

Задаток - доход или нет?

Автор: Administrator
26.10.2012 18:19 -

Рассмотрим следующую ситуацию. Предприниматель-общережимник в текущем году получает задаток в счет предстоящей поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) . Отгрузка планируется лишь в следующем году. Должен ли предприниматель включить сумму задатка в налоговую базу по НДФЛ за этот год, заплатив тем самым с нее налог, или нет? На этот счет есть две позиции.

Примечание. Перед предпринимателями-упрощенцами такая дилемма не стоит. Ведь в силу прямого указания НК РФ они не должны учитывать полученный задаток в доходах при исчислении налога при УСНО .

Позиция 1. Задаток - доход

Минфин считает , что для целей расчета НДФЛ нужно включать в налогооблагаемые доходы абсолютно все полученные суммы , в том числе и задаток.

Примечание. Аналогичная позиция у контролирующих органов и в отношении НДС: налог с суммы задатка нужно уплатить в периоде его получения .

Нашелся и суд, сказавший, что, раз в перечне сумм, не признаваемых доходом для целей НДФЛ , задатка нет, значит, он должен облагаться налогом . Правда, это было сказано довольно давно - в 2007 г.

Следуя этой точке зрения, налоговики при проверке вполне могут придраться к тому, что задаток "выпал" из налогооблагаемой базы предпринимателя за соответствующий год, и доначислить налог, а также пени и штраф.

Позиция 2. Задаток - не доход

Задаток - доход или нет?

Автор: Administrator
26.10.2012 18:19 -

Судебных решений, вынесенных по этой проблеме, не так много. И большинство судов встают на сторону предпринимателей, говоря, что:

- задаток в момент его получения не облагается НДФЛ, поскольку это не выручка от реализации товаров (работ, услуг), а обеспечение исполнения обязательства ;

- задаток становится объектом налогообложения только после его зачета в счет оплаты по договору. Именно в этот момент задаток становится частью стоимости проданного имущества . А до момента исполнения договора задаток выполняет обеспечительную функцию, а не платежную, поэтому не может рассматриваться в качестве дохода .

Если договор, обеспеченный задатком, не исполнит :

- сторона, давшая задаток, - она теряет его, задаток остается у получателя;

- сторона, получившая задаток, - она обязана вернуть другой стороне двойную сумму задатка.

* * *

Даже если в договоре четко прописано, что полученная сумма - именно задаток, а не обычная предоплата , скорее всего, проблемы с налоговиками все равно будут. Поэтому, если с проверяющими вам не повезло, а сумма задатка была большой, следовательно, и доначисления тоже, за правдой придется идти в суд.

п. 1 ст. 380 ГК РФ

пп. 1, 1.1 ст. 346.15, подп. 2 п. 1 ст. 251 НК РФ; Письмо Минфина России от 06.10.2008 N

Задаток - доход или нет?

Автор: Administrator
26.10.2012 18:19 -

03-1-04/2/153

Письмо Минфина России от 12.02.2010 N 03-04-05/10-56; п. 1 Письма Минфина России от 24.11.2008 N 03-04-05-01/440

п. 1 ст. 210 НК РФ

Письмо Минфина России от 02.02.2011 N 03-07-11/25; Письмо ФНС России от 17.01.2008 N 03-1-03/60

ст. 217 НК РФ

Постановление Семнадцатого ААС от 22.08.2007 N 17АП-2069/07-АК

Постановление ФАС УО от 30.06.2009 N Ф09-4388/09-С2

п. 2 ст. 381 ГК РФ

Постановление ФАС ЦО от 03.10.2011 N А14-6763/2010/229/24

Постановление ФАС ЗСО от 27.07.2011 N А75-8953/2010