

21 октября 2022 года

Вебинар

**Налоги, контроль и новые ФСБУ:
«чек-ап» от аудиторов и налоговых юристов**

**Что проверить в договоре, чтобы
снизить налоговые риски**

Наталюк Наталья - Советник налоговой службы РФ II ранга, ведущий юрист по налоговым и гражданским спорам, эксперт pro-voно при уполномоченным по защите прав предпринимателей в Правительстве Москвы

pravovest-audit.ru

+7 495 134-32-23

 **ПРАВОВЕСТ** *Аудит*



Индикаторы деятельности ФНС

Налоговые разрывы по НДС

на 01.05.22 к 01.05.21 **0,75%**

Темп роста **+0,29п.п.**

Доля добровольной уплаты по КАР

на 01.04.22 к 01.04.21 **30,84%**

Темп роста **-19,16п.п.**

Основным инструментом по профилактике и предупреждению нарушений налогового законодательства является аналитическая работа (до назначения выездной проверки). Диалог между налоговыми органами и налогоплательщиком позволяет совершенствовать модели взаимодействия. Это **ведет к росту доли поступлений в результате добровольного уточнения налоговых обязательств** и повышению уровня налоговой дисциплины.

Источник: Официальный сайт ФНС

КОЛИЧЕСТВО выездных проверок организаций

По РФ в целом

1 кв.2020 - 1375

1 кв.2021 - 1414

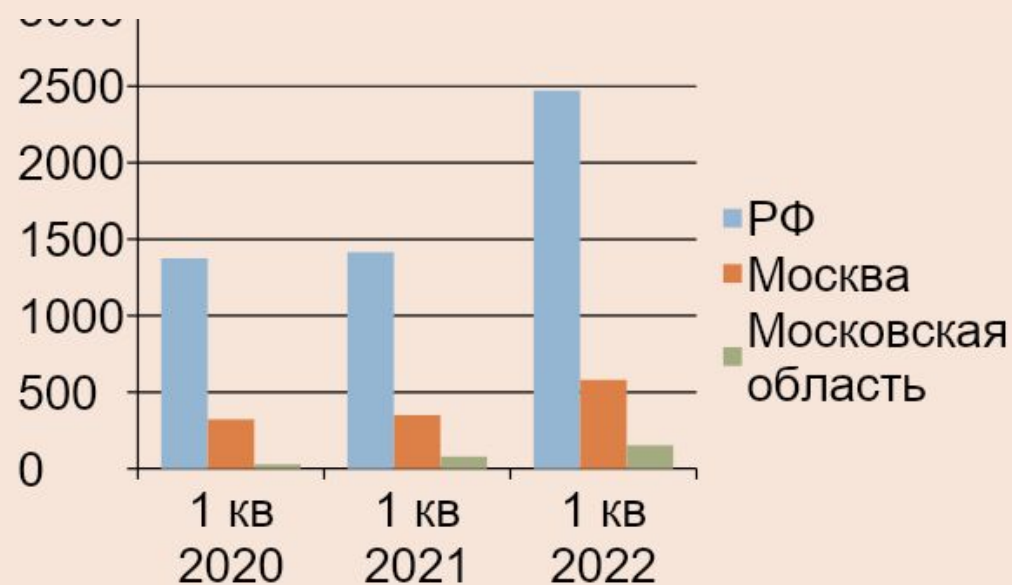
1 кв.2022 - **2470**

По Москве

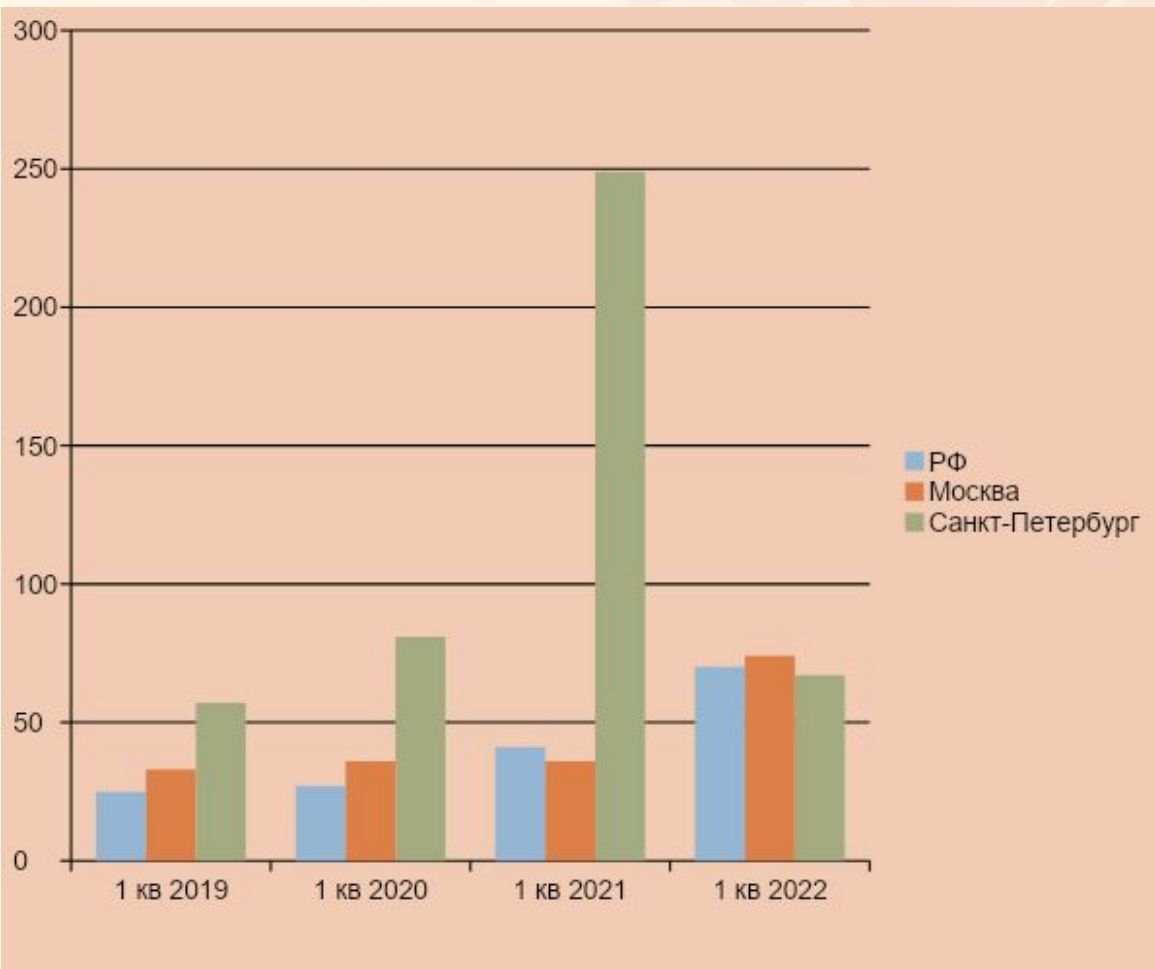
1 кв.2020 - 322

1 кв.2021 - 350

1 кв.2022 - **580**



Средняя сумма доначислений на 1 выездную проверку организаций



1 кв. 2019:

В целом по РФ - 25 млн руб.

Москва - 33

Санкт-Петербург - 57

1 кв. 2020:

В целом по РФ - 27 млн руб.

Москва - 36

Санкт-Петербург - 81

1 кв. 2021:

В целом по РФ - 41 млн руб.

Москва - 36

Санкт-Петербург - 249

1 кв. 2022:

В целом по РФ - **70 млн руб.**

Москва - **74**

Санкт-Петербург - 67

Защита и подготовка к возможным к потенциальным претензиям

Внутренняя «рабочая» система контроля компании (**снижение налоговых рисков**)

- регламентированная система сбора документов и информации о контрагентах (положения о договорной работе, проверке контрагентов) и ее соблюдение, определение ответственных лиц
- документирование процесса поиска и выбора контрагентов, подписания договора и т. д.
- хранение документов и информации, подтверждающих реальное взаимодействие с контрагентами (деловая переписка, сканы журналов выдачи пропусков, фото- и видеофиксация въезда автомобилей контрагентов и пр.). Определение сроков хранения.
 - наличие соответствующих приказов, регламентов, инструкций. Обязательно ответственные лица!

Доказательства непричастности к налоговым схемам, компания не является **ВЫГОДОПРИБРЕТАТЕЛЕМ** (переписка с обоснованием и доказательствами).

! Грамотный подход к защите «с самого начала общения» с инспекцией на практике дает результаты



На протокол заседания Рабочего совещания по легализации объектов налогообложения от №

ООО «...» (далее – общество), рассмотрев обстоятельства хозяйственной операции с ООО «...» (ИНН ...) и доводы ИФНС России №... по г. Москве (далее – инспекция), изложенные в ходе заседания, считает, что отсутствуют законные основания для отказа Обществу в праве на применение налоговых вычетов по НДС по данной операции в силу следующего.

Письмом от 10.03.2021 №БВ-4-7/3060@ «О практике применения статьи 54.1 НК РФ» (далее – Письмо №БВ-4-7/3060@) ФНС России направила территориальным налоговым органам основанные на мониторинге правоприменительной практики, в том числе судебного разрешения споров, рекомендации по доказыванию и юридической квалификации обстоятельств, выявленных при проведении мероприятий налогового контроля, а также по обоснованию позиций налоговых органов при рассмотрении судебных споров, связанных с применением статьи 54.1 НК РФ. При этом из Письма №БВ-4-7/3060@ следует, что отказ на основании статьи 54.1 НК РФ в праве на применение налогового вычета по НДС в полной сумме возможен только при доказанности со стороны налогового органа одного из следующих обстоятельств:

- 1. спорная хозяйственная операция нереальна;**
- 2. спорная хозяйственная операция притворна (прикрывает фактическую операцию налогоплательщика с третьим лицом);**
- 3. налогоплательщик знал о допущенных контрагентом нарушениях в сфере налогообложения и извлекал из этого выгоду;**
- 4. при выборе контрагента налогоплательщик не проявил должную коммерческую осмотрительность.**

Между тем к хозяйственным операциям Обществу с ООО «...» **ни одно из приведенных оснований не применимо.**

- 1. Хозяйственные операции Общества с ООО «...» являются реальными.**

Общество отмечает, что в Письме №БВ-4-7/3060@ (пункт 2) указано, что для целей статьи 54.1 НК РФ главным критерием оценки хозяйственной операции на предмет правомерности признания ее в налоговом учете является реальность хозяйственной операции. При этом, как разъясняет ФНС, под реальностью операции следует понимать, имела ли место операция в действительности и получено ли исполнение по сделке налогоплательщиком; такой же правовой подход к определению «реальности хозяйственной операции» единообразно применяется судами (Определение ВС РФ от 29.11.2016 №305-КГ16-10399). Как следует из общения с инспекцией, **факт поставок товаров Обществу от ООО «...» не опровергается**; следовательно, невозможен отказ в применении налоговых вычетов по данному основанию.

3. Проявленная Обществом коммерческая осмотрительность при выборе ООО «...» в качестве поставщика товаров соответствовала его статусу и характеру хозяйственной операции.

Вступая в хозяйственные отношения с ООО «...», общество получило от него и из открытых источников информацию, необходимую и достаточную для удостоверения правового статуса как организации – контрагента, так и ее должностных лиц; при этом состав необходимо достаточной для этого информации о потенциальных контрагентах, был определен Обществом в соответствующем Регламенте проверки контрагентов на основе рекомендаций Минфина России (например, письмо от 10.04.2009 №03-02-07/1-177 и др.), а также применимых правовых позиций судов.

В частности, в отношении спорных контрагентов **были получены следующие документы (информация):**

...

Поскольку информация, порочащая ООО «...», у общества отсутствовала, и характер сделки не предъявлял к нему специальных требований в смысле обеспеченности материальными и трудовыми ресурсами, степень проявленной Обществом коммерческой осмотрительности следует считать должной.

С учетом вышеизложенного, имея в виду неопровержение реального характера сделок общества с ООО «...», отсутствие доказательств «технического» статуса ООО «...» как стороны сделки, его аффилированности с обществом и умысла общества на занижение подлежавшего уплате НДС, считаем, что оснований для вменения обществу к доплате НДС не имеется.

Приложение:

...

Генеральный директор ООО _____

_____ *подпись*

_____ *расшифровка*

подписи

**Обоснованные письменные ответы об
отсутствии получения ННВ**

**Не представлять лишних и
непроверенных документов**

**Подготовить доказательственную базу
«чистоты сделок»**

-сделки реальны и обратное не доказано
-сделки осуществлены для облагаемой
НДС деятельности
-у сделок есть деловая конкретная цель
-операции отражены в учете и
отчетности компании и контрагентов
-проявлена коммерческая
осмотрительность
-есть доказательства оценки условий
сделок
-документооборот соответствует
условиям обычного делового оборота
-документы подписаны
уполномоченными лицами контрагента
-отсутствие любой подконтрольности
контрагентов компании

Основные тесты от ФНС

Письмо ФНС от 10.03.2021 года
№ БВ-4-7/3060

АЛГОРИТМ проверки:

1. Тест на **РЕАЛЬНОСТЬ** операций или искажение сведений в учете



2. Тест на ущерб бюджету

3. Тест на сторону договора

4. Тест на умысел

(участие в схеме уклонения от налогов, получения выгоды либо знание о такой схеме) при заключении сделки с «технической компанией»

5. Тест на проявление осмотрительности в выборе контрагента

Если сделка с контрагентом нереальна- все «тесты» проходить не будут

Постановление АС Московского округа от 04.05.2022 года по делу № А41-3344/2021

Суть дела: инспекцией принято решение о доначислении НДС и налога на прибыль, взыскании пени, штрафов в связи с выводом о получении компанией необоснованной налоговой выгоды.

Позиция суда:

■ важно установление фактов ведения обществом хозяйственной (предпринимательской) деятельности в проверяемый период, и установление объемов действительных налоговых обязательств заявителя по результатам ведения предпринимательской деятельности.

■ установленные в ходе судебного разбирательства факты и обстоятельства свидетельствует о создании компанией такой схемы ведения хозяйственной деятельности, которая по операциям со спорными контрагентами имела своей исключительной целью уменьшить сумму налогов, в том числе НДС, налога на прибыль, к уплате.

■ в случаях, когда в учете налогоплательщика отражаются факты, не имевшие место в действительности, что установлено судами в настоящем деле, нереальные операции в целях налогообложения не учитываются, иные критерии в отношении таких операций не оцениваются и доказыванию не подлежат.

Искажение сведений об операциях может быть произведено путем:

- отражения в учете фактов, не имевших место в действительности;
- ложного отражения отдельных показателей операций, ведущих к уменьшению налоговой обязанности, или, напротив, посредством сокрытия (неотражения) фактов и (или) занижения показателей операций, в силу которых налоговая обязанность возникает, увеличивается или наступает ранее.

1. Реальность сделок
2. **Возможность исполнения сделки заявленным контрагентом**
3. Действительный экономический смысл операций/сделок
4. Разумные экономические причины совершения сделок (наличие деловой цели сделок)

Типичные доводы инспекции:

- **местонахождение контрагента** на момент совершения сделки
- **отсутствие у контрагента необходимых ресурсов** (формальный признак (малая численность)-проверить, исследовалось ли привлечение третьих лиц для исполнения договора)
- **невозможность осуществления операций** с учетом времени, места нахождения имущества, объема ресурсов (важен факт проверки привлечения стороннего персонала)
- между контрагентом и 3-м лицом **отсутствуют договорные отношения**
- **расходные операции по счету контрагента** не соответствуют виду деятельности
- в ЕГРЮЛ содержится **запись о недостоверности сведений** в отношении руководителя/учредителя
- проверяемый налогоплательщик **знал о «техничности» контрагента**

1. Реальность сделок
2. **Возможность исполнения сделки заявленным контрагентом**
3. Действительный экономический смысл операций/сделок
4. Разумные экономические причины совершения сделок (наличие деловой цели сделок)

Доводы инспекции -налогоплательщик знал о «техничности» контрагента:

- поведение участников сделки, их должностных лиц при заключении договора не соответствуют обычаям делового оборота, характерные для сделки
- совершение сделки в нарушение внутренних процедур согласования, без необходимого одобрения)
- документооборот не соответствует обычаям делового оборота для данного вида сделок
- ошибки в документах, неполные сведения** (формальное заполнение документов)
- отсутствие оплаты**, расчеты неликвидными векселями, принятие в счет погашения долга права требования к неплатежеспособному третьему лицу
- не принимались меры для защиты нарушенных прав (зависшая «дебиторка»)
- нет доказательств проявления должной коммерческой осмотрительности**
- участие налогоплательщика в «обнале» (следы подконтрольности, поступления денег налогоплательщику, одни IP-адреса, хранение печатей, документации контрагента в офисе налогоплательщика и пр.)

1. **Реальность сделок**
2. **Возможность исполнения сделки заявленным контрагентом**
3. **Действительный экономический смысл операций/сделок**
4. **Разумные экономические причины совершения сделок** (наличие деловой цели сделок)

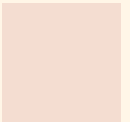
Налоговому органу следует доказывать:

-что **основной целью** заключения налогоплательщиком сделки (операции) являлось не получение результатов предпринимательской деятельности, а **получение налоговой экономии;**

-и (или), что сделка (операция) **не исполнена заявленным контрагентом**, и налогоплательщик **использовал формальный документооборот** в целях неправомерного учета расходов и заявления налоговых вычетов по спорной сделке (операции)



Условия договоров



Общие моменты условий договоров

Полномочия на подписание договора

Проверьте вводную часть договора. В ней отражается название организации, указываются полностью должность, Ф. И. О. лица, от имени которого заключается договор.

Сверьте данные с выпиской из ЕГРЮЛ, которую можно найти на сайте ФНС. Если договор заключается не от имени руководителя компании, проверьте, есть ли **доверенность**.

Внимание! Подписание договора лицом, отрицающим его подписание, подписание договора неустановленным лицом само по себе на правомерность применения вычетов не влияет (*Постановления АС УО от 19.03.2020 по делу № А50-23022/2019, АС ЦО от 07.08.2019 по делу № А64-1130/2017*).

Подписание первичных учетных документов неустановленным или неуполномоченным лицом, нарушение контрагентом налогоплательщика законодательства о налогах и сборах – само по себе не свидетельствует о получении ННВ (*п. 3 ст. 54.1 НК РФ*)\

НО Акты выполненных работ, акты оказанных услуг, подписанные неуполномоченным лицом, не являются доказательствами факта принятия услуг заказчиком (*например, постановление АС ПО от 01.08.2022 № Ф06-20707/22*).

Предмет договора

Неверная или неопределенная формулировка предмета договора

«Неверная формулировка договора» - формулировка не соответствующая реальным экономическим отношениям сторон (неверная квалификация договора).

«Неопределенная» - формулировка, не позволяющая однозначно установить, к какому именно соглашению пришли стороны.

Риск: переквалификация налоговым органом сделки - квалификация договора не соответствует его фактическому содержанию.

Например: Переквалификация лизинга в договор купли-продажи имущества с рассрочкой платежа.

Риск: исключение части расходов из налоговой базы по налогу на прибыль

Лизинговые платежи относятся к прочим **расходам**, связанным с производством и реализацией, в связи с чем учитываются при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций (*п. 1 ст. 264 НК РФ*).

Плата за товар по договору купли-продажи **не учитывается в расходах** для этих целей, (*п. 5 ст. 270 НК РФ*).

Следовательно, если налоговый орган признает, что фактически имела место купля-продажа товара, компания будет вынуждена исключить из суммы расходов лизинговые платежи и доплатить налог.

Переквалификация «связанных договоров» (лизинга и займа) в договор купли-продажи

1. Лизинг. Компания (лизингодатель) заключило договор лизинга, согласно которому передавало (лизингополучателю) технологическое оборудование для изготовления продукции из гипса сроком на три года. Из договора следовало, что общий размер лизинговых платежей составлял **2 млрд руб.**, в том числе НДС - 325 млн руб.

По окончании срока лизинга предмет лизинга передавалось в собственность лизингополучателю, что было оформлено договором купли-продажи предмета лизинга в собственность по цене, которая составила 0,1% от стоимости приобретения предмета лизинга (в т.ч. НДС).

2. Займ. Одновременно общества заключили договор займа, где лизингополучатель по договору лизинга выступало займодавцем, а лизингодатель по договору лизинга - заемщиком.

Согласно договору займодавец предоставлял заемщику д/с на условиях срочности, возвратности, платности в размере **2 млрд. руб.** За пользование данными средствами заемщик обязался уплачивать займодавцу вознаграждение в размере 0,1% в год.

-Сумма займа равна сумме сделки по передаче имущества в лизинг по договору лизинга.

-Вознаграждение в размере 0,1% от суммы займа - выкупной стоимости лизингового имущества, также составляющей 0,1% от стоимости приобретения предмета лизинга.

-Заем предоставлялся на срок, совпадающий с датой окончания лизинга. График погашения займа по договору займа был аналогичен графику погашения лизинговых платежей по договору лизинга.

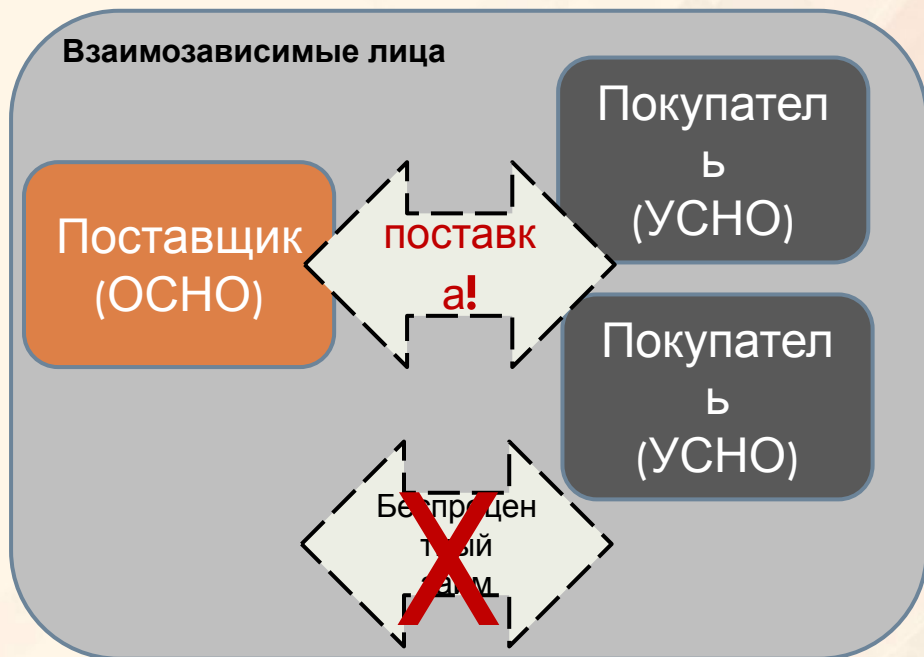
-Фактически лизинговые платежи не перечислялись.

Вывод инспекции и суда: в совокупности договор лизинга и договор займа полностью соответствовали понятию договора купли-продажи, поскольку имели все элементы такого договора (субъекты (стороны), предмет, содержание, права и обязанности, цена, срок поставки).

Налоговые последствия: **обязанность исчислить НДС в день получения аванса в счет поставок товаров (работ, услуг), облагаемых этим налогом (пп. 2 п. 1 ст. 167 НК РФ).**

(Постановление АС ЗСО от 02.03.2018 по делу № А81-3829/2017)

Переквалификация в судебных кейсах («связанны» договоры)



Постановление АС Уральского округа
от 21.06.2022 года по делу
№ А07-30920/2020

Переквалификация договоров беспроцентных займов в поставку

Оплата по договорам поставки между поставщиком, применяющим ОСН и взаимозависимыми покупателями на УСН, прикрывалась заключением договоров беспроцентных займов.

Типичные «следы»: При продаже поставщиком товара по заниженной стоимости или его безвозмездной передаче взаимозависимому покупателю (УСНО) -центр прибыли смещается на «упрощенца», за счет чего достигается налоговая выгода. Но денежные средства нужны поставщику для хозяйственной деятельности и возникает вопрос их реинвестирования, который чаще всего решается предоставлением займов. **МНОГО ОТРИЦАТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ!!!**

Общие моменты условий договоров

Способ выполнения работ

В договоре желательно указать, **выполняет контрагент работы собственными силами или с привлечением 3-х лиц (например, субподрядчиков).**

Если договор предусматривает «запрет» на привлечение 3-х лиц – он должен выполнить договорные обязательства сам (должен быть штат специалистов соответствующей категории, основные средства и пр.).

Если договором предусмотрено **оформления «согласия» на привлечение 3-х лиц** - оно должно быть, иначе может быть спор с инспекцией *(кейс на сл. слайде)*.

Риск - снятие расходов по привлеченным лицам, вычетов НДС (исполнение договора иным, а не заявленным контрагентом).

Отсутствие, документов (приложений), предусмотренных договором

Если договор содержит ссылки на приложения (технический план, спецификация материалов, этапы сдачи работ, отчеты исполнителя и пр.) – они должны быть в наличии

Отсутствие - риск «снятия» расходов и вычетов НДС.

Важно вовремя оформлять документы, при отсутствии срочно оформить, запросить у контрагента.



Постановление АС Поволжского округа от 19.05.2022 года по делу № А65-4118/2021

По результатам выездной проверки инспекция обвинила компанию в схеме ухода из-под налогообложения путем **самостоятельного выполнения работы** для заказчиков и формального документооборота с сомнительными субподрядчиками для увеличения расходной части по налогу на прибыль и завышения вычетов по НДС. Итог проверки - доначисления 35 млн руб. Но бюджет пополнить не удалось.

Суды поддержали компанию, указав среди прочего следующее:

- отсутствие информации о субподрядчиках в исполнительной документации и иных документах, сопровождающих строительство, вызвано отсутствием согласования Заказчика на их привлечение. Но отсутствие такого согласования не свидетельствует об отсутствии реальных взаимоотношений между компаниями;
- привлечение субподрядчиков в **отсутствие согласования** грозило обществу финансовыми и репутационными потерями. В такой ситуации, налогоплательщик не мог отразить в документах наименования субподрядчиков и в тех документах, в которых должны были фигурировать работники субподрядчиков указывались ответственные сотрудники компании;
- **отсутствие согласия заказчика на привлечение субподрядчиков** свидетельствует о нарушении условий договора, но не об отсутствии между подрядчиком и субподрядчиком реальных взаимоотношений и разумной экономической цели, то есть может иметь только гражданско-правовые, а не налоговые последствия;
- **отсутствие в исполнительной документации сведений об инженерно-техническом персонале контрагентов** не доказывает невыполнение соответствующего объема работ указанными субподрядными организациями, поскольку такая практика заполнения журнала была обычной для заказчика и применялась им практически ко всем субподрядным организациям;
- контрагенты на момент заключения договоров на строительство обладали необходимыми допусками, которые в свою очередь подтверждают наличие у данных организаций специалистов, образования, профиля и стажа, необходимых для выполнения указанных работ, на которые предоставляется допуск;

«Камералка» декларации по НДС: сомнения в реальности сделок с контрагентами. ВАЖНО НАЛИЧИЕ ДОКУМЕНТОВ



Решение Арбитражного суда Ставропольского края от 18.07.2022 № А63-6040/2022
(апелляция 18.10.2022 года)

По результатам камеральной проверки уточненной декларации по НДС компании доначислили 105 млн руб. и привлекли к ответственности по п.3 ст. 122 НК РФ (умышленная неуплата налога). Инспекторы усомнились в реальности сделок с контрагентами-поставщиками:

- нет документов, подтверждающих перевозку компанией товара своими силами (нет путевого листа, транспортной накладной)
 - контрагент - поставщик не оформлял товарно-транспортные накладные.
 - у контрагентов нет подходящих транспортных средств, свидетельств о допуске к перевозке опасных грузов.
 - по расчетному счету не проходили платежи за транспортировку топлива и пр.
- Суды первой инстанции поддержали инспекцию, увидев признаки умышленного уклонения от уплаты налогов.
- представление только УПД при отсутствии товаротранспортных документов и понесенных затрат по транспортировке товара, являются обстоятельством, позволяющим усомниться в реальности факта хозяйственной жизни
 - контрагенты имеют признаки технического звена, не располагают трудовыми и материальными ресурсами, по цепи взаимоотношений не прослеживается производитель реализованных в адрес компании ТМЦ,
 - адреса регистрации являются адресами места жительства индивидуальных предпринимателей, сведения о наличии арендованного имущества (движимого/недвижимого) отсутствуют,
 - в представленных декларациях по НДС заявлены минимальные суммы налога к уплате при значительных оборотах д/с по расчетным счетам и ККТ; сумма налоговых вычетов по НДС превышает 99 % от исчисленной суммы налога и т.д.

Общие моменты условий договоров

Цена договора указана неверно

Цена договора должна соответствовать итоговой строке сметы.

В договоре при указании цены безопаснее сослаться на смету и прилагать ее же к договору как неотъемлемую часть. Если цена в договоре одна, а в смете другая - **проблемы с расходами**.

Нечетко указаны права и обязанности сторон

Укажите подробно сроки, процедуру извещения о готовности и сдаче выполненных работ. Если работы сдаются поэтапно, такое условие надо отразить в договоре.

Приложите график. Тогда у вас не будет проблем с определением базы для налога на прибыль и НДС.

Можно указать в договоре возможность отказа приемки работ, сроки и порядок предоставления мотивированного отказа - подрядчику не придется начислять налог на прибыль и НДС с непринятых объемов работ.

Отсутствует ответственность сторон

Предусмотреть в договоре пени и штрафы для каждой из сторон за нарушение сроков оплаты, выполнения работ/оказания услуг, использование некачественных материалов и др.

Получив доходы в виде штрафов, пеней или иных санкций за нарушение договорных обязательств, их придется учексть в составе **внереализационных доходов** (п. 3 ст. 250 НК РФ, письмо Минфина от 29.08.2022 № 03-03-06/3/84127).

Формулировки в договоре:

1. *«За нарушение сроков сдачи работ по договору заказчик **начисляет** (должен начислить) подрядчику пени из расчета 1 % от суммы договора за каждый день просрочки». Заказчик обязан включить эту сумму во внереализационные доходы».*
2. *«За нарушение сроков сдачи работ по договору заказчик **имеет право начислить** подрядчику пени из расчета 1% от суммы договора за каждый день просрочки».*

Договор аренды

1. Предмет и обязанности сторон - важна четкость формулировок

«Арендодатель обязуется передать Арендатору за плату во временное владение и пользование под склад следующее недвижимое имущество - нежилое здание, расположенное по адресу: ____, общей площадью ____ кв. м, кадастровый номер ____ (далее - Имущество).

Имущество принадлежит Арендодателю на праве собственности, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра недвижимости от ____ № ____ (приложение № 1 к настоящему Договору)».

Если арендуемое помещение не используется в предпринимательской деятельности есть риск «снятия» расходов и вычетов НДС (например, определение ВС РФ от 17.05.2022 № 306-ЭС22-6351).

Рекомендация:

- описать подробно объекта аренды и указать цель аренды (склад, производство, офис)
- если используется помещение не сразу - пояснения причин простоя

2. Цена

-соотношение с рыночной стоимостью аренды аналогичных объектов аренды (обоснование).

Если нет объяснения завышенной цены + наличие признаков «техничности» контрагентов

Снимут вычеты и расходы (например, определение ВС РФ от 14.07.2021 № 301-ЭС21-10788)

-что именно входит в стоимость аренды

«Арендная плата состоит из двух частей:

- постоянной - составляет 10 000 руб. за 1 кв. м в месяц, в том числе НДС по ставке 20 %;*
- переменной - определяется по итогам месяца и равна стоимости потребленных Арендатором коммунальных услуг. Данная часть арендной платы рассчитывается на основании данных счетчиков электроэнергии и воды, а также порядка расчета, указанного в приложении № _ к Договору».*

При перевыставлении счетов Арендодателем - входного НДС к вычету у Арендатора нет

Если «коммуналка» сидит в цене (переменная часть) - право на вычет есть.

3. График платежей

Нерегулярные платежи или полное их отсутствие может привести к претензиям:

- фиктивность договорных отношений с целью получения ННВ
- безвозмездное пользование имуществом (внереализационный доход арендатора) *(пример - на сл.слайде)*

Ответственность за нарушение сроков оплаты.

Отсрочка платежа - целесообразно фиксировать в письменном виде

«4.8. Арендная плата вносится в следующие сроки и в следующем порядке:

- первый платеж не позднее 5 рабочих дней с даты подписания Договора;*
- ежемесячно не позднее 10 числа каждого месяца, в размере, определенном в п. _ Договора*

4.9. Помимо арендной платы Арендатор обязан внести с первым платежом обеспечительный платеж в размере 100 000 руб.

4.10. Обеспечительный платеж используется для покрытия Арендодателем убытков, возникшим по вине Арендатора, оплату неустойки в случае нарушения Арендатором условий Договора. Неустойка начисляется исходя из ____

4.11. При прекращении настоящего Договора обеспечительный платеж подлежит возврату Арендатору с учетом положений п.4.10 Договора»

4. Обязанности сторон

В общем случае - арендатор обязан поддерживать имущество в состоянии, пригодном для его использования, то есть текущий ремонт лежит на нем. Капитальный - арендодатель.

Инспекторы могут проверить обоснованность расходов. Если в договоре не указать, что конкретные расходы несет такая-то сторона - могут быть претензии (например, ремонт дороги ,прилегающей к арендованному зданию) *(определение ВС РФ от 26.06.2019 № 309-ЭС19-9123).*

Неотделимые улучшения. Целесообразно указать, что если арендодатель дал на них согласие, он должен в полном объеме компенсировать затраты. Иначе придется списывать расходы на капвложения через амортизацию, причем лишь в течение срока действия договора аренды *(например, письмо Минфина от 29.08.2019 № 03-03-06/1/66443).*

Переквалификация договора аренды в безвозмездное пользование

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 20.05.2021 года по делу № А81-4313/2020

Физлицо - единственный учредитель ООО (торговля алкогольной продукцией) сдал ООО в аренду нежилое помещение для осуществления деятельности по закупке, хранению и поставкам алкогольной продукции. Срок - 10 лет, цена договора - **30 000 руб в год.**

Фактически арендная плата не платилась, арендодатель и не требовал ее.

Результат ВПП: доначисления более 2 млн руб. Т.к. договор аренды носит формальный характер - переквалификация в безвозмездное пользование.

Суды поддержали инспекцию:

-права безвозмездного пользования должны включаться во внереализационный доход (п. 8 ст. 250 НК РФ)

-при безвозмездном получении имущества (работ, услуг) доходы оцениваются исходя из рыночных цен (по инициативе инспекции проведена экспертиза). Рыночная цена договора должна быть не менее 200 000 руб в месяц, а не 30 000 в год.

Вывод: условия договора следует соблюдать, в т.ч. для минимизации налоговых рисков (в данном случае, ООО - платить арендную плату. Арендодателю не забывать платить 13% НДС в бюджет).

Договор оказания услуг

Документальное оформление

При учете расходов стоит обратить внимание на документальное оформление, подтверждающее не только **факт оказания и оплаты услуг**, но и их **экономическую обоснованность и связь с деятельностью налогоплательщика**.

При наличии только акта выполненных работ (и/или наличия недетализированного отчета исполнителя) риск претензий - сделка с исполнителем носит формальный характер и совершена в рамках единой, взаимосвязанной и согласованной схемы получения ННВ в виде уменьшения налоговой базы по налогу на прибыль.

Суды поддерживают инспекции в случаях, если:

- представленные документы не содержат информацию, **какие конкретно услуги были оказаны** (например - какие консультации (по каким вопросам) оказаны, какие банковские продукты проанализированы, и т.п.). **Из представленных документов нельзя установить состав, объем, период, место и характер оказания услуг, их отдельных видов, отсутствует расчет стоимости услуг, то есть невозможно установить их экономическую оправданность;**
- **отсутствуют отчеты исполнителей, что не позволяет сделать вывод о реальном исполнении услуг;**
- отсутствуют документы или иные доказательства того, что результаты оказанных услуг были использованы или их планировалось использовать в деятельности заказчика.

(например, постановления Одиннадцатого ААС от 27.08.2021 по делу № А65-7034/2021, АС Центрального округа от 08.10.2019 № Ф10-4814/19 по делу № А35-3954/2018 и т.п.)

Компания успешно оспорила налоговые претензии по агентским услугам

Постановление АС Северо-Кавказского округа от 14.06.2020 года №А32-26020/2019

Компания
принципал



ИП
агент

ИП
агент

Важные факторы:

1. **обусловленность привлечения агента на поиск клиентов целями делового характера**, а не заведомой целью уклонения от уплаты налогов и минимизации налогообложения.

2. **надлежащее документальное оформление агентских услуг** (фактические действия агента, приведшие к заключению договоров с новыми клиентами, описание и количество заключенных новых договоров и др.).

3. **отсутствие взаимозависимости** налогоплательщика и агента, а также самостоятельный характер предпринимательской деятельности агента.
Иначе решение будет в пользу налоговых органов (например, Постановления АС Северо-

Кавказского округа от 19.10.2019 по делу №А32-12887/2018).

Суть спора: Компания занималась оказанием услуг по перевалке (выгрузке и погрузке на суда) экспортируемой сельхозпродукции.

По результатам ВПП доначислен налог на прибыль - вывод о нереальности хозяйственных операций с 2 ИП.

ИП оказывали Обществу агентские услуги по поиску клиентов на перевалку грузов и суммы их агентского вознаграждения налоговый орган посчитал «лишними» в составе налоговых расходов.

- дублирование функций по поиску клиентов, переговоры с со штатными сотрудниками компании;
- клиенты компании в рамках «встречки» не подтвердили взаимоотношений с ИП;
- ранее имелись прямые договорные отношения с частью клиентов до момента заключения сделок с ИП;
- отчеты агентов носят формальный характер - нет сведений, какие именно действия были выполнены ИП

Суды признали незаконным доначисления:

- **в штатном расписании нет должности по поиску клиентов;**
- **налоговый орган не допросил тех лиц контрагентов, которые в силу своих должностных обязанностей могли и фактически вели поиск поставщиков услуг и проводить переговоры с ИП;**
- **свидетельские показания в большинстве случаев основаны на предположениях, налоговый орган не проверил достоверность сообщенных сведений.**

Решение АС Москвы от 17.08.2022 года по делу № А40-107955/22-140-2041

Оценка реальности поставки:

-голословных утверждений недостаточно, что товар поступил напрямую от фактического поставщика, минуя «техничку»:

«...в решении нет обстоятельств транспортировки товара (маршрут, запросы в транспортные компании, ГИБДД по системе «Поток», проверка фактического существования автотранспорта, пропускной системы на складах компании, поставщиков, журналов въезда и выезда автотранспорта, допросы водителей, анализ банковских выписок на предмет отсутствия взаимосвязи контрагента с транспортными средствами, на которых перевозился товар...»;

- отказные показания руководителей сомнительных контрагентов не являются безусловным обстоятельством, свидетельствующим о непричастности к руководству компаниями. Стоит учитывать тот факт, что лицо, отрицающее свою причастность к деятельности юрлица, может иметь личную заинтересованность в непредставлении сведений, необходимых для налогового контроля и на основании ст. 51 Конституции РФ может не свидетельствовать против себя

Технико-экономическое обоснование выбора Обществом ООО «XXX» своего контрагента для заключения договора

Настоящее технико-экономическое обоснование составлено в целях обоснования выбора Обществом своего контрагента (далее - указать наименование контрагента) для заключения договора № ____ от «__» _____ 20__ г. на *(следует прописать предмет договора, например, на поставку (покупку) товаров, работ, услуг и пр.)*.

Выбор Обществом контрагента ____ обоснован положительной деловой репутацией контрагента, которая подтверждена следующим: (привести ссылки на рекомендации от других организаций, контактирующих с выбранным контрагентом, публикации в СМИ и Интернет, *(в частности, необходимо проверить, есть ли у контрагента собственный сайт и размещает ли он информацию о себе по заявленным видам деятельности на специализированных интернет-площадках)*), похвальные грамоты, сертификаты и другие знаки отличия Контрагента..

Конкретный объем и содержание предоставляемой информацией определяется по усмотрению Общества и по согласованию с Контрагентом).

(наименование контрагента Общества), а также третьи лица, привлекаемые контрагентом к исполнению обязательств по договору обладают необходимыми ресурсами и квалифицированным персоналом для исполнения предмета договора *(например, заверения контрагента, документы по проверке третьих лиц)*.

ООО ____ обладает признаками платежеспособности, финансовой устойчивости, достаточности собственного оборотного капитала, что подтверждается проведенным Обществом экспресс-анализом данных бухгалтерской отчетности (наименование контрагента).

пример



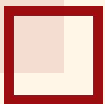
Договоры с «самозанятыми»

Для исключения претензий, рекомендуется в договоре указывать:

- исполнителем является гражданин, зарегистрированный в качестве самозанятого, использующий специальный налоговый режим – налог на профессиональный доход;
- самозанятый по заданию организации выполняет работы или оказывает услуги, определенные в договоре, в установленный срок, а вы их оплачиваете;
- работы или услуги носят разовый характер;
- самозанятый самостоятельно устанавливает время и порядок своей работы;
- не предоставляются социально-трудовые гарантии и компенсации;
- по результатам оказанных услуг или выполненных работ составляется акт сдачи-приемки результатов оказанных услуг или выполненных работ;
- самозанятый обязан предоставить заказчику чеки на все выплаты по договору;
- компания-заказчик освобождается от обязанности по уплате налогов и взносов;
- ответственность исполнителя за неуведомление заказчика о прекращении статуса самозанятого *(можно указать условия о компенсации расходов на уплату НДФЛ, взносов, пеней, штрафов)*.

Опасно:

- ! указывать трудовую функцию;
- ! присваивать должность, специальность, профессию и указывать ту же квалификацию, которая предусмотрена штатным расписанием вашей компании, ссылаться на должностную (рабочую) инструкцию;
- ! прописывать ежемесячную гарантированную в определенной сумме оплату по тарифным ставкам, окладам;
- ! обязывать подчиняться внутреннему трудовому распорядку;
- ! устанавливать дисциплинарную ответственность за ненадлежащее выполнение поставленных задач и распоряжений;
- ! фиксировать условия о соблюдении определенного режима работы и отдыха, в т. ч. график работы;
- ! брать на себя обязательства по социальному страхованию;
- ! обязательства предоставить стационарное рабочее место и обеспечить какие-либо условия для работы.



**Договор с аудиторской компанией:
на что обратить внимание**



На что обратить внимание в договоре с аудиторской компанией

При поиске идеального варианта аудита с «налоговым уклоном» важно обращать повышенное внимание на **условия договора с аудиторской компанией** для оценки степени защиты клиента от возможных финансовых потерь.

1. За что именно отвечают аудиторы и в каком размере определена их ответственность.

Аудиторская компания **не обязана** страховать свою профессиональную ответственность, это ее право (*подп. 4.1. п. 1 ст. 13 № 307-ФЗ*).

Для осуществления аудиторской деятельности компания обязана быть членом СРО. Но на практике конструкция обеспечения ответственности профессиональной деятельности в виде выплат из компенсационных фондов СРО практически не работает, т.к. для осуществления выплат необходимо решение суда о применении к субъекту такой деятельности ответственности в виде взыскания убытков. Следовательно, наличие страхования профессиональной деятельности у аудиторской компании не только свидетельствует о том, что компания трепетно относится к своей репутации и настроена на долгосрочное сотрудничество с клиентами, но и дает реальную возможность возмещения клиентам убытков.

2. Не каждая страховка гарантирует выплаты при доначислении налогов. Как правило, аудиторские компании страхуют свою ответственность на сумму, равную стоимости оказанных услуг. *Т.е. если аудит обошелся компании в 200 тыс. руб. и заказчику удастся доказать, что аудиторские услуги привели к убыткам, например, в размере штрафов и пени по результатам выездной налоговой проверки в сумме 3 млн руб., максимум, что сможет получить заказчик - сумму, потраченную на некачественный аудит, т.е. 200 тыс. руб.*

Следует тщательно проанализировать, **какие события в соответствии с условиями договора относятся к страховым случаям.**

3. Договор с расширенными аудиторскими процедурами, включающие проверку налогов и налоговой отчетности, выявление налоговых рисков и поиск налоговых резервов.

4. При изучении страхового полиса, выданного аудиторской компании, обратите внимание на следующие моменты:

- какой страховой компанией выдан (прекрасно, если страховщик — известная компания на рынке с хорошей репутацией по выплатам);
- какова сумма страхового возмещения (чем больше сумма, тем лучше для клиента аудиторской компании);
- какой срок действия (полис не должен быть просроченным);
- какой перечень рисков покрывает полис.

5. Расширенная страховка и гарантия юридической поддержки после проведения аудита. *Например, страховка - компенсация сумм штрафов и пени, которые начислила ФНС клиенту (заказчику), если аудиторская компания при проверке налоговой отчетности не указала на имеющиеся нарушения*

Дополнительные гарантии качества услуг по договорам с расширенными аудиторскими процедурами. *Например, гарантии в оказании консультационно-правовой поддержки клиента налоговыми юристами после проведения аудита (подготовка заключений, возражений, представление интересов в налоговом органе) на протяжении 3 лет (срок риска назначения выездной проверки) при проведении налоговой проверки, если аудитор в ходе проверки не обнаружил ошибки, которые привели или могут привести к доначислению налогов, взысканию пеней, штрафов.*

Аудит со страховкой от налоговых претензий

Основные налоговые опасности в 2022 году:

- ✓ Побуждение к «добровольному увеличению» налоговых обязательств;
- ✓ 70 млн – средние доначисления по ВНП по РФ
- ✓ Субсидиарная ответственность должностных лиц
- ✓ Уголовная ответственность за неуплату налогов от 15 млн



Маргарита Дружинина
Управляющий партнер
«Правовест Аудит»

**Узнать цену
за 1 мин**

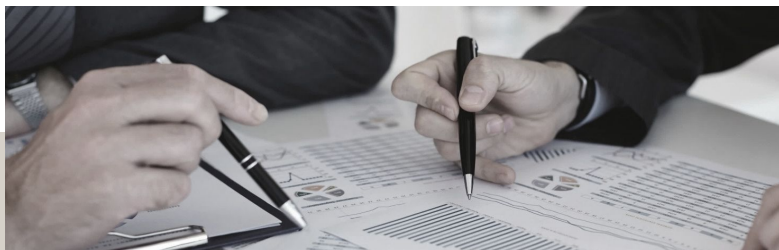


<https://clck.ru/32Riuf>

ОТЛИЧИЯ ПОДХОДОВ К АУДИТУ

Ещё встречается мнение, что аудит – формальная и стрессовая процедура.

При этом наши клиенты на 100% уверены в обратном. При обязательном аудите 87% компаний заказывают его у нас повторно. А доля организаций, проводящих инициативный аудит без требований законодательства, составляет 41% от общего числа клиентов.



СТАНДАРТНЫЙ ПОДХОД

- Сухая экспертность.
- Стрессовый процесс.
- Выявление ошибок и недочётов.
- Разовая услуга.
- Формальный отчёт.
- Аудиторское заключение (АЗ) с оговорками.
- Аудит как расходы.



НАШ ПЕРСОНАЛЬНЫЙ ПОДХОД

- Экспертность с «человеческим лицом».
- Комфортный процесс, адаптированный под клиента.
- Выявление несоответствий и помощь в моменте.
- Долгосрочное сотрудничество.
- В отчётах отражаем все потребности гл. бухгалтера, фин. директора, ген. директора и собственника.
- Все замечания исправлены и АЗ положительное.
- Аудит как инвестиции с ROI 1000% - доказанная окупаемость – [см. кейсы из практики](#).



МАКСИМАЛЬНАЯ ЦЕННОСТЬ

Ближайшие мероприятия

10 ноября 11:00 – 13:00 КРУГЛЫЙ СТОЛ

- **Налоговый контроль: лайфхаки для бизнеса**
- Участие – 4800 руб.

МАТЕРИАЛЫ КРУГЛОГО СТОЛА

- **Что делать, если налоговая предлагает «уточниться» и доплатить за контрагента**



ВИДЕОЗАПИСЬ



ПРЕЗЕНТАЦИЯ



КОНСПЕКТ

Для наших подписчиков, первое участие
в Круглом столе – ***БЕСПЛАТНО!**



<https://clck.ru/32RjH>
G



<https://clck.ru/32RjNf>




КОНТАКТНЫЕ ТЕЛЕФОНЫ:

 +7 (495)134-32-23


Менеджеры департамента развития:


Артемова Ольга; Лутицкая Алиса

 admin@pravovest-audit.ru

 + 7 (903) 669-51-90

 cons@wiseadvice.ru

 +7 (996)966-32-63

 115 093, г. МОСКВА, 1-й ЩИПКОВСКИЙ
ПЕР., д. 20, ЭТАЖ 2, ОФИС 211

 pravovest-audit.ru

