



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва

30 августа 2013 года

Дело № А40-130137/12

Резолютивная часть постановления объявлена 28 августа 2013 г.

Полный текст постановления изготовлен 30 августа 2013 г.

Федеральный арбитражный суд Московского округа в составе:

Председательствующего судьи: Буяновой Н.В.,

судей: Антоновой М.К., Жукова А.В.,

при участии в заседании:

от заявителя: - М.Н. Сергеевой (дов. от 04.09.2012 г.),

от ответчика: - Е.К. Лазаревой (дов. от 30.07.2013 г.), Е.Ю. Рябиновой (дов. от 09.01.2013 г.), А.В. Франзузова (дов. от 14.01.2013 г.)

рассмотрев 28 августа 2013 г. в судебном заседании кассационную жалобу Общества с ограниченной ответственностью "Кинокомпания Аврора"

на решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.01.2013 г.,

принятое судьей О.Ю. Паршуковой,

дополнительное решение Арбитражного суда г. Москвы от 20.03.2013 г.,

принятое судьей О.Ю. Паршуковой,

постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.05.2013 г.,

принятое судьями В.Я. Голобородько, Р.Г. Нагаевым, Г.Н. Поповой

по делу № А40-130137/12

по заявлению Общества с ограниченной ответственностью "Кинокомпания Аврора" (ОГРН 1057748899009; ИИН 7717544166; 129515, Москва г., Королева Академика ул., 4, 4)

к Инспекции Федеральной налоговой службы № 17 по г. Москве
о признании недействительным решения

УСТАНОВИЛ:

ООО "Кинокомпания Аврора" (далее – налогоплательщик) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительным, в частности п.1.3 решения ИФНС России N 17 по г. Москве (далее – инспекция) от 31.05.2012 г. N 19-25/3-43, вынесенного по результатам выездной налоговой проверки.

Данным пунктом установлено, что в 2008,2009,2010 годах налогоплательщик занизил налоговую базу при исчислении налога на прибыль. Занижение явилось следствием того, что ст. 272 НК РФ налогоплательщик необоснованно включал одновременно в состав расходов, уменьшающих полученные доходы, затраты, связанные с созданием нематериального актива (аудиовизуальных произведений), стоимость которого должна погашаться путем исчисления амортизации.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 30.01.2013, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.05.2013 года, в удовлетворении заявления в этой части отказано. Суды исходили из того, что объекты интеллектуальной собственности могли использоваться налогоплательщиком свыше 12 месяцев и приносить налогоплательщику экономическую выгоду. Обладали всеми признаками нематериального актива, предусмотренными п. 3 ст. 257 НК РФ, в связи с чем налогоплательщик не имел оснований для одновременного включения затрат, связанных с созданием аудиовизуальных произведений в состав расходов, а должен был погашать их стоимость путем начисления амортизации в соответствии со ст. 272 НК РФ.

Налогоплательщик подал кассационную жалобу, в которой просит судебные акты отменить. Обосновывая жалобу, ссылается на несоответствие выводов суда о возможности использования им аудиовизуальных произведений в течение более 12 месяцев материалам дела, а именно лицензионным договорам,

в соответствии с которыми налогоплательщик утрачивает все права на использование данных объектов.

Налоговый орган возражал против удовлетворения жалобы. Полагает, что вывод суда о возможности использования налогоплательщиком вышеуказанных произведений свыше 12 месяцев не противоречит лицензионным договорам, а так же закону (п. 1 ст. 1229, п. 1 ст. 1233, ст. 1235 ГК РФ). В частности налогоплательщик, не смотря на заключение лицензионных договоров, имеет право на отчуждение прав на аудиовизуальные произведения.

Обсудив доводы кассационной жалобы, возражений налогового органа, суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены судебных актов, поскольку выводы суда соответствуют закону и материалам дела.

В соответствии со ст. 252 НК РФ при исчислении налога на прибыль налогоплательщик имеет право уменьшить полученный доход на сумму экономически обоснованных и документально произведенных расходов.

В зависимости от характера тех или иных расходов законом предусмотрен различный порядок их признания.

В соответствии с п. 1 ст. 256 НК РФ имущество со сроком полезного использования более 12 месяцев и первоначальной стоимостью более 40 000 руб. в налоговом учете признается амортизируемым. Расходы на данное имущество учитываются в течение срока полезного использования.

Спор между сторонами сводится к тому, расценивать ли созданные налогоплательщиком аудиовизуальные произведения в качестве нематериального актива, срок использования которого превышает 12 месяцев. От этого зависит порядок признания расходов, понесенных в связи с созданием данных объектов: единовременно на дату подписания соответствующего акта, как сделал налогоплательщик, или по мере начисления амортизации, как предлагает налоговый орган.

Признавая решение инспекции по п. 1.3 законным, суды первой и апелляционной инстанции установили, что объекты относятся к нематериальным активам со сроком использования более 12 месяцев. При этом суды исходили из следующего.

В силу [ст. 1259](#) ГК РФ аудиовизуальные произведения являются объектами авторских прав на произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Статьей 1263 ГК РФ предусмотрено, что аудиовизуальным произведением является произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

Таким образом, исключительное право на аудиовизуальные произведения возникают у авторов (физические лица), указанных в [ст. 1263](#) ГК РФ, и лица (лиц), организовавшего создание такого произведения (продюсера)(физические или юридические лица). При этом у первых исключительное право возникает в силу закона. Второй приобретает право использования произведения на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров, заключаемых таким лицом с авторами.

Основным осуществляемым видом деятельности ООО "Кинокомпания Аврора" является производство фильмов (аудиовизуальных произведений), правообладателем которых является проверяемая организация.

В 2008 - 2010 гг. общество занималось производством следующих аудиовизуальных произведений: "Васильевский остров", "Возьми меня с собой" ("Дочки-матери"), "Смерть Вазир-Мухтара", "Иван Грозный", "Возьми меня с

собой - 2", "Маяковский. Два дня", "Сонька. Продолжение легенды", "Августейший посол", "Раскол", правообладателем которых является Заявитель. Все вышеуказанные аудиовизуальные произведения имеют удостоверения национального фильма.

Право пользования указанными аудиовизуальными произведениями были переданы налогоплательщиком ОАО "Телекомпания" на основании договоров N 12 ("Васильевский остров"), N 13 от 28.11.2007 ("Смерть Вазир-Мухтара"), N 1 от 16.04.2007 г. ("Дочки-матери", "Иван Грозный"), N 3-ТК ("Сонька. Продолжение легенды"), N 4-ТК от 17.07.2008 г. ("Возьми меня с собой - 2") и ROAKCHESTER LIMITED на основании лицензионных соглашений N 25-2007 от 18.12.2007 г. ("Августейший посол"), N 14-2008 от 11.09.2008 г. ("Возьми меня с собой", "Васильевский остров", "Иван Грозный", "Смерть Вазир-Мухтара"), N 17-2009 от 21.12.2009 г. ("Возьми меня с собой-2"), N 1-2010 от 09.02.2010 г. ("Сонька. Продолжение легенды").

Признание аудиовизуального произведения в качестве нематериального актива в бухгалтерском учете производится на основании [Положения](#) по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов" (ПБУ 14/2007), утвержденного Приказом Минфина России от 27.12.2007 N 153н. Для признания нематериального актива необходимо наличие способности приносить налогоплательщику экономические выгоды (доход).

Для целей налогообложения прибыли аудиовизуальное произведение, которое находится у налогоплательщика на праве собственности, со сроком полезного использования более 12 месяцев признается амортизируемым имуществом на основании [п. 1 ст. 256](#) НК РФ.

В силу п. 1.2 лицензионных соглашений (являются типовыми) Лицензиат (ROAKCHESTER LIMITED) признает право собственности, включая исключительные права Лицензиара (ООО "Телекомпания Аврора") на Серииал, и не будет оспаривать право собственности Лицензиара на Серииал или заниматься какой-либо деятельностью, несовместимой с этим правом собственности.

Лицензиат подтверждает, что во всем, что касается Сериала, а также литературных, драматургических и музыкальных произведений, включенных в Сериал и составляющих основу этой программы, Лицензиар (ООО "Телекомпания Аврора") безусловно сохраняет за собой все права, явно не предоставленные в настоящем Соглашении Лицензиату (ROAKCHESTER LIMITED), и что эти сохраненные права могут быть осуществлены и использованы Лицензиаром параллельно с использованием Лицензиатом Сериала, бесплатно и без ограничений, вне зависимости от того, будут ли они сочтены конкурирующими для Лицензиата или лицензии, предоставляемой настоящим Соглашением (п. 4.3 Лицензионных соглашений).

В соответствии с п. 6.2 Лицензионных соглашений Лицензиар не должен переуступать или передавать свои права и обязательства по настоящему Соглашению за исключением случаев, когда на это имеется письменное согласие Лицензиата.

Кроме того, п. 5.1 Лицензионных соглашений предусматривают возможность прекращения действия соглашения по письменному согласию Лицензиара и Лицензиата.

На основании анализа содержания лицензионных договоров суд обоснованно пришел к выводу о том, что положения соглашений свидетельствуют о сохранении за ООО "Телекомпания Аврора" права собственности на исключительные права на произведения, о передаче ОАО "Телекомпания" и ROAKCHESTER LIMITED исключительных прав на использование аудиовизуальных произведений лишь в предусмотренных договорами (соглашениями) пределах. Более того, при расторжении соглашений налогоплательщик вправе будет передать данные исключительные права на использование кинофильмом иным лицам. ООО "Кинокомпания Аврора" после заключения указанных договоров остается собственником - владельцем исключительных прав на фильмы, в связи с чем вправе владеть, пользоваться и распоряжаться ими. При нарушении исключительных прав ООО "Кинокомпания

Аврора" как собственник результата интеллектуальной деятельности имеет право на их защиту.

Таким образом, наличие у аудиовизуальных произведений ("Васильевский остров", "Возьми меня с собой" ("Дочки-матери"), "Смерть Вазир-Мухтара". "Иван Грозный", "Возьми меня с собой - 2", "Сонька. Продолжение легенды", "Августейший посол") способности приносить ООО "Кинокомпания Аврора" экономические выгоды (доход), а также наличие надлежаще оформленных документов, подтверждающих существование исключительного права у проверяемой организации на результаты интеллектуальной деятельности, является основанием для признания указанных аудиовизуальных произведений нематериальными активами, стоимость которых погашается путем начисления амортизации с использованием счета 05 "Амортизация нематериальных активов".

Доводы кассационной жалобы были предметом оценки судов первой и апелляционной инстанций, фактически направлены на переоценку содержания лицензионных договоров и подлежат отклонению.

Руководствуясь статьями 176, 284-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Московского округа:

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.01.2013 г., дополнительное решение Арбитражного суда г. Москвы от 20.03.2013 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.05.2013 г. по делу № А40-130137/12 – оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий-судья

Н.В. Буянов

Судьи:

М.К. Антонова

А.В. Жуков