

ПЯТЬ КЛЮЧЕВЫХ ВЫВОДОВ ИЗ НОВОГО ПИСЬМА ФНС О НЕОБОСНОВАННОЙ НАЛОГОВОЙ ВЫГОДЕ



Кирилл Данилов

Адвокат МГКА «Московская гильдия адвокатов и юристов»,
преподаватель Финансового университета при Правительстве РФ

Главное в статье

1 Из-за чего компанию обвинят в необоснованной налоговой выгоде	2 Как определить, что контрагент — «техническая» компания	3 Что запросить у контрагента перед тем, как заключить договор
4 Когда компании доначислят налоги как добросовестному налогоплательщику	5 Какая оговорка поможет взыскать с контрагента штрафы и пени	6 При каких условиях налоговая не сможет привлечь компанию к ответственности

ФНС выпустила разъяснения о том, когда инспекции вправе доначислить компаниям налоги за сделки, которые, по их мнению, привели к необоснованной налоговой выгоде, например, к вычетам по НДС.^{ФНС} В письме ведомство признало возможность доначислить налоги, как если бы налогоплательщик не допускал нарушений, а также рекомендовало освободить компании от ответственности за выбор подозрительного контрагента — при условии должной осмотрительности. Какие еще выводы налоговой из нового письма пригодятся компаниям, читайте в статье.

ФНС Письмо ФНС от 10.03.2021 № БВ-4-7/3060@ «О практике применения статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации»

Налоговая привлечет компанию к ответственности, только если докажет ее вину

ФНС уточнила: если налоговая выявит нарушения, это автоматически не означает, что она привлечет компанию к ответственности. Например, тот факт, что от контрагента документы подписало неуполномоченное лицо, сам по себе не может быть основанием для налоговой ответственности. Ответственность за необоснованную налоговую выгоду грозит компании, только если инспекция сможет установить ее вину.

Налоговая инспекция должна доказать хотя бы одно из следующих обстоятельств. Первое: компания заключала сделку только для того, чтобы уменьшить размер налога. Второе: она знала или должна была знать об обстоятельствах, которые характеризуют контрагента как «техническую» компанию, и о том, что фактически договор исполняло иное лицо.

Инспекторы проверят реальность договора, то есть действительно ли компания его заключила и получила по нему исполнение. Если обнаружат, что договор существовал только на бумаге и только в налоговых целях, дальше оценивать его не будут и не примут расходы по договору для вычета по НДС. Если договор все же был реальным, ИФНС проверит, кто его исполнил, а также не искажила ли компания квалификацию сделки, статус и характер деятельности сторон в целях налогообложения. Еще инспекция проверит, была ли у сделки иная цель, кроме как получить необоснованную налоговую выгоду.

Налоговая сочтет компанию виновной, если установит, что участники сделки, их должностные лица:

- вели себя неразумно, когда заключали и исполняли договор;
- использовали одни и те же IP-адреса, помещения;
- неправильно составляли документы из-за их формального характера;

74

процента споров по статье 54.1 НК в суде выигрывает налоговая

Источник: nalog.ru

хранили у себя печати и документацию контрагента;
не обращались в суд по поводу нарушений со стороны контрагента;
обналичивали денежные средства самостоятельно, через аффилированных или подконтрольных лиц;
расходовали такие средства на нужды учредителей, должностных лиц компании и иных лиц, которые с ними связаны.

Контрагента сочтут подозрительным, если о нем ничего не известно

ФНС указала: налоговая придет к выводу, что договор исполнил не контрагент, если обнаружит, что тот не ведет реальную экономическую деятельность. Например, к такому выводу налоговая инспекция придет, если установит, что у контрагента нет сайта или страницы в социальных сетях, о нем нет положительных или отрицательных отзывов в интернете, а тот, кто в ЕГРЮЛ указан как директор компании, этот факт отрицает.

Кроме того, налоговая обратит внимание на четыре обстоятельства.

- 1 Невозможно установить местонахождение контрагента.
- 2 У контрагента нет средств, которые нужны для исполнения договора: квалифицированного персонала, основных средств, производственных активов, складских помещений, транспорта, необходимых разрешений и лицензий.
- 3 Контрагент не мог исполнить договор с учетом времени, местонахождения имущества или ресурсов, которые были необходимы для производства, доставки товара или выполнения работ.
- 4 На счете контрагента были расходные операции, которые не соответствуют и не являются обычными для деятельности, которая была предметом спорного договора.

NB

«Технической» компанией налоговая считает ту, которая не ведет реальную деятельность и не исполняет налоговые обязанности по сделкам, которые оформили от ее имени

Компания избежит ответственности, если проявит должную осмотрительность

ФНС рекомендует перед заключением договора собирать о контрагенте всю доступную информацию и проверять, сможет ли тот договор исполнить. Если ваша компания не будет этого делать, рискует получить обвинение в том, что не проявила должную осмотрительность при выборе контрагента. В таком случае компании придется нести налоговую ответственность из-за его действий.

На сайте

Проверьте за один клик финансовую отчетность и иные показатели контрагента с помощью сервиса Юрист компании Контрагенты на law.1cont.ru

Насколько тщательно проверять контрагента, зависит от договора. Если он разовый и на несущественную сумму, достаточно стандартной проверки. Тщательнее проверять контрагентов нужно, если компания заключает договор на значительную сумму или рискует понести существенные убытки, если контрагент не исполнит договор либо исполнит ненадлежащим образом.

Запросите у контрагента:

корпоративные документы — копию свидетельства о регистрации или листа записи ЕГРЮЛ о создании юридического лица, свидетельства ИНН и устава;

копии документов на директора или представителя, который будет подписывать договор, — страницы паспорта с Ф. И. О., регистрацией по месту жительства, решение о назначении директора, доверенность на представителя;

письменное заверение, что у контрагента есть ресурсы, которые нужны для исполнения сделки, а также есть необходимые лицензии или другие разрешения;

копии документов на транспортные средства, складские, производственные или торговые помещения, оборудование, товар и сведения о персонале контрагента;

документы из налоговой — справку об отсутствии задолженности по налогам и сборам, налоговые декларации с отметками о том, что инспекция их приняла.

Кроме того, запросите документы, которые подтверждают деловую репутацию контрагента, например, скриншот с сайта партнера, благодарственные письма от клиентов. После того как получите сведения и документы, сформируйте на контрагента досье и дополните данными из открытых источников, например, с сайта ФНС и из сервисов проверки контрагентов. Отдельно зафиксируйте для налоговой, как впервые узнали о контрагенте, например, сделайте скриншот рекламы в СМИ, его сайта, приложите рекомендации других контрагентов. Досье на контрагента сохраните на случай налоговой проверки.

ИФНС проведет налоговую реконструкцию, если компания раскроет реальные данные по сделке

ФНС подтвердила: если инспекция поймает компанию на том, что последняя по каким-либо причинам искажает данные бухгалтерского учета, вправе провести налоговую реконструкцию. Инспекция доначислит налоги таким образом, как если

Налоговая откажет в вычете, только если компания знала о нарушениях и извлекала из них выгоду

ВС А05 Определение ВС
от 30.09.2019 по делу
№ А05-13684/2017

бы компания не допускала нарушений.^{ВС А05} Ранее единого мнения, могут ли налоговые так поступать, не было ни среди проверяющих, ни в судах. В большинстве случаев инспекции считали налог не с прибыли, а с выручки без учета расходов и отказывали при этом в налоговых вычетах.

ФНС признала право на налоговую реконструкцию и за компаниями, которые не собирались участвовать в налоговой схеме, но не проявили должную осмотрительность при выборе контрагента, и за теми, кто умышленно искажал данные в отчетности.

Чтобы претендовать на налоговую реконструкцию, компания должна предоставить ИФНС информацию о реальных исполнителях, расходах по договору и подтвердить свои слова документами. Представить доказательства инспекции нужно еще до суда вместе с возражениями на акт налоговой проверки. Если компания этого не сделает, не сможет учитывать расходы по спорным сделкам и применить налоговые вычеты.

Кроме того, ФНС разъяснила, что под искажением сведений налоговые инспекции понимают три ситуации.

- 1 Компания отразила в налоговом учете факты, которых не было в действительности.
- 2 Указала в отчетности ложные показатели, из-за чего уменьшился размер налогов, которые она обязана заплатить.
- 3 Скрыла от инспекции факты или занизила в отчетности показатели, чтобы платить меньше налогов, не платить их вовсе или чтобы обязанность заплатить наступила позже.

С контрагента можно взыскать убытки, если по его вине компанию привлекли к ответственности

ФНС советует взыскивать с контрагента убытки, если он ввел компанию в заблуждение, что ведет реальную деятельность, у него есть необходимые для исполнения ресурсы, а компании доначислили налоги, назначили штраф и пени из-за того, что она подала в инспекцию недостоверные данные по сделке. Чтобы суд

не отказал в иске, нужно брать с контрагентов заверения и включать в договор налоговую оговорку. В такой оговорке чаще всего прописывают обязанность контрагента возместить убытки, которые компания понесла из-за недостоверных заверений. Кроме того, включите в договор обязанность контрагента раскрывать вашей компании налоговую тайну в части «налоговых разрывов», то есть сообщать о расхождениях по НДС.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Поставщик обязуется возместить покупателю любые убытки, связанные с уплатой покупателем налоговой недоимки по взаимоотношениям с поставщиком, а также любые пени и штрафы, выставленные налоговым органом покупателю в случае привлечения покупателя к налоговой ответственности в результате действий или бездействия поставщика, а также установления налоговым органом любого из следующих обстоятельств:

- поставка товаров, выполнение работ или оказание услуг не могли быть осуществлены поставщиком;
- у поставщика отсутствуют все необходимые материальные и трудовые ресурсы для выполнения своих обязательств по договору;
- поставщик является «технической» компанией (фирмой-однодневкой);
- все операции поставщика по покупке товара у своих поставщиков, продаже товара покупателю не отражены в первичной документации поставщика, в бухгалтерской, налоговой, статистической и любой иной отчетности, обязанность по ведению которой возлагается на поставщика».

Ранее законность такого подхода подтверждал Верховный суд. Суд признал: компания вправе требовать возмещения убытков, поскольку из-за недостоверных заверений контрагента ИФНС отказала ей в налоговом вычете^{ВС А53} ◆

ВС А53 Определение ВС от 28.09.2017 по делу № А53-22858/2016

При каких условиях компанию не привлекут к налоговой ответственности

Инспекция не привлечет компанию к ответственности за необоснованную налоговую выгоду, если одновременно будут соблюдены три условия.

1 Компания не искажала сведения бухгалтерского, налогового учета.

Например, не скрывала данные о производимой продукции, из-за которых ее можно отнести к категории

подакцизных товаров. Другой пример: компания указала в составе основных средств объекты недвижимости, строительство которых еще не завершила.

2 Обязательства по сделке исполнило надлежащее лицо. Налоговая считает таким лицом контрагента или того, на кого законным способом

перешла обязанность исполнить договор. Например, субподрядчика или нового должника по соглашению о переводе долга.

3 Один или несколько договоров стороны заключали не для того, чтобы уменьшить размер налогов, которые они обязаны заплатить в бюджет. У всех сделок была деловая цель.