

При утрате права на УСН отсутствие заявления о переходе на ОСН не мешает вычету

В 2014 году ООО «Г», применяющее УСН, продало ООО «А» долю в своем уставном капитале в размере 30% непосредственно перед покупкой нежилых помещений и имущества у ООО «К», утратило право на УСН и заявило вычеты в декларации по НДС за 3 квартал 2014 года.

По результатам выездной проверки ИФНС отказала в возмещении налога, сославшись на неправомерный переход на общую систему налогообложения. Была установлена взаимозависимость компаний – один учредитель и руководители и один и тот же адрес регистрации. При этом денежные средства для приобретения имущества получены займы от учредителя, а недвижимость снова сдана фирме, арендовавшей это имущество у предыдущего собственника. Инспекция считает, что налогоплательщик фактически не понес затрат на приобретение недвижимости.

Также налоговая отмечает, что заявление о переходе на общий режим с УСН компания не представляла, следовательно, фактически на общий режим не перешла, и основания для возмещения налога отсутствуют.

Суды двух инстанций (дело № А46-21866/2017) поддержали решение инспекции. Кассация согласилась с их выводами об искусственной утрате права на УСН с целью получения права на вычеты НДС, оставила в силе решение инспекции и судов в части вычетов со сделки по приобретению имущества.

Однако суд считает, что у компании были правовые основания для других вычетов, заявленных позднее. НК устанавливает правила выбора налогоплательщиком определенных систем налогообложения. В случае несоответствия спецрежимам налогоплательщик обязан перейти на иную систему налогообложения. При этом определяющим фактором для выяснения вопроса о правомерности применения режима является фактическое ведение деятельности в соответствии с ним, а подача заявления в инспекцию носит уведомительный характер. Последствий нарушения срока подачи заявления для перехода с УСН на общий режим законодательством не предусмотрены.

С января 2015 года компания сдавала помещения в аренду, оформляя документы и уплачивая налоги в рамках ОСН. Данное обстоятельство инспекция не оспаривает, следовательно, фактически компания перешла на уплату налогов по ОСН. Кассация (Ф04-4019/2018 от 04.10.2018) отметила: «отсутствие заявления о переходе с УСН на общий режим налогообложения при представлении в налоговый орган налоговых деклараций по общему режиму не лишает налогоплательщика права на изменение режима».