

Агальцова Ольга, генеральный директор ООО «Мир Консалтинга»

(495) 517-06-75

e-mail: info@mkaudit.ru

Для решения вопроса о налогообложении лотерейного выигрыша изначально нужно разобраться с правами и обязанностями субъектов лотереи, видами проводимых лотерей и их содержанием.

Правовую основу отношений, возникающих в области организации и проведения лотерей, в том числе виды и цели проведения лотерей, порядок их организации и проведения на территории Российской Федерации составляет ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г.

Условно субъектами лотереи являются в частности, ее организатор и оператор, а также участник лотереи.

Организатором лотереи может стать Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование или созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации и получившее в соответствии с настоящим Федеральным законом право на проведение лотереи юридическое лицо. Оператором лотереи является юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации, заключившее договор (контракт) с организатором лотереи на проведение лотереи от его имени и по его поручению и имеющее соответствующие технические средства (статья 2 ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г.).

Под проведением лотереи понимается осуществление мероприятий, включающих в себя

заключение договоров (контрактов) с оператором лотереи, изготовителем лотерейных билетов, изготовителем лотерейного оборудования, программных продуктов и (или) иных необходимых для проведения лотереи договоров (контрактов), распространение лотерейных билетов и заключение договоров с участниками лотереи, розыгрыш призового фонда лотереи, экспертизу выигрышных лотерейных билетов. Проведение лотереи предполагает также выплату, передачу или предоставление выигрышей участникам лотереи (статья 2 ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г.).

Как видно из данных определений, организатор лотереи проводит лотерею непосредственно или через оператора лотереи посредством заключения с ним договора (контракта). В ситуации, когда лотерея проводится через оператора выплата, передача или предоставление выигрыша участникам лотереи производит оператор.

Существенное значение для вопросов налогообложения лотерейных выплат имеет вид лотереи. Виды лотереи, проводимой на территории Российской Федерации, определяются в зависимости от следующих показателей (ст. 3 ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г.):

- способа ее проведения,
- способа формирования призового фонда лотереи,
- территории ее проведения, организатора лотереи;
- технологии проведения лотереи.

Лотерея в зависимости от способа формирования ее призового фонда подразделяется на следующие виды:

- лотерею, право на участие в которой связано с внесением платы, за счет которой формируется призовой фонд лотереи;
- лотерею, право на участие в которой не связано с внесением платы и призовой фонд которой формируется за счет средств организатора лотереи (стимулирующая лотерея).

Налогообложение лотерейных выигрышей в пользу физических лиц производится в соответствии с положениями главы 23 НК РФ «Налог на доходы физических лиц».

Согласно положениям главы 23 НК РФ платить налог и отчитываться по доходам от призов должны по общему правилу получатели дохода – физические лица самостоятельно. Это следует из пп. 5 п. 1 ст. 228 НК РФ, согласно которой самостоятельно исчисление и уплату налогов производят физические лица, получающие выигрыши, выплачиваемые организаторами лотерей, тотализаторов и других, основанных на риске игр (в том числе с использованием игровых автоматов). Налоговой базой будет являться сумма выигрышей. Налогообложение таких доходов производится по ставке 13%. В налоговую инспекцию по месту учета физическому лицу необходимо представить до 30 апреля следующего года декларацию по НДФЛ и уплатить налог до 15 июля года, следующего за тем, в котором получен выигрыш.

Главой 23 НК РФ на организаторов или операторов лотерей, выплачивающих выигрыши физическим лицам, не возложены обязанности исчисления, удержания и перечисления в бюджет налога с таких сумм. Не возложена также и обязанность представлять в налоговый орган сведения о доходах физических лиц по форме 2-НДФЛ (обязанности налогового агента).

Между тем, на практике не редко возникают проблемы с налогообложением выплат по стимулирующим лотереям. Дело в том, что, по мнению фискальных органов, стимулирующая лотерея не относится к играм, основанным на риске, поскольку призовой фонд данной лотереи формируется за счет средств организатора лотереи. Такие лотереи проводятся с целью рекламы товаров, работ, услуг, стимулирования спроса на них и создания положительного имиджа компании. В связи с этим, правила ст. 228 НК РФ о самостоятельной уплате НДФЛ физическим лицом на такие ситуации не распространяются. Соответственно, по мнению фискальных органов, лицо, производящее выплаты по стимулирующей лотерее будет являться налоговым агентом и должна удержать НДФЛ у победителя. Такая позиция выражена, в частности, в Письме Минфина России от 14.04.2009 г. № 03-04-05-01/181, от 20.02.2009 № 03-04-06-01/37 и многих других письмах Минфина РФ, ФНС РФ и подведомственным УФНС РФ.

Поэтому, в ситуации, когда речь идет о выигрышах или призах, получаемых в проводимых конкурсах, играх и других мероприятиях в целях рекламы товаров (работ, услуг), обязанность по налогообложению возникает. Однако, только в случае, если сумма приза превышает 4 тысячи рублей (п. 28 ст. 217 НК РФ). Налоговая ставка по данной категории доходов составит 35 процентов (п. 2 ст. 224 НК РФ). Кроме того, в случае, если выигрыш по стимулирующей лотерее получен в натуральной форме (приз) и организация не выплачивает денежных средств физическому лицу, она должна сообщить о невозможности удержать налог в налоговую инспекцию, а также налогоплательщику - физическому лицу в соответствии с п. 5 ст. 226 НК РФ. На это обстоятельство также указано в Письме УФНС России по г. Москве от 11.03.2010 г. №

20-14/4/025340.

Между тем, позицию фискальных органов по данному вопросу нельзя признать обоснованной, поскольку стимулирующая лотерея все-таки отнесена законодательством к числу лотерей. Ее можно признать также основанной на риске игрой.

Как указано выше к числу лотерей стимулирующая лотерея отнесена ст. 3 ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г.. Содержание понятия основанной на риске игры ни в НК РФ, ни в ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г. не раскрывается. Данное понятие содержится в Методических рекомендациях по выявлению и представлению сведений о сделках (операциях) с движимым имуществом, подлежащих обязательному контролю, утв. Комитетом АРБ по вопросам ПОДФТ (Протокол заседания Комитета № 22 от 27.01.2010 г.). Так, под основанной на риске игрой понимается игра в тотализатор, участие в лотерее, игра в казино (рулетка, карточные игры, кости) и иные игры, в том числе в электронной форме, с выплатой денежного выигрыша, полученного от участия в данных играх. Как видно, в данном определении ничего не говорится о способе формирования призового фонда как отличительном признаке игры, основанной на риске. Поэтому, стимулирующая лотерея как частный вид лотереи может быть отнесена и к игре, основанной на риске, а значит на выплату, передачу и предоставление выигрыша по данной лотерее распространяются положения пп. 5 п. 1 ст. 228 НК РФ.

Кроме того, дополнительным аргументом в пользу возможности применения положений пп. 5 п. 1 ст. 228 НК РФ к данным выплатам служат положения п. 7 ст. 3 НК РФ. Согласно данной норме все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о налогах и сборах должны толковаться в пользу налогоплательщика (плательщика сборов).

То обстоятельство, что выигрыш по стимулирующим лотереям должен облагаться НДФЛ физическими лицами его получившими подтверждается Постановлением ФАС Волго-Вятского округа от 5 апреля 2006 года по Делу № А28-16053/2005-526/28.