



НОВОСТИ ФЕДЕРАЛЬНОГО НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА:

1.1. Письмо ФСС РФ от 21.12.2009 N 02-09/07-2598П

О налогообложении выплат в пользу единственного учредителя и руководителя компании

На практике нередко генеральный директор организации является ее единственным учредителем. Согласно Федеральным законам от 29.12.2006 N 255-ФЗ и от 19.05.1995 N 81-ФЗ право на получение за счет ФСС РФ пособий по временной нетрудоспособности и пособий по материнству имеют лица, подлежащие обязательному социальному страхованию. Застрахованными лицами, в частности, признаются граждане РФ, работающие по трудовым договорам (п. 1 ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 29.12.2006 N 255-ФЗ). Особенности регулирования труда руководителя организации определены гл. 43 Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ). В соответствии со ст. 273 ТК РФ установленные правила распространяются на руководителей организаций независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, за исключением случая, когда руководитель является единственным участником (учредителем), членом организации, собственником ее имущества. ФСС РФ в рассматриваемом Письме указывает, что ТК РФ не содержит запрета на применение общих положений к трудовым отношениям, когда работник и работодатель - одно лицо. Поэтому если между организацией и ее руководителем, являющимся единственным участником (учредителем), заключен трудовой договор, то руководитель подлежит обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и имеет право на получение соответствующих пособий.

Следует отметить, что вывод ФСС РФ применим и в 2010 г., и в более ранних периодах.

До 2010 г. контролирующие органы считали, что выплаты руководителю - единственному учредителю не являются объектом обложения ЕСН (Письма ФНС России от 16.09.2009 N ШС-17-3/168@, Минфина России от 07.09.2009 N 03-04-07-02/13). В своих разъяснениях контролирующие органы ссылались на Письмо Минздравсоцразвития России от 18.08.2009 N 22-2-3199, в котором говорилось, что единственный учредитель организации должен своим решением возложить на себя функции единоличного исполнительного органа - директора, генерального директора, президента и т.д. В данном случае управленческая

деятельность осуществляется без заключения какого-либо договора, в том числе и трудового.

Однако арбитражные суды признавали право руководителя - единственного учредителя организации на получение:

- пособия по временной нетрудоспособности;
- единовременного пособия при рождении;
- ежемесячного пособия по уходу за ребенком.

Таким образом, ФСС РФ подтвердила выводы судов о том, что руководитель, являющийся единственным учредителем организации, признается застрахованным. Поэтому он имеет право на получение пособий по обязательному социальному страхованию, а организация - на возмещение расходов по выплате соответствующих пособий.

1.2. Письмо Минфина России от 30.03.2010 N 03-07-11/79

О принятии НДС к вычету при отсутствии налоговой базы

Подлежащий уплате в бюджет НДС по итогам налогового периода уменьшается на вычеты, установленные в гл. 21 НК РФ. При этом общая сумма налога рассчитывается по итогам каждого периода применительно ко всем операциям, признаваемым объектом налогообложения (п. 4 ст. 166 НК РФ). По мнению финансового ведомства, если налогоплательщик не определяет в периоде налоговую базу, то у него нет оснований для принятия НДС к вычету. Право на вычет появится только в том периоде, в котором будут осуществлены операции по реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) и, соответственно, определится налоговая база. Такую позицию Минфин России уже высказывал (Письма от 01.10.2009 N 03-07-11/245, от 02.09.2008 N 07-05-06/191, от 25.12.2007 N 03-07-11/642, от 30.03.2007 N 03-06-06-06/4). Однако давно сложилась судебная практика, которая опровергает точку зрения финансового ведомства: отсутствие в периоде операций, облагаемых НДС, не может являться основанием для отказа в применении вычетов.

Если в каком-либо налоговом периоде сумма вычетов превышает общую сумму налога, исчисленную по облагаемым НДС операциям, то положительная разница возмещается налогоплательщику, за исключением случаев, когда декларация подана по истечении трех лет после окончания соответствующего периода (п. 2 ст. 173 НК РФ). В рассматриваемом Письме Минфин России разъясняет: поскольку для применения вычета необходимо в этом же периоде осуществлять операции, облагаемые НДС, то для налогоплательщиков, не определяющих налоговую базу, срок, предусмотренный ст. 173 НК РФ, продлевается. То есть три года исчисляются только после того периода, в котором налогоплательщик начнет осуществлять облагаемые НДС операции и сможет заявить "входной"



налог к возмещению. Однако, как уже отмечалось, по мнению арбитражных судов, реализация в периоде не является условием для применения налоговых вычетов.

1.3. Письмо Минфина России от 30.03.2010 N 03-03-06/2/61

О применении амортизационной премии по основному средству, полученному по договору мены

В соответствии с п. 9 ст. 258 НК РФ налогоплательщик вправе одновременно включить в состав расходов отчетного (налогового) периода затраты на капитальные вложения в размере не более 10 процентов (не более 30 процентов - в отношении основных средств, относящихся к третьей - седьмой амортизационным группам) первоначальной стоимости основных средств. Единственным исключением из данного правила являются объекты, полученные безвозмездно, - по ним применить амортизационную премию нельзя. На практике организации заключают договоры, по которым обмениваются имуществом. Можно ли в данном случае использовать право на амортизационную премию? Минфин России в рассматриваемом Письме отметил, что согласно положениям гражданского законодательства к договору мены применяются положения о купле-продаже (ст. 567 ГК РФ). Поэтому полученное по такому договору имущество не признается безвозмездно полученным. Следовательно, амортизационную премию можно использовать и по основным средствам, которые получены по договору мены.

1.4. Письмо Минфина России от 25.03.2010 N 03-03-06/1/175

О курсовых разнице, возникших от переоценки авансов в иностранной валюте

До 1 января 2010 г. полученные (перечисленные) авансы в иностранной валюте переоценивались на конец каждого отчетного периода с момента возникновения требований (обязательств) до момента их прекращения (исполнения). В результате переоценки образовывалась положительная (отрицательная) курсовая разница, которая учитывалась в составе внереализационных доходов (расходов). Такие разъяснения давали контролирующие органы (Письма ФНС России от 08.07.2009 N ШС-22-3/546@, Минфина России от 04.08.2009 N 03-03-06/1/516, от 07.07.2009 N 03-03-06/1/444, от 26.05.2009 N 03-03-06/1/346). В связи с вступлением в силу с 2010 г. изменений в п. 11 ст. 250

и пп. 5 п. 1 ст. 265 НК РФ суммы предоплаты в иностранной валюте не переоцениваются. У организации, которая получила либо выдала такие авансы, не возникает ни доходов, ни расходов в виде положительной или отрицательной курсовой разницы. Если же аванс в иностранной валюте за приобретаемое основное средство был перечислен (получен) в 2009 г., а дата перехода права собственности по договору приходится на 2010 г., то в данном случае курсовые разницы, учтенные в целях налогообложения прибыли в 2009 г., в налоговом учете 2009 г. не восстанавливаются.

2. НОВОСТИ РЕГИОНАЛЬНОГО НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА:

2.1. Постановление мэра г. Архангельска от 01.04.2010 N 182

Об утверждении Правил предоставления в 2010 году из городского бюджета субсидий на капитальный ремонт многоквартирных домов, находящихся в управлении управляющих организаций, товариществ собственников жилья, жилищных, жилищно-строительных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов

Установлено, что субсидии предоставляются организациям на условиях долевого финансирования за счет средств собственников помещений в многоквартирном доме расходов по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, в том числе расходов на осуществление строительного контроля. Доля средств собственников помещений в многоквартирном доме в общем объеме средств, необходимых для проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме, в том числе для осуществления строительного контроля, должна составлять не менее трех процентов.

Субсидии носят целевой характер и не могут быть использованы на другие цели.

Вступил в силу с 1 апреля 2010 года.

СОВЕТЫ ПО НАЛОГОВОМУ ПЛАНИРОВАНИЮ:

3.1. Консультирует главный специалист по налогу на прибыль

Начальник отдела налогообложения прибыли организаций Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина России **Валентина БУЛАНЦЕВА** разъяснила неоднозначные ситуации с учетом расходов.

Коротко о важном



— Можно учесть прошлые расходы в текущем периоде?

— Да.

— Когда включать в расходы страховые взносы?

— В момент начисления.

— Можно ли списать стоимость испорченных товаров?

— Да.

— По новой редакции статьи 54 Налогового кодекса РФ затраты, по ошибке не учтенные в прошлом периоде, можно включить в текущие расходы. А можно ли так признать расходы, допустим, за 2006 год?

— Да, можно.

В пункте 1 статьи 54 Налогового кодекса РФ указано, что при обнаружении ошибок в исчислении налоговой базы, относящихся к прошлым налоговым (отчетным) периодам, можно сделать перерасчет налоговой базы и суммы налога в текущем периоде. Поступить так можно в том случае, когда допущенные искажения привели к излишней уплате налога.

Допустим, найдены документы по расходам прошлых периодов — 2009 года или ранее. Если при подаче декларации за этот период не произошло занижения суммы налога на прибыль, организация может включить обнаруженные затраты в текущие расходы.

— **Еще один вопрос, связанный с изменениями в законодательстве. Когда включать в расходы страховые взносы во внебюджетные фонды — в момент начисления в конце месяца или после их уплаты?**

— В момент начисления. В соответствии с пунктом 1 статьи 272 Налогового кодекса РФ компании, применяющие метод начисления, признают расходы в том периоде, к которому они относятся. Причем независимо от времени фактической выплаты денежных средств. Таким образом, расходы на уплату страховых взносов относятся к месяцу, в котором они были начислены, а не к месяцу, в котором суммы взносов были фактически перечислены во внебюджетные фонды.

— **Можно ли учесть в расходах выплаты банку по соглашению за изменение условий кредитного договора?**

— Да, выплаты банку по дополнительному соглашению можно учесть в расходах на основании подпункта 15 пункта 1 статьи 265 Налогового кодекса РФ. Однако списать такие затраты целиком можно, только если они выражены конкретными денежными суммами. Если же стоимость таких услуг выражена в процентах, то учитываться они будут в соответствии с положениями статьи 269 Налогового кодекса РФ. То есть с учетом правил нормирования расходов по долговым обязательствам.

— **Скажите, можно ли включать в расходы премии работникам, выплаченные из заемных средств?**

— Можно. В соответствии со статьей 255 Налогового кодекса РФ в расходы на оплату труда включаются любые начисления работникам в денежной и (или) натуральной форме, предусмотренные нормами законодательства и трудовыми договорами. Также с целью обеспечения бесперебойного производственного процесса работодатель может привлекать для выплаты заработной платы заемные средства, оформив кредитный договор или договор займа. Таким образом, при включении расходов на премии в расчет налогооблагаемой базы не имеет значения, какие средства были использованы для выплат работникам — собственные или заемные.

— **Несколько вопросов, важных для торговых организаций. Можно ли стоимость испорченных и ликвидированных товаров списать в расходы?**

— Да, можно. Уничтожение (утилизация) товаров с истекшим сроком годности — это обязанность организации. Однако учесть всю стоимость испорченных или просроченных товаров в составе расходов можно только при наличии заключения экспертизы. Оно должно подтвердить, что продукция не соответствует требованиям нормативных документов и должна быть утилизирована. При отсутствии у налогоплательщика такого заключения стоимость испорченных или просроченных товаров включается в состав расходов только в пределах норм естественной убыли.

— **А если такие товары продать по заниженной цене, могут ли проверяющие доначислить налог на прибыль исходя из обычной цены?**

— Что касается продажи неликвидных товаров, то для подтверждения обоснованности снижения цены необходимо предоставить документы, подтверждающие потерю качества товара. Таким документом может быть заключение экспертизы, о котором мы говорили выше. В таком случае у налоговых органов не должно быть вопросов.

Информация взята с сайта klerk.ru

НОВОСТИ ДЛЯ БУХГАЛТЕРА:

4.1. Письмо Минфина России от 29.03.2010 N 03-02-07/1-132

О переплате по налогу на имущество организаций

Зачастую организация располагается в одном субъекте РФ, а принадлежащее ей недвижимое имущество - в другом. В этом случае организация помимо учета в налоговом органе по месту ее нахождения обязана встать на учет в инспекцию по месту нахождения имущества (п. 1 ст. 83 НК РФ) и



уплачивать туда в отношении данного объекта налог на имущество (ст. 374 НК РФ). Возможна ситуация, когда суммы налога на имущество за объект, расположенный в другом субъекте РФ, были перечислены по месту нахождения организации.

Обязанность по уплате налога считается исполненной с момента предъявления в банк поручения на перечисление денежных средств в бюджет РФ на соответствующий счет Федерального казначейства (пп. 1 п. 3 ст. 45 НК РФ). Если номер счета Федерального казначейства и наименование банка получателя указаны неправильно, то налог не считается уплаченным (пп. 4 п. 4 ст. 45 НК РФ). Согласно п. 7 ст. 45 НК РФ уточнение платежа осуществляется, только если ошибки в оформлении поручения не повлекли перечисление налога. Поэтому при уплате налога на имущество по месту нахождения организации образуется недоимка по налогу в бюджет одного субъекта РФ и переплата в бюджет другого. Сумму излишне уплаченного налога в рассматриваемой ситуации можно вернуть или зачесть в порядке, установленном ст. 78 НК РФ.

Финансовое ведомство разъясняет, что зачет переплаты по налогу на имущество в бюджет по месту нахождения организации может быть произведен в счет погашения недоимки по этому же налогу по месту нахождения недвижимого имущества. При этом обязанность по уплате будет выполненной в день вынесения инспекцией решения о зачете (пп. 4 п. 3 ст. 45 НК РФ). Соответственно, инспекция, в которой организация состоит на учете по месту нахождения недвижимого имущества, за период с момента наступления срока для уплаты налога до даты принятия решения о зачете начислит налогоплательщику пени (ст. ст. 57 и 75 НК РФ).

4.2. Письмо Минфина России от 02.04.2010 N 03-11-06/3/50

О перечислении НДС и налога на прибыль при разовой продаже основного средства плательщиком ЕНВД

В хозяйственной деятельности для решения текущих финансовых проблем налогоплательщики иногда продают свое имущество, например недвижимость. Организации и предприниматели, осуществляющие только облагаемые ЕНВД виды деятельности, в такой ситуации сталкиваются с вопросом: необходимо ли при реализации основного средства уплачивать НДС и налог на прибыль?

В комментируемом Письме Минфин России разъяснил, что в случае разовой продажи недвижимого имущества организация, применяющая систему налогообложения в виде ЕНВД, должна уплатить налоги по общему режиму налогообложения или УСН. Обоснована данная точка зрения следующим. Плательщики ЕНВД в

отношении видов предпринимательской деятельности, не облагаемой единым налогом, должны перечислять обязательные платежи согласно иным режимам налогообложения (п. 7 ст. 346.26 НК РФ). Реализация основных средств не подпадает под систему налогообложения в виде ЕНВД, поэтому с этой операции необходимо перечислить НДС и налог на прибыль. Данная точка зрения уже высказывалась финансовым ведомством (см. Письма Минфина России от 11.04.2008 N 03-11-04/2/71, от 12.02.2008 N 03-11-04/3/59, от 01.08.2007 N 03-11-04/3/307) и подтверждается некоторыми судами (см. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 06.11.2008 N А11-1515/2008-К2-18/71).

Однако такой подход не является единственно возможным. Доход от разовой продажи основного средства можно рассматривать как доход, полученный в рамках деятельности, облагаемой ЕНВД, тогда перечислять обязательные платежи в соответствии с иными режимами налогообложения не нужно. В подтверждение такой точки зрения можно привести следующие аргументы.

Действительно согласно п. 7 ст. 346.26 НК РФ лица, применяющие систему в виде ЕНВД, обязаны уплатить НДС и налог на прибыль в отношении видов предпринимательской деятельности, не облагаемых единым налогом. Но в соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли, то есть одним из ее признаков является систематичность. Получается, что разовую сделку по продаже основного средства нельзя рассматривать в качестве предпринимательской деятельности. Следовательно, обязанности по перечислению обязательных платежей в соответствии с общим режимом налогообложения или УСН не возникает. Есть пример судебного решения, подтверждающего данный подход (см. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 23.05.2007 N А52-2523/2006/2).

Таким образом, в случае разовой продажи основного средства плательщики ЕНВД могут не перечислять налоги в соответствии с иными режимами налогообложения в отношении данной сделки. Однако данную точку зрения придется отстаивать в суде.

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА:

5.1. Постановление ФАС Центрального округа от 11.03.2010 N А54-3126/2009С4 При определении налогового статуса физлица день приезда в Россию не учитывается

Организация заключила трудовые договоры с иностранными гражданами - нерезидентами РФ. С дохода данных лиц компания удерживала НДФЛ по



ставке 30 процентов. После того как срок пребывания иностранцев в России в течение 12 следующих подряд месяцев составил 183 календарных дня и соответственно доход указанных лиц должен был облагаться по ставке 13 процентов, организация обратилась в налоговый орган с заявлением о возврате излишне удержанных сумм НДФЛ. Однако инспекция отказала налогоплательщику, ссылаясь на то, что организация не подтвердила соответствующими документами право на возврат налога. Компания обжаловала данный ненормативный акт.

Суд признал решение инспекции недействительным. В ходе рассмотрения материалов дела организация представила необходимые документы, которые суд счел достаточными для подтверждения права на возврат налога. При определении статуса резидента РФ в отношении иностранных граждан было указано следующее. В соответствии с п. 2 ст. 207 НК РФ физлицо признается резидентом, если фактически находится в России не менее 183 календарных дней в течение 12 следующих подряд месяцев. Так как согласно п. 2 ст. 6.1 НК РФ течение срока, установленного налоговым законодательством, начинается на следующий день после наступления события, которым определено его начало, то день прибытия иностранца в Россию не учитывается при исчислении 183 дней.

Аналогичные выводы о порядке определения налогового статуса физлица содержатся в Постановлении ФАС Московского округа от 02.06.2006 N КА-А40/4842-06. Ранее налоговое ведомство придерживалось такой же точки зрения (Письмо ФНС России от 28.12.2005 N 04-1-04/929).

Однако согласно последним разъяснениям официальных органов в целях НДФЛ день прибытия иностранца на территорию РФ нужно учитывать при определении статуса физлица (Письма Минфина России от 14.07.2009 N 03-04-06-01/170, ФНС России от 04.02.2009 N 3-5-04/097@).

ВОПРОС-ОТВЕТ:

Вопрос:

Правомочны ли действия налоговых органов, отказывающих налогоплательщику в праве присутствовать при рассмотрении апелляционных жалоб на решения инспекций ФНС России?

Ответ:

Сроки рассмотрения жалоб вышестоящим налоговым органом, а также его полномочия регулируются ст. 139-140 НК РФ. Минфин России в письме от 24.06.09 N 03-02-07/1-323 обратил внимание, что Налоговый кодекс РФ не содержит упоминания о праве налогоплательщика на непосредственное участие в рассмотрении его жалобы в вышестоящем налоговом органе и, в частности, должен ли

вышестоящий налоговый орган извещать налогоплательщика о дате рассмотрения его жалобы. Налоговым кодексом РФ предусмотрено, что лицо, в отношении которого производилась проверка, вправе участвовать в процессе рассмотрения материалов указанной проверки лично и (или) через своего представителя, однако не сказано, что это правило распространяется и на случаи, когда материалы проверки рассматривает вышестоящий налоговый орган уже после того, как инспекция вынесла решение о привлечении (об отказе в привлечении) к ответственности.

На практике вышестоящие налоговые органы отказывали налогоплательщикам в ходатайствах об участии в рассмотрении апелляционных жалоб.

Однако в арбитражной практике появилось определение ВАС РФ от 24.06.09 N ВАС-6140/09 о признании решения вышестоящего налогового органа недействительным. В рамках процесса налогоплательщик оспаривал решение вышестоящего налогового органа по причине того, что оно было вынесено в отсутствие налогоплательщика, хотя последний в соответствии с подп. 15 п. 1 ст. 21 НК РФ ходатайствовал об участии в рассмотрении жалобы.

Арбитражные суды, включая ВАС РФ, поддержали налогоплательщика, указав на то, что право на участие в процессе, в рамках которого решается вопрос о привлечении налогоплательщика к публичной ответственности, является гарантированным правом, предусмотренным Конституцией Российской Федерации.

Кроме того, судьи учли подп. 7 п. 1 ст. 21 НК РФ, который гарантирует налогоплательщику право давать налоговым органам и их должностным лицам пояснения по исчислению и уплате налогов, а также по актам проведенных налоговых проверок.

Судьи признали, что Налоговый кодекс РФ содержит пробел в части определения порядка рассмотрения апелляционных жалоб налогоплательщиков вышестоящим налоговым органом, поэтому на основании п. 7 ст. 3 НК РФ истолковали все неустранимые сомнения, противоречия и неясности акта законодательства о налогах и сборах в пользу налогоплательщика.

В настоящее время приведенная выше позиция ВАС РФ в пользу налогоплательщика имеет еще больше оснований. Ведь нарушение налоговым органом прав налогоплательщика в ходе процедуры апелляционного обжалования фактически означает лишение налогоплательщика единственного доступного ему способа защиты своих прав.

Судебная практика указывает на то, что порядок рассмотрения апелляционных жалоб вышестоящими налоговыми органами такой же, как и при рассмотрении возражений налогоплательщика на акт и решение налоговых проверок. Если вышестоящий орган не обеспечил налогоплательщику возможность участвовать в процессе рассмотрения апелляционной жалобы, это является нарушением существенных условий процедуры привлечения налогоплательщика к



ответственности. То есть, если вышестоящий налоговый орган не известил налогоплательщика о месте, дате и времени рассмотрения, арбитражный суд может признать его решение недействительным.

При этом налогоплательщику целесообразно самому ходатайствовать о присутствии при рассмотрении апелляционной жалобы, поскольку налоговые органы могут сослаться на подп. 5 п. 1 ст. 32 НК РФ, согласно которому они обязаны руководствоваться письменными разъяснениями Минфина России по вопросам применения законодательства Российской Федерации о налогах и сборах. В то же время арбитражные суды при рассмотрении заявлений налогоплательщиков об отмене решений вышестоящих налоговых органов будут руководствоваться позицией ВАС РФ.

ПРЕДЛАГАЕМ ВАШЕМУ ВНИМАНИЮ ХОРОШУЮ НОВОСТЬ ОТ СОБИНБАНКА:

СОБИНБАНК снижает ставки по кредитам для МСБ

Собинбанк сообщает о понижении ставок по кредитам для клиентов – предприятий малого и среднего бизнеса (МСБ). В среднем ставки по всем видам кредитов уменьшились на 2%. Также увеличена максимальная сумма кредита – с 20 млн до 25 млн рублей.

В настоящее время в Банке действуют программы «Оборотный кредит», «Оборудование в кредит», «Кредит под залог автотранспорта», «Кредит под залог недвижимости» и «Овердрафт», которые дают возможность предприятиям МСБ привлечь средства в размере от 500 тыс до 25 млн рублей. Их отличают удобные схемы погашения, гибкий подход к залоговому обеспечению и его оценке, а также оперативность – Банк принимает решение о выдаче кредита всего за 3 дня. Размер ставок по кредитам в рублях теперь составляет от 19%, по кредитам в долларах США и евро – от 12%.

«Улучшая условия по программам кредитования малого и среднего бизнеса, Собинбанк старается оказать поддержку своим клиентам и сделать заемные средства более доступными, - говорит вице-президент Собинбанка Павел Ильин. – Понижение ставок расширит возможности предприятий в привлечении кредитов, стимулируя, таким образом, развитие бизнеса».

Подробнее с условиями программ кредитования МСБ можно ознакомиться в ПРИЛОЖЕНИИ №1 к настоящей аннотации, а также на сайте www.sobinbank.ru