

3. Слабой стороне договора навязаны дополнительные условия, которые входят в предмет оказания основной услуги или выполнения работы. Например:

—Условие о дополнительной оплате за продление кредитного договора (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 25.09.2017 № Ф09-3876/17 по делу № А60-50145/2016).

—Условие о дополнительной оплате за выполнения неотъемлемых обязательств перевозчика: за перевод стрелок, открытие и закрытие ворот, шлагбаумов на переездах на железнодорожных путях необщего пользования (Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 13.02.2015 № Ф06-19787/2013 по делу № А06-2903/2014).

4. В договоре предусмотрены условия, которые ограничивают хозяйственную деятельность контрагента. Например, условие, содержащие запрет на заключение заемщиком договоров займа с иными лицами (Решение Арбитражного суда Республики Марий Эл от 18.02.2016 по делу № А38-5264/2015).

**Таким образом, если в отношении слабой стороны договора установлены несправедливые условия, то такая сторона имеет возможность защитить свои права путем изменения или расторжения договора (п. 2 ст. 428 ГК РФ), неприменения несправедливых условий (ст. 10 ГК РФ) или признания таких условий недействительными (ст. 169 ГК РФ).**

*Адвокатское бюро «Степанов и Аксюк»,  
г. Ростов-на-Дону, ул. Текучева, 139, оф. 17.17,  
тел. (факс): (863) 206-20-57, www.sa-lawfirm.ru*

### Правовая поддержка и профессиональное развитие

*В каких случаях налоговый орган имеет право требовать пояснения от налогоплательщика*

## ПОЯСНЕНИЯ НАЛОГОВОМУ ОРГАНУ: А НАДО ЛИ?

**Анастасия Владимировна Гревцова, аттестованный налоговый консультант, член Палаты налоговых консультантов (г. Москва), генеральный директор ООО «Первая Ростовская Налоговая Консультация»**



Налогоплательщики регулярно в рамках текущей деятельности получают из налогового органа всевозможные документы, одним из которых является требование о предоставлении пояснений. Зачастую специалисты налогового органа злоупотребляют своими правами и запрашивают у налогоплательщика пояснения, когда делать этого не имеют права. Также на практике под видом пояснений инспекции требуют представить документы, а не пояснения. Давайте разбираться, в каких случаях налоговый орган имеет право требовать пояснения от налогоплательщика.

## Что необходимо знать и помнить, получая требования из налоговой

Во-первых, что право налогового органа требовать у налогоплательщика пояснения закреплено в п. 3 ст. 88 и п. 6 ст. 88 Налогового кодекса РФ, а срок для предоставления пояснений - 5 рабочих дней. Во-вторых, существует всего 4 ситуации, когда налоговый орган действительно имеет право требовать пояснения у налогоплательщика в рамках его обычной деятельности, то есть речь о ситуации, когда у налогоплательщика идут текущие камеральные проверки:

1. Выявлены ошибки, противоречия между данными в декларации и данными, имеющимися у инспекции.
2. При подаче уточненной декларации с уменьшенной суммой налога.
3. При подаче убыточной декларации.
4. Применение налоговых льгот.

### Случай 1 – выявлены ошибки, противоречия

Под видом выявленных ошибок, противоречий летят ежедневно из инспекций тысячи требований налогоплательщикам с необходимостью представить пояснения. Остановимся на этом моменте подробнее.

**С декларацией по НДС более-менее все понятно.** В связи с полным электронным документооборотом, установленными форматами и логическим контролем, десятками разъясняющих писем уже выработаны формальные критерии оформления такого требования и есть Письмо от 06.11.2015 № ЕД-4-15/19395 о том, как реагировать на эти запросы. Составляя требование о пояснениях, налоговые органы присваивают каждой записи-операции код, который поможет понять, какую именно ошибку обнаружили в инспекции. Всего кодов 4. Если налогоплательщик все пересчитает, проверит и увидит, что действительно им допущена ошибка, он обязан направить в инспекцию уточненную декларацию. Если же выяснится, что неточность не повлияла на сумму НДС или налогоплательщик уверен, что он изначально все сделал правильно, то надо об этом и написать. Пояснения по декларации по НДС направлять необходимо только в электронном виде. Направленные иным образом пояснения считаются непредставленными.

« Существует всего 4 ситуации, когда налоговый орган действительно имеет право требовать пояснения у налогоплательщика »

Если же выяснится, что неточность не повлияла на сумму НДС или налогоплательщик уверен, что он изначально все сделал правильно, то надо об этом и написать. Пояснения по декларации по НДС направлять необходимо только в электронном виде. Направленные иным образом пояснения считаются непредставленными.

**Что делать, если требуют пояснения по убыточной декларации по прибыли, по упрощенке, по вмененке, в конце концов?** Инспекция должна четко указать, какие именно противоречия выявлены, что именно не так в представленной декларации. Обычно проверяющие ограничиваются общими формулировками, не указывая, какие именно ошибки или противоречия выявлены. Например, очень часто налогоплательщики получают требование представить пояснения в следующем случае: «не совпадают выручка и доходы в декларациях по НДС и налогу на прибыль». Законны ли такие действия? Нет, незаконны. По этому поводу можно посмотреть замечательные решения Арбитражного суда Московского округа от 06.06.16 № А41-15167/2016, от 16.06.2016 № А41-15164/2016, от 02.11.2016 № А41-53471/2016, где суд четко говорит, что «сравнительный анализ допустим, но должен основываться на сравнимых показателях». Если налоговая база (выручка и доходы) в декларациях по НДС и налогу на прибыль считаются по-разному, то и сравнивать их нельзя, следовательно, при их сопоставлении не может быть выявлено никаких ошибок.

## Случай 2 – уменьшена сумма налога

**Если налогоплательщик подает уточненку с уменьшенной суммой налога, то налоговый орган, требуя пояснить, почему уменьшен налог, остается в своем праве.** Его требования законны. Необходимо дать развернутый ответ: в связи с чем возникла необходимость уменьшить налог, была ли это техническая ошибка, неверный расчет, выявлены дополнительные обстоятельства или что-то иное.

## Случай 3 – убыточная декларация

**Подача убыточной декларации также предполагает право налогового органа потребовать у вас пояснения.** Некоторые это понимают так: запросить пояснения ИФНС может при камеральной проверке лишь декларации за тот период, в котором убыток образовался. Но это неверно. Ведь компания может перенести убыток и на будущее. Получается, что налоговики вправе потребовать пояснения по убытку прошлых лет, заявленному в декларации за отчетный период или за год, в котором получена прибыль. То есть запрашивать пояснения они могут в течение всего времени, пока компания будет уменьшать прибыль на сумму когда-то полученного убытка. И это законно. Само по себе наличие убытка не говорит о занижении налоговой базы. Необходимо грамотно пояснить, почему расходы компании превысили доходы. Что может быть причиной убытков:

- Ведение бизнеса на начальном этапе (стартап).
- Низкий спрос на продукцию в условиях кризиса, высокой конкуренции на рынке, не сезон для продукции.
- Отказ покупателей от сделок, расторжение договоров с поставщиками, что повлекло снижение объемов реализации и закупок.
- Приобретение дорогостоящего оборудования, транспортных средств, недвижимости, применение амортизационной премии по ним.
- Вложения в ремонт собственных или арендованных помещений.
- Чрезвычайные ситуации, аварии (пожар, потоп) и прочее.

**Бывает так, что компания идет на поводу у налогового инспектора и исключает часть расходов, чтобы получить положительную налоговую базу по прибыли. Делать так не стоит.** В этом случае вы будете делать себе в ущерб. Необходимо просто обосновать убыток.

## Случай 4 – применение налоговых льгот

**П. 6 ст. 88 НК РФ предполагает право налогового органа требовать у налогоплательщика-организации или у налогоплательщика-индивидуального предпринимателя представить необходимые пояснения об операциях (имуществе), по которым применены налоговые льготы.** Льгот много. Они разные. Поговорим про льготы по НДС. В разделе 7 декларации по НДС отражаются все необлагаемые этим налогом операции. При этом требовать подтверждающие документы или пояснения налоговики вправе только в отношении тех операций, которые отвечают понятию льготы. Но налоговые инспекторы запрашивают документы у компаний по любым операциям, отраженным в разделе 7. Происходит это во многом из-за того, что в НК РФ прямо не указано, какое освобождение от НДС считается льготой, а какое - нет.

Обратимся к п. 1 ст. 56 НК РФ. Льгота - это предоставляемое отдельным категориям налогоплательщиков преимущество по сравнению с другими налогоплательщиками. Некоторые спорные моменты в понятии льготы рассмотрены в Постановлении Пленума ВАС РФ от 30.05.2014

№ 33. В п. 14 указаны налоговые льготы:

- В отношении столовых образовательных и медицинских организаций (пп. 5 п. 2 ст. 149 НК РФ).
- В отношении религиозных организаций (пп. 1 п. 3 ст. 149 НК РФ).
- В отношении общественных организаций инвалидов (пп. 2 п. 3 ст. 149 НК РФ).
- В отношении коллегий адвокатов, адвокатских бюро и адвокатских палат (пп. 14 п. 3 ст. 149 НК РФ).

В судебной практике есть и другие примеры признания налоговой льготой:

—Положений пп. 2 п. 2 ст. 149 НК РФ в отношении медицинских услуг, оказываемых медицинскими организациями, индивидуальными предпринимателями, осуществляющими медицинскую деятельность.

По аргументации суда данное освобождение является налоговой льготой, поскольку установлено в отношении не всех налогоплательщиков, оказывающих услуги (Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 10.07.2015 № Ф02-3231/2015, № Ф02-3026/2015 по делу № А69-3560/2014).

—Положений пп. 29 и 30 п. 3 ст. 149 НК РФ, поскольку освобождение от налогообложения НДС имеет своей целью предоставление определенной категории лиц (в рассматриваемом случае - ТСЖ) преимуществ по сравнению с другими лицами, совершающими такие же операции (Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 15.10.2015 № Ф06-1532/2015 по делу № А55-416/2015). Вопрос признания налоговыми льготами освобождений, установленных для операций, которыми

изначально занимаются только определенные категории лиц, является неурегулированным. В связи с отсутствием единообразного подхода,

при представлении пояснений относительно применения освобождения по ст. 149 НК РФ во внимание может приниматься сложившаяся судебная практика об истребовании документов, подтверждающих налоговые льготы.

Например, суды признают освобождение операций займа не налоговой льготой, а специальным правилом налогообложения операций, что означает запрет на истребование пояснений и документов об этих операциях по пункту 6 статьи 88 НК РФ.

Так, специальные правила применяются при реализации доли в уставном капитале организации, при предоставлении в пользование жилых помещений. Такие операции не будут облагаться НДС независимо от того, кто их совершает. Кроме того, некоторые операции в принципе не являются объектом налогообложения НДС, в частности, реализация земли.

После получения незаконного требования о подтверждении якобы льгот, направьте в ИФНС письмо в произвольной форме. Укажите, что в отношении операции, по которой запрошены документы, в НК РФ установлена не льгота по НДС, а специальные правила налогообложения (либо она не входит в объект обложения этим налогом) Ссылайтесь при этом на п. 14 Постановления Пленума ВАС № 33, Письма ФНС от 22.12.2016 № ЕД-4-15/24737, Минфина от 03.12.2014 № 03-07-15/61906.

« Само по себе наличие убытка не говорит о снижении налоговой базы. Необходимо грамотно пояснить, почему расходы компании превысили доходы »

**Оставляйте контактными для налогового органа, но помните о том, что вы можете не выполнять незаконные требования инспекции.**

ООО «Первая Ростовская Налоговая Консультация»,  
г. Ростов-на-Дону, ул. Советская, 44, оф. 311а,  
тел.: (863) 300-31-07, 8-958-574-71-82,

[www.1rnk.ru](http://www.1rnk.ru), [consultant@1rnk.ru](mailto:consultant@1rnk.ru), <http://www.facebook.com/nalogiprosto>

