



БЮЛЛЕТЕНЬ

юриста Сергея Москалева

«Налоги, которые мы выбираем...»

Для владельцев бизнеса, руководителей организаций, главных бухгалтеров, студентов юридических ВУЗов, а также для всех, кто интересуется налоговым законодательством и хочет уметь дать отпор необоснованным требованиям налоговых органов.

В БЛИЖАЙШИХ ВЫПУСКАХ:

Можно ли отражать вычеты по НДС при отсутствии в налоговом периоде выручки от реализации товара?

Имеют ли в настоящее время организации право применять форму ТОРГ-12?

Должен ли покупатель товара, заключивший с транспортной компанией договор перевозки товара со склада поставщика, выдать перевозчику доверенность?

Юридический адрес организации не совпадает с фактическим. Ну и что?...

Очень часто бывает, что при регистрации коммерческой или некоммерческой организации в качестве ее места нахождения используется так называемый «юридический адрес».

Обычно это адрес никак реально не связан с будущей деятельностью организации, который формально указывается в ее учредительных документах для быстроты регистрации.

Такой адрес, как правило, предоставляют юридические фирмы, оказывающие услуги по регистрации предприятий (нередко он еще числится в налоговом органе, как «адрес массовой регистрации», что уже само по себе не предвещает ничего хорошего).

После государственной регистрации и постановки на налоговый учет по юридическому адресу организация арендует офис совершенно в другом месте (так называемый «фактический адрес») и начинает вести свою предпринимательскую деятельность, не задумываясь о том, что она заложила под себя мину замедленного действия...

Дело в том, что налоговое законодательство предусматривает возможность осуществление предпринимательской деятельности либо по месту нахождения организации, указанному в учредительных документах, либо, наряду с этим, также через филиалы, представительства и иные обособленные подразделения.

По каждому из указанных мест осуществления предпринимательской деятельности организация согласно ст.23 и 83 Налогового кодекса РФ должна быть поставлена на самостоятельный налоговый учет.

Постановка на налоговый учет по месту нахождения филиалов и представительств осуществляется налоговым органом самостоятельно при регистрации учредительных документов организации или изменений в них, содержащих сведения о месте нахождения филиалов и представительств (в соответствии со ст.55 Гражданского кодекса РФ сведения о филиалах и представительствах должны указываться в учредительных документах юридического лица).

Поскольку при регистрации организации ее фактический адрес (в том числе в качестве адреса филиала и представительства) в учредительных документах не указывается, то на налоговый учет по месту фактического адреса налоговый орган организацию не ставит.

В этом случае в соответствии со ст.11 Налогового кодекса РФ считается, что фактический адрес организации является адресом ее обособленного подразделения.

Под обособленным подразделением согласно ст.11 Налогового кодекса РФ понимается любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места. Признание обособленного подразделения организации таковым производится независимо от того, отражено или не отражено его создание в учредительных или иных организационно-распорядительных документах организации, и от полномочий, которыми наделяется указанное подразделение. При этом рабочее место считается стационарным, если оно создается на срок более одного месяца.

В соответствии со ст.209 Трудового кодекса РФ под рабочим местом понимается место, где работник должен находиться или куда ему необходимо прибыть в связи с его работой и которое прямо или косвенно находится под контролем работодателя.

Из положений статьи 11 НК РФ следует, что в целях признания обособленного подразделения таковым необходимо установление факта территориальной обособленности подразделения и создания в подразделении рабочих мест, обладающих признаками стационарности и оборудованности.

Под территориальной обособленностью подразумевается расположение структурного подразделения организации географически отдельно от головной организации и за пределами административно-территориальной единицы ее регистрации, подконтрольной тому или иному налоговому органу. То есть подразделение является территориально-обособленным от головной организации в том случае, если оно находится на территории, где налоговый учет и налоговый контроль осуществляет иной налоговый орган, нежели тот, в котором организация состоит на учете в качестве налогоплательщика.

Под оборудованностью подразумевается создание всех необходимых для исполнения трудовых обязанностей условий, а также само исполнение таких обязанностей.

Основным квалифицирующим признаком создания обособленного подразделения является фактическое его функционирование или способность к такому функционированию (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.07.2003 N 2235/03).

Иными словами, если юридический и фактический адрес организации расположены на территориях, подконтрольных разным налоговым органам, то фактический адрес будет считаться адресом обособленного подразделения организации.

Согласно подп.3 п.2 ст.23 Налогового кодекса РФ все организации обязаны сообщать в налоговый орган по месту нахождения организации сведения обо всех обособленных подразделениях, созданных на территории Российской Федерации (за исключением филиалов и представительств), и изменениях в ранее сообщенные в налоговый орган сведения о таких обособленных подразделениях:

в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения;

в течение трех дней со дня изменения соответствующего сведения об обособленном подразделении;

То есть, в течение месяца с момента государственной регистрации в качестве юридического лица организация обязана сообщить в налоговый орган по месту своего юридического адреса сведения о том, что она имеет обособленное подразделение.

Согласно п.4 ст.83 Налогового кодекса РФ постановка на учет в налоговых органах организации по месту нахождения ее обособленных подразделений (за исключением филиала, представительства) осуществляется налоговыми органами на основании сообщений, представляемых (направляемых) этой организацией.

Форма таких сообщений установлена приказом Федеральной налоговой службы от 9 июня 2011 г. N ММВ-7-6/362@.

Данные сообщения могут быть представлены в налоговый орган лично или через представителя, направлены по почте заказным письмом или переданы в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи.

Как правило, подавляющее большинство организаций не направляют в налоговые органы сообщения об обособленных подразделениях и, состоя на налоговом учете только по месту юридического адреса, осуществляют предпринимательскую деятельность через свой офис, расположенный по фактическому адресу, надеясь, что налоговый орган не узнает, что предпринимательская деятельность осуществляется по фактическому адресу, или не придают этому большого значения.

Однако при налоговой проверке налоговый орган очень легко может определить наличие у организации обособленного подразделения.

Например, при проведении камеральной налоговой проверки налоговый орган может затребовать у организации договоры, в которых наряду с юридическим адресом указан и фактический адрес.

Кроме того, фактический адрес обычно указывается на бланках организации и на ее сайте в Интернете.

Доказательством наличия обособленного подразделения может являться договор аренды офисного, производственного, складского и т.п. помещения.

И, наконец, при проведении выездной налоговой проверки сотрудники налогового органа, как правило, выезжают в проверяемую организацию и в этом случае для них не составит труда понять, что фактически организация располагается не по месту, указанному в ее учредительных документах.

Если такой факт будет обнаружен, то для организации наступают последствия, предусмотренные ст.116 Налогового кодекса РФ.

В соответствии с п.1 ст.116 нарушение налогоплательщиком установленного срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе влечет взыскание штрафа в размере 10 тысяч рублей.

Данный вид ответственности наступает тогда, когда организация еще не начала осуществлять предпринимательскую деятельность по фактическому адресу.

Если же такая деятельность началась, то для организации наступает **ответственность по п.2 ст. 116 Налогового кодекса РФ в виде штрафа в размере 10 процентов от доходов, полученных от деятельности через обособленное подразделение в течение времени, пока организация не была поставлена на налоговый учет по месту нахождения этого подразделения.**

Под доходами, с которых исчисляется 10 % штраф, понимается валовая выручка организации за период осуществления деятельности без постановки на учет. При этом размер штрафа в любом случае не может быть менее 40 000 руб.

С учетом изложенного рекомендую после размещения организации по фактическому адресу внести соответствующие изменения в учредительные документы организации и указать в них в качестве места нахождения фактический адрес, либо направить сообщение о наличии обособленного подразделения.

Это не дорого и не займет много времени, но избавит от многих проблем.

Указывать фактический адрес в качестве адреса филиала или представительства не рекомендуется, поскольку в этом случае согласно подп. 1 п.3 ст.346.12. Налогового кодекса РФ организация будет не вправе применять упрощенную систему налогообложения.

Удачи Вам.



С.Л.Москалев
Налоговый консультант