

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ СОБРАНИЕ
ЛЕНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРАВОВОЕ УПРАВЛЕНИЕ

191311, Санкт-Петербург, Суворовский пр., 67,
тел 274-85-18, факс 274-85-39

19.08.15 № 4177-1/15-06-0-1

На № _____ от _____

Председателю
постоянной комиссии по
бюджету и налогам

Н.И. Пустотину

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект Федерального закона
«О внесении изменений в пункт 13 статьи 165 части второй Налогового
кодекса Российской Федерации»

Внесен временно исполняющим обязанности
Губернатора Ленинградской области А.Ю. Дрозденко

Рассмотрев проект федерального закона «О внесении изменений в пункт 13 статьи 165 части второй Налогового кодекса Российской Федерации» (далее – законопроект), правовое управление отмечает, что он внесен с соблюдением требований Регламента Законодательного собрания Ленинградской области и Регламента Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

В соответствии с пунктом «д» части 1 статьи 105 Регламента Государственной Думы Федерального Собрания РФ при внесении в Государственную Думу законопроекта, предусмотренного частью 3 статьи 104 Конституции РФ (законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета), субъектом (субъектами) права законодательной инициативы должно быть представлено заключение Правительства РФ.

Таким образом, до внесения представленного законопроекта в Государственную Думу его необходимо направить для получения заключения в Правительство РФ.

Отмечаем, что при рассмотрении законопроекта в Правительстве РФ и Государственной Думе Федерального Собрания РФ к нему могут быть предъявлены следующие замечания.

1. В соответствии со статьей 146 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) объектом налогообложения при уплате налога на добавленную стоимость (далее – НДС) признается **реализация** товаров (работ, услуг).

Согласно подпункту 10 пункта 1 статьи 164 НК РФ налогообложение производится по налоговой ставке 0 процентов **при реализации** построенных судов, **подлежащих регистрации в Российском международном реестре судов.**

В связи с этим предложение о дополнении установленного пунктом 13 статьи 165 НК РФ перечня документов, представляемых в налоговые органы для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов, указанием на контракт **на строительство судна** (который сам по себе не предполагает его последующую реализацию) нуждается в дополнительном обосновании и относится к вопросам целесообразности.

Необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 39 НК РФ реализацией товаров, работ или услуг признается соответственно передача на возмездной основе (в том числе обмен товарами, работами или услугами) права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, возмездное оказание услуг одним лицом другому, а в случаях, предусмотренных НК РФ, передача права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, оказание услуг одним лицом другому лицу - на безвозмездной основе.

Указанная норма носит общий характер в целях определения операции по реализации. Вместе с тем, операция по реализации в целях главы 21 НК РФ закреплена специальной нормой - подпунктом 1 пункта 1 статьи 146 НК РФ. Согласно данному положению в целях исчисления НДС объектом налогообложения признается реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказания услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав. В целях главы 21 НК РФ передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (услуг, работ).

Исходя из приведенных положений, в целях налогообложения по НДС передача прав собственности на товары, результаты выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров.

Таким образом, по смыслу пункта 1 статьи 39, подпункта 1 пункта 1 статьи 146, подпункта 10 пункта 1 статьи 164, пункта 13 статьи 165 НК РФ при реализации результата выполненных работ (построенного судна) в рамках договора строительного подряда (на строительство судна) применение ставки НДС в размере 0 процентов правомерно. При наличии доказательств реальности совершения сделки по строительству судна, зарегистрированного в Российском международном реестре судов, и передачи заказчику результата выполненных работ на основании акта приемки (что признается операцией по реализации в силу статьи 39 НК РФ)

подрядчику не может быть отказано в применении налоговой ставки 0 процентов. Данный вывод подтверждается судебной практикой (постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2009 по делу № А26-4810/2008, постановление ФАС Северо-Западного округа от 16.03.2009 по делу № А26-3067/2008).

На основании изложенного, нуждаются в пояснении положения пункта 1 и пункта 3 статьи 1 законопроекта, в соответствии с которыми документом, подтверждающим обоснованность применения налоговой ставки 0 процентов, определяется **контракт на строительство** (без соотнесения с фактом реализации построенного судна), а также документ, подтверждающий **передачу** судна от налогоплательщика к заказчику (генеральному подрядчику).

2. Согласно действующей редакции подпункта 2 пункта 13 статьи 165 НК РФ при реализации товаров, предусмотренных подпунктом 10 пункта 1 статьи 164 НК РФ, для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов и налоговых вычетов в налоговые органы представляется **выписка из реестра строящихся судов** с указанием, что по окончании строительства судно **подлежит регистрации в Российском международном реестре судов**. Данная редакция подпункта 2 пункта 13 статьи 165 НК РФ соотносится с подпунктом 10 пункта 1 статьи 164 НК РФ. Законопроектом предлагается изложить подпункт 2 пункта 13 статьи 165 НК РФ в новой редакции, согласно которой документом для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов предлагается определить **«выписку из Российского международного реестра судов с указанием, что построенное (реализованное) судно в нем зарегистрировано»**. Таким образом, по существу предлагается «ужесточить» требования к документам, подтверждающим обоснованность применения налоговой ставки 0 процентов в части наличия уже существующей на дату подачи документов выписки из Российского международного реестра судов (в отличие от действующей в настоящее время нормы, согласно которой необходимо лишь указание на будущую регистрацию в Российском международном реестре судов в выписке из реестра строящихся судов). В результате внесения проектируемых законопроектом изменений подпункт 2 пункта 13 статьи 165 НК РФ вступит в противоречие с подпунктом 10 пункта 1 статьи 164 НК РФ. В этой связи полагаем необходимым дополнить рассматриваемый законопроект нормами о внесении изменений в подпункт 10 пункта 1 статьи 164 НК РФ (в части исключения слов «подлежащих регистрации»).

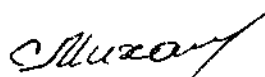
Одновременно обращаем внимание, что при определении в составе документов, которые должны представляться в налоговые органы для обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов, такого документа как **«выписка из «Российского международного реестра судов с указанием, что построенное (реализованное) судно в нем зарегистрировано»**, следует учитывать, что в случае если в течение 45 календарных дней с момента перехода права собственности на судно от

налогоплательщика к заказчику регистрация судна в Российском международном реестре судов не осуществлена, то на основании положений пункта 6 статьи 161 НК РФ лицо, в собственности которого находится судно **по истечении 45 календарных дней** с момента такого перехода права собственности, является налоговым агентом, обязанным исчислить НДС по ставке в размере 18 %, предусмотренной пунктом 3 статьи 164 НК РФ, и перечислить соответствующую сумму налога в бюджет. При этом налоговая база определяется налоговым агентом как стоимость, по которой данное судно было реализовано заказчику, с учетом налога.

Отмечаем также, что в соответствии со статьей 105 Регламента Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации пояснительная записка к законопроекту должна содержать мотивированное обоснование необходимости принятия или одобрения законопроекта. В этой связи рекомендуем дополнить пояснительную записку обоснованием необходимости исключения из действующей в настоящее время редакции подпункта 2 пункта 13 статьи 165 НК РФ ссылки на **«выписку из реестра строящихся судов»** (пункт 2 статьи 1 законопроекта). Необходимость внесения данных изменений возможно обосновать сложившейся арбитражной практикой, согласно которой, если построенное судно зарегистрировано в Российском международном реестре судов, то отказ налогового органа в применении нулевой ставки по НДС, мотивированный непредставлением организацией выписки из реестра строящихся судов, является неправомерным.

Кроме того, анализируя положения статьи 2 законопроекта, необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 5 НК РФ акты законодательства о налогах, по общему правилу, вступают в силу не ранее чем по истечении одного месяца со дня их официального опубликования и не ранее 1-го числа очередного налогового периода по соответствующему налогу. Таким образом, статья 2 законопроекта нуждается в соответствующих уточнениях.

Начальник отдела
государственного устройства
и административного законодательства
правового управления



М.А. Михайлов