

Как бухгалтеру работать с договорами

*Преподаватель учебного центра,
эксперт независимой оценки квалификации
по профстандарту «Бухгалтер» - Еремеева Елена Анатольевна*



Длительность вебинара – 150 минут



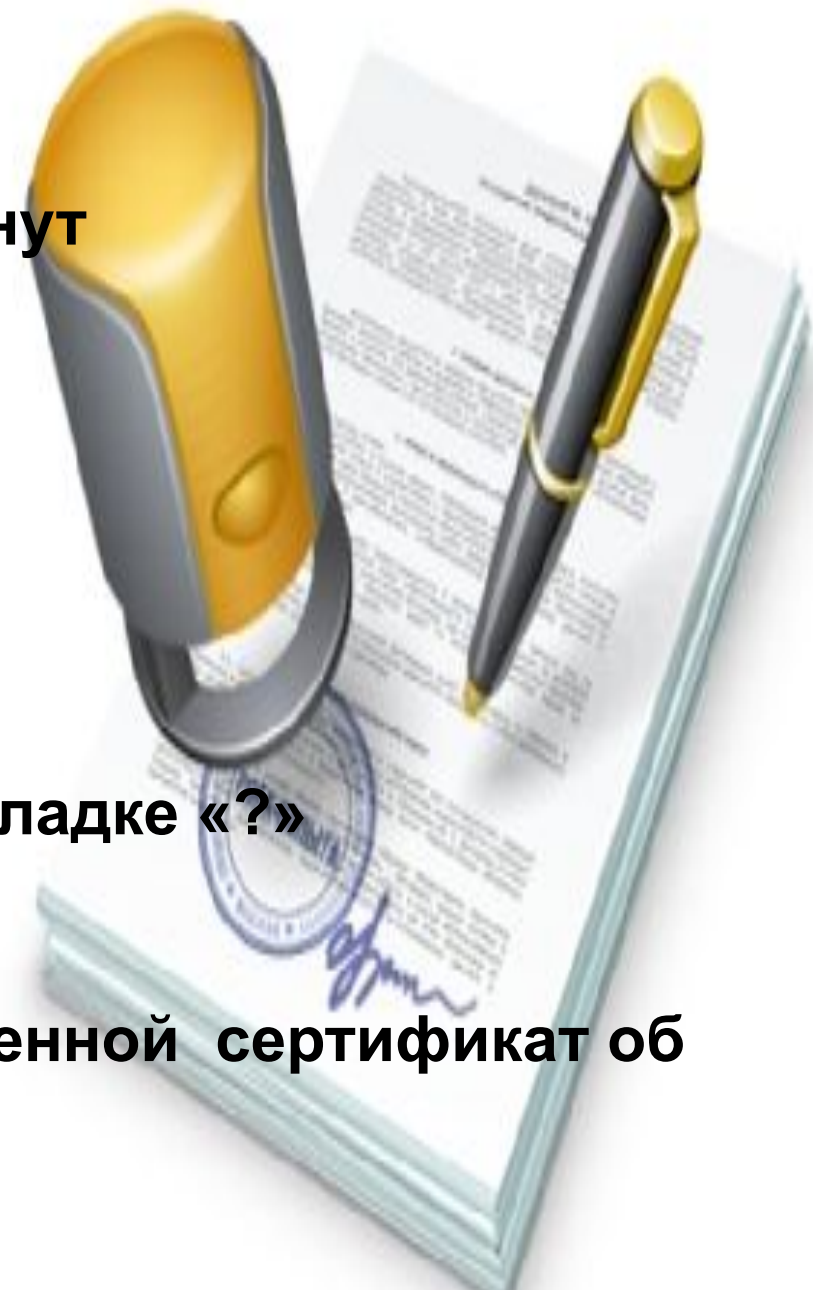
Раздаточный материал: слайды



Вопросы задаем в чате или во вкладке «?»



После вебинара Вы получите именной сертификат об окончании курса





На вебинаре мы рассмотрим:

Вопрос 1. Мы в ответе за тех, с кем договорились

Вопрос 2. Одобряем и проверяем договор главбухом

Необоснованная налоговая выгода

Постановление Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53

Налоговая выгода может быть признана необоснованной, в частности, в случаях, если для целей налогообложения учтены операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом или учтены операции, не обусловленные разумными экономическими или иными причинами (целями делового характера).



Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 12.03.2020 N Ф09-471/20 по делу N А50-13816/2019

При заключении договоров, общество, проявляя должную осмотрительность, удостоверилось в правоспособности спорных контрагентов и надлежащей госрегистрации их в качестве юрлица, контрагенты имели действующий р/счет, на официальном сайте ФНС имелась о нем информация, отсутствовала информация о предстоящем исключении из ЕГРЮЛ.

Налогоплательщик предпринял все меры по получении информации и документов относительно правоспособности юридического лица на момент исполнения сделки, чем проявил должную осмотрительность в выборе спорного контрагента.

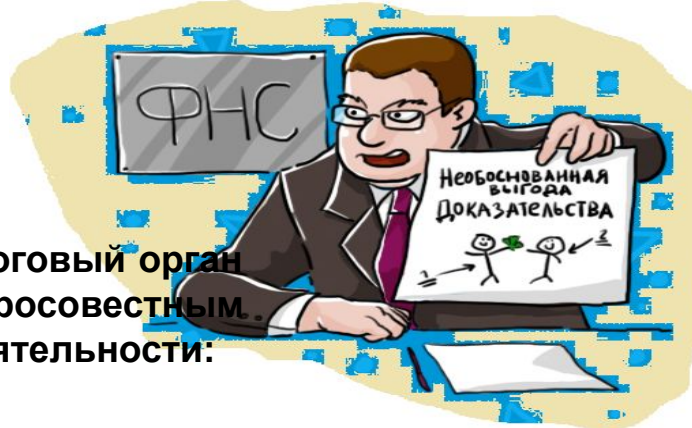
Письмо ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@ "О практике применения статьи 54.1 НК РФ"

Налоговым органам необходимо занимать активную позицию в вопросе сбора доказательств, характеризующих обстоятельства выбора налогоплательщиком контрагента с учетом предмета и цены сделки, в целях оценки доводов о том, что данный выбор соответствовал практике делового оборота и был сделан с соблюдением стандарта осмотрительного поведения в гражданском (хозяйственном) обороте, имея в виду, что по условиям делового оборота при осуществлении данного выбора субъекты предпринимательской деятельности оценивают, как правило, не только условия сделки и их коммерческую привлекательность, но и деловую репутацию, платежеспособность контрагента, риск неисполнения обязательств и предоставление обеспечения их исполнения, наличие у контрагента необходимых ресурсов (производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала) и соответствующего опыта; а при совершении значимых сделок, например, по поводу дорогостоящих объектов недвижимости, изучают историю взаимоотношений предшествующих собственников и принимают тому подобные меры.

Признаки недобросовестного налогоплательщика

Основные обстоятельства, по которым налоговый орган может признать вас недобросовестным налогоплательщиком при анализе вашей деятельности:

- **создание организации незадолго до совершения хозяйственной операции** (п. 6 Постановления N 53, Письмо Минфина России от 18.04.2017 N 03-13-07/23243);
- **взаимозависимость участников сделок** (п. 6 Постановления N 53, Письма Минфина России от 13.07.2016 N 03-01-18/40957, ФНС России от 16.08.2017 N СА-4-7/16152@);
- **неритмичные или разовые операции** (п. 6 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@);
- **расчеты через один банк** (п. 6 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@);
- **транзитные платежи или расчеты по цепочке** (п. 6 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 16.08.2017 N СА-4-7/16152@, Постановление Президиума ВАС РФ от 23.11.2005 N 7088/05 по делу N А40-21484/04-126-238);
- **деятельность через посредников** (п. 6 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@);
- **дробление бизнеса между несколькими лицами, применяющими спецрежимы** (Письма ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@ (разд. VIII), от 12.07.2019 N КЧ-4-7/13613, от 11.08.2017 N СА-4-7/15895@, Определение ВС РФ от 05.09.2018 N 308-КГ18-12753);
- **манипулирование ценами по сделкам с взаимозависимым лицом** (Определение ВС РФ от 18.07.2018 N 301-КГ18-9641);
- **многократное отклонение цены сделки от рыночного уровня** (Определение ВС РФ от 29.03.2018 N 303-КГ17-19327).



Признаки недобросовестного контрагента

При анализе налоговой выгоды часто инспекция учитывает и недостатки контрагентов, а именно:

- **отсутствие регистрации в ЕГРЮЛ** (Письмо Минфина России от 16.04.2010 N 03-02-08/25);
- **"массовый" учредитель (участник), руководитель контрагента** (Письмо Минфина России от 17.12.2014 N 03-02-07/1/65228, Письмо Минфина России от 22.10.2020 N 03-12-13/91957);
- **наличие адреса массовой регистрации** (Письмо ФНС России от 24.07.2015 N ЕД-4-2/13005@);
- **отсутствие расходов, характерных для ведения деятельности** (п. 5 Постановления N 53, Определение ВС РФ от 20.07.2016 N 305-КГ16-4155 по делу N А40-87379/2014);
- **отсутствие персонала** (п. 5 Постановления N 53, Определение ВС РФ от 20.07.2016 N 305-КГ16-4155 по делу N А40-87379/2014, Информация ФНС России);
- **отсутствие основных средств** (п. 5 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@);
- **отсутствие складских помещений** (п. 5 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@, Информация ФНС России);
- **отсутствие транспортных средств** (п. 5 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@, Информация ФНС России);
- **отсутствие производственных активов** (п. 5 Постановления N 53, Письмо ФНС России от 08.04.2011 N КЕ-4-3/5585@);
- **отсутствие лицензий и необходимых допусков к определенным видам работ** (Определение ВС РФ от 25.01.2021 N 309-ЭС20-17277).

Налоговые риски



Налоговые риски для недобросовестного налогоплательщика:

- ✓ **отказ в зачете, возврате налога, учете расходов, вычете по НДС, применении льготы и т.д.** (ст. 54.1 НК РФ, Письмо ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@);
- ✓ **включение в группу высокого налогового риска при проверках деклараций по НДС (СУР АСК НДС-2)** (п. п. 8, 12 Общедоступных критериев оценки рисков, утв. Приказом ФНС России от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@, Письмо ФНС России от 03.06.2016 N ЕД-4-15/9933@);
- ✓ **выездные проверки** (п. п. 8, 12 Общедоступных критериев оценки рисков, утв. Приказом ФНС России от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@).

Письмо ФНС России от 16.08.2017 N СА-4-7/16152@

ФНС поручает руководителям (исполняющим обязанности руководителей) управлений ФНС России по субъектам РФ, начальникам (исполняющим обязанности начальников) межрегиональных инспекций ФНС России по крупнейшим налогоплательщикам **при проведении налоговых проверок исключить формальный подход** в выявлении обстоятельств злоупотребления налогоплательщиками правами;

Письмо ФНС России от 22.04.2020 N СД-19-2/99@

Формальные претензии к контрагентам налогоплательщика при отсутствии фактов, опровергающих реальность совершения контрагентом сделок и операций, заявленных налогоплательщиком, **не являются самостоятельным основанием для отказа в учете расходов и в налоговых вычетах по сделкам (операциям).**

Налоговые претензии предъявляются налогоплательщикам в отношении их обязательств с контрагентами **в случае выявления фактов злоупотребления, подтверждающих недобросовестные действия** налогоплательщика, направленные на неуплату налога.

ЗАКЛЮЧАЕМ ДОГОВОР ОСМОТРИТЕЛЬНО

Шаг 1. Собираем досье из общедоступных источников

□ Используем сервисы ФНС и других государственных ведомств

- ❖ Сервис "Проверь себя и контрагента" (<https://egrul.nalog.ru/index.html>)
- ❖ Сервис "Прозрачный бизнес" (<https://pb.nalog.ru/index.html>)
- ❖ Сервис "Недействительные ИНН юридических лиц" (https://www.nalog.ru/rn77/service/invalid_inn_ut/)
- ❖ Интернет-сервис "Личный кабинет налогоплательщика юридического лица" (<http://lkul.nalog.ru/>)
- ❖ Сайте ФНС России в разделе "Открытые данные" (<https://www.nalog.ru/opendata/7707329152-debtam/>)
- ❖ (<https://bo.nalog.ru/>, [Информация ФНС России "Бухгалтерская отчетность теперь доступна онлайн"](#))

□ Изучить сайт контрагента и его рекламу в СМИ;

□ Обратить внимание на отзывы о компании;

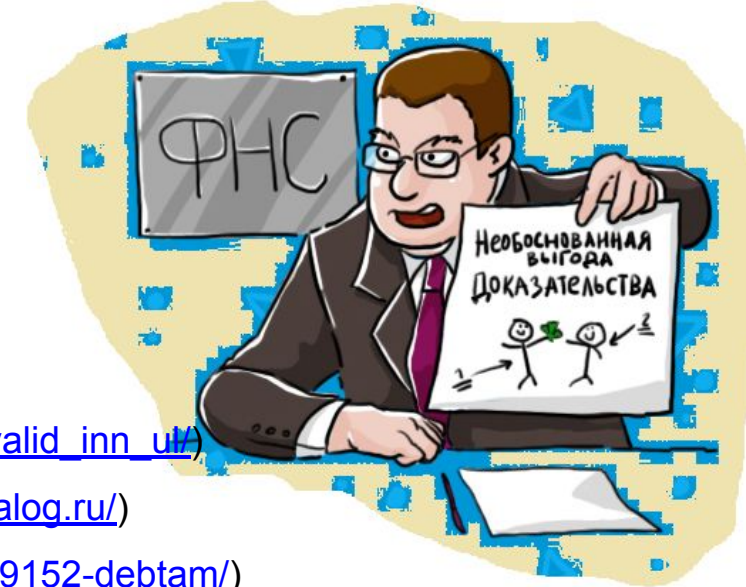
□ Размещает ли он объявления о подборе кадров, и т.д.

□ Обеспечить внедрение оценки добросовестности контрагентов - процедуры [дью-дилидженс](#) (Меры по предупреждению коррупции в организациях, утв. Минтрудом России)

Для справки:

В целях выявления и принятия мер по минимизации таких рисков организациям рекомендуется обеспечить внедрение оценки добросовестности контрагентов - процедуры, которая в специальной литературе получила название дью-дилидженс (от англ. due diligence).

Целью проведения такой оценки является подтверждение того, что организация-контрагент в своей деятельности руководствуется общепринятыми этическими стандартами ведения бизнеса и придерживается принципов нетерпимости к любым коррупционным проявлениям.





Что проверяем	Где находится источник информации для сервиса ГК	Пояснения
<i>Сведения о руководителе (участнике, ином уполномоченном лице) фирмы – контрагента</i>		
Реестр дисквалифицированных лиц	www.pb.nalog.ru вкладка «дисквалификация»	Если проверяемый человек (возглавляемая им организация) есть в реестре, это очень плохо. Он не может представлять интересы фирмы-контрагента при заключении сделки
Реестр юридических лиц, в состав исполнительных органов которых входят дисквалифицированные лица	www.pb.nalog.ru вкладка «ограничения участия в ЮЛ»	
Реестр «массовых» учредителей	www.pb.nalog.ru вкладка «участие в нескольких ЮЛ»	Само по себе это не плохо, но на фоне других признаков может стать поводом отказаться от сделки
Сведения о лицах, в отношении которых факт невозможности участия (осуществления руководства) в организации установлен (подтвержден) в судебном порядке	www.service.nalog.ru/svl.do	Присутствие руководителя (участника) фирмы контрагента в перечне означает, что компания с высокой долей вероятности – однодневка
Действительность внутреннего российского паспорта руководителя или иного представителя контрагента	www.services.fms.gov.ru проверка по списку недействительных российских паспортов	Если паспорт не прошел проверку, уточните, почему так. Сервис предупреждает, что ошибки возможны. Учтите, что брать копию паспорта руководителя/представителя без подписания согласия на обработку персональных данных незаконно
<i>Сведения о фирме – контрагенте</i>		
Сведения о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств	www.egrul.nalog.ru	Если данные не совпадают с имеющимися у вас – это повод задуматься, нужен ли вам такой контрагент
Сведения из журнала «Вестник государственной регистрации» о принятых налоговыми инспекциями решениях о предстоящем исключении недействующих организаций из ЕГРЮЛ или ИП из ЕГРИП	https://pb.nalog.ru вкладки «организации» или «индивидуальный предприниматель (ИП)»	Если руководству компании-контрагента не интересно, что ее могут признать недействующей, то вряд ли оно заинтересовано в исполнении сделки с вами
Сведения о юридических лицах, имеющих задолженность по уплате налогов и/или не представляющих налоговую отчетность более года	www.service.nalog.ru/zd.do	Если просроченных долгов много или отчетность не сдается, скорее всего, контрагент не заплатит налоги и по сделке с вами. А это – лишние вопросы от ИФНС
Адреса, указанные при государственной регистрации в качестве места нахождения несколькими юридическими лицами	www.pb.nalog.ru вкладка «адреса нескольких ЮЛ»	Даже если поставщик зарегистрирован по адресу массовой регистрации, это может быть объяснимо. К примеру, он расположен в крупном офисном центре. Если разумных объяснений нет, вы рискуете связаться с однодневкой.
Сведения о возможном банкротстве	www.bankrot.fedresurs.ru	<u>Связываться с потенциальным банкротом опасно не столько по налоговым, сколько по деловым соображениям</u>
Банк решений арбитражных судов	www.kad.arbitr.ru	Наличие споров само по себе еще ни о чем не говорит. Но крупные претензии со стороны налоговиков или покупателей – фактор риска
Банк данных исполнительных производств	www.fssprus.ru/iss/ip/	Имеющиеся значительные долги – тревожный знак. Что мешает контрагенту не исполнить обязательства и перед вами?

ЗАКЛЮЧАЕМ ДОГОВОР ОСМОТРИТЕЛЬНО



Шаг 2. Запрашиваем документы у контрагента, не нарушая

закон (пп. 1, 10 ст. 5 Закона от 29.07.2004 N 98-ФЗ, ст. 6 Закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ, ст. 102 НК РФ, абз. 2, 3 ст. 88 ТК РФ, ст. 13.11 КоАП РФ):

- ❖ уставные документы (с последними изменениями);
- ❖ свидетельства о государственной регистрации юридического лица (ОГРН) и о присвоении ИНН;
- ❖ карточку основных сведений организации с подробными реквизитами.
- ❖ протокол/решение об избрании руководителя юридического лица;
- ❖ документы, подтверждающие полномочия лица, которое будет подписывать договор (если это не директор);
- ❖ банковскую карточку с образцами подписей;
- ❖ декларации по НДС и налогу на прибыль за последний отчетный период (или декларацию при применении УСН).
- ❖ справку ИФНС о состоянии расчетов с бюджетом (не "старше" 1 месяца).
- ❖ документы, подтверждающие право собственности/аренды на помещения, наличие которых необходимо для выполнения сделки;
- ❖ правоустанавливающие документы на имущество, если оно является предметом сделки;
- ❖ лицензии на ведение деятельности, для которой необходимо получать лицензию;
- ❖ документы, подтверждающие членство в СРО, если оно необходимо;
- ❖ выписку из актуального штатного расписания

Пример карточки предприятия (организации)

ООО "Сн....."

Полное наименование	Общество с ограниченной ответственностью "Сигма"
Сокращенное наименование	ООО "Сигма"
Юридический и фактический адрес	ул. Андреева, д. 7, г. Москва, 115321
Телефон	+7 (495) 321-12-34 (приемная)
Электронная почта	info@companysigma.ru
ОГРН	1087741512597
ИНН	7701234567
КПП	770101001
Р/с	40702810101987612543 в АКБ "Янтарный" (ПАО)
К/с	30101810121110198765
БИК	044514765
Генеральный директор	Петров Иван Иванович
Срок и основание полномочий	С 05.02.2021 по 04.02.2022 включительно (протокол от 04.02.2021 N 1/2021)
Лицензия на производство и техобслуживание медтехники	Пер. N ФС-99-04-002243 Дата регистрации: 10.04.2019 Срок действия: бессрочно

ЗАКЛЮЧАЕМ ДОГОВОР ОСМОТРИТЕЛЬНО

Шаг 3. Изучаем полученные документы или причины отказа в их предоставлении

- если контрагент не желает давать какой-либо документ, не представляя взамен иные документы, которые могли бы быть альтернативой, и нет никакого разумного обоснования для такого отказа, - есть повод задуматься о добросовестности контрагента в части исполнения налоговых обязательств
- если ваша организация заинтересована в договоре с таким контрагентом, то предложите включить в договор условие о налоговой оговорке.



Шаг 4. Согласовываем договор

Лист согласования

договора поставки от 22.02.2021 N 23/2021

Контрагент: ООО "Гамма" (продавец)

Предмет договора: покупка генератора теплого воздуха Blowtherm серии IH/AR 750

Должность, Ф.И.О.	Комментарий	Дата, подпись
Главный бухгалтер Деньгина Н.Е.	Замечаний нет	22.02.2021 <i>Деньгина</i>
Начальник инженерно-технического отдела Попов С.И.	Удалить п. п. 2.3, 3.4, 4.8, 5.5	22.02.2021 <i>Попов</i>
Начальник юридического отдела Новицкий И.Б.	Замечания на отдельном листе (прилагается)	22.02.2021 <i>Новицкий</i>

Не дожидайтесь инцидента, проверяйте контрагента!

Статья 5 ФЗ от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне"

Режим коммерческой тайны не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении следующих сведений:

- 1) содержащихся в учредительных документах юрлица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юрлицах и об ИП в соответствующие государственные реестры;
- 2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- 10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

Статья 102 НК РФ

1. Налоговую тайну составляют любые полученные налоговым органом сведения, за исключением сведений:

- 1) являющихся общедоступными, в т.ч. ставших таковыми с согласия их обладателя - налогоплательщика (плательщика страховых взносов);
- 2) об идентификационном номере налогоплательщика;
- 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах (в т.ч. суммах недоимки и задолженности по пеням и штрафам при их наличии);
- 9) о среднесписочной численности работников организации за календарный год, предшествующий году размещения указанных сведений в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет";
- 10) об уплаченных организацией в календарном году, предшествующем году размещения указанных сведений в сети "Интернет", суммах налогов и сборов (по каждому налогу и сбору) без учета сумм налогов (сборов), уплаченных в связи с ввозом товаров на таможенную территорию Евразийского экономического союза, сумм налогов, уплаченных налоговым агентом, о суммах страховых взносов;
- 11) о суммах доходов и расходов по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности организации за год, предшествующий году размещения сведений в сети "Интернет";

Письмо ФНС России от 11.10.2019 N ЕД-4-1/20922@

налоговый орган вправе сообщить сведения, содержащиеся в налоговых декларациях, в случае, если налогоплательщик дал согласие на признание таких сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными по [форме, утвержденной приказом ФНС России от 15.11.2016 N ММВ-7-17/615@](#).



Разъяснительная работа с директором



Федеральный закон от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете"

Статья 7

8. В случае возникновения разногласий в отношении ведения бухучета между руководителем и главным бухгалтером или иным должностным лицом, на которое возложено ведение бухучета, либо лицом, с которым заключен договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета:

2) объект бухгалтерского учета отражается (не отражается) главным бухгалтером в бухгалтерской (финансовой) отчетности на основании письменного распоряжения руководителя, который единолично несет ответственность за достоверность представления финансового положения экономического субъекта на отчетную дату, финансового результата его деятельности и движения денежных средств за отчетный период.

Пределы «договорной» компетенции бухгалтера!

Бухгалтер:

- ❖ не составляет договор, а анализирует проект, подготовленный юристами;
- ❖ проверяет соответствие формы договора его экономической сути;
- ❖ анализирует условия, имеющие значение для целей бухгалтерского учета и налогообложения, при необходимости предлагает, как их изменить.

Что такое "Конструктор договоров"

Конструктор договоров — это инструмент:

- для создания проектов договоров; для проверки договоров контрагента.

Как работает онлайн-сервис

- выбираете вид договора; отмечаете нужные условия (из предлагаемых вариантов); получаете проект договора с нужными условиями.

Конструктор содержит договоры:

- поставки; подряда; возмездного оказания услуг; аренды нежилого помещения; трудовой и другие.

Предупреждения о рисках и рекомендации по их снижению

- При составлении договора вас будут предупреждать о возможных рисках в виде примечания со ссылками на законодательство и судебную практику. Это поможет проанализировать условия и выбрать подходящие именно вам варианты.

Проверка договоров контрагента

- для экспертизы договора достаточно смоделировать его условия в Конструкторе, чтобы проверить риски.

Дополнительные документы к договору

- при составлении договора к нему автоматически формируется пакет договорных документов, которые могут потребоваться в ходе его исполнения (акты, отчеты, заявки и т.д.).



Важные документы

[Налоговый кодекс часть 1, часть 2](#)

[Трудовой кодекс](#)

[Закон о бухучете](#)

[ПБУ 6/01 "Учет ОС"](#)

[ПБУ 10/99 "Расходы"](#)

[→ все важные документы](#)

Справочная информация

[▶ КОРОНАВИРУС И АНТИКРИЗИСНЫЕ МЕРЫ](#)

[Производственный календарь](#)

[Календарь бухгалтера](#)

[Формы налогового учета и отчетности](#)

[Формы бухгалтерской отчетности](#)

[Профессиональные стандарты](#)

[→ вся справочная информация](#)

 [Калькуляторы](#)

 [Конструктор договоров](#)

 [Конструктор учетной политики](#)

 [Видеосеминары](#)

Какие условия договора являются существенными



Статья 432 ГК РФ

1. Договор считается заключенным, если между сторонами, ..., достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Постановление Пленума ВС РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ"

Ссылка в договоре, заключенном от имени организации, на то, что лицо, заключающее сделку, действует на основании устава данного юрлица, должна оцениваться судом с учетом конкретных обстоятельств заключения договора и в совокупности с другими доказательствами по делу. Такое доказательство, как и любое другое, не может иметь для суда заранее установленной силы и свидетельствовать о том, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

"Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах" (утв. Президиумом ВС РФ 25.12.2019)

п.6. Опубликование учредительного документа юридического лица, в том числе в сети Интернет, само по себе не создает презумпцию знания контрагентом его содержания.

Существенные условия : о цене договоримся!

Статья 485 ГК РФ

1. Покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, по цене, определяемой в соответствии с п.3 ст. 424 настоящего Кодекса,.....

Статья 424 ГК РФ

3. В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.



Ситуация

В рамках заключенного договора продавец передал покупателю товар. В связи с неоплатой переданного товара продавец обратился в суд с иском о взыскании долга. Требования продавца были удовлетворены.

Применение ст. 485 ГК РФ в этой ситуации

Судом было установлено, что в договоре не было согласовано условие о цене товара. Применив положения п. 1 ст. 485 ГК РФ, суд указал, что цена товара в данном случае должна определяться по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ. Поскольку размер задолженности покупателя был определен и факт неоплаты товара установлен, требования продавца были удовлетворены.

Ссылка:

Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2007 по делу N А26-2101/2006; Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 07.09.2004 N Ф08-4058/04 по делу N А53-13966/03-С3-40

Риски при несогласовании условия о цене товара:

1. Если договором не определена цена товара, покупатель должен оплатить товар по цене, определяемой в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ. При этом такая цена может оказаться выше той, на которую рассчитывал покупатель.
2. Если единого письменного договора подписано не было, а поставка осуществлялась по разовым сделкам купли-продажи, то цена товара также признается несогласованной и с учетом положений п.3. ст. 424 ГК РФ должна определяться на момент передачи товара по каждой разовой сделке.
3. Если стороны предварительно согласовали цену товара, но окончательно не закрепили ее в договоре, суд может признать, что п.3 ст. 242 ГК РФ в данном случае не применяется, поскольку соглашение о цене фактически достигнуто, следовательно, договор должен исполняться по этой цене.
4. Если будет доказано причинение явного ущерба заключением договора на заведомо и значительно невыгодных условиях, договор может быть признан недействительным.

Существенные условия : о цене договоримся!



Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 18.05.2021 N Ф03-1348/2021 по делу N А51-5664/2020

По условиям договора поставщик обязался передать в собственность покупателя товар, а покупатель обязался принять и оплатить его. Партия товара формируется по предварительной заявке: сторонами согласовывается ассортимент, количество и цены на товар, которые указываются в счете и/или спецификации.

По прибытии товара на склад истец обнаружил, что вместо заказанного и оплаченного ранее профнастила Н-44 поставлен профнастил С-44, в связи с чем направил в адрес ООО "... " претензию о несоответствии ассортименту и качеству, а также нарушении сроков поставки, потребовав незамедлительно осуществить возврат оплаченных денежных средств в сумме 315 753,75 руб. и обеспечить приемку и вывоз продукции.

Довод заявителя о том что, подписание сторонами УПД N ХТ... подтверждает факт принятия истцом именно оговоренного товара в предусмотренном в заявке количестве, отклоняется судом округа, поскольку подписание данного документа свидетельствует лишь о его принятии по количеству тарных мест и не означает полноценную приемку товара по качеству и ассортименту.

Рекомендации:

1. При заключении договоров, обязательно проверяйте - что покупаете и сколько. Избегайте общей фразы «в полной комплектации»
2. Чтобы застраховать себя от предпринимательских рисков, вы можете предусмотреть в договоре варианты корректировки цены.
3. Не рекомендуем ставить цену юридических услуг в зависимость от решения суда или госоргана, которое будет принято в будущем.
4. Размер цены должен быть таким, чтобы не причинять убытки третьим лицам.

Существенные условия : о цене договоримся!



Риски

Перечислить НДС сверх цены по договору. Заявить вычет НДС в большем размере, заплатить пени и штраф.

Можете понести дополнительные расходы сверх цены товара. По умолчанию расходы на доставку несет поставщик, но он может переложить их на вас.

Рекомендации

- ✓ Должно быть указано про НДС, что он входит в цену договора или идет сверх нее, а также ставка НДС.
- ✓ Поставщик может применять УСН и НДС в договоре не выделен. Но лучше, чтобы это было прямо написано.
- ✓ В зависимости от того, включен ли НДС в стоимость товара (работ, услуг), договор может содержать одну из следующих оговорок:
 - "включая НДС" или "в том числе НДС" - когда НДС входит в цену товара (работ, услуг);
 - "кроме того, НДС" или "плюс НДС" - когда сумма НДС определена дополнительно к цене;
 - "НДС не облагается" - когда продавец не уплачивает НДС по тем или иным основаниям и поэтому не предъявляет его покупателю.

Справочно:

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда"

15. Налог на добавленную стоимость взыскивается сверх цены работ, если он не был включен в расчет этой цены.

Постановление Президиума ВАС РФ от 29.09.2010 N 7090/10

оплата дополнительно к цене услуг суммы НДС предусмотрена Налоговым [кодексом](#), следовательно, требование истца о взыскании суммы этого налога с ответчика является правомерным независимо от наличия в договоре соответствующего условия и оплачивается сверх упомянутой в договоре стоимости услуг.

"Обзор судебной практики ВС РФ N 1 (2021)" (утв. Президиумом ВС РФ 07.04.2021)

36. Увеличение цены договора и дополнительного взыскания сумм НДС с покупателя в случае неправильного учета налога продавцом при формировании окончательного размера цены договора допускается в случаях, когда такая возможность согласована обеими сторонами договора, либо предусмотрена НПА. Пересмотр договорной цены в связи с самим фактом возможного изменения объема налоговых обязательств продавца (исполнителя) не является правомерным.

Налоговые риски по агентскому договору: что обязательно проверить принципалу



Риски:

1. Если агент – гражданин, могут возникнуть обязанности налогового агента по НДФЛ. Также нужно начислить страховые взносы
2. Не учесть расходы по налогу на прибыль, заплатить пени и штраф
3. Если по договору агент удерживает аванс по своему вознаграждению из предоплаты от покупателя, принципал не может заявить вычет НДС с аванса агенту.
4. Если агент участвует в расчетах и перечислит с задержкой оплату от покупателя, принципал может опоздать начислить и уплатить НДС, заплатить пени.

Рекомендации:

- Проверить статус агента
- Если агент обычное физлицо (не ИП), с вознаграждения нужно удержать НДФЛ, начислить страховые взносы и сдать отчетность.
- Проверить, чтоб в договоре было четко написано, какие действия выполняет агент, для какого поручения его привлекают, есть ли у агента возможности и ресурсы для выполнения поручения, он вел реальную деятельность.
- Установите, что аванс агенту вы платите со своего расчетного счета после поступления вам от агента предоплаты покупателя.
- Установите, когда агент обязан перечислить вам оплату (предоплату) от покупателей
- В отчете агента должно быть указано, какие конкретно действия он выполнял и в какие сроки, какие результаты получил.

Налоговые риски: сроки платежа, аванс и задаток



Риски:

1. Недостаток денежных средств на счету
2. Не начислить НДС с задатка
3. Условие о задатке несет иные гражданско-правовые последствия. Если вы выдали задаток, и сделка сорвется по вашей вине, вам придется проститься с этими деньгами. Согласно закону, задаток остается у вашего контрагента.
4. Возмещения убытков, которые могут возникнуть из-за неисполнения договора.

Рекомендации:

1. Не стоит назначать сроки перечисления денег поставщику в день уплаты налогов или выплаты зарплаты. .
2. Для упрощенцев выгоднее получить оплату не в текущем году, а в следующем, чтобы не превысить лимит доходов.
3. Получив аванс, не забудьте исчислить с него НДС и выставить покупателю счет-фактуру.
4. Для НДС задаток — такая же предоплата, с нее нужно будет заплатить налог в том же порядке, что и с аванса.

Для справки:

Письмо Минфина России от 10.04.2017 N 03-07-14/21013

Учитывая изложенное, в случае получения продавцом от покупателя денежных средств в качестве задатка, подлежащего зачету в счет оплаты реализуемого имущества, указанные денежные средства на основании подпункта 2 пункта 1 статьи 167 и абзаца второго пункта 1 статьи 154 Кодекса включаются в налоговую базу по налогу на добавленную стоимость в том налоговом периоде, в котором указанные денежные средства получены.

Статья 380 ГК РФ

1. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Налоговые риски: неустойка

Риски:

1. Без условия о неустойки компенсировать потери вы сможете только через убытки.
2. Суд может снизить слишком большую неустойку по требованию контрагента

Рекомендации:

1. Установите неустойку за просрочку поставки, поставку с недостатками, без документов, не со всеми комплектующими.
2. Установить неустойку в виде пени – процента от цены товара за каждый день просрочки. Не соглашайтесь на размер по ключевой ставке.
3. Не ограничивайте пени максимальной суммой. Проверьте, нет ли неустойки за просрочку предоплаты.

Справочно:

Статья 330 ГК РФ

1. Неустойкой признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Письмо Минфина России от 16.03.2021 N 03-03-06/3/18269

в случае признания должником сумм штрафов, пеней и (или) иных санкций за нарушение договорных или долговых обязательств указанные внереализационные доходы признаются в налоговом учете на дату их признания должником. При этом документом, свидетельствующим о признании должником обязанности по уплате кредитору в полном объеме либо в меньшем размере штрафов, пеней, иных санкций... может являться двусторонний акт, подписанный сторонами (соглашение о расторжении договора, акт сверки и т. п.), или письмо должника, или иной документ, подтверждающий факт нарушения обязательства, позволяющий определить размер суммы, признанной должником.

Постановление Президиума ВАС РФ от 22.09.2009 N 5451/09

задерживая оплату оказанных услуг, общество фактически неосновательно пользовалось не суммой, подлежащей перечислению в бюджет в виде налога на добавленную стоимость, а денежными средствами водоканала. Поэтому основания для отказа в начислении процентов за пользование чужими денежными средствами на ту часть суммы задолженности, которая приходится на сумму налога, отсутствовали.



Налоговые риски: реквизиты сторон



Какие обязательные реквизиты нужно включить в договор

Обязательного перечня реквизитов нет. Но, договор считается заключенным, если стороны в надлежащей форме согласовали все его существенные условия (п. 1 ст. 432, п. 1 ст. 160 ГК РФ). К обязательным реквизитам можно отнести: реквизиты сторон договора, Ф.И.О. и наименования должностей лиц, подписывающих договор (либо данные о доверенностях представителей сторон), основной текст договора, в котором фиксируются в том числе его существенные условия, права и обязанности сторон; подписи сторон.

Можно ли поставить факсимильную подпись на договоре

Факсимильная подпись на договоре приравнивается к собственноручной, когда стороны заключили соглашение об использовании факсимиле и подписали его "живыми" подписями (п. 2 ст. 160 ГК РФ).

Обязательно ли указывать банковские реквизиты в договоре

Закон не обязывает стороны включать в договор свои банковские реквизиты. Однако, чтобы не создавать трудности с исполнением обязательств по оплате товаров (работ, услуг), осуществлением иных платежей по договору, рекомендуем указать такие реквизиты в договоре.

Какие адреса сторон должны быть указаны в реквизитах договора

Как правило, в договоре указывается юридический адрес (адрес, указанный в ЕГРЮЛ), а также фактический (почтовый) адрес, если он не совпадает с юридическим. Учтите, что сообщения, доставленные по юридическому адресу, считаются полученными, даже если фактически юрлицо их не получало (п.3 ст. 54 ГК РФ). Для оперативного обмена информацией можно также привести адрес электронной почты.

Нужно ли ставить печать на договоре

По общему правилу печать на договоре ставить не нужно, ее отсутствие не повлечет для вас негативные последствия. Надлежаще оформленный договор с подписями, но без печатей будет заключенным и действительным, то есть обязательным для исполнения обеими сторонами.

Какие последствия влечет отсутствие даты заключения в договоре

Гражданский кодекс РФ не указывает дату заключения договора в качестве обязательного реквизита (за исключением отдельных случаев) и, соответственно, не предусматривает последствий ее отсутствия. А момент заключения договора определяется не датой, указанной в договоре, а по общему правилу моментом, когда сторона, которая направила оферту, получает ее акцепт (п.1 ст. 433 ГК РФ). Поэтому, даже если дата заключения отсутствует в договоре, этот момент, как правило, можно установить иначе.

ДАРЕНИЕ ИМУЩЕСТВА: ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ СТОРОН



Письмо Минфина России от 06.04.2021 N 03-07-11/25037

по имуществу, полученному налогоплательщиками на безвозмездной основе, НДС вычету (возмещению) не подлежит.

Письмо Минфина России от 30.11.2016 N 03-07-11/70848

при реализации товаров (работ, услуг) на безвозмездной основе налоговая база определяется как стоимость, исчисленная исходя из рыночных цен.

Письмо Минфина России от 29.11.2017 N 03-07-11/78909

передача ГУП объектов ОС не является объектом налогообложения НДС. При этом следует учитывать, что суммы НДС, ранее принятые к вычету подлежат восстановлению в случае дальнейшего их использования, для осуществления операций, не облагаемых этим налогом.

Письмо Минфина России от 12.02.2020 N 03-03-06/1/9419

при безвозмездной передаче имущества (дарении) в смысле, придаваемом п. 2 ст. 248 НК РФ, стоимость передаваемого имущества не учитывается в расходах при формировании налоговой базы по налогу на прибыль организаций.

Письмо Минфина России от 12.11.2018 N 03-07-11/81021

сумма НДС, исчисленная при безвозмездной передаче имущества, не уменьшает налоговую базу по налогу на прибыль организаций.

Письмо Минфина России от 21.12.2018 N 02-07-10/93518

При получении имущества (работ, услуг) безвозмездно оценка доходов осуществляется исходя из рыночных цен, но не ниже остаточной стоимости - по амортизируемому имуществу и не ниже затрат на производство (приобретение) - по иному имуществу. Информация о ценах должна быть подтверждена налогоплательщиком - получателем имущества (работ, услуг) документально или путем проведения независимой оценки.

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 22.07.2016 N 305-КГ16-4920

Вместе с тем существенность и выраженность отклонения примененной налогоплательщиком цены от рыночного уровня в совокупности с иными обстоятельствами совершения спорных операций, может иметь юридическое значение, если при проведении камеральной или выездной налоговой проверки установлены признаки получения необоснованной налоговой выгоды, в частности, указанные в пункте 3 постановления N 53.

Письмо ФНС России от 16.07.2020 N АБ-4-20/11542

в случае, если условием получения "подарка" является приобретение товара, например, на определенную сумму или предоставление покупателю "подарка" при условии покупки одного или нескольких товаров, действия продавца по передаче "подарка" нельзя расценивать как совершение договора дарения в связи с наличием у покупателя встречного обязательства. Между покупателем и продавцом фактически заключен договор купли-продажи нескольких товаров и, соответственно, требуется применение ККТ с отражением в кассовом чеке (БСО) всех товаров.

Налоговые риски: дополнительные услуги

Письмо МНС РФ от 19.04.2004 N 01-2-03/555

В силу п. 1 ст. 153 Кодекса при применении налогоплательщиками при реализации (передаче, выполнении, оказании для собственных нужд) товаров (работ, услуг) различных налоговых ставок налоговая база определяется отдельно по каждому виду товаров (работ, услуг), облагаемых по разным ставкам.

Постановление Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 N 33

В связи с этим судам необходимо учитывать, что передача налогоплательщиком контрагенту товаров (работ, услуг) в качестве дополнения к основному товару (сувениры, подарки, бонусы) без взимания с него отдельной платы подлежит налогообложению в соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 146 Кодекса как передача товаров (выполнение работ, оказание услуг) на безвозмездной основе, если только налогоплательщиком не будет доказано, что цена основного товара включает в себя стоимость дополнительно переданных товаров (работ, услуг) и исчисленный с основной операции налог охватывает и передачу дополнительного товара (работ, услуг).

Статья 510 ГК РФ

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. В случаях, когда в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Варианты формулировок договора для дополнительных услуг

Вариант	Формулировка договора
Товар и услуга облагаются НДС по одинаковой ставке	Цена товара включает стоимость доставки (наладки, сборки, пуска в эксплуатацию)
Товар и услуга облагаются НДС по разным ставкам	Обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент вручения товара покупателю в месте его нахождения (в другом указанном им месте) в состоянии, готовом к использованию.
Товар не облагается НДС, услуга облагается НДС	Товар считается, готовым к использованию после его сборки (установки, наладки, пуска в эксплуатацию специалистами продавца)

Налоговые риски: договор аренды

Кто арендодатель

Риски: Не выполнить обязанности налогового агента по НДС, заплатить пени и штраф

Рекомендации: Проверьте, кто арендодатель. Если это орган госвласти (муниципалитета), вы будете налоговым агентом по НДС (п.3 ст. 161 НК РФ).

Для справки: Письмо Минфина России от 24.09.2015 N 03-07-11/54577

Организации и ИП, применяющие УСН, являются налоговыми агентами и обязаны исчислить, удержать из доходов, уплачиваемых арендодателю, и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога на добавленную стоимость.

Размер арендной платы

Риски: Перечислить арендодателю НДС сверх цены договора, заявить вычет НДС в большем размере, заплатить пени и штраф.

Рекомендации: Должно быть указано про НДС: входит налог в состав арендной платы или начисляется сверх нее, ставка НДС (20%). Лучше, чтобы была конкретная сумма налога. Иначе арендодатель может выставить НДС сверх арендной платы, хотя делать это он не вправе. Когда про НДС ничего не указано, возможно, арендодатель применяет УСН. Но лучше, чтобы в договоре так и было написано.

Для справки: В зависимости от того, включен ли НДС в стоимость товара (работ, услуг), договор может содержать одну из следующих оговорок:

- "включая НДС" или "в том числе НДС" - когда НДС входит в цену товара (работ, услуг);
- "кроме того, НДС" или "плюс НДС" - когда сумма НДС определена дополнительно к цене;
- "НДС не облагается" - когда продавец не уплачивает НДС по тем или иным основаниям и поэтому не предъявляет его покупателю.



Существенные условия договора: договор аренды



Коммунальные платежи

Риски: Потерять вычет НДС с коммунальных платежей

Рекомендации: Желательно, чтобы коммунальные платежи входили в арендную плату. Тогда арендодатель предъявит НДС и вы сможете принять его к вычету. Также вычет НДС сохранится, если арендодатель будет посредником.

Обеспечительный платеж

Риски: Перечислить арендодателю больше НДС, заявить НДС в большем размере, либо не начислить НДС с платежа, заплатить пени и штраф.

Рекомендации: Нужно написать, что НДС входит в ОП. ОП считается авансом, поэтому укажите его размер вместе с налогом. Если есть отсылка "равен арендной плате за какой-то период", проверьте, чтобы про НДС было сказано в условии об арендной плате. Если вы не хотите платить НДС с ОП, установите, что он не засчитывается в арендную плату, а возвращается арендатору.

Неотделимые улучшения помещения

Риски: Налоговые органы могут доначислить налог на прибыль с их стоимости. При передаче улучшений нужно платить налог на имущество

Рекомендации: Закрепить согласие арендодателя прямо в договоре. Можно включить в договор неустойку в размере расходов, если запрет нарушается.

Срок договора и регистрация

Риски: если договор сроком на год и более не зарегистрирован, то налоговые органы могут исключить расходы по налогу на прибыль, доначислить налог, выставить пени и штраф.

Рекомендации: проверьте в договоре его срок и условие о том, кто и когда его регистрирует.

Договоры с физлицами

Судебная практика

п. 24 Постановления Пленума ВС от 29.05.2018 N 15

Если между сторонами заключен гражданско-правовой договор, однако в ходе судебного разбирательства будет установлено, что этим договором фактически регулируются трудовые отношения между работником и работодателем, к таким отношениям в силу ч.4 ст. 11 ТК РФ должны применяться положения трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.



п.15 "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2018)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 14.11.2018)

Если отношения сторон фактически складываются как трудовые, то независимо от их юридического оформления к таким отношениям применяются положения трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.

Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 22.04.2019 N 43-КГ19-2

Обстоятельства: Работник ссылается, что заключенным с ним договором гражданско-правового характера фактически регулировались трудовые отношения, однако при получении травмы пособие по временной нетрудоспособности выплачено не было.

Выводы суда: суды первой и апелляционной инстанций при рассмотрении исковых требований о признании периода работы в ООО "... " работой по трудовому договору, возникших между ним и ООО "... " отношений трудовыми и иных исковых требований неправильно применили нормы материального права, в связи с чем не определили обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, и в нарушение норм процессуального права не оценили в совокупности имеющиеся в материалах дела доказательства и не дали полной, надлежащей оценки характеру и условиям сложившихся между сторонами правоотношений.

Целью договора подряда является не выполнение работы как таковой, а получение результата, который может быть передан заказчику. От трудового договора договор подряда отличается также предметом договора и тем, что подрядчик сохраняет положение самостоятельного хозяйствующего субъекта и работает на свой риск. По трудовому договору работник принимает на себя обязанность выполнять работу по определенной трудовой функции (специальности, квалификации, должности), включается в штат, подчиняется установленному режиму труда и работает под контролем и руководством работодателя.

Решение: Дело направлено на новое рассмотрение, так как судами не установлены факты наличия между сторонами трудовых отношений и трудового договора, а также наличия злоупотребления со стороны работодателя при заключении договора подряда, а не трудового договора.

Налоговые риски по договору с физлицом

1. Предмет договора. Обязанности исполнителя

Риски: Не учесть расходы по налогу на прибыль. Также вам могут доначислить "зарплатные" налоги и взносы по необоснованной налоговой выгоде, пени, оштрафовать вас.

Рекомендации:

- Проверьте, чтобы был перечень услуг с детализацией - что конкретно должен сделать исполнитель. Определите конкретный объем услуг.
- Исполнитель сам определяет время своей работы и способы ее выполнения.
- Не пишите в предмете договора «исполнение обязанностей уборщицы (бухгалтера, юриста и т. п.).

Для справки:

Статья 11 ТК РФ

Если отношения, связанные с использованием личного труда, возникли на основании гражданско-правового договора, но впоследствии в порядке, установленном настоящим Кодексом, другими федеральными законами, были признаны трудовыми отношениями, к таким отношениям применяются положения трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.

2. Кто исполнитель:

Риски: Не исполнить обязанности налогового агента по НДФЛ и не начислить взносы, заплатить пени и штраф.

Рекомендации:

- Если исполнитель – обычное физлицо, с вознаграждения нужно удержать НДФЛ, начислить страховые взносы и сдать отчетность. Если исполнитель - ИП, то он сам платит налоги с доходов и страховые взносы ([Письмо](#) Минфина России от 02.09.2020 N 03-15-06/76812, [ч. 8 ст. 2, ч. 1 ст. 15](#) Закона о налоге на профдоход, [сайт ФНС https://npd.nalog.ru/check-status/](https://npd.nalog.ru/check-status/)).
- Если есть признаки трудовых отношений с исполнителем, представьте отчетность по НДФЛ и страховым взносам, уплатите соответствующие налоги и взносы в бюджет ([Информация](#) ФНС России, [Письмо](#) УФНС России по Московской области от 27.07.2020 N 10-17/051757@).



Налоговые риски по договору с физлицом

3. Срок договора

Риски: Доначисления "зарплатных" налогов.

Рекомендации:

- Проверьте, чтобы в договоре были указаны сроки начала и окончания оказания услуг.
- При определении срока количеством дней уточните - календарные или рабочие и откуда считать (от заключения договора, например).
- Если услуги оказываются в несколько этапов, договоритесь о промежуточных сроках. Это позволит вам контролировать процесс.
- Если услуга регулярная (например, бухгалтерское сопровождение), просто согласуйте срок действия договора.



4. Цена услуг и порядок оплаты

Риски: Расходы на страховые взносы на травматизм.

Возможны выплаты сверх цены, если не урегулировать вопрос в свою пользу.

Рекомендации:

- Указать конкретную сумму в рублях без каких-либо оговорок и уточнений;
- Если исполнитель - не ИП и не самозанятый, то с выплат по договору вы удерживаете НДФЛ и страховые взносы ([ч. 8 ст. 2](#), [ч. 1 ст. 15](#) Закона о налоге на профдоход).

5. Порядок оказания услуг

Рекомендации:

- Избегайте условий о режиме работы исполнителя (например, оказание услуг с понедельника по пятницу с 9:00 до 18:00), дней отдыха, оплате работы в выходные дни, соблюдении правил трудового распорядка.
- Не включайте в договор свое право контролировать процесс, в частности менять очередность задач.
- Можно предусмотреть для исполнителя право с вашего согласия привлекать третьих лиц для оказания услуг. Это также говорит об отсутствии трудовых отношений. По умолчанию такого права нет ([ст. 780](#) ГК РФ).

Налоговые риски по договору с физлицом

6. Акт или иной документ об оказании услуг

Риски: Претензии со стороны налоговой инспекции, "снятие" расходов по налогу на прибыль, пени и штраф.

Начисление страховых взносов.

Рекомендации:

- Проверьте, чтобы в форме акта или иного документа, который подтверждает оказанные услуги, были все обязательные реквизиты согласно [ч. 2 ст. 9](#) Закона О бухучете. Посмотрите, чтобы в форме была возможность указать перечень услуг, их объем, конкретные действия и т.п.
- Исполнитель- самозанятый акт не составляет, но должен выдать вам чек. Лучше, чтобы про это было прямо прописано в договоре. Хорошо установить сроки и неустойку за его невыдачу. Если он чек вам не передаст, придется начислить на вознаграждение страховые взносы ([ст. 14](#), [ч. 1 ст. 15](#) Закона о налоге на профдоход).



7. Материалы и оборудование, переданные исполнителю

Риски: Если вы предоставляете свое имущество, но в договоре про это не сказано, инспекция может исключить расходы на его приобретение, доначислить налог на прибыль, пени, оштрафовать вас.

Рекомендации:

- Пропишите в договоре, что вы предоставляете исполнителю свое имущество для оказания услуг ([п. 1 ст. 704](#), [ст. 783](#) ГК РФ, п. 16 ст. 270 НК РФ, [Письмо](#) Минфина России от 17.08.2011 N 03-03-06/1/496, от 23.09.2004 N 03-03-01-04/1/57).

8. Возмещение расходов исполнителю (проезд, проживание и т.п.)

Риски: Понести лишние расходы по НДС, если вы возмещаете исполнителю затраты. Лишиться вычета по НДС.

Рекомендации:

- Выгоднее оплачивать расходы от имени компании, так вы примете к вычету НДС. Поэтому вы можете установить в договоре, какие расходы вы оплачиваете самостоятельно. Если физлицо будет расходовать деньги само, документы будут оформлены на него. И к вычету по таким документам налог заявить нельзя.

ЧЕМ ГРОЗИТ ПОДМЕНА ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫМИ

[ст. 5.27](#) КоАП РФ, [п. 24](#) Постановления Пленума ВС от 29.05.2018 N 15, [п. 15](#) Обзора судебной практики ВС:

- Подменять трудовой договор гражданско-правовым опасно. Если договор признают трудовым, организации грозит штраф 50 000 - 100 000 руб., доначисление взносов.
- Кроме того, суд может обязать вас выплатить работнику все, что полагалось бы по трудовому договору

[Постановление](#) АС Восточно-Сибирского округа от 08.07.2021 по делу N А33-36428/2018

- Судами установлено: данные договоры заключались неоднократно с одними и теми же физическими лицами, носили систематический характер; предмет договоров определен трудовой функцией (выполнение работником работ определенного рода, а не разового задания заказчика); условия договоров и порядок их исполнения свидетельствуют о правовой природе этих договоров как трудовых, где работник обязуется выполнять работу по определенной специальности (преподаватель) с подчинением режиму труда и под контролем работодателя, а работодатель обязуется с определенной периодичностью выплачивать вознаграждение, что соответствует признакам срочного трудового договора ([статья 59](#) ТК РФ) и отвечает требованиям [статьи 56](#) ТК РФ.
- С учетом изложенного и установленными обстоятельствами, которые заявителем кассационной жалобы по существу не оспорены и не опровергнуты, суды пришли к обоснованным выводам: о доказанности факта сложившихся между учреждением и преподавателями трудовых правоотношений; о наличии у учреждения обязанности по уплате страховых взносов, о законности и обоснованности оспариваемых решений от 28.06.2018 и, как следствие, об отсутствии оснований для удовлетворения требований.



Как избежать переквалификации

1. Избегать заключение одинаковых договоров, которые постоянно пролонгируются.
2. Не рекомендуем устанавливать определенный режим выполнения работ в течение дня и подчинение человека внутреннему трудовому распорядку.
3. Не надо указывать на конкретную профессию, специальность, вид поручаемой работы.
4. Не должно быть отсылок к каким-либо правилам проведения работ, в которых можно заподозрить должностную инструкцию.
5. Не должно идти речи о регулярном выполнении работ с регулярной оплатой без указания на конкретный результат этих работ, который должен передаваться заказчику к определенному сроку.
6. Не должно идти речи о социальных гарантиях для физлица.



Обоснование:

Статья 11 ТК РФ

Трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права, не распространяются на следующих лиц (если в установленном настоящим Кодексом порядке они одновременно не выступают в качестве работодателей или их представителей): <...> лица, работающие на основании договоров гражданско-правового характера;

Статья 703 ГК РФ

3. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика.

Статья 702 ГК РФ

1. По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Статья 779 ГК РФ

1. По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Налоговые последствия переквалификации ГПД с физлицом в трудовой

Статья 19.1 ТК РФ

Если отношения, связанные с использованием личного труда, возникли на основании гражданско-правового договора, но впоследствии были признаны трудовыми отношениями, такие трудовые отношения между работником и работодателем **считаются возникшими со дня фактического допущения физического лица**, являющегося исполнителем по указанному договору, **к исполнению** предусмотренных указанным договором обязанностей.



<Информация> ФНС России "Гражданско-правовые договоры между работодателями и самозанятыми могут быть переквалифицированы в трудовые"

Выявление признаков трудовых отношений является основанием для проверки и привлечения работодателя к ответственности за нарушение трудового и налогового законодательства. В частности, в соответствии с КоАП предусматривается приостановление деятельности на срок до 90 суток. Кроме того, выплаченные самозанятым доходы, фактически получаемые в рамках трудовых отношений, подлежат обложению НДФЛ и страховыми взносами.

Если ваш гражданско-правовой договор с физлицом переквалифицировали в трудовой, то в таком случае налоговые органы могут начислить:

- недоимку по страховым взносам в зависимости от того, с кем вы заключили ГПД:
 - если договор заключен с ИП или самозанятым - по взносам на ОПС, ОМС и по ВНиМ (пп.2 п. 1 ст. 419, п. 1 ст. 420 НК РФ, п. 1 ст. 15 Закона о налоге на профдоход);
 - если договор заключен с обычным физлицом - по взносам по ВНиМ (п. 1 ст. 420, пп.2 п. 3 ст. 422 НК РФ);
- недоимку по НДС, если вы принимали к вычету "входной" налог по сделкам с ИП;
- недоимку по НДФЛ (п. 9 ст. 226 НК РФ);
- пени на сумму задолженности;
- штрафы за неуплату налогов и взносов.

Критерии определения трудовых и гражданско-правовых отношений:

Критерий	Трудовые отношения	Гражданско-правовые отношения
Предмет договора (вид деятельности)	Работа по трудовой функции , т.е. выполнение работ определенного рода по конкретной должности, как правило, на постоянной основе. Например, исполнение обязанностей бухгалтера.	Исполнитель выполняет определенную разовую работу определенного объема (например, восстанавливает бухучет). Важна оказанная услуга, а не процесс исполнения
Управление и контроль	Работник включается в состав персонала, работает под контролем и руководством работодателя. Работодатель может в любое время управлять процессом, вмешиваться в него, менять очередность выполнения задач, контролировать и координировать действия работника. За ненадлежащее исполнение указаний работодателя работник может нести дисциплинарную ответственность. Работник не несет риска, связанного с осуществлением своего труда	Исполнитель сохраняет положение самостоятельного хозяйствующего субъекта, сам управляет процессом оказания услуг в рамках договора, работает на свой риск
Подчинение правилам внутреннего трудового распорядка и иным ЛНА	Режим работы, обеденный перерыв, прием на работу, увольнение, дресс-код и т.д. Локальные нормативные акты обязательны для работников	Исполнитель сам решает, в какое время ему оказывать услуги, если иное не установлено договором. Локальные нормативные акты на исполнителя не распространяются
Обеспечение условий труда	Работодатель оборудует рабочее место, обеспечивает работника всем необходимым для выполнения трудовой функции	По общему правилу материалы и оборудование, необходимые для оказания услуг, предоставляет исполнитель. Однако стороны могут договориться о том, что материалы и оборудование полностью или частично должен предоставить заказчик
Оплата	Устанавливается оклад или тарифная ставка, могут быть предусмотрены доплаты, надбавки и поощрительные выплаты	Цена может быть твердой или приблизительной. По общему правилу услуги оплачиваются после их приемки заказчиком. Например, после сдачи бухгалтерской отчетности за определенный период. Возможна также предоплата, поэтапная оплата
Гарантии и компенсации	Работнику предоставляются гарантии и компенсации, предусмотренные ТК РФ (например, выплачиваются пособия по больничным, предоставляется оплачиваемый отпуск, компенсируются командировочные расходы)	Гарантии и компенсации, предусмотренные ТК РФ , не предоставляются исполнителю

ГПД с самозанятым

Письмо Минфина России от 07.06.2021 N 03-04-05/44553

Исчисление и удержание сумм НДФЛ налоговым агентом в отношении доходов, являющихся объектом налогообложения НПД, не производятся. Выплаты и иные вознаграждения, полученные налогоплательщиками - физлицами, не являющимися ИП, подлежащие учету при определении налоговой базы по НПД, не признаются объектом обложения страховыми взносами в случае наличия у таких плательщиков чека, сформированного налогоплательщиком НПД.



Письмо ФНС России от 05.06.2019 N СД-4-3/10848

В целях подтверждения постановки на учет в качестве налогоплательщиков НПД, а также получения информации о сумме полученных доходов, облагаемых НПД, в мобильном приложении "Мой налог" и в веб-кабинете "Мой налог", размещенном на сайте www.npd.nalog.ru, для указанных налогоплательщиков реализована возможность сформировать в электронной форме следующие справки:

- 1) о постановке на учет (снятии с учета) физического лица в качестве налогоплательщика налога на профессиональный доход (КНД 1122035);
- 2) о состоянии расчетов (доходах) по налогу на профессиональный доход (КНД 1122036).

Письмо ФНС России от 20.02.2019 N СД-4-3/2899@

для организаций и ИП наличие чека, сформированного налогоплательщиком НПД является обязательным для учета расходов при определении налоговой базы. Акт может выступать дополнительным документом, отражающим период или дату оказания услуги, для целей налогового учета расходов покупателя, например, при наличии предоплаты.

Вариант условия для работ, выполняемых плательщиком НПД:

- Исполнитель является самозанятым лицом и применяет в своей деятельности специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход".
- Исполнитель обязуется после оказания услуги выдать Заказчику чек.
- Исполнитель обязуется самостоятельно уплачивать налог в порядке и сроки, установленные действующим законодательством РФ (заказчик не удерживает НДФЛ из вознаграждения исполнителя и не обеспечивает обязательное социальное страхование)

Налоговые последствия совершаемой сделки для заказчика:

- Если подрядчик уплачивает НПД, заказчик не должен удерживать НДФЛ при выплате подрядчику вознаграждения за работы. Вознаграждение такого подрядчика также не облагается страховыми взносами ОПС и ОМС при определенных условиях. Вознаграждение подрядчика облагается страховыми взносами на травматизм, только если в соответствии с условиями договора заказчик обязан уплачивать страховщику страховые взносы.

Что проверить в любом договоре: документооборот, формы первички, ответственность за первичку



[Письмо Минфина России от 10.06.2021 N 03-11-11/45946](#)

Пунктом 2 статьи 160 ГК РФ предусмотрено, что использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи ... допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

При этом платежные документы и документы, имеющие финансовые последствия, должны быть подписаны собственноручной подписью.

Учитывая изложенное, расходы, указанные в актах выполненных работ, оформленных с использованием факсимильной подписи, не могут быть учтены при определении объекта налогообложения.

Статья 168 НК РФ

3. При реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав, а также при получении сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящих поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав выставляются соответствующие счета-фактуры не позднее пяти календарных дней, считая со дня отгрузки товара (выполнения работ, оказания услуг), со дня передачи имущественных прав или со дня получения сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящих поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав.

Письмо ФНС России от 12.02.2015 N ГД-4-3/2104@ (вместе с <Письмом> Минфина России от 04.02.2015 N 03-03-10/4547)

Ошибки в первичных учетных документах, не препятствующие налоговым органам при проведении налоговой проверки идентифицировать продавца, покупателя товаров (работ, услуг), имущественных прав, наименование товаров (работ, услуг), имущественных прав, их стоимость и другие обстоятельства документируемого факта хозяйственной жизни, обуславливающие применение соответствующего порядка налогообложения, не являются основанием для отказа в принятии соответствующих расходов в уменьшение налоговой базы по налогу на прибыль.



Запись по телефону:
65-51-04 (Архангельск)
54-34-80 (Северодвинск)

*Преподаватель учебного центра,
эксперт независимой оценки квалификации
по профстандарту «Бухгалтер» - Еремеева Елена Анатольевна*