

Сделки с IP. Налоги.

15 сентября 2016 года



Основной принцип

Ст.11 НК РФ

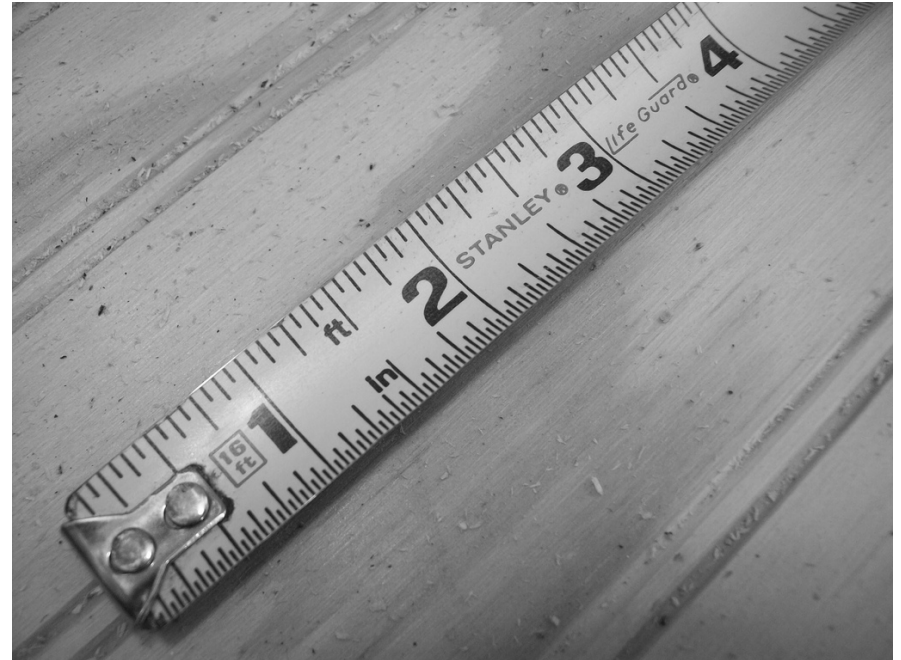
Налоги –
производная иных
отраслей права.

И реальности.



Основные аспекты расчета налоговой нагрузки

- ❖ Когда,
- ❖ Сколько и
- ❖ С каким знаком



Период признания расходов (ПО)

Налог на прибыль: «Сколько и когда»

Условия сделки:

- Несключительная лицензия (ПО и БД)
- Срок лицензии не определен
- Лицензионный платеж единовременный
- Расходы экономически обоснованные

Вопрос: как признавать расходы?

Постановление ФАС ПО, дело А72-6344/2015

Период признания расходов (ПО)

Налог на прибыль: «Сколько и когда»

- П.1 ст.272 НК РФ:

Расходы признаются в том отчетном (налоговом) периоде, в котором эти расходы возникают исходя из условий сделок.

В случае, если сделка не содержит таких условий и связь между доходами и расходами не может быть определена четко или определяется косвенным путем, расходы распределяются налогоплательщиком самостоятельно.

- Учетная политика налогоплательщика: при наличии срока в договоре – в течение такого срока. При отсутствии - на усмотрение Общества.

Постановление ФАС ПО, дело А72-6344/2015

Период признания расходов (ПО)

Налог на прибыль: «Сколько и когда»

Резюме:

- ❖ Учетная политика имеет значение,
- ❖ Важно знать мат.часть.

Постановление ФАС ПО, дело А72-6344/2015

«Ноу-хау»: НМА или прочие расходы

Налог на прибыль: «Сколько и когда»

Условия сделки:

- Общество обязалось произвести и поставить оборудование
- Привлечен проектировщик, получена конструкторская документация. Конфиденциальная по условиям договора и из переписки с проектировщиком.
- Оборудование произведено по проекту. Поставлено покупателю и оплачено им. Документация ему передана не вся.
- Расходы на проект списаны единовременно.

Вопрос: что это? «Ноу-хау» или нет? Как определить?

Постановление 17 АС, дело No А50-2096/2015

«Ноу-хау»: НМА или прочие расходы

Налог на прибыль: «Сколько и когда»
П.3 ст.257 НК РФ:

- НМА: а) способен приносить доход более 12 мес., б) подтвержден документально (права или существование)

ст.1465 ГК РФ:

- Ноу-хау – это а) сведения, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, б) к которым у третьих лиц нет свободного доступа в) введен режим коммерческой тайны.

Закон «О коммерческой тайне»:

- определяет требования к режиму коммерческой тайны (в т.ч. гриф на носителях информации, учет лиц, имеющих доступ и тп.)

Постановление 17 АС, дело No А50-2096/2015

«Ноу-хау»: НМА или прочие расходы

Налог на прибыль: «Сколько и когда»

Резюме:

- ❖ Не всегда режим конфиденциальности – помощь
- ❖ Не все права и документы нужны

Постановление 17 АС, дело No А50-2096/2015

«Ноу-хау»: есть или нет. Роялти или дивиденды

Налог на прибыль: «С каким знаком»

Условия сделки:

- По лицензии получено право пользования «ноу-хау» - накопленные познания, опыт, специальные навыки и информация относительно использования в производстве пивоваренной продукции пивных дрожжей. Налогоплательщик – производитель пива.
- Лицензиар (резидент Бельгии) и лицензиат – взаимозависимые компании
- Регулярно выплачивались роялти (общая сумма – около 1 млрд.руб.).
- Дивиденды в период действия лицензии не выплачивались.
- По ДТТ между Бельгией и РФ роялти у источника не облагаются, дивиденды же облагаются по ставке 10%.

Вопрос: что же нарушил налогоплательщик, признав в расходах роялти?

Постановление ФАС МО, дело No А40-104549/13

«Ноу-хау»: есть или нет

Роялти или дивиденды

Пленум ВАС РФ №53:

- Признаки необоснованной налоговой выгоды: операции учтены не в соответствии с их экономическим смыслом, отсутствует деловая цель, разумность и реальность деятельности

Ст.105.3 НК РФ:

- Контролируемые сделки (рыночный уровень цен)

Закон «О коммерческой тайне»:

- Ноу-хау – это а) сведения, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, б) к которым у третьих лиц нет свободного доступа в) введен режим коммерческой тайны

Постановление ФАС МО, дело No А40-104549/13

«Ноу-хау»: есть или нет

Роялти или дивиденды

Резюме:

- ❖ Имеет значение совокупность факторов
- ❖ Всегда возможна экспертиза
- ❖ Пленум №53 может все

Постановление ФАС МО, дело No А40-104549/13

Товарный знак: признание роялти

Налог на прибыль: «С каким знаком»

Условия сделки:

- По лицензии получено право на товарный знак.
- Лицензиар (физическое лицо, РФ) и лицензиат взаимозависимы
- Регулярно выплачивались роялти, в т.ч. при спаде продаж и получении убытка в целом по году (сумма роялти – около 20 млн.руб.).
- Дивиденды в период действия лицензии не выплачивались.
- Лицензиар – ИП.

Вопрос: что же нарушил налогоплательщик, признав в расходах роялти?

Постановление ФАС ЦО, дело No А68-4133/2014

Товарный знак: признание роялти

Налог на прибыль: «С каким знаком»

Пленум ВАС РФ №53:

- Не является сама по себе подтверждением необоснованной налоговой выгоды взаимозависимость либо возможность осуществить сделку с меньшей выгодой

Ст.105.3 НК РФ, ст.40 НК РФ, ст.20:

- Контролируемые сделки (рыночный уровень цен) требует проверки

Постановление КС РФ от 24.02.2004 № 3-П :

- Принцип экономической целесообразности отсутствует в налоговом праве. Инспекция не вправе ее оценивать.

Постановление ФАС ЦО, дело № А68-4133/2014

Товарный знак: признание роялти

Налог на прибыль: «С каким знаком»

Резюме:

- ❖ Имеет значение совокупность факторов
- ❖ Всегда возможна экспертиза
- ❖ Пленум №53 может все

Постановление ФАС ЦО, дело No А68-4133/2014

ПО: создано или нет

НП и НДС: «С каким знаком»

Условия сделки:

- Заключен договор на создание обновленной версии информационной системы.
- Контрагент находится по адресу массовой регистрации
- Полученные от него документы подписаны неустановленным лицом (допрос директора)
- У контрагента отсутствует штат и подрядчики.
- К договору не приложены ТЗ, сметы и тех.документация.

Вопрос: подлежат ли признанию расходы?

Постановление ФАС ПО, Дело No А65-17910/2015

ПО: создано или нет

НП и НДС: «С каким знаком»

Пленум ВАС РФ №53:

- Признаки необоснованной налоговой выгоды: не подтверждена реальность операций.

Ст.169 НК РФ:

- Необходим счет-фактура

Ст.252 НК РФ:

- Необходимы первичные документы

Постановление ФАС ПО, Дело No А65-17910/2015

ПО: создано или нет

НП и НДС: «С каким знаком»

Резюме:

- ❖ Необходимо проявлять разумную осмотрительность
- ❖ Реальность операции должна быть подтверждена не только документами

Постановление ФАС ПО, Дело No А65-17910/2015

Он-лайн ПО: лицензия или нет

НДС: «С каким знаком»

Условия сделки:

- Налогоплательщик – паблишер он-лайн игр. Предоставляет пользователям игры на условиях free-to-play. Игры многопользовательские, клиентские и браузерные
- Ранее налогоплательщик заключал с пользователями договоры услуг. Затем изменил договоры на лицензионные. Изменений бизнес-модели не было. Изменений ПО тоже
- Пользователи оплачивают право доступа к дополнительному функционалу.
- Дополнительный функционал может быть использован только во взаимосвязи с ПО.

Вопрос: возможно ли применение льготы (п.п.26 п.2 ст.149 НК РФ)

Постановление ФАС МО, Дело No А40-56211/14-90-70

Он-лайн ПО: лицензия или нет

НДС: «С каким знаком»

П.п.26 п.2 ст.149 НК РФ:

- Не облагаются НДС операции по реализации (передаче) исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для электронных вычислительных машин, базы данных... ноу-хау, а также прав на их использование ... на основании лицензионного договора.

Ст.1261 ГК РФ:

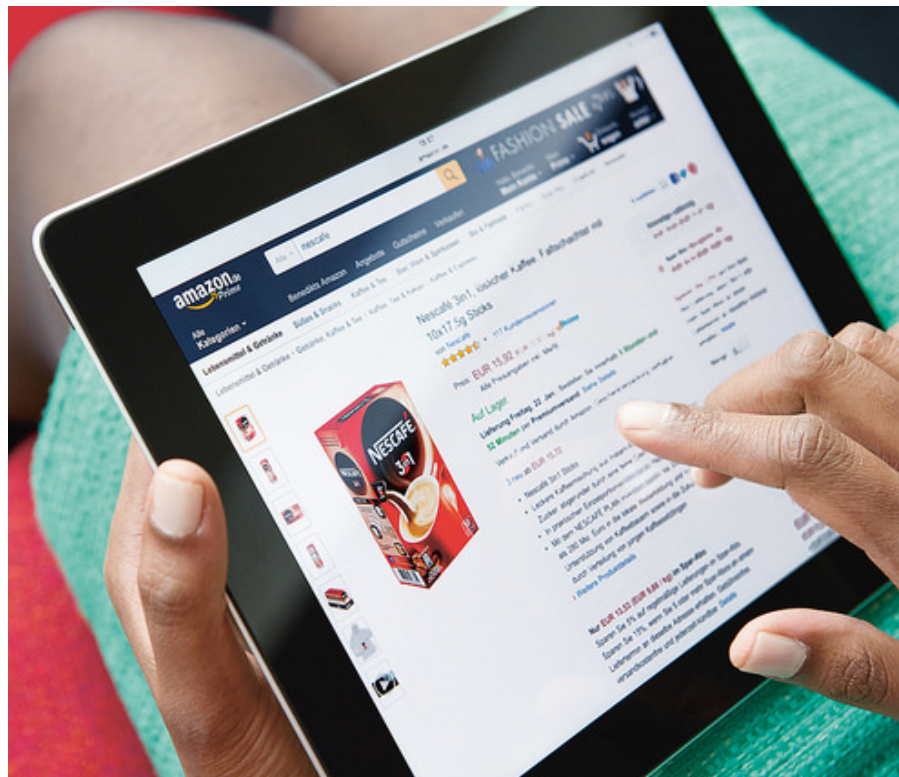
- Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Постановление ФАС МО, Дело No А40-56211/14-90-70

Закон о «налоге на Google»

Поправка к НК РФ

Иностранные
организации,
оказывающие в РФ
«электронные услуги»,
являются
плательщиками НДС



Федеральный закон от 03.07.2016 №244-ФЗ

Закон о «налоге на Google»

Поправка к НК РФ

К таким услугам в т.ч. Отнесены (ст.174.2 НК РФ):

- Предоставление прав пользования на ПО и БД через Интернет, в т.ч. через удаленный доступ и доп.функциональные возможности,
- Реклама и промо в Интернет,
- Предоставление мощностей для хранения информации в Интернет,

*Федеральный закон от 03.07.2016
№244-ФЗ*

Закон о «налоге на Google»

пояснительная записка к проекту закона

Цель закона :

Устранение конкурентной дискриминации между российскими и зарубежными компаниями



Федеральный закон от 03.07.2016 №244-ФЗ

Закон о «налоге на Google»

пояснительная записка к проекту закона

А еще так делают в
ЕС, Южной Корее и
Японии

*Федеральный закон от 03.07.2016
№244-ФЗ*

Закон о «налоге на Google»

поправки в НК РФ

Вопросы:

❖ Место реализации (ст.148 НК РФ) – где же место реализации услуг для юридических лиц? П.п. 5 п.1 ст.148 НК РФ: все, что не перечислено в п.п. выше (в т.ч. в п.п.4, в который внесены изменения законом 244-ФЗ) – по месту деятельности продавца.

*Федеральный закон от 03.07.2016
№244-ФЗ*

Закон о «налоге на Google»

поправки в НК РФ

Вопросы:

❖ Соотношение ст.174.2 и п.п.26 п.2 ст.149 НК РФ – какая ставка применима?

П.п.26 п.2 ст.149 НК РФ: реализация и передача исключительных прав на ПО, БД, ноу-хау, полезные модели... и прав на их использование по лицензиям не облагается НДС

*Федеральный закон от 03.07.2016
№244-ФЗ*

Закон о «налоге на Google»

поправки в НК РФ

Вопросы:

❖ Исполнение обязанности по уплате налога и декларация – кто налоговый агент и кто сдает декларацию?

П.4.6 ст.83 – на учет в налоговые органы обязана встать иностранная организация, оказывающая электронные услуги физическим лицам в РФ и осуществляющая расчеты с ними напрямую

Ст.174.2 – налоговый агент: а) ИП или юр.лицо в РФ, приобретающие электронные услуги (вычет возможен), б) ИП или юр.лицо – посредник в т.ч.в расчетах (вычет невозможен). Декларацию сдают оба. Проверка осуществляется в обычном порядке (особый – только для иностранных организаций)

Федеральный закон от 03.07.2016

№244-ФЗ

Закон о «налоге на Google»

поправки в НК РФ

Вопросы:

Кто же это юр.лицо и
ИП – загадочный
покупатель таких
услуг (п.9 ст.174.2)?



Закон о «налоге на Google»

поправки в НК РФ

Вопросы:

И где же место их реализации в таком случае?



СПАСИБО



*Юридическая компания Taxadvisor
– это прежде всего сплочённый
коллектив людей, которые
любят свою профессию*

Taxadvisor

Информация о компании

По налоговым проектам - наша цель сделать, так, чтобы Вы или Ваш бизнес работали эффективно и без скрытых налоговых рисков.

Наш принцип – риски и налоговые издержки должны быть сбалансированы.

Выбирая нас, Вы получаете надежную и квалифицированную помощь в принятии решений и в защите Ваших интересов.

“Taxadvisor” - единственная российская компания, сотрудники которой вошли в экспертную рабочую группу по развитию налоговой системы

Наши опыт и знания позволяют реализовывать проекты любой сложности по данной тематике.

Мы осуществляем полную правовую поддержку предприятий при разработке процедур, необходимых для соблюдения нового регулирования трансфертного ценообразования.

Taxadvisor

Наши достижения

- ❖ Компания отмечена международным рейтингом Legal 500 среди лучших юридических компаний в налоговой сфере
- ❖ Нас рекомендует международный справочник The Best Lawyers
- ❖ Сотрудники отмечены грамотами Министра Финансов РФ
- ❖ К нам обращаются за комментариями ведущие деловые СМИ (Ведомости, РБК, Коммерсант)



Ключевые сотрудники

*Юридическая компания Taxadvisor
– это прежде всего сплочённый
коллектив людей, которые
любят свою профессию*

Контакты

Всегда открыты к общению

Тел.: +7 495 230 01 46

Email: info@taxadvisor.ru

Web: www.taxadvisor.ru