

★ Правильный ответ на вопрос № 2 теста – а.

А в рассматриваемом деле компания проиграла во всех трех инстанциях. Доводы организации, что презенты дарили в рамках трудовых отношений, судьи отклонили. При этом они отметили, что подарки компания закупила именно к празднику. Для этого был подготовлен отдельный приказ руководителя, а значит, презенты были не чем иным, как поздравлением с новым годом. Но никак не поощрением или оплатой за труд. Поэтому, подчеркнули судьи, речь идет о безвозмездной реализации. И компания должна заплатить НДС. *

Кстати, подобные выводы судьи сделали и в постановлении ФАС Центрального округа от 22 мая 2013 г. по делу № А14-10046/2012. А определением ВАС РФ от 9 августа 2013 г. № ВАС-10478/13 отказали в передаче данного дела в Президиум ВАС РФ.

С таким подходом согласился и Президиум ВАС РФ, так что тенденция по этому вопросу наметилась далеко не в пользу компаний. Поэтому мой совет такой: **если ваша организация дарит своим сотрудникам и их детям подарки к различным праздничным датам, например к Новому году, на 23 февраля или 8 Марта, гораздо безопаснее заплатить с такой безвозмездной передачи НДС.**

Если налоговики переквалифицируют операцию в облагаемую НДС, то они должны учесть и входной налог по ней

В упомянутом постановлении Президиума ВАС РФ от 25 июня 2013 г. № 1001/13 есть еще один важный вывод.

Итак, проверяющие переквалифицировали необлагаемые операции в облагаемые. И доначислили НДС и пени на стоимость подарков. Кстати, ее налоговики без проблем определили по счетам-фактурам и товарным накладным от поставщиков.

Но при этом инспекторы отказали компании в вычетах по налогу, который организация первоначально заплатила при покупке подарков. А обосновали свой отказ тем, что компания не учла эти вычеты в декларациях. То есть не заявила о праве на них. А тем, кто вычет не заявлял, он и не положен.

Подкрепили налоговики свою позицию выводами из постановления Президиума ВАС РФ от 26 апреля 2011 г. № 23/11. Там действительно говорится, что незаявленный вычет получить нельзя. Но речь идет о ситуации, когда компания не только его не задекларировала, но и не представила проверяющим подтверждающие документы. А также не заявила о них в возражениях.

Однако судьи трех инстанций подход инспекторов все равно поддержали. А вот Президиум ВАС РФ – нет, указав, что при расчете недоимки по НДС налоговики нарушили пункт 1 статьи 173 НК РФ. Ведь у проверяющих не было никаких препятствий, чтобы определить реальный размер налоговых обязательств компании. То есть учесть входной налог по подаркам. Тем более