



# Tax Alert

July 2016

## การหักผลขาดทุนของกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุน

บริษัทที่กิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนหลายโครงการมีปัญหาการคำนวณกำไรสุทธิซึ่งกรมสรรพากรกับสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีความเห็นต่างกัน ล่าสุดได้มีคำพิพากษาฎีกาออกมา

### คำพิพากษาฎีกาที่ 15345/2558

บริษัทได้รับการส่งเสริมการลงทุน ซึ่งได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลหลายโครงการ การดำเนินงานบางโครงการมีผลกำไร บางโครงการมีผลขาดทุน และบริษัทประกอบกิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนด้วย ปรากฏว่ากิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนมีผลกำไร เดิมบริษัทได้คำนวณกำไรสุทธิเพื่อเสียภาษีเงินได้นิติบุคคลของกิจการที่ไม่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้โดยนำผลกำไรและผลขาดทุนของกิจการที่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้ทุกโครงการมารวมกัน แล้วนำผลสุทธินำหักออกจากผลกำไรของกิจการที่ไม่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล ต่อมาบริษัทได้แก้ไขและปรับปรุงการคำนวณกำไรสุทธิใหม่โดยนำเฉพาะผลขาดทุนของโครงการที่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล (โดยไม่หักผลกำไรจากโครงการที่มีกำไร) มีผลทำให้มีขาดทุนสุทธิเพิ่มขึ้นมาก แล้วนำมาหักจากผลกำไรของกิจการที่ไม่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล การคำนวณผลขาดทุนตามวิธีใหม่ได้รับความเห็นชอบจากสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนแล้ว แต่กรมสรรพากรไม่เห็นด้วยกับวิธีการคำนวณกำไรสุทธิที่ปรับปรุงใหม่ของบริษัท โดยเห็นว่าบริษัทต้องนำผลกำไรและผลขาดทุนจากกิจการที่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลทุกโครงการมารวมกัน หากยังมีผลขาดทุนเหลืออยู่ จึงให้นำผลขาดทุนที่เหลือไปหักจากผลกำไรของกิจการที่ไม่ได้รับการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล

ศาลฎีกาได้วินิจฉัย ว่าบทบัญญัติตามพระราชบัญญัติการส่งเสริมการลงทุน ไม่ได้กำหนดหลักเกณฑ์การคำนวณกำไรสุทธิเพื่อเสียภาษีเงินได้นิติบุคคล ดังนั้นการเสียภาษีเงินได้นิติบุคคลของบริษัทที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนต้องอยู่ภายใต้ประมวลรัษฎากร บทบัญญัติตามพระราชบัญญัติการส่งเสริมการลงทุนจึงมิได้เป็นการยกเว้นบทบัญญัติตามประมวลรัษฎากร ดังนั้นการที่เจ้าพนักงานประเมินภาษีอากรโดยอาศัยประมวลรัษฎากรจึงชอบแล้ว

ผลจากคำพิพากษาดังกล่าวทำให้บริษัทจำนวนมากได้รับผลกระทบเนื่องจากได้ปฏิบัติตามแนวทางเดียวกับบริษัทในคดีดังกล่าว เพื่อเป็นการลดภาระภาษีของบริษัทเหล่านี้ กระทรวงการคลัง จึงได้ออกประกาศกระทรวงการคลังลงวันที่ 16 มิถุนายน 2559 ขยายกำหนดเวลาการยื่นรายการและชำระภาษีเงินได้นิติบุคคล และการขอคืนภาษีเงินได้นิติบุคคล ตามหลักเกณฑ์สรุปได้ดังนี้

- บริษัทที่จะได้รับสิทธิต้องยังไม่ถูกออกหมายเรียกตรวจสอบใต้นสวน หรือถูกออกหมายเรียกและยังไม่ได้รับแจ้งประเมิน หรือถูกออกหมายเรียกและรับแจ้งประเมินแล้ว หรืออยู่ระหว่างอุทธรณ์ต่อคณะกรรมการอุทธรณ์หรือต่อศาล

- การขยายกำหนดเวลาการยื่นรายการให้ใช้เฉพาะบริษัทที่มีได้นำรายได้รายจ่ายของทุกโครงการในรอบระยะเวลาบัญชีเดียวกันมาคำนวณเพื่อให้ได้ยอดกำไรสุทธิหรือขาดทุนสุทธิของกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามคำวินิจฉัยของคณะกรรมการวินิจฉัยภาษีอากรที่ 38/2552
- กรณีบริษัทอุทธรณ์การประเมินต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์หรือต่อศาล บริษัทต้องขออนุญาตอุทธรณ์ต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์หรือขออนุญาตฟ้องคดีต่อศาล โดยขออนุญาตได้เฉพาะประเด็นนี้ หากอุทธรณ์หรือฟ้องหลายประเด็น และคณะกรรมการอุทธรณ์หรือศาลได้อนุญาตแล้ว
- บริษัทที่จะได้รับประโยชน์ตามประกาศนี้ต้องขอชำระภาษีเงินได้นิติบุคคลโดยยื่นรายการพร้อมกับชำระภาษีตั้งแต่วันที่ 15 มิถุนายน 2559 ถึงวันที่ 1 สิงหาคม 2559
- กรณีบริษัทได้ชำระภาษีเงินได้นิติบุคคล เบี้ยปรับและเงินเพิ่มไปแล้ว และเกินกำหนดเวลาการยื่นคำร้องขอคืนภาษีตามมาตรา 27 ตรี ให้ขยายเวลาการยื่นคำร้องขอคืนเบี้ยปรับและเงินเพิ่มออกไปเป็นวันที่ 1 สิงหาคม 2559

**Anthony Visate Loh**

**Business Tax & Indirect Tax,  
Legal Services**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40112  
Email: aloh@deloitte.com

**Mark Kuratana**

**Global Employer Services**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40125  
Email: mkuratana@deloitte.com

**Darika Soponawat**

**Business Tax (Japanese Services Group)  
& Indirect Tax**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40115  
Email: dsoponawat@deloitte.com

**Stuart Simons**

**Transfer Pricing & Customs Services**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40135  
Email: ssimons@deloitte.com

**Dr. Kancharat Thaidamri**

**Transfer Pricing & Business Tax**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40118  
Email: kthaidamri@deloitte.com

**Wanna Suteerapornchai**

**Business Tax (M&A) & FSI**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40144  
Email: wsuteerapornchai@deloitte.com

**Korneeka Koonachoak**

**Business Tax (Business  
Model Optimization)**

Tel: +66 (0) 2034 0000 ext 40122  
Email: kcoonachoak@deloitte.com

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee (“DTTL”), its network of member firms, and their related entities. DTTL and each of its member firms are legally separate and independent entities. DTTL (also referred to as “Deloitte Global”) does not provide services to clients. Please see [www.deloitte.com/th/about](http://www.deloitte.com/th/about) for a more detailed description of DTTL and its member firms.

Deloitte provides audit, consulting, financial advisory, risk management, tax and related services to public and private clients spanning multiple industries. With a globally connected network of member firms in more than 150 countries, Deloitte brings world-class capabilities and high-quality service to clients, delivering the insights they need to address their most complex business challenges. Deloitte’s more than 225,000 professionals are committed to making an impact that matters. Deloitte serves 4 out of 5 Fortune Global 500® companies.

**About Deloitte Southeast Asia**

Deloitte Southeast Asia Ltd – a member firm of Deloitte Touche Tohmatsu Limited comprising Deloitte practices operating in Brunei, Cambodia, Guam, Indonesia, Lao PDR, Malaysia, Myanmar, Philippines, Singapore, Thailand and Vietnam – was established to deliver measurable value to the particular demands of increasingly intra-regional and fast growing companies and enterprises.

Comprising 270 partners and over 7,300 professionals in 25 office locations, the subsidiaries and affiliates of Deloitte Southeast Asia Ltd combine their technical expertise and deep industry knowledge to deliver consistent high quality services to companies in the region.

All services are provided through the individual country practices, their subsidiaries and affiliates which are separate and independent legal entities.

**About Deloitte Thailand**

In Thailand, services are provided by Deloitte Touche Tohmatsu Jaiyos Co., Ltd. and its subsidiaries and affiliates.

© 2016 Deloitte Touche Tohmatsu Jaiyos Co., Ltd.