Вопрос: Организация является разработчиком собственных программных продуктов для ЭВМ. Она продает их посредством заключения договоров с дилерами на дальнейшую реализацию программ конечным пользователям и договоров с конечными пользователями на передачу прав на использование программ для ЭВМ в личных целях. Облагаются ли данные операции НДС?

Ответ:

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ НАЛОГОВОЙ СЛУЖБЫ

ПО Г. МОСКВЕ

ПИСЬМО

от 20 февраля 2008 г. N 19-11/16268

На основании [пп. 26 п. 2 ст. 149](consultantplus://offline/ref=F01E8863F972B17ED64ACE3CF2C2C660C5E5C3EFAFF85F607249FC4E697DF66C99874728589CFD04667C586AC8CB49E08D3E1112E7w2b8G) НК РФ не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) НДС реализация (а также передача, выполнение, оказание для собственных нужд) на территории РФ исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), а также прав на использование указанных результатов интеллектуальной деятельности на основании лицензионного договора.

Согласно [ст. 1235](consultantplus://offline/ref=F01E8863F972B17ED64ACE3CF2C2C660C5E5C2EAAEF85F607249FC4E697DF66C9987452D5894FE533C6C5C239FC255E59221120CE72970w9b0G) ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором.

Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре такой программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования такой программы или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора. Об этом сказано в [п. 3 ст. 1286](consultantplus://offline/ref=F01E8863F972B17ED64ACE3CF2C2C660C5E5C2EAAEF85F607249FC4E697DF66C9987452D5890F5503C6C5C239FC255E59221120CE72970w9b0G) ГК РФ.

Поскольку на момент приобретения в розничной торговле экземпляров программ в товарной упаковке эти программы не используются, лицензионный договор путем заключения договора присоединения в этот момент еще не заключен.

Таким образом, операции по передаче прав при реализации программ в товарной упаковке подлежат налогообложению НДС, если на момент реализации не заключается лицензионный договор в письменной форме.

Не подлежат налогообложению НДС операции при осуществлении деятельности по распространению программных продуктов через сеть торговых посредников (дилеров, дистрибьюторов) с передачей неисключительных прав от организации - обладателя исключительного права через цепочку посредников до конечного потребителя на основе заключенных ими лицензионных договоров.

Освобождение от налогообложения операций по реализации на основании договоров купли-продажи материальных носителей, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности, а также по оказанию информационных и сервисных услуг в [НК](consultantplus://offline/ref=F01E8863F972B17ED64ACE3CF2C2C660C5E5C3EFAFF85F607249FC4E697DF67E99DF492F5C8AF751293A0D65wCbBG) РФ не предусмотрено.

Заместитель

руководителя Управления

советник государственной

гражданской службы РФ

2 класса

Н.В.ПРОКАЕВА

20.02.2008