

КОНЦЕССИОНЕРАМ ЗАПРЕТИЛИ ВОЗМЕЩАТЬ НДС С ПУБЛИЧНЫХ ПЛАТЕЖЕЙ



Обзор подготовлен юристами
практики партнера LECAP
Юрия Туктарова

yury.tuktarov@lecap.ru

С 1 января 2018 года вступили в силу поправки в Налоговый кодекс РФ, согласно которым концессионеры утратили право на вычет «входного» налога на добавленную стоимость (НДС) в случаях, когда их затраты по оплате товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, имущественных прав возмещаются за счет такого платежа из бюджета как бюджетные инвестиции¹. Ранее в правоприменительной практике уже были сделаны ограничения по возмещению НДС с поступающих субсидий.

Так в 2011 году невозможность возмещения НДС была закреплена для получателей федеральных субсидий. В прошлом году аналогичные ограничения были введены по субсидиям, получаемым из региональных и местных бюджетов, а с этого года – и для получателей бюджетных инвестиций. Причиной правок в налоговое законодательство их инициатор – Минэкономразвития – назвал практику, когда бюджетные средства предоставлялись дважды: сначала при получении субсидий, а потом при возмещении НДС.

Таким образом, поправками было ограничено возмещение НДС по (1) платежам, структурируемым в концессионных соглашениях в качестве субсидий на финансирование части расходов на создание (реконструкцию) объекта, его эксплуатацию (капитальный грант, эксплуатационный грант, минимальный гарантированный доход, если он является самостоятельным платежом), (2) в качестве бюджетных инвестиций, а также (3) субсидий, направляемых на возмещение недополученного дохода в соответствии с тарифным законодательством².

По платежам в виде платы концедента (в том числе минимальному гарантированному доходу, если он часть платы концедента), по нашему мнению, подход правоприменителя не изменился, поскольку и ранее Минфин России в своих письмах указывал, что

плата концедента, направленная на возмещение расходов концессионера на создание и (или) реконструкцию объекта, НДС не должна облагаться³.

По мнению участников рынка, главным последствием невозможности возмещения НДС с публичных платежей будет снижение доходности концессионных проектов. Тем не менее, если в будущих проектах эти последствия будут учитываться на стадии подготовки проекта и перекладываться либо на конечного потребителя, либо на публичного партнера, то в отношении уже реализуемых проектов необходим пересмотр текущих условий. Поправки повлияют на доходность почти всех текущих проектов, структурированных с публичными платежами, считают участники рынка⁴.

Однако мы полагаем, что наличие закрепленной в законодательстве гарантии обеспечения окупаемости инвестиций концессионера должно сгладить последствия принятия поправок. Концедент должен обеспечить окупаемость инвестиций концессионера в случае, если принятые нормативные правовые акты приводят к увеличению совокупной налоговой нагрузки концессионера⁵. Например, в силу этой гарантии концедент может увеличить объем публичных платежей, увеличить срок проекта и проч. Налоговые риски, как правило, учитываются на этапе подготовки соглашения и включаются в качестве его условий в «особые обстоятельства», наступление которых приводит к изменению соглашения (например, откладываются сроки) либо к его прекращению. Но применение этой гарантии возможно только в тех проектах, которые были запущены до внесения соответствующих изменений в налоговое законодательство, так как суды и ранее подчеркивали невозможность возмещения НДС при получении публичных платежей (например, после 2011 года – при получении субсидий из федерального бюджета⁶).

¹ Подпункт 6 пункта 3 статьи 170 Налогового кодекса РФ.

² Постановление Правительства РФ от 1 июля 2014 г. № 603.

³ Письмо Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина России от 28 марта 2016 г. № 03-07-14/17205.

⁴ <https://www.vedomosti.ru/economics/articles/2018/02/12/750600-perekrili-nds>

⁵ Статья 20 Закона о концессионных соглашениях.

⁶ Определение Верховного Суда РФ от 21 января 2016 г. по делу № А09-7805/2014.