

Как отстоять НДС в гражданском споре. Три конфликтные ситуации

Как посчитать убыток от замещающей сделки

Что теряет упрощенец на госконтрактах

Чем опасна замена арендодателя

Сергей Рюмин,
управляющий партнер ООО КАФ «ИНВЕСТ – АУДИТ»

По поводу НДС компании спорят не только с налоговыми органами, но и с партнерами. Посмотрите, как решают такие споры суды. Это сэкономит вам время и деньги в похожих ситуациях.

Убытки из-за срыва сделки

Проблема. Поставщик сорвал сделку. Покупателю пришлось заключить договор с другим поставщиком. Условия 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). 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 допускается. Так, в состав убытков нельзя включить расходы, которые компенсируются покупателю за счет других источников. 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 СКЭС ВС от 14.11.2022 № 310-ЭС22-12978, от 14.04.2022 № 305-ЭС21-28531 и от 31.01.2022 № 305-ЭС21-19887).

Если же покупатель — неплательщик НДС 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 Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ. По условиям конкурса цена контракта включает НДС. В тендере победила компания на УСН. Как определять цену контракта с упрощенцем?

Решение. Уменьшить цену контракта на сумму НДС в этой ситуации нельзя. Суды считают это незаконным (определение ВС от 16.11.2018 № 308-ЭС18-18914, постановления АС Дальневосточного от 18.12.2017 № Ф03-4850/2017 и Северо-Кавказского от 07.07.2017 № А15-3160/2016 округов).

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

То, 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 приемки товара без счета-фактуры.

Если упрощенец товары поставил, ему следует добиваться признания госконтракта выполненным и подлежащим оплате через суд. Согласившись выдать счет-фактуру с НДС, он может оказаться в убытке. Ведь ему придется уплатить выделенный налог, а права на вычет входного НДС он при этом не получает.

Изменение налогового статуса в длящихся договорах

Проблема. Арендодатель перешел с ОСН на УСН. Должен ли он уменьшить арендную плату на сумму НДС? И наоборот — арендодатель сменил УСН на общий режим. Может ли он начислять НДС сверх цены договора?

Решение. Обе ситуации ВС рассматривает в пользу арендодателя. Так, в деле № А60-52600/2019 стороны установили в договоре фиксированную арендную плату — 500 тыс. руб., включая НДС. Позже арендодателем стал ИП на УСН. Арендатор потребовал уменьшить сумму арендной платы на НДС. Суд отказал. Смена арендодателя не влияет на права и обязанности арендатора. Соглашения об изменении арендной платы стороны не заключали. Значит, арендатор должен вносить ее в прежнем размере (определение ВС от 24.05.2021 № 309-ЭС21-6680).

В деле № А28-63/2020, напротив, арендодатель утратил право на УСН. Суды разрешили дозвзыскать с арендатора НДС сверх первоначальной цены (определение ВС от 03.08.2021 № 301-ЭС21-11994). Ведь изначально в договоре размер арендной платы установлен без учета НДС. Арендодатель утратил право на УСН, поэтому обязан начислить налог дополнительно к размеру арендной платы.

Чтобы избежать подобных споров, заранее пропишите в договоре, какой будет цена при изменении налогового статуса сторон.