

ФОРУМ

НАЛОГОВЫЕ СПОРЫ

И ОСНОВНЫЕ ТЕНДЕНЦИИ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ 2019

Юридическая защита при
проверках и обжалование
решений налогового органа в суде

Александр Тарасов, адвокат, управляющий партнер
юридической компании «АВТ Консалтинг»

ПОСТУЛАТЫ УСПЕШНОЙ ЗАЩИТЫ ПРИ НАЛОГОВОЙ ПРОВЕРКЕ



Предусмотрительность

Порядок в учете и документах. Особое внимание – внутренним бумагам компании. Постановления Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.18 № 17АП-178/2018-АК, Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.05.18 № 16АП-1516/2018, Арбитражного суда Центрального округа от 28.02.18 № Ф10-256/2018 по делу № А54-2352/2016

Внутренний налоговый аудит до проведения проверки

Виртуальные способы защиты информации: переписка с контрагентами по email, общение через мессенджеры, хранение файлов на сервере



Оперативность реагирования

Не затягивайте сроки на обжалование. При необходимости – восстанавливайте их



Устранение предположений налогового органа

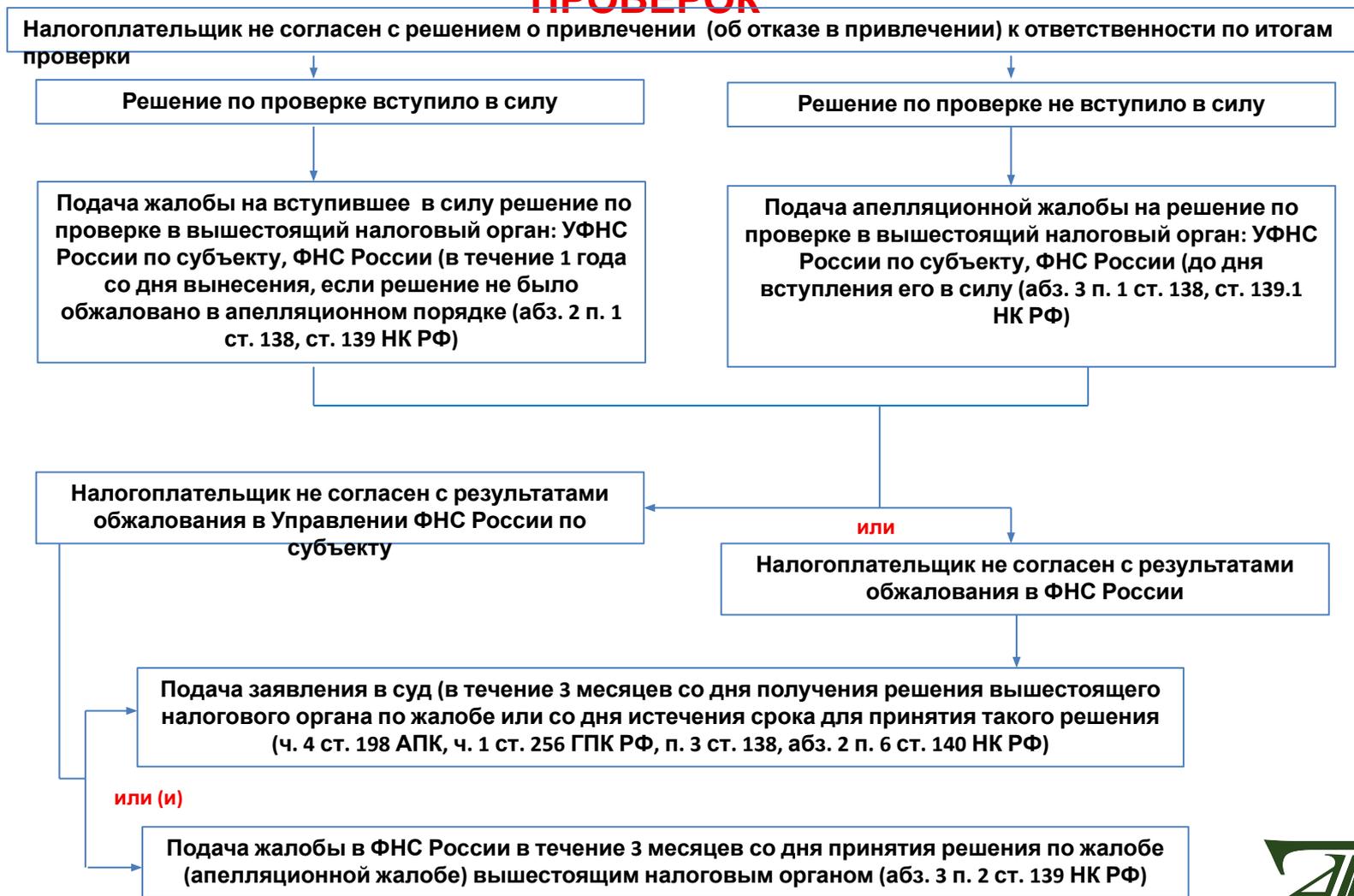
Требуйте от инспекторов, чтобы свои выводы они подтверждали доказательствами, а не предположениями и догадками

ВНУТРЕННИЙ НАЛОГОВЫЙ АУДИТ КОМПАНИИ ДО ПРОВЕРКИ ПОЗВОЛИТ УЗНАТЬ:



- ➔ какие в компании есть налоговые риски;
- ➔ есть ли организация в плане выездных налоговых проверок;
- ➔ насколько безопасны применяемые способы налоговой оптимизации;
- ➔ какова вероятность доначислений и в какой сумме;
- ➔ есть ли в компании налоговые резервы.

ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЙ, ПРИНИМАЕМЫХ ПО ИТОГАМ НАЛОГОВЫХ ПРОВЕРОК



ПРОПУЩЕННЫЙ СРОК ДЛЯ ОБРАЩЕНИЯ В СУД ВОССТАНОВИТЬ МОЖНО

Арбитражные суды признают следующие причины уважительными:

1. Резкое ухудшение здоровья руководителя компании - постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.11.17 № А60-24571/2017, ФАС Уральского округа от 08.02.12 № Ф09-10083/11 по делу № А07-1621/2008, ФАС Уральского округа от 16.01.12 № Ф09-8749/11.

2. Отсутствие юриста в штате компании, отсутствие юридической подготовки у других работников, тяжелое имущественное положение организации, недостаточность средств для оплаты услуг представителя, сведения о тяжелом финансовом положении - постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 13.09.18 № 10АП-14586/2018, ФАС Западно-Сибирского округа от 03.12.13 по делу № А45-5165/2013, ФАС Уральского округа от 19.05.09 № Ф09-3076/09-С3 по делу № А07-9777/2008-А-РМФ.

3. Обстоятельства объективного характера, не зависящие от заявителя, находящиеся вне его контроля, при соблюдении им той степени заботливости, какая требовалась от него в целях соблюдения порядка - постановление Арбитражного суда Центрального округа от 27.09.16 № Ф10-2109/2016, ФАС Западно-Сибирского округа от 25.04.13 по делу № А45-18027/2012 (позднее получение решения вышестоящего налогового органа, нахождение руководителя, являющегося единственным работником, в командировке)

4. Незначительность пропуска (на 2 месяца позже) обществом срока для обращения в судебном порядке с соответствующим заявлением об оспаривании ненормативного акта налогового органа, а также с целью обеспечения доступности правосудия в публично-правовом споре - постановление ФАС Московского округа от 14.11.13 по делу № А40-5347/

13-91-18, Решение Арбитражного суда Читинской области от 02.06.09 № А78-1910/2009, постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 27.10.09 № А78-1910/2009

«НЕТ» ПРЕДПОЛОЖЕНИЯМ НАЛОГОВИКОВ

Выводы налогового органа не могут носить предположительный характер и не подтверждаются соответствующими доказательствами:



постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 11.09.18 № Ф06-37143/2018 по делу № А12-33034/2017

постановление Арбитражного суда Уральского округа от 03.12.18 № Ф09-7583/18 по делу № А47-212/2018

постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.09.17 № 19АП-4015/2017

постановление Арбитражного суда Центрального округа от 19.04.17 № Ф10-1020/2017

ПО СТАТИСТИКЕ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИКИ СТАЛИ ЖАЛОВАТЬСЯ РЕЖЕ



Количество поступивших в 2018 году жалоб по налоговым спорам снизилось на 12,4% по сравнению с 2017 годом. При этом количество рассмотренных жалоб на решения по налоговым проверкам по сравнению с аналогичным периодом прошлого года **снизилось на 9,5%** по сравнению с аналогичным периодом 2017 года.



В 2018 году число вынесенных судами первой инстанции решений по искам налогоплательщиков по налоговым спорам, прошедшим досудебное урегулирование, **уменьшилось на 6,9%** по сравнению с 2017 годом.

ПРОЦЕНТ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В ВС РФ ОСТАЕТСЯ НИЗКИМ

Количество рассмотренных Судебной коллегией по экономическим спорам ВС РФ кассационных жалоб по налоговым делам:

2017 год: 25 дел из 1038 поступивших в ВС РФ жалоб (2,4%)

2018 год: 32 дела из 919 поступивших в ВС РФ жалоб (3,4%)

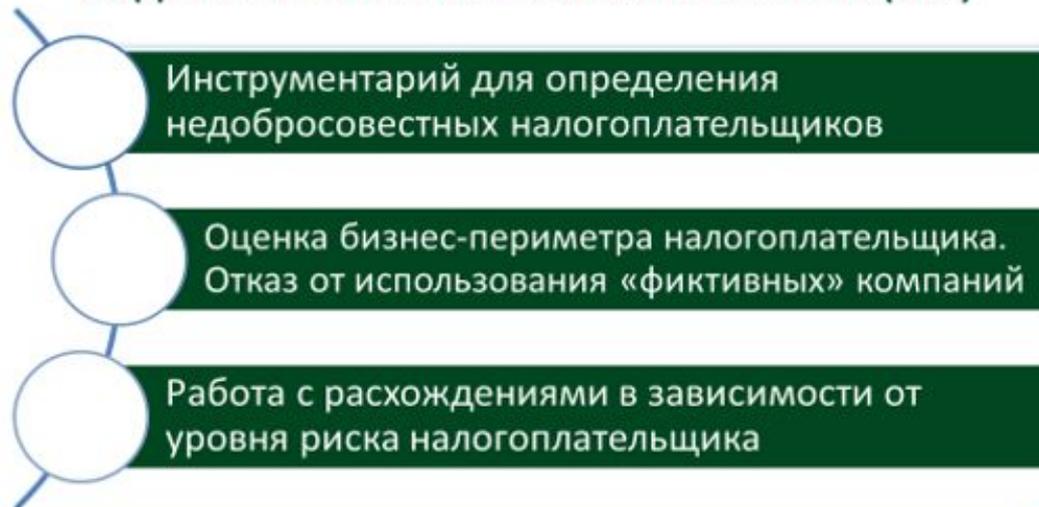


Количество споров с налоговыми органами в 2018 году снизилось на 13,8%, и если за 2017 г. удовлетворялось почти 12% исков, то в 2018 году — 9,5%.

ОПАСНАЯ АСК НДС-2



ЗАДАЧИ СИСТЕМЫ УПРАВЛЕНИЯ РИСКАМИ (СУР)



НИЗКИЙ РИСК

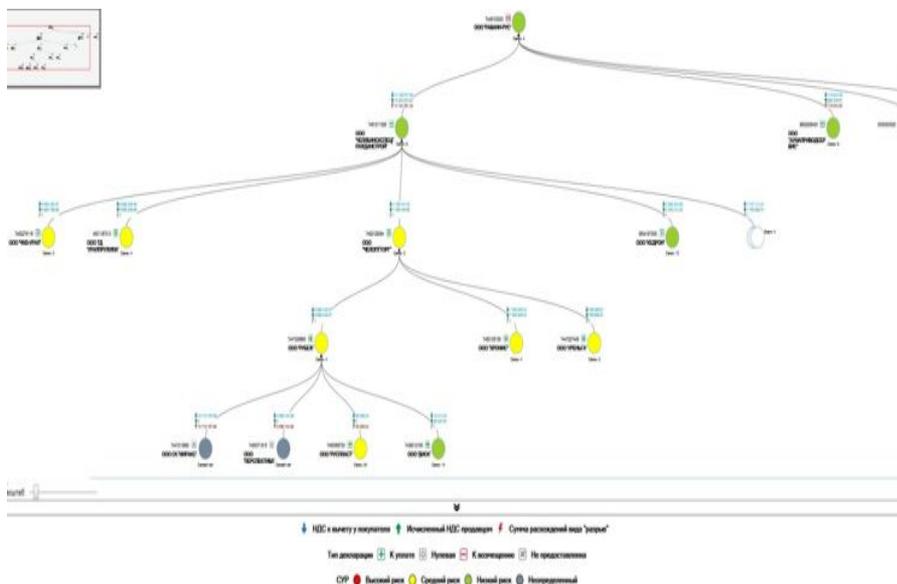
СРЕДНИЙ РИСК

ВЫСОКИЙ РИСК

**С 2016 года РАСПРОСТРАНЕНИЕ
КРИТЕРИЕВ РИСКА НА ВСЕХ
ПЛАТЕЛЬЩИКОВ НДС**



ДЕРЕВО СВЯЗЕЙ В АСК НДС-2



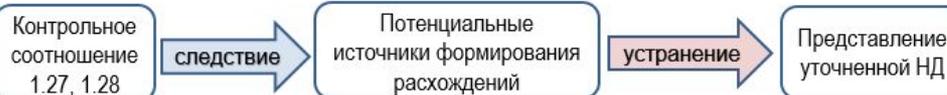
*В постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 15.03.18 № 01АП-929/2018 налоговый орган представил в суд **выгрузку из АСК НДС 2 в виде древа связей**, согласно которому налогоплательщик приобрел товар у контрагента, который, в свою очередь, приобрел его у фирм-«однодневок», уплачивающих налоги в минимальных объемах*

РАСХОЖДЕНИЯ В АСК НДС-2 ПРИДЕТСЯ ПОЯСНИТЬ

Автоматический процесс расчета контрольных соотношений



Основной объект внимания



Работа с налогоплательщиками не исправляющими КС

Мероприятия налогового контроля в ходе КП (93, 93.1, 86, 90, 92 и т.д.)



Раздел 5 «Сведения из книги покупок» налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость, в котором выявлены ошибки или расхождения

№ п/п (Стр. 005)	Код вида операции (Стр. 010)	Номер счета-фактуры продавца (Стр. 020)	Дата счета-фактуры продавца (Стр. 030)	ИНН/КПП Продавца (Стр. 130)	Стоимость покупок по счету-фактуре, разница стоимости по корректировочному счету-фактуре (включая налог), в валюте счета-фактуры (Стр. 170)	Сумма налога по счету-фактуре, разница суммы налога по корректировочному счету-фактуре, принимаемая к вычету, в код (Стр. 180)	Период отражения записи	Справочно-Код возможной ошибки
1	2	3	4	14	18	19	20	21
21	02	347	27.09.2015	5555012355/550101001 ООО «Луч»	1180	180	3 кв. 2015	1
22	01	222А/33	01.07.2015	3232253232/320101001 ООО «Ромашка»	2360	300	2 кв. 2015	4 (19)
	01	222А/33	01.07.2015	3232253232/320101001 ООО «Ромашка»	2360	60	3 кв. 2015	4 (19)

Приложение № __

к требованию о представлении пояснений № __ от __



КАК НЕ ПОПАСТЬ В ЧЕРНЫЙ СПИСОК АСК НДС-2

Проверить, если ли у компании документы о правоспособности юридических лиц (своих контрагентов) и правомочности лиц на подписание документов. В ином случае эти бумаги нужно запросить.

Выяснить, отражены ли в отчетности контрагента основные средства, нематериальные активы и иные активы, наличие которых обусловлено условиями сделок.

Сверить документы по сделке с аналогичными бумагами партнера. Особое внимание уделите обязательным реквизитам счетов-фактур. Подпишите акты сверки.

Посмотрите интернет-сайт партнера. Сделайте скриншот страницы. Поищите отзывы об организации в интернете на других сайтах. Практика показывает, что скрины таких страниц часто срабатывают в пользу налогоплательщиков еще на этапе подачи возражений на акт проверки.

Убедитесь, что у контрагента на самом деле есть офис или склад. Сделайте фотографии, сохраните заявки на пропуск в эти помещения при визите к партнеру.

Проверьте, не судится ли ваш контрагент. Для этого зайдите в справочную систему или на сайт <http://www.arbitr.ru/> в картотеку арбитражных дел. Введите наименование юрлица в поисковую строку и просмотрите судебные дела.

В СУДАХ АСК НДС-2 НЕ В ПОЧЕТЕ

Расхождение в АСК НДС-2 само по себе не может служить основанием для отказа в вычете НДС. Ведь порядок предоставления вычетов по НДС установлен статьями 171 - 172 НК РФ. И если этот порядок компания полностью выполнила, что вычеты законны. Суды в решениях указывают, что право на вычет НДС не связано с результатами анализа налогоплательщика в программе АСК НДС-2:



1. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.06.17 № 18АП-5899/2017, 18АП-6041/2017 по делу № А76-27274/2016. Определением Верховного Суда РФ от 19.03.18 № 309-КГ18-975 в передаче дела № А76-27274/2016 в Судебную коллегию по экономическим спорам ВС РФ для пересмотра отказано (постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.11.2017 № Ф09-5927/17 оставлено без изменения).

2. Постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.09.17 № 19АП-4584/2017 по делу № А36-10443/2016.

3. Постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 14.09.17 № 19АП-4573/2017 по делу № А36-10133/2016 (постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 19.12.2017 № Ф10-5544/2017 данное постановление оставлено без изменения).

КАК ЗАЩИЩАТЬСЯ В РАМКАХ «ПРЕДАНАЛИЗА»

Заранее оцените достаточность доказательств: хватит ли их для опровержения реальности или обвинений в связях с однодневками. Не ограничивайтесь стандартами признаками, проявляйте больше творчества и устанавливайте причинно-следственные связи.

Начните сами «проверять» своих контрагентов. Уточните у них, как они сдают отчетность, сколько у них сейчас сотрудников, по какому адресу располагаются, нет ли проблем с юрадресом.

Проверьте сделки, которые могут вызвать подозрения у инспектора. Особенно обратите внимание на перемещение товара. Если есть подозрения в том, что отследить его движение сложно или невозможно, то продумайте доказательства, как опровергнуть обвинения контролеров.

Сотрудникам предпроверочного анализа рекомендовано не замыкаться на отчетности налогоплательщиков, а активнее использовать другие источники для получения сведений, которые могут доказать налоговые нарушения. В частности, интернет-сайты контрагентов, банки, справочные системы, базы госорганов и т.п.

ВОЗРАЖАТЬ ИЛИ НЕ ВОЗРАЖАТЬ: ВОТ В ЧЕМ ВОПРОС

Заранее продумайте
стратегию обжалования



Все карты сразу не
раскрывайте



Будьте готовы к
допмероприятиям



Права налогоплательщиков при проведении камеральной проверки и оспаривании ее результатов

Налогоплательщик вправе	Норма НК РФ
Рассчитывать на то, что камеральная проверка проводится только на основе налоговых деклараций (расчетов) и документов, которые он представил в инспекцию, а также других бумаг о его деятельности, имеющихся у налогового органа	п. 1, 2 ст. 88 НК РФ
Подавать уточненные декларации, платить недоимки и пени	ст. 45, 54, 75, 81, 88 НК РФ
Получать сообщения об ошибках и давать пояснения	п. 3, 4, 5 ст. 88 НК РФ
Требовать соблюдения сроков проведения камеральной проверки	п. 2 ст. 88 НК РФ
Требовать соблюдения процедуры истребования документов, выемки, осмотра, допроса и т.д.	ст. 90 - 99 НК РФ
Получать экземпляр акта камеральной проверки	п. 5 ст. 100 НК РФ, приказ ФНС России от 08.05.15 № ММВ-7-2/189@
Знакомиться с материалами проверки	абз. 2 п. 2 ст. 101, п. 3.1 ст. 100 НК РФ
Подавать письменные возражения на акт камеральной проверки	п. 6 ст. 100, п. 1, 4 ст. 101 НК РФ
Участвовать при рассмотрении материалов камеральной проверки и давать объяснения	п. 2, п. 14 ст. 101 НК РФ
Знакомиться с правами и обязанностями в ходе рассмотрения материалов проверки	подп. 4 п. 3 ст. 101 НК РФ
Знакомиться с промежуточными решениями в процессе рассмотрения материалов камеральной проверки	подп. 9 п. 1 ст. 21, подп. 9 п. 1 ст. 32 НК РФ
Знакомиться с результатами дополнительных мероприятий налогового контроля	п. 6, 14 ст. 101 НК РФ
Получать копии итогового решения по проверке	п. 9, 13 ст. 101 НК РФ, приказ ФНС России от 08.05.15 № ММВ-7-2/189@
Обжаловать итоговое решение по результатам проверки	ст. 137 - 139.1, подп. 12 п. 1 ст. 21 НК РФ

Права налогоплательщиков при проведении выездной проверки и оспаривании ее результатов

Налогоплательщик вправе	Норма НК РФ
Знакомиться с решением о проведении выездной проверки	п. 1 ст. 89, п. 1 ст. 91 НК РФ, Приказ ФНС России от 08.05.2015 № ММВ-7-2/189@
Требовать, чтобы инспекторы проверяли с учетом ограничений, установленным НК РФ в отношении проверяемого периода, вида налогов, а также по количеству проверок, указанных в решении о проведении проверки	п. 4, 5, 7 ст. 89 НК РФ
Требовать соблюдения процедуры проведения выемки, осмотра, допроса, инвентаризации, экспертизы, истребования документов и других мероприятий налогового контроля	ст. 90 – 99 НК РФ
Знакомиться с решениями налогового органа о приостановлении и возобновлении выездной проверки	подп. 9 п. 1 ст. 21, подп. 9 п. 1 ст. 32, п. 6, 9 ст. 89 НК РФ
Требовать соблюдения условий, при которых выездная проверка приостанавливается	п. 9 ст. 89 НК РФ
Знакомиться с решением налогового органа о продлении срока выездной проверки	подп. 9 п. 1 ст. 21, подп. 9 п. 1 ст. 32, п. 6 ст. 89 НК РФ
Требовать соблюдения сроков проведения выездной проверки	п. 6, 8 ст. 89 НК РФ
Получать справки о проведенной выездной проверке	п. 15 ст. 89 НК РФ п. 5 ст. 100 НК РФ
Получать экземпляры акта выездной проверки	
Знакомиться с материалами проверки	абз. 2 п. 2 ст. 101, п. 3.1 ст. 100 НК РФ п. 6 ст. 100, п. 1, абз. 1 п. 4 ст. 101 НК РФ
Подавать письменные возражения на акт проверки	РФ
Подавать уточненные декларации, уплачивать недоимку и пени	ст. ст. 45, 54, 75, 81, 89 НК РФ
Участвовать в процессе рассмотрения материалов выездной проверки и давать объяснения	п. 2, подп. 2 п. 3, абз. 1 п. 4, абз. 2 п. 14 ст. 101 НК РФ
Знакомиться с правами и обязанностями в ходе рассмотрения материалов выездной проверки	подп. 4 п. 3 ст. 101 НК РФ
Знакомиться с промежуточными решениями в процессе рассмотрения материалов выездной проверки	подп. 9 п. 1 ст. 21, подп. 9 п. 1 ст. 32 НК РФ
Знакомиться с результатами дополнительных мероприятий налогового контроля	п. 6, 14 ст. 101 НК РФ
Получать копии итогового решения по проверке	п. 9, 13 ст. 101 НК РФ
Обжаловать итоговое решение	подп. 12 п. 1 ст. 21, ст. 137 - 139.1 НК РФ

Налоговики часто принимают обеспечительные меры

В пользу налогоплательщика - Сам факт доначисления обществу налогов, пени, штрафов на значительную сумму доказательством невозможности исполнения обществом впоследствии решения налогового органа **не является** - постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 10.04.18 № Ф06-25389/2017 по делу № А12-11101/2017



Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19.04.2018 № Ф06-15741/2016 по делу № А12-46365/2016 – **в пользу налогового органа:**



- неоднократные попытки миграции общества в ходе проведения выездной налоговой проверки и после вручения акта проверки налогоплательщику;
- противодействие налогоплательщиком проведению налоговой проверки и реализации мероприятий налогового контроля;
- размер доначислений по результатам налоговой проверки суммы налогов, пени и штрафов превышает пятьдесят процентов балансовой стоимости имущества налогоплательщика.

ТЕНДЕНЦИИ В СУДАХ

Судебная коллегия по экономическим спорам все реже применяет формальный подход. А чаще обращает внимание на тот факт, что *налоговое администрирование должно быть добросовестным, обеспечивать «учет законных интересов плательщиков налогов и недопустимость создания формальных условий для взимания налогов сверх того, что требуется по закону».*



Абсолютное большинство дел в 2018 году было рассмотрено Верховным Судом в пользу налогоплательщиков!

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 21.12.18 № 47-П "По делу о проверке конституционности пункта 25 статьи 381 НК РФ в связи с жалобами ЗАО "Инкар", АО "Лизинговая компания "КАМАЗ" и АО "Новая перевозочная компания": *ресов физических и юридических лиц как субъект законодатель обязан исходить в том числе из частных интересов гражданских правоотношений, с тем чтобы соблюдалась соразмерность между требованиями интересов общества и необходимыми условиями защиты основных прав личности и обеспечивался баланс конституционно защищаемых ценностей».*

2. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 20.09.18 по делу № А56-60263/2017: *«отказывая в вычете НДС и признании расходов по налогу на прибыль в связи с приобретением товара у фирмы-однодневки, налоговый орган должен оспорить только наценку однодневки, а не весь вычет, причем его позиция должна быть последовательной»*

Принципы Верховного суда РФ по итогам 2018 года

1. Принцип толкования налогового закона исходя из цели и смысла его принятия с учетом принципов равенства, экономического основания налога и запрета на произвольное налогообложение (Определения СКЭС ВС РФ [от 16.10.2018 № 310-КГ18-8658](#) по [делу](#) АО «Новомосковская акционерная компания «Азот» и [от 24.10.2018 № 304-КГ18-4849](#) по [делу](#) ООО «Центральная ТЭЦ»);
2. Принцип добросовестного налогового администрирования (Определения СКЭС ВС РФ [от 16.02.2018 № 302-КГ17-16602](#) по [делу](#) АО «Бамтоннельстрой» и [от 03.08.2018 № 305-КГ18-4557](#) по [делу](#) АО «ВЭБ-Лизинг», [от 18.09.2018 № 304-КГ18-5513](#) по [делу](#) ООО «Медицинский центр «Сибирское здоровье»);
3. Действительный размер налоговой обязанности и полная налоговая переквалификация (Определения СКЭС ВС РФ [от 06.03.2018 № 304-КГ17-8961](#) по [делу](#) АО «СУЭК-Кузбасс» и [от 05.04.2018 № 305-КГ17-20231](#) по [делу](#) АО «Каширский двор – Северянин»);
4. Определение дохода как экономической выгоды (Определения СКЭС ВС РФ [от 29.01.2018 № 309-КГ17-13845](#) по [делу](#) Н.М. Бут и [от 11.05.2018 № 305-КГ17-22109](#) по [делу](#) ТСЖ «Новый бульвар, 19»);
5. Принцип экономического основания налога (Определения СКЭС ВС РФ [от 20.09.2018 № 305-КГ18-9064](#) и [от 24.10.2018 № 305-КГ18-12600](#) по делам ОАО «Прачечная «Очаково»);
6. Недопустимость избыточного или не ограниченного по продолжительности применения мер налогового контроля (Определение СКЭС ВС РФ [от 16.03.2018 № 305-КГ17-19973](#) по [делу](#) ПАО «Т плюс»);
7. Толкование неустранимых сомнений в нормах закона в пользу налогоплательщика (Определение СКЭС ВС РФ [от 16.10.2018 № № 304-КГ18-7786](#) по [делу](#) АО «Новосибирский механический завод «Искра»).

НЕОБОСНОВАННАЯ НАЛОГОВАЯ ВЫГОДА: КАК ПРИМЕНЯТЬ СТ. 54.1 НК РФ?

В СУДАХ ДО СИХ ПОР ЕДИНООБРАЗИЯ НЕТ:

Статья 54.1 НК РФ должна применяться только там, где речь идет о налоговых мошенничествах, уголовных делах, хищении налогов из бюджета при отражении в учете нереальных сделок - Постановление арбитражного суда кассационной инстанции 20 февраля 2019 года № А32-16243/2018, г. Краснодар



ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ УБЕРЕГУТ ДЕНЬГИ КОМПАНИИ

Заявление должно убедить суд в том, что:

- разовое списание денег по требованию налогового органа нанесет существенный и непоправимый ущерб компании;
- даже если компания проиграет дело, у нее все равно будут возможности выплатить все необходимые налоги.



Положительный аспект - встречное обеспечение: банковская гарантия, поручительство, иное финансовое обеспечение. При этом сумма обеспечения должна покрывать не менее 50% от размера доначислений.

ФОРУМ

НАЛОГОВЫЕ СПОРЫ

И ОСНОВНЫЕ ТЕНДЕНЦИИ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ 2019

практическое
налоговое
планирование

Налоговые
споры

Генеральный
Директор®
персональный журнал
руководителя

Спасибо за внимание!

*Александр Тарасов, адвокат, управляющий партнер юридической
компании «АВТ Консалтинг»*

ООО «АВТ Консалтинг»

Тел.: **+7 (495) 120-32-68**

E-mail: info@avtconsulting.ru

<http://avtconsulting.ru/>

