

Северо-Кавказский округ: опасен контрагент, у которого большие вычеты и нет зарплаты

О чем спорят: инспекторы оценивают, какие вычеты НДС заявили контрагенты. Если вычеты поставщиков приближаются к 100 процентам, инспекторы посчитают, что компания работает с однодневками, и доначислят ей налоги.

В Северо-Кавказском округе компании 10 раз за полгода прибегали в спорах к статье 54.1 НК. Трижды это происходило в первой инстанции, и только один раз компания добилась положительного решения (см. карту).

Особенность округа в том, что судьи третьей инстанции применяют новую статью НК против компаний. Арбитражный суд Северо-Кавказского округа ссылается на то, что нельзя снижать налоги за счет искажения учета (п. 1 ст. 54.1).

Как налоговики доказывают схемы

Инспекторы обращают внимание на долю вычетов НДС у сомнительных контрагентов. В одном случае налоговики заявили, что поставщик ненадежный, потому что вычеты НДС у него составляли в среднем 98 процентов. Кроме того, он не перечислял зарплату, НДФЛ и взносы (решение Арбитражного суда Ставропольского края от 25.01.2018 № А63-9890/2017).

В другом деле подозрительные контрагенты предъявляли к вычету 99 процентов от начисленного НДС. По документам эти компании доставляли товар, но у них не было транспорта и за перевозки они не платили. А место погрузки в накладных обозначали только названием населенного пункта, без улиц и объектов (постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 26.02.2018 № Ф08-309/2018).

Даже если поставка реальная, инспекторы стараются доказать, что ее выполнил не номинальный контрагент, а кто-то другой. Например, компания заказала материалы для ремонта помещений у сомнительного поставщика. Инспекторы установили, что от него материалы никто не возил, их предоставила другая компания, которая делала ремонт (решение № А63-9890/2017).

Налоговики обращают внимание на транспортировку грузов. Данные

из товарно-транспортных накладных используют против компании. Например, налоговики посчитали, что товар не могли доставить за одну поездку, потому что грузоподъемность авто 2,6 т, а груз по оценке весил более 30 т (постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 12.12.2017 № Ф08-9252/2017).

Как компании отбиваются от претензий налоговиков

Налоговики не всегда побеждают в спорах. Есть дело, где компания выиграла во всех инстанциях и отменила решение инспекторов (решение Арбитражного суда Ставропольского края от 13.11.2017 № А63-5715/2017).

Инспекторы на выездной проверке доначислили компании 9 млн руб. Она заключила муниципальный контракт и, чтобы исполнить его, наняла субподрядчиков. У них не было персонала и имущества, эти компании сами никого не нанимали, а полученные деньги пустили по цепочкам для обналички. Налоговики сняли вычеты НДС по сделкам с ненадежными контрагентами.

Компания привела аргументы:

- она выполнила собственные обязательства перед заказчиком;
- все бумаги в порядке – справки КС-3, счета-фактуры, договоры, акты;
- компания расплатилась за работы;
- директора контрагентов получали доход в своих компаниях, они отчитывались в ИФНС;
- субподрядчики благонадежные, ведь они неоднократно выигрывали тендеры.

Суд первой инстанции применил статью 54.1 НК. Он заявил, что налоговики не вправе использовать формальный подход, они должны доказать нереальность сделки. Компания не отвечает за контрагентов второго, третьего и прочих звеньев.

Впоследствии судьи признали ошибочной ссылку на статью 54.1 НК, так как проверка

Как суды в округе решали споры о налоговых схемах

В пользу инспекторов 80%

В пользу компаний 20%

Направили на новое рассмотрение 0%

закончилась в 2016 году. Но сам вывод в пользу компании признали правильным.

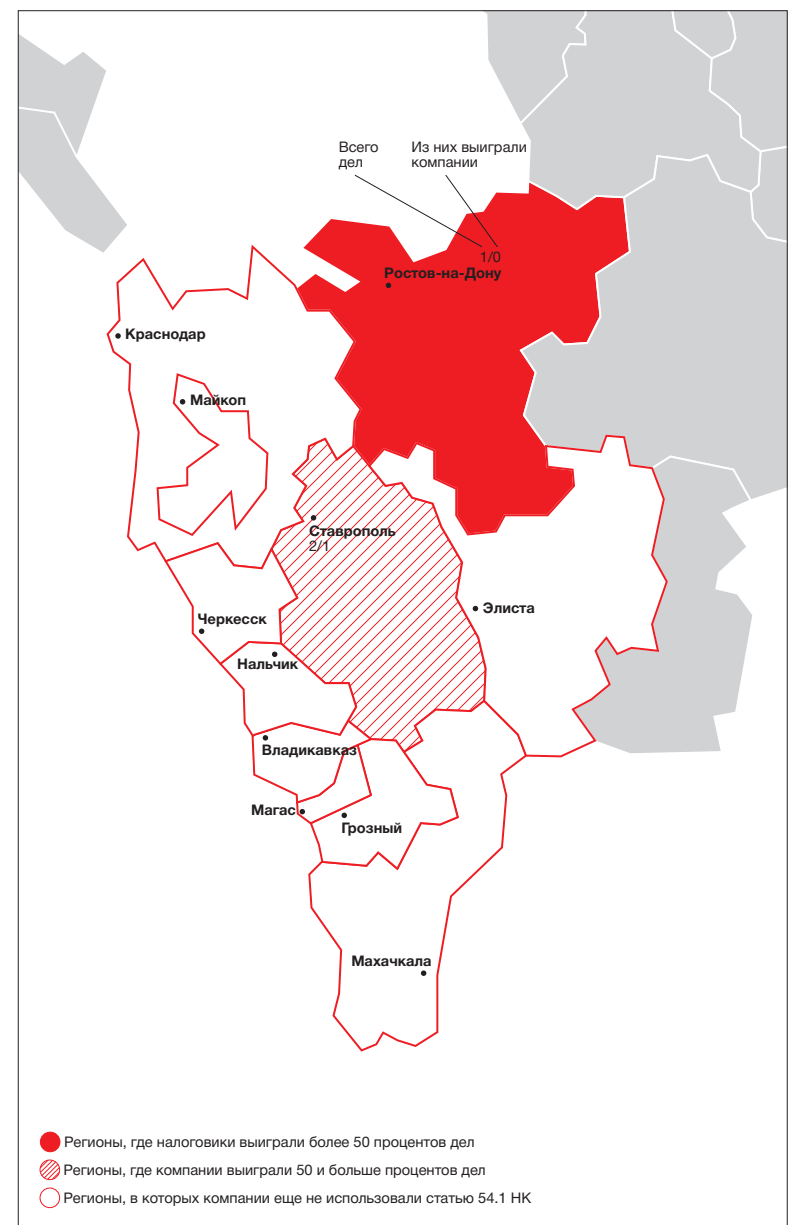
Еще в одном деле компанию защитила статья 54.1 НК во второй инстанции. Суд признал, что организация не искажала отчетность и не отвечает за контрагентов (постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.10.2017 № А63-232/2017). В этом деле помимо прочего компания обратила внимание на недостатки экспертизы подписей и лишила налоговиков одного из доказательств.

Налоговики привлекли эксперта, который заключил, что в документах расписался не директор контрагента, а кто-то другой. Но по методике эксперт должен взять не менее 10 образцов подписей и представить иллюстрированные материалы. Эксперт эти требования нарушил, кроме того, он руководствовался морально устаревшей литературой». Судьи посчитали, что заключение не соответствует статье 95 НК.

Что компаниям советуют юристы

Главный совет юристов: обращайтесь внимание на сроки вступления в силу положений статьи 54.1 НК.

Обычно суды не применяют статью 54.1 НК к проверкам, которые начались до 19 августа 2017 года. Иногда суды выносят решения по старым проверкам на основании новой нормы, поскольку она улучшает положение налогоплательщиков. Но подобных решений мало. Если проверку начали после 19 августа 2017 года,



то компания в споре не избежит статьи 54.1 НК. Налоговики будут использовать конкретные ее пункты.

ФНС в письме от 31.10.2017 № ЕД-4-9/22123@ поручила инспекторам больше не использовать понятия из постановления Пленума ВАС от 12.10.2006 № 53. Но сами налогоплательщики не лишены такой возможности. Когда компания доказывает свою осмотрительность, стоит сослаться на постановление № 53. В статье 54.1 НК ничего о должной

осмотрительности не сказано, но это не значит, что теперь ее не надо проявлять.

Когда налоговики предъявляют претензии лишь к формальным деталям, например к подписи на документах, то налогоплательщикам стоит сослаться на пункт 3 статьи 54.1 НК (постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 07.12.2017 № 05АП-7382/2017).

Павел Зюков, старший партнер, руководитель налоговой практики юридической компании Coleman Legal Services