



*«Не советуй угодное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

Практика судебной защиты налогоплательщика



Min Tax

**Ерлан Галиев
Партнер**



Виды налоговых споров

1. **Обжалование уведомлений о результатах налоговой проверки.**
2. **Обжалование действий (бездействия) должностных лиц органов налоговой службы.**
3. **Оспаривание нормативных правовых актов государственных органов в сфере налогообложения (прямо предусмотрено в законодательстве РК (п. 4 ст. 285 ГПК РК) в качестве самостоятельного источника (формы) права РК).**

Мировое соглашение между налогоплательщиком и налоговым органом нарушает установленные Налоговым кодексом принципы обязательности, определенности и справедливости налогообложения. Кроме того, право сторон на окончание дела мировым соглашением связано с наличием между ними основанных на равенстве имущественных отношений. Налоговые же отношения основаны на властном подчинении одной стороны другой. В этой связи, суд не вправе утверждать мировое соглашение по налоговым спорам.





Корректировка налогооблагаемого дохода – право или обязанность органов налоговой службы

**Осуществление корректировки
объекта обложения в ходе
налоговой проверки в пользу
налогоплательщика**

**Органами налоговой
службы**

**Судом по жалобе
налогоплательщика
на бездействие
проверяющих
налогового органа**

**Налоговые органы не обязаны
корректировать действия
налогоплательщика, которые его правом**



Корпоративный подоходный налог

Спор о необходимости документального подтверждения вычетов филиала (ПУ) по расходам Головного офиса

В некоторых случаях подтверждено судом: МСФО. Финансовая отчетность, составленная по методу начислений, информирует пользователей не только о прошлых операциях, но также об обязательстве о выплате денег в будущем.

Также, у налогоплательщика должно быть надлежащее оформление распределения и передачи расходов Головного офиса по прямому или пропорциональному методам по НК и НУП

Позиция органов налоговой службы:
Необходимо обязательное документальное подтверждение (первичная документация)





Налоговое администрирование

Спор о том, могут ли налоговые органы производить доначисления по итогам документальной проверки, если ранее проводилась камеральная проверка

Позиция налогоплательщиков:
В ходе камерального контроля налоговый орган обязан довести до сведения налогоплательщика все допущенные нарушения

Позиция органов налоговой службы и судов:
Осуществления камерального контроля не снимает ответственности налогоплательщика по исчислению налогов

**Обязан ли налогоплательщик
исполнить уведомление по
результатам камерального
контроля**

**Практика по избежанию
административной
ответственности:
Налогоплательщик должен
отреагировать на уведомление
одним из следующих вариантов:**

- исполнить уведомление
(желательно уведомить об
исполнении НК в виде письма);
- в случае несогласия, направить
аргументированное письмо.



Трансфертное ценообразование

Спор о маршруте поставки нефти

Позиция налоговых органов: Выбор маршрута поставки нефти должен соответствовать интересам государства

Позиция налогоплательщиков и Суда: Выбор маршрута является реализацией свободы предпринимательской деятельности

Налог на сверхприбыль

Спор об определении чистого дохода

Позиция налогоплательщиков:
Исчисление чистого дохода путем уменьшения налогооблагаемого дохода на подоходный налог, налог на дивиденды и налог на сверхприбыль за предыдущий отчетный период

Позиция судов и налоговых органов:
«Чистый доход» означает налогооблагаемый доход за минусом подоходного налога, начисленного по этому доходу



Восстановление сроков в отношении жалобы на уведомление

Рекомендуемые действия

Представить ходатайство с указанием уважительных причин о восстановлении пропущенных сроков

Проверить факт регистрации вручения уведомления о результатах налоговой проверки

Указать в ходатайстве отсутствие достоверных сведений о факте, когда налогоплательщик узнал или должен был узнать о результатах проверки

Срок исковой давности по НК

ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ в НК (5 лет)

КПН



Охватывает налоговый период с 01 января (минус 5 лет с даты подачи жалобы)

НДС



Охватывает налоговый период с 01 числа месяца либо квартала (минус 5 лет с даты подачи жалобы)



Индивидуальный подоходный налог

Статья 210 КоАП не предусматривает какой-либо ответственности за нарушение сроков удержания или перечисления сумм налогов и других обязательных платежей, как, например, статьи 205 и 206 КоАП, которыми прямо установлена ответственность налоговых агентов за нарушение сроков постановки на регистрационный учет и непредоставление в срок налоговой отчетности.

Несмотря на это, многие налогоплательщики уже были привлечены налоговыми органами к административной ответственности по ст. 210 КоАП, ввиду выпуска НК МФ РК своего письма №НК-06-06/5133 от 1 июня 2009 года.

Как следует из письма Генеральной прокуратуры РК от 25 сентября 2009 года № 71985-09, исходя из буквального толкования вышеуказанных норм, налоговый агент обязан исчислить, удержать и перечислить налоги, удерживаемые у источника выплаты, в порядке и сроки, предусмотренные НК. В то же время, законодателем не регламентирована ответственность налогового агента за несвоевременное перечисление удержанных сумм налогов и других обязательных платежей в бюджет, подлежащих перечислению в бюджет в соответствии с налоговым законодательством.

В этой связи, в своем письме от 25 сентября 2009 года № 71985-09, Генеральная прокуратура РК предложила МФ РК отозвать письмо №НК-06-06/5133 от 1 июня 2009 года, адресованное территориальным налоговым органам.



Международное налогообложение

Сложность налогового законодательства Республики Казахстан по вопросам налогообложения доходов нерезидентов из источников в Республике Казахстан, а также, неоднозначность (противоречивость) практики применения норм налогового законодательства и понимания положений Конвенций об избежании двойного налогообложения налоговыми органами на местах являются основой для возникновения у казахстанских компаний налоговых проблем по взаимоотношениям с иностранными контрагентами.





Требования, предъявляемые к сертификатам резидентства

Среди наиболее часто допускаемых ошибок при оформлении сертификатов резидентства можно отметить следующие:

1) Неправильно оформленный апостиль на сертификате резидентства. Очень часто встречаются случаи, когда апостиль подтверждает подпись нотариуса, который, в свою очередь, заверяет подпись должностного лица налогового органа. В таких случаях, налоговые органы, ссылаясь на положение Гаагской конвенции о порядке оформления апостиля, рассматривают сертификат как не апостилированный либо ненадлежащим образом апостилированный. уполномоченным органом иностранного государства.

2) Редакция сертификата резидентства

По содержанию, сертификат резидентства должен утвердительно (без оговорок и исключений) подтверждать резидентство нерезидента для целей применения Налоговой конвенции между Казахстаном и соответствующим иностранным государством.

3) Дата сертификата резидентства и дата апостиля должны быть более ранними, чем дата выплаты дохода нерезиденту.

В случае, если дата сертификата или дата его апостилирования является более поздней, чем дата выплаты дохода, налоговые органы вправе признать незаконным применение Налоговой конвенции в момент выплаты дохода, поскольку, налоговый агент (казахстанское лицо) в момент выплаты дохода не располагал документом, подтверждающим резидентство. В этом случае, нерезидент вправе применить административные процедуры после выплаты дохода нерезиденту (возврат подоходного налога за нерезидента из государственного бюджета или условного банковского вклада).

Для предупреждения потенциально возможных претензий со стороны налоговых органов, рекомендуется очень внимательно проверять сертификат резидентства перед выплатой дохода нерезиденту, по возможности, предварительно получать сканированную копию сертификата либо его проект перед окончательным подписанием и апостилированием.

Судебная практика показывает, что Конвенция требует только подтверждения резидентства в отношении периода получения дохода.



Как избежать сделок с лжепредприятиями

Проверять контрагента по перечню лжепредприятий, выложенному на сайте НК МФ РК. Направить запрос в соответствующий Налоговый комитет о том, является ли предприятие действующим, уплачивает ли налоги, в том числе НДС, и получить ответ.

• Проверять учредительные документы контрагентов, статистическую карточку на действующего первого руководителя, удостоверение личности и непосредственное присутствие первого руководителя

Проверить наличие организации по юридическому адресу

Контролировать полноту пакета оригиналов документов по сделке, подтверждающих ее действительность (договор, счет-фактура, накладная, акт выполненных работ/услуг, подробный отчет о выполненных услугах и иные документы, подтверждающие выполнение работ/услуг или передачу товаров).

Проверять соответствие договорной стоимости товаров, работ и услуг рыночной. Контролировать фактическое оказание услуг и выполнение работ.



Что делать, если с Вами это уже случилось

В сложившейся ситуации требуется представить в налоговый орган дополнительную налоговую отчетность по НДС и КППН в отношении налоговых периодов, в которых имели место вычеты расходов по таким сделкам и зачет сумм НДС, а также, уплатить соответствующие суммы налогов с начислением пени с даты неуплаты.



*«Не советуй удобное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

Благодарим за внимание!