Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

**Вопрос:** При проведении аукциона в электронной форме на приобретение оборудования цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта. Проведен аукцион в электронной форме на право заключить контракт.

Облагается ли НДС плата, полученная от победителя аукциона на право заключить контракт?

**Ответ:** По нашему мнению, плата, полученная от победителя аукциона на право заключить контракт, не подпадает ни под одно из определений объекта обложения НДС. В связи с этим данная плата НДС не облагается.

Вместе с тем в связи с наличием мнения Минфина России и ВАС РФ об обязанности уплаты НДС при реализации права на заключение договора аренды земельных участков, а также права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции учреждению, возможно, предстоит доказывать указанную позицию в суде.

**Обоснование:** В соответствии с [ч. 23 ст. 68](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF45FD645E940A1FDE5E0BC3D0213BE64E264A51CC386B9DB1044FCB2BF5500uDM) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон N 44-ФЗ) в случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже, такой аукцион проводится на право заключить контракт. При этом такой аукцион проводится путем повышения цены контракта исходя из положений Федерального закона N 44-ФЗ о порядке проведения такого аукциона.

Согласно [ч. 11 ст. 69](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF45FD645E940A1FDE5E0BC3D0213BE64E264A51CC386B9DB1044FCB2BF5400uAM) Федерального закона N 44-ФЗ победителем электронного аукциона признается его участник, который предложил наиболее высокую цену за право заключения контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В силу [ч. 12 ст. 70](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF45FD645E940A1FDE5E0BC3D0213BE64E264A51CC386B9DB1044FCB2BF5200uFM) Федерального закона N 44-ФЗ контракт заключается только после внесения на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, денежных средств в размере предложенной таким участником цены за право заключения контракта, а также предоставления обеспечения исполнения контракта.

При этом в соответствии с [п. 1 ст. 146](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF45FD645E940A1FDE9EDBE3C0213BE64E264A51CC386B9DB1044FCB2B65300uFM) Налогового кодекса РФ объектом налогообложения по НДС признаются следующие операции:

1) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В целях гл. 21 НК РФ передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

2) передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

3) выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления;

4) ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией.

Согласно [п. 1 ст. 39](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF45FD645E940A1FDE9EDBE390213BE64E264A51CC386B9DB1044FCB2B55200uEM) НК РФ реализацией товаров, работ или услуг организацией признается соответственно передача на возмездной основе (в том числе обмен товарами, работами или услугами) права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, возмездное оказание услуг одним лицом другому лицу, а в случаях, предусмотренных НК РФ, передача права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, оказание услуг одним лицом другому лицу - на безвозмездной основе. По нашему мнению, осуществление платы за предоставление права на заключение договора само по себе еще не свидетельствует о том, что такое право относится к имущественным правам, передача которых является объектом обложения НДС.

По схожим спорам при рассмотрении отношений, связанных с арендой имущества, суды указывают, что право на заключение договора аренды не является имущественным правом (см., например, Постановления ФАС Московского округа от 06.09.2012 по делу [N А40-128567/11-1-815](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDEB53D245E940A1FDE7EABB380213BE64E264A501uCM), Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.05.2012 по делу [N А53-22270/2011](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDEA5FD12DB74CA5F0BEE4B8390E46E03BB939F215C9D10FuEM)).

При этом необходимо отметить наличие следующей позиции судов и Минфина России при рассмотрении вопросов обложения НДС платы за право на заключение договора аренды земельных участков, а также за право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Так, ВАС РФ в [Определении](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDF94CC345E940A2FCE8E0BA3E0213BE64E264A501uCM) от 05.06.2012 N ВАС-6504/12 установил, что реализованное право на заключение договоров аренды земельных участков признается объектом налогообложения по НДС.

Минфин России в Письмах от 21.06.2013 [N 03-07-11/23507](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDE94DC331BC13ADFCE4E9BF345F19B63DEE66A2139C91BE921C45FCB2B605u0M), от 01.02.2011 [N 03-07-11/21](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDE94DC331BC13ADF8E8ECB3345F19B63DEE66A2139C91BE921C45FCB2B605uFM) указывает, что плата за право на заключение договора аренды земельных участков включается в налоговую базу по НДС в общеустановленном порядке.

В [Письме](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDE94BC42DD346FEF6E1E8BE3E0C45E966B331AB19CB0Du6M) Минфина России от 21.09.2012 N 03-07-14/94 также разъяснено, что при приобретении на торгах, проводимых муниципальным казенным учреждением, прав на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции покупатели, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны оплатить казенному учреждению стоимость указанных прав с учетом налога на добавленную стоимость.

При этом плата, вносимая победителями аукционов, по результатам которых приобретается право заключить контракт для государственных или муниципальных нужд, является источником формирования неналоговых доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации ([Письмо](consultantplus://offline/ref=BD3079F9B8FD1BCED9DDE94DC331BC13ADFDE2EDB2345F19B63DEE66A2139C91BE921C45FCB2B705u7M) Минфина России от 06.08.2012 N 02-04-05/3063). Таким образом, по нашему мнению, плата, полученная от победителя аукциона на право заключить контракт, не подпадает ни под одно из определений того, что является объектом обложения НДС. В связи с этим данная плата не является объектом обложения НДС и, соответственно, НДС не облагается. Вместе с тем в связи с наличием мнения Минфина России и ВАС РФ об обязанности уплаты НДС при реализации права на заключение договора аренды земельных участков, а также права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции учреждению, возможно, предстоит доказывать указанную позицию в суде.

А.А.Баландин

22.10.2014