

Добавление лицензионных платежей в таможенную стоимость товаров

13 ОКТЯБРЯ 2023

Санкт-Петербург, Цифергауз



Актуальность

Отчет Счетной палаты РФ
(февраль 2021)
о работе ФТС России
по контролю за полнотой
декларирования стоимости
товаров в связи
с использованием объектов
интеллектуальной
собственности

Постановление
Правительства РФ №
1538 от 21.09.2023

ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ СЧЕТНОЙ ПАЛАТЫ

Занижение
таможенный
платежей
на **98** млрд руб.

Затраты
на роялти
в налоговом учете
существенно
превышают суммы,
декларируемые
при импорте

Отсутствие
административных
дел при наличии
к тому оснований

Расширение перечня экспортируемых товаров под пошлиной

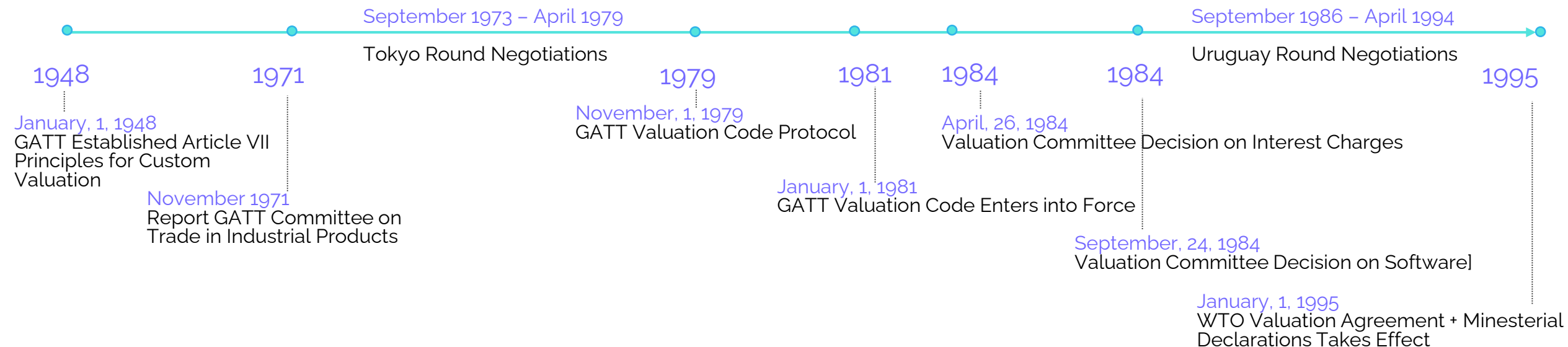
Увеличение споров по таможенной стоимости при экспорте

Подходы к определению таможенной стоимости

Подход нормальной стоимости (notional approach)

Подход фактической цены (transactional value)

GATT/WTO CUSTOMS VALUATION TIMELINE



Подход нормальной стоимости (notional approach)

**ТАМОЖЕННАЯ ОЦЕНКА = СВОБОДНАЯ (РЫНОЧНАЯ) ЦЕНА ТАКОГО ЖЕ ТОВАРА
ТАМОЖНЯ НЕ СВЯЗАНА СТОИМОСТЬЮ ИНВОЙСА**

**Брюссельское определение стоимости – Конвенция по определению таможенной стоимости
(Брюссель, 1950)**

Применялся в Европе до 1970-х

Закон СССР от 26.03.1991 № 2054-1 «О таможенном тарифе»

Статья 85. **Ценой для исчисления таможенной пошлины признается нормальная
оптовая цена товара** в месте его происхождения или производства с прибавлением
издержек по упаковке, страхованию, перевозке, комиссии, вывозных пошлин и других
подобных расходов, необходимых для покупки и подвоза товара к границе СССР (цена
сиф-порт или франко-граница СССР).

Подход фактической стоимости (positive approach)

ТАМОЖЕННАЯ ОЦЕНКА ОСНОВАНА НА ФАКТИЧЕСКОЙ ЦЕНЕ

ФАКТИЧЕСКАЯ ЦЕНА = ЦЕНА ЭКСПОРТА, УКАЗАННАЯ В ИНВОЙСЕ

В 1950-60 гг. страны ГАТТ исследовали практику стран по определению таможенной стоимости, выявлены три подхода:

- цена продажи экспортируемого товара в стране экспорта (current domestic value)
- цена продажи экспортируемого товара в страну импорта (transaction method)
- цена продажи импортируемого товара в стране импорта (import market method)

Позитивный подход был закреплен в Токийском раунде переговоров ГАТТ 1974-1979, Уругвайском раунде ГАТТ (1994)

Отчуждение исключительных прав на ОИС

РЕКОМЕНДАЦИЯ ЕЭК № 20 НЕ РАСПРОСТРАНЯЕТСЯ НА ОТЧУЖДЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ (ПУНКТ 5)

Аналогично в Европейском компендиуме:

- понятие прав на РИД – согласно статье 12 Модельной конвенции ОЭСР об избежании двойного налогообложения
- в ст. 12 МК ОЭСР - периодические платежи
- Section 3 of Commentary 13 (EC Customs Valuation Compendium)

Добавляется ли стоимость ОИС по договору об отчуждении?

Какого-либо экономического или политического **объяснения** не включать платеж за отчуждение **нет**

- Может относиться к товару
- Может являться условием продажи товара
- Увеличивает коммерческую (экономическую) ценность товара

Отчуждение исключительных прав (СКТБ Катализатор)

Общество ввезло установку по изготовлению сфер из глинозема

АС Центрального округа от 24.06.2021 № А68-2882/2020 (бюро Катализатор)

отказное Определение ВС РФ от 03.02.2023

Кроме установки, по договору отчуждается также **исключительное право на секрет производства**

Таможня добавила стоимость секрета производства

Первая и апелляция поддержали декларанта
Ноу-хау по договору – отдельный товар (передан по эл. почте)
Ноу-хау и установка могут быть использованы отдельно друг от друга
Рекомендация ЕЭК № 20 – не действует на отчуждение ОИС (п 5)

Кассация отменила, направила на новое рассмотрение
Ноу-хау включает техническую документацию на изготовление установки
Помимо стоимости ноу хау (10 тыс долл) – комиссионное вознаграждение 1 % от стоимости изготовленной продукции (8 лет)

На новом круге суды поддержали таможню
Ноу-хау и товар переданы по одному контракту
Ноу-хау неотъемлемая часть контракта
Ноу-хау содержит технологию производства на установке, а значит – условие ввоза установки

Ссылка на Рекомендацию № 20 отклонена – «платеж за ноу-хау не является вознаграждением по договору»

Условия добавления ЛП в таможенную СТОИМОСТЬ

1 РОЯЛТИ
НЕ ВКЛЮЧЕНО В
ЦЕНУ ТОВАРА

2 РОЯЛТИ
ОТНОСИТСЯ
К ВВОЗИМОМУ
ТОВАРУ

3 УПЛАТА РОЯЛТИ
ЯВЛЯЕТСЯ УСЛОВИЕМ
ПРОДАЖИ ТОВАРА
НА ЭКСПОРТ

статья 40
ТК ЕАЭС
пункт 7
Рекомендации
№ 20

Относимость ЛП к товару

Основной вопрос – **что** именно получает лицензиат в обмен на оплату роялти (какую ценность)

Куда смотреть в ЛС:
описание передаваемых прав

Альтернативный тест есть ли экономический **смысл в уплате** роялти, если иностранные товары **не будут ввозиться?** например, используются отечественные товары

ARTICLE 2 – GRANT

2.1 In consideration of the payments to be made by Licensee under Section 5.1 Licensor hereby grants to Licensee, effective on the Effective Date:

2.1.1 a non-exclusive, non-transferable and (subject to Articles 18 and 19) irrevocable right and licence to use Catalysts, Process Information, Black Compounding Information and Improvements disclosed hereunder to manufacture the Licensed Capacity of Products in the Plant (inclusive of the Black Compounding Capacity) and to use and sell the Products so produced worldwide. Licensee shall also have the right to use Catalysts, Process Information, Black Compounding Information and Improvements disclosed hereunder to design, construct, operate and maintain the Plant and to acquire any equipment necessary for use in the Plant.

СТАТЬЯ 2 - ПРЕДОСТАВЛЯЕМЫЕ ПРАВА

2.1 В качестве встречного удовлетворения за платежи, осуществленные Лицензиатом в соответствии с Пункт 5.1 Лицензиар настоящим предоставляет Лицензиату следующие права, вступающие в силу в Дату вступления в силу:

2.1.1 неисключительную, безотзывную лицензию без права передачи (в соответствии со Статьями 18 и 19) на использование Катализаторов, Информации по технологическому процессу, Информации по компаундированию черных продуктов и Усовершенствований, предоставляемых по данному Соглашению, в целях производства Продуктов на Установке Разрешенной производительности (включая Мощности компаундирования по черным продуктам), а также на использование и продажу таких произведенных Продуктов по всему миру. Лицензиат также имеет право использовать Катализаторы, Информацию по технологическому процессу, Информацию по компаундированию черных продуктов и Усовершенствований, предоставляемые по данному Соглашению, для проектирования, строительства, эксплуатации и технического обслуживания Установки и приобретения любого оборудования, которое необходимо использовать на Установке.

Относимость ЛП к товару

СИТУАЦИИ:

01

Товар является предметом лицензионных прав, т.е. лицензионный продукт (товар изготовлен на основании патента)

02

Ввозимый товар является компонентом лицензионного продукта

03

На ввезенном товаре (оборудовании) производится лицензионный продукт

Пункт 8
Рекомендации
ЕЭК

Как рассчитывается роялти – не ключевой фактор
Расчет ЛП в зависимости от объема продаж ввозимого товара не означает, что ЛП относится к товару
В этом случае роялти может относиться, а может и не относиться к товару

Относимость секрета производства к товару

ДВА СЛУЧАЯ ОТНОСИМОСТИ

01

СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА СОДЕРЖИТСЯ В ТОВАРЕ

Если товар содержит секрет производства,
то **секрет производства = часть товара**

02

ТОВАР ИСПОЛЬЗУЕТСЯ ДЛЯ РЕАЛИЗАЦИИ СЕКРЕТНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Если для процесса требуется именно этот товар, **ЛП относится к товару**

Требование использования товара – юридическое либо фактическое

- **Юридическое** – в договоре содержится обязательный поставщик или модель товара
- **Фактическое** – если не используется товар, то утрачиваются гарантии лицензиара

Пункт 18, 19
Рекомендации ЕЭК

Относимость секрета производства к товару



Ввезено оборудование для буровых работ (поставщик независимый)

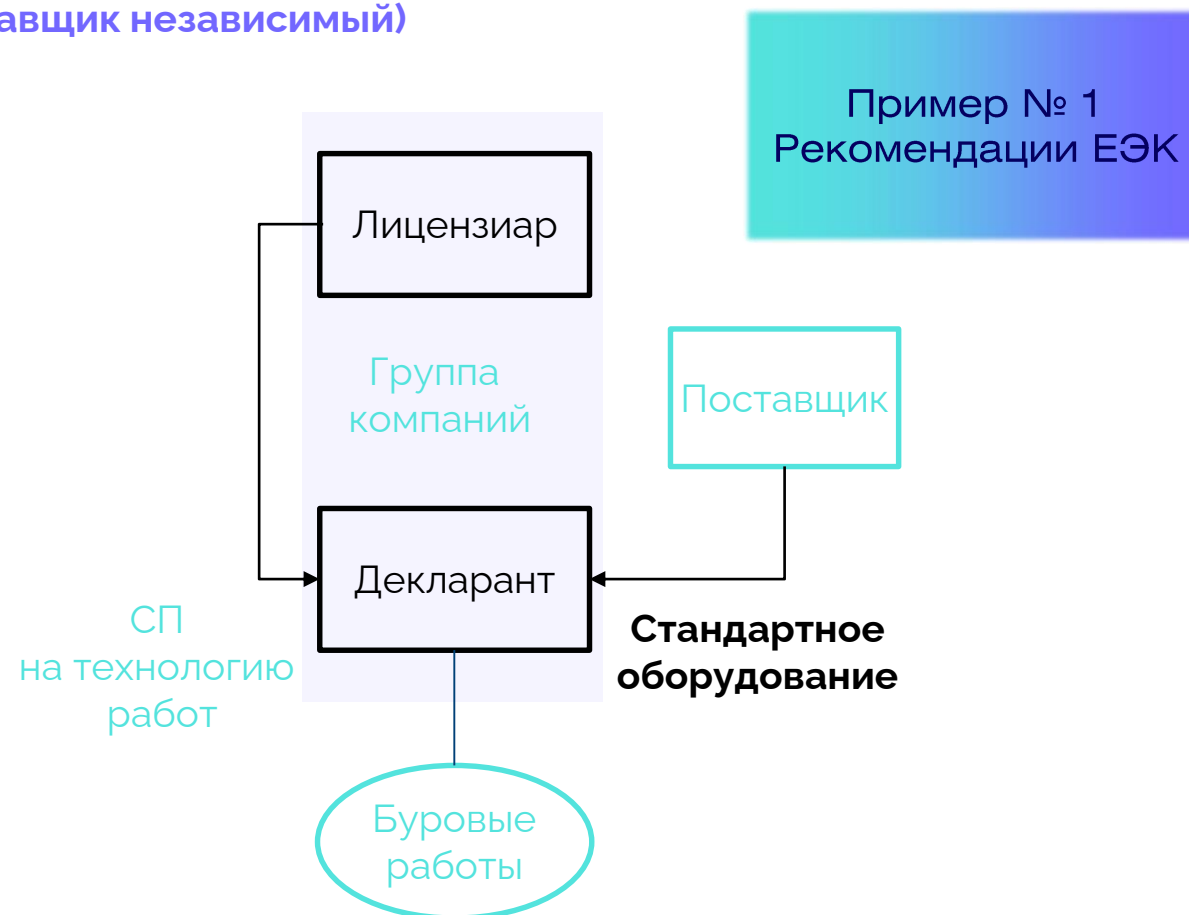
ЛС с декларантом (аффилированы)
на технологию буровых работ

Не требуется специальное оборудование

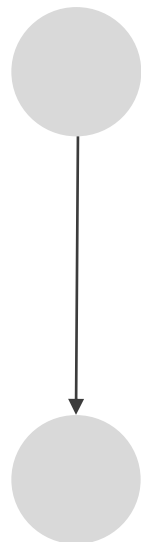
Роялти 3% от выручки за буровые работы

ЕЭК

Товары не являются специально разработанными
Роялти не относится к ввозу оборудования



Относимость секрета производства к товару



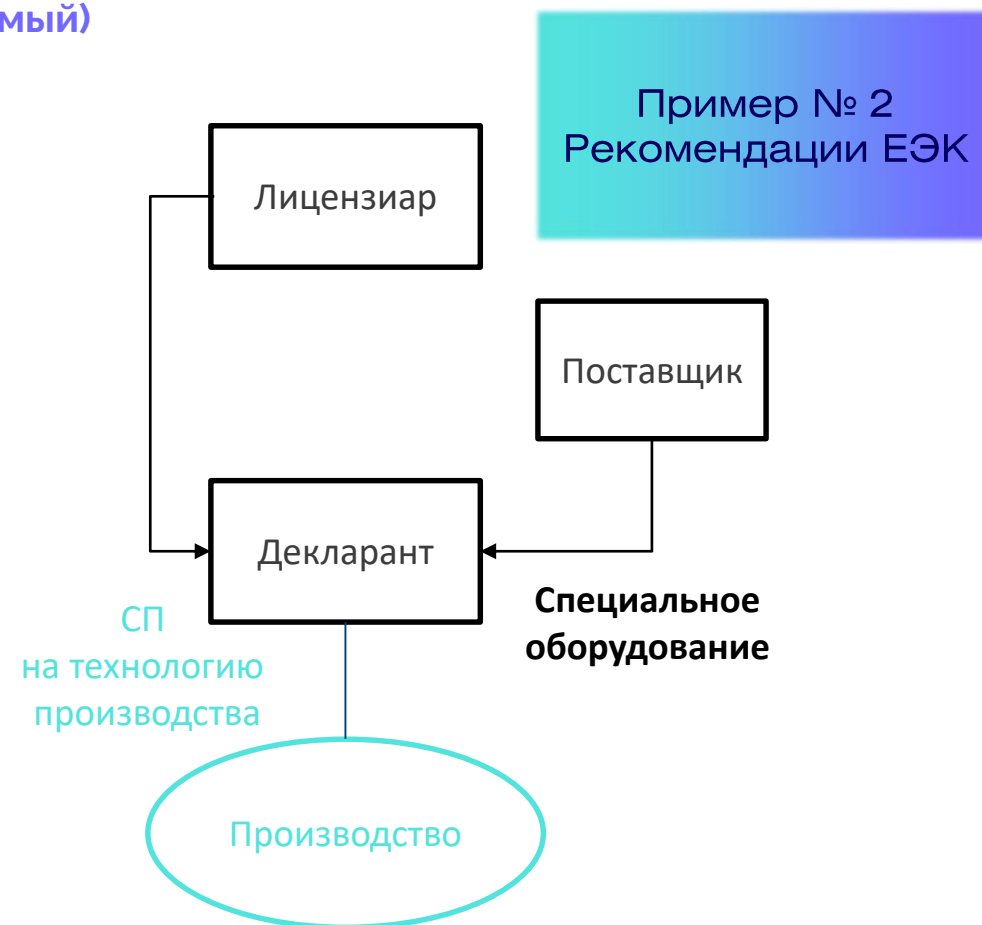
Ввезено оборудование для процесса (поставщик независимый)

ЛС с декларантом (не аффилированы)
на технологию производства

Требуется специальное оборудование

ЕЭК

Товары являются специально разработанным оборудованием
Это единственный способ использования товара
Роялти относится к ввозу оборудования,
но **уплата роялти не является условием продажи** товара



Относимость секрета производства к товару



Ввезено специальное оборудование для процесса

Декларант оплачивает поставщику также стоимость лицензии

Поставщик перечисляет стоимость лицензии лицензиару

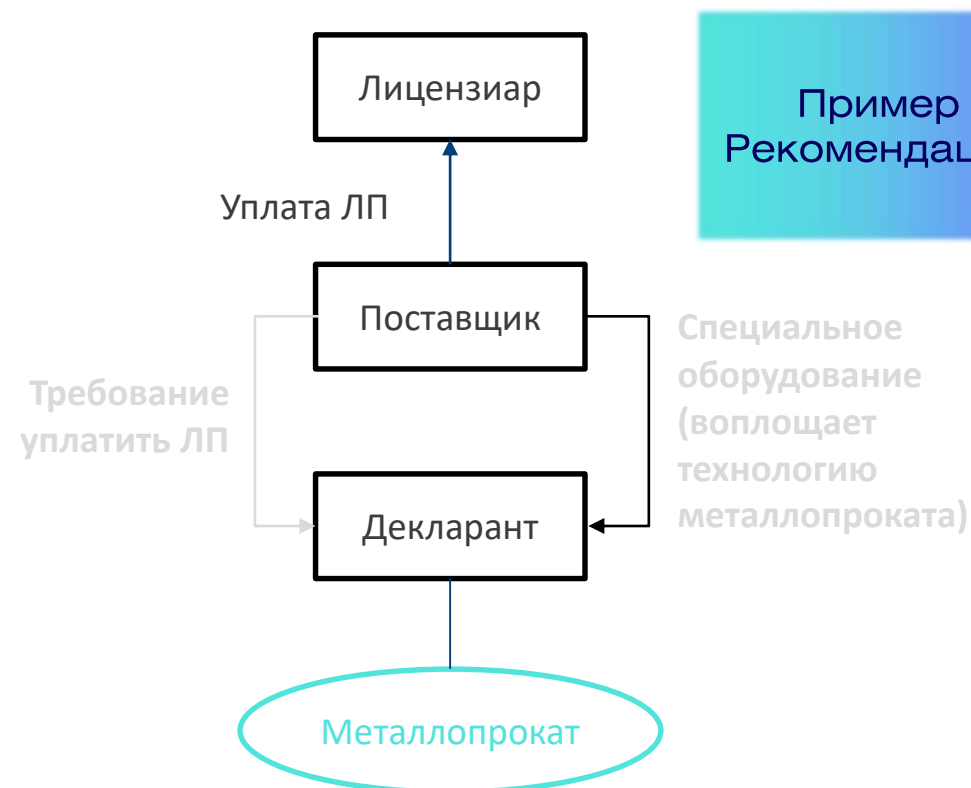
ЕЭК

Товары являются **специально разработанным оборудованием**

Это **единственный** способ использования товара

Роялти относится **к ввозу оборудования**

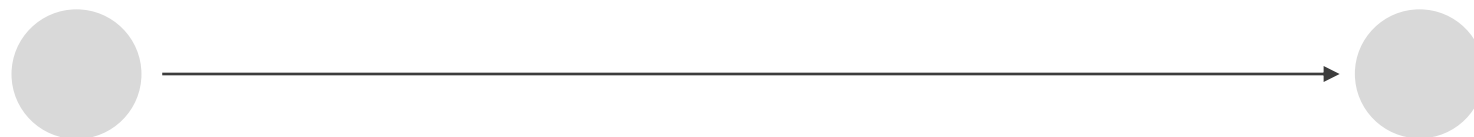
Уплата роялти является условием продажи товара, т.к. без уплаты поставщик не изготовит товар



Пример № 3
Рекомендации ЕЭК

Относимость секрета производства к товару

Вопрос по запчастям



Ввезена технологическая установка (2010 год)

За секрет производства уплачены лицензионные платежи (2010 год)

ЛП не добавлены в таможенную стоимость установки (срок контроля прошел)

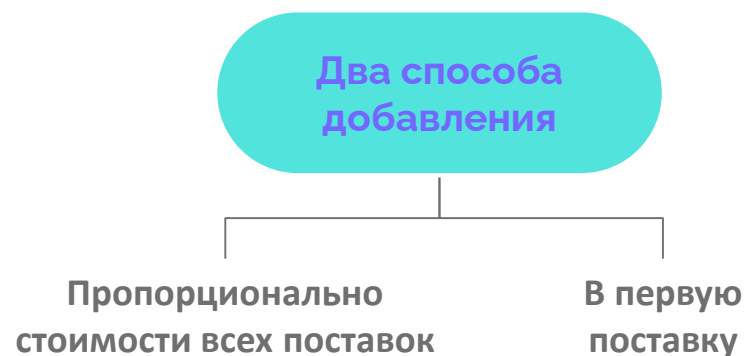
Ввоз запчасти к установке (2023 год)

Относятся ли роялти к запчастям

Как распределять ЛП

Распределение лицензионных платежей

ПЕРВЫЙ МЕТОД ОПРЕДЕЛЕНИЯ ТС – СВЕДЕНИЯ КОЛИЧЕСТВЕННО ОПРЕДЕЛЯЕМЫЕ,
ДОКУМЕНТАЛЬНО ПОДТВЕРЖДЕННЫЕ



Если роялти не выплачены, но в ЛС указана максимальная сумма – допустимо делать расчет исходя из этой суммы

«которые покупатель уплатил или должен уплатить ...»

Решение ЕЭК от
22.05.2018 № 83
«О дополнительных начислениях»

На практике таможенные органы доначисляют, как пропорционально, так и в одну (несколько) из поставок

Распределение роялти между старыми и новыми поставками на практике



Ввезена технологическая установка (2013 год)

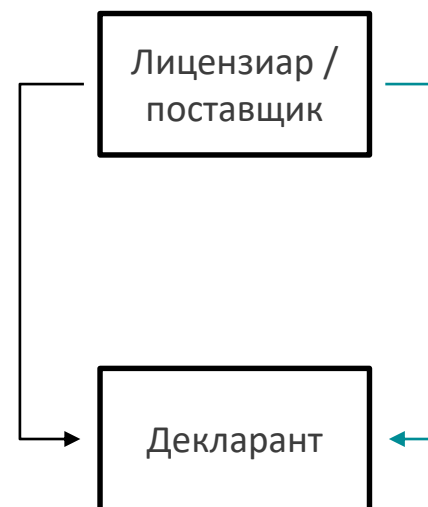
Ввезены катализаторы для установки (2013-2019)

Таможня (проверка за 2016-2019 гг)

Роялти за know-how относятся к установке и катализаторам

Коэффициент распределения роялти = стоимость установки + стоимость всех катализаторов (2013-19)
Часть ЛП, приходящаяся на весь объем катализаторов, добавлен **только в ДТ за 2016-19 гг**

Секрет
производства



АС Западно-Сибирского округа
А70-6626/2021

катализаторы

Распределение роялти между несколькими факторами

ЕСЛИ РОЯЛТИ ОСНОВАНО НА ИМПОРТНЫХ ТОВАРАХ И НА ИНЫХ ТОВАРАХ, ТО ДОБАВЛЕНИЕ РОЯЛТИ ТОЛЬКО К ИМПОРТНЫМ НЕОБОСНОВАННО

Пояснительные примечания к статье 8
Соглашения ВТО по таможенной оценке

Не нужно добавлять

Компендиум ЕС по таможенной оценке
(комментарий № 3, пункт 7)

Допустимо добавить роялти только
в импортную часть, даже если роялти
основано и на отечественном факторе
(но только если отечественный фактор
по факту не используется)

7. In many cases examination of licence agreements and contracts of sale will reveal that a part only of the royalty payment will be seen to be potentially dutiable. Where under a licence agreement the benefits conferred are a mixture of potentially dutiable and non-dutiable elements but the licensee does not in fact avail himself of the non-dutiable elements, it may nevertheless be appropriate to regard the whole of the royalty or licence fee as eligible for inclusion in the customs value.

Распределение ЛП в судебной практике

ПОЛОЖИТЕЛЬНАЯ

Йура корпорейшн (А56-64382/2018) – ввоз комплектующих для жгутов электропроводки

УРСА Евразия (А56-131210/2022) – ввоз сырья для тепломатериалов

ЗапСибНефтехим (А70-785/2021) – ввоз комплектующих для установки полиэтилена

АП Мотор (А46-2387/2013) – ввоз запчастей для авиа двигателей

Весмаш (А12-21108/2016) – ввоз комплектующих для весов автомобильных

Роквул (А56-7925/2013) – ввоз пленки для минеральной ваты

ОТРИЦАТЕЛЬНАЯ

Новтрак (А56-117307/2022)

СУЭК Хакасия (А74-1006/2019)

Орифлейм (А40-139377/2010)

Колгейт Палмолив (А56-86046/2009)

Распределение ЛП в судебной практике (УРСА)

Ввоз стеклохолста (сырье для
изготовления продукции –
тепломатериалов)

13 ААС
№ А56-131210/2022
(УРСА Евразия)



ЛС между УРСА
Евразия и URSA на
товарный знак

ТЗ наносится на
конечную продукцию
УРСА Евразия
(тепломатериалы)

Ввоз сырья – от
независимого
поставщика

Доля товара в
себестоимости – 1.5 %

Роялти – от объема
реализации

Таможня

Стеклохолст формирует
себестоимость продукции

Суды –
за таможню

ЛП относится
к ввезенному сырью

Роялти относятся на
сырье в доле –
пропорции
использования в
стоимости продукции
(1.5 %)

Распределение ЛП в судебной практике (Новтрак)

Ввоз компонентов для полуприцепов

АС ЗСО № А56-117307/2022
(Новтрак)

ЛС между Новтрак и лицензиаром Meusberger (Германия) на товарный знак
Лицензиар – акционер (49 %)
Лицензиар – поставщик комплектующих

Список № 1 комплектующих, которые лицензиат закупал у лицензиара
Список № 2 комплектующих, которые лицензиат закупал у других поставщиков

Таможня

ЛП включены полностью в стоимость комплектующих № 1

Доводы декларанта

Для изготовления прицепов используются иные комплектующие, кроме ввезенных

Наличие как импортных, так и неимпортных компонентов – роялти нужно распределять

Суды – за таможню

Когда невозможно определить, в какой части ЛП относится к необлагаемым товарам, нельзя распределять ЛП на эти товары

Ссылка на письмо Минфина от 05.02.2021 № 27-01-21/7570

Распределение ЛП в судебной практике (СУЭК)

Ввоз компонентов для ячеек 6кВ,
поставщик Becker (Германия) по договору
2015

АС Волго-Вятского округа
№ А74-1006/2019
(СУЭК Хакасия)

**ЛС от 2013 между
СУЭК Холдинг и
лицензиаром
Becker (Германия)
на ноу-хау для
изготовления ячеек
6кВ
Сублицензионный
договор от 2014
между СУЭК
Холдинг и СУЭК
Хакасия**

Лицензионное
вознаграждение –
фикс 43 200 руб за
одну ячейку
Список № 1
комплектующих,
которые лицензиат
обязан закупать у
лицензиара
Список № 2
комплектующих,
которые лицензиат
может закупать у
других поставщиков

Таможня

ЛП 43 200 руб. за
секрет производства
ячеек включен в ТС
компонентов,
купленных у
лицензиара

Доводы декларанта

Комплектующие могут
использоваться
в другой деятельности
Для изготовления
ячеек используются
иные (неспецифичные)
материалы, кроме
ввезенных
Наличие как
импортных, так и
неимпортных
компонентов –
роялти не подлежат
добавлению

Суды – за таможню

ЛП относится только
к ввезенным
комплектующим