Ольга Пономарева,
управляющий партнер
Юридического бюро
«Пронина, Пономарева
и партнеры»

Анастасия Рыжанкова,
налоговый юрист
АКГ «Уральский союз»

Спорные вычеты по НДС. Когда налоговики не правы?

Статья 54.1 НК изменила правовые основы для отказа в вычете по НДС. Два эксперта поспорили, действительно ли ситуация с обоснованностью вычетов сейчас другая или налоговики вправе продолжать руководствоваться старой логикой. Читатели **«ПНП»** оценили, чья позиция убедительнее.

Поставщик не заплатил НДС в бюджет. Правомерен ли вычет по сделке с ним?

Если сделка реальна, нет причин для отказа в вычете

Налогоплательщик, соблюдающий правила статьи 54.1 НК, не отвечает за действия контрагента (письмо ФНС от 31.10. 2017 № ЕД-4-9/22123@ «О рекомендациях по применению положений статьи 54.1 НК РФ»). Если компания не искажает факты хозяйственной жизни и налоговую базу, вычета по НДС ее лишать незаконно. Верховный суд в таких делах на стороне налогоплательщи-

Если налоговики нашли разрывы по НДС, они откажут в вычете

Программа АСК НДС-2 показывает налоговикам все разрывы по НДС. Если контрагент не платит налоги, инспекторы проанализируют саму сделку и деятельность делового партнера в целом. Неуплата НДС по совокупности с другими признаками недобросовестности контрагента даст повод для правомерного отказа в вычете. Например, у поставщика недостаточно персонала, нет основных

PNP04_56-59_neVS.indd 56 3/22/18 5:23 PM

ков (Обзор судебной практики ВС № 1 (утв. Президиумом ВС 16.02.2017)). Если доказан факт поступления товара, вычет НДС правомерен (п. 31 Обзора). Нижестоящие суды руководствуются мнением Верховного суда и поддерживают налогоплательщиков (постановления АС Московского от 26.10.2017 № Ф05-14578/2017 и Уральского от 15.01.2018 № Ф09-8180/17 округов).

Если инспекторы все же отказывают в вычете, они обязаны доказать согласованность действий налогоплательщика и контрагента. Например, их взаимозависимость (письмо ФНС от 31.10.2017 № ЕД-4-9/22123@).

Согласны: 77% читателей

средств и производственных активов, а вид его деятельности не соответствует заявленному.

Судьи такой подход поддерживают. Вычет по НДС должен корреспондировать с обязанностью по уплате НДС. Если контрагент с признаками однодневки уклонился от налога, вычет неправомерен (постановление АС Московского округа от 24.03.2017 № Ф05-2706/2017).

В 2017 году Верховный суд обобщил практику по должной осмотрительности. Во всех делах, где информацию о налоговых разрывах предоставляла программа АСК НДС-2, налогоплательщики проиграли.

Согласны: 23% читателей

Компания неверно заполнила книгу покупок. Вправе ли налоговики отказать в вычете по НДС?

Нет, книга покупок не имеет прямого отношения к праву на вычет

Книга покупок не указана в пункте 1 статьи 172 НК в качестве оснований принятия налога к вычету. Для обоснования права на вычет есть специальный документ – счет-фактура (п. 1 ст.169 НК).

Если инспекторы все же отказали в вычете, налогоплательщик вправе использовать аргументацию, данную в статьях 171–172 НК. Главные условия для вычета – факт приобретения реальных товаров, их принятие на учет и наличие у покупателя надлежаще оформленного счета-фактуры.

Согласны: 65% читателей

Да, искажение информации в книге покупок – законный повод для отказа

Налогоплательщик обязан составлять счета-фактуры, вести журналы учета полученных и выставленных счетов-фактур, а также книги покупок и книги продаж (п. 3, 8 ст. 169 НК). Статья 54.1 НК считает налоговую выгоду необоснованной, если компания исказила налоговую базу и факты хозяйственной жизни. Естественно, что инспекторы и судьи в такой ситуации откажут в налоговом вычете (постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 20.03.2012 № А58-6572/2010).

Согласны: 35% читателей

PNP04_56-59_neVS.indd 57 3/22/18 5:23 PM

решительный vs осторожный вычет НДС

Законно ли принять к вычету НДС, выделенный в счете-фактуре, если сама операция налогом не облагается?

Да, наличие надлежащего счета-фактуры гарантирует право на вычет

Право на вычет НДС зависит только от двух факторов: наличия надлежаще оформленного счета-фактуры и оприходования товаров, работ, услуг (п. 1 ст. 169, п. 5 ст. 173 НК). Если два этих условия выполняются, вычет правомерен. Это подтвердил Верховный суд в определении от 27.11.2017 № 307-КГ17-12461. Минфин и ФНС поддерживают такую позицию (письма ФНС от 05.07.2017 № СД-4-3/12986@, Минфина от 21.06.2017 № 03-07-15/38864).

В расходы необходимо включать НДС только по тем товарам, которые сам налогоплательщик использовал в необлагаемых операциях. Но здесь ситуация иная — налогоплательщик приобрел товар для облагаемых операций и имеет право на вычет НДС.

Согласны: 25% читателей

Нет, по необлагаемой операции НДС нужно включать в расходы

Арбитражная практика по спорам, связанным с вычетом НДС по необлагаемым операциям, противоречива. Еще пару лет назад суды и чиновники категорично отказывали в таких вычетах.

Арбитры считали, что если работы и услуги не облагаются НДС, то и налоговый вычет по ним неправомерен (постановление АС Северо-Западного округа от 17.05.2016 № Ф07-2113/2016). Предъявленный поставщиком налог нужно учитывать в стоимости товаров, работ, услуг (подп. 1 п. 2 ст. 170 НК).

Практика подкреплялась позицией Минфина (письмо от 18.11.2013 № 03-07-11/49526). Обратная позиция находит поддержку в судах пока в единичных случаях (определение ВС от 27.11.2017 № 307-КГ17-12461).

Согласны: 75% читателей

Вправе ли налоговики отказать в вычете «импортного» НДС, если цена на таможне оказалась завышенной?

Нет, бюджет не пострадал – импортер уплатил налог на границе

Завышение цены товара при ввозе никак не затрагивает интересы бюджета — налоговой выгоды по НДС здесь вообще никакой нет. Налогоплательщик заявляет к вычету именно ту сумму налога, кото-

Да, ведь инспекция проверяет обоснованность вычета

Логика инспекторов такова: если компания декларировала на таможне завышенную стоимость импортируемой продукции, это привело к завышению вычета по НДС (постановление АС

PNP04_56-59_neVS.indd 58 3/22/18 5:23 PM

рую он фактически заплатил на границе (п. 2 ст. 171 НК). С таким подходом согласен Верховный суд (определение от 03.10.2017 № 305-КГ17-4111).

При импорте источник возмещения налога из бюджета создается в момент уплаты ввозного НДС при пересечении товаром границы. Если налоговики не оспаривают реальность сделки и факт уплаты НДС на таможне, отказать в вычете они не вправе.

Согласны: 78% читателей

Московского округа от 13.01.2017 № Ф05-19068/2016). Они видят только свой участок работы – контролируют обоснованность вычета и обоснованно считают, что он завышен.

В такой ситуации налогоплательщикам лучше воспользоваться способом, подсказанным самими инспекторами: при уменьшении ввозной цены скорректировать таможенный платеж и вернуть излишне уплаченный налог.

Согласны: 22% читателей

У поставщика-однодневки и проверяемого налогоплательщика совпадают IP-адреса, с которых они управляют «Клиент-Банком». Вправе ли инспекция отказать в возмещении НДС?

Нет, IP-адреса могли совпасть случайно, нужны другие доказательства

Налоговые органы должны предоставить иные доказательства, что поставщик-однодневка подконтролен проверяемой компании (постановление Девятнадцатого ААС от 17.04.2017 № А64-8137/2015).

Совпадение IP-адресов в каком-то диапазоне доказывает лишь, что компании пользовались услугами одного провайдера. Особенно слаб подобный аргумент налоговиков, если совпавшие IP-адреса принадлежат мобильному оператору или публичной сети wi-fi (постановления АС Центрального округа от 28.08.2017 № Ф10-3248/2017 и от 04.05.2017 № Ф10-1268/2017).

Согласны: 68% читателей

Да, это подтверждает подконтрольность и согласованность действий

Совпадение IP-адреса контрагентов – один из признаков согласованности действий организаций, направленных на получение необоснованной налоговой выгоды (определение ВС от 13.07.2017 № 306-КГ17-8200).

Инспекторы часто прибегают к этому аргументу при доказывании фиктивности сделок. Конечно, если других признаков подконтрольности нет, суд встанет на сторону налогоплательщика. Но сам факт, что IP-адреса совпали с компанией-однодневкой, которая не уплатила НДС в бюджет, сильно ухудшает шансы компании защитить налоговый вычет.

Согласны: 32% читателей

Опрос проводился на сайте www.nalogplan.ru.

PNP04_56-59_neVS.indd 59 3/22/18 5:23 PM