

Отказ в применении льготной ставки НДС

Ольга Евсеева

Юрист, адвокат
Практика таможенного права и внешнеторгового регулирования

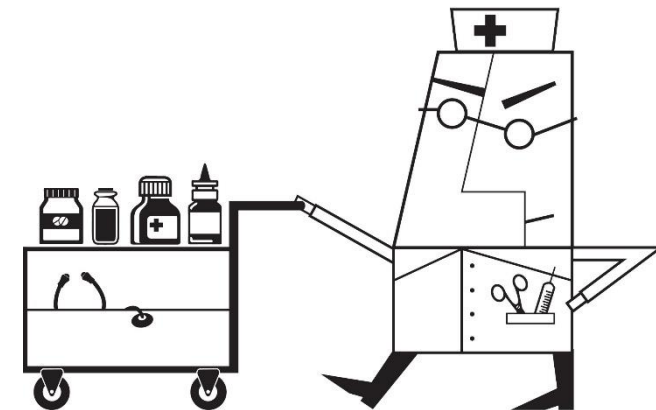
29 марта 2019

www.pgplaw.ru

- **пп. 2 ст. 150 НК РФ, пп. 1 п. 2 ст. 149 НК РФ:**

не подлежит налогообложению ввоз на территорию РФ медицинских товаров по перечню, утверждаемому Правительством РФ (от 30.09.2015 № 1042):

- Медицинских изделий
 - Условие применения освобождения: представление в таможенные органы регистрационного удостоверения на медицинское изделие, выданного в соответствии с правом ЕАЭС или законодательством РФ.
- протезно-ортопедических изделий, сырья и материалов для их изготовления и полуфабрикатов к ним;
- технических средств, включая автотранспорт, материалы, которые могут быть использованы исключительно для профилактики инвалидности или реабилитации инвалидов;
- очков корригирующих (для коррекции зрения), линз для коррекции зрения, оправ для очков корригирующих (для коррекции зрения)



- **п. 2 и п. 5 ст. 164 НК РФ**

10% ставка НДС в отношении реализуемых в РФ и ввезенных товаров:

- продовольственных товаров;
- товаров для детей;
- периодических печатных изданий;
- медицинских товаров отечественного и зарубежного производства: лекарственных препаратов и фармацевтических субстанций, медицинских изделий)
 - Условие применения льготы - представление в таможенные органы регистрационного удостоверения на лекарственный препарат и медицинское изделие.

Постановление Правительства РФ от 15.09.2008 № 688 (НДС 10%)

- Перечень кодов медицинских товаров в соответствии с Общероссийским классификатором продукции (с 25.01.2018 в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности), облагаемых налогом на добавленную стоимость по налоговой ставке 10 процентов при их реализации
- Перечень кодов медицинских товаров в соответствии с Единой Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Таможенного союза, облагаемых налогом на добавленную стоимость по ставке 10 процентов при их ввозе в Российскую Федерацию
 - Почему 2 перечня?

В отношении товаров, произведенных в России и реализуемых на внутренней территории, коды ТН ВЭД не определяются. Товары, произведенные в России, подлежат классификации по кодам ОКП (ОКПД2).

- В силу пункта 1 статьи 4 НК РФ при осуществлении полномочий по определению кодов видов товаров в соответствии с ОКП и ТН ВЭД Правительство РФ не вправе вводить дополнительные основания ограничений на применение налоговой ставки, которые прямо не вытекают из положений пункта 2 статьи 164 НК РФ.
- В частности, применение налоговой ставки 10 процентов в отношении конкретного вида товара не может быть поставлено в зависимость от того, имела ли место реализация этого товара на территории РФ либо товар был ввезен на территорию РФ, поскольку из пункта 2 статьи 164 НК РФ не вытекает возможность различного налогообложения операций с одним и тем же товаром в зависимости от приведенного критерия
- Учитывая изложенное, для применения пониженной налоговой ставки достаточно, чтобы реализуемый (ввозимый) товар соответствовал коду, определенному Правительством РФ со ссылкой хотя бы на один из двух источников – ОКП или ТН ВЭД.

Постановление Конституционного Суда РФ от 10.07.2017 № 19-П (п. 3.2.)

- Установление федеральным законодателем в пп. 2 п. 2 ст. 164 НК РФ пониженной ставки налога не предполагает произвольного решения вопроса о ее применении в каждом конкретном случае.
- Из этого исходил ВАС РФ при разъяснении вопросов, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием НДС в постановлении Пленума № 33 (пункт 20).



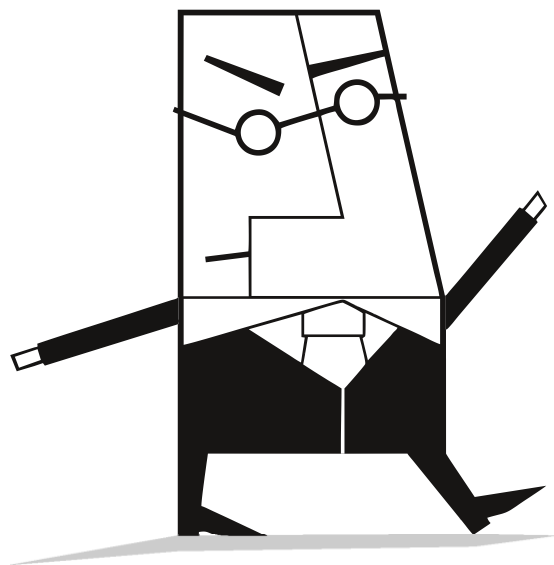
- Для целей применения пониженной ставки НДС в размере 10% имеет значение не только отнесение реализуемых (ввозимых) товаров к группе товаров, указанных в п. 2 ст. 164 НК РФ, но также соответствие товаров конкретным кодам по ТН ВЭД и ОКП, установленным Правительством РФ.
- В тех случаях, когда взимание НДС производится в связи с ввозом товаров на территорию РФ и администрирование налога осуществляется таможенными органами, налоговая ставка 10%, предусмотренная п. 2 ст. 164 НК РФ, по общему правилу, применяется, если ввозимый товар отвечает надлежащему коду ТН ВЭД, а не коду ОКП.
- Пленумом ВАС РФ изложена позиция применительно к вопросам, имевшим место в судебной практике по состоянию на момент его принятия – когда классификация товара в ОКП отличалась от классификации того же товара в ТН ВЭД, то есть имели место отдельные противоречия в отнесении ввозимого товара к соответствующей группе товаров (отдельные несовпадения в наименовании, различия в описании одного и того же товара), порождавшие произвольность в налогообложении и неустранимые неясности в определении условий применения налоговой ставки, установленной п. 2 ст. 164 НК РФ.





- Соответственно, приведенные в пункте 20 Постановления Пленума ВАС РФ № 33 разъяснения не применимы, если такого рода противоречия отсутствуют, и установленный перечень кодов по ТН ВЭД (с учетом внесенных Правительством РФ изменений) в последующем стал охватывать более узкий перечень товаров в сравнении с перечнем кодов по ОКП.



- Означает ли внесение Правительством РФ изменений в Перечни, утв. ПП 688, что до этого в отношении соответствующих товаров существовали противоречия?
- Исправлены ли существовавшие ранее противоречия путем внесения Правительством изменений или такие изменения породили новые противоречия?
- Применимы ли выводы Верховного Суда к ПП 1042?
 - С изданием этого ПП в 2015 г. все противоречия устранены?
 - А как же ПП 282, 1581, 1404, 307, которыми внесены в него изменения?
 - Решение Верховного Суда от 25.05.2016?
 - Нужно ли учитывать коды ОКП и ОКПД2, как это предусмотрено в примечании, или достаточно кода ТН ВЭД?

Контактная информация



- **Россия**
Москва, Санкт-Петербург,
Красноярск, Южно-Сахалинск,
Владивосток
 - **Китай**
Пекин, Шанхай
 - **Корея**
-  www.pgplaw.ru
-  info@pgplaw.ru
-  +7 (495) 767-00-07
-  +7 (495) 765-00-07