Задача 1.

Федеральная налоговая служба при проверке соблюдения налогового законодательства предпринимателем Сидоркиным за 2004 г. установила занижение налогооблагаемой прибыли на 100 тыс. руб. в связи с неотражением в отчетности за 9 месяцев 2004 года доходов, полученных от внереализационных операций (процентов от размещения денежных средств на вкладе в Сбербанке). По результатам проверки составлен акт и принято решение о взыскании заниженного дохода и штрафов. Сидоркин свою вину отрицал, объясняя, что размещенные деньги являются его накоплениями, которые не имеют отношение к осуществляемой им предпринимательской деятельности.

Решите дело. Являются ли проценты по вкладу прибылью?

На основании пункта 1 статьи 346.15 НК РФ налогоплательщик, применяющий упрощенную систему, при определении объекта налогообложения учитывает доходы от реализации и внереализационные доходы, определяемые в соответствии со статьями 249 и 250 НК РФ.

Согласно пункту 6 статьи 250 НК РФ доходы в виде процентов, полученных по договорам займа, кредита, банковского счета, банковского вклада, а также по ценным бумагам и другим долговым обязательствам, признаются внереализационным доходом.

При определении объекта налогообложения не учитываются доходы индивидуального предпринимателя, облагаемые НДФЛ по налоговым ставкам, предусмотренным в пунктах 2, 4 и 5 статьи 224 НК РФ, в порядке, установленном в главе 23 НК РФ. Об этом говорится в подпункте 3 пункта 1.1 статьи 346.15 НК РФ.

В пункте 2 статьи 224 НК РФ для исчисления НДФЛ установлена налоговая ставка в размере 35% в отношении процентных доходов по вкладам в банках в части превышения размеров, указанных в статье 214.2 НК РФ.

В отношении доходов в виде процентов, получаемых по вкладам в банках, налоговая база определяется как превышение суммы процентов, начисленной в соответствии с условиями договора, над суммой процентов, рассчитанной по рублевым вкладам исходя из ставки рефинансирования Банка России, увеличенной на пять процентных пунктов и действующей в течение периода, за который начислены указанные проценты, а по вкладам в иностранной валюте - исходя из 9% годовых, если иное не предусмотрено главой 23 НК РФ. Об этом сказано в статье 214.2 НК РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 834 ГК РФ по договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

Гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, вправе заключить договор банковского вклада (депозита) как с указанием на регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, так и без указания на такую регистрацию. Порядок открытия индивидуальным предпринимателем счета по вкладам (депозитам) в банке предусмотрен Инструкцией Банка России "Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)" от 14.09.2006 N 28-И.

Таким образом, если индивидуальный предприниматель, применяющий упрощенную систему, заключил договор банковского вклада (депозита) с указанием своего статуса, то полученные им по указанному договору доходы в виде процентов подлежат налогообложению единым налогом, уплачиваемым в связи с применением УСН, за исключением процентных доходов по банковским вкладам, облагаемым НДФЛ по ставке, установленной в пункте 2 статьи 224 НК РФ.

Если внесение вклада на счет в банке производится физическим лицом без указания регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (то есть гражданином-потребителем), полученный доход в виде процентов по указанному вкладу подлежит налогообложению в порядке, предусмотренном в главе 23 НК РФ (Письмо УФНС по г. Москве от 24.04.2009 N 20-14/040888@).

Задача 2.

В результате некачественного строительства часть гаражей, выстроенных производственным кооперативом «Строитель», разрушилась. Собственники разрушенных гаражей предъявили кооперативу иск о возмещении причиненных убытков. Их требования были судом удовлетворены. Поскольку у кооператива не оказалось ни денежных средств, ни иного имущества, истцы предъявили требование о возмещении убытков к членам кооператива Боеву, Свириденко и Иванову солидарно.

Решите задачу. Дайте ответы на следующие вопросы:

1. Несут ли имущественную ответственность юридические лица по своим обязательствам? На какое имущество может быть обращено взыскание?

Согласно п. 1 ст. 56 ГК РФ. юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Сфера принудительного исполнения судебных решений и иных актов уполномоченных органов в настоящее время в основном регулируется Федеральным законом от 02.10.2007 N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве». В соответствии со ст. 94 закона в случае отсутствия у должника-организации денежных средств, достаточных для удовлетворения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее указанной организации на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством Российской Федерации не может быть обращено взыскание), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании оно находится, в следующей очередности:

1) в первую очередь - на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг, в том числе на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг, составляющих инвестиционные резервы инвестиционного фонда), предметы дизайна офисов, готовую продукцию (товары), драгоценные металлы и драгоценные камни, изделия из них, а также лом таких изделий;

2) во вторую очередь - на имущественные права, непосредственно не используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

3) в третью очередь - на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

4) в четвертую очередь - на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров имущество: объекты недвижимого имущества производственного назначения, сырье и материалы, станки, оборудование и другие основные средства, в том числе ценные бумаги, составляющие инвестиционные резервы инвестиционного фонда.

2. Отвечают ли по обязательствам юридического лица их учредители (участники, члены, акционеры)? Если да, то при каких условиях?

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 года N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации":

При разрешении споров, связанных с ответственностью учредителей (участников) юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом), собственника его имущества или других лиц, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия (часть вторая пункта 3 статьи 56 Кодекса), суд должен учитывать, что указанные лица могут быть привлечены к субсидиарной ответственности лишь в тех случаях, когда несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана их указаниями или иными действиями. К числу лиц, на которые может быть возложена субсидиарная ответственность по обязательствам признанного несостоятельным (банкротом) юридического лица, относятся, в частности, лицо, имеющее в собственности или доверительном управлении контрольный пакет акций акционерного общества, собственник имущества унитарного предприятия, давший обязательные для него указания, и т.п.

Требования к указанным в настоящем пункте лицам, несущим субсидиарную ответственность, могут быть предъявлены конкурсным управляющим. В случае их удовлетворения судом взысканные суммы зачисляются в состав имущества должника, за счет которого удовлетворяются требования кредиторов. Следует также иметь в виду, что положения, предусмотренные частью второй пункта 3 статьи 56 Кодекса, не применяются в отношении полного товарищества и товарищества на вере, участники которых (полные товарищи) во всех случаях солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (пункт 1 статьи 75, пункт 2 статьи 82 Кодекса), а также производственного кооператива, члены которого несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (пункт 2 статьи 107 Кодекса).

3. Каким имуществом, в каком порядке и в каком размере несут ответственность по обязательствам производственного кооператива его члены?

Согласно п. Статья 107 ГК РФ члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

В соответствии с ГК РФ и ФЗ «О производственных кооперативах » ( п. 2 ст. 5) размер субсидиарной ответственности члена кооператива и порядок ее наступления определяются в его уставе. Можно соотнести размер такой ответственности с паевым взносом и установить, что член кооператива несет ответственность по его долгам в размере стоимости (половины, одной трети стоимости) их паевого взноса. Указать также, что субсидиарная (дополнительная) ответственность членов кооператива наступает, если исчерпаны возможности удовлетворить требования кредиторов за счет имущества, принадлежащего кооперативу на праве собственности.

Учитывая вышеизложенное, члены кооператива Боев, Свириденко и Иванов несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

Задача 3.

Ильина, участница ООО «Сатурн», решила выйти из общества и продать свою долю в уставном капитале своей соседке по дачному участку Смирновой.

Вправе ли она это сделать? Ответьте на следующие вопросы:

Вправе, при соблюдении всех процедур, установленных законодательством РФ.

1. Вправе ли участник общества с ограниченной ответственностью выходить из общества?

Согласно п. 1 ст. 94. ГК РФ участник общества с ограниченной ответственностью вправе выйти из общества путем отчуждения обществу своей доли в его уставном капитале независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества.

2. Каковы права участника при выходе из общества?

В соответствии с п. 2. ст. 94 ГК РФ при выходе участника общества с ограниченной ответственностью из общества ему должна быть выплачена действительная стоимость его доли в уставном капитале общества или выдано в натуре имущество, соответствующее такой стоимости, в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

3. Можно ли продать или подарить долю в уставном капитале? Предусматривает ли гражданское законодательство отчуждение такого объекта?

В соответствии со ст. 21 ФЗ "Об обществе с ограниченной ответственностью" участник общества вправе продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества. Согласие других участников общества или общества на совершение такой сделки не требуется, если иное не предусмотрено уставом общества.

Продажа либо отчуждение иным образом доли или части доли в уставном капитале общества третьим лицам допускается с соблюдением требований, предусмотренных законом, если это не запрещено уставом общества. Доля участника общества может быть отчуждена до полной ее оплаты только в части, в которой она оплачена.

4. Как определяется стоимость доли участника при ее отчуждении?

Согласно п. 4 ст. 21 ФЗ цена покупки доли или части доли в уставном капитале может устанавливаться уставом общества в твердой денежной сумме или на основании одного из критериев, определяющих стоимость доли (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов общества на последнюю отчетную дату, чистая прибыль общества и другие). Заранее определенная уставом цена покупки доли или части доли должна быть одинаковой для всех участников общества вне зависимости от принадлежности такой доли или такой части доли в уставном капитале общества.

5. В чем состоит сущность преимущественного права покупки доли? Каковы права участника, желающего продать долю, при отказе иных участников общества от ее приобретения?

Сущность права преимущественной покупки доли состоит в том, что сособственник, прежде чем продать долю постороннему лицу, обязан предложить купить ее другим сособственникам на тех же условиях. Согласно п 4 ст. 21 ФЗ участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли или части доли участника общества по цене предложения третьему лицу или по отличной от цены предложения третьему лицу и заранее определенной уставом общества цене (далее - заранее определенная уставом цена) пропорционально размерам своих долей, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления преимущественного права покупки доли или части доли.

При отсутствии в уставе таких условий продажа участниками принадлежащих им долей третьим лицам не требует принятия каких-либо решений общим собранием участников.

Также отметим, что указанное выше решение общего собрания не требуется при условии, что сделка по продаже доли заключена по истечении тридцати дней (или по истечении иного определенного уставом общества срока) со дня обращения в порядке, предусмотренном п. 5 ст. 21 Закона N 14-ФЗ, отчуждающего долю участника к обществу и если им не получен отказ общества в даче согласия на отчуждение доли, выраженный в письменной форме (п. 7, абз. 2 п. 10 ст. 21 Закона N 14-ФЗ).

В соответствии со ст. 8 ФЗ участники общества вправе выйти из общества путем отчуждения своей доли обществу, если такая возможность предусмотрена уставом общества, или потребовать приобретения обществом доли в случаях, предусмотренных законом. В том случае, если уставом общества уступка доли (части доли) участника общества третьим лицам запрещена, а другие участники общества от ее приобретения отказываются, а также в случае отказа в согласии на уступку доли (части доли) участнику общества или третьему лицу, если необходимость получить такое согласие предусмотрена уставом общества, общество обязано приобрести по требованию участника общества принадлежащую ему долю (часть доли). При этом общество обязано выплатить участнику общества действительную стоимость этой доли (части доли), которая определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню обращения участника общества с таким требованием, или с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости. Доля же участника общества, исключенного из общества, переходит к обществу.

Участник общества, намеренный продать свою долю в уставном капитале общества третьему лицу обязан известить в письменной форме об этом остальных участников общества и само общество путем направления за свой счет оферты, адресованной этим лицам и содержащей указание цены и других условий продажи. Оферта о продаже доли считается полученной всеми участниками общества в момент ее получения обществом. При этом она может быть акцептована лицом, являющимся участником общества на момент акцепта, а также обществом в следующих случаях: 1) если уставом общества предусмотрено преимущественное право покупки обществом доли (абз.3 п.5 ст.21 ФЗ «Об ООО»); 2) если уставом общества отчуждение доли третьим лицам запрещено, и другие участники общества отказались от их приобретения либо не получено согласие на отчуждение доли участнику общества или третьему лицу при условии, что необходимость получить такое согласие предусмотрена уставом общества (п.2 ст.23 ФЗ «Об ООО»).

После того как будут получены все заявления от участников общества или общества либо в течение тридцати дней с даты получения оферты обществом при условии, что более продолжительный срок не предусмотрен уставом общества, участники общества или общество не воспользовались преимущественным правом покупки доли в уставном капитале общества, предлагаемых для продажи, в том числе образующихся в результате использования преимущественного права покупки не всей доли либо отказа отдельных участников общества и общества от преимущественного права покупки доли в уставном капитале общества, оставшаяся доля может быть продана третьему лицу по цене, которая не ниже установленной в оферте для общества и его участников цены, и на условиях, которые были сообщены обществу и его участникам, или по цене, которая не ниже заранее определенной уставом цены.