

2017 год- руководство к действию

Ряховский Дмитрий Иванович

д.э.н., управляющий партнер по налоговой практике юридической фирмы «ЛЕГИКОН-ПРАВО», первый проректор ИЭАУ, профессор Департамента налоговой политики и ТТР Финансового университета при Правительстве РФ, член Президентского Совета ИПБ МР, заместитель главного редактора журнала «Вестник профессиональных бухгалтеров», аттестованный преподаватель ИПБ России, практикующий налоговый консультант

[Налоговые споры :](#)

Umc331@mail.ru

ФИСК- корзина в которую складывали
самое ценное из награбленного

- По итогам 2017 года количество выездных налоговых проверок снизилось на 23% (с 26 до 20 тысяч), при этом их результативность выросла в 1,4 раза. Всего за 5 лет число выездных проверок снизилось более чем в 2 раза.
- Жалоб меньше в 2 раза по ВМП
- Банкротство 741 мировое соглашение и поступления от них в 14.3 раза более чем в 15 году
- 1,6 млн касс ККТ- выручка в 1,5 раза больше
- Маркировка лекарств+ централизация ЗАГС
- С 2018 года изменился порядок налогообложения земельных участков при переводе из одной категории в другую, изменении вида разрешенного использования или площади. Теперь изменение кадастровой стоимости учитывается со дня внесения сведений в Единый государственный реестр недвижимости (ЕГРН).
- Следует отметить, что налогоплательщик не обязан предоставлять в налоговый орган выписку из ЕГРН, подтверждающую новые характеристики земельного участка. Сведения об изменении кадастровой стоимости налоговые органы получают автоматически из Росреестра.

Постановление Конституционного суда от 28.11.2017 № 34П

- Суд защитил компании от негативных изменений в судебной практике. Если мнение чиновников и арбитров по спорным вопросам изменится, доначисления за прошлые периоды невозможны
- компании защитили от доначислений за периоды, когда судебная практика толковала нормы НК не в пользу налогоплательщиков. Конституционный суд подчеркнул, что судебный акт не имеет обратной силы, если положение налогоплательщика ухудшилось. Кроме того, Минфин и ФНС запретили отвечать отписками по вопросам применения законодательства.
- **КС вступился за льготу по НДС**
- Постановление принято по довольно узкому вопросу — освобождению от НДС услуг буксиров по установлению бонового ограждения судов во время стоянки в порту ([постановление КС от 28.11.2017 № 34П](#)). Однако пригодится оно практически всем налогоплательщикам, которые хотя бы раз сталкивались с несогласованностью толкований норм НК и изменением судебной практики.
- В КС обратилась компания «Флот Новороссийского морского торгового порта». Она применила льготу по НДС. Инспекция решила, что льгота незаконна, хотя организация пользовалась ей с 2004 года. Предприятие обратилось в Минфин за разъяснениями. В министерстве запрос переадресовали в Минтранс, который указал, что льгота законна. Однако суды встали на сторону налогоплательщиков и сослались на отказное определение ВС по аналогичному делу. КС предложил пересмотреть дело заявителя и указал, что определение ВС не может иметь обратную силу, если оно ухудшает положение налогоплательщика.

2018

- Курортный сбор крым, ставрополь, Алтай- 50р /день№214-ФЗ от 29.07.2017г
- Сервис по проверке контрагентов с 01.07.18 (Приказу ФНС России от 27.07.2017г. №ММВ-7-14/582@- численность; Доходы и расходы, КГН, нарушения и штрафы , недоимки..-
- Налог на движимое имущество [Минфин от 22 декабря 2017 г. N 03-05-04-01/85757 – ставка 1,1%](#)
- Жилье за работника платим НДС -ПИСЬМО МИНФИНА РФ от 23 января 2018 г. N 03-04-06/3201 и в расходы по прибыли не включаются ПИСЬМО МИНФИНА РФ от 12 января 2018 г. N 03-03-06/1/823
- Tax free с 01.01.18
- **№212-ФЗ от 26.07.2017 года**47.1 ГК РФ «Условное депонирование (эскроу)». Что же такое счет эскроу: «по договору счета эскроу банк (эскроу-агент) открывает специальный счет эскроу для учета и блокирования денежных средств, полученных им от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении оснований, предусмотренных договором счета эскроу»
- Вступил в силу совместный [приказ ФНС России и ФТС России от 20.11.2017 № ММВ-7-2/950@/1815](#), которым установлен Порядок представления результатов оперативно-розыскной деятельности налоговому органу.
- [Определение ВС от 09.10.2017 № 305-КГ16-7109](#) – буква и дух закона (п. 6 Обзора)
- Правопредшественник применял общую систему. Он принял к вычету НДС по работам, связанным с ремонтом здания. Инспекторы заявили, что правопреемник на упрощенке должен восстановить НДС ([п. 3 ст. 170 НК](#)). Здание перешло в собственность правопреемника. Он использует его в операциях, не облагаемых НДС ([п. 2 ст. 346.11 НК](#)). Значит, обязан восстановить налог. Суд поддержал проверяющих. Арбитры приняли во внимание, что руководящие должности у предшественника и правопреемника занимали одни и те же лица. Обе компании обслуживались в одном банке. После реорганизации адрес налогоплательщика не изменился

Зачеты и возвраты

- С 14.12.2017 года вступили в силу поправки в НК, изменившие правила возврата излишне взысканных налогов. В частности, увеличен срок подачи заявления на возврат во внесудебном порядке.

Письмо ФНС от 21.12.2017 № ГД-3-8/8522@

Напомним, что по действующим ранее правилам, налогоплательщик мог подать заявление о возврате излишне взысканного налога в течение одного месяца со дня, когда:

- ему стало известно об излишнем взыскании;
- вступило в силу решение суда о том, что налог был взыскан в большем размере, чем было нужно.

Если месячный срок был пропущен, вернуть деньги можно было только через суд.

Теперь, подать заявление на возврат в инспекцию можно в течение трех лет со дня, когда налогоплательщику стало известно о факте излишнего взыскания налога.

При этом если сотрудники ИФНС откажутся вернуть излишне взысканное, решение об отказе по-прежнему можно обжаловать в судебном порядке.

- **ИФНС может пустить вашу переплату на закрытие старых «штрафных» долгов**

Сотрудники инспекции вправе самостоятельно зачесть сумму излишне уплаченного компанией или ИП налога в счет долга по пеням и штрафам. Причем срока давности для такого зачета нет.

Письмо Минфина от 19.12.2017 № 03-05-06-04/84814

- **СВЕРКА ПРИ ПЕРЕХОДЕ БОЛЬШЕ НЕ НУЖНА**
- Налоговая служба обновила регламент организации работы с плательщиками налогов, сборов, страховых взносов на ОПС, а также налоговыми агентами. Поправки касаются мероприятий, которые в обязательном порядке проводятся при переходе налогоплательщика из одной ИФНС в другую.
- Источник: [Приказ ФНС от 13.02.2018 № ММВ-7-17/93@](#)
-

- (<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=QUEST;n=173164#0>)

Согласно НК, зачет сумм излишне уплаченных федеральных налогов и сборов, региональных и местных налогов производится по соответствующим видам налогов и сборов, а также по пеням, начисленным по соответствующим налогам и сборам. Такой зачет налоговики могут произвести не только по заявлению налогоплательщика, но и самостоятельно.

Как отмечает Минфин, налоговое законодательство не ограничивает срок, в течение которого перечисленный в бюджет излишек можно зачесть в счет пеней и штрафов. Поэтому сотрудники ИФНС вправе направить переплату по налогу, в том числе в счет погашения недоимки по пеням, которой, например, уже шесть лет. Хотя, по сути, срок взыскания долга уже прошел.

Новое

- Если пенсионщики передали налоговикам неверное сальдо по взносам, то обращайтесь в суд, он защитит ([решение АС г. Москвы от 20.10.2017 № А40-141280/2017](#)).
- **Налоговикам разрешили закрывать переплатой по налогам старые штрафные долги Минфин № 03-05-06-04/84814 от 19.12.2017.**

Инвестиционный вычет

- третья — седьмая амортизационные группы ([п. 4 ст. 286.1 НК](#))¹
- Обнулить федеральную часть Региональную по местному закону, но не менее 5%.
- Перенос вычета на следующий год- ДА
- Если ИВ, то нет амортизации, если модернизация, то сами решаем- УЧЕТНАЯ ПОЛИТИКА- стоимость модернизации – отдельный объект

Веревка и мыло.....

- **488-ФЗ от 28.12.2016 (вступил в силу с 1 июля 2017 года):** в течение 3-х лет с момента ликвидации, налоговики могут вернуться к ликвидированной компании- СУБСИДИАРКА.
- **№250-ФЗ от 29.07.2017:** УД за неуплату страховых взносов
- **№266-ФЗ от 29.07.2017:** появилось понятие «контролирующее должника лицо (КДЛ)», введена презумпция виновности.
- **Определение КС РФ №1440-О от 04.07.2017:** дробление бизнеса всюду
- **Методические рекомендации ЦБ РФ № 4-МР** по подозрению блокировать счета клиентов.
- **Методические рекомендации ЦБ РФ №18-МР и №19-МР-** снял наличные помог террористу, даже если снял на легальные цели
- **Письмо ФНС России №СА-4-7/16152@ от 16.08.2017** как применять №163-ФЗ и ст. 54.1 НК РФ
- **Письмо ФНС России № СА-4-7/15895@ от 11.08.2017:** налоговики описали 17 признаков незаконного дробления бизнеса, которые не подкреплены ни одним законом. Проведен анализ судебной практики;
- **Письмо ФНС России №СА-4-18/16148@ от 16.08.2017:** налоговики описали, как будут использовать №266-ФЗ. Кто угодно может быть объявлен КДЛ и привлечен к субсидиарной ответственности.

Что нас ждет

- **Налоговые органы менее чем за полгода на четверть увеличили поступления от взыскания задолженности**
- Актуализирована информация о типовых нарушениях законодательства о налогах и сборах
https://www.nalog.ru/rn77/taxation/reference_work/reglament_vnp/#title5
- количество выездных проверок снижено еще на 22%, в то же время их результативность выросла в 1,4 раза.
 - **новая статья 286.1 об инвестиционном налоговом вычете- вычет до 90% от приобретенных ОС**

автоматизированная система «АСК НДС-3»- интеграция ВСЕГО с 1.02.18

маркировка товаров

внедрение онлайн касс.

Территориальное рабство

КАО- тематичка

Бухотчетность только по ТКС....

- **Маркировка сигарет эксперимент Постановлением Правительства от 27 ноября 2017 года №1433**

Эра старика ФУНТА

НДС заплатит ПОКУПАТЕЛЬ!!!! Письмо Минфина РФ от 14 августа 2017 года № 03-07-14/51894.

Письмо ФНС от 29.11.2017 № ЕД-4-2/24157@ На официальном сайте Налоговой службы размещен перечень правовых актов, соблюдение обязательных требований которых оценивается при проведении проверок сотрудниками ИФНС

- **Суд предписал Минфину и ФНС давать более конкретные разъяснения**

Конституционный суд постановил, что если налогоплательщик обратился в Минфин или Налоговую службу за разъяснением по вопросу, касающемуся налогообложения в узкоспециальной ситуации, ведомство не должно давать общий ответ и отправлять налогоплательщика уточнять нюансы в отраслевые инстанции.

Источник: Постановление КС от 28.11.2017 № 34-П

- **Расчет по взносам: чтобы сдать с первого раза, сверьтесь с контрольными соотношениями**

С 01.01.2018 года вступит в силу обновленный список ошибок при наличии которых расчет будет считаться непредставленным. В связи с этим налоговики подготовили контрольные соотношения, соблюдение которых поможет избежать отказа в приеме расчета.

Источник: Письмо ФНС от 13.12.2017 № ГД-4-11/25417@

Что имеем

- Субсидиарка на фирму с активами или физика
- Нет обналу,
- Нет толлингу
- Если показалось дробление, то схема однозначно
- Цена наверно ниже- значит схема
- Техничка для закупки- нельзя
- В холдинге более двух компаний- схема
- Контролирующее бизнес лицо- фотка на фейсбуке и схема
- Есть доначисления и не заплатил- УД
- Есть УД, есть субсидиарка,
- Есть банкротство- и субсидиарка
- Имущество за последние 3 года- оспорить

ИП и предприниматель

- **№199-ФЗ от 26 июля 2017 года**, который вносит изменения в **статью 2 ГК РФ** и в **статью 23 ГК РФ**.
- В [Обзоре судебных актов, вынесенных Верховным Судом РФ по вопросам налогообложения за период 2014 года и первое полугодие 2015 года \(направлен Письмом ФНС России от 17.07.2015 N СА-4-7/12693@ для использования в работе\)](#), приведен вывод, который содержится в Определении Верховного Суда РФ от 03.09.2014 по делу N 304-ЭС14-223, А67-4243/2013: если налоговым органом доказано осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, то в отношении дохода от данной деятельности это лицо является, в частности, плательщиком НДС. Есть судебные акты, согласно которым отсутствие статуса предпринимателя не является основанием для неуплаты НДС, если в действиях лица есть признаки предпринимательской деятельности. в случае сдачи активов для производственного, коммерческого использования вы обязаны стать индивидуальным предпринимателем. Это правило пока что не относится, если вы сдаете свою личную квартиру в аренду: она у вас одна, только ее вы в аренду сдаете. Либо свой личный автомобиль: там используются иные нормы. В части, касающейся всего остального имущества, которое мы могли бы отнести к имуществу коммерческого использования, вы обязаны стать ИП-шником, иначе вам доначислят НДС, посчитав вас ИП на классической системе налогообложения.
Продал здание- ИП и плати НДС ([определение ВС РФ от 14.08.17 № 304-КГ17-10687](#)).
- **Сдал в аренду- ИП и плати НДС –в договоре санкции за нарушения. Это значит, что гражданин непрерывно в течение длительного срока вел бизнес** ([определение ВС РФ от 23.09.15 № 306-КГ15-11736](#))
- [Закрыв ИП- и заготовка чермета- НДС АС Северо-Западного округа от 02.03.17 № Ф07-595/2017](#)).
- **Верховный суд: ИП на УСН считают взносы за себя, исходя из доходов и расходов**
Судьи в очередной раз постановили, что при определении величины годового дохода в целях исчисления страховых взносов за себя предприниматели на «доходно-расходной» УСН уменьшают полученные доходы на сумму понесенных расходов. [Определение ВС от 22.11.2017 № 303-КГ17-8359](#)

ИП

- **Когда ИП не нужно самому платить налоги** Если индивидуальный предприниматель оказывает компании услуги, которые не относятся к сфере его бизнес-деятельности, НДФЛ с суммы оплаты таких услуг должна начислить, удержать и уплатить в бюджет организация-заказчик. [Письмо Минфина от 22.11.2017 № 03-04-06/77155](#)

Как известно, при регистрации в качестве ИП гражданин сам выбирает, какие виды деятельности он будет вести и указывает соответствующие коды ОКВЭД в заявлении на регистрацию. Если в дальнейшем предприниматель решит изменить сферу своих бизнес-интересов, он может внести в список своих видов деятельности соответствующие изменения.

Однако в случае, когда такие изменения внесены не были и услуги, оказываемые ИП организации, не подпадают под виды деятельности, закрепленные за ним в ЕГРИП, плата, полученная предпринимателем за оказание таких услуг, не относится к доходам от предпринимательской деятельности. А значит у организации, оплачивающей такие услуги, возникают обязанности налогового агента по НДФЛ.

- **В случае, когда гражданин, не являющийся индивидуальным предпринимателем, выступает в качестве заказчика по гражданско-правовому договору, он должен начислить и уплатить страховые взносы с суммы выплаченного исполнителю-физлицу вознаграждения.**
- Источник: [Письмо Минфина от 15.02.2018 № 03-15-05/9504](#)
- Дело в том, что согласно НК, к числу плательщиков страховых взносов, производящих выплаты и иные вознаграждения физлицам, относятся в том числе физлица, не зарегистрированные в качестве ИП.
- Поэтому, если один гражданин, заключил с другим гражданином ГПД на оказание, например, платных юридических услуг, он обязан перечислить бюджет взносы на ОПС и ОМС. А вот взносы на ВНиМ уплачивать не требуется.

По каким статьям сажают

- **Статья 159. Мошенничество**
- **Статья 165. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием**
- **Статья 196. Преднамеренное банкротство**
- **Статья 197. Фиктивное банкротство**
- **Статья 198. Уклонение физического лица от уплаты налогов, сборов и (или) физического лица - плательщика страховых взносов от уплаты страховых взносов**
- **Статья 199. Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате организацией - плательщиком страховых взносов**
- **Статья 199.1. Неисполнение обязанностей налогового агента**
- **Статья 199.2. Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов, сборов, страховых взносов**
- **Статья 199.3. Уклонение страхователя - физического лица от уплаты страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд**
- **Неуплата налогов может квалифицирована как легализация денежных средств 174 и 174.1 УК**
- **Связь с однодневками- печати, бланки, базы ст 171 УК РФ**

Уголовная ответственность

- Примечания. 1. Крупным размером в настоящей статье, а также в [статье 199.1](#) настоящего Кодекса признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более **пяти миллионов рублей**, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов **превышает 25 процентов** подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая **пятнадцать миллионов рублей**, а особо крупным размером - сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более **пятнадцати миллионов рублей**, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает **50 процентов** подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая **сорок пять миллионов рублей**.
 - **Прием-передача документов**

Кого сажать?

- **Пленум ВАС от 28.12.2006 г. №64**
- **Директор, бухгалтер, учредитель, реальный хозяин (контролирующее бизнес лицо)**
- **Прием-передача документов**
- **Должностная инструкция**
- **Опрос сотрудников**

Как доказывают умысел

ФНС и СК 13.07.2017 [письмо № ЕД-4-2/13650@](#) «Об исследовании и доказывании фактов умышленной неуплаты или неполной уплаты сумм налога (сбора)» Общие правила: **1. п.3 ст. 122 НК РФ- 40%.**

Когда умысла нет: непреднамеренная арифметическая (техническая) ошибка

Лицо не осознавало противоправного характера своих действий (бездействия)

УМЫСЕЛ: ИМИТАЦИЯ- совокупность действий налогоплательщика в их единстве, взаимосвязи и взаимозависимости, направленных на построение искаженных, искусственных договорных отношений, имитация реальной экономической деятельности подставных лиц (фирмы-однодневки).

Дробление со спецрежимами. Мнимые и притворные сделки (402 ФЗ)

Посредники, имеющие признаки фирмы-однодневки

Нашли документы или базу однодневки или сами изготавливали документы

Создание формального документооборота, нереальность сделки,

Единый центр управления (начиная от IP), нерыночные цены, векселя (!),

"агрессивное налоговое планирование, имитация должной осмотрительности

Умысел

- В актах ВМП нет упоминания, что компания умышленно уклонялась от налогов ([постановление АС Восточно-Сибирского округа от 12.01.17 № Ф02-7249/16](#))- но дело есть
- Отсутствие пояснений не доказательство умысла! ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 08.06.16 № Ф04-2334/16](#)). Если не указана вина конкретных должностных лиц, все равно виновен! ([постановление АС Поволжского округа от 17.03.16 № Ф06-6557/16](#)).
- Если суд предположил, что виновен, то суд проиграла..[постановление АС Уральского округа от 21.09.16 № Ф09-8514/16](#)
- НЕТ смягчающих обстоятельств- тогда есть умысел (п. 9 Рекомендаций). НО при этом есть судебная практика, прямо отрицающую такую возможность ([постановления АС Восточно-Сибирского от 11.12.14 № А58-6043/2013 и Поволжского от 28.05.15 № Ф06-23162/2015 округов](#))
- и смягчающие возможны и при доказанном умысле [постановления АС Уральского от 17.02.16 № Ф09-11880/15 и Западно-Сибирского от 13.02.17 № Ф04-6898/16 округов](#)
- Схемы с беспроцентными займами. Если к моменту проверки заемщик не вернул деньги или погасил заем сомнительными векселями, налоговики заявят о фиктивности отношений ([постановление АС Московского округа от 05.07.17 № Ф05-8837/2017](#))

Общедоступные критерии оценки рисков приведены в приказе ФНС России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333@, к ним относятся:

- **1. Уровень налоговой нагрузки, не достигающий среднеотраслевых показателей. ПРИКАЗ И ВИД ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ЕСЛИ НЕТ, ТО НЕЛЬЗЯ И ФНС ГОВОРИТЬ ПРО ПРОЧИЕ**
- **2. Отражение убытков в течение нескольких лет.**
- **3. Большой процент налоговых вычетов по НДС (для Москвы свыше 89%).**
- 4. Опережающий темп роста расходов над темпом роста доходов от реализации товаров (работ, услуг).
- **5. Уровень среднемесячной зарплаты в организации не достигающий среднеотраслевых значений.**
- 6. Неоднократное приближение к предельному значению установленных НК РФ 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, и (или) непредставление налоговому органу запрашиваемых документов, и (или) наличие информации об их уничтожении, порче и т.п.
- 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
 - **НЕЛЬЗЯ _ЛИКВИДАЦИЯ, ПЕРЕЕЗД, СМЕНА УЧРЕДИТЕЛЯ, ДИРЕКТОРА, БАНКРОТСТВО**

Внутренние налоговые риски

- Ошибки в формировании документального подтверждения хозяйственных операций
- Ошибки при проявлении должной осмотрительности и реальности хозяйственных операций при выборе и работе с контрагентами
- Риск работы с взаимозависимыми лицами
- Риск дробления бизнеса
- Отсутствие деловой цели - Убыточность сделки.
[постановление АС Волго-Вятского округа от 10.01.2018 № Ф01-5206/2017](#)).
- Отсутствие экономического обоснования произведенных затрат [Постановлении АС Уральского округа №Ф09-5750/17 от 03.10.2017г. по делу №А50-1131/2017- экономический расчет](#)

Письмо ФНС 16.08.2017 №СА-4-7/16152@

- <https://www.nalog.ru/html/sites/www.new.nalog.ru/docs/pismo16152.pdf>
- Ст. 54.1 НК РФ «Пределы осуществления прав по исчислению налоговой базы и (или) суммы налога, сбора, страховых взносов».
- - ИФНС должны доказывать УМЫСЕЛ(!)(взаимозависимость, транзитность операций, особые формы расчетов и сроков платежей, обстоятельства согласованности действий участников
- - реальность сделки или операций П. 2 ст. 54.1 НК РФ- одновременно 2 условия
- К таким условиям относятся следующие обстоятельства: основной целью совершения сделки (операции) не являются неуплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога; обязательство по сделке (операции) исполнено лицом, являющимся стороной договора, заключенного с налогоплательщиком, и (или) лицом, которому обстоятельство по исполнению сделки (операции) передано по договору или закону

Письмо ФНС от 16.08.2017 № СА-4-7/16152@

- подконтрольность спорных контрагентов проверяемому налогоплательщику;
- транзитные операции между взаимозависимыми или аффилированными участниками взаимосвязанных хозяйственных операций, в т.ч. через посредников;

Письмо ФНС от 23.03.17

№ ЕД-5-9/547@

- **Действительно ли теперь налоговики обязаны проверять реальность сделки с однодневками?** Нет, не обязаны, но если они докажут, что операции с однодневками нереальны, это будет означать, что налогоплательщик сознательно пошел на нарушение закона. 40% по 122НК РФ+ УК РФ
- **Но если инспекция не оспаривает реальность сделки, доказать умысел не получится?** Получится. ФНС считает, что умысел на уклонение от налогов есть, если доказана ВЗАИМОЗАВИСИМОСТЬ
- **Контроль над однодневками — это взаимозависимость?**
- Не только. Формальные признаки взаимозависимости в делах об однодневках, как правило, не работают. Налоговики должны определить подконтрольность по совокупности косвенных признаков: нерыночные цены сделок, косвенные связи, замкнутые цепочки движения денег, стремление заключать договоры исключительно с недобросовестными контрагентами и т. п.
- **А если у налоговиков не получилось доказать подконтрольность, то доначислений не будет?**
- Возможно, будут. Но штрафовать по ставке 40 процентов федеральные чиновники в этом случае уже не рекомендуют, ведь инспекторы не доказали умысел на уклонение.
- **Говорят, что за однодневки второго и последующего звеньев ФНС штрафовать запретила, это правда?**
- Правда, но только если не доказан контроль. Налогоплательщик обязан проверять лишь своих непосредственных контрагентов. О контрагентах второго и последующего звеньев компания вправе ничего не знать. Инспекторы должны попытаться выяснить, чьи это однодневки, и предъявить претензии тому, кто их контролирует.
- **Ну, а тех, кто работал с чужими однодневками напрямую, будут штрафовать?**
- Зависит от того, проявил ли налогоплательщик должную осмотрительность при выборе контрагента. Если не проявил, инспекторы доначислят налоги и возьмут 20 процентов от этой суммы в виде штрафа. Осмотрительным налогоплательщикам ФНС не рекомендует доначислять налоги и налагать штрафы — доказательств нарушения недостаточно.
- **Как проявлять осмотрительность, чиновники объяснили?**

Субсидиарная ответственность ФЗ

от 29.06.15 № 186-ФЗ,

от 29.06.15 № 154-ФЗ и от 23.06.16 № 222-ФЗ.

- Поправки в закон «О банкротстве» уже подписал президент. Они применяются к отношениям, возникшим после 1 сентября 2017 года.
- **термин «контролирующее должника лицо»**, помогает определить его и доказать виновность. Если кто-то влиял на решения должника в течение трех лет перед банкротством — указывал что делать, диктовал условия сделок — он и есть истинный владелец бизнеса. В результате бросать компанию, заменив генерального директора на номинала, станет опаснее.
- **Суд вправе наложить обеспечительные меры на имущество не только ответчика, но и контролирующего его лица.**
- **Номинальные собственники или руководители банкрота не будут отвечать по его долгам**, если докажут, что не принимали самостоятельных решений, и укажут на контролирующее лицо.
- У кредитора появится больше возможностей взыскать долг. Ранее он был обязан ждать торгов. Теперь кредитор вправе получить присужденный ему по исполнительному листу долг сам, продать его с торгов или переуступить.

Субсидиарка Письмо ФНС России от 21.07.2017г. №АС-4-18/14302 «О направлении обзоров судебных актов»

- 1.1. Судебное признание сделки недействительной в условиях отсутствия фактического возмещения имущественных потерь не препятствует взысканию убытков с директора должника.- оспаривание сделок возможно**
- **1.2. Субсидиарная ответственность руководителя распространяется в равной мере как на денежные обязательства, возникающие из гражданских правоотношений, так и на фискальные обязанности.**
- **1.3. Действия лиц, контролирующих должника, по передаче активов в пользу третьих лиц без встречного исполнения и по заниженной цене, являются основанием для их привлечения к субсидиарной ответственности.**
- **1.4. Обязанность доказывать наличие причин, объективно препятствовавших исполнению обязанности по передаче документации арбитражному управляющему возложена на лиц, контролирующих должника.**

Письмо ФНС России от 29 ноября 2017 года № СА-4-18/24213

- **3.1. В случае неисполнения судебного определения об обязанности передать документы с бывшего руководителя должника в пользу конкурсной массы подлежит взысканию судебная неустойка в соответствии с [пунктом 1 статьи 308.3 ГК РФ](#).**
- **3.2. При признаках объективного банкротства должника и отсутствия доказательств выполнения руководителем должника экономически обоснованного плана выхода из кризиса руководитель должника не может быть освобожден от субсидиарной ответственности.**

Субсидиарка

- ИФНС могут в течение трех лет (плюс два года на восстановление пропущенного срока), привлечь вас, бывшего учредителя уже ликвидированной компании, к субсидиарной ответственности. Об этом написано в **Письме ФНС России от 27 июня 2017 года №СА-4-18/12244@**
- Конкурсное закончено, но в течение 3 лет могу взыскать- В рамках дела № А64-2101/2016 6 в Арбитражный суд Тамбовской области поступило заявление ФНС России о признании общества с ограниченной ответственностью «Строй-Континент» несостоятельным (банкротом). Производство по делу было прекращено 12.05.2016 года в связи с отсутствием финансирования процедуры. Как представляется, по новым правилам уполномоченный орган в лице ФНС России теперь может подать исковое заявление в тот же Арбитражный суд о привлечении к субсидиарной ответственности контролирующих лиц должника по правилам ст. 15 ГК РФ.

Субсидиарка

- 01.07.2017 Налоговики получили возможность взыскать с директора налоги в рамках [статьи 45 НК РФ](#) и [статьи 15 ГК РФ](#) ([постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.13 № 62](#)). Заблокировать банковский счет физлица – самое простое, что инспекции могут сделать. Стоит подумать об этом заранее.
- При рассмотрении вопроса о привлечении контролируемого лица к ответственности необходимо учитывать [Приказ ФНС России от 14.10.2016 года №ММВ-7-18/560@ “ОБ ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ ПО ПРЕДСТАВЛЕНИЮ ИНТЕРЕСОВ НАЛОГОВЫХ ОРГАНОВ В СУДАХ”](#).

ПЛЕНУМ ВС от 21.12.2017 г. N 53

- КДЛ Контролирующее должника лицо сделки, изменившие экономическую и (или) юридическую судьбу должника, заключены под влиянием лица, определившего существенные условия этих сделок
- Лицо, получившее выгоду, в том числе ПРЕДПОЛАГАЕМУЮ (!?!) от незаконных действий директора - КБЛ
- Цепочка посредников- конечный покупатель КБЛ, если не докажет рыночную стоимость приобретения
- Смотрим контроль над ЮЛ в период предшествующий банкротству (3 ГОДА!!!)
- Если 50% и более Уставного капитала включая ВЗАИМОЗАВИСИМЫХ ЛИЦ, то КБЛ
- Если Управляющая компания, то несет она и ее руководитель СОЛИДАРНУЮ ответственность
- Номинальный руководитель несет солидарную ответственность вместе с КБЛ, но если он расскажет ВСЕ, то на сумму взысканий по итогам рассказов уменьшается его ответственность
- ПЕРЕЧЕНЬ ОТКРЫТ!!!!

ПЛЕНУМ ВС от 21.12.2017 г. N 53

- Субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника о собственном банкротстве – подать заявление в теч 1 МЕС, а при ликвидации- 10 дней(!).
- Если уставом или должностными таких людей несколько, то солидарно отвечают, а по 53 ст ГК РФ их ДОЛЖНО БЫТЬ НЕСКОЛЬКО
- Если докажем, что хотел вылезти из кризиса, то нет субсидиарке, но вопрос...
- Если у фирмы денег на банкротство нет, то финансируется за счет учредителей
- За неподачу заявления к субсидиарке КБЛ, если знал, имел полномочия, не собрал собрание учредителей
- РАЗМЕР СУБСИДИАРКИ- совокупному размеру обязательств должника (в том числе по обязательным платежам), возникших в период со дня истечения месячного срока, предусмотренного [пунктом 2 статьи 9 Закона о банкротстве, и до дня возбуждения дела о банкротстве](#)
- Расходы на банкротство не входят в субсидиарку
- Если несколько директоров последовательно не подали заявление, то СОЛИДАРНО
- Сообщил публично (ВНЕС В ЕГРЮЛ ЗАПИСЬ- ст 30 з-н о банкротстве)- нет субсидиарке

Субсидиарная ответственность

- Трудовой договор – 1 стр. плюс ссылки на локальные акты
- Должностная инструкция
- Полная материальная ответственность

или

Частичная (ст. 248 ТК)

Во всех судебных округах Российской Федерации сформирована практика **дисквалификации руководителя компании**, не компенсировавшего кредиторам причиненный ущерб ([дела № А33-22545/2016, А14-14379/2016, А78-5452/2016, А21-4738/2016, А65-16309/2016, А76-15772/2016, А74-8855/2016, А32-11018/2016, А10-4173/2016, А50-3686/2016, А74-3257/2016, А08-2321/2016 и др.](#)).

Субсидиарка УЧРЕДИТЕЛЬ

- Конституционный суд РФ отказался рассматривать жалобу собственника бизнеса, с которого инспекция взыскивает задолженность по налогам компании ([определение от 28.02.17 № 396-О](#))

компанией управляли реальные директор и главный бухгалтер;

- собственник не получил экономической выгоды от неуплаты налогов;
- ущерб с владельца бизнеса взыскивают не по налоговой статье ([ст. 1064 ГК РФ](#)).
- Решение Конституционного суда закрепляет практику взыскания с физлиц ущерба в размере не уплаченных компанией налогов.

- Общие основания ответственности за вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, устанавливаются статьей 1064 данного Кодекса, а ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей, - статьей 1068.

Субсидиарка учредитель

- К налоговым правоотношениям нельзя применять гражданское законодательство, если закон прямо не предусматривает иное ([п. 3 ст. 2 ГК РФ](#)). Следовательно, инспекция не вправе взыскивать не уплаченные компанией налоги с физических лиц по [статье 1064](#) ГК РФ.
- Но Пленум ВС РФ делает исключение из этого правила для уголовных дел — в приговорах по делам о налоговых преступлениях должно содержаться решение по гражданскому иску ([п. 24 постановления от 28.12.06 № 64](#)). Суд должен принять решение об удовлетворении гражданского иска и указать в приговоре размер подлежащей взысканию денежной суммы.
- +
- Фактор уголовного судопроизводства определяет два обстоятельства по подобным делам. Первое — субъектный состав. Взыскать ущерб по [статье 1064](#) ГК РФ можно только с должностных лиц компании (ст. [199](#), [199.1](#) УК РФ). В отношении собственников уголовное преследование возможно, если их признают фактически контролирующим лицом (приговор Мещанского районного суда г. Москвы от 24.03.15 № 1–172/2015).

Субсидиарка учредитель

- Вину физлица могут доказать и без приговора
- Обязательное условие для взыскания ущерба по [статье 1064](#) ГК РФ — вина ответчика в его причинении. До 2017 года суды считали, что вину доказывает только обвинительное заключение по уголовному делу — иначе неясна роль конкретных физических лиц в неуплате налогов компанией.
- Но в конце 2016 года Верховный суд РФ истолковал условие о вине иначе ([определение от 22.11.16 № 58-КГПР16-22](#)). Согласно новой позиции, **даже если в рамках уголовного дела суд по причине истечения срока давности не вынес обвинительный приговор или человека освободили от наказания по нереабилитирующим основаниям, налоговики все равно вправе предъявить ему гражданский иск о взыскании не уплаченных компанией налогов.** И такое требование должно быть удовлетворено. Вероятно, в этом случае суд первой инстанции должен самостоятельно рассмотреть вопрос о виновности ответчика.

Субсидиарка учредитель

- **Не имеет значения, способна ли организация погасить недоимку**
- [определение Верховного суда РФ от 22.11.16 № 58-КГПР16-22.](#)
По мнению судей, ущерб бюджету возник уже в момент неуплаты налога. Возможность или невозможность взыскания недоимки не отменяет того, что ущерб уже был нанесен.
- Анализ судебной практики по рассматриваемому вопросу за последние три месяца показал, что суды руководствуются позицией Верховного суда РФ. Ущерб с физлиц взыскивают без приговора по уголовному делу, не оценивая перспективы компании погасить недоимку (см. [решение Кирсановского районного суда Тамбовской области от 22.03.17 № 2–203/17, определение Верховного суда республики Коми от 05.12.16 № 33–7819/2016](#)).
- **нужно доказать противоправность поведения должностного лица, причинную связь между его противоправным поведением и наступлением вреда, саму вину.**

Субсидиарка учредитель

- **Кто получил экономическую выгоду, тоже не важно**
- Конституционный суд РФ ответил на жалобу заявителя — собственника компании. Управляли организацией руководитель и главный бухгалтер. Но они показали, что выполняли распоряжения собственника. И эти распоряжения привели к неуплате налогов.
- **В рамках уголовного дела суд признал, что собственник фактически руководил компанией, и сделал вывод о его виновности. После этого инспекция выставила требование о взыскании ущерба по [статье 1064 ГК РФ](#).**
- Собственник в жалобе в Конституционный суд РФ указал, что не получил никакой экономической выгоды от неуплаты налогов. Но на этот довод суд не ответил, показав тем самым, что данный фактор не имеет значения.
- Судьи приняли решение в пользу налоговиков. Они подтвердили правомерность гражданского иска при доказанном преступлении ([определение от 28.02.17 № 396-О](#)). Но на практике стоит ожидать, что на выводы Конституционного суда РФ инспекции будут ссылаться и в делах, где вина человека приговором суда не доказана.
- В целом же Конституционный суд РФ признал, что практика о гражданско-правовой ответственности физических лиц за неуплату налогов компанией не противоречит Основному закону.

КС от 8 декабря 2017 г. N 39-П

- **ИФНС могут обратиться в суд с целью взыскания задолженности с главбухов и директоров, если с компании взять нечего, т.к. она банкрот.**
- Соответственно, возмещение физическим лицом вреда, причиненного неуплатой организацией налога в бюджет или сокрытием денежных средств организации, в случае привлечения его к уголовной ответственности может иметь место только при соблюдении установленных законом условий привлечения к гражданско-правовой ответственности и только при подтверждении окончательной невозможности исполнения налоговых обязанностей организацией-налогоплательщиком. В противном случае имело бы место взыскание ущерба в двойном размере (один раз - с юридического лица в порядке налогового законодательства, а второй - с физического лица в порядке гражданского законодательства), а значит, неосновательное обогащение бюджета, чем нарушался бы баланс частных и публичных интересов, а также гарантированные [Конституцией](#) Российской Федерации свобода экономической деятельности и принцип неприкосновенности частной собственности ([статья 8](#); [статья 34, часть 1](#); [статья 35, часть 1](#)).

КС от 8 декабря 2017 г. N 39-П

по 1064 или 1068 ГК возможно, если

- есть УД и привлекли к ответственности (дали срок)
 - Взыскание с осужденных
 - При этом ВСЕ возможные инструменты взыскания с организации исчерпаны (например ст. 45)
 - Если дело закрыли по нереабилитирующим основаниям (амнистия, срок давности)- тогда суд смотрит фактическую вину по материалам дела
 - Штрафы с физлица НЕ ВЗЫСКИВАЮТСЯ
 - Если докажут, что КБЛ- то взыскание будет-
 - или организация-должник прекратила свою деятельность (исключена из ЕГРЮЛ);
- или компания еще официально не закрыта, но фактически является недействующей.

Кроме этого, возместить бюджету ущерб в сумме неуплаченных организацией налогов руководителю компании придется, если будет доказано, что юрлицо служит лишь прикрытием для его противоправных действий. Т.е. по сути компания не является самостоятельным участником экономической деятельности.

Письмо ФНС от 9 января 2018 г. N СА-4-18/45@

- **КС от 08.12.2017 № 39-П - если**
- 1. Налоговые органы наряду с исками, прямо упомянутыми в статье 31 НК РФ, вправе предъявлять иски о возмещении вреда на основании статьи 1064 ГК РФ к физическим лицам, которые были осуждены за совершение налоговых преступлений, вызвавших эти недоимки или уголовное преследование которых в связи с совершением таких преступлений, было прекращено по нереабилитирующим основаниям.
- В ситуации, когда уголовное дело в отношении физического лица прекращено по нереабилитирующим основаниям (например, вследствие акта об амнистии или вследствие истечения срока давности уголовного преследования) и налоговый орган предъявляет к такому лицу в суд иск о возмещении вреда в порядке статьи 1064 ГК РФ, основания для привлечения к деликтной ответственности устанавливаются судом в порядке гражданского судопроизводства (пункты 3.4, 6 Постановления N 39-П).

Письмо ФНС от 9 января 2018 г. N СА-4-18/45@

- 2. Вред, причиняемый нарушениями законодательства о налогах и сборах, заключается в непоступлении в бюджет соответствующего уровня суммы неуплаченных налогов (недоимки) и пеней, как компенсации потерь государственной казны в результате недополучения налоговых сумм в установленный срок (пункт 3.3 Постановления N 39-П).
- 3. Установленные уголовно-правовые и административно-правовые санкции должны не только соответствовать характеру совершенного деяния, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к ответственности, тому вреду, который причинен в результате деликта. При определении субъекта ответственности и степени его вины суды не вправе ограничиваться установлением формальных условий применения статьи 1064 ГК РФ и обязаны исследовать по существу все фактические обстоятельства (пункты 4 - 4.2 Постановления N 39-П).

Письмо ФНС от 9 января 2018 г. N СА-4-18/45@

- **В отношении отдельных обстоятельств, влияющих на адекватность применяемых мер гражданско-правовой ответственности, налоговым органом необходимо учитывать следующее.**
- При определении факта и степени обогащения (выгоды) могут быть учтены такие факторы, как:
- а) изменение уровня материального состояния физического лица и (или) связанных с ним лиц (в том числе членов семьи) в сторону улучшения в период, который может быть связан с совершением преступления (в том числе до и после непосредственного совершения налогового преступления), выразившееся в денежной (наличные, безналичные и электронные денежные средства в рублях и (или) в иностранной валюте) и (или) натуральной форме (движимое и недвижимое имущество, имущественные права, документарные и бездокументарные ценные бумаги и др.);
- б) превышение (в том числе систематическое) расходов физического лица и (или) связанных с ним лиц (в том числе членов семьи) над официально установленными доходами в период, который может быть связан с совершением преступления либо после совершения налогового преступления;
- в) наличие существенных активов у лица и связанных с ним лиц (в том числе членов семьи) при отсутствии обоснования и доказывания источников их происхождения;
- г) прямое либо косвенное (путем создания схемы по распределению выгоды и убытков) направление средств юридического лица на обезличенного выгодоприобретателя (фиктивные юридические лица, подставные физические лица, структуры в иностранных юрисдикциях с осложненным либо невозможным к прослеживанию дальнейшим направлением движения денежных средств и др.);
- д) любой иной прямой или косвенный финансовый (материальный) интерес, выгода, бонус, иные привилегии и преимущества, которые физическое лицо получило непосредственно или через третьих лиц, их размер <1>;
- е) наличие иного личного интереса как мотива преступления (в том числе выгоды неимущественного характера, обусловленной такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п. (см. пункт 17 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.12.2006 N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления").
- **Если умысел, то полная ответственность!!!**

Письмо ФНС от 9 января 2018 г. N СА-4-18/45@

- Привлечение физического лица к гражданско-правовой ответственности за вред, причиненный публично-правовому образованию в размере подлежащих зачислению в его бюджет налогов организации-налогоплательщика, возникший в результате уголовно-противоправных действий этого физического лица, возможно лишь при исчерпании либо отсутствии правовых оснований для применения предусмотренных законодательством механизмов удовлетворения налоговых требований за счет самой организации или лиц, привлекаемых к ответственности по ее долгам в порядке, предусмотренном действующим законодательством (пункт 3.5 Постановления N 39-П).
- Применяя положения данного пункта Постановления N 39-П, налоговым органом необходимо учитывать следующее.
- Указанные Конституционным Судом Российской Федерации ситуации исчерпания (отсутствия) возможности применения различных механизмов удовлетворения налоговых требований, служащие основанием для обращения в суд в рамках статей 15, 1064 ГК РФ, в частности, могут возникать при наличии любого из следующих обстоятельств:
- - при возвращении исполнительного документа взыскателю после возбуждения исполнительного производства по мотивам, связанным с невозможностью его исполнения (пункты 2 - 4 части 1 статьи 46 Закона об исполнительном производстве);
- - при прекращении производства по делу о банкротстве или возврате заявления о признании организации-налогоплательщика банкротом в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве;
- - если у организации-налогоплательщика имеются признаки недействующего юридического лица (пункт 1 статьи 21.1 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"), в том числе до окончания процедуры исключения юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц ("фактически недействующее юридическое лицо");
- - при наличии в едином государственном реестре юридических лиц сведений, в отношении которых внесена запись об их недостоверности;
- - **в случае, если данные о финансово-хозяйственном состоянии организации по результатам анализа, проведенного налоговым органом или иным лицом (арбитражным управляющим, экспертом), указывают на невозможность удовлетворения требований об уплате обязательных платежей, которые не поступили в бюджет в результате преступных действий, с учетом рыночной стоимости активов организации;**
- - при отсутствии по имеющимся у налогового органа данным правовых и (или) фактических оснований и (или) достаточной доказательной базы для взыскания задолженности с лиц, привлекаемых к ответственности по долгам организации (в том числе в случае, когда у лиц, в отношении которых имеются соответствующие правовые основания и добытые доказательства, отсутствуют активы, за счет которых может быть произведено взыскание).
- Письма ФНС России от 21.09.2016 N СА-5-18/1618дсп@, от 10.05.2017 N СА-5-7/1090дсп@ применяются с учетом положений настоящего письма.

Управляющая компания

- много учредителей
- Должностные
 - аутсорсинг на бухучет (150 человеко часов)
- Аутсорсинг на налоговый учет
- Аутсорсинг на юридические услуги
- Ограничение функции учредителей и ГД

Генеральный директор Субсидиарка

- Выводил деньги на подозрительных контрагентов (20.07.14 №33-27848)- арестовали имущество его других фирм
- Не хватило налогов и имущества- все за счет директора (НДС ВС №81-кг14-19
- НДС за счет директора 52 млн №А40-21034/13

Генеральный директор Субсидиарка

- Грамотная должностная инструкция и трудовой договор
- Новая редакция устава (!)
- Одобрение крупных сделок
- Документооборот
- Письма учредителю на адреса про фин состояние и это еще не все

Генеральный директор Субсидиарка

- Контроль за дебиторской и кредиторской- локальные акты или положение
- Взыскание судебное всей дебиторки- четко по положению
- Положение о должной осмотрительности
- Положение об экономической целесообразности сделок (совещания, согласования, экономические расчеты)
- Должностные инструкции
- Устав- собственник

Гендир ИП?!?!?!?!?!?!?!!

- **Функции штатных сотрудников не дублируют функции стороннего управляющего.** ([постановление от 22.06.16 № Ф05-7960/2016](#))
- **Стоимость управленческих услуг оправданна.** ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 21.10.16 № Ф08-7900/2016](#)).
Управляющий оказывал реальные услуги. ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 18.03.16 № Ф08-1159/2016](#)).
- **Работа управляющего привела к укреплению компании.** ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 26.01.15 № Ф08-9808/2014](#)).
- **Для найма бывшего директора в качестве управляющего есть причины- ответственность).** ([постановление АС Поволжского округа от 22.01.15 № Ф06-18785/2013](#)).

Думайте сами, решайте сами иметь или не иметь

ИП.... схема

- **Постановление АС Уральского округа № Ф09-2950/17 от 10.11.2017г. по делу №А34-7822/2015.** признаки:
- Учредитель и руководитель является таковым еще в 5 организациях. Ничего не видел, ничего не слышал об ООО. Окончил 9 классов и за вознаграждение решил быть «главарем» компаний. Никакие документы не подписывал;
- Сведения о среднесписочной численности работников отсутствуют;
- Нулевая отчетность по НДС;
- Основные и транспортные средства отсутствуют;
- По фактическому адресу общество не находилось;
- Расходы, характерные для «живой» компании отсутствуют;
- Подписи в договоре о передаче полномочий единоличного исполнительного органа, актах оказанных услуг, счетах-фактурах, акте сверки взаимных расчетов, книге продаж выполнены неустановленным лицом;
- Транзитный характер движения денежных средств.
- Фактически руководил старый директор

Компания УК - схема

- **Постановление АС Волго-Вятского округа от 29.11.2017 года по делу №А43-15294/2016:**
- **Зс лишним млн в мес и потом расторжение договора**
- Единственный участник обеих компаний – одно и то же лицо;
- Договор формален и подписан, как от имени управляемой, так и от имени управляющей организации одним человеком. Впрочем, как и акты оказанных услуг;
- Акты не отражают сути финансово-хозяйственных операций: нельзя установить вид и объем оказанных услуг;
- Нет качественных изменений в деятельности компании;
- Отсутствует акт приема-передачи дел;
- Передача функций единоличного исполнительного органа не обусловлена разумными экономическими причинами и деловыми целями.

Компания УК СХЕМА

- **Постановление АС Московского округа от 20.10.2017г. по делу №А40-163997/2016**
- Часть обязанностей по договору управления и агентскому договору идентична;
- До момента заключения спорных отношений обязанности, предусмотренные договорами, выполняли штатные сотрудники компании «А», которые в дальнейшем были формально переведены в штат компании «Б» без существенного изменения их должностных и трудовых функций. При этом, затраты на похожие услуги по ГК РФ многократно увеличились;
- Отчеты об оказанных услугах, а также приложенные к ним документы содержат аналогичные перечни работ (услуг). Из месяца в месяц компании «под копирку» штамповали однотипные по форме и содержанию документы;
- Отсутствует деловая цель заключения договоров и разумная причина многократного увеличения стоимости оказания услуг;
- Взаимозависимость компаний;
- Денежные средства, полученные компанией «Б» за оказанные услуги, впоследствии перечислялись в виде займов и дивидендов в аффилированную с компанией «А» фирму.

ГД ИП и УЧРЕДИТЕЛЬ

- Постановление АС Северо-Кавказского округа от 11.05.2017г. по делу №А53-14534/2016. - **начислили 115 млн выплаты 15- СХЕМА!!!!**
- Сомнительная эффективность и целесообразность... Но ведь оценка эффективности не входит в компетенцию налогового органа: **Определение КС РФ от 16.12.2008 №1072-О-О, Постановление Президиума ВАС РФ от 25.02.2010 №13640/09 по делу №А45-1139/2009-17/24; Постановление Президиума ВАС РФ от 09.04.2009 №15585/08 по делу №А40-21340/07-139-124; Постановление Президиума ВАС РФ от 09.12.2008 №9520/08 по делу №А40-38248/07-107-220**

Субсидиарка бухгалтер- УК РФ

- **Самовольно начисленная бухгалтером зарплата не облагается страховыми взносами**

Если главный бухгалтер регулярно перечислял себе зарплату в большей сумме, чем это оговорено в трудовом договоре, суммы такого превышения не включаются в базу по взносам. **Определение ВС от 05.06.17 № 307-КГ17-5694**

К такому выводу недавно пришел Верховный суд. В рассматриваемой ситуации главный бухгалтер компании, пользуясь своим служебным положением, систематически переводила на свой счет денежные суммы под видом зарплат. По итогам проверки сотрудники ФСС доначислили страховые взносы на сумму разницы между официальной зарплатой главбуха и фактически полученными деньгами.

Однако суды, включая ВС, не согласились с решением фонда. Ведь несмотря на то, что бухгалтер выдавал перечисляемые себе суммы за свою законную зарплату, по сути, эти деньги были похищены у работодателя. А украденные деньги не являются объектом обложения страховыми взносами.

- **ААС от 27.02.2013 №07АП-11641/2012- показания сотрудников о том, что бух давал им черную ЗП**

Бухгалтерия

- Должностная инструкция (б/у и проекты налоговых деклараций)- ПРИКАЗ О ВОЗЛОЖЕНИИ ЧАСТИ ОБЯЗАННОСТЕЙ НА ГД
- Материальная ответственность в рамках ТК 248
- Место хранения ЭЦП
- Центры ответственности – ежемесячные отчетные формы участков бухгалтерии, которые являются приложением к учетной политике
- Служебные записки
- **Постановлении Двадцатого ААС от 21.04.2016 по делу № А23-3613/2012-** не отразил в учете договор поручительства- хотели к субсидiarке на 470млн

Аутсорсинг бухгалтерия

- **Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 16.07.2012 №А43-14361/2011- если аутсорсинг скажет, что он штатный, то отв на ГД**
- **Есть свои бухгалтеры аутсорсинг не нужен нет 252 НК Постановление АС Восточно-Сибирского округа от 10.11.2017г. по делу №А19-14474/2016**
- **Бухгалтерия аутсорсинг- СЕРАЯ ФИРМА - Постановление АС Западно-Сибирского округа от 09.10.2017 г. по делу №А27-27015/2016**
- Описание взаимоотношений с Бухгалтерией на аутсорсинге; Сфера применения;
- Преимущества применения; Распределение ответственности; Кого можно сделать Бухгалтером на аутсорсинге; Организационно правовая форма;
- Система налогообложения; Признаки добросовестного лица;
- Деловая цель создания; Оквэды; Алгоритм создания; Договор бухгалтерского обслуживания, основные моменты; Передача дел бухгалтеру на аутсорсинге;
- Распределение обязанностей; Ответственность бухгалтера; Отчет и Акт;
- Документооборот Заказчик - Бухгалтер; Порядок заполнения первичных документов;
- Зачем в бухгалтерии прейскурантповышение эффективности работы бухгалтерии, упрощение учета, повышение качества обслуживания клиентов (**Постановление ФАС Московского округа от 14.02.2007 №КА-А40/467–07, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 21.03.2012 №А03-8363/2011**)

В договор аутсорсинга

- 1. Исполнитель (главбух) не отвечает перед заказчиком (компания) за подбор контрагентов и клиентов в интересах заказчика. Заказчик самостоятельно на свой страх и риск осуществляет эту работу;
- 2. Исполнитель не занимается проверкой контрагентов заказчика на предмет самостоятельности, добросовестности и выполнения обязанностей налогоплательщиков и плательщиков страховых взносов;
- 3. Исполнитель не обязан проявлять в интересах заказчика должную осмотрительность при выборе контрагентов. Заказчик делает это самостоятельно;
- 4. Исполнитель по поручению заказчика ведет первичку, регистры и отчетность исключительно на основании данных, поступивших от заказчика, и в строгом соответствии с НК РФ, 402-ФЗ, ПБУ и т.д.;
- 5. По поручению заказчика исполнитель может подписью своего сотрудника подтверждать качество ведения документооборота и отчетности, но только на основании данных полученных от заказчика на бумажных носителях или по телекоммуникационным каналам. Тогда заказчик обязан выдать на сотрудника исполнителя доверенность с указанием перечня полномочий;
- 6. По поручению заказчика исполнитель может осуществлять платежи и управлять расчетными счетами в интересах заказчика. В этом случае исполнитель обязан выделить из числа своих сотрудников человека, согласовать его кандидатуру с заказчиком и подписать с ним соответствующий договор о полной индивидуальной материальной ответственности. Так же заказчик обязан выдать данному сотруднику доверенность на право управления счетом и оформить на него право второй подписи в банках.

Система документооборота

- 1. Документы должны все быть
- 2. Должны быть правильно оформлены
- 3. Ежемесячный контроль за первичными документами- до 5 числа месяца следующего за прошедшим составление служебной записки об отсутствии документов

Роструд не возражает против депремирования работников, своевременно не представляющих в бухгалтерию первичные документы.

Письмо Роструда от 18.12.14 №
3251-6-1

Налоговый мониторинг: утверждены требования к организации внутреннего контроля

ФНС разработала требования к организации системы внутреннего контроля, которые обязаны соблюдать организации, желающие перейти или уже находящиеся на налоговом мониторинге.

Источник: Приказ ФНС от 16.06.2017 № ММВ-7-15/509@

(<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=279362&fld=134&dst=1000000001,0&rnd=0.970609670980815#0>)

Согласно НК, подавая заявление на налоговый мониторинг компания должна приложить к нему, в т.ч. внутренние документы, регламентирующие систему внутреннего контроля.

Система внутреннего контроля организации должна отвечать специфике ее финансово-хозяйственной деятельности, функционировать на постоянной основе и обеспечивать, в том числе:

- эффективное ведение финансово-хозяйственной деятельности;
- правильность исчисления, полноту и своевременность уплаты налогов, сборов, страховых взносов;
- достоверность и своевременность отражения фактов хозяйственной деятельности;
- мониторинг результатов выполняемых контрольных процедур.

Первичка дата составления

- **В целях налога на прибыль дата предъявления «первички» - это дата ее составления**

Расходы на приобретение работ (услуг), выполненных (оказанных) сторонними организациями, признаются в «прибыльных» целях в том периоде, в котором документально подтвержден факт выполнения этих работ (оказания услуг). Минфин напомнил, что считать датой такого документального подтверждения.

Источник: Письмо Минфина от 12.07.2017 № 03-03-06/1/44099

Согласно НК, при методе начисления «прибыльные» расходы признаются в том отчетном (налоговом) периоде, к которому они относятся, независимо от даты, когда понесенные расходы были фактически оплачены.

Для прочих расходов датой их осуществления считается:

- или дата расчетов в соответствии с условиями договора;
- или дата предъявления подтверждающих документов;
- или последний день отчетного (налогового) периода.

При этом датой предъявления организации-заказчику документов, подтверждающих выполнение работ (оказание услуг), признается дата, на которую эти документы оформлены. Соответственно, включить в базу по налогу на прибыль расходы на приобретение работ (услуг) сторонней организации нужно в том периоде, к которому относится дата на предъявленной «первичке».

Сроки исковой давности

НК РФ 4 года 402-ФЗ 5 лет УК РФ 10 лет

Письмо Минфина от 19.07.2017 № 03-07-11/45829 Так, течение четырехлетнего срока начинается после отчетного (налогового) периода, в котором документ последний раз использовался для составления налоговой отчетности, исчисления и уплаты налогов.

Прийти с проверкой налоговой могут и к уже недействующему ИП: Письмо Минфина от 03.10.2017 № 03-02-07/2/64141

- **На ОС документы в теч 4 лет после окончания начисления амортизации на ОС ПИСЬМО МИНФИНА РФ от 19 января 2018 г. N 03-03-06/1/2598**
- Приказом Министерства культуры Российской Федерации от 25.08.2010 N 558 "Об утверждении "Перечня типовых управленческих архивных документов, образующихся в процессе деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, с указанием срока хранения" установлено, что документы об определении амортизации основных средств хранятся постоянно.

Правила выживания

- **Ответ Минфина, ФНС, аудитора, налогового консультанта на запрос и спорную ситуацию**
- **НДС святое, но и убыток нельзя**
- **Нет реорганизации**
- **Имей неучтенные в учете убытки Налоговики обязаны учесть убытки, о которых компания не заявляла**
- Никто не спорит, что заявить убыток — это право налогоплательщика. Компания вправе по собственному усмотрению решить, когда и в каком размере отразить его в годовой отчетности. При этом контролеры, осуществляя выездную проверку, должны установить объективный размер налоговых обязательств. Следовательно, если у организации есть убыток, то проверяющие обязаны скорректировать доначисления на его сумму. Иначе картина не будет соответствовать действительности. К [такому выводу пришел Президиум ВАС РФ в постановлении от 19.07.11 № 1621/11](#).
- Но некоторые суды считают иначе. Они подчеркивают, что при проверке инспекторы попросту могут не знать о том, что у компании есть какой-то древний убыток. Поэтому организация обязана сама сообщить им об этом. Тогда этот факт налоговики учтут при вынесении решения по итогам проверки ([постановления АС Московского округа от 19.08.15 № А40-72507/14](#), в также [ФАС Московского округа от 04.04.12 № А40-38613/11-116-108](#)).
- Чтобы не доводить дело до суда, компании проще самой напомнить об имеющемся убытке. Безопаснее представить в инспекцию заявление даже во время проведения выездной проверки. Или же сообщить о незаявленных суммах в возражениях на акт проверки. Тогда проверяющие по итогам их рассмотрения скорректируют сумму доначислений ([постановление АС Поволжского округа от 15.05.15 № Ф06-23344/2015](#)). Но в любом случае, если организация сама не сообщит об этом налоговикам, она не лишается права на учет убытка, предусмотренного статьей 283 НК РФ ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 05.12.14 № Ф04-418/2014](#)).

Технология принятия управленческого решения

- **НК РФ (с учетом ухудшающих и улучшающих)**
- **ФЗ, РЗ, ПОМСУ (со спецификой вопроса)**
- **Пренум ВС (ВАС)**
- **Обзоры ВС**
- **Практика АС**
- **Письма, разъяснения, методические
рекомендации**
- **НОРМА СПЕЦИАЛЬНОГО ЗАКОНА ВЫШЕ
НОРМЫ ОБЩЕГО ЗАКОНА**

Субсидиарка и Банкротство 127-ФЗ

от 26.10.02

- Не полностью внесен уставный капитал или неправильно оценен ([ст 66.2 ГК РФ](#))
- Материнская компания отвечает субсидиарно за банкротство дочки ([ст 67.3 ГК РФ](#))
- Доказать, что банкротство вызвано действиями учредителя или директора ([А14-13257/2012, А12-20906/13](#))
- не переданы в течение 3 дней документы ([А21-10090/2009, Ф09-3705/14](#))
- Банкротство не препятствует взысканию задолженности с зависимых лиц ([письмо ФНС России от 09.07.15 № СА-4-7/11974](#)).

Субсидиарка и Банкротство 127-ФЗ

от 26.10.02

- Не подали заявление о банкротстве вовремя – subsidiar (Ф05-6011/2014)
- Действия директора или учредителя привели к банкротству (первичка и т.д. Ф05-1231/2014, А56-44777/2009)- **только легендирование и обоснованное выбытие имущества**
- АС Центрального округа указал, что компания намеренно приобрела дорогостоящий вексель. Эмитент досрочно предъявил его к погашению. К тому же общество выплатило дивиденды компании-акционеру. Действия контролирующего лица привели к банкротству (определение ВС от 31.03.2017 № 310-ЭС16-6468(5))
- Изъятие выручки – умысел учредителя ([определение от 21.04.2016 № 302-ЭС14-1472, А33-1677/13](#))
- [Выдача денег под отчет- вывод имущества постановление АС Западно-Сибирского округа от 24.07.2015 № Ф04-16776/2015](#))
- **Учредитель отвечает по долгам даже после продажи доли** [постановление АС Уральского округа от 18.03.2016 № Ф09-1698/16](#)). После того как бывший директор уволился и вышел из состава учредителей, компания перестала вести хозяйственную деятельность. Во время проверки сменилось два руководителя. Они не оформляли банковские документы, не сдавали отчетность, не совершали сделки.

- Суд удовлетворил требования конкурсного управляющего ([постановление АС Московского округа от 21.07.2016 № Ф05-10186/2016](#)). Компания незаконно учла затраты и вычеты НДС. У нее образовалась недоимка, которая привела к банкротству.
- Руководитель должника не проявил должной осмотрительности и подписал недостоверную отчетность. Учредитель не проконтролировал действия директора и утвердил отчетность. В результате должник обанкротился. Противоправные действия контролирующих лиц — основание взыскать убытки ([п. 2](#) ст. 15 ГК, [определение ВС от 09.11.2016 № 305-ЭС16-14862](#)).
- +
- Налоговое ведомство подчеркнуло, что лица, контролирующие должника, должны сами доказывать добросовестность и разумность своих действий. Аналогичный подход сформировался и в судебной практике ([постановления АС Московского от 01.06.2016 № Ф05-6819/2016](#), Поволжского от 08.06.2016 № Ф06-4484/2011, [Волго-Вятского от 24.10.2016 № Ф01-4205/2016](#), [Восточно-Сибирского от 24.08.2016 № Ф02-4451/2016](#) округов).
- Суд не вправе возложить бремя доказывания на конкурсного управляющего ([постановление АС Уральского округа от 25.07.2016 № Ф09-7376/16](#)).

Признаки фиктивного банкротства

- Использование взаимозависимых лиц
- Изменение учредителей
- Фиктивные договора и убыточные сделки по нерыночным ценам
- Создание новых предприятий и передача имущества
- Искажение бухгалтерской отчетности
- Подача заявления о банкротстве от взаимозависимого лица

определение ВС РФ от 12.09.16

№ 306-ЭС16-4837.

- Директор продал за 6,5 млн объект, его перепродали за 117 млн- схема!!! Субсидиарка и 45 ст!!!!- нужна оценка рыночной стоимости
- Президиум Верховного суда РФ 20 декабря 2016 года утвердил новый Обзор судебной практики по банкротству вместо отмененного [постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.06 № 25](#). Обзор разъясняет спорные вопросы по обязательным платежам в бюджет и фонды при банкротстве.
- Заработная плата, удержанные с нее НДФЛ и начисленные страховые взносы попадают во вторую очередь удовлетворения требований кредиторов. Но вознаграждение и НДФЛ по договору подряда, оказания услуг, пени и штрафы за неперечисление НДФЛ — в третью (п. [8](#), [9](#), [14](#) Обзора).
- Налоговики смогут обращаться в суд с заявлением о признании должника банкротом и за пределами 90-дневного срока. Президиум разъяснил, что закон не устанавливает последствия пропуска срока ([п. 2 Обзора](#)). Кроме того, банкротом могут признать и налогового агента, который удержал, но не перечислил налог ([п. 4 Обзора](#)).
- Обзор поможет разделить налоговые долги на реестровые и текущие. Текущими признаются налоговые долги, возникшие после принятия заявления о признании компании банкротом ([п. 7 Обзора](#)), а реестровыми — до. Это относится и к авансовым платежам. Реестровые долги погашают за счет конкурсной массы. Если налоговый орган выявил переплату, ее нельзя зачесть в счет текущих платежей ([п. 17 Обзора](#)).

Письмо от 29.06.2017 № СА-4-18/12520@ обзор субсидиарка и банкротство

- Противоправные действия
- Суды поддержали ФНС ([постановление АС Северо-Западного округа от 13.10.2016 № Ф07-6447/2016](#)). Лицо, которое выступает от имени компании, должно действовать добросовестно и разумно ([п. 3 ст. 53 ГК](#)). Директор обязан возместить убытки, причиненные компании ([п. 2 ст. 44 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ](#)).
- Контролеры доказали, что директор намеренно искажил первичные документы, чтобы занижить налоговую базу ([п. 5 ст. 10 ГК](#)). Штрафы и пени, начисленные по итогам проверки, — убытки компании. Налоговики правомерно взыскали их с директора ([п. 2 ст. 15 ГК](#)). К аналогичному выводу судьи пришли в постановлении АС Восточно-Сибирского округа от 01.03.2016 № Ф02-7647/2015.

НДС и банкротство

- **Когда компания-банкрот обязана восстановить НДС**

Если организация, признанная банкротом, приняла к вычету НДС по товарам (работам, услугам), которые в дальнейшем использовались для производства товаров на продажу, налог придется восстановить.

Источник: Письмо ФНС от 05.07.2017 № СД-4-3/13059@

Дробление бизнеса

- **Письмо ФНС от 11.08.2017 № СА-4-7/15895@**

Так, в качестве доказательства применения схемы дробления бизнеса могут использоваться следующие признаки:

- дробление одного производственного процесса между несколькими лицами, применяющими спецрежимы (ЕНВД или УСН), вместо исчисления и уплаты НДС, налога на прибыль и налога на имущество организаций основным участником, ведущим реальную деятельность;

- применение такой схемы дробления бизнеса, которая оказывает влияние на экономические результаты деятельности всех участников схемы (например, налоговые обязательства участников уменьшились или не изменились, при том что хозяйственная деятельность в целом расширилась)

- **Определение Конституционного Суда РФ от 04.07.2017 N 1440-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Бунеева Сергея Петровича на нарушение его конституционных прав положениями статей 146, 153, 154, 247 - 249 и 274 Налогового кодекса Российской Федерации"**

Признаки дробления 17 шт

- применяют специальные налоговые режимы;
- способствуют снижению налоговой нагрузки третьих лиц;
- сами получают налоговую выгоду от дробления;
- уже имеют аналогичный бизнес;
- перед дроблением увеличивают производственные мощности или массово нанимают персонал;
- несут расходы друг за друга; ([определение ВС РФ от 27.11.15 № 306-КГ15-7673](#))
- прямо или косвенно взаимозависимы;
- в разное время используют один и тот же персонал без изменения должностных обязанностей;
- Имитация деятельности ([постановление АС Поволжского округа от 15.04.16 № А12-15531/2015](#)).

Признаки дробления

- создают подконтрольные организации без основных и оборотных средств и кадровых ресурсов;
- используют одни и те же вывески, обозначения, контакты, информационные сайты, фактические адреса, контрольно-кассовую технику, терминалы и банки;
- совершают сделки только между собой (либо у них общие поставщики и покупатели);
- находятся в собственности или под управлением одних и тех же людей;
- имеют единые бухгалтерские и кадровые службы, юридические отделы, системы логистики, закупок и сбыта;
- доверяют представлять свои интересы во взаимоотношениях с государственными органами и контрагентами одним и тем же людям или компаниям;
- приближаются по показателям деятельности (численность персонала, занимаемая площадь и размер получаемого дохода) к предельным значениям спецрежима;
- демонстрируют снижение рентабельности производства и прибыли после дробления;
- делят между собой поставщиков и покупателей исходя из применяемой системы налогообложения.

Дробление

- **Дробление бизнеса может дорого обойтись**

Если налоговики докажут, что взаимозависимые компании удерживались в «доходных» рамках УСН исключительно за счет того, что поочередно вели одну и ту же деятельность, это может быть основанием для признания этих фирм утратившими право на упрощенку и доначисления им общережимных налогов. [ВС от 21.11.2017 № 304-КГ17-16800](#) , [АС Уральского округа №Ф09-9073/17 от 10.02.2018 г. по делу №А50-10873/2017](#)

[Верховный Суд Российской Федерации по делу № А26-7624/2016 – договор на 65тысяч, 54 до нового года, а оатсальные после-СХЕМА... ТАККАК ВЗАИМОЗАВИСИМЫ](#)

Дробление

- Лица несамостоятельны ([определение ВС РФ от 27.11.15 № 306-КГ15-7673](#), постановления [ФАС Западно-Сибирского от 16.08.13 № А81-3642/2012](#) и [АС Западно-Сибирского от 06.02.17 № А27-10743/2016](#) округа).
- Единственный учредитель и руководитель контролировал деятельность группы компаний (подписывал контракты, договоры закупки и поставки, договоры аренды);
- Единый сайт;
- Общий товарный знак;
- Общества использовали одни и те же помещения;
- Расчетные счета компаний открыты в одном банке, право подписи имеет одно и то же лицо;
- Единая кадровая служба и бухгалтерия;
- Предельная численность по всем организациям превышает 100 человек.

АС Всо от 17.10.2017г. по делу №А74-5802/2016

- ДРОБЛЕНИЕ, ТК
- ИП и ООО объединяли одинаковые виды деятельности;
- Деятельность велась по одному адресу. Рабочие места сотрудников общества и предпринимателя находились в одном помещении;
- Единая компьютерная база;
- Бухгалтерская и налоговая отчетность хранилась в одном месте;
- Склады не обособлены, имеют общий вход, отпуск товара осуществляется через единый прилавок;
- Инвентаризацию проводили одни и те же лица;
- Работники выполняли должностные обязанности без разделения по работодателям;
- Выплата заработной платы сотрудникам ООО и предпринимателя осуществлялась через одну кассу, книгу кассира-операциониста заполняло одно лицо;
- Деятельность ООО и ИП контролировал один руководитель.

АС Сз от 16.10.2017г. по делу №А42-6484/2016

ДРОБЛЕНИЕ, Т.К

Отсутствие деловой цели создания трех ООО, которые занимались одним видом деятельности;

- Общества находились в одном необособленном помещении, пользовались одной и той же офисной мебелью, погрузочно-разгрузочной техникой, которая принадлежала одному лицу;
- Бухгалтерский и налоговый учет вел один бухгалтер;
- Единый кадровый состав.
- **АС ЗСО №А27-10742/2016 от 11.09.2017г.** Адрес, помещения, одни и те же заказчики, одинаковый транспорт, одежда персонала один в один, сотрудники совпадают, один на всех IP-адрес, документы хранятся в одном сейфе, и куча других «точь-в-точь».

Определение ВС РФ №304-КГ17-15146 от 13.11.2017г

- ИП является частью единого хозяйствующего субъекта, формально раздробленного на 6 частей (пять ООО и один ИП), и доначислили налоги по классической системе налогообложения. Признаки, которые послужили «сигналом» схемы:
- Отсутствие разумной деловой цели;
- Участники схемы зарегистрированы по одному адресу;
- ИП являлся руководителем и учредителем во всех взаимозависимых организациях;
- Один на всех бухгалтер, кассир и инспектор по кадрам;
- Безвозмездное использование работников;
- Безвозмездное предоставление имущества и формальное оформление договоров аренды без последующей оплаты;
- Отдельные транспортные средства находились в аренде одновременно у двух компаний;
- Транзитный характер движения денежных средств;
- Отсутствие самостоятельной экономической и финансовой независимости;
- Общий электронный ключ, единый адрес электронной почты и номер телефона;
- Перечисление беспроцентных займов от ООО в адрес ИП осуществлялось на постоянной основе, несколько раз месяц по мере поступления выручки от использования транспорта. И без последующего возврата со стороны ИП.

Определения ВС РФ №307-КГ17-10232 от 09.08.2017г

- Взаимозависимость: родственные связи, контрагенты в разное время были сотрудниками поставщика;
- Минимальная уплата налогов контрагентами;
- Подконтрольность и отсутствие самостоятельности: *«ассортимент, количество, цену приобретения и реализации товаров, поставщиков и покупателей товаров комитенты не определяли, денежными средствами не распоряжались, управленческих решений не принимали. Контроль над приобретением и реализацией товара не осуществляли, пояснить обстоятельства хозяйственной деятельности не смогли, самостоятельной деятельности не осуществляли»;*
- Общий бухгалтер;
- Общий склад: товары предпринимателей не разделялись;
- Безграмотное оформление документов: отчеты комиссионера составлены в одностороннем порядке, общий учет товаров в книге учета доходов и расходов без разделения на комитентов.

Дробление

- Наличие у одного лица нескольких компаний (т.е. человеку нельзя иметь несколько бизнесов);
- Разделение бизнеса по видам деятельности с применением спецрежимов (мелкий опт в одну компанию на УСН, розницу – в другую на ЕНВД, аутсорсинг на УСН и т.д. Нельзя!);
- Разделение бизнеса по территориальному признаку с применением спецрежимов (иметь сеть магазинов по стране, где на каждый магазин свое юрлицо на спецрежиме, оказывается, запрещено);
- Взаимозависимость на почве родственных связей (у мамы один бизнес, у папы – другой, у сына – третий... Незаконно).....

Дробление бизнеса

- Каждое из создаваемых при дроблении юридических лиц осуществляет какую-то часть общей деятельности. При этом вспомогательные юридические лица применяют УСН, а основное юридическое лицо достаточно часто применяет общий режим налогообложения отличие от предыдущей типовой ситуации в данном случае судебная практика складывается не в пользу налогоплательщиков (постановления [АС Восточно-Сибирского от 13.10.16 № А74-9292/2015](#), [Западно-Сибирского от 02.03.16 № А45-2687/2015](#), [Московского от 03.04.13 № А40-22050/2012](#), [Северо-Западного от 06.02.17 № А13-7050/2013](#) округов).
- +
- Наиболее заметным положительным делом по типовой ситуации 2 является дело челябинской группы компаний «Интерсвязь». По этому спору вынесено более 20 решений на самых различных уровнях (в качестве примера см. [постановление АС Уральского округа от 31.07.15 № А76-3351/2013](#)). Также интерес представляют постановления АС [Северо-Кавказского от 25.05.15 № А63-4162/2014](#) и [Восточно-Сибирского от 03.02.15 № А19-16584/2013](#) округов.

Постановление АС Уральского округа №Ф09-8406/17 от 12.01.2018 года по делу №А60-14635/2017

- Разное время начала работы ИП и ООО
- Разные виды деятельности ну и пусть на одном сайте

Дробление бизнеса- один учредитель

Постановления АС Уральского округа №Ф09-6173/17 от 24.10.2017г. по делу №А71-7587/2016

суд решил, что **компании являются самостоятельными и добросовестными налогоплательщиками, а взаимозависимость не повлияла на результаты деятельности.**

- Организации занимаются разными видами деятельности и соответствуют признаку самостоятельного юридического лица, описанному в **п.1 ст.48 ГК РФ**;
- Общества осуществляли реальную хозяйственную деятельность, имели в штате работников, несли расходы, самостоятельно вели бухгалтерский учет, отчитывались в налоговый орган;
- У каждой компании были свои поставщики и покупатели. Фактов «перебежек» контрагентов от одной ООО-шки в другую не обнаружено;
- Создание каждой организации было связано с открытием нового направления предпринимательской деятельности. Для максимальной безопасности и с конечной целью получения прибыли;
- *«Доказательств деления активов, путем передачи имущества, перевод трудовых ресурсов, искусственное снижение объемов продаж, с одновременным созданием взаимозависимых организаций исключительно для уменьшения налоговой нагрузки без цели ведения фактической предпринимательской деятельности, суду не представлено»;*
- По поводу общего отдела кадров: **согласно должностной инструкции кадровик оформлял только записи в трудовых книжках.** И был единственным сотрудником на весь отдел: небольшая нагрузка и значительная экономия для группы компаний. Собеседование, прием и увольнение работников проводили непосредственно руководители организаций.
- **Доказать самостоятельность (309-кг15-14845)** Наличие имущества, персонала, клиентов и поставщиков, деловая активность, персонал, финансовая самостоятельность, свой офис, свой бухгалтер постановления [АС Северо-Западного от 02.03.16 № А56-22627/2015](#), [Западно-Сибирского от 06.05.16 № А27-19625/2014](#), [Уральского от 16.12.15 № А60-12924/2015](#), [Дальневосточного от 07.10.15 № А51-34304/2014](#) округов).

- *ГЛАВНОЕ- чтобы не было необоснованной налоговой выгоды*
- *И ст.54.1 НК РФ, в которой по сути говорится, что главное, чтобы была деловая цель и реальность сделки.*
- ***Постановление АС Уральского округа №Ф09-6173/17 от 24.10.2017г. по делу №А71-7587/2016, Постановление АС Северо-Кавказского от 18.10.2017г. по делу №А53-16536/2016, Постановление АС Северо-Западного округа от 07.09.2017 № Ф07-9390/2017***

Письмо ФНС России от 31 октября 2017 года №ЕД-4-9/22123@.

- *«Характерными примерами такого «искажения» являются: создание схемы «дробления бизнеса», направленной на неправомерное применение специальных режимов налогообложения; совершение действий, направленных на искусственное создание условий по использованию пониженных налоговых ставок, налоговых льгот, освобождения от налогообложения; создание схемы, направленной на неправомерное применение норм международных соглашений об избежании двойного налогообложения...» Эти минусы будут считаться действительно минусами, если налоговики на местах докажут, что на самом деле присутствовал умысел в действии или бездействии. Цитирую: «Таким образом, доказывание умысла состоит в выявлении обстоятельств, свидетельствующих о том, что лицо осознавало противоправный характер своих действий (бездействия), желало либо сознательно допускало наступление вредных последствий таких действий (бездействия).+*
- *Об умышленных действиях налогоплательщика могут свидетельствовать установленные факты юридической, экономической и иной подконтрольности участников, вовлеченных в налоговую схему.*
- *При выявлении таких фактов налоговый орган должен учитывать, что обстоятельства подконтрольности сами по себе не могут служить основанием для вывода об умышленном характере действий налогоплательщика».*

ИП работник????

- [ВС РФ от 27.02.17 № 302-КГ17-382](#)- замена трудовых отношений гражданско-правовыми:
- Предприниматели трудились в режиме работы компании. (Обед?)
- Предмет договоров указывает на специальности и профессии, а нужно содержание работ и услуг
- Систематичность договоров не аргумент.
- Предоставление нашего рабочего места
- Физлица прекратили предпринимательство после расторжения договора- ЛЕГЕНДИРОВАНИЕ (то же- если единственный заказчик
- Один ИП
- смотрят совокупность доказательств

ИП Работник

- Одинаковые контрагенты;
- Организация единственный поставщик или покупатель у ИП
- Расчетные счета открыты в одном банке;
- У ИП отсутствуют основные средства;
- ИП арендуют имущество у ООО
- Товар доставляют сотрудники ООО;
- Индивидуальные предприниматели – бывшие сотрудники общества;

АС СКО от 18.10.2017г. по делу №А53-16536/2016

- Реальность поставки именно этим ИП
- Реальные платежи за аренду
- Уплата налогов
- Нет фактов влияния взаимозависимости на результаты сделок нет.
- ИП много лет как ИП
- У ИП много клиентов
- У ИП свои кадры, бухгалтерия т.д.-и
САМОСТОЯТЕЛЬНЫ

Дробление защита

- Разделение сфер деятельности
([постановление АС Центрального округа от 11.11.15 № Ф10-3834/2015](#)).
- отсутствие в налоговом законодательстве положений об определении налоговых обязательств налогоплательщика путем суммирования полученного им дохода с величиной дохода другой организации
([постановление АС Западно-Сибирского округа от 01.09.15 № А81-3651/2014](#)).

Дробление и IP- нестрашно

- Организация не согласилась с выводами налогового органа и подготовила возражения на акт проверки. Однако оспорить решение инспекции удалось только в суде ([постановление Семнадцатого ААС от 22.03.16 № 17АП-2685/2015](#), оставлено в силе [постановлением АС Уральского округа от 30.06.16 № Ф09-4740/15](#)).
- **IP-адреса компании и спорного поставщика совпадают.** Это говорит о том, что налогоплательщик контролирует деятельность контрагента. Однако суды не раз указывали, что совпадение IP-адресов не является подтверждением подконтрольности контрагента и не свидетельствует о получении необоснованной выгоды (постановления АС [Волго-Вятского от 16.05.16 № Ф01-1536/2016](#), [Западно-Сибирского от 23.11.15 № А03-23461/2014](#), [Центрального от 09.11.16 № Ф10-4412/2016](#) округов).
- Проверяющие не учли, что IP-адрес не индивидуален и в одном здании его могут использовать разные компании. Тот факт, что IP-адрес, который использовал контрагент, идентичен IP-адресу налогоплательщика, объясняется техническими особенностями беспроводных сетей. Пользователи могли войти в программу банковского обслуживания с общей точки доступа с одним IP-адресом.
- Такой подход подтверждает арбитражная практика. Так, в одном из дел суд указал, что совпадение номеров телефонов в банковских документах и IP-адресов не свидетельствует о том, что операции по счетам компаний совершал один пользователь (с одного компьютера). Суд отметил, что совпадение IP-адресов указывает на обслуживание нескольких компьютеров, установленных в одном помещении, одним провайдером ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 17.06.16 № Ф04-2041/2016](#)).

Дробление и IP- нестрашно

- Совпадение IP-адресов можно объяснить фактическим местонахождением по одному адресу. Но при наличии иных признаков согласованности не получится убедить суд в том, что схемы нет (постановление АС Волго-Вятского от 12.09.16 № Ф01-3593/2016, Восточно-Сибирского от 07.12.16 № Ф02-6540/2016, Западно-Сибирского от 21.02.17 № Ф04-6840/2016 округов).
- Одинаковый IP-адрес у контрагентов, находящихся в разных городах, тем более вызовет обоснованные сомнения в самостоятельности этих компаний. Особенно если в систему «Клиент-Банк» входить в один день (постановления АС Волго-Вятского от 21.11.16 № Ф01-4863/2016, Поволжского от 22.12.15 № Ф06-3954/2015 округов).

Ст. 45 НК РФ

Два условия:

Условие первое – взыскать недоимку по «чужим» долгам можно только в судебном порядке.

Условие второе – взыскать заложенность можно, только если она числится более трех месяцев и возникла по результатам налоговой проверки.

ВНИМАНИЕ пп. 2 п.2 поправки- не организациям а ЛИЦАМ

То есть взыскать можно и с учредителей и с директора и бухгалтера и иных контролирующих лиц

Выручка поступает другому лицу

Имущество передано другому лицу и Цена (!!!)

Цена переданного имущества определяется по его остаточной стоимости, отраженной в бухучете организации на момент, когда должник узнал о налоговой проверке (абз. 10 подп. 2 п. 2 ст. 45 НК РФ, п. 2 письма ФНС России от 24.03.2015 № СА-4-7/4709@).

Хитрости, про которые все знают

- Передача имущества многим лицам
- Создание цепочки лиц с конечным получателем
- заключение посреднического договора со взаимозависимым лицом
- Перевод активов за границу с созданием долга
- Перевод имущества и оборотов на новое юрлицо **Определение ВС РФ от 30.10.2017г. №304-КГ17-15340**

Какую сумму могут взыскать.

- Законодательство не ограничивает верхний или нижний предел суммы, которая может быть взыскана по «чужим» долгам. В абз. 9 подп. 2 п. 2 ст. 45 НК РФ говорится лишь, что взыскание может производиться в пределах выручки, полученной за должника, или переданных денег (другого имущества).
- *Дочерней компании были доначислены налоги на сумму два миллиона рублей. После получения соответствующего решения инспекции компания перечислила основному обществу заем в сумме один миллион рублей. В такой ситуации налоговая инспекция может через суд взыскать с основного общества перечисленный ему один миллион рублей. Еще один миллион ей нужно будет взыскивать непосредственно с «дочки».*
Известны случаи, когда **сумма взыскания исчислялась десятками и даже сотнями миллионов рублей** (постановления Арбитражного суда Московского округа от 31.10.2014 № Ф05-12000/14 по делу № А40-28598/13, Девятого арбитражного апелляционного суда от 20.07.2016 № 09АП-20382/2016 по делу № А40-190258/15).
В судебной практике были прецеденты, когда налоговики пытались взыскать задолженность, которая превышает сумму выручки от реализации товаров (работ, услуг) должника, переданных денег или стоимость иного имущества (см., например, постановление ФАС Уральского округа от 21.12.2010 № Ф09-6352/10-С2 по делу № А71-1258/2010-А6). Однако Президиум ВАС РФ указал, что судам необходимо исследовать вопрос о том, сколько именно средств поступило от реализации товаров (работ, услуг) «чужой» фирмы (постановление Президиума ВАС РФ от 25.10.2011 № 4872/11 по делу № А71-1258/2010А6).
- Еще один важный вывод Президиума ВАС РФ – **нельзя взыскать средства, поступившие на счет взаимозависимой компании, если перечисление произошло до возникновения обязанности по уплате налога**. Нижестоящие суды с таким подходом соглашались (см., например, постановление ФАС Уральского округа от 14.05.2012 № Ф09-11639/10 по делу № А76-10419/2010).

• ЛЮБУЮ

Практика 45 ст.

- А40-28598/13 – королевская вода положительная практика ;
- А40-23769/14 - ООО Лактум+ отрицательная практика;
- А40-138879/14 - [ООО "Орифлэйм Косметикс"](#) положительная практика;
- А40-153792/14 - [ООО СУ-91 ИНЖСТРОЙСЕТЬ](#) положительная практика;
- А40-77897/15 ООО Интерес положительная практика; [Определении Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2016 N 305-КГ16-6003 по делу N А40-77894/2015 \(Инспекция Федеральной налоговой службы N 7 по городу Москве против ООО "Интерос«](#)
- А40-24701/16 ООО Интерес положительная практика к
- [А40-185154/2015](#) ООО Интерес банкротство
- Вопросы взыскания налогов в порядке, предусмотренном [пунктом 2 статьи 45 Налогового кодекса РФ рассмотрены также в рамках судебных дел N А40-153792/2014 \(Определение Верховного Суда Российской Федерации от 02.11.2015 N 305-КГ15-13737\); N А12-14630/2014 \(Определение Верховного Суда Российской Федерации от 14.09.2015 N 306-КГ15-10508\); N А69-2202/2015 \(Определение Верховного Суда Российской Федерации от 25.08.2016 N 302-КГ16-10127\); N А73-11276/2015 \(Определение Верховного Суда Российской Федерации от 19.10.2016 N 303-КГ16-13164\).](#)
- **Определение N 305-КГ16-6003** Отсутствие признаков субъективной зависимости между обществами, в том числе по указанным в п. 2 ст. 105.1 НК РФ критериям участия в капитале и (или) осуществления руководства деятельностью юридического лица, [не исключает при изложенных обстоятельствах возможности применения п. 2 ст. 45 НК РФ.](#)

Практика 45 ст.

- Арбитражный суд Московского округа по делу № [A41-1722/2016](#) признал налогоплательщика и ООО зависимыми лицами, а требования налогового органа о взыскании суммы задолженности по налогам с ООО законными.
- Наличие родственных отношений между учредителями и генеральными директорами налогоплательщика и ООО, тождественность контактов, фактических адресов, информационных сайтов, идентичность видов деятельности, перечисление контрагентами налогоплательщика выручки в адрес ООО за поставку продукции, вывод активов с момента начала проведения выездной проверки, а также переход сотрудников в штат ООО - все это судьи сочли достаточными доказательствами перевода финансово-хозяйственной деятельности на зависимое лицо.
- **родственные отношения** между учредителями и сотрудниками компаний и на этом основании признают организации зависимыми лицами ([постановление Девятого ААС от 24.01.17 № 09АП-64725/2016](#) и 45 статья
- **делу № A40-40979/16 Однако** налоговый орган установил, что **генеральным директором ООО являлся сотрудник компании ЗАО. Кроме того, ЗАО незадолго до продажи имущества приобрело 100% уставного капитала организации, которой принадлежало 100% уставного капитала ООО. Таким образом, ЗАО косвенно в период реализации недвижимого имущества владело 100% долей уставного капитала ООО.**

Практика 45 ст.

- У бывшего питерского чиновника описали 248 646 бутылок водки
- Очередная попытка оживить водочный завод «Ладога» может окончиться печально. По иску налоговой инспекции суд наложил арест на счета и имущество предприятия на сумму 727 млн рублей. Перед эти завод простаивал почти год. По мнению ФНС, ООО «Группа Ладога», которое начало выпускать алкоголь на мощностях ранее обанкротившейся «Промышленной группы Ладога» Вениамина Грабара, аффилировано с прежним владельцем и должно заплатить по его счетам.

Взаимозависимость

Статья 20 НК РФ

Статья 105.1 НК РФ

ПЕРЕЧЕНЬ ОТКРЫТ

Признаки взаимозависимости

- Один IP адрес
- Общие работники,
- Работники-контрагенты директоры ([АС Западно-Сибирского округа \(постановление от 30.11.16 № Ф04-5315/2016\)](#))
- Общие учредители, родственники учредители, работники учредители
- Перевод работников в один день и(или) многих работников с одной организации на другую
- Общие клиенты, поставщики, вт.ч.в динамике
- Схожий адрес, название
- Единый стиль одежды, прилавков ([ВС №306-КГ15-7673](#))
- Поручительство за кредит
- **одна компания несет расходы за другую ВС от 29.01.2018 № 303-КГ17-21171)**
- Работники ИП [постановление АС Поволжского округа от 17.05.16 № Ф06-7435/2016](#)
- **Уплата налогов за третье лицо (можно за прошлые периоды**
Источник: Письмо ФНС от 14.08.2017 № СА-18-22/749@

Признаки взаимозависимости

- счета в одном банке ([постановления АС Северо-Кавказского от 30.12.14 № Ф08-9484/2014](#), [ФАС Центрального от 16.04.14 № А62-547/2013](#), [Поволжского от 23.07.13 № А72-7240/2012](#) округов).
- Но если это крупнейший банк — Сбербанк, то такое совпадение не говорит ни о чем (решение Арбитражного суда Забайкальского края от 25.10.2017 № А78-11042/2016).
- **Транзитные банковские расчеты позволяют вернуть за короткое время средства на счет, с которого они ушли.** ([постановления АС Западно-Сибирского от 21.02.17 № Ф04-6840/2016](#), [Поволжского от 15.02.17 № Ф06-17071/2016](#), [Северо-Кавказского от 13.02.17 № Ф08-171/2017](#), [Дальневосточного от 20.12.16 № Ф03-4768/2016](#), [Волго-Вятского от 27.09.16 № Ф01-3802/2016](#) округов).
- **Регистрация и переезд на новый адрес в один день** [АС Северо-Западного округа](#) ([постановление от 16.02.17 № А66-17494/2015](#)),
- **Прекращение деятельности контрагентов в один день** [АС Уральского округа](#) ([постановление от 22.12.16 № Ф09-9935/16](#)).
- **Цепочка договоров в один день несколькими фирмами** [АС Северо-Кавказского](#) ([постановление от 29.01.16 № Ф08-10333/2015](#)) и [Северо-Западного](#) ([постановление от 10.02.15 № А56-3709/2014](#))
- **Регистрация одного из участников сделки незадолго до сделки.** [определение ВС от 28.02.2018 № 305-КГ17-23720](#)).
- **Накопление задолженности по сомнительному контрагенту.** [ВС от 29.01.2018 № 303-КГ17-21171](#)

Последствия взаимозависимости

- Обвинения в получении необоснованной налоговой выгоды ([только 53 Пленум](#))
- Дробление бизнеса
- Ст. 45 НК РФ
- Контроль за ценами сделок ([ВС 11.04.2016 №308-кг15-16651](#))
- По мнению судов, многократное завышение или искажение цены свидетельствует о необоснованной налоговой выгоде. Инспекторы вправе исследовать обстоятельства ее получения (например, [определение ВС РФ от 08.08.16 № 305-КГ16-9205](#)).
- [ВС № 304-КГ17-18313 от 14.12.2017](#) взыскали с взаимозависимых лиц
- [Постановление АС Уральского округа №Ф09-8820/17 от 19.02.2018 года по делу №А34-2758/2017.-](#) несли расходы друг за друга, но доказали экономическую целесообразность

Регистрация обособок

- **Какой штраф грозит компании, не сообщившей в ИФНС об открытии «обособки»**

По мнению Верховного суда, несообщение в установленном порядке инспекции об открытии обособленного подразделения – это не то же самое, что непостановка на учет. И за такое нарушение компания должна быть оштрафована по п.1 ст. 126 НК

(<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=210638&div=LAW&dst=101202%2C0&rnd=0.10152054436752989#0>), как за непредставление сведений, необходимых для налогового контроля.

Источник: Определение ВС от 26.06.2017 № 303-КГ17-2377

Должная осмотрительность и реальность

- **Статья 54,1 НК РФ**
- **Пленум ВС №53 от 12.10.2006**
- **Постановление Пленума ВАС РФ от 20.04.2010 № 18162/09**
- **Постановление Пленума ВАС РФ от 25.05.2010 № 15658/09**
- **Определения ВС РФ №304-КГ17-20134 от 15.01.2018** года суд отклонил довод очередного налогоплательщика, указавшего, что «налоговое законодательство не содержит понятия должной осмотрительности и не разъясняет, какие действия налогоплательщика могут свидетельствовать о ее проявлении»

АС Уральского округа №Ф09-7982/17 от 19.02.2018 г. по делу №А76-31648/2016

- инспекция не опровергла реальность, последующее использование товара, но... контрагент не обладал ресурсами, персоналом, запросы инспекции проигнорировал. Да и осмотрительность оказалась не своевременной, сомнительной и не должной... Раз сделка была значимой (стоимость основных средств составляла более 10 млн руб.), налогоплательщик должен был убедиться в наличии у контрагента материальных ресурсов
«Напротив, в настоящем деле инспекция факт получения обществом спорного оборудования, равно как и использование спорного товара налогоплательщиком в производственной деятельности, не опровергала. Доказательств того, что данный товар был поставлен иными лицами, а не контрагентом, в ходе мероприятий налогового контроля не добыто. Наряду с приведенными обстоятельствами инспекция вменила обществу не проявление должной степени осмотрительности при выборе спорного контрагента. Данный вывод суды поддержали обоснованно».
- **Определения ВС РФ №305-КГ16-10399 от 29.11.2016 года:** «при недоказанности факта отсутствия реальности исполнения по сделке в применении налогового вычета по НДС может быть отказано при условии, если налоговым органом будет доказано, что общество действовало без должной осмотрительности
- **АС Уральского округа №Ф09-7701/17 от 12.01.2018 г. по делу №А60-10028/2017** налогоплательщик оказался чересчур предусмотрительным и к выбору контрагентов подходил особо тщательно: даже организовал конкурсную комиссию, которая проверяла правоспособность компаний.

54.1 или что делать дальше?

- Презумпция добросовестности. Именно налоговики обязаны доказать, что контрагенты проводили сделку исключительно для налоговой выгоды.

Для этого инспекторы обязаны найти доказательства следующих фактов:

- **согласованных действий налогоплательщика и участников спорной налоговой схемы;**
- **взаимозависимости и подконтрольности спорных контрагентов;**
- **отсутствия реальности операций;**
- **осведомленности налогоплательщика о незаконности действий контрагента;**
- **непроявления должной осмотрительности налогоплательщика.**
- **Письмо ФНС от 31.10.2017 № ЕД-4-9/22123@** чтобы признать расходы и вычеты учтенными необоснованно, налоговики должны доказать: существо искажения (в чем конкретно оно выразилось); причинную связь между действиями налогоплательщика и допущенными искажениями и - умышленность

Как ИФНС применяют 54.1

- [статья 54.1](#) НК имеет приоритет перед [постановлением Пленума ВАС от 12.10.2006 № 53](#). Инспекторы должны руководствоваться кодексом. Но суды продолжают применять решения ВАС и ВС, поэтому в каждом регионе нужно отслеживать практику;
- расчетного метода не будет. Если налоговики выявили умышленное искажение налогового учета, они полностью откажут в вычетах по НДС и снимут налоговые расходы;
- все акты проверок по [статье 54.1](#) НК нужно согласовывать с вышестоящим налоговым органом;
- претензии к подписям ненадлежащих лиц и к контрагентам второго и последующих звеньев инспекторы предъявлять не должны, если нет иных доказательств недобросовестности;
- совместную методичку ФНС и Следственного комитета ([письмо от 13.07.2017 № ЕД-4-2/13650@](#)) «Об исследовании и доказывании фактов умышленной неуплаты или неполной уплаты сумм налога (сбора)» отредактируют. Старую редакцию инспекторы на местах применять не должны;
- реальность сделки теперь важнее осмотрительности. Но как налогоплательщик искал и выбирал контрагентов, инспекторы узнать должны;
- [статья 54.1](#) НК применяется к периодам до 19.08.2017. Но если компании будут успешно оспаривать штрафы в суде, придется с этим считаться.

- **Нереальность сделки** - АС Восточно-Сибирского округа от 25.01.2018 № Ф02-7481/2017 - **У исполнителя нет ресурсов для выполнения сделки** (ВС от 06.02.2018 № 304-КГ17-23335) .
- персонал и активы можно получить по гражданско-правовым договорам с физлицами (постановление АС Уральского округа от 12.02.2018 № Ф09-8494/17)
- **Сотрудники контрагента не подтверждают сделку.**
определение ВС от 28.02.2018 № 305-КГ17-23720
- **Транзитная перевозка.**
- **Сомнения в транспортировке и погрузке-разгрузке.**
(постановление АС Уральского округа от 15.01.2018 № Ф09-7699/17- журналы въезда и выезда неправильные)
постановление АС Поволжского округа от 16.02.2018 № Ф06-29546/2018-директор ничего не помнил).
- **У покупателя нет потребности в предмете сделки- сам сделал**

- Недостатки в регистрации контрагента.
- Убедись что он по юр. Адресу сидит или проиграл ВС от 31.01.2018 № 309-КГ17-21771

54.1

- Действует на ВСЕ правоотношения до вступления в силу([постановление Тринадцатого ААС от 13.09.17 № А56-28927/2016](#)). **НО Письмо ФНС России от 5 октября 2017 года №СА-4-7/20116. «С учетом вышеизложенного Федеральная налоговая служба поручает не допускать случаев ссылок представителей налоговых органов на положения **статьи 54.1 Кодекса** в ходе судебных разбирательств, а также при подготовке процессуальных документов, при оспаривании решений налоговых органов по результатам камеральных и выездных налоговых проверок, начатых до вступления в силу **Федерального закона от 18.07.2017 №163-ФЗ**».**
- **суды отклоняют ссылки на применение норм данной статьи, поскольку решения о назначении проверок вынесены до вступления в силу №163-ФЗ, т.е. до 19 августа 2017 года** (например, [Постановление АС Московского округа от 16.11.2017г. по делу №А40-235036/2016](#),[Постановление АС Дальневосточного округа от 26.12.2017г. по делу №А51-9029/2017](#),[Постановление АС Северо-Западного округа от 25.12.2017г. по делу №А05-1913/2017](#),[Постановление АС Западно-Сибирского округа от 25.12.2017г. по делу №А27-4978/2017](#) ДО НЕ ОТМЕНЯЕТ ДО -Ежеквартально проверять должную осмотрительность ([постановление Семнадцатого ААС от 31.08.17 № А50-4720/2017](#)).
- **НЕЛЬЗЯ ОБВИНЕНИЕ СТРОИТЬ Только на допросах руководителей и почерковедческих экспертиз (**[решение АС Москвы от 09.08.17 № А40-224912/16-20-2017](#)**)).** Инспекторы обязаны руководствоваться нормами статьи 54.1 НК РФ и [письмом ФНС России от 23.03.17 № ЕД-5-9/547@](#) «О выявлении обстоятельств необоснованной налоговой выгоды».
- **Формальность документооборота. Формальные претензии к контрагентам (нарушение законодательства о налогах и сборах, подписание документов неустановленным лицом и т. п.) при отсутствии фактов, опровергающих реальность совершения заявленным налогоплательщиком контрагентом сделок и операций, не являются самостоятельным основанием для отказа в учете расходов и в налоговых вычетах по сделкам (операциям)»** ([постановление Седьмого ААС от 20.09.17 № А45-4180/2017](#)).

Проиграл 54,1

- РАЗОВАЯ СДЕЛКА, ПОСЛЕ КОТОРОЙ. контрагента ввели в формальный документооборот для налоговых вычетов по НДС. Реальных хозяйственных отношений с контрагентом не было. [Решение АС Кемеровской области от 03.10.17 № А27-14543/2017](#)
- [МЫ НЕ ДОКАЗАЛИ РЕАЛЬНОСТЬ СДЕЛКИ И ПРОИГРАЛИ](#)
[Постановление Седьмого ААС города Томска от 03.10.17 № А27-10509/2017](#)
- документы в подтверждение взаимоотношений со спорными контрагентами содержали противоречивые сведения. Их нельзя учитывать как доказательство реальности сделки [Решение АС Новгородской области от 03.10.17 № А44-2667/2017](#)

Должная осмотрительность и реальность

- **1) Доказывать реальность финансово-хозяйственной деятельности поставщика.**
- **2) Доказывать реальность операций со спорным контрагентом.**
- **3) Доказывать проявление должной осмотрительности перед заключением сделки и обосновывать выбор именно этого контрагента.**
- **4) Быть осмотрительным и осторожным!**

Должная осмотрительность и реальность

Однако, в части осмотрительности происходит постоянное изменение арбитражной практики, показательно в этом плане **Постановление девятого арбитражного суда по делу №А40-87379/2014 (определением от 17.10.2016 №463-ПЭК16 отказано в передаче дела в Президиум Верховного суда РФ).**

- суд апелляционной инстанции пришел к выводу, что наличие у заявителя полного комплекта документов по осмотрительности, свидетельствует совсем не о проявлении им осмотрительности и осторожности во взаимоотношениях со спорным контрагентом, а о сознательном участии в документообороте, создании видимости правомерного поведения налогоплательщика лицом, осведомленным о возможных юридических последствиях своих неправомерных действий. **Постановлении АС Московского округа от 06.10.2017г. по делу №А40-175066/2016- тоже самое**

Как доказывают однодневки

- Выписок ЕГРЮЛ недостаточно [АС Дальневосточного округа №Ф03-3719/2017 от 11.10.2017г. по делу №А51-23330/2016](#)
- Нереален контрагент и сделок не было [АС Дальневосточного округа №Ф03-3076/2017 от 12.09.2017г. по делу №А04-1077/2017](#)
- Есть деловая цель, но сделка нереальна [АС Уральского округа №Ф09-5750/17 от 03.10.2017г. по делу №А50-1131/2017](#)
- Копии паспорта недостаточно [Западно-Сибирского округа от 09.10.2017г. по делу №А27-27015/2016](#)
- не представил контактные данные спорных контрагентов, не истребовал информацию о наличии рабочих и техники [постановление от 08.02.17 № Ф05-22343/2016](#)).
- Лист согласования- к заявлению о добросовестности [АС Уральского округа от 26.05.2017г. №Ф09-2274/17 по делу №А50-16250/2016](#)

Должная осмотрительность и реальность- системный подход

- Что нужно сделать.
- 1. Издать приказ за подписью руководителя организации о систематизации документооборота с целью проявления должной осмотрительности и контроле за реальностью хозяйственных операций.
- **Проверка только крупных сделок- в положение о ДО(постановление АС Уральского округа от 19.04.16 № Ф09-1659/16).**

54.1 Заявление о добросовестности

- наименование.
- ИНН, КПП и ОГРН контрагента, адрес местонахождения, а также сведения о видах деятельности, руководстве и собственниках.
- В заявлении контрагент должен гарантировать, что имеет материальные и трудовые ресурсы, необходимые для исполнения обязательств по договору. Если контрагент выступает посредником или привлекает субподрядчиков (соисполнителей), то эту информацию также целесообразно отразить в заявлении. Если субподрядчики известны, то в заявлении стоит указать их наименование и реквизиты. Важно отметить причины, по которым контрагент привлекает помощников. Это может быть, к примеру, недостаток производственных мощностей, отсутствие квалифицированного персонала.
- +
- Контрагент должен гарантировать, что уплачивает налоги и сборы, сдает отчетность, не находится в процессе ликвидации и т. д. Он также должен гарантировать, что представит компании первичку по сделкам, отразит все операции в отчетности, будет представлять документы по запросу налоговиков.
- **Проверить уровень налоговой нагрузки контрагента**
- **Проверить возможность выполнения условий договора** (персонал, транспорт, основные средства и т.д.)
- **Написал запрос в ИФНС- проявил осмотрительность** ([постановление Тринадцатого ААС от 01.12.2016 № 13АП-26867/2016](#)).

Документы с контрагента

- 2. истребовать документы у контрагента перед заключением договора:
- - Решение о создании юридического лица;
- - Свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ;
- - Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;
- - Расширенная выписка из ЕГРЮЛ, в которой содержатся персональные данные учредителей и директора;
- **Согласие об обработке перс данных**
- - Приказ о назначении директора с отметкой об ознакомлении;
- - Приказ о назначении главного бухгалтера;
- - **Банковская карточка с образцами подписи и оттиска печати** (согласно ст. 1 Инструкции Банка России от 30 мая 2014 г. N 153-И "Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)" открытие клиентам банковских счетов, счетов по вкладу (депозиту) производится банками при условии наличия у клиента правоспособности (дееспособности). В соответствии с [пунктом 5 статьи 7](#) Федерального закона N 115-ФЗ кредитным организациям запрещается открывать банковские счета, счета по вкладам физическим лицам без личного присутствия лица, открывающего банковский счет (счет по вкладу), либо его представителя.).
- - **Копию устава с отметкой налогового органа;**
- - **Копию налоговой и бухгалтерской отчетности с отметками налогового органа о приеме;**
- - **Копию статистической отчетности;**
- - **Штатное расписание, с указанием ФИО сотрудников, замещающих конкретные должности и сведения об их образовании;**

Должная осмотрительность

- **Истребование списка документов- зачем!**
- Если истребовал документы- проявил должную осмотрительность
- Суды поддерживают такую точку зрения (постановления АС [Московского 16.10.15 № Ф05-12958/2015](#), Уральского [от 29.09.16 № Ф09-9222/16](#), от 16.02.16 № Ф09-443/16, Поволжского от 05.04.16 № Ф06-7389/2016, Восточно-Сибирского от 25.12.14 № Ф02-6168/2014 округов).
Встречающиеся решения не в пользу налогоплательщиков приняты с учетом иных обстоятельств, например по нереальным сделкам.

Должная осмотрительность

- **Посетить официальный сайт ФНС России** в сети интернет <http://nalog.ru/>. В разделе электронные услуги отработать ВСЕ сервисы в части контрагента и сохранить результаты Инспекции не праве заставлять налогоплательщиков выполнять несвойственные им функции.
- В одном споре инспекторы обратили внимание судей на дату сделки. Невозможно было пробить контрагента по сервису массовых адресов раньше декабря 2013 года, то есть раньше, чем сервис появился (решение Арбитражного суда Красноярского края от 09.12.2017 № А33-17654/2017).
- Кроме того, информацию о контрагенте искали на общедоступных федеральных информационных ресурсах:
- <https://egrul.nalog.ru/>
- <https://service.nalog.ru/svl.do>
- <https://service.nalog.ru/zd.do>
- <http://www.vestnik-gosreg.ru/publ/fz83/>
- На сайте Единого федерального реестра юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности (<https://fedresurs.ru/>)
- ФСПП, в банке данных исполнительных производств (<http://fssprus.ru/iss/ip>)
- На сайте Главного управления по вопросам миграции МВД России с помощью сервиса «Проверка по списку недействительных российских паспортов» (<http://services.fms.gov.ru/info-service.htm?sid=2000>)
- В картотеке арбитражных дел (<http://kad.arbitr.ru/>)
-

АС Центрального округа от 01.02.2018 г. по делу №А36-2336/2016

- Помимо копий учредительных документов,
- Регламент по отбору контрагентов
- Анкету проверки контрагента по данным официальных сайтов.
- Плюс ко всему общество напало инспекции про [Письмо Минфина России от 10 апреля 2009 года №03-02-07/1-177](#), в котором указано, какие меры могут свидетельствовать о проявлении должной осмотрительности. Например, осторожность могут подтверждать такие мероприятия, как: получение налогоплательщиком от контрагента копии свидетельства о постановке на учет в налоговом органе; проверка факта занесения сведений о контрагенте в ЕГРЮЛ; получение доверенности или иного документа, уполномочивающего то или иное лицо подписывать документы от лица контрагента; использование официальных источников информации, характеризующих деятельность контрагента.

Критерии однодневок

- **минимальный уставный капитал** (АС СКО от 6 октября 2015 г. по делу N А63-8149/2014), отсутствие сайта ([абз. 9 п. 12](#) Приложения N 2 к Приказу ФНС России от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@), **адрес массовой регистрации** (например, в г. Москве практически каждый адрес является массовым) (письмо ФНС России от 11 февраля 2010 г. N 3-7-07/84), **отсутствие должного количества работников** (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 08.12.2016 N Ф05-18583/2016 по делу N А40-54390/2016)

Критерии односторонних

- **Признаки недобросовестности контрагента: на что обратить внимание**

Один из этапов самостоятельной оценки налоговых рисков - проверка контрагентов на добропорядочность. Налоговики рассказали, какие факты могут свидетельствовать о сомнительности делового партнера.

Источник: Письмо ФНС от 12.05.2017 № АС-4-2/8872

Так, признаками, свидетельствующими о недобросовестности действующего или потенциального контрагента, могут быть:

- отсутствие информации о его госрегистрации в ЕГРЮЛ;
- регистрация по «массовому» адресу;
- отсутствие сведений о фактическом местонахождении контрагента, а также о местонахождении его складов и/или торговых точек.

Как доказывают однодневки

- Отказные показания директора и учредителя ([ВАС №9299/08 от 11.11.08, АС ПО от 23.06.17 № Ф06-20792/2017](#)). Или водители подтверждают, что перевозили товар, но не помнят, в адрес каких организаций.
- Например, компания убедилась, что поставщики существуют и работают по профилю, заявленному в ЕГРЮЛ. Отзывы о них хорошие. Если контрагент не находится по юридическому адресу, компания за это не отвечает. У нее нет возможности проверить поставщика тщательнее, чем налоговая, банк или нотариус, которые не заметили ничего подозрительного (решение Арбитражного суда Красноярского края от 12.12.2017 № А33-5825/2017).
- Неотражение в декларации по налогу на прибыль ([А40-111253/15 от 09.10.15](#))
- **Проверяли 2 года назад был хорошим... а сейчас нет..**
Проиграли Постановление АС Уральского округа №Ф09-5509/17 от 05.10.2017г. по делу №А47-10376/2016
- **транзитный характер перечисления средств** (АС ПО округа от 23.06.17 № Ф06-20792/2017)

Как доказывают однодневки

- Изъяли печати, трудовые книжки, первичку однодневки (А74-3187/2015, Ф02-15/2015, 26.06.15 №А40-85678/09)
- Изъяли банковские карты Физлиц 5 звено+свидетели постановление АС Волго-Вятского округа от 16.08.17 № Ф01-3166/2017
- Документы принесла полиция(Ф06-17180/2013 вне рамок проверок
- Полученные деньги потрачены не на приобретение продукции для перепродажи (а40-166454/2014)

Как доказывают однодневки

- Показания свидетелей (9 ААС от 15.06.15 [09АП-20939/2015](#)) + экспертиза + изъятые жесткие диски с информацией (ВС 305-кг16-2806)
- **Нарушение условий договора** ([инф письмо](#)) ([А40-205765/2014](#))
- **Санкции за нарушение условий договора – «прибыльный» расход.**
Если по решению суда на организацию, нарушившую договор, были наложены денежные санкции, проштрафившаяся компания может учесть сумму санкций в базе по налогу на прибыль еще до того, как фактически перечислит штрафную сумму. [Письмо Минфина от 20.03.2017 № 03-03-06/2/15657](#)
- В спорах по налогу на прибыль, если инспекция докажет **фиктивность посредников или дробление бизнеса без явной деловой цели, реальность операций не будет иметь значения**. Налоговики доначислят налоги, как если бы посредников и дробления не было (определения Верховного суда РФ [от 27.11.15 № 306-КГ15-7673](#), [от 23.05.16 № 304-КГ16-4208](#), [от 22.04.16 № 301-КГ16-3373](#), постановления [АС Волго-Вятского от 16.11.16 № Ф01-4754/2016](#), [Западно-Сибирского от 27.02.15 № Ф04-15529/2015](#) округов).
- **оплата по договору ПОСТФАКТ- ВЫИГРАЛИ** [Постановление АС Северо-Кавказского округа от 11.10.2017г. по делу №А63-12510/2016](#)

ФИКТИВНЫЙ ДОКУМЕНТООБОРОТ

- **Идентичные договора** АС Северо-Западного округа ([постановление от 15.09.16 № Ф07-7183/2016](#)) АС Северо-Западного округа от 10.02.15 № А56-3709/2014
- **неверный ИНН перевозчика в товарно-транспортных накладных нескольких грузоотправителей** (постановление АС Северо-Кавказского округа от 16.08.16 № Ф08-5282/2016);
- **пропущенные тире и пробел в названии компании в договорах с несколькими фирмами** (постановление АС Центрального округа от 23.04.15 № Ф10-803/2015);
- **опечатка в названии города** ([постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 15.03.13 № А01-9/2012](#)).
- **Общее форматирование документов на разных фирмах** С Центрального округа ([постановление от 14.12.16 № Ф10-4763/2015](#))
- **Налоговики ищут подробности и нестыковки и в других документах по сделке.** Например, если в договоре с контрагентом нет спецификаций, а в актах — детального отчета о проделанной работе, ревизоры не примут расходы ([постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 25.01.2018 № А66-8897/2016](#)).

документооборот формальный

- **заказ оценки эффективности инвестиций двум фирмам, занимающимся оптовой торговлей через агентов-** (постановление от 29.12.16 № Ф04-5628/2016)
- **Закупка зерна у компьютерной фирмы** (постановление от 29.11.16 № А46-3483/2016)
- **Купили импортный товар с истекшим сроком годности АС Северо-Западного округа это решение поддержал** (постановление от 29.01.16 № А56-69499/2013).
- **Продали щебень больше чем остатки АС Центрального округа рассмотрел дело** (постановление от 01.09.16 № Ф10-2899/2016),
- **Купили больше, чем произвел производитель АС Северо-Кавказского округа** (постановление от 15.02.17 № Ф08-219/2017)
- **Контрагент не мог поставить товар, если нет документов о его транспортировке** ([постановление АС Дальневосточного округа от 12.09.17 № Ф03-3076/2017](#))

ФИКТИВНЫЕ АГЕНТЫ

- Черные транспортные компании [Постановление АС Уральского округа № Ф09-3404/17 от 11.07.2017 по делу №А50-21255/2016](#)
- Нереальная реклама [Постановление Девятого ААС № 09АП-2158/2017 от 16.03.2017г. по делу №А40-136740/16](#)
- Маркетинговые отношения на бумаге [Постановление АС Волго-Вятского округа от 10.07.2017г. по делу №А43-2071/2016](#)
- Аутсорсинг на бумаге [Постановление АС Северо-Кавказского от 14.07.2017г. по делу №А53-25710/2016](#)
- *Фиктивные правоотношения на бумаге* [Постановлении АС Северо-Кавказского округа по делу №А32-33124/2016 от 18.07.2017г](#)
- *Взаимозависимы и несамостоятельны* [Постановление АС Поволжского округа №Ф06-12733/2016 от 25.05.2017г. по делу №А12-18080/2016 , Постановление АС Западно-Сибирского округа по делу №А45-10722/2016 от 12.07.2017г.](#)
- Контрагент в принципе не мог поставить налогоплательщику песок, если не закупал его у третьих лиц и не добывал самостоятельно ([постановление АС Волго-Вятского округа от 02.08.17 № Ф01-2972/2017](#))

Отчет а

- **В отчет-** отразить количество и стоимость товара, который комиссионер реализовал покупателям, указать данные об остатках товара у комиссионера, а также о суммах, перечисленных покупателями. Надо отразить реквизиты накладных и счетов-фактур, выставленных покупателям.
- В отчете необходимо зафиксировать сумму комиссионного вознаграждения, а также стоимость расходов, подлежащих возмещению ([п. 1](#) ст. 991, [ст. 1001](#) ГК РФ). Если объем реализации значительный, то в отчете надо указать ежедневные данные об остатках и движении товарных и денежных средств.
- [АС Северо-Западного округа от 07.09.17 № Ф07-9390/2017](#), комитент представил проверяющим инструкции по документальному оформлению операций по договорам комиссии, ежеквартальные акты сверки с комиссионерами, ежеквартальные акты о выполнении договоров.- ДОГОВОР!!

Ошибки при агентских договорах

- **Правильно писать предмет договора, т.к. если условия агентского договора не соответствовали фактическому исполнению договора, то проиграл Постановление АС Западно-Сибирского округа от 04.12.2017г. по делу №А27-24540/2016.**
- Привяжите в договоре бонусный объем товара к точке безубыточности. Это поможет доказать обоснованность выплаты премии поставщику или агенту. Такой способ оптимизации подсказал АС Северо-Западного округа ([постановление от 10.10.2017 № Ф07-10784/2017](#)).

Легендирование

- **это комплекс мероприятий по разработке, описанию и документальному подтверждению различных ситуаций, наступление которых значительным образом снижает количество вариантов управленческого решения и обосновывает принятие того или иного управленческого решения в налоговых правоотношениях.**

Легендирование

- Этапы
- Действия
- Документы
- При этом можно выделить этапы легендирования:
- Обоснование необходимости легенды и анализ предпосылок.
- Разработка и утверждение легенды.
- Реализация легенды.
- **Закрепление легенды.**

Как обезопасить от плохих контрагентов?

1. Включить в договор пункт о возмещении убытков в случае налоговых доначислений ([п. 1 ст. 406.1 ГК РФ](#)).
2. В договоре поставщик должен гарантировать добропорядочность предоставлением документов

Покупателю выгоднее не ставить возмещение убытков в зависимость от обжалования решения налоговиков в суде. Тогда он сможет не тратиться на судебные расходы с контролерами, а сразу взыскивать деньги с контрагента. Это гораздо быстрее, и суды считают такой порядок законным ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 05.06.17 № Ф08-2428/2017](#)).

Гарант учредитель?

Что включить в договор

- Постановление АС Московского округа от 30.10.2017 № Ф05-15674/2017
- Пропишите в договоре обязанность контрагента передать вам счет-фактуру и накладную, а также штраф, если он этого не сделает. Так вы избежите проблем с НДС и налогом на прибыль.

Договор

- **Подмена одного договора другим** При перечислении займа компании пишут в назначении платежа «аванс по договору поставки», а затем отправляют письмо об исправлении ошибки (постановление АС Московского округа от 13.03.2017 № Ф05-2083/2017). Стороны регулярно проводят зачет займа в счет поставленного товара ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 01.08.2017 № Ф04-2930/2017](#)).

Хищение и пожар

- **Убытки от хищения можно включить в базу по налогу на прибыль** Организация вправе учесть убытки от хищения в составе внереализационных расходов. Но лишь при условии, что «вычислить» расхитителей не удалось. [Письмо Минфина от 06.10.2017 № 03-03-06/1/65418 9](#)
- **Налог на прибыль: как списать потери от пожара**
Понесенные организацией убытки в виде стоимости уничтоженных или испорченных в результате пожара товаров, материалов и прочего имущества, учитываются в «прибыльной» базе в периоде, в котором они документально подтверждены. Письмо Минфина России от 06.10.17 № 03-03-06/1/65418
- Подтверждать отсутствие виновных в хищении товара лиц можно любым официальным документом. Теперь убытки в налоговом учете признать будет проще.
- Ранее чиновники разрешали списывать убытки только на основании постановления о приостановлении предварительного следствия, вынесенного в связи с отсутствием обвиняемого (письмо от 16.12.11 № 03-03-06/4/149). Сейчас чиновники признали, что Налоговый кодекс не содержит название первичного документа, которым налогоплательщик должен обосновать расходы (подп. 5 п. 2 ст. 265 НК РФ). Конституционный суд еще в 2012 году подчеркнул (определение от 24.09.12 № 1543-О), что официальным первичным документом может служить, к примеру, справка органов внутренних дел или постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.
- [Письмо Минфина от 17.10.2017 № 03-07-11/67464](#)

Для признания материальных потерь от пожара компании нужно собрать следующие документы:

- справку Государственной противопожарной службы МЧС России;
- протокол осмотра места происшествия;
- акт о пожаре, в котором устанавливается причина возгорания;
- акт инвентаризации, в котором зафиксирована стоимость сгоревшего имущества.

Помимо этого, необходимо подтвердить факт отсутствия виновных. Для этого потребуется справка о прекращении уголовного дела.

Реальность- условия договора

- **АС ДО №Ф03-3591/2017 от 02.10.2017г. по делу № А04-1575/2017** налоговики и суд вывели компанию на чистую воду. Да, сделки реальные, но кто участвовал в этой реальности? Заявленный контрагент или компания «Х»? Факты говорили об обратном: *«реальность хозяйственной операции с заявленным контрагентом определяется не только фактическим наличием и движением товара, но и реальностью исполнения договора именно заявленным контрагентом»*
- **АС СКО от 11.10.2017г. по делу №А63-12510/2016** условия договора (оплата товара постфактум, наряду с формой ЗПП-13 и квитанцией на приемку) суд расценил, как доказательства проявления должной осмотрительности. Ведь прописанные в договоре пункты исключали риск неблагоприятных гражданско-правовых последствий

Реальность сделки

- Фото и видео фиксация товаров
- Экспертиза на работы ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 08.07.16 № Ф04-2454/2016](#))
- Доказать объем, стоимость и количество услуг ([ВС №308-КГ14-2792](#))
Налоговики требуют раскрыть суть услуг, стоимость которых уменьшает налогооблагаемую прибыль. АС Уральского округа подсказал как обойти это требование ([постановление от 03.07.17 № Ф09-3363/17](#)).
- Проверяющие не вправе оценивать целесообразность расходов ([определение КС РФ от 04.06.2007 № 320-О-П](#)).
 - Абонентский договор
- Иные способы
- [Ф07-8057/2016](#) — если конс услуги есть в инете то нельзя в расходы

ЗАЧЕМ Деловая переписка

- Уничтожил переписку –проиграл и срок давности не волнует [АС Поволжского округа от 23.06.17 № Ф06-20792/2017](#))
- требуют представить деловую переписку и сведения о переговорах с контрагентами ([постановления АС Уральского от 20.12.16 № Ф09-11253/16](#), [Центрального от 18.08.16 № Ф10-2726/2016](#), Поволжского 18.05.15 № Ф06-22731/2013 округов
- Не попросил переписку и документы про станки- нет должной осмотрительности ([постановление от 08.02.17 № Ф05-22343/2016](#)).
- не представили переписку с контрагентами. Если имеются другие доказательства недобросовестности, то они приходят к выводу, что спорные сделки фиктивны ([постановления АС Уральского от 08.02.17 № Ф09-11930/16](#), [Дальневосточного от 13.05.15 № Ф03-1671/2015](#), [Западно-Сибирского от 25.05.16 № Ф04-2090/2016](#), [Московского от 07.11.14 № Ф05-12572/14](#) округов).
- Стороны заключили крупные сделки на общую сумму 135 млн рублей. При этом они не вели деловую переписку, личных встреч тоже не было- ПРОИГРАЛ ([постановление АС Московского округа от 29.12.14 № Ф05-15442/2014](#)).
- Постановлении АС Западно-Сибирского округа от 13.10.2017г. по делу №А45-3889/2016

Деловая переписка

Деловая переписка помогает компаниям доказать реальность сделки (прибыль и НДС) ([постановления АС Поволжского от 15.10.15 № Ф06-1913/2015](#), [Северо-Кавказского от 26.04.16 № Ф08-2135/2016](#), [Волго-Вятского от 30.03.17 № Ф01-637/2017](#), Ф01-640/2017 округов).

Переписка с контрагентом — доказательство, свидетельствующее о наличии деловых отношений ([определение ВС РФ от 05.06.17 № 309-КГ17-5897](#), [постановление ФАС Московского округа от 18.06.14 № Ф05-5629/2014](#)).

Переписка подтверждает факт заключения и исполнения договоров ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 13.04.16 № Ф08-1470/2016](#)).

Деловая переписка поможет обосновать критерии выбора контрагента ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 10.05.17 № А70-6845/2016](#)).

Деловая переписка

- **крупные сделки- сохрани переписку- выиграл суд** (АС УО [от 27.02.17 № Ф09-432/17](#), [от 04.08.17 № Ф09-3917/17](#), [от 15.06.17 № Ф09-3219/17](#), [от 01.02.16 № Ф09-10979/15](#), [от 21.07.16 № Ф09-7257/16](#), ФАС МО от 10.06.14 № Ф05-5401/2014, от 21.02.14 № Ф05-239/2014, от 20.02.14 № Ф05-17344/2013, [09.04.14 № Ф05-2817/2014](#) и [АС МО от 22.09.14 № Ф05-9803/14](#)).
- **ИМЕЛСЯ полный архив деловой переписки о согласовании сделок на сумму 750 млн рублей. Деловое общение подтвердило их реальность** ([постановление от 26.08.13 № А45-29254/2012](#)).
- **Нет переписки и по совокупности обстоятельств проиграл АС МО** [от 11.11.16 № Ф05-17041/2016](#), [от 04.02.15 № Ф05-16301/2014](#), [Волго-Вятского от 09.02.16 № Ф01-6063/2015](#) округов).
- **корреспонденция в адрес контрагента уходила простыми почтовыми отправлениями, без выдачи компании квитанций. Следовательно, никакой переписки между обществом и контрагентом не было** ([АС МО от 06.03.15 № Ф05-1049/2015](#)).
- **представила деловую переписку с контрагентом, стороны общались посредством электронной почты** ([постановление АС Московского округа от 25.03.15 № Ф05-2358/2015](#)).

Деловая переписка

- не представили электронные адреса представителей контрагентов, почтовые реестры на отправку корреспонденции и почтовые конверты, полученные от контрагентов. Арбитры не поверили, что стороны общались по электронной почте. Компания не представила скриншоты переписки ([постановление АС Северо-Кавказского округа от 16.02.17 № Ф08-236/2017](#)).
- Компания не представила почтовые конверты либо курьерские доверенности, равно как и проекты договоров, направляемых контрагенту ([постановление от 23.12.13 № А70-2439/2013](#)). Чтобы снизить риск претензий, нужно хранить почтовые реестры и конверты.
 - **Вывод- ДАЕМ ИНФОРМАЦИЮ, ЧТО ПЕРЕПИСКА ЕСТЬ**

Реальность сделки

- **Определение ВС РФ от 14.08.2017г. №305-КГ17-10738.** Цена завышена в 5 РАЗ!!!
реальность не опровергнута, но выполнены критерии Приказа ФНС России от 14.10.2008 № ММ-3- 2/467@ и Приказ ФНС России от 30.05.2007 №ММ-3-06/333@- **ВЫСОКАЯ ЦЕНА- НЕОБОСНОВАННАЯ НАЛОГОВАЯ ВЫГОДА..**
- **Есть копии ПТС, но нереальность сделки Постановлении АС Московского округа от 02.10.2017г. по делу №А40-223430/2016**

2-3 звено односторонности?

- Верховный суд в своем **Определении от 01.02.2016 № 308-КГ15-18629** обоснованно отметил, что **недобросовестность контрагентов второго и третьего звена не влечет автоматического признания необоснованной заявленной налогоплательщиком налоговой выгоды**, поскольку каждый из этих лиц самостоятельно несет ответственность за выполнение своих обязанностей и независимо друг от друга пользуется своими правами. постановления АС [Восточно-Сибирского от 27.04.15 № Ф02-1149/2015](#), [Дальневосточного от 09.11.16 № Ф03-5110/2016](#), [Северо-Кавказского от 22.06.16 № Ф08-3761/2016](#) округов
- **Президиум ВАС РФ в Постановлении от 03.07.2012 № 2341/12 по делу ОАО «Камский завод железобетонных изделий и конструкций» указал**, что если налоговым органом была установлена недостоверность представленных налогоплательщиком документов и есть предположения о наличии в его действиях умысла на получение необоснованной налоговой выгоды либо не проявлении должной осмотрительности при выборе контрагента, реальный размер предполагаемой налоговой выгоды и понесенных налогоплательщиком затрат при исчислении налога на прибыль подлежит определению исходя из рыночных цен, применяемых по аналогичным сделкам. Иной правовой подход, по мнению суда, влечет искажение реального размера налоговых обязательств по налогу на прибыль.
- **налогоплательщик не отвечает за поставщиков второго и третьего уровней (решение Арбитражного суда Удмуртской республики от 20.12.2017 № А71-10166/2017).**

Новые счета-фактуры можно?

- В 2013 году предприниматель отразил в учете операции по приобретению товара у ООО «Г» и «С», представив в подтверждение счета-фактуры и товарные накладные. Эти документы были переоформлены контрагентами в 2014 году по просьбе предпринимателя (для приведения в соответствие с фактическими данными о количестве поставленных товаров). Счета-фактуры и товарные накладные в итоге были подписаны со стороны ООО «Г» от имени директора А., со стороны ООО «С» - от имени директора Т.
- По результатам выездной проверки налоговая отказала ИП в вычетах и срезала расходы – доначислила [НДФЛ](#), [НДС](#), пени и штраф. Претензии налоговиков сводились к тому, что представленные документы датированы периодом с 30 апреля по 30 декабря 2013 года, а в этот период руководителями названных контрагентов были другие лица. Таким образом, подписи в первичных документах выполнены не лицами, являющимися руководителями контрагентов в период оформления названных документов.
- Суды трех инстанций (дело № [А46-12733/2016](#)) отменили решение инспекции, указав, что ею не представлено достаточных доказательств получения предпринимателем необоснованной налоговой выгоды.
- Суды (постановление кассации Ф04-2750/2017 от 11.08.2017), руководствуясь положениями пункта 2 статьи 169 НК, указали, что НК не запрещает внесение изменений в неправильно оформленный счет-фактуру или замену его на документ, оформленный в соответствии с действующим законодательством. Суды учли, что контрагенты являются действующими юрлицами, состоящими на налоговом учете, исполняющими свои налоговые обязательства. При этом доставка товара предпринимателю подтверждается свидетельскими показаниями.

16 февраля 2017 года Президиум ВС РФ утвердил Обзор практики по рыночным ценам

- Если сделка не относится к контролируемой, то налоговики не вправе корректировать цену. Формально разъяснение снижает риски претензий. Если цены многократно завышены или занижены, то это может служить одним из признаков схемы ухода от налогов ([определение ВС РФ от 01.12.16 № 308-КГ16-10862, п. 6 письма ФНС России от 23.12.16 № СА-4-7/24825@](#))
- При мене и безвозмездной передаче приложите расчет рыночной цены.
- ВС РФ разрешил проверять рыночность цен по всем сделкам, где подозревается участие однодневок.
- Инспекторы будут тщательно изучать крупных контрагентов.
- Безопаснее, если общая сумма сделок с контрагентом и связанными с ним лицами не будет превышать лимиты.
- Большое отклонение цен от рыночных - признак необоснованной выгоды
Налоговики не вправе оспаривать цены в сделках между взаимозависимыми лицами при проведении выездных и камеральных проверок. Однако если цена сделки во много раз отличается от рыночного уровня, у проверяющих могут возникнуть вопросы. [Письмо ФНС от 27.11.2017 № ЕД-4-13/23938@](#)
- [Определение ВС от 03.10.2017 № 305-КГ17-4111](#) – таможенную стоимость нельзя корректировать

Рыночная стоимость

- **Исключите отчет оценщика из доказательств, представленных налоговиками.** Президиум ВС РФ указал лишь три случая, когда налоговики вправе использовать отчет оценщика для корректировки налоговой базы:
 - как источник информации, используемой при сопоставлении условий сделок, если других источников нет ([подп. 3 п. 2 ст. 105.6 НК РФ](#));
 - при разовых сделках, если нельзя применить иные методы определения доходов ([п. 9 ст. 105.7 НК РФ](#));
 - как рыночную цену, если проведение оценки обязательно по закону ([п. 10 ст. 105.3 НК РФ](#)). Например, при оплате доли в уставном капитале ООО неденежными средствами свыше 20 тыс. рублей ([п. 2 ст. 15 Федерального закона от 08.02.98 № 14-ФЗ](#)). В других случаях налоговики не вправе корректировать базу на основе отчета оценщика+
- ФНС России

- Кодекс запрещает инспекторам проверять цены на соответствие рыночным во время выездных и камеральных проверок. Но если налоговикам покажется, что цена завышенная или слишком низкая, они будут доказывать необоснованную налоговую выгоду. Например, компания платит мало налога на прибыль, потому что списывает больше амортизации, когда слишком дорого заплатила за имущество (постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.03.2018 № А07-21408/2015).

105.5 и 105.6

- 1) характеристик товаров (работ, услуг), являющихся предметом сделки;
- 2) характеристик функций, выполняемых сторонами сделки в соответствии с обычаями делового оборота, включая характеристики активов, используемых сторонами сделки, принимаемых ими рисков, а также распределение ответственности между сторонами сделки и прочие условия сделки (далее в настоящем Кодексе - функциональный анализ);
- 3) условий договоров (контрактов), заключенных между сторонами сделки, оказывающих влияние на цены товаров (работ, услуг);
- 4) характеристик экономических условий деятельности сторон сделки, включая характеристики соответствующих рынков товаров (работ, услуг), оказывающих влияние на цены товаров (работ, услуг);
- 5) характеристик рыночных (коммерческих) стратегий сторон сделки, оказывающих влияние на цены товаров (работ, услуг).
- 5. Определение сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий сопоставляемых сделок с условиями анализируемой сделки осуществляется с учетом следующих условий:
 - 1) количества товаров, объема выполняемых работ (оказываемых услуг);
 - 2) сроков исполнения обязательств по сделке;
 - 3) условий платежей, применяемых в соответствующих сделках;
 - 4) курса иностранной валюты, примененной в сделке, по отношению к рублю или другой валюте и его изменения;
 - 5) иных условий распределения прав и обязанностей между сторонами сделки (на основании результатов функционального анализа).
- 6. Учет функций, исполняемых сторонами сделки, при определении сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий сопоставляемых сделок с условиями анализируемой сделки осуществляется с учетом материальных и нематериальных активов, находящихся в распоряжении сторон сделки. При этом под активами в целях настоящей главы понимаются ресурсы (имущество, в том числе денежные средства, имущественные права, в том числе [интеллектуальные права](#)), которыми лицо владеет, пользуется или распоряжается в целях получения дохода. К основным функциям сторон сделки, которые учитываются при определении сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий сопоставляемых сделок с условиями анализируемой сделки, в частности, относятся:
 - 1) осуществление дизайна товаров и их технологической разработки;
 - 2) осуществление производства товаров;
 - 3) осуществление сборки товаров или их компонентов;
 - 4) осуществление монтажа и (или) установки оборудования;
 - 5) проведение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ;
 - 6) приобретение товарно-материальных ценностей;
 - 7) осуществление оптовой или розничной торговли товарами;
 - 8) осуществление функций по ремонту, гарантийному обслуживанию;
 - 9) продвижение на новые рынки товаров (работ, услуг), маркетинг, реклама;
 - 10) хранение товаров;
 - 11) транспортировка товаров;
 - 12) страхование;
 - 13) оказание консультаций, информационное обслуживание;
 - 14) ведение бухгалтерского учета;
 - 15) юридическое обслуживание;
 - 16) предоставление труда работников (персонала);
 - (пп. 16 в ред. Федерального [закона от 05.05.2014 N 116-ФЗ](#))
 - 17) выполнение агентских функций, посредничество;
 - 18) финансирование, осуществление финансовых операций;
 - 19) осуществление контроля качества;
 - 20) осуществление стратегического управления, в том числе определение ценовой политики, стратегии производства и реализации товаров (работ, услуг), объема продаж, ассортимента товаров (предлагаемых работ, услуг), их потребительских свойств, а также осуществление оперативного управления;
 - 21) обучение, повышение квалификации сотрудников;
 - 22) организация сбыта и (или) производства товаров с привлечением других лиц, располагающих соответствующими мощностями.
- 7. При определении сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий сопоставляемых сделок с условиями анализируемой сделки также учитываются следующие риски, принимаемые каждой из сторон сделки при осуществлении своей деятельности и оказывающие влияние на условия сделки:

Имущество отдельно

- Организация с имуществом
сдаёт в аренду
взаимозависимому лицу

Рискованные расходы

- Премии за производственный результат МФ
от 22.07.16 №03-03-06/1/42954
- Ст 255 п. 25 НК РФ Коллективный договор
- Аутсорсинг (15570/12) виды работ, сроки,
графики, график документооборота
 - Беспроцентные займы
 - Цессия (Нурэнерго)
 - Банкротство (субсидиарка)

Дебиторка и кредиторка

- Строго **ДО** истечении срока исковой давности (Пленум ВС п.21 от 29.09.15 №43)
- Акт сверки – образец- дело [Ф05-3494/2016 от 21.04.16](#)
- Договор под видеокамеру
- Проверка реальности существования контрагента
- Нельзя списывать дебиторку позднее, а нужно сдать уточненку ([МФ от 06.04.16 №03-03-06/2/19410](#))

Дебиторка

- Ст 54 НК РФ- это мы сделали ошибку, поэтому сдали уточненку в текущем периоде
- [АС ВСО от 16.09.16 №ф02-6024/2014](#)
- До этого был [ВАС от 15.06.10 №1574/10-](#) недействителен
- При обнаружении ошибок, приведших к завышению суммы налога на прибыль к уплате в прошлых периодах, пересчитать налоговую базу можно за период, в котором были выявлены эти ошибки.
Письмо Минфина от 04.08.17 № 03-03-06/2/50113

Дебиторка оптимизация

- с 1 января 2017 года закон о коллекторской деятельности ([Федеральный закон от 03.07.16 № 230-ФЗ](#)) не помешает — он распространяется только на долги физлиц.
- — создать резерв по сомнительным долгам. Это временно снизит налог на прибыль, но при этом подразумевается, что компания будет пытаться взыскать долги самостоятельно.
- — заключить договор факторинга. В зависимости от условия о регрессе это либо кредитование под залог дебиторки, либо уступка права требования. В обоих случаях кредитор понесет расходы в виде дисконта или вознаграждения фактору. Расходы уменьшают налогооблагаемую прибыль. НДС со стоимости услуг фактора компания вправе принять к вычету.
- — уступить долг коллекторскому агентству. Обычно так поступают с совсем безнадежными долгами, которые нельзя взыскать самостоятельно или получить финансирование от фактора. Убытки при этом могут достигать 95 процентов.

Факторинг

- Есть смысл завести дружественного финансового агента (фактора) на упрощенке. Фактором может быть любая коммерческая компания (ст. 825 ГК). Не нужны никакие лицензии или разрешения. Вы переуступаете ему долг и сразу получаете реальные деньги. Эти услуги вы оплачиваете и включаете в расходы. См. пример ниже.

Кредиторка

- МФ от 12.09.14 №03-03-р3/45767 – списывается в последний день периода ст. 271 НК РФ п.4
- Факт приказа не важен
- Продление срока- только с реальным контрагентом **В случае, когда поставщик, которому организация должна денег за ранее поставленные товары, прекратил свое существование, ликвидировав юрлицо, задолженность перед ним нужно включить в состав «прибыльных» доходов.**
- Источник: [Письмо Минфина от 09.02.2018 № 03-03-06/1/7837](#)
- Ведь, согласно НК, внереализационными доходами признаются доходы в виде сумм кредиторской задолженности (обязательств перед кредиторами), списанной в связи с истечением срока давности или по другим основаниям. Ликвидация кредитора – одно из таких оснований.
- В данной ситуации включить сумму долга в «прибыльную» базу организация-должник должна на дату исключения поставщика-кредитора из ЕГРЮЛ.

Резерв по сомнительным долгам

- **Источник: Федеральный закон от 30.11.2016 № 405-ФЗ**
<http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001201611300023>
По новым правилам, сумма создаваемого резерва по сомнительным долгам, исчисленного по итогам налогового периода, не может быть больше 10 % от выручки за этот налоговый период. При исчислении резерва в течение налогового периода по итогам отчетных периодов его сумма не может превышать большую из величин - 10 % от выручки за предыдущий налоговый период или 10 % от выручки за текущий отчетный период.
С 2017 года нельзя признать задолженность сомнительной, если есть встречное непогашенное обязательство этого же контрагента. А значит, в резерв сомнительных долгов можно включить только дебетовое сальдо ([п. 1 ст. 266 НК РФ](#)).
 - Если дебитор одновременно кредитор, то
- - Вексель кредитор может передать по индоссаменту на предъявителя (бланковый индоссамент). Уведомлять должника ни старый, ни новый кредитор не должны (п. 11, 12, 13 Положения о простом и переводном векселе). Если обязательство уже существует без векселя, долг можно новировать ([ст. 818 ГК РФ](#)). Сделать это лучше до того, как возникнет встречное обязательство, чтобы избежать претензий инспекции.
- **Цессия позволит задолжать новому кредитору**
- Перевод долга должником- четко по ГК ст. 391

Безнадежный долг

- Компания вправе списать безнадежный долг в расходы в том периоде, когда наступило одно из следующих событий ([подп. 2 п. 2 ст. 265 НК РФ](#)):
- срок исковой давности истек, в общем случае он равен трем годам ([ст. 196 ГК РФ](#));
- должник ликвидировался;
- судебный пристав-исполнитель вынес решение об окончании исполнительного производства ([п. 2 ст. 266 НК РФ](#)).

Безнадежный долг

- Налоговики снимут списанный долг из расходов, если усомнятся в выгоде первоначальной сделки. Докажите экономическую выгоду первичной сделки([постановление АС Северо-Западного округа от 09.02.17 № Ф07-63/2017](#)).
- Если налоговики найдут документы о том, что обе стороны выполнили свои обязательства, они исключат безнадежный долг из расходов (например, [постановление АС Уральского округа от 23.03.16 № Ф09-2350/16](#)).

Безнадежный долг

- Акты сверки подписывать вовремя ([постановление АС Западно-Сибирского округа от 04.04.16 № Ф04-799/2016](#)).
- Откладывать списание нельзя. Учет долга в расходах более позднего периода налоговики признают неправомерным. В итоге они доначислят компании налог на прибыль за тот год, когда она списала долг. Значит, доначисления правомерны ([постановления АС Центрального от 28.02.17 № Ф10-197/2017](#), [Северо-Западного от 09.06.16 № Ф07-2734/2016](#) округов).

Безнадежный долг

- Более позднее списание
- Первый вариант — доказывать, что компания была вынуждена отложить списание по объективным причинам — как????, но если суд поверит, то можно ([постановление АС Московского округа от 28.02.17 № Ф05-850/2017](#)).
- Второй вариант — оформить списание долга как ошибку, которую выявили в проверяемом году и которая привела к переплате налога в прошлые периоды. Такую ошибку компания вправе исправить в году обнаружения ([п. 1 ст. 54 НК РФ](#)). Тогда к основному пакету документов приложите бухгалтерскую справку с объяснением причин ошибки: неправильно посчитали срок, акт сверки подписан неуполномоченным лицом и т. д. Даже если год, когда долг стал безнадежным, не входит в период проверки, суд может поддержать налогоплательщика ([постановления АС Западно-Сибирского от 01.08.16 № Ф04-3268/2016](#), [Московского от 10.08.16 № Ф05-10182/2016](#), [Поволжского от 16.03.16 № Ф06-6560/2016](#) округов). Этот вариант сработает, если компания платила налог за год, когда должна была списать долг. Если же налогоплательщик нес убытки, он не вправе пользоваться возможностями статьи 54 НК РФ (письма Минфина России [от 27.06.16 № 03-03-06/1/37152](#), [от 08.02.16 № 03-03-06/1/6383](#), [от 13.04.16 № 03-03-06/2/21034](#), [постановление АС Северо-Кавказского округа от 23.08.16 № Ф08-5848/2016](#), оставлено в силе [определением ВС РФ от 22.12.16 № 308-КГ16-17065](#)).
- Третий вариант — доказывать, что инспекторы неправильно посчитали срок исковой давности — он истекает позже ([постановление АС Уральского округа от 15.03.16 № Ф09-1678/16](#)). К примеру, если срок прервался из-за признания должником своего долга. Он подписал акт сверки, письменно признал претензию или попросил об отсрочке платежа ([постановление АС Московского округа от 10.08.16 № Ф05-10182/2016](#)). Ответ на претензию, который не содержит признание долга, и частичная уплата долга сами по себе не прерывают срок давности ([п. 20 постановления Пленума ВС РФ от 29.09.15 № 43](#)).

• ПОЭТОМУ ВОВРЕМЯ

Безнадежный долг

- **Отслеживайте банкротство должников.** Компания имела возможность узнать об окончании банкротства, значит, отсрочка списания неправомерна (например, [постановление от 07.10.16 № Ф06-12948/2016](#)). Решение суда об окончании банкротства вступает в силу немедленно ([п. 1 ст. 149 Федерального закона от 26.10.02 № 127-ФЗ «О несостоятельности \(банкротстве\)»](#)). На его основании налоговики исключают должника из ЕГРЮЛ в течение пяти дней. В этом периоде и нужно списать задолженность ([постановление АС Поволжского округа от 16.03.16 № Ф06-6560/2016](#)).
- **Разработайте положение по работе с контрагентами** Если должника ликвидируют по инициативе кредитора, но тот не заявит требования о возврате долга, контролеры сочтут это прощением долга. А такие суммы не уменьшают налогооблагаемую прибыль ([п. 16 ст. 270 НК РФ](#)). И суд поддержит проверяющих (в частности, [постановление АС Уральского округа от 27.06.16 № Ф09-5866/16](#)).

Расходы на оплату труда

- Трудовой договор
- Должностная инструкция
- Правила внутреннего трудового распорядка
- Положение об оплате труда
- Положение о премировании и стимулировании
- Коллективный договор

Правила внутреннего трудового распорядка

- Проблемы: возврат из командировки после рабочего дня и (или) в выходной
- Чек АЗС 7 утра, 8 вечера
- Чек ресторан (представительские) в 22 часа
- Такси во внерабочее время

Табель 8 часов

ГИБКИЙ ГРАФИК или ВОЗМОЖНОСТЬ СДВИГА РАБОЧЕГО ВРЕМЕНИ В
ТЕЧЕНИЕ СУТОК, ТЕКУЩЕЙ НЕДЕЛИ ПРИ СОБЛЮДЕНИИ ЕЖЕМЕСЯЧНОЙ
НОРМЫ

Командировки

- Если ПРАВИЛАМИ Внутреннего трудового распорядка предусмотрено возврат в выходной, то есть расходы [Минфин письмо 18.04.2014 №03-03-06/2/17862](#)
- Участие работников в непроизводственных мероприятиях не уменьшают прибыль, тк не ст. 252:
- [ВАС №ВАС-2788/14 ОТ 26.03.2014](#)
- Работник уехал в командировку в выходной: стоимость билета можно списать в расходы.
Даже если сотрудник отправился в командировку на день-два раньше ее официального начала, это не мешает организации-работодателю учесть расходы на проезд командированного в базе по налогу на прибыль. [Источник: Письмо Минфина от 13.06.2017 № 03-03-РЗ/36418](#)
Днем начала или окончания командировки считается соответствующая дата, указанная в приказе о командировке. Довольно часто командировки оформляются на рабочие дни, а билеты для проезда работника к месту командировки и/или обратно приобретаются с датой отправления в выходные, предшествующие дню начала командировки (или следующие за датой ее окончаний). По мнению Минфина, ничего страшного в этом нет. Поскольку такие проездные расходы, несмотря на нестыковку дат, все равно связаны с выполнением сотрудником служебного поручения, компания-работодатель вправе учесть их в составе «прибыльных» расходов.
- **Чтобы списать расходы на перелет, нужен посадочный талон**
Если сотрудник добирался в командировку и обратно на самолете, его дорожные затраты в «прибыльных» целях подтверждаются маршрут/квитанцией и посадочным талоном. Причем на талоне обязательно должен стоять штамп о досмотре. [Письмо Минфина от 06.06.2017 № 03-03-06/1/35214](#)
[Письмо Минфина от 09.02.2018 № 03-04-05/7999](#)
- Как известно, в случае направления сотрудника в командировку работодатель обязан возместить ему связанные с командировкой расходы (в частности, на проезд и на аренду жилья). Но если работник не принес документы, которые подтверждают понесенные им затраты, то выданные на проезд и жилье суммы уже не могут считаться компенсационными выплатами. Соответственно, нет документов – нет и освобождения от уплаты страховых взносов.

Личный автомобиль

- **Работник едет на личном авто по служебным делам: как фирме учесть стоимость ГСМ**

Если сотрудник использует личный транспорт для рабочих поездок, а работодатель выплачивает ему за это компенсацию, то последний вправе включить сумму компенсации в состав прочих «прибыльных» расходов в пределах норм, установленных Правительством РФ (пп.11 п.1 ст.264 НК РФ)

Источник: Письмо Минфина от 10.04.2017 № 03-03-06/1/21050

При этом, как отметил Минфин, в размере компенсаций, установленных Правительством, уже учтены все затраты владельца автомобиля (износ транспорта, ГСМ и т.д.). Соответственно, включать отдельно в состав расходов затраты на ГСМ, компания-работодатель не имеет права.

- **В случае, когда сотрудник ездит по рабочим делам на личном автомобиле, а работодатель компенсирует ему сопутствующие расходы, объекта обложения НДФЛ не возникает.**

Источник: Письмо Минфина от 26.09.2017 № 03-04-06/62152

Дело в том, что от обложения НДФЛ освобождены все виды установленных законодательством компенсаций, связанных с исполнением гражданином трудовых обязанностей.

- Минфин разрешает выдавать компенсации за разъездной характер работы с «нулевым» НДФЛ и страховыми. Это **Письмо Минфина РФ от 19.04.2017г. №03-04-06/23538**

- **Путевые листы нужно оформлять по-новому**

Минтранс дополнил перечень обязательных реквизитов путевого листа. Изменения вступают в силу с 15.12.2017.

Источник: Приказ Минтранса от 07.11.2017 №

476 <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001201712040024?index=0&rangeSize=1>

Так, теперь в путевом листе нужно будет указывать основной регистрационный номер собственника (владельца) транспортного средства (ОГРН или ОГРИП). Помимо этого, дополнен список сведений о транспортном средстве. В него добавили информацию о дате и времени проведения предрейсового контроля (в случае, если обязанность его проведения установлена законодательством). Прописано, что дата включает в себя число, месяц и год, а время – часы и минуты.

Также внесены изменения в правила обеспечения безопасности перевозок. Если ранее предписывалось проводить ежедневный контроль технического состояния ТС перед выездом на линию с места стоянки и по возвращению к месту стоянки, теперь правилами установлено только проведение предрейсового контроля технического состояния до выезда транспортного средства с места постоянной стоянки.

- **Определение Верховного Суда от 27 ноября 2017 года №69-КГ17-22.** Бывший сотрудник обратился в суд с иском к работодателю с требованием взыскать с работодателя премию в размере 100 000 рублей за последние два месяца. Дело дошло до Верховного Суда, и работодатель во всех инстанциях выиграл. По мнению сотрудника, премия входит в систему оплаты труда и является обязательной выплатой, носящей постоянный характер. А суды, включая Верховный Суд, объяснили сотруднику, что **премия выплачивается по решению работодателя. Поработал хорошо – получи премию. Не поработал – премию не получаешь.**

Договор ГПХ

- Предмет договора – конечный результат от сделанной конкретной работы
- Стороны договора: заказчик и исполнитель (ст.702
- Ответственность заказчика – своевременная оплата, исполнителя – качественное и своевременное выполнение работ (гл.25 ГК РФ)
- Ответственность заказчика – своевременная оплата, исполнителя – качественное и своевременное выполнение работ (гл.25 ГК РФ)
- Исполнители не заносятся в штатную численность работников компании И Не обязан действовать согласно внутреннему трудовому распорядку
- Одна оплата
- Более двух раз риск
- Услуги, а не профессия

потери

- **Технологические потери: как подтвердить в «прибыльных» целях**
Письмо Минфина от 20.01.2017 № 03-03-06/1/2523

Технологические потери учитываются в базе по налогу на прибыль в составе материальных расходов. При этом, т.к. НК не содержит каких-либо ограничений по размеру таких затрат, нормативы технологических потерь определяются организацией самостоятельно, исходя из принципа экономической обоснованности, отраслевой специфики и условий хозяйственной деятельности. Естественно, любые «прибыльные» расходы должны быть документально подтверждены. Поскольку какого-то специального документа для подтверждения технологических затрат нет, то, по мнению Минфина, для этих целей вполне подойдет справка бухгалтера. Главное, чтобы такая справка содержала все обязательные реквизиты первичного документа, поименованные в п.2 ст. 9 Федерального закона от 06.12.11 № 402-ФЗ.

- **Затраты по утилизации «неликvida» можно списать в расходы**

-

- **Но лишь при условии, что, списывая и утилизируя неликвидный товар, компания действует, подчиняясь требованиям законодательства.**
- Источник: [Письмо Минфина от 09.02.2018 № 03-03-06/1/7862](#)
- Ведь в целях налога на прибыль расходами признаются только обоснованные и документально подтвержденные расходы.
- Соответственно, если те или иные расходы (например, связанные с утилизацией товаров, признанных неликвидными из-за морального устаревания или истекшего срока годности) организация вынуждена производить, чтобы не нарушить установленные требования, то в их обоснованности сомневаться не приходится. А если еще и с документами, подтверждающими соблюдение процедуры утилизации, все в порядке, то уменьшение «прибыльной» базы совершенно правомерно.

Предпроверка

- АСК НДС
- Заработная плата
- Однодневки (подо что, объемы (5% ок и до 10, далее стоп)
- Нео офиса, людей, хозрасходов, телефона, отказ от участия,
- Взаимозависимость
- Не дали документы по помойке (если по всем не дает, то ок)
- **Однодневка :** Контрагент по юридическому адресу не располагается, фактический адрес не установлен; Контрагент не сдает отчетность, сдает нулевую отчетность или с минимальными показателями; Контрагент никогда не сдавал налоговую и бухгалтерскую отчетность; Контрагент не открывал банковские счета; У контрагента минимальный штат — от нуля до двух человек; Участники сделки взаимозависимы; Операции с контрагентом носят неритмичный характер;
- Компания работает в основном с однодневками;
- Контрагент зарегистрирован по подложному паспорту либо за плату формальным руководителем. Это подтверждают свидетельские показания;
- Суд признал регистрацию контрагента недействительной;
- Поставщик не числится в ЕГРЮЛ и ЕГРИП, его ИНН не существует;
- Компания представила первичку и счета-фактуры с недостоверной и противоречивой информацией. Например, в них неправильный ИНН, адрес, отсутствуют наименование и адрес грузоотправителя. У компании нет документов, которые подтверждают расходы;
- Компания проводит операции через цепочку посредников, и есть признаки, что их действия согласованы;

Проверки комиссии

- [Письмо ФНС от 25.07.2017 № ЕД-4-15/14490@](#)

Утвержденный порядок регламентирует последовательность контрольных мероприятий по выявлению:

- отражения в налоговой и бухгалтерской отчетности недостоверных сведений;
 - выплаты «теневой» зарплаты;
 - несвоевременного перечисления НДФЛ и страховых взносов;
 - работодателей, выплачивающих заработную плату ниже прожиточного минимума или МРОТ;
 - работодателей, не оформляющих трудовые отношения с работниками, в результате чего занижается база по НДФЛ и по страховым взносам.
- новые критерии отбора компаний для вызова на комиссии. Они содержатся в [письме ФНС России от 25.07.17 № ЕД-4-15/14490@](#) «О работе комиссии по легализации налоговой базы и базы по взносам».

Истребование документов

- Порядок представления
- 93.1- следующий слайд
- 88 льготы, дб8, плательщик платежей за исп. природных ресурсов, уточненка за пределами 2 лет, не облаг страх и книга покупок и продаж не сошлась
- **НЕ ДАЛИ И ВЫИГРАЛИ-** Пояснительные письма и аналитические справки. **ФАС Московского округа от 12.04.13 №А40-150203/10-118-891**; Деловая переписка с контрагентом и трудовые договоры. **ФАС Северо-Западного округа от 19.07.12 №А05-10389/2011.**
- 89
- КГН и Трансфертка.- частности не смотрим

93.1 ФНС от 27.06. 2017 г. N СА-4-9/12220@

- П. 1 ст 93.1 НК РФ Должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, вправе истребовать у контрагента или у иных лиц, располагающих документами (информацией), касающимися деятельности проверяемого налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента), эти документы (информацию).- ШТРАФ ПО 126 НК РФ- 10000 руб
- п 2. ст 93.1 НК РФ В случае, если вне рамок проведения налоговых проверок у налоговых органов возникает обоснованная необходимость получения документов (информации) относительно конкретной сделки, должностное лицо налогового органа вправе истребовать эти документы (информацию) у участников этой сделки или у иных лиц, располагающих документами (информацией) об этой сделке.- ШТРАФ 129.1 НК РФ 5000 или 20000 р

Истребование документов

- **Истребование документов вне налоговой проверки инспекции должны обосновывать** ФНС предписала сотрудникам инспекций истребовать у налогоплательщиков документы вне рамок налоговых проверок лишь в случае, когда на то есть обоснованная необходимость.
Источник: Письмо ФНС от 27.06.2017 № ЕД-4-2/12216@
Поскольку истребование документации в излишнем объеме может привести к жалобам налогоплательщиков и плохо отразиться на репутации налоговиков, при направлении запроса на предоставление большого количества документов следует руководствоваться принципами целесообразности, разумности и обоснованности.
- **Штраф за представление пояснений по НДС не по установленной форме можно оспорить**
Налогоплательщики, обязанные сдавать НДС-декларацию в электронном виде, и пояснения к ней в ответ на требования налоговиков должны направлять по ТКС. Существует утвержденный формат для таких электронных пояснений. Но как следует из недавнего решения ФНС, даже если пренебречь установленным форматом, штрафа быть не должно.
Решение ФНС от 13.09.2017 № СА-4-9/18214@
- стественно, при условии, что недоимка была своевременно погашена.
- Источник: [Письмо ФНС от 21.02.2018 № СА-4-9/3514@](#)

Полиция Опрос и наведение справок

- Опрос и наведение справок – основная и самая рутинная часть работы полицейских. Сотрудники полиции могут письменно или устно, объяснив причины своего интереса (**п.4, 5, 10 ч.1 ст.13 «Закона о полиции»; п.п.1,2 ч.1 ст.6 Федерального закона от 12.08.1995 №144-ФЗ «Об оперативно-разыскной деятельности»** (далее – Закон об ОРД):
 - Опрашивать руководство и сотрудников компании по интересующим их вопросам. Вовсе не обязательно речь должна идти о вашей компании и сотрудниках. Они могут прийти и с расспросами о ваших контрагентах (поставщиках, покупателях, арендаторах, частных клиентах, банках и т.д.), госслужащих, с которыми вы контактировали;
 - Наводить справки, то есть запрашивать у вашей компании информацию и знакомиться с документами о вашей компании, ваших контрагентах и любых прочих лицах, с которыми контактировала ваша компания.
- **УБЭП УД НЕ ВОЗБУЖДАЕТ**

Наведение справок

- В иных ситуациях правоохранители вправе наводить справки ([п. 2 ст. 6 гл. 2 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»](#)). **Отвечать на «наведение справок» руководство компании вправе в свободной форме. Представлять документы в этом случае не надо.** Однако оперативники часто подстраховываются и подкрепляют запросы ссылками на [статьи 6–8](#) Закона № 144-ФЗ. Это не должно вводить налогоплательщика в заблуждение. В этих нормах нет указания, что оперативники имеют право запрашивать документы.

- Запрос законен, только если в нем обозначено, что он составлен и направлен «в рамках проверки материала из Книги учета заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях (КУСП)» (ст. 13 Закона «О полиции»). При этом в запросе должны быть указаны регистрационный номер и дата принятия заявления (приказ МВД от 29.08.2014 № 736 «Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в территориальных органах МВД РФ заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях»). Таким образом, законным является исключительно запрос, в котором указано, что он составлен и направлен «в рамках материала проверки КУСП № ____ от «__"__20__г.»
- Сотрудник полиции вправе запрашивать документы по возможным преступлениям, которые находятся в компетенции полиции ([ст. 13 Закона «О полиции»](#)). Налоговыми преступлениями занимаются следственные органы ([ст. 151](#) УПК, [ст.198–199.4](#) УК). Если оперативник мотивирует свой запрос фразой «в целях предупреждения, выявления и пресечения налоговых преступлений», он превышает полномочия. Компания вправе не реагировать на такой документ.

Полиция запросы

- Порядок оформления любой исходящей корреспонденции регламентирует [приказ МВД от 20.06.2012 № 615](#) «Об утверждении Инструкции по делопроизводству в органах внутренних дел» - **там нет запроса....** – **ЕСЛИ ОШИБКА В ОФОРМЛЕНИИ- НЕ ОТВЕЧАЕМ** Межстрочные интервалы и кегль, ДАТА АДРЕС И Т.Д –СМОТРИМ ВСЕ

В [пункте 62](#) Инструкции четко указано, что доставку и отправку документов осуществляют с помощью почты, фельдъегерской службы, электросвязи, с использованием ведомственной магистральной сети передачи данных. **ТО ЕСТЬ НАПИСЬМА ПРИНЕСЕННЫЕ ЛИЧНО ОПЕРАТИВНИКОМ ИЛИ ПО ЭЛПОЧТЕ БЕЗ ЭЦП МОЖНО НЕ ОТВЕЧАТЬ**