении контрагентов, необходимо четко представлять, какие договоры заключались, на какие суммы, является ли компания-контрагент посредником.

Лучше собирать заранее досье на крупных контрагентов, уточнять информацию в отношении производственных мощностей, складов, наличия персонала. Но в целом, о должной осмотрительности будет свидетельствовать даже сбор учредительных документов, приказов, доверенностей, а также выписок из ЕГРЮЛ.

Помните, что налоговый орган при назначении выездной налоговой проверки часто руководствуется достаточно старой концепцией выездных налоговых проверок (Приказ ФНС от 30 мая 2007 г. N ММ-3-06/333@).

К критериям риска относятся достаточно странные с сегодняшней точки зрения:

- отсутствие личных контактов руководства (уполномоченных должностных лиц) компании-поставщика и руководства (уполномоченных должностных лиц) компании-покупателя при обсуждении условий поставок, а также при подписании договоров;

- отсутствие документального подтверждения полномочий руководителя компании-контрагента, копий документа, удостоверяющего его личность;

- отсутствие документального подтверждения полномочий представителя контрагента, копий документа, удостоверяющего его личность;

- отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, а также о местонахождении складских и/или производственных и/или торговых площадей;

- отсутствие информации о способе получения сведений о контрагенте (нет рекламы в СМИ, нет рекомендаций партнеров или других лиц, нет сайта контрагента и т.п.). При этом негативность данного признака усугубляется наличием доступной информации (например, в СМИ, наружная реклама, Интернет-сайты и т.д.) о других участниках рынка (в том числе производителях) идентичных (аналогичных) товаров (работ, услуг), в том числе предлагающих свои товары (работы, услуги) по более низким ценам

Но тем не менее, возможно избежать рисков, если заранее установить данную информацию в договорах, собрать прайс-листы, копии документов, удостоверяющих личность руководителя.

Совет 2

Соберите информацию о проверяющем и его руководителе – ФИО, должность, как зовут когда день рождение или профессиональный праздник и т.д.

Кроме того, важно посмотреть, какие претензии традиционно предъявляет данная налоговая, это можно сделать, проведя анализ судебной практики, и вбив

данные налоговой инспекции, где вы зарегистрированы. Если статистика по инспекции будет отрицательной, то можно сделать вывод о том, что у вас хорошие шансы выиграть спор в суде. Если статистика положительная, то это лишь означает, что необходимо более детально подготовиться к налоговой проверке.

Совет 3

Организуйте проведение учебных проверок внутри организации по контролю требований надзорных органов. Лучше нарушения будут найдены самостоятельно и устранены, чем это сделает проверяющий надзорных органов.

Тем более, что закон от 06.12.2011 N 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» как раз предписывает компаниям проводить мероприятия внутреннего контроля.

Экономический субъект может применять следующие процедуры внутреннего контроля:

а) документальное оформление (например, осуществление записей в регистрах бухгалтерского учета на основе первичных учетных документов, в том числе бухгалтерских справок; включение в бухгалтерскую (финансовую) отчетность существенных оценочных значений исключительно на основе расчетов);

б) подтверждение соответствия между объектами (документами) или их соответствия установленным требованиям (например, проверка оформления первичных учетных документов на соответствие установленным требованиям при принятии их к бухгалтерскому учету). К данным процедурам внутреннего контроля относятся также процедуры контроля взаимосвязанных фактов хозяйственной жизни (например, соотнесение перечисления денежных средств в оплату материальных ценностей с получением и оприходованием этих ценностей);

в) санкционирование (авторизация) сделок и операций, обеспечивающее подтверждение правомочности совершения их; как правило, выполняется персоналом более высокого уровня, чем лицо, осуществляющее сделку или операцию (например, утверждение авансового отчета сотрудника его руководителем);

г) сверка данных (например, сверка расчетов экономического субъекта с поставщиками и покупателями для подтверждения сумм дебиторской и кредиторской задолженности; сверка остатков по счетам бухгалтерского учета

наличных денежных средств с остатками денежных средств по данным кассовой книги);

д) разграничение полномочий и ротация обязанностей (например, возложение полномочий по составлению первичных учетных документов, санкционированию (авторизации) сделок и операций и отражению их результатов в бухгалтерском учете на разных лиц на ограниченный период с целью уменьшения рисков возникновения ошибок и злоупотреблений);

е) процедуры контроля фактического наличия и состояния объектов, в том числе физическая охрана, ограничение доступа, инвентаризация;

ж) надзор, обеспечивающий оценку достижения поставленных целей или показателей (например, правильности осуществления сделок и операций, выполнения учетных операций, точности составления бюджетов (смет, планов), соблюдения установленных сроков составления бухгалтерской (финансовой) отчетности;

з) процедуры, связанные с компьютерной обработкой информации и информационными системами, среди которых, как правило, выделяют процедуры общего компьютерного контроля и процедуры контроля, осуществляемые в отношении отдельных функциональных элементов системы (модулей, приложений). Процедуры общего компьютерного контроля включают правила и процедуры, регламентирующие доступ к информационным системам, данным и справочникам, правила внедрения и поддержки информационных систем, процедуры восстановления данных и другие процедуры, обеспечивающие бесперебойное использование информационных систем. Процедуры контроля, осуществляемые в отношении отдельных функциональных элементов системы, включают, в частности, логическую и арифметическую проверку данных в ходе обработки информации о фактах хозяйственной жизни (проверку правильности оформления реквизитов документов, контроль введенных сумм, автоматическую сверку данных, отчеты об операциях и ошибках, др.).

Внутренний контроль позволит подготовиться к проверке и исправить ошибки.

Совет 4

Важен принцип, согласно которому первым проверяющих встречает охранник, а далее – по цепочке, в которой руководитель будет замыкающим. Такая организация встречи проверяющих является наиболее рациональной.

Не каждое предприятие может позволить себе такую многоступенчатость. Но к ней необходимо стремиться. Например, субъект малого предпринимательства может не иметь службы охраны, ресепшен и штатного юриста. Однако дверь с глазком или переговорным устройством (видеодомофоном) может быть везде. Она и будет первым контуром безопасности.

Также целесообразно назначить лицо, которое будет ответственным за предоставление документов, которые указаны в запросе, проведение копировальных работ, прошивку документов, подготовку описей.

ФНС России утверждены требования к документам, представляемым в налоговый орган на бумажном носителе с 4 января 2019 года.

Согласно требованиям представление документов на бумажном носителе производится в виде заверенных проверяемым лицом копий, в томах, объем которых не превышает 150 прошитых и пронумерованных листов.

Одновременно, должна быть обеспечена возможность свободного чтения текста документов, всех реквизитов, дат, виз, резолюций, иных надписей, печатей, штампов и отметок; копирования каждого отдельного листа документов копировальной техникой.

Документы представляются в налоговый орган с сопроводительным письмом, в котором указывается основание их представления и общее количество листов документов с обязательным приложением описи представленных документов.

Указанные требования утверждены Приказом ФНС России от 07.11.2018 № ММВ-7-2/628@.

Совет 5

Старайтесь что бы проверяющему было комфортно общаться. Чаще женщине приятнее выслушать мужчину. Военные не всегда готовы воспринимать женщин.

В целом, в общении с налоговым органом важна компетентность, если сотрудник не владеет информацией, путается в показаниях, то это может быть расценено как показания не в пользу компании.

Найдите сотрудника, который сможет встретить проверяющего и возможно самостоятельно провести проверку. Это, например, юрист, директор торговой точки и т.п.

Совет 6

Встречайте проверяющего как гостя, организуйте рабочее место, кофе чай и т.д. Встречайте проверяющего всегда с улыбкой. Это психологически важно, т.к. проверяющий уже заранее настроен к проверяемому негативно, а своим резким поведением вы можете спровоцировать усиление негативной реакции с его стороны, по отношению лично к Вам.

Совет 7

Не конфликтуйте с проверяющими без причины. Например, распространенной ошибкой является ситуация, когда руководитель не является на допрос в налоговый орган, избегает переговоров, не отвечает на звонки. В этом случае такое уклонение от общения может быть расценено налоговым органом как признаки «номинального директора», а не желание перевести все общение на специалистов бухгалтерии и юридической службы.

Совет 8

Воспользуйтесь возможностью предоставить все документы в электронном виде или подъехать в налоговый орган.

Выездная налоговая проверка проводится на территории (в помещении) налогоплательщика, но в том случае, если налогоплательщик не может

предоставить помещение для проведения выездной проверки, она проводится по месту нахождения налогового органа.

Для налогоплательщика часто удобнее перенести место проверки в налоговый орган и заранее истребовать документы у контрагентов, подготавливать недостающие локальные акты, проводить совещания с персоналом без проверяющих и готовить ответы на запросы налогового органа.

Совет 9

Не пытайтесь с порога «договориться» с проверяющими — это противозаконно.

Однако в налоговом законодательстве предусмотрен вариант заключения мирового соглашения. Такое соглашение не имеет ничего общего с договоренностями с инспектором.

Мировое соглашение — это письменный документ, в котором стороны судебного спора оговаривают условия его прекращения. То есть вопрос о подписании соглашения может возникнуть, только если обжалование решения инспекции в УФНС уже позади, ваша организация подала заявление в суд и оно принято к рассмотрению.

Мировое соглашение утверждается определением суда (ч. 5 ст. 141 АПК РФ) и имеет силу судебного решения. Соответственно, правила отражения последствий мирового соглашения в учете те же, что и при обычном судебном решении.

Например, доплаченные суммы налогов, пеней и штрафов нужно показать в бухучете как доначисления, а возвращенные вам — сторнировать на дату принятия определения суда после получения его копии (подп. 13 п. 1 ст. 265, подп. 8 п. 7 ст. 272 НК РФ; Письмо Минфина от 18.03.2008 № 03-03-06/2/27). Ведь определение об утверждении мирового соглашения вступает в законную силу немедленно (ч. 8 ст. 141 АПК РФ).

Если налоговики компенсируют вам судебные расходы, то это ваш внереализационный доход.

Необходимо обратить особое внимание на свидетельские показания. К сожалению, в настоящее время именно свидетельские показания имеют большое значение для целей формирования позиции налогового органа. И часто налоговый орган обращает внимание на показания не тех лиц, которые досконально знают бизнес-процессы, например, бухгалтера или генерального директора, а простых работников: кассиров, кладовщиков, менеджеров по продажам, квалифицированных рабочих. К сожалению, такие работники не владеют всеми бизнес-процессами и часто могут предоставить показания, которые могут навредить компании.

Поэтому нужно заранее обучить персонал, а в случае, если сотрудники предоставили недостоверные показания, уточнить их и заверить у нотариуса.

На допросе задаются стандартные вопросы, поэтому заранее подготовить на них ответы не составит труда:

1. Кем, в какой должности Вы работаете в ООО "1"?
2. Когда вы приступили к исполнению обязанностей в Вашей должности?
3. Кто назначил Вас на эту должность?
4. Где и кем Вы работали до ООО "1"?
5. Вы исполняли аналогичные обязанности ранее или работа в ООО "1" - это новые профессиональные навыки?
6. Вмешиваются ли учредители непосредственно в финансово-хозяйственную деятельность ООО "1"?
7. Если учредители вмешиваются в финансово-хозяйственную деятельность ООО "1", то каким образом это происходит?
8. Вы представляете отчеты о результатах финансово-хозяйственной деятельности ООО "1" учредителям?
9. Вы согласовываете выбор контрагентов или расходы, которые необходимо произвести, с учредителями?
10. Кто в вашей организации отвечает за подготовку договоров к подписанию сторонами?
11. Кто занимается подбором поставщиков, субподрядчиков для ООО "1"?
12. Как происходит поиск контрагентов?

13. Какими источниками информации Вы пользуетесь при выборе контрагентов?
14. Сколько человек в Вашем отделе занимается поиском поставщиков?
15. Как обычно происходит общение с поставщиком, по почте, лично, через посредника?
16. Опишите процесс подготовки договора внутри организации при установлении поставщика.
17. Одобрение того или иного контрагента - это решение единоличное или коллегиальное?
18. Если решение коллегиальное, назовите лиц, принимающих решение.
19. Если решение принимается единолично, Вы выступаете инициатором заключения договора именно с этим поставщиком?
20. Есть в организации лица или отдел, которые несут ответственность за выбор того или иного контрагента? Укажите их.
21. Какая ответственность предусмотрена в вашей организации при установлении поставщика?
22. Кто определяет, кого из поставщиков выбрать?
23. Кто дает указание для подготовки проектов договоров?
24. Кто выступает инициатором заключения договора с поставщиками, от кого исходит предложение о работе с конкретным поставщиком?

Совет 12

Если кроме проверяющих пришли и посторонние лица, и Вы их допустили, выполняйте только требования проверяющих. Так как иные, привлеченные к проверке лица, не наделены полномочиями на проверочные действия и, соответственно, не имеют прав проверяющих.

Совет 13

В случае появления инспектора, его необходимо попросить подождать пока не появятся руководитель, и сразу сообщить руководителю. Проверка должна проходить в присутствии руководителя или уполномоченного лица. Копия направления на проверку вручается только руководителю. Вручение направления рядовым сотрудникам незаконно, поэтому, до прибытия руководителя инспектор не имеет права начинать проверку. Выгонять никого не стоит!

Совет 14

Внимательно изучайте все документы, связанные с проверкой.

В решении о проведении проверки должен быть указан ее предмет и круг проверяемых вопросов.

Если проводится тематическая выездная проверка по НДС, лучше ограничивать интерес проверяющих к документам, не имеющим отношения к исчислению данного налога, т.е. не допускать, чтобы налоговые органы выходили за рамки предмета проверки.

Совет 15

Важно, чтобы Ваши сотрудники были заранее проинструктированы что следует и чего не следует говорить проверяющим даже в неформальном общении. Ведь часто инспекторы собирают информацию по крупицам из разговоров, документов, мейлов. В малом бизнесе почти в 100% случаев такие инструктажи не проводятся, либо проводятся формально. Хорошо, если есть возможность на время проверки удалить из офиса максимальное количество сотрудников. Единственное препятствие для того, чтобы покинуть офис – прямой запрет проверяющего.

Важно объяснить рядовым сотрудникам, что они имеют право не общаться с инспектором и не несут никакой ответственности за это.

Сотрудник фирмы должен точно назвать свое имя, фамилию, отчество и должность согласно штатному расписанию. Все дальнейшие вопросы проверяющих нужно переадресовать своему вышестоящему начальству.

А вот на допрос можно прийти не одному, а например, с юристом, который будет отслеживать показания сотрудников.

Совет 16

Храните архив вне офиса.

Если отчетный и налоговый периоды закончились, зачем Вам хранить первичные и другие документы бухгалтерского и налогового учета в офисе? Они не только занимают место, но и привлекают внимание проверяющих.

Напомним, что срок хранения документов для целей налогового учета – 4 года, для целей бухгалтерского учета – 5 лет.

Проверяющим Вы можете сообщить, что требуемые бумаги находятся в архиве и через несколько дней Вы готовы предоставить их для проверки.

Информацию о сделках и базы данных не обязательно хранить в памяти компьютеров. Для этого есть удаленные серверы.

При передаче (изъятии) вещей, оригиналов или копий документов необходимо составить их максимально подробную опись. К сожалению, иногда встречаются описи, где в перечне изъятого – «коробки с документами (5 штук)». Очевидно, что в этой ситуации есть риск как потери значимых документов, так и появления новых, о существовании которых Вы и не подозревали. Проверьте, чтобы бумаги были упакованы в коробки, обернуты скотчем и опечатаны с подписями присутствующих. Если изымается компьютер, системный блок должен быть опломбирован.

Совет 17

Перед передачей документов проверьте их еще раз самостоятельно.

Все документы желательно передавать на проверку только после оценки этих документов на предмет законности, непротиворечивости, сопоставимости данных, соответствия утвержденным формам, а также наличия необходимых реквизитов.

В такой ситуации после получения требования о предоставлении документов лучше выделить сотрудников, которые просматривали бы передаваемые налоговому органу документы в «перекрестном» порядке. Например, сотрудники, которые занимались учетом счетов-фактур, просматривают кассовые документы, и наоборот. Свежий взгляд в такой ситуации необходим.

Если делается выемка подлинников документов, то с них должны быть изготовлены копии и переданы налогоплательщику в течение пяти рабочих дней. Налоговые органы обычно настаивают на том, что копии документов должен изготавливать сам налогоплательщик. Однако НК РФ обязывает именно налоговые органы выдать копии изъятых подлинников.

Отказ налогоплательщика предоставить свою множительную технику для снятия копий не означает, что обязанность налоговых органов по изготовлению копий прекращается.

Существует способ не передавать документы при внезапной выемке (не важно, кто ее пытается провести: налоговые органы или полиция), по крайней мере – сразу. На практике неплохо работает следующий алгоритм. От имени надежного частного лица заключается договор с профессиональной архивной службой, которая и принимает документы на хранение после окончания очередного, например, квартала или месяца. Одновременно заключается договор со сторонними консультантами или аудиторами на оказание услуг. По этому договору документы «передаются» консультантам.

И если налоговые органы или полиция приходят с выемкой, у налогоплательщика будет четкое обоснование отсутствия документов в офисе компании. Налоговым органам ничего не останется, как выставить компании требование о предоставлении документов, т.е. время будет выиграно.

Совет 18

Хорошей практикой является ограничение числа лиц, контактирующих с проверяющими. Например, это могут быть генеральный директор, главный бухгалтер и финансовый директор. Именно этим людям известно, как организован бизнес компании, и они могут предпринять квалифицированные действия по защите ее интересов.

Если в организации нет даже бухгалтера, а весь учет ведет генеральный директор или бухгалтер работает удаленно, то лучше привлечь специалиста по налогообложению, который сможет:

- написать обоснования для налогового органа;
- подготовить дополнительные документы, которые смогут убедить инспекторов;
- написать возражения на акт налоговой проверки;
- обжаловать решение налогового органа.

При проведении проверки имеет смысл пригласить квалифицированного юриста, который будет фиксировать как можно больше замечаний по поводу действий проверяющих. В дальнейшем будет повод для обжалования их действий и оспаривания их решений по формальным признакам. Внимательно читайте подписываемые документы (с юристом). Если Вы считаете, что в документе что-то отражено неверно или не отражено совсем, следует вписать все свои замечания.

Совет 19

Самое главное – помнить, что гражданин в соответствии со статьей 51 Конституции РФ имеет право не свидетельствовать против себя самого, супруга (супруги) и близких родственников и отказаться по этой причине от дачи объяснений. Если Вы отказались от объяснений Вас не могут привлечь к административной или уголовной ответственности.

Неоднозначную формулировку, которая Вам кажется безобидной, проверяющие будут трактовать так, как это выгодно им. Поэтому любые объяснения давайте вдумчиво и взвешенно.

Часто работников опрашивают по отдельности в разных кабинетах. При этом не стоит поддаваться на такую уловку: в ходе опроса, например, финансового директора проверяющий заявляет, что «генеральный все сказал» и скрывать сведения нет никакого смысла. И наоборот.

Совет 20

Не нужно указывать проверяющему на ошибки.

Во-первых, излишняя дотошность и придирчивость с Вашей стороны вызовет негативные эмоции у представителя контролирующего органа, что отразится на ходе проверки.

Во-вторых, ошибки проверяющих – это козырь. Чем больше процедурных ошибок допустит проверяющий во время инспекционного посещения, тем выше шансы оспорить результаты проверки. Поэтому, ошибки инспектора фиксируются, а не озвучиваются.

В определенных ситуациях бывает выгодным оставить проверяющих в плену собственных заблуждений (например, когда по тому или иному спорному вопросу сложилась судебная практика в пользу налогоплательщика, а ФНС и Минфин продолжают это игнорировать).

Во-первых, набрав «нарушений» на требующуюся сумму, налоговые органы не станут проверять дальше. А «накопанное» можно будет потом оспорить в суде, где и просветить проверяющих на предмет имеющихся у них заблуждений.

Во-вторых, если они предъявят претензии по неким формальным доводам и спор останется в рамках спора по вопросам права, выстроить позицию в интересах налогоплательщика в суде будет намного проще. «Просвещенные» же проверяющие могут действительно начать выискивать схемы и, чего доброго, найдут. Тогда опровергать собранные ими факты будет сложнее.

Совет 21

По результатам проверки обязательно составляется документ (протокол, акт, заключение). Потребуйте, чтобы он был подписан всеми присутствующими и Вам предоставлен второй экземпляр (оригинал) с Вашими замечаниями. В дальнейшем он станет основанием для обжалования решений проверяющих органов, с которыми Вы не согласны.

Судебная практика показывает, что часто проверяющие органы трактуют закон в свою пользу.

Важно не отказываться от подписи акта проверки, а подписывать акт проверки с изложением замечаний.

Лучше сделать следующую надпись: «С информацией, изложенной в акте не согласен, замечания будут поданы в установленном законом порядке».

Согласно закону замечания, могут быть поданы на протяжении трех-пяти дней со дня подписания акта (в зависимости от того какой именно орган проводит проверку).

Некоторые руководители ошибочно полагают, что, отказавшись от подписания акта проверки, у них не возникнет обязательства по оплате штрафов за выявленные и зафиксированные в акте правонарушения. На деле же, инспектор отправит работодателю указанный акт рекомендательным письмом, и не получив обратно подписанный экземпляр, составит акт об отказе от подписи. Отказ руководителя предприятия или лица уполномоченного руководителем от подписания акта без указания причин фактически приравнивается к согласию с информацией, отображенной в нем, и как следствие наложению на предприятие штрафа.

Совет 22

Тщательно изучите итоговый акт проверки, чтобы сверить суммы, указанные в нем и в решении об уплате налогов.

Также важно помнить, что налоговые органы могут допустить два вида ошибок:

- ошибки материального права;
- ошибки процессуального права.

Совет 23

Обжалование акта налоговой проверки нужно проводить в четком соответствии с порядком обжалования.

Например, если вы хотите обжаловать кадастровую стоимость, то вы можете ее обжаловать в Кадастровой палате или в суде.

Если вы решили, что акт органа власти имеет ненормативный характер, то вам необходимо обратиться в суд и обжаловать его в порядке Кодекса административного судопроизводства.

А вот если речь идет об обжаловании решения налогового органа, то необходимо соблюсти досудебный порядок обжалования и лишь потом обращаться в суд.

В налоговом законодательстве закреплён обязательный досудебный порядок урегулирования налоговых споров для решений по камеральным и выездным налоговым проверкам (п.2 ст.138 НК РФ). Это значит, что обжаловать решение по результатам налоговой проверки в суд, можно только после обращения с жалобой в вышестоящий налоговый орган.

Виды жалоб на решения по проверкам

1. Апелляционная жалоба

Апелляционной жалобой признается обращение лица в налоговый орган, предметом которого является обжалование не вступившего в силу решения налогового органа о привлечении или об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, вынесенного по результатам проведения камеральной или выездной налоговой проверки, если, по мнению этого лица, обжалуемое решение нарушает его права.

2. Жалоба

Жалобой признается обращение лица в налоговый орган, предметом которого является обжалование вступивших в силу актов налогового органа ненормативного характера, если, по мнению этого лица, обжалуемые акты, действия или бездействие должностных лиц налогового органа нарушают его права.

Совет 24

Также важно обратить внимание на сроки обжалования и не пропустить их.

Срок апелляционной жалобы – 1 месяц с даты вынесения решения.

Срок жалобы – 1 год.

Апелляционная жалоба подается в вышестоящий налоговый орган, но через налоговый орган, чье решение обжалуется. То есть жалоба направляется в адрес

налогового органа вынесшего оспариваемое решение, и именно он направит ее в вышестоящий налоговый орган (п. 1 ст.139.1 НК РФ).

Совет 25

Важно помнить, что в ходе рассмотрения апелляционной жалобы, до принятия по ней решения можно представить дополнительные документы (п.1 ст.140 НК РФ).

При этом при предоставлении дополнительных документов необходимо пояснить причины, по которым ранее эти документы не предоставлялись (п.4 ст.140 НК РФ).

Вышестоящий налоговый орган рассматривает апелляционную жалобу без участия лица, подавшего апелляционную жалобу (п.2 ст.140 НК РФ).

Поэтому не нужно писать дополнительные жалобы в вышестоящий налоговый орган с требованием допустить Вас до рассмотрения материалов проверки.

Кроме того, важно помнить, что Вашим последним козырем является судебная инстанция.

Какие проблемы возникнут при создании единого реестра граждан?

Е.В.Шестакова, А.Г.Яворская



В последнее время создается достаточно много различных реестров, - это и реестры ЗАГС, и налоговой службы, и нотариата. Проблемой таких реестров является разрозненный характер подобных реестров. Но существуют и другие проблемы создания и работы реестров.

Общие положения создания единых реестров

Для начала разберем общие положения создания единых систем в электронном виде.

Основными целями предоставления государственных и муниципальных услуг в электронном виде являются:

1. снижение административных барьеров;
2. повышение качества и доступности государственных и муниципальных услуг;
3. упрощение процедуры предоставления государственных услуг и сокращение сроков их оказания;
4. внедрение единых стандартов обслуживания граждан.

Основные задачи Электронного правительства:

1. оптимизация предоставления государственных услуг населению и бизнесу;
2. повышение степени участия всех избирателей в процессах руководства и управления страной;
3. поддержка и расширение возможностей самообслуживания граждан;
4. рост технологической осведомлённости и квалификации граждан;
5. уменьшение степени влияния такого фактора, как географическое местоположение.

Учитывая масштабы и размер расстояний нашей страны (пример Москва - Владивосток), оно могло бы являться некой палочкой-выручалочкой, которая помогала бы напрямую связываться жителям с высшими органами власти и обеспечить эффективный канал взаимодействия Государство - Общество и Общество - Государство, помогая решать проблемы в кратчайшие сроки.

Исходя из этого, можно отметить, что создание электронного правительства должно обеспечить не только более эффективное и менее затратное администрирование, но и кардинальное изменение взаимоотношений между обществом и органами власти, что может в последующем содействовать совершенствованию демократии и повышению ответственности власти перед народом.

Поэтому планируется создать единый реестр граждан. Такой реестр будет содержать обобщенную информацию о всех гражданах России.

Основу нового банка данных составит информация из Единого государственного реестра записей актов гражданского состояния (ЗАГС) и сведения, содержащиеся в информационных системах министерства внутренних

дел. Остальные сведения поступят в реестр из других информационных систем, в частности из Федеральной налоговой службы (ФНС).

Планируется, что такой единый реестр граждан будет создан к 2025 году.

Положительный эффект от создания единого реестра



Развитие различных технологий позволяет быстрее решать различные вопросы, связанные с наследованием, таможенным оформлением, получением государственных услуг, и многими другими. Сегодня мы уже видим эффект «одного окна», когда гражданам проще получать много услуг сразу в одном месте, заказывать справки, совершать сделки, оформлять паспорта. И во многом удобству способствует установление системы Многофункциональных центров.

Жизнь человека становится максимально прозрачной. Побочный эффект этого — появляется масса возможностей для нарушения прав человека.

Например: оформление пенсии. Человек в течение жизни мог сменить много мест работы, переезжать в разные регионы, и раньше нередко возникали проблемы из-за того, что несколько лет стажа выпадали: не удавалось восстановить подтверждающие документы. Сейчас уже нет необходимости всю жизнь хранить документы о своих местах работы, начиная с молодого возраста.

Можно найти утраченные связи, восстановить информацию о родственниках.
Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

Но естественно, информатизация вызывает и много реальных проблем.

Проблемы создания единого реестра

Можно выделить несколько основных проблем, которые возникают в части создания единого реестра и организации его работы.

Первая из них состоит в недостаточном распространении среди граждан электронной подписи - как простой, так и квалифицированной, что обусловлено сложным способом её получения. Помочь в разрешении этого вопроса может построение сети пунктов выдачи электронной подписи гражданам на базе филиальной сети «Почты России» и развитие проекта универсальной электронной карты.

Вторая проблема состоит в том, что сегодня ни одна из представленных на ЕПГУ госуслуг не оказывается «в электронном виде» в прямом смысле этого слова - т. е. полностью дистанционно, без личного присутствия заявителя, а те, что оказываются, не являются госуслугами в полном смысле этого слова, а являются информационными сервисами. Отсутствие единой методологии перевода госуслуг в электронный вид - одно из основных препятствий в этом.

Отсутствие единой методологии перевода государственных услуг в электронный вид не позволяет обеспечить уровень формализации государственных услуг, необходимый и достаточный для их однозначной интерпретации в процессе подготовки и оказания услуг в автоматизированном виде. В результате процесс перевода госуслуг в электронный вид свёлся в большинстве регионов к разрозненным действиям по заполнению реестров услуг, разработке упрощённых сервисов, поверхностной формализации административных процедур, заказу электронных форм для порталов госуслуг.

А теперь поговорим о проблемах создания единого электронного списка всех граждан страны.

В июле 2019 Правительство России одобрило проект закона "О едином федеральном информационном ресурсе, содержащем сведения о населении Российской Федерации".

Говоря простыми словами, появится электронный список всех граждан страны. Причем в реестре будут не просто ФИО и даты рождения, но важная юридическая информация. Например: номера СНИЛС, данные о семейном положении, прописка и многое другое. Похоже, старые добрые переписи населения станут историей, все данные о людях будут в режиме онлайн стекаться в какой-то большой государственный компьютер.

Теперь же предлагается создать единый информационный ресурс, содержащий базовые сведения о населении страны, оператором которого станет налоговая служба.

Законопроект детально прописывает, какие органы будут обязаны предоставлять информацию в реестр. Например, миграционная служба будет предоставлять сведения о выдаче гражданам страны паспортов и загранпаспортов, регистрации граждан. Будут направляться в реестр и сведения об иностранцах, вставших на миграционный учет, и многое другое.

Но при этом в СМИ можно было неоднократно встретить информацию об утечках данных в электронных ресурсах. Например, в Интернете появлялись базы данных с номерами телефонов, персональными данными граждан, пропиской, а также банковские базы данных. Такие базы данных могут спокойно использоваться мошенниками в личных целях, например, для поиска малоимущих одиноких граждан с целью отъема жилья.

Кроме того, жизнь человека становится максимально прозрачной. Побочный эффект этого — появляется масса возможностей для нарушения прав человека. Нельзя допустить, чтобы, скажем, сведения о том, что лет двадцать назад гражданин выпил, совершил мелкое хулиганство и был наказан в административном порядке, портило спустя столько лет ему жизнь. Теперь принцип «береги честь смолоду» налицо, и в базах данных можно найти любую информацию, о том, какие административные споры были у человека, какие штрафы ему выписывали, ведутся ли приставами исполнительные производства. В настоящее время многие люди страдают от того, что в рамках семейных «разборок» потенциальный работодатель получает дополнительную информацию из социальных сетей, сайтов судов и приставов, и отказывается брать на работу

потенциального кандидата из-за проблем, которые фактически не касаются добросовестности труда работника.

Существует и еще одна проблема, а именно, - налоговая. Поскольку ведение реестра поручено налоговому органу, то соответственно, налоговая служба будет следить за доходами граждан, за покупками в магазинах, ведь в налоговую службу стекаются и данные в отношении кассовых чеков, а современные технологии банковских платежей позволяют четко установить, кто осуществлял какие покупки. Так, налоговый орган получит возможность контролировать покупки физических лиц, а также связывать эти покупки с уплатой налогов работодателем. Но такие возможности появятся только после объединения различных реестров и это дело не одного месяца. Однако потенциально такие возможности появятся у проверяющих.

Ошибки в реестрах тоже имеют место, а ошибки приводят часто к очень негативным последствиям. Например, с переходом на электронную форму сделок, удостоверяющих право собственности на недвижимость, государство столкнулось с фактами мошенничества, когда без участия физического лица оформлялась электронная цифровая подпись, и совершались сделки по реализации недвижимости. В результате, в законодательном порядке были внесены поправки, ограничивающие электронную форму сделки.

Проблемы могут возникнуть и с электронными реестрами, поскольку развитие новых технологий вызывает и развитие новых кибер-преступлений, и сегодня уже существует понятие киберпреступности. Для киберпреступников наличие баз данных является очень хорошим подспорьем.

В случаях утечки данных из баз, они станут продуктом для перепродажи, ведь ранее не было создано единой базы данных всех граждан, а это означает, что компании, предлагающие товары, работы и услуги, смогут получить доступ практически ко всем данным и смогут предлагать свои услуги более настойчиво. Уже сейчас и без создания единой базы данных многие сталкиваются с навязчивыми звонками, письмами на мейлы и надоедливыми продавцами, которые берут данные номеров телефонов из баз данных, при этом данные попадают к таким продавцам часто без волеизъявления сами владельцев. Конечно, сегодня законодательство в части защиты персональных данных усиливается, появляются новые штрафные санкции, но на практике часто защита персональных данных имеет условный характер и не позволяет обезопасить себя от

несанкционированного вторжения в личную жизнь, ведь злоумышленника практически не возможно поймать за руку. Кто-то когда-то слил базу данных, а кто-то купил и воспользовался предоставленной информацией.

Неизбежен ли единый реестр граждан?

Конечно, сегодня многие спорят, нужен ли единый реестр граждан. А если он и будет создан, то необходимы четкие регламенты наполнения реестра, хранения и, главное, использования информации. Доступ к таким реестрам должен быть строго ограничен.

Но важно, что рано или поздно мы придем к единому реестру, хотим мы этого или нет. Хотим мы или нет, но банки будут больше отслеживать наши транзакции, государство видеть госуслуги, которыми пользуются граждане, а налоговая поступления налогов и страховых взносов.

И мы видим, что постепенно развиваются различные информационные базы данных.

С 1 октября 2018 года начала действовать единая электронная база ЗАГС. Это стало серьезным шагом к развитию цифрового государства, улучшению сервисов, предоставляемых гражданам, и этапом для создания единого реестра граждан страны, при формировании данной системы возникают множество проблем, одно из которых случилось не так давно.

В июле 2019 года Единая база российских органов записи гражданских состояний (ЗАГС) вышла из строя. Сбой «носит общероссийский характер».

С 15 июля россияне не могут получить свидетельства о браке, о рождении и о смерти. С проблемами столкнулись посетители органов ЗАГС в Ульяновске, Екатеринбурге, Ростове-на-Дону, Новочеркасске, Владимире и Казани.

На сайте ЗАГС Ростовской области уточняется, что перебои связаны с «проведением ФНС России (оператор единой электронной системы ЗАГС. — “Ъ”) технических работ».

В Минюсте пояснили, что неполадки возникли из-за новой версии системы. «С 14.07.2019 по 15.07.2019 ФНС России была установлена очередная новая версия системы, которая привела к сбою в работе».

Аварии в федеральных информационных системах происходят уже не в первый раз: за последние четыре месяца происходили сбои в федеральной системе ГИБДД, в информационной системе Сбербанка.

Создание таких масштабных проектов неизбежно связано с возникновением проблем со стабильностью и качеством его работы на начальных этапах.

Поэтому единый реестр будет создан, но нельзя утверждать, что такая база данных будет работать без сбоев.