

Что делать, если «упрощенщик» выставил счет-фактуру с НДС

Покупатель рискует, когда принимает к вычету НДС, выставленный продавцом-«упрощенщиком».

Если вы знаете, что данный счет-фактуру с НДС выставила организация, применяющая упрощенную систему, то прежде всего стоит попросить продавца переделать документы и выставить их без НДС. Это будет наиболее безопасный для вашей компании вариант.

Если же вы уже заявили в декларации подобные вычеты, то у вас есть два варианта. Либо подать уточненные декларации, доплатить налог и пени. Либо в случае проверки оспорить претензии инспектора в суде.

Первый вариант позволит сэкономить время и нервы. А второй может помочь вам сэкономить на налоге — он предпочтительнее, если оспариваемая сумма вычета существенна. Кроме того, вы можете предъявить иск непосредственно продавцу, сославшись на то, что он необоснованно обогатился за счет уплаченного вами НДС.

Согласиться с мнением чиновников

Налоговики при проверке, как правило, восстанавливают вычет по предъявленному «упрощенщиком» НДС (см., например, письма ФНС России от 17 мая 2005 г. № ММ-6-03/404@, УФНС России по г. Москве от 8 июля 2005 г. № 19-11/48885).

В свою очередь Минфин России в письме от 11 июля 2005 г. № 03-04-11/149 разрешил покупателю в указанном случае принимать к вычету налог в общеустановленном порядке. Однако сегодняшняя позиция главного финансового ведомства уже не столь лояльна.

Судиться с налоговиками

К счастью, судебная практика на сегодняшний день всецело на стороне налогоплательщиков. Ваши шансы отстоять



КОММЕНТИРУЕТ
ЧИНОВНИК

НДС по счету-фактуре «упрощенщика» принять к вычету нельзя

 **Елена ВИХЛЯЕВА,**
главный специалист-эксперт
отдела косвенных налогов департамента
налоговой и таможенно-тарифной
политики Минфина России:
— Покупатель — плательщик НДС не
может принять к вычету налог, выде-
ленный в счете-фактуре продавца, при-
меняющего упрощенную систему. Под-
пункт 2 пункта 5 статьи 169 Налогового
кодекса РФ требует, в частности, чтобы

в счете-фактуре были указаны наимено-
вание, адрес и ИНН налогоплательщи-
ка. При выставлении счета-фактуры это
требование нарушается. Ведь документ
составило лицо, которое не является
плательщиком НДС. Поэтому, согласно
пункту 2 статьи 169 Налогового кодек-
са РФ, такой счет-фактура составлен
с нарушением порядка заполнения
основных реквизитов и не может являть-
ся основанием для принятия к вычету
выделенного в нем НДС. Что касается
письма Минфина России от 11 июля
2005 г. № 03-04-11/149, то применять
его не нужно.

право на вычет в суде очень высоки. Аргументы применяйте следующие.

1. Покупатель не обязан проверять, является ли его продавец плательщиком «упрощенного» налога. Ведь налогоплательщик не несет ответственности за действия своих контрагентов и на него нельзя возлагать дополнительные обязанности, не предусмотренные законом (п. 2 определения Конституционного суда РФ от 16 октября 2003 г. № 329-О).

В частности, этот довод поддержал ФАС Московского округа в постановлении от 10 и 17 июля 2007 г. № КА-А40/6576-07. Суд указал, что покупатель не может быть лишен своего права на применение налоговых вычетов в результате недобросовестности поставщиков. Аналогичную точку зрения выразил ФАС Волго-Вятского округа в постановлении от 3 июля 2007 г. № А11-7755/2006-К2-18/551.

2. Чтобы зачесть НДС, покупатель не обязан проверять, заплатил ли его в бюджет «упрощенщик». Так, в постановлении от 11 января 2006 г. № А19-13052/05-20-Ф02-6749/05-С1 ФАС Восточно-Сибирского округа сделал вывод, что нормы законодательства о налогах и сборах не связывают право на возмещение налога с фактом его уплаты в бюджет поставщиками.

3. Принятый к вычету покупателем налог не приводит к потерям бюджета. Ведь продавец-«упрощенщик», который выставил счет-фактуру и выделил в нем НДС, обязан его заплатить (п. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ). Так, ФАС Западно-Сибирского округа в постановлении от 27 марта 2006 г. № Ф04-2073/2006(20905-А70-33) сделал вывод, что бюджет лишается средств не в результате спорного вычета, а по причине того, что налоговики плохо контролируют то, как исполняет свои обязанности «упрощенщик».

4. Компания, применяющая «упрощенку», выписав счет-фактуру с НДС, фактически становится налогоплательщиком. Ведь она обязана заплатить налог.

Поэтому если такой продавец указал в счете-фактуре свои наименование, адрес и ИНН, то это не будет нарушением порядка составления данного документа.

Конечно, даже в такой ситуации «упрощенщик» не назван в Налоговом кодексе РФ плательщиком налога на добавленную стоимость. Но это означает только то, что в данном случае мы имеем дело с очередной неясностью законодательства, которую, как известно, следует толковать в пользу налогоплательщиков (п. 7 ст. 3 Налогового кодекса РФ).

Судиться с продавцом

Вы можете предъявить претензии продавцу, обвинив его в неосновательном обогащении за счет завышения цены. Однако не исключено, что суд откажется рассматривать такой иск, сославшись на то, что данная ситуация регулируется не гражданским законодательством, а налоговым.

Так, ФАС Северо-Кавказского округа в постановлении от 16 июня 2006 г. № Ф08-2059/2006-870А сделал вывод, что заказ-

чик может взыскать сумму издана не возмещать. Однако Президиум № 10627/06 отмен Налогового кодекса порядка исчисления плательщиками в к таким отношен тельство.

Таким образо а с налоговыми о

Чем рискует

«Упрощенщик» д НДС в бюджет (п (п. 5 ст. 174 Налог к ответствен не является нало ный НДС приде дов. Причем те, минус расходы», если уплатят ег закрытым. А доб



Покупатель не обязан проверять, уплатил ли его контрагент НДС в бюджет.

БРОШЮ
Позволи

- Предлагаем приоб
- подписки бухгалтерс
- завоевал популярность
- Заказ можно сдел
- электронный адрес д
- Также можно сделать
- Доставка почтовой по
- Отдельно можно зака
- Цена станка - от 35
- мотков). Оптовым пок

БАЙКАЛ-ИМПОРТ

чик может взыскать с исполнителя как неосновательное обогащение сумму излишне уплаченного НДС (по ст. 1102 ГК РФ), а не возмещать ее из бюджета в качестве налогового вычета. Однако Президиум ВАС РФ в постановлении от 30 января 2007 г. № 10627/06 отменил данное решение, указав на то, что в главе 21 Налогового кодекса РФ есть специальные правила, касающиеся порядка исчисления и уплаты НДС лицами, которые не являются плательщиками налога (п. 5 ст. 173 Налогового кодекса). Поэтому к таким отношениям нельзя применять гражданское законодательство.

Таким образом, если уж и судиться, то не с контрагентом, а с налоговыми органами.

Чем рискует продавец на «упрощенке»?

«Упрощенщик» должен заплатить выставленный покупателю НДС в бюджет (п. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ) и отчитаться (п. 5 ст. 174 Налогового кодекса РФ). Однако его нельзя привлечь к ответственности, если он этого не сделает. Ведь формально он не является налогоплательщиком. Но в любом случае выделенный НДС придется включить в состав налогооблагаемых доходов. Причем те, кто выбрал объектом налогообложения «доходы минус расходы», не смогут отнести этот налог на расходы, даже если уплатят его в бюджет. Ведь перечень расходов является закрытым. А добровольная уплата НДС в нем не поименована.

БРОШЮРОВОЧНО-ПЕРЕПЛЕТНЫЙ СТАНОК

Позволит подшить Ваши документы за **2 минуты!**

www.bpstanok.ru
Все подробности на сайте

○ Предлагаем приобрести уникальный, не имеющий аналогов автоматический переплетный станок для подшивки бухгалтерских, канцелярских и других документов. За 1 год на российском рынке станок завоевал популярность и восторженные отзывы потребителей.

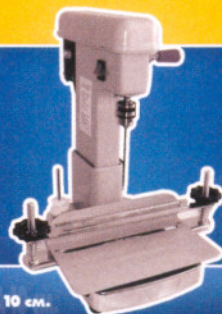
○ Заказ можно сделать, отправив заявку с вашими реквизитами (адрес, ИНН/КПП) по факсу или на электронный адрес для предъявления счета на оплату.

Также можно сделать заказ с оплатой наложенным платежом на момент получения.

Доставка почтовой посылкой за счет продавца.

Отдельно можно заказать нитки.

○ Цена станка - от 3500 до 3950 рублей в зависимости от региона. Цена на нитки - 300 руб. за комплект (10 мотков). Оптовым покупателям скидки.



БАЙКАЛ-ИМПОРТ

Тел.: 8(3012) 64-11-19, 8(3012) 65-47-73.

Факс: 8(3012) 23-51-06, 8(3012) 41-52-10.

E-mail: info@bpstanok.ru

МАКСИМАЛЬНАЯ ТОЛЩИНА ПЕРЕПЛЁТА 10 см.