

Tax Alert

Развитие судебной практики по статусу иностранной компании в качестве фактического получателя дохода

Октябрь 2020 год



Уважаемые читатели,

Предлагаем Вашему вниманию обзор одного из последних судебных дел в отношении признания иностранной компании в качестве фактического получателя дохода для целей применения налоговой конвенции.¹

5 июня 2020 г. суд г. Нур-Султан (далее – «Суд») вынес решение по делу казахстанского товарищества с ограниченной ответственностью (далее – «КазКо»), в рамках которого налоговые органы оспаривали правомерность применения налоговой конвенции для снижения налоговой ставки при выплате дивидендов

Суд принял сторону налогоплательщика в споре, тем самым утвердив фактическим получателем дохода (ФПД) конечного реципиента, а не лицо, непосредственно получающее доход от налогового агента.

Обстоятельства дела

В соответствии с решением, принятым в 2012 г., КазКо осуществила распределение дивидендов в 2013 году в адрес своего единственного участника, который является налоговым резидентом Нидерландов (далее – «НидКо»).

Поскольку НидКо не имела на тот момент банковского счета в тенге, от ее имени было составлено официальное письмо, в котором было зафиксировано решение о распределении дивидендов на счет в тенге другой компании, которая является налоговым резидентом Германии



(далее – «ГерКо»). Впоследствии указанные дивиденды были переведены на счет НидКо, что подтверждается банковскими выписками. Полученные дивиденды были отражены в консолидированной налоговой отчетности группы за 2013 г. как часть доходов НидКо, что подтверждается апостилированным письмом налоговых органов Нидерландов от 4 марта 2019 г.

При распределении дивидендов на счет ГерКо, КазКо применила сниженную ставку налогообложения в соответствии с пунктом 2 статьи 10 налоговой конвенции между Казахстаном и Нидерландами.

Ниже приведена схема, на которой изображены стороны рассматриваемой операции и последовательность по выплате дивидендов.



При проведении налоговой проверки за период с 1 января 2012 г. по 31 декабря 2016 г., налоговым органом было выявлено нарушение по применению положений налоговой конвенции при выплате дивидендов в 2013 г. Согласно акту налоговой проверки КазКо неправомерно применила международный договор, заключенный между Казахстаном и Нидерландами – дивиденды фактически были перечислены на счет компании-резидента Германии. Следовательно, по мнению проверяющего органа, распределенные дивиденды представляют собой доход ГерКо. Сумма доначисления составила 330 044 660 тенге.

¹ ГРАЖДАНСКОЕ ДЕЛО № 7199-20-00-2/29

КазКо не согласилась с позицией налоговых органов и обратилась в суд. Суд поддержал позицию налогоплательщика, мотивировав свое решение следующим образом:

- В соответствии с налоговым законодательством, действовавшим на момент получения дохода нерезидентом, при применении международного договора для снижения ставки корпоративного подоходного налога у источника выплаты налоговый агент может самостоятельно применить сниженную ставку при условии, что нерезидент является ФПД.
- Статья 10 налоговой конвенции содержит аналогичное требование для применения сниженной ставки.
- Подтверждением того, что НидКо соответствует определению ФПД, являются платежные поручения и выписки с банковских счетов КазКо, ГерКо и НидКо; акт сверки между КазКо и НидКо от 4 марта 2019 г. об отсутствии задолженности по начисленным дивидендам. Также имеется справка налогового и таможенного управления Нидерландов от 4 марта 2019 г. о том, что дивиденды в 2013 г. включены в доход НидКо.

Почему это важно?

Рассмотренное судебное дело демонстрирует, что при достаточном обосновании налогоплательщики Казахстана могут отстаивать свою позицию при применении налоговых конвенций. При этом крайне важно выстроить линию защиты, которая позволит государственным инстанциям принять позицию налогоплательщика и получить представление о ней во всех подробностях.

В данном конкретном случае истцу удалось выиграть дело, грамотно оперируя положениями налогового законодательства и международного договора и подкрепив свою позицию пакетом подтверждающих документов. На практике такой пакет документов называют «защитным файлом», и он зачастую готовится налогоплательщиком заранее на тот случай, если налоговый орган потребует разъяснений либо попытается оспорить позицию налогоплательщика в том или ином вопросе.

Чем может помочь KPMG?

Специалисты KPMG будут рады оказать вам комплексную поддержку по следующим вопросам:

- проанализировать статус иностранной компании в качестве фактического получателя дохода/оценить риски оспаривания такого статуса
- предоставить рекомендации в отношении мер, которые необходимо провести с точки зрения снижения вышеуказанных рисков либо рекомендации по модификации зарубежной структуры
- предоставить рекомендации в отношении состава «защитного» файла
- помочь с подготовкой письма-подтверждения в отношении статуса ФПД иностранного получателя доходов

Контакты:



Инна Алхимова
Руководитель Департамента
налогового и юридического
консультирования
Партнер
T: +7 727 298 08 98
E: ialkhimova@kpmg.kz



Рашид Гайсин
Руководитель юридической
практики
Партнер
T: +7 727 298 098 98
E: rgaisin@kpmg.kz

www.kpmg.kz



Информация, содержащаяся в настоящем документе, носит общий характер и подготовлена без учета конкретных обстоятельств того или иного лица или организации. Хотя мы неизменно стремимся представлять своевременную и точную информацию, мы не можем гарантировать того, что данная информация окажется столь же точной на момент получения или будет оставаться столь же точной в будущем. Предпринимать какие-либо действия на основании такой информации можно только после консультации с соответствующими специалистами и тщательного анализа конкретной ситуации.

Юридические услуги не предоставляются аудиторским клиентам, зарегистрированным в Комиссии по ценным бумагам и биржам США, а также в случаях, когда оказание таких услуг запрещено законом.

© 2020 г. ТОО «КПМГ Такс энд Эдвайзори», компания, зарегистрированная в соответствии с законодательством Республики Казахстан, участник глобальной организации независимых фирм KPMG, входящих в KPMG International Limited, частную английскую компанию с ответственностью, ограниченной гарантиями своих участников. Все права защищены.

Наименование KPMG и логотип KPMG являются зарегистрированными товарными знаками или торговыми марками ассоциации KPMG International.