



Вопрос: ...В 2014 г. физическое лицо (не ИП) приобрело на электронных торгах по реализации имущества должника, признанно...

Вопрос: В 2014 г. физическое лицо участвовало в электронных торгах (получило ЭЦП, зарегистрировалось на электронной площадке, внесло задаток) и приобрело на торгах по реализации имущества должника, признанного банкротом, комплексы теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения не для личных бытовых нужд, а с целью получения дохода от владения имуществом в виде арендных платежей, эксплуатации и последующей перепродажи. Физическое лицо не является индивидуальным предпринимателем и в силу п. 4.1 ст. 161 НК РФ при покупке комплексов теплоснабжения, водоснабжения и отопления на торгах по реализации имущества должника, признанного банкротом, не является налоговым агентом и не обязано исчислять и уплачивать НДС. Вправе ли налоговый орган в 2015 г. привлечь физическое лицо к ответственности по ст. 123 НК РФ и ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ?

Ответ: При приобретении на торгах имущества должника, признанного банкротом, физическое лицо не является налоговым агентом по НДС, следовательно, его привлечение к ответственности по ст. 123 Налогового кодекса РФ за невыполнение обязанности по удержанию и (или) перечислению НДС неправомерно. Такой вид предпринимательской деятельности, как сдача имущества в аренду, не является лицензируемым, то есть основания для привлечения к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях отсутствуют. В случае же эксплуатации опасных производственных объектов необходимо получить лицензию на данный вид деятельности.

Обоснование: Согласно п. 4.1 ст. 161 НК РФ в редакции Федерального закона от 19.07.2011 N 245-ФЗ "О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации о налогах и сборах" (с 01.01.2015 утратил силу на основании Федерального закона от 24.11.2014 N 366-ФЗ "О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации") при реализации на территории Российской Федерации имущества и (или) имущественных прав должников, признанных в соответствии с законодательством Российской Федерации банкротами, налоговая база определяется как сумма дохода от реализации этого имущества с учетом налога. При этом налоговая база определяется налоговым агентом отдельно по каждой операции по реализации указанного имущества. В этом случае налоговыми агентами признаются покупатели указанного имущества и (или) имущественных прав, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. Указанные лица обязаны исчислить расчетным методом, удержать из выплачиваемых доходов и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога.

Таким образом, в норме НК РФ было прямо указано, что физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем, не является налоговым агентом по НДС.

По вопросам уплаты НДС при реализации имущества должника, признанного банкротом, Пленумом ВАС РФ издано Постановление от 25.01.2013 N 11 "Об уплате налога на добавленную стоимость при реализации имущества должника, признанного банкротом". Указанным документом арбитражным судам даны разъяснения следующего характера. Пункт 4.1 ст. 161 НК РФ не может быть истолкован как означающий, что реализация имущества должника в ходе конкурсного производства в любом случае облагается НДС независимо от того, является ли должник плательщиком такого налога или облагается ли им реализация определенного имущества. Плательщиками НДС являются организации и индивидуальные предприниматели (п. 1 ст. 143 НК РФ). Физические лица, не обладающие статусом индивидуального предпринимателя, плательщиками данного налога не признаются.

Более того, Пленум ВАС РФ указал на то, что при реализации имущества кредитной организации в ходе конкурсного производства цена, по которой имущество было реализовано, подлежит перечислению полностью (без удержания НДС) покупателем имущества кредитной организации или организатору торгов, а также организатором торгов - кредитной организации. НДС в отношении операций по реализации имущества (в том числе предмета залога) кредитной организации, признанной банкротом, исчисляется кредитной организацией как налогоплательщиком по итогам налогового периода и уплачивается с учетом очередности, установленной п. 5 ст. 50.40 Федерального закона от 25.02.1999 N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций".

Минфином России в Письме от 11.10.2012 N 03-07-14/99 указано, что в случае если покупателями указанного имущества являются физические лица, не зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, то такие физические лица налоговыми агентами не являются и, соответственно, на них обязанность перечислять в бюджет НДС не возлагается. В Письме ФНС России от 10.07.2014 N ГД-4-3/13426@ также указано, что при реализации имущества должника, признанного банкротом, обязанность по уплате налога возлагается на налогового агента - покупателя, за исключением физического

лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем.

На основании изложенного привлечение физического лица к ответственности по ст. 123 НК РФ за невыполнение налоговым агентом обязанности по удержанию и (или) перечислению налогов неправомерно.

По вопросу привлечения к ответственности по ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна), можно отметить следующее.

Согласно ст. 608 Гражданского кодекса РФ право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику.

На основании ст. 607 ГК РФ в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования. Законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается.

Действующим законодательством не предусмотрен запрет на сдачу комплексов теплоснабжения, водоснабжения и отопления в аренду. Вместе с тем по указанному виду деятельности следует учесть следующее.

ФНС России в Письме от 08.02.2013 N ЕД-3-3/412@ рассмотрела вопрос признания деятельности по сдаче в аренду предпринимательской и разъяснила.

Согласно п. 1 ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, закон связывает необходимость регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя с осуществлением им деятельности особого рода, а не просто с совершением возмездных сделок. Самого по себе факта совершения гражданином сделок на возмездной основе для признания гражданина предпринимателем недостаточно, если совершаемые им сделки не образуют деятельности.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ деятельность должна осуществляться самостоятельно, на свой риск и быть направленной на систематическое получение прибыли.

О наличии в действиях гражданина признаков предпринимательской деятельности могут свидетельствовать, в частности, следующие факты:

- изготовление или приобретение имущества с целью последующего извлечения прибыли от его использования или реализации;
- хозяйственный учет операций, связанных с осуществлением сделок;
- взаимосвязанность всех совершаемых гражданином в определенный период времени сделок;
- устойчивые связи с продавцами, покупателями, прочими контрагентами.

На основании изложенного признаки предпринимательской деятельности носят оценочный характер, квалифицировать в соответствии с ними деятельность физического лица по сдаче в аренду собственного имущества возможно только при наличии полной и всесторонней информации обо всех обстоятельствах его деятельности.

Вместе с тем, учитывая специфический характер сдаваемого в аренду имущества (комплексов теплоснабжения, водоснабжения и отопления), то есть тех объектов, которые изначально приобретаются и в дальнейшем будут использоваться не для личных бытовых нужд, по нашему мнению, имеется высокая вероятность того, что указанная деятельность может быть признана предпринимательской.

Также можно отметить, что действующим законодательством не предусмотрено лицензирование деятельности по сдаче имущества в аренду. В ст. 27 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" указано, что теплоснабжающая организация и (или) теплосетевая организация, являющиеся членами саморегулируемой организации в сфере теплоснабжения, вправе осуществлять деятельность в сфере теплоснабжения только при наличии выданного этой саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к осуществлению определенных вида или видов деятельности в сфере теплоснабжения. При этом под теплоснабжающей организацией понимается организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

На основании изложенного оснований для привлечения к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ за осуществление предпринимательской деятельности по сдаче имущества в аренду без лицензии не имеется, поскольку указанный вид деятельности не является лицензируемым. Однако в случае если будет осуществляться эксплуатация опасных производственных объектов, к которым могут быть отнесены и определенные объекты в сфере теплоснабжения (котельные, тепловые сети), то необходимо получить лицензию на данный вид деятельности в соответствии с положениями Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности".

Е.С.Григоренко
Советник государственной
гражданской службы РФ
2 класса

23.11.2015
