

5 выводов Верховного Суда, важных для плательщиков УСН

В начале июля вышел новый обзор арбитражной практики, утвержденный президиумом Верховного Суда. В нем содержатся выводы, которыми будут руководствоваться судьи, принимая решения в спорах. Центральный аппарат ФНС направил обзор для ознакомления в налоговые органы. Посмотрим, что важного в нем содержится для субъектов на УСН.

Фиктивный филиал не повод перейти с «упрощенки» на ОСНО

Компания применяет УСН, но вдруг оказывается, что в настоящий момент ей было бы выгоднее находиться **на основном режиме налогообложения**. А связано это, как правило, с НДС. Субъекты на «упрощенке» этот налог не платят и не заявляют его «входную» часть к вычету, хотя иногда и очень хотели бы это сделать. Перейти с УСН на основной режим можно только **со следующего года**. А заявить НДС к возмещению актуально сейчас.

В такой ситуации порой приходит мысль зарегистрировать филиал. Ведь организации с филиалами, согласно Налоговому кодексу, **теряют право применять упрощенный налоговый режим** (подпункт 1 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ). По этой схеме решила действовать одна компания. Она организовала филиал, перешла на ОСНО и заявила к возмещению из бюджета внушительную сумму НДС. Но налоговый орган этого не оценил. Инспекторам показалось подозрительным, что филиал не владеет основными средствами, не имеет сотрудников и не совершает операции.

Вывод: **филиал создан фиктивно** для того, чтобы компания «слетела с упрощенки» и смогла подать НДС к возмещению. Однако в этом ей отказали, а еще начислили налог при УСН. Суд поддержал решение ИФНС.

При стоимости основных средств больше 150 млн ИП теряет право на УСН

Одним из условий применения упрощенной системы является ограничение по **остаточной стоимости основных средств**. Она не должна превышать **150 млн рублей**. Об этом сказано в подпункте 16 пункта 3 статьи 346.12 НК РФ. Однако речь в этой норме идет об организациях, тогда как индивидуальные предприниматели не упоминаются. *Следует ли из этого, что ИП может применять упрощенку, если остаточная стоимость его ОС «перевалила» за указанный порог?*

Представители Налоговой службы в своих разъяснениях неоднократно указывали на то, что **норма распространяется и на предпринимателей**. Пункт 4 статьи 346.13 НК РФ гласит: при невыполнении налогоплательщиком установленных условий он утрачивает право на применение УСН. Чиновники рассуждают так: налогоплательщиками являются и компании, и ИП, а значит, условия ограничения стоимости основных средств распространяется и на тех, и на других. Суды в своих решениях такие выводы поддерживают. В очередной раз это было подтверждено и в упомянутом обзоре.

Предприниматель перешел на основной режим с «упрощенки», когда

остаточная стоимость его основных средств превысила 150 млн рублей. Однако в ИФНС посчитали, что ИП это сделал лишь **для налоговой выгоды**. Предпринимателю переход на ОСНО действительно был на руку — он смог заявил НДС к возмещению. Тем не менее факт налицо: раз стоимость ОС превысила предел, УСН применять нельзя. В этом деле **суд поддержал бизнесмена**.

Самовольно менять объект налогообложения нельзя

Компания зарегистрировалась и подала уведомление о применении УСН с объектом «доходы». Однако на практике стала считать и расходы — отражать их в книге учета, указывать в декларации и исчислять налог по соответствующей ставке. Руководство организации посчитало, что такое право дает пункт 2 статьи 346.14 НК РФ. В нем сказано, что объект налогообложения выбирает налогоплательщик. Его следует *зафиксировать в книге учета доходов и расходов и налоговой отчетности, что в общем-то и делалось*. А вот тот факт, что в уведомлении фигурировал объект налогообложения «доходы», в организации посчитали несущественным.

С точки зрения налоговиков все совсем не так. Налогоплательщик выбирает объект налогообложения в уведомлении — именно его он обязан придерживаться. По крайней мере до конца текущего года. Если он захочет объект сменить, то перед наступлением следующего года должен **подать новое уведомление**. Самовольное изменение объекта налогообложения неправомерно. Поэтому компании был доначислен налог при УСН без учета расходов. Все судебные инстанции посчитали, что ИФНС права.

Если выручка пришла после окончания патента, нужно уплатить налог при УСН

Совмещение УСН с патентной системой — довольно частая практика у предпринимателей. Бывает так: ИП на УСН покупает патент на определенное количество месяцев, потом решает его не продлевать. Либо теряет право применять ПСН и **возвращается на «упрощенку»**. В связи с этим может возникнуть такая ситуация: за работу, которая выполнена на патенте, оплата поступает уже после перехода на УСН. *Нужно ли включать этот доход в базу при исчислении «упрощенного» налога?* НК РФ по этому поводу пояснений не дает.

Один предприниматель рассудил, что раз работа была выполнена в период действия патента, то налог с оплаты за нее уже уплачен. Следовательно, включать эту выручку в базу по УСН не нужно. Инспекторы с этим не согласились, и ИП пришлось обращаться к арбитрам. Суд первой инстанции и апелляцию он выиграл.

Однако в суде кассационной инстанции налоговикам удалось доказать, что предприниматель неправ. В качестве обоснования они привели пункт 2 статьи 346.53 НК РФ, который гласит: дата получения доходов на патенте — день их выплаты. Если оплата производится через банк, то датой получения дохода является день зачисления средств на счет предпринимателя. Так что **выручка, которая пришла после окончания срока действия патента, не может считаться полученной в его рамках**. А значит, ее нужно включить в базу при исчислении налога по УСН.

Когда при перепродаже недвижимости можно учесть затраты

В некоторых случаях возможность списания затрат при УСН «доходы — расходы» зависит от дальнейшей судьбы приобретения. Речь, в частности, о доле в строящемся жилом доме. Если недвижимость достроена, **квартира оформлена в собственность и перепродана**, затраты на ее приобретение можно включить в расходы. Это будет считаться стоимостью товара для перепродажи. А вот если **перепродать неоформленный «недострой»**, то расходы учесть нельзя — придется заплатить налог со всей стоимости реализации. Ведь доля в жилом доме — это не товар, а **имущественное право**. А передача имущественных прав не входит в перечень расходов при УСН из пункта 1 статьи 346.16 НК РФ.