Пример № 1

Налогоплательщик (плательщик страховых взносов), является оператором электронной торговой площадки, с помощью которой организации производят закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или оператором электронной рекламно-торговой площадки, на ресурсах которой клиенты производят размещение своей рекламной информации и (или) предложений о продаже товаров (работ, услуг) для заранее неопределенного круга других пользователей этой площадки. Налогоплательщику (плательщику страховых взносов) принадлежат исключительные права на программы ЭВМ и базы данных, используемые для функционирования данной электронной площадки, в частности, обеспечивающие доступ клиентов к такой электронной площадке. Для получения доступа к системе, к организации и участию в торгово-закупочных процедурах на электронной торговой площадке или размещению рекламной информации и (или) предложений о продаже товаров (работ, услуг) на электронной рекламно-торговой площадке клиенты заключают с налогоплательщиком лицензионный договор на использование указанных программ ЭВМ и баз данных.

Программное обеспечение позволяет осуществлять (выступать в качестве заказчика) торгово-закупочные процедуры в электронной форме, участвовать в них (выступать в качестве участника) и заключать сделки по их итогам либо размещать рекламную информацию и (или) предложения о продаже товаров (работ, услуг) на данной площадке.

В рассматриваемом случае передаваемые по лицензионному договору права, по сути состоят в получении возможности размещать рекламную информацию и (или) предложения о приобретении товаров (работ, услуг), имущественных прав и (или) заключать сделки по таким предложениям.

Таким образом, основания для применения преференций, предусмотренных подпунктом 26 пункта 2 статьи, пунктом 1.15 статьи 284 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 427 Налогового Кодекса отсутствуют.

Пример № 2

Налогоплательщику (плательщику страховых взносов) принадлежат исключительные права на комплексное программное обеспечение, обеспечивающее функционирование системы электронного документооборота. Программа обеспечивает создание, изменение, хранение, передачу, обмен, согласование, в том числе между различными субъектами, поиск документов на протяжении всего их жизненного цикла. Налогоплательщик на основании лицензионных договоров реализует права на использование данного программного обеспечения.

В числе прочего в программном обеспечении реализована система юридически-значимого документооборота, то есть клиенты посредством данного программного обеспечения могут обмениваться с контрагентами договорными документами, подписанными квалифицированной электронной подписью.

В данном случае программа обеспечивает широкие функциональные возможности обеспечения электронного документооборота, в частности, создание, изменение, хранение, передачу, обмен, согласование, в том числе между различными субъектами, поиск документов.

В рассматриваемом случае передаваемые по лицензионному договору права не состоят в получении возможности распространять рекламную информацию в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и (или) получать доступ к такой информации, размещать предложения о приобретении (реализации) товаров (работ, услуг), имущественных прав в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", осуществлять поиск информации о потенциальных покупателях (продавцах) и (или) заключать сделки по таким предложениям.

В связи с этим при передаче налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) прав на использование указанной программы положения абзаца второго подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса, исключение, указанное в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса не применяются.

Пример № 3

Налогоплательщику (плательщику страховых взносов) принадлежат исключительные права на программное обеспечение, по управлению отношениями с клиентами (CRM), автоматизирующее процессы обслуживания клиентов, сбора данных, планирования, проведения маркетинговых кампаний, программ лояльности и анализ их результатов. В числе прочего указанная программа позволяет производить рассылку сообщений через электронную почту и сервисы обмена мгновенными электронными сообщениями.

Налогоплательщик (плательщик страховых взносов) (лицензиар) на основании лицензионных договоров передает лицензиату права на использование данного программного обеспечения. Лицензиат подключается к программе, в том числе посредством удаленного доступа, и получает возможность автоматизировать процессы обслуживания клиентов, сбора данных, планирования, бюджетирования, проведения и анализа результатов маркетинговых кампаний и программ лояльности, отслеживания статуса выполнения заказов по уже заключенным договорам, контроля процесса продаж, в том числе путем создания и распространения по собственной базе контактов своих клиентов сообщений любого характера, как информационного (например, о принятии заказа или ходе его выполнения), так и рекламного (например, об акциях, скидках). Характер распространяемой в рамках функциональных возможностей такого программного обеспечения информации не изменяет существо отношений сторон по такому лицензионному договору.

В рассматриваемом случае отношения сторон предполагают получение возможности управления клиентской базой, а также распространения любой информации. Передаваемые по лицензионному договору права не состоят в получении возможности распространять рекламную информацию в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и (или) получать доступ к такой информации, размещать предложения о приобретении (реализации) товаров (работ, услуг), имущественных прав в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", осуществлять поиск информации о потенциальных покупателях (продавцах) и (или) заключать сделки по таким предложениям.

В связи с этим при передаче налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) прав на использование указанного программного обеспечения положения абзаца второго подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса, исключение, указанное в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса не применяются.

Пример № 4

Налогоплательщику (плательщику страховых взносов) принадлежит исключительное право на программное обеспечение, позволяющее проводить анализ и проверки контрагентов на основании информации из широкого круга источников (ЕГРЮЛ, информационные базы судов, Росстата, данные торговых площадок и т.д.) и отслеживать изменения в данной информации. Налогоплательщик (плательщик страховых взносов) на основании лицензионных договоров реализует права на использование данного программного обеспечения.

В рассматриваемом случае отношения сторон предполагают возможность получения данных, позволяющих проводить анализ деятельности и проверку организаций, в том числе для целей заключения с ними договоров. В состав указанных данных не входит информация о предложениях таких организаций как потенциальных покупателей (продавцов) о приобретении (реализации) товаров (работ, услуг), имущественных прав. Также передаваемые по лицензионному договору права не состоят в получении возможности распространять рекламную информацию в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и (или) получать доступ к такой информации, размещать предложения о приобретении (реализации) товаров (работ, услуг), имущественных прав в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", заключать сделки по таким предложениям.

В связи с этим при передаче налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) прав на использование указанной программы положения абзаца второго подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса, исключение, указанное в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса не применяются.

Пример № 5

Налогоплательщику (плательщику страховых взносов) принадлежит исключительное право на программное обеспечение, для организации процесса создания, редактирования и управления сайтом (CMS). Налогоплательщик (плательщик страховых взносов) (лицензиар) на основании лицензионных договоров передает лицензиату права на использование данного программного обеспечения. Лицензиат с помощью данного программного обеспечения конструирует сайт в сети "Интернет", в частности, позволяющий пользователю обеспечить и (или) поддерживать его коммерческое или личное присутствие в сети "Интернет" или позволяющий распространять рекламную информацию или размещать предложений о реализации товаров.

В рассматриваемом случае существо отношений сторон предполагает получение лицензиатом возможности с помощью данного программного обеспечения сконструировать сайт, в том числе для интернет-магазина. Характер размещаемой в рамках функциональных возможностей сайта информации, в том числе рекламной информации о товарах, реализуемых этим интернет-магазином, или информации в виде размещенных предложений о реализации товаров и возможности заключить сделку по таким предложениям, не изменяет существо отношений сторон по такому лицензионному договору.

Передаваемые по лицензионному договору права не состоят в получении возможности распространять рекламную информацию в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и (или) получать доступ к такой информации, размещать предложения о приобретении (реализации) товаров (работ, услуг), имущественных прав в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", осуществлять поиск информации о потенциальных покупателях (продавцах) и (или) заключать сделки по таким предложениям.

В связи с этим при передаче налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) прав на использование указанной программы положения абзаца второго подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса, исключение, указанное в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса не применяются.

Пример № 6

Налогоплательщик (плательщик страховых взносов) на основании лицензионного договора получил права на использование программного обеспечения, и с письменного согласия лицензиара предоставляет право использования этого программного обеспечения другому лицу по сублицензионному договору.

В соответствии с абзацем первыми пункта 1.15 статьи 284 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 427 Налогового Кодекса пониженную ставку по налогу на прибыль и пониженный тариф по страховым взносам вправе применять российская организация, которая осуществляет деятельность в области информационных технологий, разрабатывает и реализует разработанные ею программы для ЭВМ, базы данных. Кроме того, в целях определения числителя для расчета доли доходов, указанной в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса, учитываются только те доходы от реализации экземпляров программ для ЭВМ или доходы от передачи (предоставления) прав на программы для ЭВМ, которые были разработаны такой организацией.

Согласно абзацу первому подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса для применения освобождения по НДС вид договора не влияет на возможность применения освобождения по НДС при предоставлении прав на использование программ для ЭВМ.

В связи с этим при передаче налогоплательщиком прав использования этого программного обеспечения другому лицу по сублицензионному договору налогоплательщик вправе воспользоваться освобождением по НДС на основании подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса. При этом доходы, полученные налогоплательщиком (плательщиком страховых взносов) по таким операциям, по которым получен доход от предоставления прав использования программного обеспечения несобственной разработки, не учитываются в числителе при расчете доли, указанной в абзаце четвертом пункта 1.15 статьи 284 и абзацах четвертом и восьмом пункта 5 статьи 427 Налогового Кодекса.

Пример № 7

Налогоплательщику принадлежат исключительные права на программное обеспечение, включенное в единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных. Налогоплательщик в соответствии с договором передает права на использование указанного программного обеспечения путем предоставления удаленного доступа к нему через информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет", то есть без установки (скачивания) экземпляра программного обеспечения.

Согласно подпункту 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) НДС передача прав на использование программ для электронных вычислительных машин баз данных, включенных в единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных, путем предоставления удаленного доступа к ним через информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет". Требований к виду договора, по которому такие права передаются, норма не содержит.

В связи с этим при передаче прав на использование программного обеспечения путем предоставления удаленного доступа к нему через информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет" и не предполагающим установки (скачивания) экземпляра программного обеспечения, налогоплательщик вправе воспользоваться освобождением по НДС на основании подпункта 26 пункта 2 статьи 149 Налогового Кодекса.