

Изменения в ст. 212 части 2 НК РФ: выплата и налогообложение внепланового аванса

Вопрос

Просим разъяснить вступившие в силу с 01.01.2018г. изменения в НК РФ. Согласно ФЗ-333 от 27.11.2017 "О внесении изменений в статью 212 части второй НК РФ",

"Материальная выгода, полученная от экономии на процентах за пользование налогоплательщиком заемными (кредитными) средствами (за исключением материальной выгоды, указанной в абзацах втором - четвертом настоящего подпункта), признается доходом налогоплательщика, полученным в виде материальной выгоды, при соблюдении в отношении такой экономии хотя бы одного из следующих условий:

- соответствующие заемные (кредитные) средства получены налогоплательщиком от организации или индивидуального предпринимателя, которые признаны взаимозависимым лицом налогоплательщика либо с которыми налогоплательщик состоит в трудовых отношениях;
- такая экономия фактически является материальной помощью либо формой встречного исполнения организацией или индивидуальным предпринимателем обязательства перед налогоплательщиком, в том числе оплатой (вознаграждением) за поставленные налогоплательщиком товары (выполненные работы, оказанные услуги);".

Будет ли с 1.01.2018 года внеплановый аванс признаваться материальной выгодой для сотрудника и при выплате облагаться НДФЛ по ставке 35%?

Ответ

Внеплановый аванс не является заемными средствами. Исходя из буквального толкования ст. 212 НК РФ в редакции, действующей с 01.01.2017 г., внеплановый аванс не подпадает под обложение НДФЛ по ставке - 35%.

Во избежание спорных ситуаций с налоговым органом относительно природы совершаемых работодателем выплат целесообразно в заявлениях работников и в приказах о выплате внеочередного аванса прямо указывать, что денежные средства выдаются именно как аванс в счет заработной платы.

Обоснование

Согласно ч.1 *ст. 212, "Налогового кодекса Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ (ред. от 27.11.2017) {КонсультантПлюс}* доходом налогоплательщика, полученным в виде материальной выгоды, являются:

1) если иное не предусмотрено настоящим подпунктом, материальная выгода, полученная от экономии на процентах за пользование налогоплательщиком заемными (кредитными) средствами, полученными от организаций или индивидуальных предпринимателей, за исключением, в частности, указанного случая.

Материальная выгода, полученная от экономии на процентах за пользование налогоплательщиком заемными (кредитными) средствами (за исключением материальной выгоды, указанной в абзацах втором - четвертом настоящего подпункта), признается доходом налогоплательщика, полученным в виде материальной выгоды, при соблюдении в отношении такой экономии хотя бы одного из следующих условий:

- соответствующие заемные (кредитные) средства получены налогоплательщиком от организации или индивидуального предпринимателя, которые признаны взаимозависимым лицом налогоплательщика либо с которыми налогоплательщик состоит в трудовых отношениях;
- такая экономия фактически является материальной помощью либо формой встречного исполнения организацией или индивидуальным предпринимателем обязательства перед налогоплательщиком, в том числе оплатой (вознаграждением) за поставленные налогоплательщиком товары (выполненные работы, оказанные услуги)...

Если денежные средства переданы в качестве аванса, то они по своей правовой природе не являются заемными, если только иное не установлено соглашением сторон.

Заем – это деньги, подлежащие возврату в той же сумме.

Аванс – это деньги, переданные в оплату товара, работы, услуг.

Таким образом, правовая природа займа и аванса различны, в связи с чем, при передаче займа и аванса наступают различные правовые последствия. В частности, выплата внепланового аванса в правоотношениях работника и работодателя основывается на нормах Трудового кодекса РФ, согласно которым работодатель в любом случае дважды в месяц обязан выплачивать работнику заработную плату, и удержать внепланово выплаченный аванс имеет право только в случае, если он не будет отработан, на основании [ст.137](#) ТК РФ и по правилам, установленным данной нормой.

Выплата внеочередного аванса, даже, если он не отработан, по моему мнению, основанному на нормах действующего гражданского, налогового и трудового законодательства, по своей правовой природе не является займом работодателя работнику и не влечет пользование налогоплательщиком (работником) заемными средствами.



На вопрос отвечала:

В. А. Лексина,

консультант ИПЦ «Консультант+Аскон»

