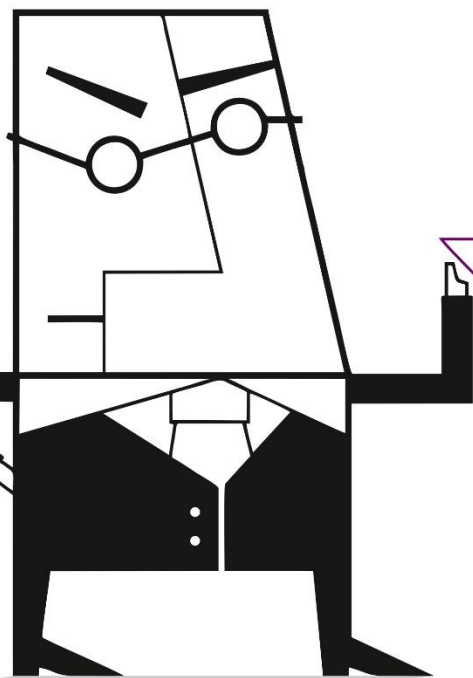




@PG_Tax

Telegram-канал о налогах
и налоговых спорах



Методичка по статье 54.1

VS

статья 54.1 НК РФ

Никонов Андрей

Старший партнёр

2021г.

www.pgplaw.ru

Где искать:

- Текст ст. 54.1
- Текст п. 4 ст. 110



1. Не допускается уменьшение налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога в результате искажения сведений о фактах хозяйственной жизни (совокупности таких фактов), об объектах налогообложения, подлежащих отражению в налоговом и (или) бухгалтерском учете либо налоговой отчетности налогоплательщика.

2. При отсутствии обстоятельств, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, по имевшим место сделкам (операциям) налогоплательщик вправе уменьшить налоговую базу и (или) сумму подлежащего уплате налога в соответствии с правилами соответствующей главы части второй настоящего Кодекса при соблюдении одновременно следующих условий:

- 1) основной целью совершения сделки (операции) не являются неуплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога;
- 2) обязательство по сделке (операции) исполнено лицом, являющимся стороной договора, заключенного с налогоплательщиком, и (или) лицом, которому обязательство по исполнению сделки (операции) передано по договору или закону.

1. Есть ли искажение.

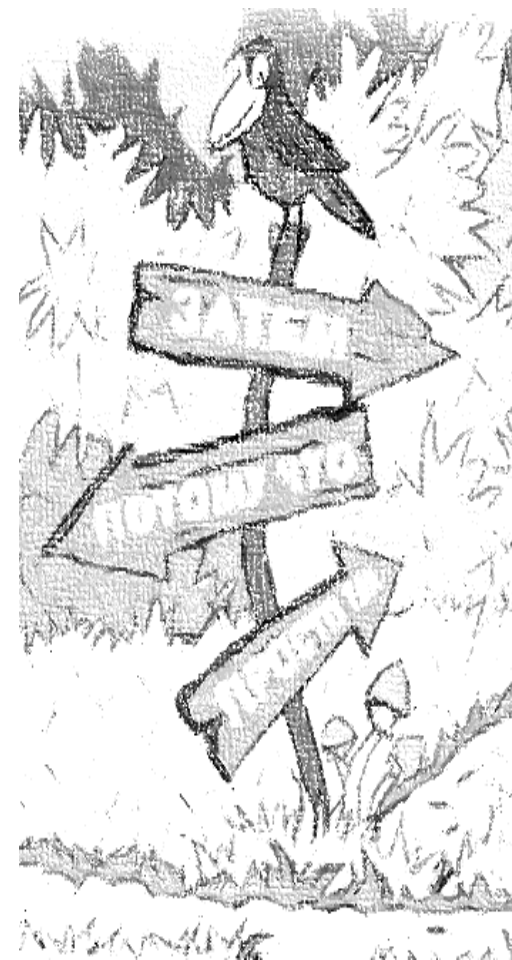
1а. Если да, то п. 1;

1б если нет, то следующий пункт алгоритма.

2. Вменяется ли нарушение по реально исполненным операциям и сделкам.

2а. Если нет, то за пределы не вышли.

2б. Если да, то переходим к п. 2 ст. 54.1.



... при рассмотрении вопроса о том, могут ли негативные **последствия неуплаты НДС "техническими" компаниями быть возложены на налогоплательщика** - покупателя ..., имеет значение установление факта причастности налогоплательщика к нарушениям..., т.е. направленность действий налогоплательщика на получение экономического эффекта за счет непосредственного участия в уклонении от уплаты НДС совместно с лицами, не осуществлявшими реальной экономической деятельности, а равно информированность налогоплательщика о допущенных этими лицами нарушениях....

... Вышеназванный подход...
по существу **не был изменен** ... законодателем, определившим пределы осуществления прав ... **в ст. 54.1 НК, по смыслу пункта 1** которой налогоплательщик отвечает за искажения сведений о фактах хозяйственной деятельности (совокупности таких фактов), **в которых он участвовал.**

Определение от 25.01.21 N 309-ЭС20-17277

Покупатель купил у посредника, а не напрямую у производителя. Многократная наценка посредника не включена в базу у производителя.

У покупателя она уменьшила налоговую базу.

Посредник:

Вариант 1 не включил наценку в базу по декларации

Вариант 2: включил, но применил вычет по фактически не оказанным однодневкой услугам.

Кто является субъектом искажения?

Производитель?

Покупатель?

Посредник?



«Налоговым правонарушением признается **ВИНОВНО** совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие)...» (статья 106 НК РФ)

Вина – элемент состава правонарушения, привязывающий конкретные противоправные действия к конкретной организации.



*«Вина организации...
определяется в зависимости
от вины её должностных
лиц либо её
представителей, действия
(бездействие) которых
обусловили совершение
данного налогового
правонарушения».*

Пункт 4 ст. 110.

Покупатель купил у посредника, а не напрямую у производителя. Многократная наценка посредника не включена в базу у производителя.

У покупателя она уменьшила налоговую базу.

Посредник:

Вариант 1 не включил наценку в базу по декларации

Вариант 2: включил, но применил вычет по фактически не оказанным однодневкой услугам.

Если руководитель изготовителя в интересах акционеров организовал или одобрил схему с посредниками – привязываем нарушение к производителю.

Неосмотрительного покупателя (подп. 2 п. 2 ст.54.1) вычетов не лишаем. Почему?

Если руководитель покупателя в интересах акционеров организовал или одобрил схему с посредниками – привязываем нарушение к покупателю.



При отсутствии доказательств умышленных действий должностных лиц покупателя или продавца (контроля ими над посредником), применяем п. 1 ст. 54.1 к посреднику.

Неосторожного покупателя выгоды не лишаем. Почему?



Покупатель не проявив достаточную осмотрительность, выбрав поставщика, который не располагал ресурсами для исполнения договора.

Фактически операция исполнила лицами, не связанными договорными цепочкой с реальным поставщиком.

Налоги в бюджет поставщиком не уплачены. НДС принят к вычету покупателем. Расходы уменьшили доходы.

Шаг 1. Определяем конкретные противоправные действия, повлёкшие непоступление в бюджет нужной суммы налога.

Второй шаг. Поиск человека, совершившего искажение.

Третий шаг. Должностным лицом либо представителем какой организации является это лицо.

- Если покупателя, то выясняем, действовало ли оно в интересах организации-покупателя или в ущерб этим интересам;
- если в рамках (де-факто) полномочий (с ведома акционеров, участников), то привязываем нарушение к покупателю;
- Если нет, то привязываем нарушение к должностному лицу и взыскиваем налоги с него и с подконтрольного ему посредника.

Если нарушитель ни де юре, ни де факто не является должностным лицом покупателя и его представителем, то нарушение привязывается к этому физическому лицу и контролируемой им организации-посреднику.



Но нельзя ли привлечь саму организацию к ответственности за проявленную неосмотрительность (неосторожность)?

Такое неумышленное нарушение покрывает подп. 2 п. 2.

Для того, чтоб перейти к п. 2 необходимо отсутствие условий для применения п. 1.

Наличие умышленного нарушения другого лица, подходящего под п. 1, не позволяет перейти к п. 2.

Когда же можно будет перейти к подп. 2 п. 2?

Если виновные в умышленном нарушении лица не установлены. С них и подконтрольных им лиц не получается взыскать ущерб.

В таком случае налог вправе пойти к покупателю для взыскания налога в соответствии с подп. 2 п. 2 ст. 54.1 НК РФ.

Производитель реализовал работу
посреднику без НДС.

Посредник реализовал ее заказчику с НДС.

НДС в бюджет не заплатил.

Лица, контролирующие посредника не
установлены.

Отсутствие информации о конкретных лицах, в результате действий которых налог не был уплачен в бюджет посредником, не позволяет привязать умышленное нарушение к кому-либо.

Неосторожное нарушение не может быть привязано к покупателю, поскольку отсутствуют условия, предусмотренные подп. 2 п. 2 ст. 54.1 НК РФ.

Обязательство исполнено лицом, которому оно передано от контрагента налогоплательщика договором.

Проявление неосторожности может лишить налоговой выгоды покупателя, если:

- конкретные люди, совершившие умышленное нарушение (искажение) не установлены, и
- возник разрыв в цепочке, оформляющей передачу обязательств от контрагента 1 звена к фактическому исполнителю.

2 косвенных признака. Всегда доступны.

Должны составлять минимальный стандарт.

1. Кто (конечный исполнитель или покупатель) предпринял действия, направленные на заключение прямого договора, а кто нет.
2. Какая цена является рыночной: производителя или покупателя.

Тогда включайте в свои Возражения не только ссылки на методичку, но и ссылки на нормы статей 54.1 и 110

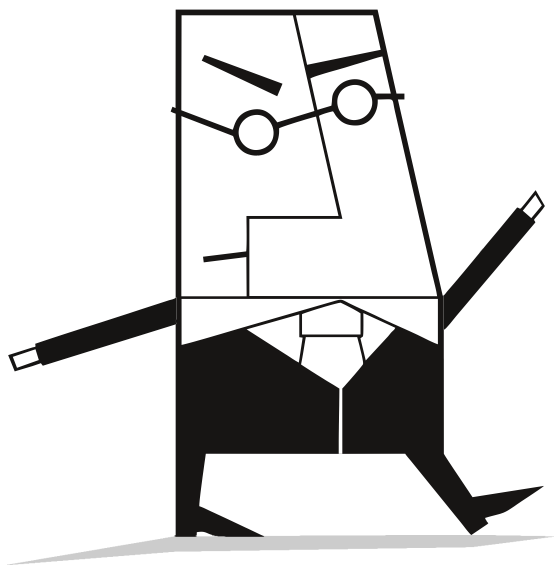
Если Ваш кейс в требования Методички не встраивается, настаивайте на законе.

Если не сработало, идите к бенефициарам, присвоившим Вашу выгоду

*Налогоплательщик, не реализовав ... право на учет расходов и применение ... вычетов ..., на который он рассчитывал, совершая операции, **вправе требовать взыскания соответствующих убытков с лиц, виновных в их причинении** (с субъекта, от имени которого был подписан договор и который ввёл налогоплательщика в заблуждение относительно обстоятельств ведения им деятельности и наличия ресурсов для исполнения, а также с лиц, контролировавших данного субъекта и использовавших его для реализации противоправной цели - уклонения от уплаты налогов).*

П. 18 Методички

<https://www.pgplaw.ru/upload/iblock/dc6/Breakthrough-in-procurement-5.pdf>



- **Россия**

Москва, Санкт-Петербург, Красноярск,
Южно-Сахалинск, Владивосток

- **Китай**

Пекин, Шанхай

- **Корея**

 www.pgplaw.ru

 info@pgplaw.ru

 +7 (495) 767-00-07

 +7 (495) 765-00-07