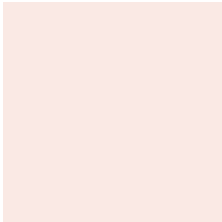


Как отстоять НДС в споре с контрагентом: три конфликтные ситуации

Рекомендации, которые помогут верно посчитать убыток от замещающей сделки. А также выявить налоговые риски замены арендодателя и оформления взаимоотношений с госкомпаниями.



Сергей Рюмин
Управляющий
партнер ООО «КАФ
“ИНВЕСТ-АУДИТ”»

По поводу НДС компании спорят не только с налоговыми органами, но и со своими контрагентами. В статье собрал подборку из трех популярных конфликтов и показал, как решают такие споры судьи. Этот дайджест сэкономит компаниям, попавшим в похожие ситуации, время и деньги.

Убытки из-за срыва сделки

Проблема. Поставщик сорвал сделку. Покупателю пришлось заключить договор с другим контр-

агентом. Обычно условия такой замещающей сделки менее выгодны. В этом случае изначальный поставщик обязан возместить покупателю возникшие у него убытки. Их рассчитывают как разницу между ценами прекращенного договора и замещающей сделки (п. 1 ст. 393.1 ГК). Но тут у компании-покупателя возникает вопрос: «Нужно ли включать в этот расчет НДС?».

Решение. Поставщик обязан возместить убытки в полном объеме (ст. 15 ГК). Но обогащение покупателя за счет поставщика не допуска-

ется. Так, в состав убытков нельзя включить расходы, которые компенсируются покупателю за счет других источников. А именно к таким расходам относится НДС в цене товара.

Если у покупателя есть право на вычет входного НДС, его убытки рассчитываются как разница в ценах, но без учета НДС (определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда от 14.11.2022 № 310-ЭС22-12978, от 14.04.2022 № 305-ЭС21-28531 и от 31.01.2022 № 305-ЭС21-19887). Когда же покупатель — неплательщик налога или освобожден от его уплаты, убытками будет вся разница в ценах с учетом НДС.

НДС в контракте на госзакупку

Проблема. Проводится конкурс на право заключения госконтракта. По условиям тендера цена договора включает НДС. Если в тендере победила компания на УСН, возникает проблема, как правильно определить цену контракта с упрощенцем.

Решение. Если поставщик работает на УСН, уменьшить цену госконтракта на сумму НДС нельзя (определение Верховного суда от 16.11.2018 № 308-ЭС18-18914).

Указать в госконтракте ту же цену, но уже без НДС, тоже не получится. Чиновника, подписавшего договор в таком виде, могут привлечь к ответственности (постановление Верховного суда от 06.07.2021 № 46-АД21-70-К6).

Тот факт, что в контракте указан НДС, еще не значит, что поставщик на УСН обязан его исчислить и уплатить. Такая обязанность появляется, только если выставлен счет-фактура (п. 5 ст. 173 НК). Однако госзаказчик может отказаться подписать акт приема товара без счета-фактуры.

Если упрощенец товары поставил, ему следует добиваться признания госконтрак-

та выполненным и подлежащим оплате через суд. Согласившись выдать счет-фактуру с НДС, он может оказаться в убытке. Ведь ему придется уплатить выделенный налог, а право на вычет входного НДС он при этом не получает.

Изменение налогового статуса в длящихся договорах

Проблема. Арендодатель поменял налоговый режим. Например, перешел с ОСН на упрощенку или наоборот. В этом случае компания встает перед дилеммами. В первом случае — уменьшать ли арендную плату на сумму НДС, а во втором — допустимо ли начислять НДС сверх цены договора?

Решение. Чтобы избежать споров, рекомендуется заранее прописать в договоре, какой будет цена при изменении налогового статуса. Обычно в таких ситуациях арбитры встают на сторону арендодателя.

Так, в одном деле стороны установили в договоре фиксированную арендную плату с НДС. Позже арендодатель перешел на УСН. Поэтому арендатор потребовал уменьшить сумму арендной платы на НДС. Суд отказал. Арбитры отметили, что смена арендодателем налогового статуса не влияет на права и обязанности арендатора. А соглашения об изменении аренды стороны не заключали. Значит, оплачивать услуги нужно в прежнем размере (определение Верховного суда от 24.05.2021 № 309-ЭС21-6680).

В другом споре, напротив, арендодатель утратил право на упрощенку. Суды разрешили довысчитать с арендатора НДС сверх первоначальной цены договора (определение Верховного от 03.08.2021 № 301-ЭС21-11994). Такое решение приняли, так как изначально в договоре размер аренды был установлен без НДС **ФД**