

Ввоз оборудования в качестве вклада в уставный капитал: льготы и пошлины



Н.А. Травкина,
юрист юридической компании
«Пепеляев, Гольцблат
и партнеры»



Н.С. Иващенко,
младший юрист юридической
компании «Пепеляев, Гольцблат
и партнеры»

На практике довольно часто перед иностранными инвесторами, намеревающимися осуществлять предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации и учредить для этого российскую компанию либо уже ее учредившими, встает вопрос о возможности внесения в качестве вклада в уставный капитал российской компании оборудования и о том, насколько это выгодно с экономической точки зрения.

Законодательство Российской Федерации позволяет осуществить рассматриваемую процедуру и, более того, предусматривает предоставление льгот по уплате НДС и таможенной пошлины при ввозе иностранным инвестором на территорию РФ оборудования, вносимого в уставный капитал учреждаемой или учрежденной российской компании.

В настоящей статье мы рассмотрим особенности вышеназванной процедуры и порядок применения предоставляемых льгот.

При этом будем исходить из того, что организационно-правовой формой российской компании является общество с ограниченной ответственностью, поскольку данный вариант является наиболее используемым на практике.

Согласно п. 1 ст. 15 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО) вкладом в уставный капитал общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Таким обра-

зом, законодательством допускается внесение вклада в уставный капитал общества, в том числе имуществом.

Предоставление льгот

В соответствии с подпунктом 7 ст. 150 Налогового кодекса РФ (далее — НК РФ) не подлежит обложению НДС (освобождается от обложения НДС) ввоз на таможенную территорию Российской Федерации технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему, ввозимых в качестве вклада в уставные (складочные) капиталы организаций.

Согласно ст. 34 Закона РФ от 21.05.1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе» (далее — Закон «О таможенном тарифе») тарифные льготы предоставляются исключительно по решению Правительства РФ и в порядке, определенном Правительством РФ. Тарифные льготы могут предоставляться в виде возврата ранее уплаченной пошлины, освобождения от оплаты пошлиной, снижения ставки пошлины, установления тарифных квот на преференциальный ввоз (вывоз) товара. Статьей 37 Закона «О таможенном тарифе» предусмотрена возможность предоставления тарифных льгот в отношении товаров, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации в качестве вклада в уставные фонды предприятий с иностранными инвестициями.

Правительство РФ в п.1 постановления от 23.07.1996 г. № 883 «О льготах по уплате ввозной

таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость ...» (далее — постановление Правительства РФ № 883) установило, что товары, которые ввозятся в качестве вклада в уставный капитал, освобождаются от обложения таможенными пошлинами.

Таким образом, льгота по НДС и таможенной пошлине при ввозе на таможенную территорию РФ оборудования, ввозимого в качестве вклада в уставные (складочные) капиталы организаций, установлена в виде освобождения от указанных налоговых платежей. Другими словами, ни НДС, ни таможенная пошлина в данном случае не уплачиваются.

При этом согласно ст. 357.1 Таможенного кодекса РФ (далее — ТК РФ) за таможенное оформление товаров взимаются таможенные сборы. Ставки таможенных сборов за таможенное оформление в силу ст. 357.10 ТК РФ устанавливаются Правительством РФ¹. В силу п. 1 постановления Правительства РФ № 883 освобождение от обложения таможенной пошлиной при ввозе на таможенную территорию РФ в качестве вклада в уставные (складочные) капиталы организаций предоставляется для товаров при условии, что такие товары:

- ! не являются подакцизными;
- ! относятся к основным производственным фондам;
- ! ввозятся в сроки, установленные учредительными документами для формирования уставного (складочного) капитала.

В то же время подп. 7 ст. 150 НК РФ предусматривает освобождение от уплаты НДС в аналогичной ситуации ввоза технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему, не предусматривая каких-либо ограничений и условий, которым должно соответствовать ввозимое оборудование.

При возврате суммы излишне уплаченной таможенной пошлины НДС при ввозе товара на таможенную территорию РФ организации, уплатившей таможенные платежи, следует руководствоваться ст. 355 ТК РФ, регулирующей порядок возврата таможенных платежей, ст. 78 НК РФ², регулирующей порядок возврата (зачета) излишне уплаченных налогов, а также приказом ГТК России от 25.05.2004 г. № 607 «Об утверждении перечня документов и формы заявления» в части, не противоречащей ст. 355 ТК РФ и ст. 78 НК РФ.

Законодательный порядок предоставления льгот и практика применения этого порядка

Законодательством РФ предусматриваются определенные условия предоставления льгот.

Согласно п. 2 ст. 319 ТК РФ таможенные пошлины и налоги не уплачиваются в случае, если в соответствии с законодательством РФ или ТК РФ в отношении товаров предоставлено условное полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, — в период действия такого освобождения и при соблюдении условий, в связи с которыми предоставлено такое освобождение.

Подпунктом 7 ст. 150 НК РФ установлено, что от НДС освобождается «ввоз на таможенную территорию Российской Федерации технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему, ввозимых в качестве вклада в уставные (складочные) капиталы организации».

Существует судебная практика³, согласно которой применение налоговой льготы по уплате НДС, установленной подпунктом 7 ст. 150 НК РФ, не ограничивается каким-либо перечнем технологического оборудования, утвержденным ГТК России⁴. Аргументация следующая⁵.

А. Налоговая льгота по товарам, ввозимым на территорию Российской Федерации в качестве вклада в уставный капитал предприятий с иностранными инвестициями, подлежит применению на тех условиях, которые предусмотрены НК РФ.

¹ С 1 января 2005 г. ставки таможенных сборов за таможенное оформление установлены постановлением Правительства РФ от 28.12.2004 г. № 863.

² Применение вычетов по НДС в соответствии со ст. 171 и 172 НК РФ в данном случае, на наш взгляд, не представляется возможным, поскольку выполнение условий указанных статей невозможно. О невозможности применения вычетов в данной ситуации указывается в письме МНС России от 06.04.2004 г. № 03-1-08/927/16, в письме Управления МНС по г. Москве от 15.11.2004 г. № 24-11/73828 и др. Налоговые органы указывают, что НДС не принимается к вычету на основании ст. 171 и 172 НК РФ, так как целью приобретения имущества, вносимого в уставный капитал, является формирование уставного капитала, а не использование указанного имущества для осуществления операций, признаваемых объектом налогообложения, или для перепродажи.

³ См., например, постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 27.09.2002 г. по делу № А56-10213/02.

⁴ Перечень технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему приведен в Инструкции о порядке применения таможенными органами Российской Федерации НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации, утвержденной приказом ГТК России от 7 февраля 2001 г. № 131.

⁵ Аналогичная аргументация содержится в указанном постановлении ФАС СЗО от 27.09.2002 г. по делу № А56-10213/02 и относительно таможенной пошлины.

Б. Подпунктом 7 ст. 150 НК РФ не установлено применение налоговых льгот по уплате НДС при ввозе товаров в качестве вклада в уставный капитал в зависимости от перечня технологического оборудования, утвержденного ГТК России.

В. Ссылка на Общероссийский классификатор основных фондов несостоятельна, так как названный классификатор не только не содержит понятия «технологическое оборудование», но и не имеет соответствующего раздела с перечнем технологического оборудования.

Г. Все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о налогах и сборах толкуются в пользу налогоплательщика (п. 7 ст. 3 НК РФ).

Вместе с тем, чтобы избежать судебных споров с таможенной, желателен пользоваться перечнем⁶ технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему (с указанием кодов товаров по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности (ТН ВЭД)), ввоз на территорию Российской Федерации которых не подлежит налогообложению, который определен ГТК России в Приложении № 1 к Инструкции о порядке применения таможенными органами РФ НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации, утвержденной приказом ГТК России от 07.02.2001 г. № 131.

Приказом ГТК России от 07.02.2001 г. № 131 установлено, что в отношении товаров, которые не вошли в Перечень технологического оборудования, но в соответствии с законодательством Российской Федерации могут быть использованы как технологическое оборудование, решение о предоставлении льгот по уплате НДС принимает Федеральная таможенная служба и доводит до сведения таможенных органов соответствующим документом. Однако в связи с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» ФТС России лишена указанного полномочия, которое передано Минпромнауки России. При этом процедура принятия Минпромнауки России решения о предоставлении льгот по уплате НДС и доведении его до сведения таможенных органов нормативными правовыми актами не установлена.

Таким образом, исходя из положений ст. 11 НК РФ, предусматривающих применение терминов и понятий, используемых в НК РФ, в том значении, в каком они используются в других отраслях законодательства, в случае ввоза на таможенную территорию Российской Федерации оборудова-

ния в качестве вклада в уставный (складочный) капитал организации следует руководствоваться Общероссийским классификатором продукции (ОК 005-93). Ввозимый товар будет относиться к технологическому оборудованию, и организация сможет воспользоваться льготой по НДС, если его код по ОК 005-93 соответствует наименованию «технологическое оборудование».

При этом следует отметить, что вероятность положительного ответа со стороны таможенных органов в отношении возврата уплаченной суммы НДС при ввозе на территорию РФ оборудования, не вошедшего в Перечень технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему⁷, практически исключена. Однако это не исключает возможности обращения плательщика в суд (в том числе используя вышеуказанную положительную судебную практику и приведенную аргументацию). Вероятность положительного для плательщика решения суда велика.

Организация может воспользоваться льготой по уплате таможенной пошлины при ввозе товара на таможенную территорию в качестве вклада в уставный (складочный) капитал организации в том случае, если он будет соответствовать условиям, предусмотренным для такого товара в постановлении Правительства РФ № 883, устанавливающим данную льготу.

Ввозимые товары не должны содержаться в перечне подакцизных товаров, закрепленном в ст. 181 НК РФ, и должны содержаться в Общероссийском Классификаторе Основных Фондов ОК 013-94 (ОКОФ)⁸, поскольку должны относиться к основным производственным фондам и соответствовать определению основных средств, данному в законодательстве о бухгалтерском учете⁹. Никаких иных дополнительных перечней ни законодательством, ни подзаконными актами не предусмотрено.

⁶ Аналогичная позиция содержится в постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 21.05.2003 г. по делу № КА-А40/3000-03.

⁷ Перечень технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему приведен в Инструкции о порядке применения таможенными органами Российской Федерации НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации, утвержденной приказом ГТК России от 07.02.2001 г. № 131.

⁸ Утвержден постановлением Госстандарта России от 26.12.1994 г. № 359.

⁹ Согласно п. 4 Положения по бухгалтерскому учету «Учет основных средств» ПБУ 6/01 основным средством признается актив при одновременном соблюдении следующих условий: использование в производстве продукции при выполнении работ или оказании услуг либо для управленческих нужд организации; использование в течение длительного времени, т.е. срока полезного использования, продолжительностью свыше 12 месяцев или обычного операционного цикла, если он превышает 12 месяцев; организацией не предполагается последующая перепродажа данных активов; способность приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем.

Относительно возможности применения льготы только при условии, что ввозимые на таможенную территорию товары должны ввозиться в сроки, установленные учредительными документами для формирования уставного (складочного) капитала, можно отметить следующее.

Тарифные льготы согласно п. 1 постановления Правительства РФ № 883 предоставляются только в случае, если товары ввозятся на таможенную территорию Российской Федерации и декларируются (т.е. заявляются к таможенному оформлению) как товары, ввозимые в качестве вклада иностранного учредителя в уставный (складочный) капитал предприятия до истечения сроков формирования его уставного капитала, определенных учредительными документами и законодательством Российской Федерации.

Порядок формирования уставного капитала общества с ограниченной ответственностью предусмотрен Законом об ООО.

Так, согласно ст. 16 Закона об ООО, регулиющей порядок внесения вклада в уставный капитал общества при его учреждении, каждый учредитель общества должен полностью внести свой вклад в уставный капитал общества в течение срока, который определен учредительным договором и который не может превышать одного года с момента государственной регистрации общества. В силу п. 2 ст. 16 Закона об ООО на момент государственной регистрации общества его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину.

Из указанного следует, что формирование уставного капитала начинается до образования самого дочернего общества с иностранными инвестициями. В то же время внесением вклада в уставный капитал не прекращается формирование уставного капитала. В случае внесения дополнительных вкладов при увеличении уставного капитала уставный капитал также продолжает формироваться.

Согласно п. 1 ст. 17 Закона об ООО увеличение уставного капитала общества допускается только после его полной оплаты. Статья 19 Закона

об ООО предусматривает увеличение уставного капитала общества за счет дополнительных вкладов его участников.

Пунктом 1 ст. 19 Закона об ООО установлено, что общее собрание участников общества может принять решение об увеличении уставного капитала (если участником является только одно лицо, то решением единственного участника). По общему правилу, дополнительные вклады могут быть внесены в течение двух месяцев со дня принятия решения об увеличении уставного капитала. Однако иной срок для внесения участниками общества дополнительных вкладов может быть предусмотрен уставом или решением общего собрания участников об увеличении уставного капитала (абз. 2 п. 1 ст. 19 Закона об ООО).

Далее общее собрание участников общества принимает решение об утверждении итогов внесения дополнительных вкладов участниками общества и о внесении в учредительные документы общества изменений, связанных с увеличением размера уставного капитала общества (не позднее месяца со дня окончания срока внесения дополнительных вкладов).

Общество представляет органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц, документы для государственной регистрации соответствующих изменений в учредительных документах, включая документы, подтверждающие внесение дополнительных вкладов участниками общества (в течение месяца со дня принятия решения об утверждении итогов внесения дополнительных вкладов участниками и о внесении изменений в учредительные документы общества). Изменения в учредительных документах общества приобретают силу для участников общества и третьих лиц¹⁰ со дня их государственной регистрации (абз. 4 п. 1 ст. 19 Закона об ООО).

Из указанного следует, что льгота по таможенной пошлине предоставляется при ввозе оборудования в течение срока формирования уставного капитала, определенного учредительными документами, в то время как изменения в учредительных документах, связанные с увеличением уставного капитала (срока формирования уставного капитала), подлежат государственной регистрации после внесения дополнительных вкладов в уставный капитал общества и постановки их на баланс общества. В данной ситуации судебные органы¹¹ исходят из того, что коллизия норм, связанная с несовпадением моментов таможенного оформления ввозимых товаров и постановки оборудования на баланс организации, не мо-

¹⁰ Согласно разъяснениям таможенных органов, например, данных в п. 2.2.3 Методических рекомендаций, направленных письмом ГТК России от 03.07.2002 г. № 01-06/26232 (отметим, что данные рекомендации отменены приказом ГТК России от 02.02.2004 г. № 130), «в случае ввоза товаров в качестве дополнительного вклада в уставный капитал организации с иностранными инвестициями, созданной в форме общества с ограниченной ответственностью, до государственной регистрации изменений и дополнений в учредительные документы общества, тарифные льготы в отношении таких товаров не предоставляются».

¹¹ Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 16.10.2002 г. по делу № А12-14857/01-С20-В/29.

жет препятствовать налогоплательщику в реализации права, предоставленного законодательством РФ.

Течение срока формирования уставного капитала может не заканчиваться регистрацией соответствующих изменений в учредительные документы. Регистрация изменений и дополнений в учредительные документы общества допускается и в случаях, когда имущество, вносимое в уставный капитал, не было ввезено на территорию Российской Федерации и (или) передано на баланс созданного общества. В данном случае в зарегистрированных изменениях содержится указание на то, что имущество (дополнительный вклад) будет ввезено и поставлено на баланс общества в течение определенного срока после принятия решения об увеличении уставного капитала¹². Кроме того, общим собранием участников может быть принято решение о продлении срока для внесения дополнительного имущественного вклада, отсутствие регистрации которого не признается препятствием для предоставления льготы по уплате таможенных и налоговых платежей¹³.

Таким образом, льготы по уплате таможенной пошлины предоставляются как при первоначальном формировании уставного капитала общества с иностранными инвестициями, так и при увеличении уставного капитала этого общества.

Статьей 322 ТК РФ предусмотрено, что налоговой базой для целей исчисления таможенных пошлин, налогов является таможенная стоимость товаров и (или) их количество. Это означает следующее.

Основой для исчисления таможенной пошлины, от уплаты которой в соответствии с п. 1 постановления Правительства РФ № 883 освобождаются товары, ввозимые в качестве вклада иностранного учредителя в уставный капитал, является таможенная стоимость товаров.

Основой для исчисления НДС, от уплаты которого в соответствии с подп. 7 ст. 150 НК РФ освобождается ввоз на таможенную территорию РФ в качестве вклада в уставный (складочный) капитал организаций (предприятий) с иностранными инвестициями оборудования, является таможенная стоимость товаров, к которой добавляется таможенная пошлина.

Исходя из указанных положений об освобождении от уплаты НДС и таможенной пошлины с учетом положений ст. 322 ТК РФ, можно сделать вывод о том, что освобождение от уплаты НДС

и таможенной пошлины в отношении товаров, ввозимых в качестве вклада в уставный капитал, предоставляется на сумму полной таможенной стоимости¹⁴ таких товаров.

В соответствии с п. 2 постановления Правительства РФ № 883 в случае реализации товаров, ввезенных в качестве вклада в уставный капитал предприятия с иностранными инвестициями, подлежат уплате причитающиеся таможенные пошлины.

Аналогичная норма п. 2 ст. 150 НК РФ, предусматривавшая уплату НДС в полном объеме с начислением пени за весь период, считая с даты ввоза на таможенную территорию РФ товаров, использованных на иные цели, чем те, в связи с которыми было предоставлено освобождение от налогообложения, до момента фактической уплаты налога, с 1 января 2004 г. утратила силу согласно п. 1 ст. 438 ТК РФ.

Отметим, что уплата НДС в полном объеме с начислением пени за весь период, считая с даты ввоза таких товаров на таможенную территорию Российской Федерации до момента фактической уплаты налога, предусмотрена п. 14 Инструкции о порядке применения таможенными органами Российской Федерации НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации, утвержденной приказом ГТК России от 7 февраля 2001 г. № 131, в случае использования товаров, ввоз которых на таможенную территорию Российской Федерации осуществлен без уплаты налога на добавленную стоимость, на иные цели, чем те, в связи с которыми было предоставлено такое освобождение от налогообложения.

Однако данное положение не подлежит применению (применение его незаконно), поскольку нормативные правовые акты по вопросам, связанным с налогообложением и со сборами, издаваемые федеральными органами исполнительной власти, не могут изменять или дополнять законодательство о налогах и сборах (п. 1 ст. 4 НК РФ).

¹² См., например, постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 14.07.2004 г. по делу № КА-А40/5618-04, постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 12.07.2004 г. по делу № КА-А40/5571-04.

¹³ Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 19.08.2002 г. по делу № КА-А40/5612-02.

¹⁴ Согласно ст. 19 Закона «О таможенном тарифе» таможенной стоимостью ввозимого на таможенную территорию РФ товара признается цена сделки, фактически уплаченная или подлежащая уплате за ввозимый товар на момент пересечения им таможенной границы РФ (до порта или иного места ввоза).

Льготы по уплате НДС и таможенной пошлины по товарам, ввозимым на территорию Российской Федерации в качестве вклада в уставный капитал организаций с иностранными инвестициями, подлежат применению в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом РФ, Таможенным кодексом РФ и Законом «О таможенном тарифе».

Из вышеуказанного следует, что ввоз оборудования в качестве вклада в уставный (складочный) капитал общества может быть осуществлен как до момента его государственной регистрации, так и после.

Рассмотрим возможные варианты ввоза оборудования.

Вариант 1. ООО с иностранными инвестициями создано иностранным участником. Уставный капитал составляет минимальный размер, предусмотренный законодательством (100 МРОТ¹⁵ согласно абзацу 2 п. 1 ст. 14 Закона об ООО). В дальнейшем согласно ст. 17–19 Закона об ООО проводится увеличение уставного капитала. В качестве дополнительного вклада иностранным участником ввозится оборудование на сумму 1,5 млн долл. США. В рассматриваемом варианте ввоза оборудования применяется таможенный режим выпуска для внутреннего потребления (ст. 163–164 ТК РФ).

Ввоз оборудования под режимом выпуска для внутреннего потребления применительно к процедуре имущественного вклада иностранного инвестора в уставный капитал предусматривает таможенное оформление технологического оборудования с предоставлением льгот по уплате НДС и таможенной пошлины либо в момент прохождения таможенных формальностей либо после прохождения таможенного оформления путем возврата (зачета) ранее уплаченных таможенных платежей.

Для того чтобы получить освобождение от обложения НДС, российская организация должна обратиться в Федеральную таможенную службу (ФТС России) с заявлением о выдаче заключения, подтверждающего возможность применения освобождения от обложения НДС ввоза на таможенную территорию Российской Федерации товаров в качестве вклада в уставный капитал, превышающий сумму 1,5 млн руб.¹⁶ Указанное заключение выдается в тридцатидневный срок после представления российской организацией полного комплекта следующих документов:

- 1) копий учредительных документов организации согласно ее организационно-правовой форме с внесенными изменениями (в случае если такие изменения и дополнения вносились), прошедших государственную регистрацию и заверенных согласно установленному порядку;
- 2) перечня ввозимого оборудования, комплектующих и запасных частей к нему (в случае если такой перечень не содержится в учредительных документах);
- 3) в установленных случаях отчета независимого оценщика об оценке ввозимого технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему¹⁷;
- 4) копии классификационного решения ГТК России (в случае если такое классификационное решение выдавалось)¹⁸;
- 5) иных документов, имеющих отношение к применению данного освобождения.

Перечень документов, которые могут запрашивать таможенные органы, является открытым. Так, например, таможенный орган может потребовать представить сертификат происхождения при возникновении у него сомнений в отношении страны происхождения товара, страховой полис — при возникновении сомнений в отношении правильности определения таможенной стоимости товара. Требование таможенного органа о представлении документов является обязательным для заявителя.

Такие товары декларируются в установленном порядке с представлением таможенному органу таможенной декларации с заявленным таможенным режимом. С момента оформления таможенной декларации и представления иных документов для таможенных целей допустимо рассматривать вопросы предоставления льгот по уплате таможенных платежей в отношении товаров, ввозимых в качестве вклада иностранного участника в уставный капитал коммерческой организации с иностранными инвестициями. Льготы в отно-

¹⁵ В настоящее время эта сумма составляет 10 000 руб. (абз. 2 ст. 5 Федерального закона от 19.06.2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда»).

¹⁶ Распоряжение ГТК России от 11.07.2003 г. № 375-р «Об освобождении от обложения НДС ввоза на таможенную территорию Российской Федерации технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему в качестве вклада в уставные (складочные) капиталы организаций».

¹⁷ Отчет независимого оценщика представляется в случае, если стоимость оборудования, вносимого в качестве вклада в уставный капитал, превышает 200 минимальных размеров оплаты труда (200 МРОТ = 20 000 руб.).

¹⁸ Получение классификационного решения является обязательным в случае, если оборудование является крупногабаритным и по логистическим причинам не может быть одновременно предъявлено к таможенному оформлению (Инструкция о порядке классификации в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности, таможенном оформлении и таможенном контроле машин, поставляемых в виде отдельных компонентов, утвержденная приказом ГТК России от 23 апреля 2001 г. № 388 (приказ ГТК № 388)).

шении указанных товаров предоставляются таможенным органом, где производится таможенное оформление.

После выпуска в свободное обращение оборудования, по которому были предоставлены льготы, на территорию Российской Федерации такое оборудование должно быть поставлено на баланс организации в качестве основных средств.

Согласно ч. 4 ст. 363 ТК РФ в целях осуществления проверки достоверности сведений после выпуска товаров таможенные органы вправе запрашивать и получать коммерческие документы, документы бухгалтерского учета и отчетности и другую информацию, в том числе в форме электронных документов, относящуюся к внешнеэкономическим операциям с этими товарами, а в отношении товаров, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации, — также и к последующим операциям с данными товарами, у декларанта или иного лица, имеющего отношение к операциям с товарами.

Таким образом, таможенный орган вправе запросить у российской организации, в уставный капитал которой внесено оборудование иностранным участником, первичную учетную бухгалтерскую документацию, подтверждающую отнесение оборудования как основного средства на соответствующие статьи бухгалтерского баланса согласно Положению по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации, утв. приказом Минфина России от 29.07.1998 г. № 34п. Срок для представления указанной документации законодательно не определен. Однако на практике таможенный орган в силу ч. 2 ст. 363 ТК РФ запрашивает такие документы и сведения в письменной форме и устанавливает срок их исполнения (обычно не более двух недель).

В случае отсутствия указанного запроса таможенного органа, представление документа, подтверждающего использование оборудования на цели, в связи с которыми было предоставлено освобождение от налогообложения, не является обязанностью налогоплательщика.

В случае если российская организация при ввозе технологического оборудования в качестве вклада в уставный капитал не обращалась в ФТС России с заявлением о выдаче заключения, подтверждающего возможность применения освобождения от обложения НДС, она может в последующем обратиться в таможенный орган, на счет которого была уплачена сумма НДС, с заявлением о возврате уплаченного при ввозе НДС. Порядок возврата

излишне уплаченных сумм налога определен ст. 355 ТК РФ. Общий срок рассмотрения заявления о возврате, принятия решения о возврате и возврата сумм излишне уплаченных таможенных пошлин, налогов не может превышать один месяц со дня подачи такого заявления и представления всех необходимых документов (грузовых таможенных деклараций, документов, подтверждающих оплату сумм налога, учредительных документов российской организации).

При этом сумма НДС будет возвращена только в том случае, если на территорию Российской Федерации было ввезено в качестве вклада в уставный капитал технологическое оборудование, соответствующее Перечню технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нему, приведенному в Инструкции о порядке применения таможенными органами Российской Федерации НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации¹⁹. Следует отметить то, что по желанию плательщика возврат суммы излишне уплаченного налога может производиться в форме зачета в счет исполнения обязанностей по уплате других таможенных платежей, пеней, процентов или штрафов²⁰.

Российская организация по своему выбору вправе также обратиться с письменным заявлением о возврате или зачете суммы излишне уплаченного налога в налоговый орган, в котором состоит на учете. Порядок зачета и возврата излишне уплаченной суммы налога при обращении плательщика в налоговые органы предусмотрен ст. 78 НК РФ. Решение о зачете принимается налоговым органом в течение пяти дней после получения заявления. Возврат суммы излишне уплаченного налога производится в течение одного месяца со дня подачи заявления о возврате излишне уплаченной суммы налога.

При ввозе оборудования в соответствии с данной процедурой товары, подлежащие обязательной сертификации, подлежат оформлению только с обязательным предоставлением ГОСТ Р сертификата соответствия.

Как указано выше, согласно п. 2 постановления Правительства РФ № 883 оборудование сохранит таможенные ограничения при его отчуждении. При продаже оборудования другому лицу право на льготу по ввезенному оборудованию утрачива-

¹⁹ Инструкция о порядке применения таможенными органами Российской Федерации НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации, утверждена Приказом ГТК России от 7 февраля 2001 г. № 131.

²⁰ Часть 8 ст. 355 Таможенного кодекса Российской Федерации.

ется, у лица, которое ввезло оборудование, возникает обязанность по уплате таможенной пошлины.

Вариант 2. Учредитель принимает решение о создании на территории РФ дочернего общества и оплачивает весь заявленный уставный капитал оборудованием на сумму 1,5 млн долл. США (или половину заявленного уставного капитала). После регистрации дочернего общества созданное общество ввозит оборудование на территорию РФ. В данной ситуации порядок предоставления льгот аналогичен порядку, рассмотренному для первого варианта ввоза оборудования.

Остановимся на процедуре оплаты заявленного уставного капитала оборудованием до его ввоза на таможенную территорию РФ. Как указано выше, для государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину (п. 2 ст. 16 Закона об ООО).

Согласно ст. 12 Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее — Закон № 129-ФЗ) при государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган представляется подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ. В заявлении подтверждается, что при создании юридического лица соблюден установленный порядок его учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации.

Оплата уставного капитала оборудованием может быть подтверждена до фактического ввоза данного оборудования на таможенную территорию РФ. Так, например, в качестве приложения к решению о создании юридического лица, которое согласно ст. 12 Закона № 129-ФЗ также представляется при государственной регистрации, может быть представлен перечень оборудования (с перечислением соответствующих его характеристик), право собственности на которое перейдет от учредителя к создаваемому юридическому лицу с момента его государственной регистрации.

В данном случае не создается также препятствий для соблюдения условия, предусмотренного абзацем 2 п. 2 ст. 15 Закона об ООО, согласно ко-

торому при превышении номинальной стоимости вносимого имущества в качестве вклада в уставный капитал суммы, равной 20 000 руб., требуется его оценка независимым оценщиком.

Преимуществами обеих процедур являются:

- ! возможность получения льгот по уплате таможенных платежей в момент прохождения таможенных формальностей (за исключением подлежащих уплате в обязательном порядке сборов за таможенное оформление);
- ! возможность передачи в аренду ввезенного оборудования (при сохранении его на бухгалтерском балансе предприятия, получившего льготы, но без отчуждения).

Особо следует обратить внимание на то, что имущество, передаваемое в качестве вклада в уставный капитал иностранной организации, должно принадлежать учредителю на праве собственности.

Наличие права собственности у учредителя на имущество, передаваемое им в качестве вклада в уставный капитал создаваемого им юридического лица, имеет значение при регистрации этого юридического лица. Дочерняя организация с иностранными инвестициями, создаваемая на территории РФ, создается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 66, п. 3 ст. 213 Гражданского кодекса РФ коммерческие организации являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям. Созданное общество не может стать собственником имущества (т.е. иметь права владения, пользования, распоряжения данным имуществом) в случае, если участник, передающий это имущество, сам не имеет права собственности на него. Отсутствие у учредителя прав владения, пользования, распоряжения имуществом, передаваемым им в качестве вклада в уставный капитал создаваемого юридического лица, является основанием для отказа в регистрации юридического лица либо о признании решения о его регистрации недействительным²¹.

В случае если имущество, передаваемое в качестве вклада в уставный капитал российской организации, не принадлежит учредителю на праве собственности, то необходимым является получение согласия собственника имущества на внесение этого имущества в качестве вклада в уставный капитал российского общества. □

²¹ О чем свидетельствует сложившаяся судебная практика (см., например, Постановление Высшего Арбитражного Суда РФ от 18.06.1996 г. № 3532/95, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13.08.1996 г. № 6897/95, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.04.1996 г. № 560/96).