

ДАЙДЖЕСТ НАЛОГОВЫХ НОВОСТЕЙ № 181¹

22 мая 2017 года – 28 мая 2017 года

1. Письма Минфина России и ФНС России..... 3

1.1. Налог на добавленную стоимость..... 3

НДС в России не уплачивается в случае, если иностранная организация предоставила российской организации права на программное обеспечение через сеть Интернет на основании лицензионного договора. 3

Суммы НДС, предъявленные продавцами при приобретении объектов основных средств, принимаются к вычету в пределах трех лет после принятия объектов к учету на счете 08 «Вложения во внеоборотные активы» 3

1.2. Налог на прибыль организаций 4

Резидент ОЭЗ имеет право воспользоваться пониженной ставкой налога на прибыль исключительно в отношении прибыли, полученной от деятельности, предусмотренной соглашением, заключенным с органами управления ОЭЗ и осуществляемой на территории данной ОЭЗ. 4

Замена транспортного средства ненадлежащего качества по гарантии на транспортное средство, соответствующее условиям договора, не признается отдельной сделкой в целях исчисления налога на прибыль, в связи с чем такая замена не приводит к возникновению в налоговом учете доходов и расходов. 5

2. Судебная практика..... 5

2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации 5

При реализации муниципального имущества обязанность исчислить, удержать и уплатить в бюджет НДС лежит на покупателе как на налоговом агенте и не может быть перенесена на продавца..... 5

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы 6

Доначисление НДС с полученных авансов в ходе налоговой проверки не является основанием для применения вычета НДС при расторжении договора, в счет которого

¹ В дайджест включаются за соответствующую неделю наиболее интересные Письма Минфина России, ФНС России, Определения Верховного Суда РФ о передаче (об отказе в передаче) кассационных жалоб для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ, а также выборочно практика Арбитражного суда г. Москвы по налоговым спорам.

аванс был получен. Обязательным условием для применения вычета является уплата НДС с полученных авансов..... 6

1. Письма Минфина России и ФНС России

1.1. Налог на добавленную стоимость

Письмо Минфина России от 07.04.2017 № 03-07-08/20659

НДС в России не уплачивается в случае, если иностранная организация предоставила российской организации права на программное обеспечение через сеть Интернет на основании лицензионного договора.

Российская организация на основании лицензионного договора приобретала у иностранной организации права на программное обеспечение, предоставляемое через сеть Интернет, с целью дальнейшего предоставления данных прав по sublicензионным договорам на территории Российской Федерации и стран СНГ.

Местом реализации услуг по предоставлению прав на использование программ для ЭВМ, баз данных через сеть Интернет, признается территория РФ, если их покупатель осуществляет деятельность на территории РФ (абз. 12 пп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ и п. 1 ст. 174.2 НК РФ). Таким образом, местом реализации услуг по предоставлению иностранной организацией на основании лицензионного договора российской организации прав на программное обеспечение через сеть Интернет признается территория РФ.

Вместе с тем не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) НДС реализация прав на использование программ для ЭВМ, баз данных на основании лицензионного договора (пп. 26 п. 2 ст. 149 НК РФ).

Таким образом, в отношении услуг по предоставлению иностранной организацией на основании лицензионного договора российской организации прав на программное обеспечение через сеть Интернет, в том числе для дальнейшего предоставления этих прав по sublicензионным договорам на территории РФ и в странах СНГ, НДС в РФ российской организацией не уплачивается.

Письмо Минфина России от 11.04.2017 № 03-07-11/21548

Суммы НДС, предъявленные продавцами при приобретении объектов основных средств, принимаются к вычету в пределах трех лет после принятия объектов к учету на счете 08 «Вложения во внеоборотные активы»

Налоговые вычеты, предусмотренные п. 2 ст. 171 НК РФ, могут быть заявлены в налоговых периодах в пределах трех лет после принятия на учет приобретенных налогоплательщиком на территории РФ товаров (работ, услуг) (п. 1.1 ст. 172 НК РФ).

Право на налоговый вычет сумм НДС, предъявленных поставщиком основных средств, налогоплательщик-покупатель имеет в полном объеме с момента принятия таких средств на учет. При этом законодатель не связывает такое право с постановкой таких средств на бухгалтерский учет по какому-то конкретному счету.

Учитывая изложенное, суммы НДС, предъявленные продавцами при приобретении объектов основных средств, принимаются к вычету в пределах трех лет после принятия к учету на счете 08 «Вложения во внеоборотные активы».

1.2. Налог на прибыль организаций

Письмо Минфина России от 06.06.2016 № 03-03-06/1/32734

Резидент ОЭЗ имеет право воспользоваться пониженной ставкой налога на прибыль исключительно в отношении прибыли, полученной от деятельности, предусмотренной соглашением, заключенным с органами управления ОЭЗ и осуществляемой на территории данной ОЭЗ.

Для организаций - резидентов особой экономической зоны (ОЭЗ) законами субъектов РФ может устанавливаться пониженная налоговая ставка налога на прибыль, подлежащего зачислению в бюджеты субъектов РФ, от деятельности, осуществляемой на территории ОЭЗ, при условии ведения раздельного учета доходов (расходов), полученных (понесенных) от деятельности, осуществляемой на территории ОЭЗ, и доходов (расходов), полученных (понесенных) при осуществлении деятельности за пределами территории этой зоны (абз. 5 п. 1 ст. 284 НК РФ).

Это означает, что резидент промышленно-производственной ОЭЗ имеет право воспользоваться пониженной ставкой налога на прибыль, подлежащего зачислению в бюджет субъекта РФ, только в отношении прибыли, полученной от деятельности, предусмотренной соответствующим соглашением, заключенным с органами управления ОЭЗ, и осуществляемой на территории данной особой экономической зоны. Доходы, полученные резидентом промышленно-производственной ОЭЗ вне рамок соглашения, подлежат учету в целях налогообложения прибыли в общеустановленном порядке.

Письмо Минфина России от 14.06.2016 № 03-03-06/3/34278

Замена транспортного средства ненадлежащего качества по гарантии на транспортное средство, соответствующее условиям договора, не признается отдельной сделкой в целях исчисления налога на прибыль, в связи с чем такая замена не приводит к возникновению в налоговом учете доходов и расходов.

Согласно п. 2 ст. 475 ГК РФ в случае существенного нарушения требований к качеству покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;
- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Таким образом, если производится замена транспортного средства ненадлежащего качества по гарантии на транспортное средство, соответствующее условиям контракта, такая операция в целях налогообложения прибыли не признается отдельной сделкой, а осуществляется в рамках первоначального договора поставки, в связи с чем в налоговом учете не отражаются ошибки (искажения), не возникает доходов и расходов.

2. Судебная практика

2.1. Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 23.05.2017 № [310-КГ16-17804](#) по делу № [А09-10032/2015](#) ИП Шкуратов О.П. (судьи Першутов А.Г., Антонова М.К., Тютин Д.В.)

При реализации муниципального имущества обязанность исчислить, удержать и уплатить в бюджет НДС лежит на покупателе как на налоговом агенте и не может быть перенесена на продавца.

Предприниматель на основании договоров купли-продажи, заключенных с муниципальным органом, приобрел в собственность муниципальное имущество. Инспекция пришла к выводу о наличии у Предпринимателя как у налогового агента, обязанности исчислить, удержать и уплатить в бюджет НДС при перечислении продавцу стоимости приобретенного имущества.

Суды согласились с выводом Инспекции о наличии у Предпринимателя обязанности налогового агента, однако посчитали, что уплата

им НДС в бюджет за счет собственных средств приведет к ущемлению его прав и законных интересов и нарушит принцип равного и справедливого налогообложения. По мнению судов, обязанность по перечислению налога в бюджет возникла у муниципального органа в связи с необоснованным получением им спорной суммы НДС.

Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ не поддержала позицию судов, указав, что специальный порядок уплаты НДС в бюджет при реализации муниципального имущества предполагает, что у муниципальных органов не возникает обязанности по исчислению и уплате налога. Следовательно, принцип невозможности взыскания с налогового агента не удержанной им суммы НДС в данном случае неприменим, поскольку продавец имущества плательщиком НДС не является.

Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ также отметила, что уплата предпринимателем НДС в бюджет за счет собственных средств не приведет к ущемлению его прав и законных интересов в налоговых правоотношениях, поскольку, исполнив возложенную на него обязанность налогового агента, предприниматель не лишен возможности реализовать право на защиту своих интересов в рамках гражданско-правового спора с муниципальным образованием о возврате неосновательно полученных денежных средств.

Кроме того, Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ отметила, что суды оставили без внимания обстоятельства, связанные с формированием цены спорного имущества и включением в ее состав НДС, в связи с чем направила дело на новое рассмотрение.

2.2. Решения Арбитражного суда г. Москвы

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 22.05.2017 по делу № [А40-39846/17](#) АО «Компания «Главмосстрой» (судья Шевелева Л.А.)

Доначисление НДС с полученных авансов в ходе налоговой проверки не является основанием для применения вычета НДС при расторжении договора, в счет которого аванс был получен. Обязательным условием для применения вычета является уплата НДС с полученных авансов.

Общество не отразило НДС с полученного по договору подряда аванса в декларации по НДС в размере 659 783 898 руб. за 4 квартал 2011 года и не уплатило НДС в бюджет. НДС с этого аванса был доначислен Инспекцией в процессе проведения выездной налоговой проверки за период 2011-2013 года, однако доначисленный по решению налогового органа НДС был уплачен Обществом только частично - в размере 116 923 088 руб., оставшаяся часть в размере 542 860 810 руб. Обществом уплачена в бюджет не была. В декабре 2015 года Общество и его контрагент расторгли договор подряда и заключили договоры на

выполнение строительно-монтажных работ, в счет оплаты по которым зачтена сумма аванса. По мнению Общества, зачет (перенос аванса на другой договор) является одной из форм возврата авансового платежа, в связи с чем в декларации по НДС за 4 квартал 2015 года Общество заявило НДС к вычету в полном объеме в размере 659 783 898 руб. Кроме этого, Общество считало, что несмотря на отсутствие уплаты НДС по решению налогового органа, сам факт его доначисления по результатам налоговой проверки является основанием для последующего вычета. Инспекция отказала в вычете в части неуплаченной суммы НДС, начисленного с аванса (в размере 542 860 810 руб.).

Признавая решение Инспекции законным, суд указал, что для применения вычета в порядке п. 5 ст. 171 НК РФ необходимо обязательное соблюдение трех условий: исчисление и уплата продавцами НДС с полученных авансов, изменение условий либо расторжение договоров, возврат соответствующих сумм авансов. В данном случае Общество не только не исчислило (НДС начислен по результатам налоговой проверки), но и не уплатило НДС в бюджет, в связи с чем условия для принятия к вычету сумм НДС отсутствовали.

**Подписаться на бесплатную рассылку дайджеста можно
отправив заявку на info@schekinlaw.ru**