

## О ЗАПРЕТЕ СОКРАЩЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ЛЬГОТ В СЛУЧАЯХ, КОГДА ИХ ПРИМЕНЕНИЕ УЖЕ НАЧАТО

© ООО Юридическая компания «Шапвалов Петров», 2020

### О ЧЕМ ЭТА ПРЕЗЕНТАЦИЯ

- Хорошо известно, что обратная сила налогового закона запрещена, если она ухудшает положение налогоплательщика.
- Когда-то давно Конституционный Суд РФ разъяснил, что обратная сила налогового закона возникает и в том случае, если новый закон применяют в налоговом периоде, который начался до вступления в силу этого закона. Это правило является частным случаем более универсального правила: новый закон не может применяться к начавшимся и незаконченным на момент его вступления в силу отношениям (далее – **длящиеся отношения**).
- Самые распространённые примеры длящихся отношений – инвестиционные льготы и налоговые каникулы. Про них и пойдет речь в этой брошюре.

# ИНВЕСТИЦИОННЫЕ ЛЬГОТЫ

- Под инвестиционными льготами мы понимаем налоговые режимы, которые предоставляют налогоплательщикам на несколько лет льготы на условиях производства определённых инвестиций. Например, это режимы РИП, СПИК и ТОР.
- Налоговые каникулы устроены похоже, но требование о минимальном размере инвестиций отсутствует. Пример: льгота по НДС для недропользователей, добывающих нефть в Якутии.
- Идея длящихся правоотношений в этих льготах заключается в том, что получатель льгот как бы подписывает с государством договор, согласно которому он вкладывает свои средства в создание определённого производства, а государство помогает инвестору, предоставляя ему несколько лет льготы. Отменить такие льготы для тех, кто начал их применять, нельзя. Но на практике это случается.

## ОТМЕНА ЛЬГОТ ДЛЯ ТОР В 2018

- В 2018 году был принят закон № 300-ФЗ от 03.08.2018, который ограничил льготы по страховым взносам для резидентов ТОР. Если раньше они могли льготировать зарплаты всех своих работников, то начиная с середины 2018 года всех обязали ограничить льготы так называемыми новыми рабочими местами.
- Арбитражные суды уже высказались, что это не обратная сила, а закрепление подхода, который применялся всегда. Мол раньше был технический недостаток, который суды вправе исправлять. И якобы так предписывает поступать КС РФ в одном из дел по обратной силе (определение от 16.07.2013 № 1173-О; дело «Нортгаза»).
- На самом деле эти два случая нельзя сравнивать. Если в деле «Нортгаза» имела место неточность юридико-технического характера, то в 2018 году имеет место неопределённость.

# НЕТОЧНОСТЬ ПРОТИВ НЕОПРЕДЕЛЁННОСТИ

- В деле «Нортгаза» рассмотрели следующую ситуацию. Законодатель изменил для газового конденсата тип налоговой ставки: была процентной, а стала твердой. Но у каждого из двух типов ставки налоговая база определяется по-разному: для процентной ставки – это стоимость конденсата, а для твердой ставки – это его количество в тоннах.
- Изменяя тип ставки, законодатель забыл изменить правило определения налоговой базы. Так вот эту ситуацию КС РФ охарактеризовал как некоторую неточность юридико-технического характера. Мол, очевидно, что вслед за сменой типа ставки обязательно сменяется и налоговая база. Могли бы и догадаться!
- А вот про то, что требование о новых рабочих местах было всегда, догадаться было невозможно.

## ОТМЕНА НАЛОГОВЫХ КАНИКУЛ В 2015

- К ситуации 2018 года больше подходит другое определение КС РФ, которое касается применения обратной силы к участникам налоговых каникул (определение от 12.04.2018 № 841-О).
- Это определение, помимо своего размера, примечательно тем, что КС РФ разрешил применять обратную силу только по причинам того, что (1) он добывал нефть, которая согласно ст. 9 Конституции является основой жизни и деятельности народов России; и (2) частично выпадающие льготы были компенсированы через механизм таможенной пошлины. Никаких попыток объяснить, что льготы всегда такими были, суд не делал.
- Так должно быть и в 2018 году. Если резидент ТОР не является недропользователем, то льготы отбирать у него нельзя.

# ОТМЕНА ЛЬГОТ ДЛЯ УЧАСТНИКОВ РИП В 2019

- Ситуации с отменами льгот, которые нарушают запрет обратной силы, возникают не так уж и редко. Яркий пример – это ограничение размера льгот для участников РИП в 2019. Изначально участники РИП могли получить любой объем льгот, но после поправок это право ограничили размером инвестиций.
- С таким подходом можно спорить!
- Другой пример случился в Хабаровском крае также в 2019 – там запретили применять РИП недропользователям. Если этот закон начнут применять к уже действующим участникам РИП, то это будет обратная сила.
- И такое применение можно будет оспорить.

7



## КАК БОРОТЬСЯ С ОБРАТНОЙ СИЛОЙ

- Этот слайд отсутствует в версии, размещенной в открытом доступе.
- Заинтересованным потенциальным клиентам мы изложим свой подход, направив по запросу полную версию этой презентации.
- Обращаем ваше внимание, что информация направляется лишь при условии, что мы можем вас идентифицировать как получателя отмененных льгот. С этой целью просим присылать свои сообщения с корпоративной почты, указывая в них наименование своей организации, какую льготу вы утратили и ваш контактный телефон.

8



# SHARP | SHAPOVALOV PETROV

TAX • LEGAL

---



Сергей Шаповалов,  
партнер  
[www.sharplaw.ru](http://www.sharplaw.ru)  
[s.shapovalov@sharplaw.ru](mailto:s.shapovalov@sharplaw.ru)  
+7 (495) 771-75-17



SHAPOVALOV  
PETROV