



**ASSOCIATION OF EUROPEAN
BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

**The Voice of European Business
in Russia**



***Налогообложение ввозимого програм
обеспечения: есть ли различия в
налогообложении программного обеспечения,
поставляемого на материальном носителе и по
каналам связи (по сети Интернет)***

*«Договора на программное обеспечение и Часть IV
Гражданского кодекса РФ: что необходимо знать
иностранным компаниям, работающим с российскими
разработчиками программного обеспечения»*

*Юлия Александрова, юрист
«Пепеляев, Гольцблат и партнеры»
Москва, 30 января, 2008*



Освобождение от НДС передачи прав на программное обеспечение

С 01.01.2008:

(подп. 26, п. 2, ст. 149 Налогового кодекса РФ)

«2. Не подлежит налогообложению ...реализация (а также передача...) на территории Российской Федерации:

26) исключительных прав на ... программы для электронных вычислительных машин, базы данных,... а также прав на использование указанных результатов интеллектуальной деятельности на основании лицензионного договора».

Программное обеспечение: двойная
правовая природа -

передача прав или продажа товара
(экземпляров программ на дисках)?

Правовая природа ПО зависит от условий договора
между правообладателем и покупателем
(приобретателем прав)



Передача прав

с 01.01.2008

освобождаются от НДС:

- ✓ передача исключительных прав на ПО;
- ✓ передача прав на ПО по лицензионному договору

Продажа товара (экземпляров программы)

Продажа экземпляров программы на диске без передачи прав на ПО является продажей товара и облагается НДС в общем порядке

До 2008 года

*Постановление Президиума ВАС РФ
№ 2617/05 от 02.08.2005:*

приобретение экземпляров программы на CD-ROM является передачей права на использование программы, а не продажей товара (рассмотрен экспорт).



Постановление ФАС Северо-Западного округа от 22.01.2007 по делу № А56-10555/2006: продажа экземпляра ПО на диске без передачи имущественных прав является продажей товара для целей налогообложения.

Ранее ФАС СЗО от 20.06.2005 по делу № А56-20559/03: поскольку наряду с продажей экземпляра программы передавалось право на воспроизведение, то это передача имущественных прав, а не продажа товара.



Проблемы применения подп. 26 п.2 ст. 149 НК РФ:

- ✓ налогообложение передачи неисключительных прав на ПО (равнозначны ли понятия «неисключительные права» и «права по лицензионному договору»);
- ✓ НДС при продаже (приобретении) программных продуктов через цепочку посредников (дилеров, дистрибьюторов);
- ✓ НДС при продаже экземпляров программ в товарной упаковке (в розничной сети).

ПИСЬМО Минфина РФ от 29.12.2007 № 03-07-11/648:

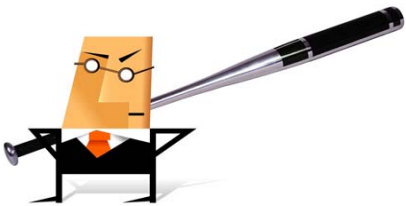
«...условием применения освобождения от НДС является наличие на момент передачи имущественных прав лицензионного договора»

«...распространение ПО через сеть торговых посредников с передачей **неисключительных** прав от организации-производителя через цепь посредников до конечного потребителя на основе заключенных лицензионных договоров НДС не облагается»

«...поскольку на момент приобретения в розничной торговле экземпляров программ в товарной упаковке программа не используется (нет присоединения к лицензии), операции по передаче прав при реализации программ в товарной упаковке **облагаются НДС, если на момент реализации не заключается лицензионный договор в письменной форме**»

ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ

- ✓ Квалификация передачи ПО (передача прав, продажа товара) зависит от условий договора между продавцом (правообладателем) и приобретателем;
- ✓ Условием для освобождения от НДС является наличие лицензионного договора;
- ✓ Передача неисключительных прав на ПО не облагается НДС (ст. 1236 ГК РФ предусматривает два вида лицензии – исключительная и неисключительная);





- ✓ Продажа ПО на материальном носителе (в том числе экземпляра программы) с одновременным заключением лицензионного договора, по которому передаются права на ПО, не облагается НДС;
- ✓ Для освобождения от НДС реализации программы по всей цепочке посредников (дилеров, дистрибьюторов) необходимо оформление лицензионных договоров о передаче неисключительных прав со всеми участниками цепочки (права на распространение, воспроизведение, использование).



123610 МОСКВА
Краснопресненская наб., 12
ЦМТ-II, подъезд 7
Тел.: +7 (495) 967 0007
Факс: +7 (495) 967 0008
e-mail info@pgplaw.ru



197136 САНКТ-ПЕТЕРБУРГ
ул. Шпалерная, 54
Бизнес-центр «Золотая Шпалерная»
Тел.: +7 (812) 333 0717
Факс: +7 (812) 333 0716
e-mail: spb@pgplaw.ru

www.pgplaw.ru