



В этом выпуске:

- Зарплата за декабрь станет январским доходом
- Должны ли платить НДФЛ «удаленщики», покинувшие РФ?
- В делах о дроблении бизнеса нужно проводить налоговую реконструкцию
- ИТ-компании с государственным участием – нюансы
- Платим премии иностранному покупателю за объем закупки
- Прощение долга – не рискуйте

Зарплата за декабрь станет январским доходом

Письмо Минфина России от 14 сентября 2022 года № 03-04-06/88989

Позиция Минфина России

Минфин России указал, если в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором или трудовым договором заработная плата за декабрь 2022 года выплачивается в январе 2023 года, соответствующий доход будет относиться к 2023 году.

Он напомнил, что с 1 января 2023 года утрачивает силу правило¹, по которому датой получения дохода в виде зарплаты признается последний день месяца, за который она выплачивается. Поэтому будет действовать общий порядок, при котором датой получения дохода признается день его выплаты².

Комментарии

Работодателям следует обратить внимание на эти изменения. Если зарплата за декабрь 2022 года будет выплачиваться в январе 2023 года, то доход будет считаться доходом 2023 года. Что это значит:

- ✓ финальная ставка НДФЛ в отношении такой зарплаты будет определяться в зависимости от статуса сотрудника (резидент или нет) в 2023 году;
- ✓ для расчета порогов (например, порога в 5 млн рублей, после которого ставка НДФЛ повышается с 13% до 15%) доход лица будет относиться к 2023 году.

Рекомендуем учитывать эти особенности при планировании декабрьских выплат.

Должны ли платить НДФЛ «удаленщики», покинувшие РФ?

Письма Минфина России от 16 сентября 2022 года № 03-04-06/89789, от 26 сентября 2022 года № 03-04-06/92761, от 6 октября 2022 года № 03-04-06/96611

Позиция Минфина России

¹ Пункт 2 статьи 223 НК РФ.

² Подпункт 1 пункта 1 статьи 223.

Минфин России разъяснил, как работают действующие правила:

- Резиденты уплачивают российский НДФЛ с общемирового дохода.
- Нерезиденты уплачивают российский НДФЛ с доходов от источников в РФ, а к ним *не относится вознаграждение за выполнение трудовых обязанностей за рубежом*.

Таким образом, если физическое лицо покинуло РФ и стало нерезидентом, то по действующим правилам его зарплата не облагается НДФЛ, даже если выплачивается российским работодателем.

Комментарии

Выводы Минфина в целом повторяют выводы более ранних писем³, но в них нет акцента на изменение в трудовом договоре места работы «удаленщика» на заграничную локацию, что могло восприниматься как второе (наряду с фактическим осуществлением работы за границей) условие для прекращения удержания НДФЛ агентом.

Итак, действующие правила не позволяют включить зарплату так называемых удаленщиков, ставших нерезидентами, в периметр российского НДФЛ. Вместе с тем Правительство РФ подготовило законопроект⁴, по которому такой доход будет считаться доходом от источников в РФ, а значит, будет облагаться НДФЛ.

При этом, судя по высказываниям представителей Минфина, вопрос о том, по какой ставке облагать таких «удаленщиков» (по ставке 30% для нерезидентов или 13%/15% для резидентов) до конца не решен. Следим за судьбой законопроекта. Его текущая версия пока не затрагивает данный вопрос, а значит, по общим правилам нужно будет применять ставку 30%.

В делах о дроблении бизнеса нужно проводить налоговую реконструкцию

Письмо ФНС России от 14 октября 2022 года № БВ-4-7/13774@

Позиция ФНС России

ФНС России направила нижестоящим инспекциям письмо, в котором указала на сформированную на уровне ВС РФ судебную практику по дроблению бизнеса (доначисление налогов, которые уплачивались бы в общем режиме). Приведем коротко основные тезисы (являющиеся, по сути, цитатами из судебных споров):

- Доначисляя налог на прибыль организатору схемы (складывая при этом доходы всех участников), нужно учитывать налог по УСН, уплаченный этими участниками, а также входной НДС, который они могли бы принять к вычету, находясь в общей системе налогообложения.
- Если после учета указанных платежей в счет налога на прибыль организаций остается положительная разница (неучтенный остаток), то она подлежит учету при определении иных образовавшихся по итогам проверок недоимок, включая косвенные налоги.
- Решение, принятое в отношении организатора схемы, нужно направлять в налоговые органы, на учете в которых состоят элементы схемы «дробления бизнеса», чтобы возврат налога им не производился (поскольку эти налоги уже зачтены при доначислениях организатору).

Комментарии

Вслед за письмом про плохих поставщиков⁵ ФНС выпустила письмо про дробление бизнеса, в котором также призывает налоговые органы проводить налоговую реконструкцию, то есть сравнивать налоги «как надо» и «как было» и доначислять только разницу.

Налогоплательщикам остается надеяться, что налоговые органы на местах будут придерживаться указанной позиции. Открытые процедурные вопросы, конечно, остались⁶, но сам тренд обнадеживает добросовестных налогоплательщиков, которые могли и не знать о «плохих» поставщиках у себя в цепочке.

³ Например, письмо от 21 апреля 2022 года № 03-04-06/35789 о работе граждан в Казахстане.

⁴ [Нормативные правовые акты – официальный сайт для размещения информации о подготовке нормативных правовых актов и результатах их обсуждения \(regulation.gov.ru\)](https://regulation.gov.ru).

⁵ Мы анализировали его в недавнем обзоре [tax-flash-report-2022-15-rus.pdf \(tedo.ru\)](https://tedo.ru).

⁶ Кто должен собрать информацию и пересчитать, как налогоплательщик должен содействовать проверяющим, и проч.

ИТ-компании с государственным участием – нюансы

Письмо Минфина России от 5 октября 2022 года № 03-03-06/1/96128

Позиция Минфина России

Минфин России указал, что ИТ-компании, участниками которых выступают в том числе субъекты РФ или муниципальные образования (но не сама РФ⁷), могут воспользоваться налоговыми льготами при соблюдении установленных условий.

Комментарии

Согласимся, что НК РФ ограничивает в применении льгот только компании с участием самой РФ.

Однако следует учесть, что с октября 2022 года поменялись критерии аккредитации ИТ-компаний⁸. В данном контексте они стали строже, чем критерии применения налоговых льгот по НК РФ. В аккредитации может быть отказано компаниям, участниками которых выступают и РФ, и субъект РФ, и муниципальное образование, если доля их прямого или косвенного участия составляет не менее 50%.

Иными словами, не будучи аккредитованной ИТ-компанией, в любом случае нельзя воспользоваться налоговыми льготами.

Платим премии иностранному покупателю за объем закупки

Письмо Минфина России от 12 сентября 2022 года № 03-08-05/88055

Позиция Минфина России

Минфин России указал, что премии, выплаченные иностранным покупателям (не имеющим постоянного представительства в РФ) за объемы закупок, не подлежат обложению налогом у источника в РФ. При этом он напомнил о тесте на деловую цель по статье 54.1 НК РФ.

Комментарии

Согласимся, что данный вид платежей по закону не облагается российским налогом у источника. Вместе с тем за последние годы формируется судебная практика в отношении скрытых дивидендов. Обратите на нее внимание при планировании взаимоотношений с иностранным контрагентом, особенно если это компания группы, будьте готовы обосновать природу выплат. В случае, если налоговые органы усомнятся в природе выплат, вероятность доначисления налога будет высока.

Прощение долга – не рискуйте

Письмо Минфина России от 2 сентября 2022 года № 03-03-06/1/85762

Позиция Минфина России

Минфин России указал, суммы задолженности по приобретенным товарам, списываемой путем прощения долга, подлежат включению в состав внереализационных доходов на основании пункта 18 статьи 250 НК РФ. Он процитировал подпункт 11 пункта 1 статьи 251 НК РФ (об освобождении от налога дохода при безвозмездном получении имущества и имущественных прав от акционера), однако не увидел оснований для ее применения.

⁷ Согласно положениям абзацев 19 и 21 пункта 5 статьи 427 НК РФ пониженная налоговая ставка по налогу на прибыль организаций и пониженные тарифы страховых взносов не подлежат применению организациями (в том числе кредитными организациями), в которых прямо и (или) косвенно участвует РФ, если доля такого участия составляет не менее 50 процентов.

⁸ <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202210010005>

Комментарии

В последнее время ведомство последовательно придерживается данной позиции – полученный доход нужно облагать. Согласимся, что НК РФ прямо не освобождает возникающий у должника доход при прощении⁹.

Однако когда долг прощает акционер (участник), должники апеллируют к освобождению по подпункту 11 пункта 1 статьи 251 НК РФ. Они полагают, что получить имущество по возмездной сделке с последующим прощением долга = безвозмездно получить такое имущество¹⁰. Минфин, однако, не принимает такую аналогию.

Итак, учитывайте позицию фискального ведомства по данному вопросу, избегайте прямого прощения долгов, структурируйте свои взаимоотношения иначе.

⁹ Есть одно исключение: льгота только для 2022 года по прощению долгов иностранными заимодавцами – подпункт 21.5 пункта 1 статьи 251 НК РФ.

¹⁰ В соответствии с пунктом 3 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 года № 98 сбережение денежных средств может быть приравнено к их получению, следовательно, в случае прощения долга имеет место сбережение денежных средств, т. е. получение их на безвозмездной основе.

Будем рады ответить на ваши вопросы.

Руководители налоговой практики: <https://tedo.ru/tax-consulting-services>

Руководители юридической практики: <https://tedo.ru/legal-services>

Присоединяйтесь
к Telegram-каналу
по налогам и праву —
TaxPro



«Технологии Доверия» (www.tedo.ru) предоставляют аудиторские и консультационные услуги компаниям разных отраслей. В офисах «Технологий Доверия» в Москве, Санкт-Петербурге, Екатеринбурге, Казани, Новосибирске, Ростове-на-Дону, Краснодаре, Воронеже, Владикавказе, Перми и Нижнем Новгороде работают 3 700 специалистов. Мы используем свои знания, богатый опыт и творческий подход для разработки практических советов и решений, открывающих новые перспективы для бизнеса.