

СТАТС-СЕКРЕТАРЬ —
ЗАМЕСТИТЕЛЬ МИНИСТРА

109097, Москва, ул. Ильинка, 9
телетайп: 112008; телефакс: 621-86-24
приемная: 298-91-37, 928-01-38

29.12.07 № 03-07-11/6248

На № _____ 2811-МФ от 28.11.07

Ассоциация Предприятий
Компьютерных и Информационных
Технологий
а/я 626, Москва, 101000

Минфин России рассмотрел ваше письмо по вопросам применения налога на добавленную стоимость в связи с вступлением в силу с 1 января 2008 г. нормы, предусмотренной пунктом 1 статьи 1 Федерального закона от 19 июля 2007 г. № 195-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части формирования благоприятных налоговых условий для финансирования инновационной деятельности», и сообщает следующее.

В соответствии с указанной нормой от налогообложения налогом на добавленную стоимость освобождены передача исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), а также передача прав на использование указанных результатов интеллектуальной деятельности на основании лицензионного договора.

Данной нормой освобождение от налогообложения операций по выполнению работ по созданию программ для электронных вычислительных машин в целом или отдельных частей таких программ, оказываемых по договорам подряда, которые не сопровождаются передачей прав на использование результатов интеллектуальной собственности, не предусмотрено. В связи с этим данные операции облагаются налогом на добавленную стоимость в общеустановленном порядке.

По вопросу применения налога на добавленную стоимость при реализации в оптовой и розничной торговле экземпляров программ для электронных вычислительных машин и баз данных в товарной упаковке сообщаем, что условием применения освобождения, предусмотренного вышеуказанной нормой Федерального закона от 19 июля 2007 г.

№ 195-ФЗ, является наличие на момент передачи имущественных прав лицензионного договора на объект интеллектуальной собственности.

В соответствии со статьей 1286 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс) по лицензионному договору о предоставлении права на использование произведения (включая программы для электронных вычислительных машин) одна сторона – автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах. Согласно статье 1235 Гражданского кодекса лицензионный договор заключается в письменной форме, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом.

Таким образом, при наличии лицензионного договора, составленного в письменной форме, передача прав на использование указанных программ освобождается от налогообложения налогом на добавленную стоимость.

В то же время считаем необходимым отметить, что статьей 1286 Гражданского кодекса предусмотрены особенности заключения лицензионного договора о предоставлении права использования программ для электронных вычислительных машин. Согласно пункту 3 данной статьи Гражданского кодекса заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программ для электронных вычислительных машин или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программ или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

Поскольку на момент приобретения в розничной торговле экземпляров программ в товарной упаковке эти программы не используются, то лицензионный договор путем заключения договора присоединения, в этот момент еще не заключен.

Учитывая изложенное, операции по передаче прав при реализации программ в товарной упаковке подлежат налогообложению налогом на добавленную стоимость, если на момент реализации не заключается лицензионный договор в письменной форме.

Согласно подпункту 4 пункта 1 статьи 148 главы 21 «Налог на добавленную стоимость» Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) местом реализации услуг по передаче, предоставлению патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав признается территория Российской Федерации, если покупатель услуг осуществляет деятельность на территории Российской Федерации. В связи с этим местом реализации услуг по передаче исключительных и неисключительных прав на использование

компьютерных программ для электронных вычислительных машин по лицензионным договорам, оказываемых иностранной организацией российской организации, признается территория Российской Федерации. В то же время, учитывая вышеуказанную норму Федерального закона от 19 июля 2007 г. № 195-ФЗ, при приобретении этих исключительных и неисключительных прав российская организация обязанности налогового агента исполнять не должна.

Что касается применения налога на добавленную стоимость при осуществлении организацией деятельности по распространению программных продуктов через сеть торговых посредников (дилеров, дистрибьютеров) с передачей неисключительных прав от организации-производителя через цепочку посредников до конечного потребителя на основе заключенных ими лицензионных договоров, то в соответствии с Федеральным законом от 19 июля 2007 г. № 195-ФЗ такие операции налогом на добавленную стоимость не облагаются.



С.Д.Шаталов