



Бояться год, не больше

Для кого (для каких случаев):

Для случаев ошибок в трудовых договорах.

Сила документа:

Постановление кассационного суда общей юрисдикции.

Где посмотреть
комментируемый документ:
Судебная Практика: ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ЧЕТВЕРТОГО КАССАЦИОННОГО
СУДА ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ ОТ
26.06.2023 ПО ДЕЛУ N 16-2024/2023

>> Схема ситуации:

Частная охранная организация грешным делом не всегда оформляла с охранниками трудовые договоры, на что один из охранников и пожаловался в Профсоюз, а тот в свою очередь – в ГИТ. Безвозмездное прощение грехов в компетенцию ГИТ не входит, поэтому государственный инспектор труда (по правовым вопросам) признал ЧОО виновной и назначил наказание по ч. 4 ст. 5.27 КоАП РФ в виде штрафа в размере 55 000 рублей. Ни в районном, ни в краевом суде ЧОО справедливости не добились, обе инстанции посчитали правонарушение длящимся и оставили штраф в силе. Дело было в первой половине 2021 года.

А 23.12.2021 года вышло постановление Пленума ВС РФ N 45, пунктом 13 которого разъяснено, что правонарушения, предусмотренные частью 4 статьи 5.27 КоАП РФ, не являются длящимися.

ЧОО обратилась в суд с жалобой на постановление ГИТ и решения двух судов. В соответствии с указанными выше разъяснениями: «Административное правонарушение, заключающееся в уклонении от оформления трудового договора в случае, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного представителя, будет окончено по истечении предусмотренных частью второй статьи 67 ТК РФ трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе».

Суд установил, что годичный срок давности привлечения к административной ответственности на момент вынесения оспариваемого постановления истек. Суд отменил и постановление ГИТ, и решения судов.

В другом деле (Решение Центрального районного суда города Волгограда от 02.08.2022 N 12-659/2022) прокурор пытался настаивать, что срок привлечения к ответственности по ч. 4 ст. 5.27 КоАП должен исчисляться с каждого момента допуска охранника к обязанностям. Судья по всему, тот заступал на дежурство на несколько дней каждый месяц. Но суд был на стороне работодателя и срок давности исчислил с даты самого первого допуска к работе, отсчитав 3 дня, предусмотренные ТК для заключения трудового договора.

В том же п. 13 Пленума ВС РФ N 45 есть еще одно важное разъяснение: «Датой совершения административного правонарушения, выразившегося в ненадлежащем оформлении трудового договора или заключении гражданско-правового договора, фактически регулирующего трудовые отношения между работником и работодателем, является дата заключения соответствующего договора».

Таким образом, если в ваши трудовые договоры закрались какие-либо ошибки, например, не прописаны предусмотренные законодательством компенсации и льготы за работу во вредных и опасных условиях,

особенности труда инвалидов, иностранцев, да мало ли какие неточности могли случайно притаиться в ТД, срок давности исчисляется с даты заключения договора. Год прошел – штрафа не будет. См., например, Решение Ленинского районного суда города Санкт-Петербурга от 07.02.2023 по делу N 12-10/2023.

>> Выводы и Возможные проблемы:

Если ошибки в ТД «живут» уже больше года, если допустили сотрудника к работе, но ТД не подписали или вместо ТД заключили ГПД больше года назад, то штрафа не будет. При этом даже если срок давности по ст. 5.27 КоАП РФ вышел, при подмене ТД гражданско-правовым есть еще налоговые последствия. Но это уже совсем другая история.

Цена вопроса:

55 000 рублей (штраф до 100 000 рублей).



Строка для поиска в КонсультантПлюс:

«Правонарушения, предусмотренные частью 4 статьи 5.27 КоАП РФ, не являются длящимися».



IT или не IT? Вот в чем вопрос...

Для кого (для каких случаев):

Для случаев применения пониженных страховых взносов IT-компаниями.

Сила документа:

Постановление Арбитражного суда округа.

Где посмотреть

комментируемый документ:

Судебная Практика: ПОСТАНОВЛЕНИЕ
АРБИТРАЖНОГО СУДА УРАЛЬСКОГО
ОКРУГА ОТ 02.10.2023 N Ф09-6189/23

>> Схема ситуации:

Налоговая инспекция «камералила» РСВ аккредитованной IT-компании и отказала в предоставлении льготы по взносам, доначислив 2 378 754 руб., пени и штраф. Не понравились налоговикам услуги хостинга, поскольку они представляют собой передачу в пользование серверного оборудования: «Если Вы хотите применять пониженные страховые взносы, то должны выполнять условие о минимальной доле выручки от оказания IT-услуг, хостинг сюда не относится». Общество не согласилось и пошло спорить в суд.

У нас ведь какие IT-компании могут применять льготу? Аккредитованные. Это раз. Имеющие долю доходов от IT-услуг не менее 90%. Это два. У которых средняя численность работников составляет не менее семи. Это три. С аккредитацией и численностью у нас все в порядке, а с хостингом давайте разбираться.

У Компании ОКВЭД 62.01 "Разработка компьютерного программного обеспечения". Чтобы иметь право на льготный тариф страховых взносов, в IT-доходах организация вправе учитывать: доходы от реализации программного обеспечения собственной разработки; доходы от оказания услуг по разработке, адаптации и модификации программного обеспечения, в том числе программ организаций-



партнеров; доходы от оказания услуг (работ) по установке, тестированию и сопровождению того программного обеспечения, разработку или адаптацию, или модификацию которого она осуществляла. Да, как видим, услуги хостинга здесь действительно не фигурируют. Однако, проанализировав содержание договоров Общества с контрагентами, актов оказанных услуг и иной первичной документации, суд установил, что оказывая комплекс услуг по предоставлению вычислительных мощностей для получения, хранения и обработки информации на сервере Общества, подключенного к сети Интернет, и обеспечению их функционирования в Интернете (хостинг), IT-компания не только передавала контрагенту серверное оборудование, но и оказывала услуги по обновлению и обеспечению работоспособности ПО на серверах (приложения Красное & Белое и платформы Monita), настройке доступности, мониторингу функционирования, исправлению ошибок на данном оборудовании, что соответствует понятию "сопровождение", данному в письме Минцифры от 07.09.2021 N П11-2-05-200-38749. Поскольку в законодательстве отсутствует понятие "сопровождения", будем «плясать» от разъяснений компетентного органа. Так вот, сопровождение – это действия (процессы) программного средства на всем его жизненном цикле с целью поддержания эффективности его эксплуатации, которые могут включать в себя такие виды работ/услуг, как, например: обеспечение работоспособности и функционирования программ для ЭВМ, баз данных, в том числе при первичной интеграции, тестировании, настройках и изменений (адаптации, переустановки), контроль за соблюдением прав доступа и распределение прав доступа; исправление ошибок, несоответствий, инцидентов, дефектов; адаптация, настройка и дальнейшая техподдержка программ для ЭВМ, баз данных с учетом особенностей программно-аппаратной среды пользователя или исполнителя; прием обращений пользователей, выполнение работ/услуг, связанных с такими обращениями; информационно-справочная поддержка функционирования программ для ЭВМ, баз данных; консультирование, обучение, тренинги по вопросам использования (работы) программ для ЭВМ, баз данных, по его функционалу. В общем, много чего относится к сопровождению.

В приложении N 1 к договору, заключенному между Обществом и контрагентом, дана подробная расшифровка хостинга с перечнем оказываемых в рамках него услуг. Исходя из изложенного, несмотря на отсутствие прямого упоминания в п. 5 ст. 427 НК услуг хостинга, установив фактическое содержание взаимоотношений сторон и существо выполняемых IT-компанией операций в пользу своего контрагента, суды пришли к обоснованному выводу о том, что они отвечают видам профильной деятельности IT-компаний, а доход, полученный в результате рассматриваемых сделок, должен учитываться в целях установления права на применение пониженных тарифов взносов. Ну а претензии ИФНС к оформлению Обществом «первички» и наименованию предмета договора, суд отклонил, посчитав, что они не опровергают существа сложившихся между сторонами правоотношений и не доказывают правомерности оспариваемых доначислений.

>> Выводы и Возможные проблемы:

В целях правомерности применения пониженных страховых взносов IT-компаниями суд будет смотреть на фактическое содержание договора, а ИФНС – на наименование. Так что, во избежание придиорок, лучше не называть сопровождение на серверах хостингом.

Цена вопроса:

2 с лишним миллиона рублей.



Строка для поиска в КонсультантПлюс:

«Хостинг пониженные страховые взносы».





Для возврата НДС по недействительной сделке – три года

Для кого (для каких случаев):

Для случаев возврата НДС при недействительности сделки.

Сила документа:

Постановление Арбитражного суда округа.

Где посмотреть

комментируемый документ:

Судебная Практика: ПОСТАНОВЛЕНИЕ
АРБИТРАЖНОГО СУДА ПОВОЛЖСКОГО
ОКРУГА ОТ 03.10.2023 N Ф06-7602/2023
ПО ДЕЛУ N А72-15873/2022

>> Схема ситуации:

Одно Общество банкротилось. И, как водится, кредиторы через суд признали часть сделок по продаже имущества Общества незадолго перед банкротством недействительными. Общество пошло возмещать НДС из бюджета, ведь с продажи имущества оно заплатило аж 54 915 560 рублей НДСа. Вот только оно почему-то не сильно поторопилось, корректировочные счета-фактуры были датированы 01.10.2019, а декларацию с вычетами Общество подало только 31.12.2020.

Инспекция обрадовалась такой медлительности. И отказала в вычетах! Применила Инспекция нормы пункта 5 статьи 171 и пункта 4 статьи 172 НК РФ и посчитала, что вычеты по НДС, заявленные в связи с признанием сделок недействительными, могли быть реализованы налогоплательщиком не позднее одного года с момента возврата имущества. Первый суд с Инспекцией согласился.

А Общество продолжило спорить. Оно считало, что в случае признания сделки по реализации имущества недействительной и применения двусторонней реституции порядок исчисления НДС не предусмотрен законодательством; главой 21 НК прямо не установлен период и порядок корректировки у продавца ранее исчисленного налога в случае признания сделки недействительной, а установленный пунктом 5 статьи 171 НК механизм корректировки суммы налога, ранее предъявленного покупателю и уплаченного продавцом, посредством заявления этой суммы к вычету применяется при возврате товаров в связи с отказом от исполнения (расторжением) договора.

И остальные суды согласились! Раз порядок вычетов при признании недействительной сделки не установлен, а все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о налогах и сборах следует толковать в пользу налогоплательщика, налоговые вычеты, в рассматриваемой ситуации и изложенных обстоятельствах, могли быть заявлены в течение трехлетнего срока.

>> Выводы и Возможные проблемы:

Если сделку расторгли, то для возврата НДС есть только один год. А вот если ее признали недействительной, то применяется общий срок по возврату налогов – три года.

Цена вопроса:

54 915 560 руб.



Строка для поиска в КонсультантПлюс:

«Недействительная сделка вычет НДС три года».

