

**Есть ли право на вычет НДС у
концессионера, если концессионное
соглашение (КС) было заключено до
2018 г. ?**

© 2020 SharpLaw LF компания, зарегистрированная в соответствии
с законодательством Российской Федерации

ЧТО ПОМЕНЯЛОСЬ В НК РФ ДЛЯ КОНЦЕССИОНЕРОВ с 2018 г.? (1 из 3) ?

- Порядок предоставления налоговых вычетов по НДС по расходам, связанным с оплатой приобретенных товаров (работ, услуг) в рамках концессионного соглашения (далее – КС), **возмещаемым за счет средств из бюджетов бюджетной системы РФ** (в форме субсидий или бюджетных инвестиций) **в период 2018-2019 претерпел ряд изменений.**
- До ноября 2017 г. п. 2.1 ст. 170 НК РФ отсутствовал в НК РФ, особенности применения вычетов по НДС *применительно к КС* были установлены только ст. 174.1 НК РФ.

ЧТО ПОМЕНЯЛОСЬ В НК РФ ДЛЯ КОНЦЕССИОНЕРОВ с 2018 г.? (2 из 3)

- Разъяснения о порядке применения вычетов по НДС при совершении операций по КС, в соответствии с которыми компенсация затрат Концессионера **осуществляется за счет средств федерального бюджета**, существовали на уровне писем Минфина России.
- **Позиция Минфина сводилась к следующему:**
принятие к вычету сумм НДС, уплачиваемых за счет средств федерального бюджета, приведет к повторному возмещению налога из федерального бюджета, в связи с чем суммы налога к вычету принимать не следует (Письмо Минфина России от 28.11.2016 N 07-01-09/70084).

ЧТО ПОМЕНЯЛОСЬ В НК РФ ДЛЯ КОНЦЕССИОНЕРОВ с 2018 г.? (3 из 3)

- С ноября 2017 г. ФЗ от 27.11.2017 № 335-ФЗ в НК РФ **был введен п. 2.1 ст. 170 НК РФ**. Новая норма *вступила в силу с 01.01.2018* и установила общее правило, что:

в случае *приобретения товаров (работ, услуг, имущественных прав)* за счет *субсидий* и (или) *бюджетных инвестиций*, полученных налогоплательщиком *из бюджетов бюджетной системы РФ*, суммы НДС вычетам не подлежат.

- Таким образом, данная норма закрепила подход, ранее сформулированный в разъяснениях контролирующих органов.
- Обращаем внимание, что указанное положение говорит в целом о «приобретении» ОС и **не содержит разделения на Сарех и Орех** фазу создания объекта КС. Это имеет значение для концессионеров с учетом прочих норм НК РФ, которые нужно принимать во внимание при заявлении вычетов по НДС.

КАК СОЧЕТАЮТСЯ ПРАВИЛА п.2.1. ст.170 НК РФ со ст.174.1 НК РФ ?

(!) Однако оставалось неясным, как взаимосвязаны положения ст. 174.1 НК РФ (разрешающей вычеты концессионерам) с введенным п. 2.1 ст. 170 НК РФ, и в каких именно ситуациях должен применяться последний.

В этой связи Минфином РФ был подготовлен ряд разъяснений.

КАК СОЧЕТАЮТСЯ ПРАВИЛА п.2.1. ст.170 НК РФ со ст.174.1 НК РФ ?

- В своих письмах от 13.04.2018 г. № 03-07-11/24624, от 11.04.2018 № 03-07-11/23788, от 25.09.2018 г. № 03-03-06/2/68314 Минфин пояснил, что в рамках КС Концессионер осуществляет **как инвестиционную деятельность (по созданию или реконструкции объекта КС), так и эксплуатационную (использование созданного объекта КС)**. Было отмечено, что

в случае получения Концессионером платы Концедента из федерального бюджета, на нее распространяются правила п. 2.1 ст. 170 НК РФ: суммы НДС по товарам (работам, услугам, имущественным правам), затраты на приобретение которых возмещаются за счет указанной платы, вычету не подлежат, а в случае возмещения субсидией НДС с ранее понесенных затрат, уже принятых к вычету, такие суммы НДС подлежат восстановлению по пп.6 п.3 ст.170 НК РФ.

КАК СОЧЕТАЮТСЯ ПРАВИЛА п.2.1. ст.170 НК РФ со ст.174.1 НК РФ ?

- ФЗ от 27.11.2018 №424-ФЗ в п. 2.1 ст. 170 НК РФ и пп.6 п.3 ст.170 НК РФ **было внесено уточнение (вступило в силу с 01.01.2019):**

положения настоящего пункта **не применяются в случае, если документами о предоставлении субсидий и (или) бюджетных инвестиций предусмотрено финансирование затрат** на оплату приобретаемых товаров (работ, услуг), в том числе основных средств, нематериальных активов, имущественных прав **без включения в состав таких затрат предъявленных сумм налога ... (абз.8 п.2.1. ст.170 НКРФ)**

(!) Введение данного уточнения с 01.01.2019 позволяет, на наш взгляд, не восстанавливать НДС – т.е. не применять пп. 2.1 ст. 170 НК РФ и пп.6 п.3 ст.170 НК РФ в том числе и концессионерам . Но это обуславливает необходимость внесения соответствующих оговорок об отсутствии компенсации «входящего» НДС за счет полученных средств бюджета (в плате концедента) в тексте КС.

КАК СОЧЕТАЮТСЯ ПРАВИЛА п.2.1. ст.170 НК РФ со ст.174.1 НК РФ ?

Таким образом чувствительным на сегодня является вопрос **по ранее заключенным КС (до 2018 г.)**, которые могут:

- во-первых, не содержать нужной оговорки о том, покрывает ли субсидия (плата концедента) входящий НДС или нет, что сейчас прямо влияет на право на вычет НДС у концессионера.
- во-вторых, как правило, с трудом подлежат корректировке т.к. в роли концедента выступают государственные структуры.

КАК СОЧЕТАЮТСЯ ПРАВИЛА п.2.1. ст.170 НК РФ со ст.174.1 НК РФ ?

Вопрос, который следует проработать компании-концессионеру с учетом изучения своего КС, и который может быть задан налоговыми органами звучит так:

при условии, что *КС не содержит оговорки по п.2.1. ст.170 НК РФ о том, что плата Концедента не покрывает входящий НДС*, по каким причинам соответствующий НДС предъявленный при «*приобретении товаров (работ, услуг, имущественных прав)* за счет *субсидий* и (или) *бюджетных инвестиций*» (т.е. платы Концедента) не восстановлен в бюджет по правилам пп.6 п.3 ст.170 НК РФ ?

Мы готовы обсудить возможные доводы в пользу поддержки права на вычет НДС у концессионера в более развернутом формате в ходе личной беседы, если Вы – концессионер.

О КОМПАНИИ

Юридическая компания «Шаповалов Петров» - российская юридическая компания, специализирующаяся на оказании услуг в области налогообложения и юриспруденции. Спектр услуг компании включает в себя налоговое консультирование, сопровождение налоговых споров, услуги в области M&A, трансфертного ценообразования, структурирования сделок и проч.

Сегодня команда «ЮК Шаповалов Петров» состоит из профессионалов, имеющих продолжительный опыт работы в компаниях «большой четверки», а также в ряде крупнейших нефтяных и металлургических компаний. Консультанты и юристы Компании имеют значительный опыт оказания консультационных услуг в области налогообложения и права, а также значительный опыт защиты интересов своих клиентов в арбитражных судах. Компания ориентируется на наиболее строгие профессиональные стандарты оказания консультационных услуг, используемые в практике ведущих международных консультационных компаний.

Наша компания отмечена **международными рейтингами**: International Tax Review, Best Lawyers. Партнеры компании отмечены персонально рейтингами Chambers, Legal 500, International Tax Review, Best Lawyers.



Петров Кирилл

Партнер налоговой практики

www.sharplaw.ru

E-mail: kp@sharplaw.ru

Tel: +7 (495) 771-75-17 / **8 (915) 280 4621**

SHARP | SHAPOVALOV [®]
PETROV
TAX • LEGAL

www.sharplaw.ru

Tel: +7 (495) 771-75-17