

ПРИМЕНИМА ЛИ НУЛЕВАЯ СТАВКА ПО НДС ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ ДРАГМЕТАЛЛА, ПРОИЗВЕДЕННОГО ИЗ ПРИБРЕТЕННЫХ ОТХОДОВ ГОРНОРУДНОГО ПРОИЗВОДСТВА

© ООО Юридическая компания «Шапалов Петров», 2020

О ЧЕМ ЭТА ПРЕЗЕНТАЦИЯ

- В соответствии с подп. 6 п. 1 ст. 164 НК РФ налогообложение НДС производится по налоговой ставке 0 при реализации драгоценных металлов налогоплательщиками, осуществляющими их добычу или производство из лома и отходов, содержащих драгоценные металлы, Государственному фонду драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, фондам драгоценных металлов и драгоценных камней субъектов Российской Федерации, Центральному банку Российской Федерации, банкам.
- Настоящая брошюра посвящена вопросу, распространяется ли указанная норма на налогоплательщиков, не имеющих лицензии на добычу, но осуществляющих производство драгоценных металлов из приобретенных отходов горнорудного производства.

ПОСТАНОВКА ПРОБЛЕМЫ

- Из текста подп. 6 п. 1 ст. 164 НК РФ четко видно, что ставка 0 предусмотрена для двух категорий налогоплательщиков:
 - осуществляющих добычу драгметаллов
 - осуществляющих их производство из лома и отходов.
- У второй категории плательщиков на практике случаются проблемы с получением ставки 0 в тех случаях, когда драгоценный металл извлекается из приобретенных ими отходов горнодобывающего производства (например, хвостов ЗИФ).
- Налоговые органы «не замечают», что НК РФ говорит про две разные категории налогоплательщиков, и предъявляют ко вторым требование о необходимости наличия добычной лицензии как условия для получения ставки 0.

КАК ЧИТАЕТ НК РФ ОБЫЧНЫЙ ЧЕЛОВЕК

- Даже на уровне терминологии видно, что этот подход ошибочен.
- В ст. 1 Закона о драгметаллах даны определения добычи и производства драгметаллов. Из определений следует, что при добыче драгоценных металлов источником драгметаллов являются месторождения, а при производстве источником драгметаллов выступают не месторождения, а иные объекты, в частности, отходы.
- Термин «отходы драгоценных металлов» также определен в ст. 1 Закона о драгоценных металлов. Отходы горнорудного производства соответствуют этому определению.
- Следовательно, не должно вызывать сомнений, что извлечение драгметаллов из купленных отходов горнорудного производства является производством драгметаллов, а не добычей. Поэтому лицензия не требуется. Но у налоговых органов есть три возражения.

ВОЗРАЖЕНИЕ 1: ТАК СКАЗАЛ ПЛЕНУМ ВАС

- Налоговые органы любят ссылаться на п. 19 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 № 33, где написано:

«...указанную ставку налога вправе применять лишь те лица, которые могут быть признаны субъектами добычи и производства драгметаллов ..., то есть прежде всего имеющие лицензию на право пользования участками недр.

На иных лиц, принимающих участие в добыче и(или) производстве драгметаллов (в частности, на основании договора простого товарищества), но не имеющих такой лицензии, положения подп. 6 п. 1 ст. 164 НК РФ не распространяются.»

- Отсюда рождается утверждение, что сам ВАС РФ требовал наличие лицензии, даже если налогоплательщик осуществляет только производство драгоценных металлов.

НАЛОГОВЫЕ ОРГАНЫ ИСКАЖАЮТ ПОЗИЦИЮ ВАС РФ

- ВАС РФ рассматривал ситуацию, когда для целей добычи золота несколько лиц заключили договор простого товарищества. Поскольку лицензия на пользование недрами была лишь у одного из товарищей, то возник вопрос о правомерности применении ставки 0, предусмотренной подп. 6 п. 1 ст. 164 НК РФ другими товарищами.
- Но утверждение, что позиция ВАС РФ требует наличия лицензии даже в том случае, когда налогоплательщик ведет производство драгоценных металлов, неверно. Наличие лицензии требуется лишь в тех случаях, когда она предусмотрена законом. Например, добыча драгоценных металлов невозможна без лицензии, а производство – лицензии не требует (по крайней мере в настоящее время).
- Следует отметить, что судебная практика, которая стала складываться под влиянием указанного разъяснения ВАС РФ, противоречива.

ВОЗРАЖЕНИЕ 2: НУЖНА ЛИЦЕНЗИЯ НА ОТХОДЫ

- Из ст. 11 Закона о недрах налоговые органы выводят, что без лицензии использование отходов добычи полезных ископаемых незаконно.
- Это еще одна их ошибка: использование отходов, о котором Закон о недрах говорит как о регулируемой им деятельности, относится к отходам, которые являются государственной собственностью (в этом случае такие отходы получают тот же режим, что и недра). Если же отходы являются частной собственностью, то механизм лицензирования не может применяться к деятельности по использованию таких отходов.
- Право на свободное использование указанных отходов вытекает и из норм Закона о драгметаллах (п. 4 ст. 2 и п. 1 ст. 20). Лицензирование такой деятельности в настоящее время не предусмотрено.

ВОЗРАЖЕНИЕ 3: ЭТО ДОБЫЧА, А НЕ ПРОИЗВОДСТВО

- Технологически процесс извлечения золота из отхода горнорудного производства может быть тем же, что и при обогащении руды. Например, может использоваться гравитационное обогащение.
- Это нормально, но налоговые органы, случается, воспринимают это как признак добычи, для которой, как известно, требуется лицензия.
- Эта точка зрения не основана на нормах права, поскольку производство драгоценного металла от его добычи разграничивают не по видам техпроцессов, а по видам сырья, которое используется. При добыче извлечение происходит из руд и пород месторождений и обязательно заканчивается получением концентратов драгоценного металла, а при производстве извлечение происходит из отходов, содержащих драгоценные металлы.

SHARP | SHAPOVALOV PETROV

TAX • LEGAL



Сергей Шаповалов,
партнер

www.sharplaw.ru

s.shapovalov@sharplaw.ru

+7 (495) 771-75-17



SHAPOVALOV
PETROV