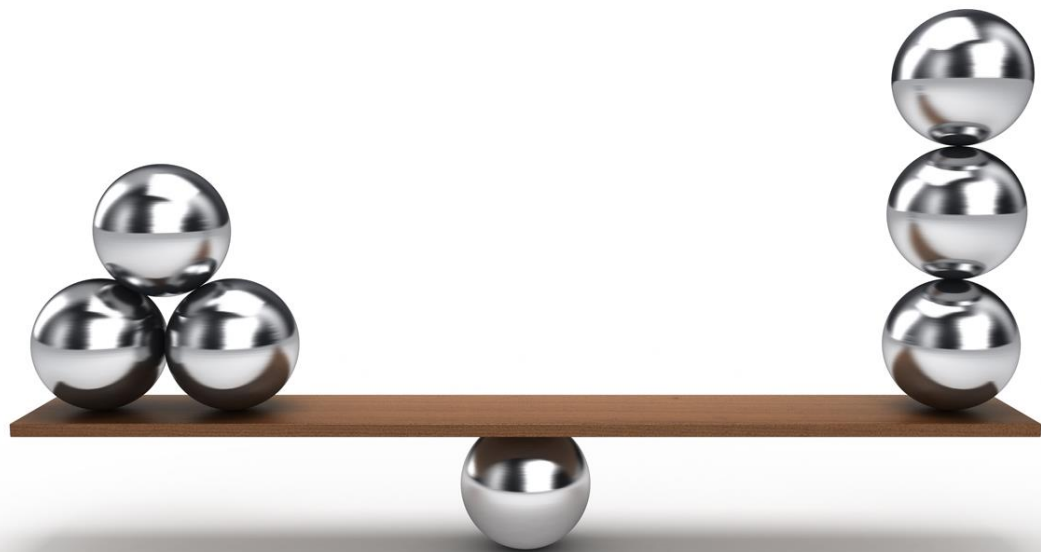


## Судебные решения, которые стоит взять на заметку

**Алеся Хомич**

Ведущий эксперт  
практики налогового консалтинга  
ФБК Legal

**18 октября 2021 г.**



# Реорганизация в форме преобразования не прерывает срок владения правами участия в организации



2006 г. — налогоплательщик приобрел акции АО;

2017 г. — АО преобразовано в ООО;

2019 г. — налогоплательщик реализовал доли в ООО с применением ставки 0% по НПО.

## Налогоплательщик

- реорганизация в форме преобразования не прерывает 5-летний срок обладания правами участия в ЮЛ;
- доли и акции реорганизованного ЮЛ — это одни и те же права участия.

## Налоговая инспекция

- реорганизация в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего ЮЛ, а преобразованное ЮЛ — прекратившим свою деятельность.



При преобразовании ЮЛ срок владения правами участия **не прерывается**, поскольку:

- изменение ОПФ изменяет обозначение корпоративных прав и их содержание, но не влечет прекращение одних и возникновение других прав;
- при преобразовании не изменяются объективные экономические характеристики прав участия в ЮЛ;
- составление при реорганизации передаточного акта не изменяет правовое содержание процедуры реорганизации;
- судебная практика применения нулевой ставки налога на дивиденды.

*Решение АС г. Москвы от 10.08.2021 по делу № А40-78613/21-140-1979*

# Прощенный материнской компанией долг признается внереализационным доходом налогоплательщика (1)



- Часть долга налогоплательщика перед его единственным акционером прощена на основании мирового соглашения, заключенного в рамках дела о банкротстве.
- Налогоплательщик не учел сумму прощенного долга в составе доходов как безвозмездно полученное имущество от материнской компании.

## Налогоплательщик

- сумма кредиторской задолженности налогоплательщика относится к имуществу, а не к имущественным правам;
- сбережение средств в результате освобождения должника от платы за пользование имуществом расценивается как получение данных средств, что подтверждает право на применение льготы по подп. 11 п. 1 ст. 251 НК РФ;
- применение льготы не поставлено в зависимость ни от целей, которые при этом преследует передающая сторона, ни от порядка отражения ею в учете передаваемого имущества.

## Налоговая инспекция

- сумма прощенного долга квалифицирована налогоплательщиком в качестве вклада в имущество без волеизъявления акционера;
- прощение долга в целях восстановления платежеспособности налогоплательщика и обеспечения возврата оставшейся части долга не является безвозмездным.

# Прощенный материнской компанией долг признается внереализационным доходом налогоплательщика (2)



## Суд постановил:

- подпункт 11 п. 1 ст. 251 НК РФ не подлежит применению в случае, когда происходит прощение долга (в этом случае имеет место передача имущественных прав, а не имущества);
- учитывая подконтрольность налогоплательщика акционеру и общие цели их экономической деятельности, квалификация любых совершаемых между ними сделок по передаче имущества без встречного предоставления, включая прощение долга, как безвозмездное получение является ошибочной;
- отражение акционером суммы прощенного долга в расходах и неотражение налогоплательщиком такой суммы в доходах нарушает принцип «зеркальности» отражения доходов и расходов основным и дочерним обществами, представляющими собой с экономической точки зрения единый хозяйствующий субъект.

*Постановление ФАС Северо-Западного округа от 01.07.2021 по делу № А56-19937/2020*

# Компенсация расходов на выполнение незавершенной части работ при прекращении договора подряда облагается НДС



- договор подряда расторгнут по соглашению сторон;
- компенсация расходов на незавершенные работы взыскана подрядчиком с заказчика через суд и не включена в налоговую базу по НДС;
- налоговый орган доначислил подрядчику НДС с суммы взысканной компенсации.

## Налогоплательщик

присужденная сумма является компенсацией расходов подрядчика по смыслу ст. 729 ГК РФ и направлена не на оплату работ, а на прекращение взаимных обязательств сторон.

## Налоговая инспекция

компенсация затрат на выполнение незавершенной части работ является частью вознаграждения подрядчика и подлежит включению в налоговую базу по НДС.



## Суд

- по смыслу ст. 729 ГК РФ заказчик должен выплатить компенсацию затрат подрядчика на создание незавершенного результата работ лишь при условии передачи ему такого незавершенного результата;
- цена договора подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение (п. 2 ст. 709 ГК РФ).

**Следовательно,** компенсация издержек подрядчика является частью цены выполненных работ и подлежит налогообложению НДС.

*Постановление ФАС Уральского округа от 02.06.2021 по делу № А07-34391/2018*

# Реализация доли в праве общей долевой собственности признается реализацией имущества и облагается НДС



Налогоплательщик реализовал долю в общей долевой собственности на нежилое помещение, не исчислив НДС с данной операции.

Налоговый орган признал неправомерным применение п. 3 ст. 155 НК РФ и доначислил налог, соответствующие суммы пени и штрафа.

## Налогоплательщик

отчуждение доли в праве общей долевой собственности на нежилое помещение является для целей налогообложения реализацией имущественных прав, а не имущества.

## Налоговая инспекция

отчуждение доли в праве общей долевой собственности на нежилое помещение признается реализацией имущества и подлежит налогообложению НДС в соответствии со статьями 146 и 154 НК РФ.



**Суд** разрешил спор в пользу инспекции, указав, что при продаже права собственности на долю в нежилом помещении по ДКП с одновременной государственной регистрацией права покупателя как нового собственника на приобретенную долю в нежилом помещении имеет место продажа имущества, а не имущественного права.

*Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 26.10.2020 по делу № А53-41964/2019*

## Благодарим за внимание!

---

Россия, 101000

Москва, ул. Мясницкая, 44/1, стр.2АБ

Телефон +7 (495) 737 5353

Факс +7 (495) 737 5347

Email [fbk@fbk.ru](mailto:fbk@fbk.ru)



[fbk.ru](http://fbk.ru)

[fbk-legal.com](http://fbk-legal.com)

