**Позиция межведомственной рабочей группы при Минцифре России
по проекту поправок Правительства Российской Федерации к проекту федерального закона № 1258307-7 «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации», подготовленному Минфином России**

По проекту поправок Правительства Российской Федерации к проекту федерального закона № 1258307-7 «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации» (далее – Законопроект), подготовленному Минфином России, сообщаем следующее.

Подпунктом «а» пункта 51 Законопроекта предусматривается внесение изменений в абзац 10 пункта 5 статьи 427 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ, Кодекс) и изложение данного абзаца в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250, подпунктах 1, 3, 3.4, 9, 10, 11.1 пункта 1 статьи 251 и пункте 4.1 статьи 271 настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзацах четвертом и восьмом настоящего пункта».

Также подпунктом «в» пункта 51 Законопроекта предусматривается внесение изменений в абзац 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ и изложение данного абзаца в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250 и подпунктах 1, 3, 3.4, 9, 10, 11.1 пункта 1 статьи 251 и настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзацах третьем и седьмом настоящего пункта».

В существующей редакции абзаца 10 пункта 5 и абзаца 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ доходы, предусмотренные статьей 251 НК РФ, не упоминаются. Таким образом, предлагаемая редакция может привести к такому толкованию абзаца, в котором прямо не исключенные доходы, предусмотренные статьей 251 НК РФ, будут увеличивать сумму всех доходов и пропорционально уменьшать долю доходов от деятельности ИТ-компаний, установленную в качестве критерия для применения льготы.

Кроме того, добавление в абзац 10 пункта 5 и абзац 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ доходов, предусмотренных статьей 251 НК РФ, противоречит установленному этим же абзацем порядку определения доходов на основании статьи 248 НК РФ. Статья 248 НК РФ относит к доходам доходы от реализации (статья 249 НК РФ) и внереализационные доходы (статья 250 НК РФ). Доходы, предусмотренные статьей 251 НК РФ, в статье 248 НК РФ не учитываются.

Также Законопроект предполагает внесение аналогичных правок в пункты 1.15 и 1.16 статьи 284 НК РФ (подпункты «а» и «б» пункта 27 Законопроекта).

Полагаем, что новая редакция абзаца 6 пункта 1.15 и абзаца 6 пункта 1.16 статьи 284, абзаца 10 пункта 5 и абзаца 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ приведет к явному сужению круга потенциальных претендентов на получение налоговых льгот среди ИТ-компаний и производителей российской радиоэлектронной продукции, что идет вразрез с Планом мероприятий («дорожной карты») «Создание дополнительных условий для развития отрасли информационных технологий», утвержденным Правительством Российской Федерации 9 сентября 2021 г.

Как указано в письме Минфина России от 24.08.2020 № 03-03-07/74034 «Об условиях применения IT-организацией, получившей гранты, пониженной ставки по налогу на прибыль с 2021 г. и пониженных тарифов страховых взносов» при подсчете порогового значения доходов в целях пункта 1.15 статьи 284 НК РФ (в редакции, действующей с 01.01.2021) не учитываются доходы, поименованные в статье 251 НК РФ.

На данное письмо Минфина в настоящее время ориентируются все ИТ-организации и при расчете доходов, предусмотренных пунктом 1.15 статьи 284, а также доходов, предусмотренных пунктом 5 статьи 427 НК РФ, доходы, поименованные в статье 251 НК РФ, не учитывают.

В связи с изложенным рекомендуем существующие положения подпунктов «а» и «б» пункта 27, подпунктов «а» и «в» пункта 51 Законопроекта исключить, оставив в силе подход, изложенный в вышеупомянутом письме Минфина России, либо изложить:

абзац 6 пункта 1.15 статьи 284 НК РФ в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма всех доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250, статье 251 и пункте 4.1 статьи 271 настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзаце четвертом настоящего пункта»;

абзац 6 пункта 1.16 статьи 284 НК РФ в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250, статье 251 и пункте 4.1 статьи 271 настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзаце четвертом настоящего пункта»;

абзац 10 пункта 5 статьи 427 НК РФ в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма всех доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250, статье 251 и пункте 4.1 статьи 271 настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзацах четвертом и восьмом настоящего пункта»;

абзац 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ в следующей редакции: «В целях настоящего пункта сумма доходов определяется по данным налогового учета организации в соответствии со статьей 248 настоящего Кодекса, при этом в нее не включаются доходы, указанные в пунктах 2 и 11 части второй статьи 250 и статье 251 и настоящего Кодекса, а также доходы от уступки прав требования долга, возникшего при признании доходов, указанных в абзацах третьем и седьмом настоящего пункта».

Это позволит более точно определить, что установленный этими абзацами порядок относится только к определению суммы всех доходов, от которой определяется доля не менее чем в 90 процентов доходов от основной деятельности ИТ-компаний и производителей российской радиоэлектронной продукции для применения льгот. Как следствие, это позволит избежать необходимости разъяснения этого порядка, как это было сделано, например, письмом Минфина России от 21.12.2020 № 03-15-06/112636.

Кроме того, согласно пункту 8 статьи 2 Законопроекта предлагается распространить действие абзаца 6 пункта 1.15 и абзаца 6 пункта 1.16 статьи 284, абзаца 10 пункта 5 и абзаца 10 пункта 14 статьи 427 НК РФ в новой редакции на период с 01 января 2021 г., что прямо противоречит статье 5 НК РФ.