**ПРОТОКОЛ**

**Зустріч з представниками Міністерства фінансів України, Державної фіскальної служби України та Енергетичної митниці Державної фіскальної служби України**

*(16 лютого 2018 року, офіс Палати)*

*Учасники зустрічі:*

**Олександр Москаленко** – Директор департаменту митної політики, Міністерство фінансів України.

**Андрій Очерет** – начальник відділу декларування управління митних режимів Департаменту організації митного контролю, ДФС.

**Ірина Романюк** – головний державний інспектор відділу розгляду звернень Департаменту нормотворчої та методологічної роботи, ДФС.

**Георгій Нечипоренко** – головний державний інспектор Департаменту методологічної та нормотворчої роботи, ДФС.

**Тарас Шепітько** – перший заступник начальника Енергетичної митниці ДФС.

**Андрій Єфимович** – начальник митного поста «Центральний» Енергетичної митниці ДФС.

**Сергій Макогон** – Директор зі стратегії та розвитку бізнесу – Директор департаменту стратегії та розвитку бізнесу, ПАТ «УКРТРАНСГАЗ».

**Роман Шикеринець** – Начальник управління відносин з регулятором департаменту стратегії та розвитку бізнесу, ПАТ «УКРТРАНСГАЗ».

**Костянтин Фролов** – Заступник начальника управління роботи з митницею – начальник відділу супроводження митних формальностей, ПАТ «УКРТРАНСГАЗ».

**Тетяна Прокопчук** – Віце-президент Палати.

**Ігор Даньков** – Співголова Комітету Палати з питань митної політики, EY.

**Едуард Злиденний** – Співголова Робочої групи Палати з питань міжнародної торгівлі, EY.

**Владислава Левакіна** – молодший менеджер Палати з питань стратегічного розвитку (паливно-енергетичний комплекс).

**Оксана Швець** – молодший менеджер Палати з питань стратегічного розвитку (оподаткування та митна політика).

**Представники** компаній-членів Палати.

*Модератор:* **Ігор Даньков**, Співголова Комітету Палати з питань митної політики, EY.

Зустріч була присвячена обговоренню використання підземних сховищ газу для зберігання природного газу в митному режимі «митний склад», зокрема розглядались наступні питання:

1. Ввезення природного газу імпортерами – резидентами на територію України в режимі «митний склад».
2. Розмір тарифів на закачування, зберігання, відбір для нерезидентів та резидентів при зберіганні газу в ПСГ в режимі митний «склад». Оподаткування ПДВ послуг транспортування природного газу для точок входу та послуг з передачі природного газу в сховище для нерезидентів.
3. Процедурні питання передачі права власності на природний газ, розміщений в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.
4. Застосування валютного регулювання при передачі природного газу, що знаходиться в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.
5. Ризики виникнення постійного представництва нерезидента в Україні у разі передачі природного газу, що знаходиться в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.

*Обговорення:*

1. **Ввезення природного газу імпортерами – резидентами на територію України в режимі «митний склад».**

Представники бізнесу зауважили, що режим митного складу створювався для того, щоб нерезиденти могли ввозити газ в Україну та розміщувати в режимі митного складу. Проте, питання виникає щодо того, чи може резидент купувати природний газ на кордоні та використовувати митний режим «митний склад» для його зберігання в ПСГ України.

Олександр Москаленко зазначив, що імпортер – резидент може ввозити природний газ на територію України та розміщувати газ в газосховищах в режимі митного складу. Однак подавати відповідну декларацію буде власник митного складу – ПАТ «УКРТРАНСГАЗ».

1. **Розмір тарифів на закачування, зберігання, відбір для нерезидентів та резидентів при зберіганні газу в ПСГ в режимі митний «склад». Оподаткування ПДВ послуг транспортування природного газу для точок входу та послуг з передачі природного газу в сховище для нерезидентів.**

Сергій Макогон повідомив, що в ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» розмір тарифів є однаковим для послуг звичайного зберігання природного газу та в митному режимі «митний склад», а також для резидентів та нерезидентів. Тарифи регулюються Національною комісією, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (НКРЕКП); тарифи є опублікованими на сайті ПАТ «УКРТРАНСГАЗ. До розміру тарифів входить ПДВ, адже послуга надається на території України.

Представники бізнесу зауважили, що ПДВ буде нараховуватися як для нерезидентів, так і для резидентів. Проте, резиденти можуть мати податковий кредит з ПДВ. Тому, фактично, послуги зі зберігання газу, в тому числі в митному режимі «митний склад», будуть дорожче на 20% для нерезидентів.

Георгій Нечипоренко зауважив, що в такому випадку нерезидент може оформити постійне представництво на території України та зареєструватися як платник податків.

Ігор Даньков зазначив, що при реєстрації постійного представництва виникає зобов’язання сплачувати інші податки, зокрема податок на прибуток. При постійному представництві держава має право обкладати податком дохід, який нерезидент буде отримувати від господарської діяльності в Україні.

Податковий кредит з ПДВ застосовується по відношенню до тих затрат, які використовуються в господарської діяльності, що обкладається ПДВ. Якщо такої діяльності не буде, то навіть при наявності постійного представництва неможливий буде податковий кредит з ПДВ.

Операції простого зберігання природного газу в ПСГ України в митному режимі «митний склад» не потребують створення постійне представництво. Для нерезидента сплата ПДВ є витратою, що не буде відшкодовуватися, адже в даному випадку нерезиденти не мають постійного представництва, яке здійснює операції, що підлягають оподаткуванню. В європейських країнах передбачено відшкодування ПДВ нерезидентам, які не мають постійного представництва в країні.

Представники бізнесу запропонували ДФС розглянути можливість внесення змін до Податкового Кодексу України щодо звільнення нерезидентів від сплати ПДВ послуг зі зберігання газу.

Олександр Москаленко зазначив, що неможливо застосовувати різний підхід в оподаткуванні ПДВ для нерезидентів та резидентів на території України. У випадку скасування ПДВ для нерезидентів, потрібно буде звільняти від сплати ПДВ і резидентів України, а також потенційно усі інші послуги з транспортування по ГТС України, як для нерезидентів, так і для резидентів. Крім того, це питання є значно ширшим і стосується не лише митного режиму, а й розміру тарифів, при чому не лише природного газу, а й нафти, аміаку тощо.

Представники бізнесу запропонували детальніше обговорити це питання та розглянути різні підходи його врегулювання, наприклад, відшкодування ПДВ нерезидентам, які не мають постійного представництва в Україні, та висловили свою готовність підготувати пропозиції щодо створення необхідного механізму.

1. **Процедурні питання передачі права власності на природний газ, розміщений в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.**

Згідно зі ст. 128 Митного Кодексу України (МКУ) «допускається передача права власності на іноземні товари, поміщені у митний режим митного складу».

ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» повідомив, що випадків передачі права власності на природний газ, розміщений в митному режимі «митний склад», між нерезидентом та нерезидентом від часу впровадження даного митного режиму ще не було.

Олександр Москаленко повідомив, що Митним Кодексом допускається дана операція. Згідно зі ст. 325 МКУ «Користування та розпорядження товарами, транспортними засобами комерційного призначення, які перебувають під митним контролем, забороняються, крім випадків, передбачених цим Кодексом та іншими законами України». Митний режим «митний склад» є тим випадком, що передбачений Митним Кодексом, тому дозволяється розпоряджатися товарами, які поміщені у митний склад.

Тарас Шепітько зауважив, що з метою уникнення проблематичних ситуацій для проведення операцій (розпорядження) з товаром нерезидент може направити до Енергетичної митниці ДФС офіційне звернення та отримати роз’яснення органу доходів і зборів щодо правомірності проведення конкретних операцій. Це дозволить упередити неправомірні дії з товарами, що зберігаються під митним контролем, та не допустити порушення митних правил, передбачене ст.469 Митного Кодексу.

У випадку, коли газ зберігається в митному режимі «митний склад» та продається резиденту, звертатися із такою письмовою заявою не потрібно – зауважив Олександр Москаленко.

Костянтин Фролов зазначив, що операції з продажу та передачі природного газу від нерезидента до резидента вже існують на практиці. Резидент, який придбав газ, що знаходиться на митному складі, у нерезидента заповнює декларацію на імпорт, а ПАТ «УКРТРАНСГАЗ», в свою чергу, щомісяця відображає переміщення обсягів газу через митний склад у відповідних звітах до митниці.

В ході дискусії постало питання, чи може природний газ, придбаний резидентом в режимі митного складу, і надалі залишатися в даному митному режимі?

Обговоривши це питання, учасники зустрічі прийшли до висновку що юридично операція, під час якої нерезидент продає газ в режимі митного складу українському резиденту, і такий резидент продовжує зберігати газ в режимі митного складу, є можливою.

Також, якщо резидент 1 продає газ, що знаходиться на митному складі, без зміни його режиму резиденту 2, не потрібно подавати нові митні декларації або вносити зміни до попередньої.

Учасники розглянули питання наявності зовнішньоекономічного договору між учасниками операцій для цілей митного оформлення. З урахуванням положень Цивільного Кодексу, операція передачі права власності на газ, що знаходиться режимі митного складу, від резидента 1 до резидента 2 є можливою. Проте, у разі випуску газу резидентом 2 у вільний обіг на території митний орган може відмови у такій операції, оскільки у резидента 2 формально відсутній зовнішньоекономічний договір, який є підставою для випуску газу у вільний обіг.

 В ході дискусії з представниками ДФС щодо нарахування ПДВ у випадку ввезення нерезидентом газу, його розміщення у митному складі та продажу іншому нерезиденту або резиденту, учасники дійшли до наступних висновків:

1. Операції з продажу природного газу, який перебуває на митному складі, одним нерезидентом іншому не мають оподатковуватись ПДВ.
2. Операції з продажу природного газу резиденту 1, а також подальший продаж резидентом 1 газу, який зберігається в режимі митний склад, резиденту 2 не мають оподатковуватись ПДВ. Прибуток резидента 1 від продажу буде оподатковуватись податком на прибуток.

Хоча представники ДФС погодились з такими висновками, для уникнення невизначеностей було домовлено звернутись письмово до ДФС за роз’ясненням щодо питань, зазначених вище.

Протягом обговорення учасники зустрічі звернули увагу що відповідно до ст.335 Митного кодексу «при переміщенні трубопровідним транспортом та лініями електропередачі, потрібно надавати органу доходів і зборів а) зовнішньоекономічний договір (контракт) *або інші документи, що підтверджують право володіння, користування та/або розпорядження товарами*». На думку учасників внутрішній договір між резидентом 1 і резидентом 2 може використовуватись для таких цілей.

Зважаючи на те, що на практиці досі не було випадків подальшого перепродажу газу від резидента 1, який придбав його в нерезидента в режимі митного складу, іншим резидентам, учасники зустрічі дійшли висновку про необхідность звернення до Міністерства фінансів та/або ДФС для одержання роз’яснення щодо застосування ст.335МКУ, зокрема документів, що підтверджують право володіння, користування та/або розпорядження товарами, а також порядку заповнення МД при випуску зі складу.

За словами Сергія Макогона, на сьогодні ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» з комерційної точки зору не може виконати процедуру реекспорту. Технічні можливості для процедури реекспорту наявні, проте НКРЕКП досі не встановила тарифи на деякі точки виходу з ГТС України (Берегдароц, Будінце, Германовичі). Позиція НКРЕКП полягає в тому, що для встановлення тарифів на ці точки, потрібно перерахувати розмір вже встановлених тарифів. На думку ПАТ «УКРТРАНСГАЗ», для забезпечення стабільності тарифної політики і зважаючи на те, що тарифи встановлюються на 3 роки, не потрібно перераховувати розмір вже встановлених тарифів для визначення тарифу на нову точку. Тарифи на нові точки можуть встановлюватись аналогічно тим, що вже встановлені на точках, які фактично знаходяться на відстані 20 м одна від одної.

Представники ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» запропонували експертам компаній-членів Палати звернутися до Регулятора з проханням встановити тарифи на точках виходу з ГТС України (Берегдароц, Будінце, Германовичі).

1. **Застосування валютного регулювання при передачі природного газу, що знаходиться в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.**

Ігор Даньков звернув увагу учасників зустрічі на проблеми, пов’язані з валютним контролем, які можуть виникнути в процесі передачі права власності на природний газ в митному режимі митний склад.

Зокрема, резидент 1 купує в нерезидента 1 газ, що знаходиться на митному складі, сплачуючи при цьому у валюті, та продає газ резиденту 2 або нерезиденту 2. Операція з купівлі газу у нерезидента та оплата/передоплата за такий газ автоматично підлягає валютному контролю. Для зняття операції з контролю використовується декларація типу ІМ-40 оформлена резидентом 1.

У випадку «митного складу» такої митної декларації не буде. Постановою НБУ №136 від 24.03.1999р. «Про затвердження Інструкції про порядок здійснення контролю за експортними, імпортними операціями» передбачений порядок здійснення валютного контролю щодо торгівлі товаром за територією України, без його ввезення. Подібні запитання також з’являються у випадку переходу права власності на території України на товар під митним контролем, але Постановою це не регулюється.

За словами представника Міністерства фінансів України, за класичними операціями валютний контроль в НБУ працює наступним чином: при імпорті, якщо була здійснена передоплата (згідно Інструкції НБУ №136), протягом 180 днів повинна прийти одна з декларацій – імпорт 40, імпорт 41, імпорт 75, імпорт 76. У випадку, коли передоплата була здійснена нерезиденту за газ, який розмістили на митному складі, застосовується декларація імпорт 74. Як результат, уповноважений банк не отримує в реєстрі декларацію належного типу і через 180 днів повідомляє податковий орган про порушення порядку розрахунків і застосовує пеню.

Олександр Москаленко порадив експертам компаній – членів Палати звернутися до НБУ з проханням розробити зміни до Інструкції НБУ 136 та доповнити відповідний перелік режимами «митний склад» (імпорт 74) та «митна переробка» (імпорт 51). Проте тут, як звернув увагу пан Москаленко, на контроль потрібно ставити також операції з вивозу товарів з території України, в режимі реекспорт. Міністерство фінансів України вже звернулося до НБУ із відповідною пропозицією.

При оплаті валютою резидентом 1 за купівлю газу в нерезидента 1, податковий орган очікує закриття цієї операції декларацією протягом 180 днів. Якщо резидент 1 продав газ, що перебуває в режимі митний склад резиденту 2, то в подальшому резидент 1 не зможе оформити митну декларацію ІМ40, відповідно не зможе зняти операцію купівлі газу та оплати за нього з валютного контролю.

При купівлі та оплаті резидентом в нерезидента газу, та розміщення його на митному складі, такий резидент не зможе зберігати газ більше 180 днів, адже дана операція повинна бути знята з валютного контролю шляхом оформленням декларації і режимі імпорт (ІМ40). Включивши дл переліку, визначеного Інструкцію 136, декларації типу імпорт 74, така декларація, оформлена ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» для зберігання газу в ПСГ, буде використовуватись для підтвердження факту ввезення товару та оплати за газ резидентом, який придбав газ в нерезидента.

Зважаючи на такі проблематичні моменти, перед проведенням подібних операцій доцільно визначитись з питаннями валютного регулювання.

1. **Виникнення ризику постійного представництва нерезидента в Україні при передачі природного газу, що знаходиться в митному режимі «митний склад», між нерезидентами та резидентами.**

Учасники зустрічі продовжили дискусію навколо того, чи буде діяльність нерезидента з продажу газу, який розміщений на митному складі, підставою для створення постійного представництва.

На думку Ігоря Данькова, згідно законодавства постійним представництвом є постійне місце діяльності, через яке повністю або частково проводиться господарська діяльність нерезидента в Україні, зокрема: місце управління; філія; офіс; фабрика; майстерня і т.і.. Господарська діяльність – це діяльність, направлена на одержання прибутку. Відповідно до Модельної конвенції ОЕСР щодо податків на доходи і капітал, місце повинно бути постійним, зокрема наявні співробітники, які через таке місце постійно проводять господарську діяльність від імені нерезидента.

Згідно з ПКУ, митний ліцензійний склад не створює постійного представництва. Така норма була введена для того, щоб податковий орган не розглядав в якості постійного представництва нерезидента митні ліцензійні склади. Тому продаж з митного ліцензійного складу не розглядається як діяльність, яка вимагає створення постійного представництва.

Відповідно до Податкового кодексу України не вважається постійним представництвом використання будівель або споруд виключно з метою зберігання, демонстрації або доставки товарів чи виробів, що належать нерезиденту; зберігання запасів товарів або виробів, що належать нерезиденту, виключно з метою зберігання або демонстрації.

В ході дискусії представники бізнесу наголосили, що митний режим «митний склад» створювався для того, щоб зробити діяльність ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» по зберіганню газу привабливою для нерезидентів, частина прибутку від діяльності якого, як держпідприємства, буде йти в державний бюджет. Якщо державні органи починають ускладнювати процедури, довільно застосовувати вимоги Податкового кодексу, то власне ідея створення «митного складу» для операцій з природним газом втрачає сенс.

*За результатами зустрічі було вирішено наступне:*

1. Експерти компаній-членів Палати розглянуть пропозицію щодо звернення до НРЕКП з проханням прискорити встановлення тарифів на окремі точки входу/виходу ГТС України;
2. Експерти компаній-членів Палати звернуться до Міністерства фінансів України та ДФС України з описом практичних ситуацій, які потребують отримання роз’яснень щодо можливості переходу права власності на газ, що зберігається на митному складі, документи що вимагаються для митного оформлення таких операцій, застосовування ПДВ до операцій з продажу газу, який перебуває в режимі митного складу, виникнення постійного представництва нерезидента, особливостей декларування газу після випуску його зі складу;
3. Експерти компаній-членів Палати звернуться до Національного банку України щодо роз’яснення застосування валютного регулювання для операцій з природним газом, що знаходиться на «митному складі», між резидентами та нерезидентами.

Тетяна Прокопчук подякувала представникам Міністерства фінансів України, Державної фіскальної служби України, Енергетичної митниці ДФС та ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» за конструктивний діалог та готовність до співпраці із бізнес спільнотою, а також підтвердила готовність експертів компаній-членів Палати збиратися в робочому порядку з представниками органів державної влади для обговорення наявних проблемних питань.