



РЕШЕНИЕ

ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

29 мая 2019 года дело № 6309-19-00-2/1665 город Усть-Каменогорск

Специализированный межрайонный экономический суд Восточно-Казахстанской области в составе:

председательствующего судьи Ильясова К.А.,

при секретаре судебного заседания Лебедевой Я.,

рассмотрел в открытом судебном заседании с использованием средств аудио-, видеозаписи гражданское дело по заявлению:

ЗАЯВИТЕЛЬ:

Акционерное общество «Риддер ТЭЦ»

ОРГАН, ЧЬИ ДЕЙСТВИЯ ОБЖАЛУЮТСЯ:

Республиканское государственное учреждение «Департамент государственных доходов по Восточно-Казахстанской области»

ТРЕБОВАНИЯ ЗАЯВИТЕЛЯ:

О признании уведомлений о результатах проверки № 78 и № 79 от 1 апреля 2019 года незаконным и отмене доначисленных корпоративного подоходного налога и пени

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:

прокурор Смиев А.А.;

представитель заявителя Коныров Рустембек Канатбекович;

представители налогового органа Неверова Ирина Валерьевна, Дюсупов Тимур Женисович;

представитель третьего лица товарищества с ограниченной ответственностью «GREEN ENERGY Q» - Коныров Рустембек Канатбекович

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

По результатам комплексных (тематических) налоговых проверок заявителю уведомлением № 78 от 1 апреля 2019 года произведено доначисление корпоративного подоходного налога (далее – КПН) на сумму 17 100 027 тенге и пени 3 598 550 тенге, уведомлением № 79 от 1 апреля 2019 года – КПН на сумму 31 421 250 тенге и пени 7 379 959 тенге.

Основанием доначисления явилась выплата в период 2016-2017 годов дивидендов прежним акционерам Kasker Investments LLC с долей участия 15% акций, Maverick Development Corporation с долей участия 85% акций, с применением льготной ставки 5%.

При этом ставка 5% применена на основании статьи 10 Конвенции об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал, заключенной между Республикой Казахстан и США.

Заявитель считает, что требования статей 666, 667 Налогового кодекса при выплате доходов нерезиденту в виде дивидендов не нарушал и не занижал сумму КПН, удерживаемого у источника выплаты с доходов нерезидента.

Просил признать уведомления о результатах проверки № 78 и № 79 от 1 апреля 2019 года незаконным и отмене суммы доначисленных КПН и пени.

Представитель заявителя в судебном заседании заявленные требования поддержал в полном объеме и просил удовлетворить.

Представители налогового органа в судебном заседании требования не признали и пояснили, что основанием для доначисления оспариваемой суммы послужило занижение сумм КПН, удерживаемого у источника выплаты с дохода нерезидента, путем занижения ставки.

Протоколами общего собрания акционеров от 11 января 2016 года и от 28 февраля 2017 года заявителем распределен чистый доход за истекший финансовый год между акционерами АО «Риддер ТЭЦ» нерезидентами KASKER INVESTMENTS LLS (15%) и MAVERICK DEVELOPMENT CORP(85%) пропорционально количеству принадлежащих акций, и выплачены дивиденды в нарушение норм статей 192, 193, 194 Налогового кодекса.

При этом KASKER INVESTMENTS LLS (15%) владеет акциями менее трех лет, а MAVERICK DEVELOPMENT CORP зарегистрирован в США, штат Дэлавер (State of Delaware), который в соответствии с Приказом Министра финансов Республики Казахстан от 29 декабря 2014 года № 595 включен в перечень части территории США с льготным налогообложением. То есть, доходы, полученные указанными нерезидентами, подлежат налогообложению.

Нерезидент вправе применить положения Конвенции «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал» между Республикой Казахстан и США при условии соблюдения положений статьи 212 Налогового кодекса.

Нормы Конвенции в части понижения ставки применяются в случае выплаты дивидендов (дохода) нерезидента, облагаемых налогом, то есть с удержанием налоговых обязательств.

Тогда как заявителем выплачены дивиденды из чистого дохода и исчислен КПН с нерезидента по ставке 5%, при этом КПН с нерезидента не удерживался. Налоговое обязательство нерезидента исполнено

налоговым агентом за счет своего чистого дохода, то есть доходы нерезидента не облагались налогом, а соответственно, нормы международного договора в части понижения ставки в данном случае не применимы, а выплаченные доходы подлежали обложению налогом в соответствии с нормами налогового Кодекса.

Просили в заявленных требованиях отказать.

Выслушав представителей сторон, исследовав материалы дела, суд пришел к следующим выводам.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

В соответствии с подпунктом 9) пункта 1 статьи 192 Кодекса Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» от 10 декабря 2008 года № 99-IV (далее – Налоговый кодекс) в редакции, действующей в проверяемом периоде, доходы в форме дивидендов, поступающие от юридического лица-резидента, а также от паевых инвестиционных фондов, созданных в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан признаются доходами нерезидента из источников в Республике Казахстан.

Согласно подпункту 3) пункта 5 статьи 193 Налогового кодекса не подлежат налогообложению дивиденды за исключением выплачиваемых лицам, зарегистрированным в государстве с льготным налогообложением, включенном в перечень, утвержденный уполномоченным органом, при одновременном выполнении следующих условий:

на день начисления дивидендов налогоплательщик владеет акциями или долями участия, по которым выплачиваются дивиденды, более трех лет;

юридическое лицо, выплачивающее дивиденды, не является недропользователем в течение периода, за который выплачиваются дивиденды;

имущество лиц (лица), являющихся (являющегося) недропользователями (недропользователем), в стоимости активов юридического лица, выплачивающего дивиденды, на день выплаты дивидендов составляет не более 50 процентов, налогообложению не подлежат.

Положения подпункта 3) пункта 5 статьи 193 Налогового кодекса в редакции до 01 января 2018 года применяются только к дивидендам, полученным от юридического лица-резидента в виде:

дохода, подлежащего выплате по акциям, в том числе по акциям, являющимся базовыми активами депозитарных расписок;

части чистого дохода, распределяемого юридическим лицом между его учредителями, участниками.

Ставки подоходного налога с доходов нерезидента определены нормами статьи 194 Налогового кодекса, где подпунктом 6) предусмотрено, что доходы нерезидента, осуществляющего деятельность без образования постоянного учреждения, из источников в Республике Казахстан в виде дивидендов, подлежат налогообложению у источника выплаты 15 процентов, а доходы лица, зарегистрированного в государстве с льготным налогообложением, включенным в перечень, утвержденный уполномоченным органом в соответствии с подпунктом 2 по ставке 20 процентов.

При этом пунктом 5 статьи 2 Налогового кодекса предусмотрено, что если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в

Налоговом кодексе, применяются правила указанного договора.

Между Правительством Республики Казахстан и Правительством Соединенных Штатов Америки 24 октября 1993 года заключена Конвенция «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал».

При этом порядок применения положений Конвенции в отношении налогообложения доходов нерезидентов в форме вознаграждения установлен статьей 212 Налогового кодекса.

В силу требований пункта 1 статьи 212-1 Налогового кодекса при выплате доходов нерезиденту в виде дивидендов, вознаграждений и (или) роялти или при отнесении невыплаченных доходов нерезидента в виде вознаграждений и (или) роялти на вычеты налоговый агент вправе самостоятельно применить освобождение от налогообложения или сниженную ставку налога, предусмотренную соответствующим международным договором, при условии, если такой нерезидент является окончательным (фактическим) получателем дохода и является резидентом страны, с которой заключен международный договор.

Согласно пункту 1 статьи 11 Конвенции дивиденды, которые выплачиваются компанией, которая является резидентом Договаривающегося Государства, и которые являются привилегированной собственностью резидента другого Договаривающегося Государства, могут облагаться налогом в этом другом Государстве.

Пунктом 2 вышеуказанной статьи Конвенции предусмотрено, что такие дивиденды могут также облагаться налогом в первом Договаривающемся Государстве в соответствии с его законодательством, при этом налог, взимаемый в таком случае, не должен превышать:

- a) 5 процентов общей суммы дивидендов, если бенефициаром является компания, которая владеет не менее чем 10 процентами акций с правом голоса в капитале компании, выплачивающей дивиденды; и
- b) 15 процентов общей суммы дивидендов во всех остальных случаях.

При этом данный пункт не затрагивает налогообложение компании, из прибыли которой выплачиваются дивиденды.

В соответствии с пунктом 1 статьи 193 Налогового кодекса предусмотрено, что доходы юридического лица-нерезидента, осуществляющего деятельность без образования постоянного учреждения, определенные статьей 192 Налогового кодекса, облагаются корпоративным подоходным налогом у источника выплаты без осуществления вычетов.

Сумма корпоративного подоходного налога, удерживаемого у источника выплаты, исчисляется налоговым агентом путем применения ставок, установленных статьей 194 Налогового Кодекса, к сумме доходов, облагаемых у источника выплаты, указанных в статье 192 Налогового Кодекса.

Поскольку KASKER INVESTMENTS LLS владеет акциями менее трех лет, а MAVERICK DEVELOPMENT CORP зарегистрирован на территории США с льготным налогообложением, то доходы, полученные указанными нерезидентами, подлежат налогообложению.

При этом нормы Конвенции в части понижения ставки применяются в случае выплаты дивидендов (дохода) нерезидента облагаемых налогом, то есть с удержанием налоговых обязательств.

В судебном заседании достоверно установлено, что в нарушение вышеуказанных норм Налогового кодекса заявителем выплачены дивиденды из чистого дохода, тогда как КПП исчислен с нерезидента по ставке 5%.

Следовательно, налоговое обязательство нерезидента исполнено заявителем за счет своего чистого дохода, а доходы нерезидента не облагались налогом. При этом нормы Конвенции в части понижения ставки не применимы. В этой связи, выплаченные доходы подлежали налогообложению в соответствии с требованиями норм Налогового Кодекса Республики.

Исходя из установленных в ходе судебного разбирательства обстоятельств, доводы заявителя являются не обоснованными и не доказанными. Соответственно, требование о признании уведомлений о результатах проверки № 78 и № 79 от 1 апреля 2019 года незаконным и отмене доначисленных корпоративного подоходного налога и пени подлежит отказу.

РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:

Руководствуясь статьями 223-227 ГПК, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявленных требований акционерного общества «Риддер ТЭЦ» отказать.

На решение могут быть поданы апелляционная жалоба сторонами и (или) ходатайство прокурором с соблюдением требований статей 403, 404 Гражданского процессуального кодекса в судебную коллегию по гражданским делам Восточно-Казахстанского областного суда через специализированный межрайонный экономический суд Восточно-Казахстанской области в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме.

Судья **Ильясов К.А.**

Копия верна:

Судья **Ильясов К.А.**

