

Tax & Legal Services Newsletter

Vol. March 2015

การติดอากรแสตมป์เป็นตัวเงินสำหรับสัญญาเช่าและสัญญาจ้างทำของ

ประกาศอธิบดีกรมสรรพากรเกี่ยวกับอากรแสตมป์ ฉบับที่ 54 ได้กำหนดตราสารที่ต้องติดอากรแสตมป์เป็นตัวเงินเพิ่ม ได้แก่ สัญญาเช่าที่ดิน โรงเรือน สิ่งปลูกสร้างอย่างอื่นที่มีค่าเช่าตั้งแต่ 1 ล้านบาทขึ้นไป และสัญญาจ้างทำของที่มีสินจ้าง ตั้งแต่ 1 ล้านบาทขึ้นไป โดยให้ผู้ให้เช่าหรือผู้รับจ้างชำระอากรเป็นตัวเงินแทนการปิดแสตมป์ต่อพนักงานเจ้าหน้าที่อากรแสตมป์ โดยต้องนำตราสารมาสลักหลังตามระเบียบของกรมสรรพากรก่อนกระทำตราสาร หรือภายใน 15 วันนับแต่วันถัดจากวันกระทำตราสารนั้น ประกาศฉบับนี้มีผลใช้บังคับตั้งแต่วันที่ 5 เมษายน 2558 เป็นต้นไป

ยกเว้นภาษีอากรสำหรับการปรับโครงสร้างหนี้

พระราชกฤษฎีกา ฉบับที่ 581 ได้ออกมาเพื่อยกเว้นภาษีอากรสำหรับการปรับโครงสร้างหนี้ โดยนำหลักเกณฑ์การปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของสถาบันการเงินที่ธนาคารแห่งประเทศไทยประกาศกำหนด เฉพาะที่ได้กระทำในระหว่างวันที่ 1 มกราคม 2556 ถึงวันที่ 31 ธันวาคม 2557 ดังนี้

- ยกเว้นภาษีเงินได้บุคคลธรรมดาและภาษีเงินได้นิติบุคคลให้แก่ลูกหนี้ของสถาบันการเงินและลูกหนี้ของเจ้าหนี้อื่น สำหรับเงินได้ที่ได้รับจากการปลดหนี้ของสถาบันการเงินหรือของเจ้าหนี้อื่น โดยได้ดำเนินการตามหลักเกณฑ์การปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของสถาบันการเงินที่ธนาคารแห่งประเทศไทยประกาศกำหนด
- ยกเว้นภาษีเงินได้บุคคลธรรมดาและภาษีเงินได้นิติบุคคล ภาษีมูลค่าเพิ่ม ภาษีธุรกิจเฉพาะ และอากรแสตมป์ ให้แก่ลูกหนี้ของสถาบันการเงินและสถาบันการเงิน ลูกหนี้ของเจ้าหนี้อื่นและเจ้าหนี้อื่น สำหรับเงินได้ที่ได้รับจากการโอนทรัพย์สิน การขาย สินค้าหรือการให้บริการ และสำหรับการกระทำตราสาร อันเนื่องมาจากการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของสถาบันการเงินหรือของเจ้าหนี้อื่นที่ได้ดำเนินการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ตามหลักเกณฑ์การปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของสถาบันการเงินที่ธนาคารแห่งประเทศไทยประกาศกำหนด
- ยกเว้นภาษีเงินได้บุคคลธรรมดาและภาษีเงินได้นิติบุคคล ภาษีธุรกิจเฉพาะ และอากรแสตมป์ ให้แก่ลูกหนี้ของสถาบันการเงิน สำหรับเงินได้ที่ได้รับจากการโอนอสังหาริมทรัพย์ที่ลูกหนี้ของสถาบันการเงินนำมาจำนองเป็นประกันหนี้ของสถาบันการเงินให้แก่ผู้อื่นซึ่งมิใช่เจ้าหนี้ที่เป็นสถาบันการเงิน และสำหรับการกระทำตราสารอันเนื่องมาจากการโอนอสังหาริมทรัพย์ดังกล่าว โดยลูกหนี้ของสถาบันการเงินต้องนำเงินได้นั้นไปชำระหนี้แก่เจ้าหนี้ที่เป็นสถาบันการเงิน ซึ่งได้ดำเนินการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ตามหลักเกณฑ์การปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของสถาบันการเงินที่ธนาคารแห่งประเทศไทยประกาศกำหนด ทั้งนี้ เฉพาะส่วนที่ไม่เกินกว่าหนี้ที่ค้างชำระอยู่กับสถาบันการเงิน หรือมีภาระผูกพันตามสัญญาประกันหนี้กับสถาบันการเงิน ตามหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขที่อธิบดีประกาศกำหนด

คำพิพากษาศาลฎีกาภาษีอากร

ภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับส่วนล้ำมูลค่าหุ้น

บริษัท ก ประสบภาวะขาดทุนจำนวนมาก ไม่สามารถชำระหนี้ได้ บริษัทแม่ในต่างประเทศได้เจรจาประนอมหนี้กับเจ้าหนี้สถาบันการเงิน ซึ่งเจ้าหนี้นี้ยอมปลดหนี้ให้จำนวนหนึ่งโดยมีเงื่อนไขให้บริษัท ก ออกหุ้นเพิ่มทุนเพื่อให้บริษัทแม่นำเงินมาเพิ่มทุน และนำเงินเพิ่มทุนไปชำระหนี้ บริษัทจึงได้เพิ่มทุนจำนวน 906.3 ล้านบาทโดยการออกหุ้นเพิ่มทุน 1000 หุ้น มูลค่าหุ้นละ 100 บาท รวมเป็นหุ้นเพิ่มทุน 100,000 บาท และมีส่วนล้ำมูลค่าหุ้น 906.2 ล้านบาท ทั้งนี้เพื่อให้บริษัทแม่ถือหุ้นในบริษัท ก ในอัตรา 48.9% ไม่ทำให้บริษัท ก กลายสถานะเป็นคนต่างด้าวตามพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจคนต่างด้าว และประมวลกฎหมายที่ดิน เจ้าพนักงานประเมินส่วนล้ำมูลค่าหุ้นเป็นรายได้สำหรับการคำนวณกำไรสุทธิเพื่อเสียภาษีเงินได้นิติบุคคล

ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าการเพิ่มทุนดังกล่าวเป็นการบิดเบือนข้อเท็จจริงเพื่อให้เงินส่วนล้ำมูลค่าหุ้นไม่เป็นรายได้เนื่องจากการประกอบกิจการ เป็นผลให้บริษัท ก ไม่มีภาระภาษีเงินได้นิติบุคคล เพราะบริษัทแม่ในต่างประเทศมีเจตนาที่จะชำระหนี้ให้แก่เจ้าหนี้ของบริษัท ก อยู่แล้ว สัญญาปลดเปลื้องหนี้จึงทำขึ้นเพื่อหลีกเลี่ยงภาษี ไม่มีเหตุผลที่บริษัท ก จะต้องเพิ่มทุนโดยมีส่วนล้ำมูลค่าหุ้น เพราะข้อเท็จจริงปรากฏว่าบริษัท ก ได้เพิ่มทุนแล้วนำส่วนล้ำมูลค่าหุ้นไปชำระหนี้และเลิกกิจการ เป็นเรื่องที่เกิดขึ้นเพราะบริษัททั่วไปจะเพิ่มทุนเพื่อให้กิจการดำเนินต่อไปได้

ภาษีมูลค่าเพิ่มสำหรับการส่งออกบริการ

บริษัท ข ทำสัญญาให้บริการกับบริษัท ค ซึ่งเป็นบริษัทต่างประเทศ โดยทำสัญญาสองฉบับ สัญญาฉบับแรกเป็นสัญญาว่าจ้างและอนุญาตให้ใช้สิทธิในโปรแกรมคอมพิวเตอร์ ซึ่งบริษัท ข เขียนโปรแกรมระบบ Call center ให้บริษัท ต่างประเทศใช้ สัญญาฉบับที่สองเป็นสัญญาให้บริการดูแลระบบของบริษัท ค ในประเทศไทย บริษัท ข ถือว่าค่าบริการตามสัญญาฉบับแรกเสียภาษีมูลค่าเพิ่มอัตรา 0% เนื่องจากเป็นการส่งออกบริการไปใช้ในต่างประเทศ ส่วนค่าบริการตามสัญญาฉบับที่สองเสียภาษีมูลค่าเพิ่มในอัตรา 7% เจ้าพนักงานประเมินให้ค่าบริการตามสัญญาฉบับแรกเสียภาษีมูลค่าเพิ่มในอัตรา 7%

ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าบริการตามสัญญาฉบับแรกเป็นการให้บริการในราชอาณาจักร ต้องเสียภาษีมูลค่าเพิ่มในอัตรา 7% เพราะเกี่ยวข้องกับสัญญาฉบับที่สอง ผู้ว่าจ้างมีเจตนาจ้างบริษัท ข ให้จัดทำโปรแกรมคอมพิวเตอร์พร้อมกับติดตั้งระบบอินเทอร์เน็ต เพื่อติดต่อเครือข่ายต่างๆรวมทั้งในประเทศไทย อันเป็นผลให้มีการใช้บริการในประเทศไทย

Business Tax & Indirect Tax

Anthony Visate Loh
+66 (0) 2676 5700 ext 5022
aloh@deloitte.com

Legal Services

Cameron McCullough
+66 (0) 2676 5700 ext 5015
camccullough@deloitte.com

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

Darika Soponawat
+66 (0) 26765700 ext 12784
dsoponawat@deloitte.com

Transfer Pricing & Business Tax

Dr. Kancharat Thaidamri
+66 (0) 26765700 ext 11205
kthaidamri@deloitte.com

**Business Tax (Business Model
Optimization)**

Korneeka Koonachoak
+66 (0) 2676 5700 ext 5023
kkoonachoak@deloitte.com

Global Employer Services

Mark Kuratana
+66 (0) 2676 5700 ext 11385
mkuratana@deloitte.com

**Transfer Pricing & Customs
Services**

Stuart Simons
+66 (0) 2676 5700 ext 5021
ssimons@deloitte.com

Business Tax (M&A) & FSI

Wanna Suteerapornchai
+66 (0) 2676 5700 ext 10691
wsuteerapornchai@deloitte.com

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee, and its network of member firms, each of which is a legally separate and independent entity. Please see www.deloitte.com/th/about for a detailed description of the legal structure of Deloitte Touche Tohmatsu Limited and its member firms.

Deloitte provides audit, tax, consulting, and financial advisory 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 has in the region of 210,000 professionals, all committed to becoming the standard of excellence.

This publication contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities (collectively, the "Deloitte Network") is, by means of this publication, rendering professional advice or services. Before making any decision or taking any action that may affect your finances or your business, you should consult a qualified professional adviser. No entity in the Deloitte Network shall be responsible for any loss whatsoever sustained by any person who relies on this publication.

© 2015 Deloitte Touche Tohmatsu Jaiyos Co., Ltd.