

ПРАВО ОККУПИРОВАННЫХ ТЕРРИТОРИЙ

Свести расчеты

Предприятия, расположенные в зоне АТО, могут рассчитывать на возможность списания задолженности по оплате налогов и сборов

Геннадий РОСЧЕПИЙ • Специально для «Юридической практики»



В связи с проведением антитеррористической операции (АТО) в отдельных районах Донецкой и Луганской областей у некоторых компаний возникает необходимость списания задолженности по оплате налогов и сборов. Ниже приведен анализ основных случаев, связанных с освобождением от уплаты налогов и сборов в зоне проведения АТО.

Задолженность по оплате

В соответствии с подпунктом 101.2.4 пункта 101.2 статьи 101 Налогового кодекса (НК) Украины налоговый долг, возникший в силу обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора), считается безнадежным и в соответствии с пунктом 101.1 статьи 101 НК Украины подлежит списанию. Причем списанию подлежит не только сам долг, но и начисленные штрафные санкции.

Указанные положения Кодекса уже неоднократно успешно применялись в судах для списания задолженности по налогам (решения Донецкого окружного административного суда № 805/4955/15-а от 25 декабря 2015 года, № 805/761/16-а от 5 апреля 2016 года и № 805/760/16-а от 12 апреля 2016 года). При этом судебная практика исходит из того, что обстоятельство непреодолимой силы (форс-мажор) должны быть подтверждены сертификатом Торгово-промышленной палаты Украины (сертификат ТПУ).

Специальное правило

В соответствии с подпунктом 14.1.147 пункта 14.1 статьи 14 НК Украины арендная плата за пользование землями государственной/коммунальной собственности включена в понятие «плата за землю» и является квазиналогом, возникающим на договорной основе. Что касается арендной платы за пользование землями государственной/коммунальной собственности (аренда), то

дополнительно к общему правилу налогового законодательства можно применять и специальное.

2 сентября 2014 года был принят Закон Украины «О временных мерах на период проведения антитеррористической операции» № 1669-VII (Закон об АТО). В соответствии со статьей 6 Закона об АТО (в системной связи с другими положениями этого же Закона) на период проведения АТО все субъекты хозяйственной деятельности освобождаются от уплаты аренды за пользование землями государственной/коммунальной собственности в зоне проведения АТО.

Однако, несмотря на прямую норму статьи 6 Закона об АТО, на практике налоговые органы нередко отказываются применять указанное исключение (письма ГФС Украины № 7887/6/99-99-15-03-02-15 от 2 декабря 2014 года и № 25565/6/99-99-15-03-02-15 от 30 ноября 2015 года). В частности, налоговые органы ссылаются на пункт 2.1 статьи 2 НК Украины, согласно которому изменение положений Налогового кодекса может осуществляться исключительно путем внесения изменений в него. А поскольку оплата аренды урегулирована положениями НК Украины, то, по мнению налоговых органов, освобождение от оплаты аренды должно быть предусмотрено этим Кодексом, а не Законом об АТО.

В то же время суды придерживаются иной точки зрения и считают статью 6 Закона об АТО самостоятельной специальной нормой, не требующей дублирования в Кодексе. При этом суды не едины в том, как применять указанную норму, и судебная практика свидетельствует о наличии двух разных подходов. При использовании первого подхода статья 6 Закона об АТО считается специальной нормой прямого действия, и это означает, что такая норма применяется без дополнительных доказательств (решение Высшего административного суда Украины (ВАСУ) по делу № 805/1374/15-а (К/800/36537/15) от 9 февраля 2016 года, решение Высшего хозяйственного суда Украины по делу № 913/978/15 от 30 марта 2016 года). При использовании второго —

статья 6 Закона об АТО считается специальной условной нормой, применяемой при условии предоставления сертификата ТПУ (решение ВАСУ по делу № 826/18330/14 (К/800/19984/15) от 30 сентября 2015 года, решение Донецкого апелляционного административного суда по делу № 805/852/15-а от 1 марта 2016 года).

Применение исключений

Дополнительно к Закону АТО в отношении аренды можно использовать и общие исключения, применяемые к договорным обязательствам.

Так, в соответствии со статьей 617 Гражданского кодекса (ГК) Украины и статьей 218 Хозяйственного кодекса Украины сторона



Положения НК о списании безнадежного долга уже неоднократно успешно применялись в судах для списания задолженностей компаний в зоне АТО

договора освобождается от ответственности за нарушение своих договорных обязательств, если такое нарушение произошло в силу обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора). Более того, согласно части 6 статьи 762 ГК Украины, наниматель имущества освобождается от платы за пользование имуществом на весь период, в течение которого он не мог пользоваться имуществом по причинам, за которые не отвечает.

Единый взнос

В соответствии с абзацем 1 пункта 94 раздела VIII Закона Украины «О сборе и учете единого взноса на общеобязательное государственное социальное страхование» от 8 июля 2010 года № 2464-VI плательщики единого взноса на общеобязательное социальное страхование (взнос), зарегистрированные в органах доходов и сборов, расположенных в зоне проведения АТО, освобождаются от исполнения своих обязательств по оплате взноса на период с 14 апреля 2014 года до окончания АТО.

При этом недоимка по уплате взноса считается безнадежной задолженностью и

подлежит списанию в порядке, предусмотренном НК Украины для списания задолженности по налогам (абзац 4 пункта 94 раздела VIII Закона Украины «О сборе и учете единого взноса на общеобязательное государственное социальное страхование» от 8 июля 2010 года № 2464-VI).

Особые случаи

Согласно пунктам «а» и «б» статьи 13 Закона Украины «О пенсионном обеспечении» от 5 ноября 1991 года № 1788-XII, сотрудники, занятые на подземных работах или работах с вредными и опасными условиями труда (списки № 1 и № 2), имеют право на льготный (досрочный) выход на пенсию по возрасту.

При льготном (досрочном) выходе на пенсию Пенсионный фонд Украины выплачивает пенсию в общем порядке, однако у него возникает право требовать возмещения расходов за выплату пенсий за период между временем фактического выхода на пенсию и временем, когда сотрудник вышел бы на пенсию по возрасту в общем порядке (возмещение). Такое возмещение должно осуществляться за счет профессиональных и корпоративных фондов, а при их отсутствии — за счет работодателя (абзацы 4, 6 и 7 подпункта 2.1 заключительных положений Закона Украины «Об общеобязательном государственном пенсионном страховании» от 9 июля 2003 года № 1058-IV).

При этом сумма возмещения не входит в сумму взноса и не считается налогом, а потому на нее не распространяются правила списания, применимые к взносам и налогам. Не применяются к возмещению и общие нормы договорного права, поскольку обязательства по оплате возмещения носят публичный, а не договорной характер.

Соответственно, действующее законодательство прямо не предусматривает освобождения от выплаты возмещения работодателем, расположенным в зоне АТО. Следует также отметить, что подобную позицию занимает и Пенсионный фонд Украины.

Таким образом, в большинстве случаев предприятия, расположенные в зоне АТО, могут рассчитывать на возможность списания части задолженности (а иногда и всей) по оплате налогов и сборов. При этом для успешной реализации своего права на списание таким предприятиям может потребоваться сертификат Торгово-промышленной палаты Украины, а в отдельных случаях — даже обращение в судебные органы.

РОСЧЕПИЙ Геннадий — старший юрист МЮФ Integrites, г. Киев

КОММЕНТАРИИ

Специальный закон



Сергей БОГОЛЮБОВ, старший партнер МЮК «Боголюбов и Партнеры»

Как показывает практика, не все налоговые инспекции придерживаются требований статьи 6 Закона № 1669, ссылаясь на отсутствие изменений в НК Украины. Так, в судебной практике находится административное производство по иску ГНИ № 805/1101/15-а, согласно которому коллегия судей ВАСУ установила следующее.

Налоговая обратилась в суд с требованием уплаты субъектами хозяйствования задолженности по арендной плате, которая возникла в связи с неуплатой согласованного налогового обязательства, указанного в декларации. Статья 6 Закона № 1669 является нормой прямого действия и не требует дополнительного внесения изменений в НК Украины. Поскольку общество осуществляет свою хозяйственную деятельность на оккупированной территории,

суд отклонил требования налоговой, так как данная территория отнесена к перечню населенных пунктов, которые освобождены от уплаты налога за пользование земельными участками государственной и коммунальной собственности.

Нивелирует гарантии



Дмитрий ТИЛИПСКИЙ, юрист ЮК FCLEX

С момента принятия Закона № 1669 сформировалась отдельная категория дел относительно начисления и уплаты налогов в зоне АТО, а также оснований для освобождения от уплаты таких налогов (наличие форс-мажорных обстоятельств).

Судебная практика в этой категории споров неоднозначна и противоречива. В частности, проблемным вопросом является определение основания освобождения от уплаты отдельных налогов в зоне АТО. Подавляющее количество решений

судов кассационных инстанций отстаивают позицию необходимости получения заключения ТПП Украины. Однако, по нашему мнению, такой подход нивелирует гарантии и льготы, предусмотренные специальным Законом № 1669.

Ситуация изменится



Елена ТРЕГУБОВА, юрист ЮФ «Салком» (Международная ассоциация «Сквайр Паттон Боггс — Салком»)

Несмотря на кажущуюся очевидность права соответствующих налогоплательщиков воспользоваться указанным освобождением, налоговые органы пришли к иному выводу, решив, что поскольку такое право и порядок его осуществления не нашли отражения в НК Украины, одних норм Закона № 1669 для его реализации недостаточно. Такой взгляд налоговиков изложен в действующем на сегодня письме ГФС Украины от 2 декабря 2014 года № 7887/6/99-99-15-03-02-15.

Вполне логично, что налоговики придерживались такой же позиции и на практике, доначисляя обязательства по плате за землю, несмотря на действующее освобождение. Однако на уровне административных судов и ВАСУ сложилась позитивная практика разрешения таких споров в пользу плательщиков. Но и такие позитивные тенденции не всегда могли означать победу плательщика, поскольку возникали отдельные сложности с доказыванием статуса того или иного участка.

Однако с этого года есть основания полагать, что ситуация изменится — законодатель наконец-то обратил внимание на существование данной проблемы и дополнил подраздел 10 раздела XX НК Украины пунктом 38.7, содержащим недостающие нормы об освобождении от платы за землю за соответствующие участки. Такая норма внесена в НК Украины Законом Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно улучшения инвестиционного климата на Украине» от 21 декабря 2016 года, вступившим в силу с 1 января 2017 года. Остается надеяться, что это нововведение снимет все сомнения по данному вопросу, возникающие у налоговиков.