

Налоговая оговорка и заверение об обстоятельствах как способ защитить имущественные интересы компании

Сухова Наталия Юрьевна
Дорофеева Юлия Александровна



Заверение об обстоятельствах

Сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

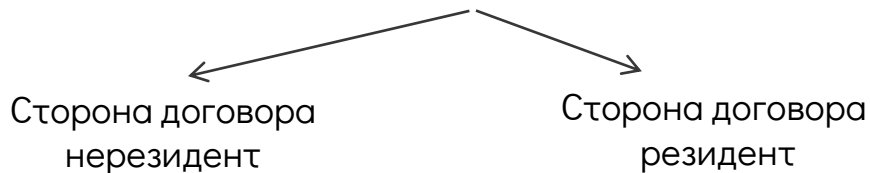


ст. 431.2
Гражданского
кодекса РФ

Налоговая оговорка

- условия гражданско-правового договора о порядке уплаты налогов и сборов, согласно которому участники договора обязуются начислить и уплатить налоги в бюджет в соответствии с законодательством той страны, резидентом которой является плательщик

➤ Цена договора и сумма НДС



➤ Разграничение обязанностей сторон по уплате налогов

➤ Изменение ставки НДС

➤ Гарантии соблюдения законодательства

➤ Возмещение потерь, пеней и штрафов

Цена договора и сумма НДС

Основная цель: какую сумму по договору покупатель должен уплатить продавцу, включая цену товаров (работ, услуг, имущественных прав) и налог, дополнительно предъявляемый к цене (НДС, акцизы) (п. 1 ст. 168, п. 1 ст. 198 НК РФ)

ПРИМЕРЫ:

✓ «За время пользования вагонами на условиях настоящего договора ОАО "РЖД" оплачивает компании ___рублей _ копеек за вагон в сутки, кроме того НДС ___рублей _ копеек, итого с учетом НДС сумма платы составляет ___рублей _ копеек.

Начисление платы за время пользования грузовыми вагонами компании осуществляется с момента передачи ОАО "РЖД" грузового вагона иностранной железнодорожной компании до момента его возврата. Время передачи и приема вагонов подтверждается данными вагонных ведомостей.

При определении суммы платы время пользования вагонами округляется. В неполных сутках интервалы до 6 ч не учитываются, а от 6 ч - считаются полными сутками.»

✓ «Стоимость услуги - 144 000 (сто сорок четыре тысячи) руб., включая НДС 24 000 (двадцать четыре тысячи) руб.»

✓ «Стоимость услуги - 120 000 (сто двадцать тысяч) руб. плюс НДС по ставке 20% - 24 000 (двадцать четыре тысячи) руб.»

✓ «Стоимость услуг – 75 000 (семьдесят пять тысяч) руб. без НДС. НДС не облагается на основании пп.17.2 п.2 ст.149 Налогового кодекса РФ»

!Если не выделить НДС в договоре, налоговому агенту его придется начислить сверх договорной стоимости и уплатить за счет собственных средств!

Разграничение обязанностей сторон по уплате налогов

Основная цель: зафиксировать, какие налоги (сборы, иные обязательные платежи) в связи с договором платит та или иная сторона.

В международных контрактах такой оговоркой стороны закрепляют, кто из них в какой стране какие платежи уплачивает.

ПРИМЕР:

✓ Продавец несет все расходы по уплате налогов и таможенных платежей на территории страны происхождения товара, а также на территории стран, через которые товар следует транзитом до границы с РФ. Покупатель несет все расходы по уплате налогов и таможенных платежей при ввозе товара в РФ и при его последующей реализации.



Изменение ставки НДС

В период действия договора ставка НДС, предусмотренная в ст. 164 НК РФ, может измениться.

В договоре целесообразно оговорить, будут ли такие законодательные изменения влиять на договорную стоимость.

ПРИМЕРЫ:

✓ В случае изменения ставки НДС общая стоимость сохраняется неизменной. Если продавец соглашается на такое условие, он принимает на себя издержки от возможного увеличения ставки НДС. При ее росте сумма оплаты по договору, которая останется в его распоряжении после уплаты налога, уменьшится.

✓ В случае изменения ставки НДС стоимость товара, определенная с учетом ставки НДС 20%, подлежит корректировке в сторону уменьшения на соответствующую сумму (при снижении ставки НДС) либо в сторону увеличения (при повышении ставки НДС).



Гарантии соблюдения законодательства

- ✓ своевременно и в полном объеме уплачивает налоги, сборы и страховые взносы;
- ✓ ведет налоговый учет и составляет налоговую отчетность в соответствии с законодательством о налогах и сборах, своевременно и в полном объеме представляет налоговую отчетность;
- ✓ ведет бухгалтерский учет, составляет и представляет бухгалтерскую отчетность в соответствии с законодательством РФ и нормативными правовыми актами по бухгалтерскому учету;
- ✓ не допускает искажения сведений о фактах хозяйственной жизни (совокупности таких фактов) и объектах налогообложения в первичных документах, бухгалтерском и налоговом учете, в бухгалтерской и налоговой отчетности.



ПРОДАВЕЦ

ДОГОВОР

ПОКУПАТЕЛЬ

Продавец заверяет
Покупателя

В зависимости от применяемой им системы налогообложения им уплачиваются все налоги и сборы в соответствии с действующим законодательством, в том числе уплачивается НДС

Им ведётся и своевременно подаётся в налоговые органы и иные государственные органы налоговая, статистическая и иная государственная отчётность в соответствии с действующим законодательством

Все его операции по продаже товара полностью отражены в его первичной документации, в бухгалтерской, налоговой, статистической и любой иной отчётности, обязанность по ведению которой возлагается на продавца

Он отражает в налоговой отчётности НДС, уплаченный покупателем в составе цены товара

В случае проведения в отношении него налоговой проверки, уведомит другую сторону договора о факте проведения проверки, предоставит возможность ознакомиться с актом проверки, а также предоставить на указанный акт возражения

Возмещение потерь по налогам, пеням и штрафам

Поставщик обязуется возместить покупателю НДС, пени и штрафы, доначисленные покупателю налоговым органом, а также прочие убытки, если такие доначисления и убытки обусловлены любой из следующих причин:

нарушение гарантий (п. 8.4 настоящего договора) о надлежащем исполнении обязанностей, предусмотренных налоговым законодательством; ненадлежащее (несвоевременное) оформление поставщиком счетов-фактур и (или) первичных учетных и (или) иных документов при исполнении настоящего договора;

ненадлежащее (несвоевременное) отражение счетов-фактур в декларации по НДС, представляемой поставщиком в налоговые органы, и (или) в книге продаж.

Возместить покупателю указанные потери поставщик должен в течение 30 календарных дней со дня предъявления покупателем претензии.

В случае выявления Покупателем факта предоставления Продавцом недостоверных гарантий и заверений об обстоятельствах, Продавец обязуется возместить покупателю (и/или третьим лицам), вызванные таким

нарушением убытки в размере:

сумм, уплаченных покупателем в бюджет на основании решений (требований) налоговых органов о доначислении НДС/ решений об

отказе в возмещении / в применении налоговых вычетов по НДС, который был уплачен продавцу в составе цены товара, решений (требований) об уплате пеней и штрафов на указанный размер НДС;

сумм, возмещённых покупателем иным лицам, прямо или косвенно приобретшим у него товар, уплаченных ими в бюджет на основании решений (требований) налоговых органов об уплате.

Заказчик:

В случае выявления Заказчиком факта предоставления Исполнителем недостоверных гарантий и заверений об обстоятельствах, имеющих значение для заключения настоящего Договора по причинам, связанным с Исполнителем, в следствии которых Заказчик от налоговых органов или третьих лиц стало известно о разнице между сумой налогов, которые должны были быть начислены к уплате Исполнителем в бухгалтерской и налоговой отчетности и суммой фактически отраженной в указанной отчетности, Исполнитель обязан оплатить Заказчику штраф в размере 0,01 % от суммы такой разницы, но не менее 5 000 (пяти тысяч) рублей, за каждый факт нарушения.

Надлежащим доказательством нарушения будет считаться, в том числе, но не исключительно, информационное письмо, акт, решение, протокол налогового органа, требование, претензия третьих лиц и т.п. Заказчик направляет претензионное письмо с приложением подтверждающих документов и производит начисление штрафа в адрес Исполнителя.

Исполнитель:

В случае выявления Заказчиком факта предоставления Исполнителем недостоверных гарантий и заверений об обстоятельствах, имеющих значение для заключения настоящего Договора связанным с Исполнителем, в следствии которых Заказчик от налоговых органов или третьих лиц стало известно о разнице между сумой налогов, которые должны были быть начислены к уплате Исполнителем в бухгалтерской и налоговой отчетности и суммой фактически отраженной в указанной отчетности, Исполнитель обязан оплатить Заказчику штраф в размере 0,01 % от суммы такой разницы, но не менее 5 000 (пяти тысяч) рублей, за каждый факт нарушения.

Надлежащим доказательством нарушения будет считаться, вступившее в законную силу решение налогового органа о доначислении налогов, пени, штрафов, оспоренное в суде с привлечением Подрядчика. Заказчик направляет претензионное письмо с приложением подтверждающих документов и производит начисление штрафа в адрес Исполнителя»

Заказчик:

Исполнитель, в соответствии со ст. 15, 406.1, 431.2 ГК РФ возмещает Заказчику в полном объеме суммы имущественных потерь, штрафных санкций и/или убытков, понесённых Заказчиком, либо которые с неизбежностью будут понесены Заказчиком в будущем, в следствие нарушения Исполнителем указанных в настоящем Договоре гарантий и заверений об обстоятельствах и/или допущенных Исполнителем нарушений:

- в связи с предъявлением налоговыми органами требований об уплате налогов (пеней, штрафов), доначисленных с сумм поставок по настоящему Договору из-за отказа в применении налоговых вычетов по НДС и из-за исключения стоимости приобретенных товаров из расходов для целей налогообложения по причинам, связанным с Исполнителем;

- в связи с предъявлением третьими лицами, которые прямо или косвенно приобрели у Исполнителя являющийся предметом настоящего Договора Товар, требований о возмещении потерь и убытков в виде уплаченных ими налогов (пеней, штрафов), доначисленных налоговыми органами из-за отказа в применении налоговых вычетов по НДС и/или из-за исключения стоимости приобретенных товаров из расходов для целей налогообложения по причинам, связанным с Исполнителем.

Указанные в настоящем пункте Договора имущественные потери, штрафных санкций и/или убытков возмещаются Исполнителем в размере сумм, **определённых на основании информационных писем, протоколов, решений, требований или актов проверок налоговых органов**, а также в размере сумм убытков, возникших у Заказчика по вине Исполнителя, в том числе, но не исключительно, штрафов, пени и т.д.). Срок возмещения – 5 (пять) рабочих дней с момента получения от Заказчика соответствующего требования/претензии. **При этом факт оспаривания этих налоговых доначислений в вышестоящем налоговом органе или в суде не влияет на обязанность Исполнителя возместить потери.**

Исполнитель:

Исполнитель, в соответствии со ст. 15, 406.1, 431.2 ГК РФ возмещает Заказчику в полном объеме суммы имущественных потерь, штрафных санкций и/или убытков, понесённых Заказчиком, либо которые с неизбежностью будут понесены Заказчиком в будущем, вследствие нарушения Исполнителем указанных в настоящем Договоре гарантий и заверений об обстоятельствах и/или допущенных Исполнителем нарушений:

-в связи с предъявлением налоговыми органами требований об уплате налогов (пеней, штрафов), доначисленных с сумм поставок по настоящему Договору из-за отказа в применении налоговых вычетов по НДС и из-за исключения стоимости приобретенных товаров из расходов для целей налогообложения по причинам, связанным с Исполнителем;

-в связи с предъявлением третьими лицами, которые прямо или косвенно приобрели у Исполнителя являющийся предметом настоящего Договора Товар, требований о возмещении потерь и убытков в виде уплаченных ими налогов (пеней, штрафов), доначисленных налоговыми органами из-за отказа в применении налоговых вычетов по НДС и/или из-за исключения стоимости приобретенных товаров из расходов для целей налогообложения по причинам, связанным с Исполнителем.

Указанные в настоящем пункте Договора имущественные потери, штрафных санкций и/или убытков возмещаются Исполнителем в размере сумм, **определённых решением суда, вступившего в законную силу, по иску об оспаривании ненормативных актов или действий налогового органа при условии привлечения Подрядчика третьим лицом.** Срок возмещения – 5 (пять) рабочих дней с момента получения от Заказчика соответствующего требования/претензии.

Благодарим за внимание!

Адвокатское бюро
Сухой и Дорофеевой



+ 7 (846) 246 05 54
ab008@paso.ru