

АЛЕРТ №21 от 12.11.2018 года

Письмо ФНС России "О порядке применения налоговой ставки по НДС в переходный период"

Вправе ли лизингодатель дополнительно предъявить к оплате 2% лизингополучателю в связи с изменением ставки НДС.

[Письмо ФНС России от 23.10.2018 N СД-4-3/20667@](#)

Фабула

Федеральная налоговая служба выпустила письмо с разъяснениями относительно применения ставки НДС в переходный период. Согласно принятому 03.08.2018 федеральному закону с 1 января 2019 года ставка НДС увеличится на 2% и составит 20%.

Разъяснение в пункте 1 письма ФНС касается длящихся договоров, заключенных до вступления в силу закона, а отгрузка по которым будет происходить после. В том числе, вправе ли продавец (лизингодатель) дополнительно предъявить к оплате 2% покупателю (лизингополучателю).

Как отмечает ФНС, ставка 20% применяется в отношении товаров, работ, услуг и имущественных прав, реализуемых начиная с 1 января, независимо от даты и условий заключения договоров. Продавец дополнительно к цене отгружаемых начиная с этой даты товаров обязан предъявить к оплате покупателю сумму налога, исчисленную по ставке 20%.

В этой связи внесение изменений в договор в части изменения размера ставки НДС не требуется. Вместе с тем, стороны договора вправе уточнить порядок расчетов и стоимость реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав в связи с изменением налоговой ставки по НДС.

Оценка

Мнения юристов по вопросу кто должен уплачивать разницу в размере 2% разделились. Часть юристов полагают, что продавец не вправе переложить увеличенную ставку на покупателя, другие считают это возможным.

Согласно первой позиции НДС — это часть цены, продавец не вправе менять цену в одностороннем порядке. Соответственно, увеличение НДС остается бременем продавца, и оно не может перекладываться на покупателя, если он не согласовал увеличение цены.

В подтверждение этого ссылаются на [определение](#) СКЭС от 23.11.2017 по делу № А32-4803/2015. Там указано что сумма НДС является частью цены договора, которая вычленяется (если иное не следует из условий сделки) из этой цены для целей налогообложения.

Согласно второй позиции НДС – это публичный элемент, частью цены не является. Это прямо следует из [п. 1 ст. 168](#) НК РФ где сказано, что налогоплательщик дополнительно к цене реализуемых товаров (работ, услуг), обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), соответствующую сумму налога.

Кроме того, в [п. 15](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 указано, что если НДС при формировании сметы не учитывался, то он выставляется заказчику сверху, даже если цена работ указана в договоре в качестве твердой и не подлежащей изменению.

Нужно отметить, что вопрос о порядке применения налоговой ставки по НДС в связи с ее изменением уже возникал. Так, с 1 января 2004 года ставка НДС была понижена с 20 % до 18 %.

В тот раз Минфин по вопросу лизингополучателя написал, что перерасчеты по сумме разницы между суммой налога, указанной в договоре, заключенном до 1 января 2004 г., и суммой налога, указанной в счетах-фактурах, следует производить по договоренности между лизингодателем и лизингополучателем ([Письмо](#) Минфина РФ от 26.02.2004 N 04-03-11/26).

Судебная практика того времени немногочисленна. Так, в [постановлении](#) ФАС Уральского округа от 8 июля 2008 г. по делу №А60-33735/07-С2 лизингополучатель требовал снижения цены на 2%, поскольку с 2004 произошло уменьшение ставки налога. Суды в иске отказали, указав, что в договоре отсутствуют условия о возможности одностороннего изменения размера лизинговых платежей, в том числе в случае изменения размера ставки НДС.

В приведенном в настоящем обзоре письме ФНС, с одной стороны, указано, что продавец дополнительно к цене отгружаемых начиная с этой даты товаров обязан предъявить к оплате покупателю сумму налога, исчисленную по ставке 20% и внесение изменений в договор, в части изменения размера ставки НДС, не требуется.

С другой - что стороны договора вправе уточнить порядок расчетов и стоимость реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав в связи с изменением налоговой ставки по НДС. Из чего следует, что, если этот порядок не «уточнен» добровольно, оснований для его принудительного изменения нет, и нет оснований требовать с покупателя (лизингополучателя) разницу.

Таким образом, вопрос по-прежнему остается нерешенным, и, по всей видимости, его решение

в следующем году будет искать судебная практика.

Подписаться на обзоры можете на нашем [сайте](#).

Архив доступен на [сайте](#) Подкомитета Торгово-промышленной палаты РФ по лизингу.

Информационное письмо подготовили



Кирилл Зимарев
Партнер
zimarev@starelegal.ru
+7 (495) 1991 528



Дмитрий Горшков
Юрист
gorshkov@starelegal.ru
+7 (495) 1991 528