



ФИНАНСОВЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ
ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

НДС: актуальные проблемы исчисления и уплаты

Шестемиров Алексей Алексеевич,
Доцент Департамента налогов и
налогового администрирования
Финансового университета при
Правительстве Российской
Федерации, к.э.н., налоговый
консультант

ИЗЪЯТИЕ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ С НЕДВИЖИМОСТЬЮ ДЛЯ ГОСНУЖД: О СУММЕ ВОЗМЕЩЕНИЯ И НДС

У организации изъяты земельный участок и расположенный на нем объект недвижимости для государственных (муниципальных) нужд. Возникает ли объект обложения НДС при получении денежных средств - компенсации рыночной стоимости имущества с возмещением причиненных убытков?

При реализации любых земельных участков (долей в них) независимо от того, кто и кому их реализует, не возникает объекта обложения НДС (пп. 6 п. 2 ст. 146 НК РФ). (Письма Минфина от 21.11.2019 N 03-03-06/1/90029, от 22.05.2018 N 03-03-06/1/34208, от 27.07.2018 N 03-07-11/53236), а также ФНС России (Письмо от 19.03.2010 N 3-1-11/192@).



Существует спорная позиция и в органах власти и в судах



ИЗЪЯТИЕ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ С НЕДВИЖИМОСТЬЮ ДЛЯ ГОСНУЖД: О СУММЕ ВОЗМЕЩЕНИЯ И НДС

Позиция: Компенсация с связи с изъятием облагается НДС

Письмо Минфина России от 19.02.2019 N 03-07-11/10284

Письмо Минфина России от 27.07.2018 N 03-07-11/53236

Отмечено, что получаемые денежные средства являются оплатой услуг по освобождению территории для строительства новых объектов.

Позиция: Компенсация с связи с изъятием НЕ облагается НДС

Письмо Минфина России от 21.08.2020 N 03-03-06/1/73368

Письмо Минфина России от 26.09.2019 N 03-03-06/1/74014

Разъяснено, что компенсация убытков, которую получил собственник, не связана с оплатой товаров, работ, услуг. В налоговую базу по НДС такую компенсацию включать не нужно.

Постановление АС МО от 16.09.2021 N Ф05-18223/2021 по делу N А40-43352/2020.

В общем, однозначного подхода к рассматриваемой ситуации нет. С учетом существующей судебной практики неуплата НДС по сумме полученного в связи с изъятием земли и недвижимости на ней возмещения не несет значительных рисков для налогоплательщика.

БЕЗВОЗМЕЗДНАЯ ПЕРЕДАЧА ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ (НЕ СВЯЗАННАЯ С БЛАГОТВОРИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ) (АБЗ. 2 ПП. 1 П. 1 СТ. 146 НК РФ)

Позиция: Безвозмездная передача имущественных прав облагается НДС

Письмо Минфина России от 18.03.2021 N 03-07-11/19408

Письмо Минфина России от 28.02.2020 N 03-07-14/14418

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 14.09.2015 N Ф05-12268/2015 по делу N А40-146168/14

Суд пришел к выводу, что безвозмездная передача организацией неисключительных имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности влечет в силу [п. 1 ст. 146](#) НК РФ обложение стоимости такой передачи, определенной на основании [ст. 154](#) НК РФ.

Позиция: Безвозмездная передача имущественных прав НДС не облагается

Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 14.02.2014 по делу N А19-4871/2013

Инспекцией и судами передача обществом подарочных сертификатов своим работникам квалифицирована как передача имущественных прав.

Суд, учитывая положения ст. ст. 154, 155 НК РФ, указал, что в ст. 154 НК РФ не регламентирован порядок определения налоговой базы по НДС при безвозмездной передаче имущественных прав.

В общем, Есть письма Минфина России и судебный акт, в соответствии с которыми безвозмездная передача имущественных прав облагается НДС. Будем считать один судебный акт специфической ситуацией и исключением из правила.

ПЕРЕДАЧА ПОДАРКОВ СОТРУДНИКАМ (ИХ ДЕТЯМ) (ПП. 1, 2 П. 1 СТ. 146 НК РФ). ОБЛАГАЕТСЯ ЛИ НДС?

Позиция: Передача подарков сотрудникам (их детям) облагается НДС

Письмо Минфина России от 16.12.2021 N 03-07-11/102497

Письмо Минфина России от 15.08.2019 N 03-07-11/61750

Отмечено, что передача детям сотрудников товаров, произведенных организацией или приобретенных у третьих лиц, в качестве подарков облагается НДС.

Постановление Президиума ВАС РФ от 25.06.2013 N 1001/13 по делу N А40-29743/12-140-143

Операции по безвозмездной передаче работникам детских новогодних подарков необходимо учитывать при определении налоговой базы по НДС

Позиция: Передача подарков сотрудникам (их детям) не облагается НДС

Постановление ФАС Московского округа от 17.07.2013 по делу N А40-112932/12-91-575

Судом установлено отсутствие объекта по НДС при выдаче подарков работникам, поскольку подарки передавались работникам как поощрение в рамках трудовых правоотношений

Постановление ФАС Центрального округа от 02.06.2009 по делу N А62-5424/2008

Суд установил, что подарки сотрудникам не использовались для нужд общества, а были безвозмездно переданы его работникам, как и предусматривалось коллективным договором. Поэтому организация не обязана исчислять НДС.

В общем, есть письма Минфина России и судебный акт, в соответствии с которыми передача подарков сотрудникам облагается НДС. Иная позиция, изложенная в судебных актах определяет конкретные случаи и не может считаться правилом.

ПЕРЕДАЧА СОТРУДНИКАМ ПОДАРОЧНЫХ СЕРТИФИКАТОВ (П. 1 П. 1 СТ. 146 НК РФ), ОБЛАГАЕТСЯ ЛИ НДС?

По данному вопросу существует две точки зрения.

Имеется позиция Минфина России, согласно которой передача работникам подарочного сертификата облагается НДС. Подобное мнение выражено в постановлении суда.

В то же время есть судебный акт, содержащий вывод о том, что передача подарочного сертификата не облагается НДС, поскольку представляет собой безвозмездную передачу имущественных прав, в отношении которой в Налоговом кодексе РФ не установлен порядок определения налоговой базы.

Новейшее разъяснение Минфина (Облагается НДС)

Письмо Минфина России от 14.03.2022 N 03-07-11/18542

Поскольку операции по безвозмездной передаче подарочного сертификата, являющегося документом, удостоверяющим право его держателя приобрести у лица, выпустившего сертификат, товары, работы, услуги на сумму, равную номинальной стоимости этого сертификата, в указанных перечнях не поименованы, организации, осуществляющей безвозмездную передачу третьим лицам подарочных сертификатов, ранее приобретенных у лица, выпустившего данные сертификаты, следует исчислять налог на добавленную стоимость при такой передаче.



**ОБРАТИТЕ
ВНИМАНИЕ!**

ПЕРЕДАЧА ОБЩЕСТВОМ СВОЕМУ УЧАСТНИКУ ИМУЩЕСТВА (В ТОМ ЧИСЛЕ НЕДВИЖИМОГО) В СЧЕТ ВЫПЛАТЫ ДИВИДЕНДОВ (П. 1 СТ. 39, ПП. 1 П. 1 СТ. 146 НК РФ). ОБЛАГАЕТСЯ ЛИ НДС?

Позиция: Передача обществом своему участнику имущества (в том числе недвижимого) в счет выплаты дивидендов облагается НДС

Письмо Минфина России от 07.02.2018 N 03-05-05-01/7294

Письмо Минфина России от 25.08.2017 N 03-03-06/1/54596

Согласно официальной позиции Минфина России и ФНС России выплата дивидендов в виде имущества является объектом налогообложения по НДС, поскольку право собственности на это имущество, ранее принадлежавшее организации, переходит к ее участникам.

Позиция: Передача обществом своему участнику имущества (в том числе недвижимого) в счет выплаты дивидендов не облагается НДС

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 03.07.2020 N Ф01-11103/2020 по делу N А82-13935/2019

Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 25.02.2015 N Ф02-6656/2014 по делу N А58-341/14

Судом установлено, что передача недвижимого имущества в счет выплаты дивидендов не является его реализацией и не подлежит обложению НДС. Аналогичные выводы содержатся в Комментариях ФАС Уральского округа по вопросам практики применения статьи 146 НК РФ.

В общем, есть письма Минфина России, в соответствии с которыми передача обществом участнику имущества в счет дивидендов облагается НДС. Иная позиция, изложенная в судебной практике, причем более свежей, спорный вопрос, но по суду возможно отстаивание позиции (без НДС).

ОБЛАГАЕТСЯ ЛИ НДС КОМПЕНСАЦИЯ СОТРУДНИКАМ РАСХОДОВ НА ПИТАНИЕ (П. 1 СТ. 146 НК РФ)?

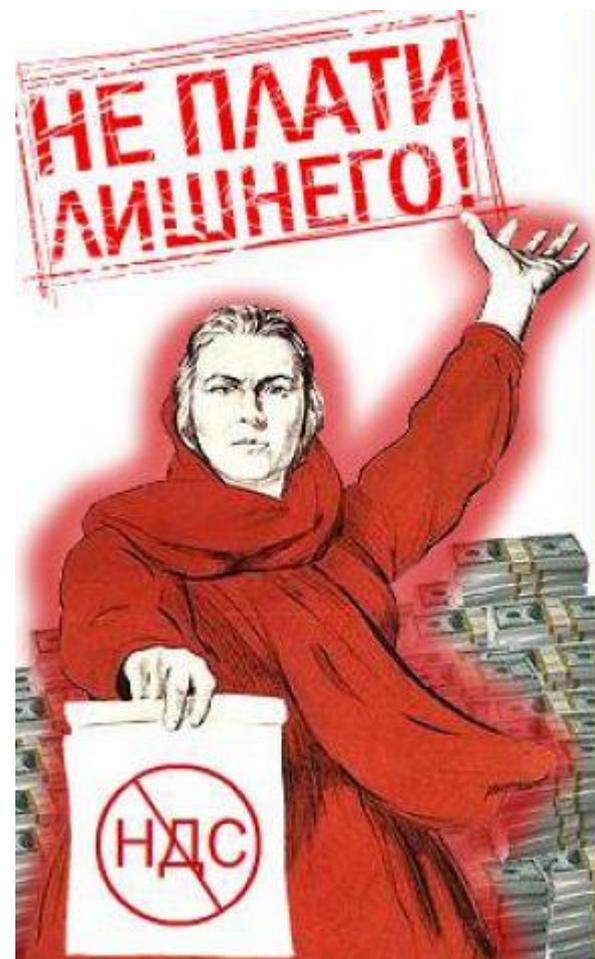
Налоговый кодекс РФ не разъясняет, облагается ли налогом выплата работникам компенсации расходов на питание.

Позиция Минфина России заключается в том, что компенсация сотрудникам расходов на питание не облагается НДС. Есть судебные акты, подтверждающие данную точку зрения.

Письмо Минфина России от 07.02.2022 N 03-01-10/7881. Указано, что выплаты работникам денежных средств в виде компенсации стоимости питания не облагаются НДС.

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 11.04.2017 N Ф07-2327/2017 по делу N А13-4158/2016

Суд установил, что общество в соответствии с коллективным договором производило работникам компенсирующие (стимулирующие) доплаты на питание. Такие компенсационные выплаты НДС не облагаются.



ДЕЙСТВУЕТ ЛИ ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ НДС, ПРЕДУСМОТРЕННОЕ СТ. 149 НК РФ, ПРИ ЭКСПОРТЕ ТОВАРОВ ИЗ РФ В СТРАНЫ ЕАЭС (ТАМОЖЕННОГО СОЮЗА)?

Позиция: Освобождение от обложения НДС по ст. 149 НК РФ не применяется при экспорте товаров из РФ в страны ЕАЭС (Таможенного союза)

Позиция: Освобождение от обложения НДС по ст. 149 НК РФ применяется при экспорте товаров из РФ в страны ЕАЭС (Таможенного союза)

Письмо Минфина России от 20.09.2021 N 03-07-13/1/76053

Указано, что экспорт товаров с территории РФ в государства - члены ЕАЭС осуществляется с применением нулевой ставки независимо от того, освобождаются ли от НДС операции по реализации этих товаров на территории России, или операции по их реализации на территории РФ облагаются по ставке 10%.

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19.09.2017 N Ф06-24441/2017 по делу N А49-12427/2016

По мнению инспекции, налогоплательщик при реализации на экспорт в страны Таможенного союза медицинских изделий должен был применить ставку НДС 0 процентов и надлежащим образом подтвердить обоснованность ее применения. Так как он ее не подтвердил, ему был доначислен НДС. Суд пришел к следующим выводам. Согласно ст. 147 НК РФ местом реализации экспортируемых товаров является территория РФ, поэтому освобождение от обложения НДС по ст. 149 НК РФ применяется и к экспортным операциям. Исходя из п. 1 ст. 38 НК РФ в данной ситуации не возникает объекта обложения НДС, следовательно, применение какой-либо налоговой ставки не соответствует Налоговому кодексу РФ.

ОСВОБОЖДАЕТСЯ ЛИ ОТ НДС РЕАЛИЗАЦИЯ (ВВОЗ В РОССИЮ) КОМПЛЕКТУЮЩИХ (ПРИНАДЛЕЖНОСТЕЙ) К МЕДИЦИНСКИМ ИЗДЕЛИЯМ ОТДЕЛЬНО ОТ КОМПЛЕКТА (ПП. 1 П. 2 СТ. 149, ПП. 2 СТ. 150 НК РФ)?

Позиция: Реализация принадлежностей к медицинским изделиям (комплектam медицинской техники) отдельно от них освобождается от НДС, если на данные принадлежности имеется регистрационное удостоверение

Позиция: Реализация (ввоз в Россию) части комплекта медицинской техники (принадлежности) освобождается от НДС, если имеется регистрационное удостоверение на комплект

Письмо Минфина России от 30.03.2021 N 03-07-07/22910

При реализации принадлежностей к медицинским изделиям отдельно от самих изделий освобождение от НДС применяется, если данные принадлежности включены в Перечень, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 30.09.2015 N 1042, и на них оформлены регистрационные удостоверения.

Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 01.06.2020 N Ф09-1975/20 по делу N А60-37172/2019

Суд указал, что общество имеет право на льготу по НДС, предусмотренную пп. 1 п. 2 ст. 149 НК РФ. Действие регистрационного удостоверения распространяется как на медицинское изделие, так и на его составляющие и принадлежности. Это позволяет осуществлять ввоз принадлежностей к медицинским изделиям, указанных в регистрационном удостоверении, на основании данного документа. В обоснование своей позиции суд привел в том числе Письмо Минздрава России от 28.12.2016 N 01-63680/16.

ИМЕЕТ ЛИ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИК ПРАВО НА ВЫЧЕТ ПО НДС, ЕСЛИ КОНТРАГЕНТ БЫЛ ИСКЛЮЧЕН ИЗ ЕГРЮЛ ПОСЛЕ СОВЕРШЕНИЯ СДЕЛКИ (СТ. 54.1, П. 1 СТ. 171 НК РФ)?

Позиция: Налогоплательщик не имеет права на вычет, если контрагент был исключен из ЕГРЮЛ после совершения сделки

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 19.10.2021 N Ф01-5735/2021 по делу N А29-2208/2020

Суд отказал в принятии к вычету НДС в том числе на основании того, что контрагенты исключены из ЕГРЮЛ. Реальность хозяйственных операций налогоплательщиком не доказана.

Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 16.06.2017 N Ф09-2933/17 по делу N А50-18360/2016

Суд пришел к выводу о нереальности хозяйственной операции, в частности, на том основании, что контрагент после совершения сделки был снят с учета в связи с реорганизацией в форме присоединения.

Позиция: Налогоплательщик имеет право на вычет, если контрагент был исключен из ЕГРЮЛ после совершения сделки

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 08.02.2016 N Ф06-5004/2015 по делу N А65-9483/2015

Суд признал: нельзя отказать налогоплательщику в вычетах НДС из-за того, что контрагент в результате присоединения прекратил деятельность.

ВАЖНО! Реальность операций доказана!



ИМЕЕТ ЛИ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИК ПРАВО НА ВЫЧЕТ, ЕСЛИ КОНТРАГЕНТ (СУБПОСТАВЩИК) НЕ ПЕРЕЧИСЛИЛ НДС В БЮДЖЕТ (ПЕРЕЧИСЛИЛ ЕГО НЕ ПОЛНОСТЬЮ) (СТ. 54.1, П. 1 СТ. 171 НК РФ)?

Позиция: Право на вычет есть	Позиция: Права на вычет нет
<p>Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 14.05.2020 N 307-ЭС19-27597 по делу N А42-7695/2017</p> <p>Стадийность взимания НДС означает, что право на вычет предопределяется непрерывным предъявлением налога по мере движения товаров (работ, услуг) от одного хозяйствующего субъекта к другому и принятием каждым участником оборота обязанности по уплате налога в бюджет. Отказ в вычете возможен, если не соблюдается обязанность по уплате НДС в бюджет. В то же время на налогоплательщика не может быть возложена ответственность за действия всех организаций, участвующих в многостадийном процессе уплаты и перечисления налогов в бюджет.</p>	<p>Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 25.01.2021 N 309-ЭС20-17277 по делу N А76-2493/2017</p> <p>Рассмотрев совокупность доказательств, суд признал применение налоговых вычетов необоснованным. В числе прочего отмечено: субконтрагенты налогоплательщика не уплачивали налоги, следовательно, источник применения вычетов (возмещения) НДС не был сформирован.</p> <p>Письмо ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@</p> <p>ФНС России направила налоговым органам рекомендации по доказыванию и юридической квалификации обстоятельств, выявленных при проведении мероприятий налогового контроля, и информацию о практике применения ст. 54.1 НК РФ. В п. 21 Письма отмечено, что негативные последствия неисполнения контрагентом обязанности по уплате НДС в должном размере могут быть возложены на налогоплательщика в виде отказа ему в праве на применение вычетов.</p>

МОЖНО ЛИ ПРИМЕНИТЬ ВЫЧЕТ НДС ПО АВАНСАМ, ПО КОТОРЫМ ТОВАРЫ (РАБОТЫ, УСЛУГИ) НЕ БЫЛИ ОТГРУЖЕНЫ, ПРИ ЭТОМ АВАНС НЕ БЫЛ ВОЗВРАЩЕН ПОКУПАТЕЛЮ (П. 5 СТ. 171 НК РФ)?

Позиция Минфина РФ: Продавец не вправе принять к вычету НДС по авансам, которые не были возвращены покупателю. Имеются судебные акты, подтверждающие данный подход.

В п. 5 ст. 171 НК РФ предусмотрено, что налогоплательщик может применить вычеты по НДС, уплаченному с авансов, в случае изменения условий либо расторжения договора и возврата соответствующих сумм авансовых платежей. В Налоговом кодексе РФ не указано, можно ли применить вычет, если товары не были отгружены, а аванс не был возвращен.

Письмо Минфина России от 07.09.2020 N 03-07-11/78402

Указано, что положениями Налогового кодекса РФ не предусмотрен вычет НДС, исчисленного и уплаченного продавцом с авансов, без изменения условий (расторжения) договора и возврата предоплаты.



Федеральный закон от 26.03.2022 N 67-ФЗ упростил ускоренное возмещение НДС

Послабление ввели на 2022 и 2023 годы. Чтобы им воспользоваться, налогоплательщик на момент подачи заявления не должен находиться в процессе реорганизации или ликвидации и в отношении него не должно быть возбуждено дело о банкротстве. В этом случае по общему правилу можно возместить в заявительном порядке без банковской гарантии налог в сумме, которая не превышает сумму налогов и взносов за предшествующий календарный год. В расчете не учитывают налоги, связанные с перемещением товаров через границу. Если НДС к возмещению больше, на превышение нужна банковская гарантия или поручительство.

Федеральный закон от 29.11.2021 N 382-ФЗ - льготу по медизделиям можно продолжать применять по удостоверениям РФ

Планировали, что с 1 января применить освобождение по медизделиям можно будет, только если есть регистрационное удостоверение ЕАЭС. Но норму изменили. Теперь льготой могут продолжать пользоваться и те, кто получил российское регистрационное удостоверение.

Федеральный закон от 02.07.2021 N 305-ФЗ - организации общепита получили льготу по НДС

С 2022 года при определенных условиях от НДС освобождены услуги общепита в ресторанах, кафе, закусочных, столовых и т.д., а также при выездном обслуживании. Освобождение не распространяется на реализацию продуктов отделами кулинарии розничных продавцов или организациями и ИП, которые занимаются заготовками либо розничной торговлей.



ФИНАНСОВЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ
ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Спасибо за внимание!