

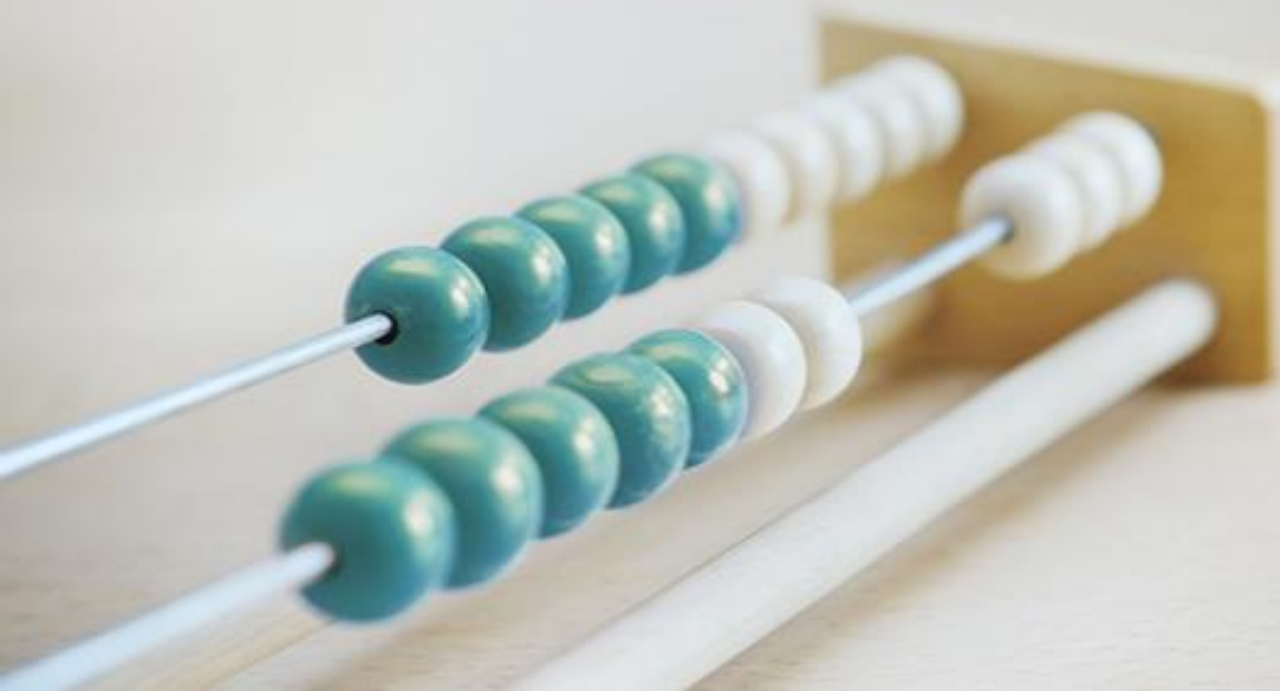
Rödl & Partner

ВМЕСТЕ К УСПЕХУ

НАЛОГОВОЕ
РЕГУЛИРОВАНИЕ

Турехан Ахметов

EUROBAK
г. Алматы, 19 апреля 2023 года



СОДЕРЖАНИЕ

1 Реклассификация платежей за технические услуги

2 Судебная практика

3 Контактное лицо



1 РЕКЛАССИФИКАЦИЯ ПЛАТЕЖЕЙ ЗА ТЕХНИЧЕСКИЕ УСЛУГИ

Налоговый кодекс РК определяет понятие «роялти», кроме прочего, как платеж за использование или право на использование программного обеспечения. Согласно текущей практике налоговых органов, платежи за технические услуги, оказанные нерезидентом, переквалифицируются в роялти.

Это связано с тем, что согласно правилам международного налогообложения, платежи за оказание технических услуг могут быть полностью освобождены от налогообложения в Казахстане, тогда как к роялти может применяться только сниженная ставка в размере 10% КПН вместо 15%, которая установлена в Налоговом кодексе РК. Соответственно, переквалификация платежей в роялти грозит доначислением 10% КПН.

В связи со сложившейся практикой сделки, связанные с передачей прав на интеллектуальную собственность, стали нести в себе дополнительные налоговые риски в ситуации, когда сопутствующими услугами является оказание нерезидентом услуг по техническому сопровождению. Более того, оказание исключительно технических услуг также несет в себе риски переквалификации платежей за такие услуги в роялти. Наконец, платежи за управленческие и консультационные услуги могут быть также переквалифицированы в роялти, как предоставление «ноу-хау».

ЧТО ПОНИМАЕТСЯ ПОД РОЯЛТИ И ПРАВ НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ВВОДИМОЙ В ДЕЙСТВИЕ С 1 ЯНВАРЯ 2023 ГОДА?

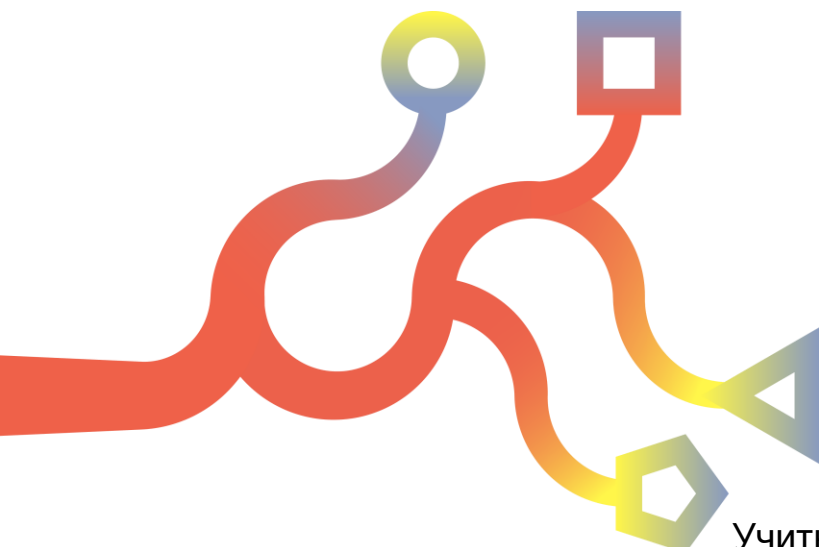
Что понимается под роялти и прав на использование объектов интеллектуальной собственности, вводимой в действие с 1 января 2023 года. статьи 264 «Затраты, не подлежащие вычету» Налогового кодекса дополнением подпунктом 23). и Применимы ли эти изменения к Компании А имеющий ОКЭД 47910 Также прошу разъяснить на примере часть первую пункта 1 статьи 288 «Уменьшение налогооблагаемого дохода» Налогового кодекса дополнен подпункт 3-2) следующего содержания: «3-2) затраты по приобретению у нерезидента - взаимосвязанной стороны управленческих, консультационных, консалтинговых, аудиторских, дизайнерских, юридических, бухгалтерских, адвокатских, рекламных, маркетинговых, франчайзинговых, финансовых (за исключением расходов по вознаграждению), инжиниринговых, агентских услуг, роялти, прав на использование объектов интеллектуальной собственности - в размере общей суммы, не превышающей 3 процента от налогооблагаемого дохода

В соответствии с подпунктом 52) пункта 1 статьи 1 Налогового кодекса **роялти** - платеж за:

- право пользования недрами в процессе добычи полезных ископаемых и переработки техногенных образований;
- использование или право на использование авторских прав, программного обеспечения, чертежей или моделей, за исключением полной или частичной реализации имущественных (исключительных) прав на объект интеллектуальной собственности; использование или право на использование патентов, товарных знаков или других подобных видов прав;
- использование или право использования промышленного оборудования, в том числе морских судов, арендуемых по договорам бербоут-чартера или димайз-чартера, и воздушных судов, арендуемых по договорам димайз-чартера, а также торгового или научно-исследовательского оборудования;
- использование «ноу-хау»;
- использование или право использования кинофильмов, видеофильмов, звукозаписи или иных средств записи.

ЧТО ПОНИМАЕТСЯ ПОД РОЯЛТИ И ПРАВ НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ВВОДИМОЙ В ДЕЙСТВИЕ С 1 ЯНВАРЯ 2023 ГОДА?

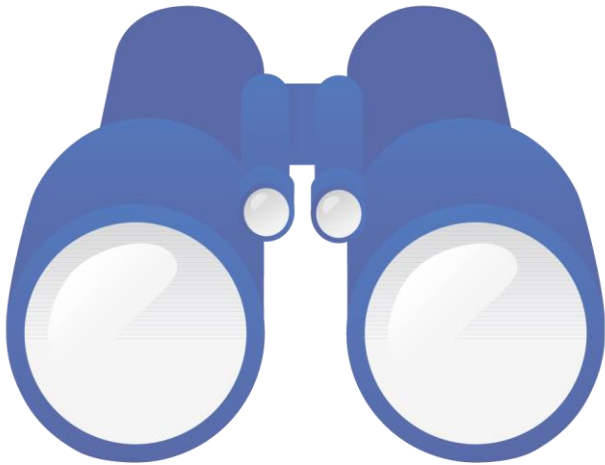
Согласно подпункту 23) статьи 264 Налогового кодекса вычету не подлежат затраты по приобретению у нерезидента - взаимосвязанной стороны управленческих, консультационных, консалтинговых, аудиторских, дизайнерских, юридических, бухгалтерских, адвокатских, рекламных, маркетинговых, франчайзинговых, финансовых (за исключением расходов по вознаграждению), инжиниринговых, агентских услуг, роялти, прав на использование объектов интеллектуальной собственности.



В свою очередь, в соответствии с подпунктом 3-2) пункта 1 статьи 288 Налогового кодекса налогоплательщик вправе уменьшить налогооблагаемый доход на затраты по приобретению у нерезидента - взаимосвязанной стороны управленческих, консультационных, консалтинговых, аудиторских, дизайнерских, юридических, бухгалтерских, адвокатских, рекламных, маркетинговых, франчайзинговых, финансовых (за исключением расходов по вознаграждению), инжиниринговых, агентских услуг, роялти, прав на использование объектов интеллектуальной собственности (далее – нематериальные услуги) - в размере общей суммы, не превышающей 3 процента от налогооблагаемого дохода.

Учитывая изложенное, указанные положения Налогового кодекса распространяются на всех налогоплательщиков вне зависимости от осуществляемой ими видов деятельности, то есть от видов экономической деятельности.

ЧТО ПОНИМАЕТСЯ ПОД РОЯЛТИ И ПРАВ НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ВВОДИМОЙ В ДЕЙСТВИЕ С 1 ЯНВАРЯ 2023 ГОДА?



Вместе с тем, пунктом 4 статьи 1 Налогового кодекса предусмотрено, что понятия гражданского и других отраслей законодательства Республики Казахстан, используемые в Налоговом кодексе, применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях законодательства Республики Казахстан, если иное не предусмотрено Налоговым кодексом.

Так, согласно пункту 1 статьи 125 Гражданского кодекса Республики Казахстан **интеллектуальной собственностью** в случаях и в порядке, установленных данным Кодексом и иными законодательными актами, признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции физического или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

ЧТО ПОНИМАЕТСЯ ПОД РОЯЛТИ И ПРАВ НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ВВОДИМОЙ В ДЕЙСТВИЕ С 1 ЯНВАРЯ 2023 ГОДА?

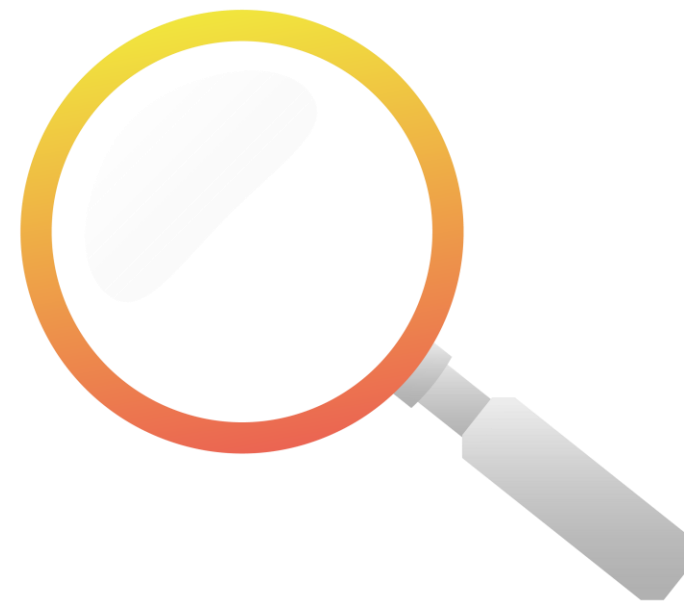
Таким образом, под роялти понимается то понятие, которое предусмотрено 52) пункта 1 статьи 1 Налогового кодекса.


В свою очередь, под правом на использование объектов интеллектуальной собственности применяется то значение, которое используется в соответствующих отраслях законодательства Республики Казахстан.

Пример:

НОД налогоплательщика составил 10 000 000 тенге, размер ограничения согласно указанным положениям Налогового кодекса составит 300 000 тенге ($10\,000\,000 * 3\% = 300\,000$); сумма затрат на приобретение «нематериальных» услуг составила 200 000 тенге.

Соответственно, налогоплательщик имеет право уменьшить НОД на всю сумму затрат на приобретение «нематериальных» услуг, то есть НОД, подлежащий обложению КПН, составит 9 800 000 ($10\,000\,000 - 200\,000$).





Компания - участник "Астана Хаб", резидент РК, неплательщик НДС, приобретает программный продукт у украинской компании, разработанный специально для нас. Т.е мы будем собственниками этого продукта. Вопрос в отношении КПН и НДС за нерезидента для компании - участника "Астана Хаб".

КПН у источника выплаты

Согласно подпункту 6) пункта 1 статьи 293 НК РК для целей настоящего Кодекса к участникам международного технологического парка "Астана Хаб" относятся юридические лица, одновременно соответствующие следующим условиям:

- 1) зарегистрированы в международном технологическом парке "Астана Хаб" в качестве участников в соответствии с законодательством Республики Казахстан об информатизации;
- 2) получают доходы исключительно от осуществления приоритетных видов деятельности в области информационно-коммуникационных технологий.

КПН И НДС ЗА НЕРЕЗИДЕНТА ДЛЯ КОМПАНИИ

1. Если роялти и сопутствующие ему услуги приобретаются участником "Астана Хаб" для осуществления видов деятельности, включенных в перечень приоритетных видов деятельности в области информационно-коммуникационных технологий (Приказ Министра цифрового развития, оборонной и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан от 11 апреля 2019 года № 37/НҚ), то доход нерезидента от его реализации не является доходом нерезидента из источников в РК и не облагается КПН у ИВ.
2. Если роялти и сопутствующие ему услуги приобретаются участником "Астана Хаб" для осуществления видов деятельности, включенных в перечень приоритетных видов деятельности в области информационно-коммуникационных технологий (Приказ Министра цифрового развития, оборонной и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан от 11 апреля 2019 года № 37/НҚ), то доход нерезидента не является оборотом по приобретению услуг у нерезидента участника "Астана Хаб", не возникает обязательств по исчислению и уплате НДС за нерезидента.




ОРГАНИЗАЦИЯ НА СНР, НЕПЛАТЕЛЬЩИК НДС, ПРИОБРЕЛА ДОМЕН У НЕРЕЗИДЕНТА ИЗ США. НУЖНО ЛИ ПЛАТИТЬ КРН (РОЯЛТИ) ПО ДАННОМУ РАСХОДУ?

Роялти - платеж за использование или право на использование авторских прав, в том числе на программное обеспечение, чертежи или модели, за исключением полной или частичной реализации имущественных (исключительных) прав на объект интеллектуальной собственности; использование или право на использование патентов, товарных знаков или других подобных видов прав.

КОММЕНТАРИИ:

Это означает, что право пользования доменом нерезидента относится к роялти.

Организация на СНР, неплательщик НДС, приобрела домен у нерезидента из США. Нужно ли платить КРН (роялти) по данному расходу?



ОРГАНИЗАЦИЯ НА СНР, НЕПЛАТЕЛЬЩИК НДС, ПРИОБРЕЛА ДОМЕН У НЕРЕЗИДЕНТА ИЗ США. НУЖНО ЛИ ПЛАТИТЬ КРН (РОЯЛТИ) ПО ДАННОМУ РАСХОДУ?

На основании пункта 1 статьи 645 Налогового кодекса доходы из источников в Республике Казахстан юридического лица-нерезидента, деятельность которого не приводит к образованию постоянного учреждения в Республике Казахстан, облагаются КРН у источника выплаты без осуществления вычетов.

Исчисление и удержание КРН по доходам, облагаемым у источника выплаты, производится налоговым агентом:

- 1) не позднее дня выплаты доходов нерезиденту - по начисленным и выплаченным доходам;
- 2) не позднее срока, установленного пунктом 1 статьи 315 настоящего Кодекса для представления декларации по корпоративному подоходному налогу, - по начисленным и невыплаченным доходам, которые отнесены на вычеты.

Согласно пункту 1 статьи 644 Налогового кодекса доходами нерезидента из источников в Республике Казахстан признаются в том числе:

- 13) доходы в виде роялти.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 646 Налогового кодекса:

1. Доходы нерезидента из источников в Республике Казахстан подлежат налогообложению у источника выплаты по следующим ставкам, если иное не установлено пунктами 2 и 3 настоящей статьи:

- 5) роялти - 15 процентов.

ОРГАНИЗАЦИЯ НА СНР, НЕПЛАТЕЛЬЩИК НДС, ПРИОБРЕЛА ДОМЕН У НЕРЕЗИДЕНТА ИЗ США. НУЖНО ЛИ ПЛАТИТЬ КПН (РОЯЛТИ) ПО ДАННОМУ РАСХОДУ?

2. Доходы лица, зарегистрированного в государстве с льготным налогообложением, включенном в перечень, утвержденный уполномоченным органом, определенные статьей 644 настоящего Кодекса, подлежат налогообложению у источника выплаты по ставке 20 процентов.

Перечень государств с льготным налогообложением утвержден Приказом Министра финансов Республики Казахстан от 8 февраля 2018 года № 142 и в нем есть:

47. Соединенные Штаты Америки (только в части следующих территорий):

- 1) Американские Виргинские острова;
- 2) Остров Гуам;
- 3) Содружество Пуэрто-Рико;
- 4) штат Вайоминг;
- 5) штат Делавэр.



ОРГАНИЗАЦИЯ НА СНР, НЕПЛАТЕЛЬЩИК НДС, ПРИОБРЕЛА ДОМЕН У НЕРЕЗИДЕНТА ИЗ США. НУЖНО ЛИ ПЛАТИТЬ КРН (РОЯЛТИ) ПО ДАННОМУ РАСХОДУ?

В соответствии со статьей 648 Налогового кодекса налоговый агент обязан представлять в налоговый орган по месту своего нахождения расчет по корпоративному подоходному налогу, удерживаемому у источника выплаты с дохода нерезидента (форма 101.04), в следующие сроки:

- 1) за первый, второй и третий кварталы - не позднее 15 числа второго месяца, следующего за кварталом, в котором произведена выплата дохода нерезиденту;
- 2) за четвертый квартал - не позднее 31 марта года, следующего за отчетным налоговым периодом, установленным статьей 314 настоящего Кодекса, в котором произведена выплата дохода нерезиденту и (или) за который начисленный, но невыплаченный доход нерезидента отнесен на вычеты.





При приобретении у нерезидента из США права пользования доменом доход нерезидента признается доходом из источников РК в форме роялти.

Если юридическое лицо-нерезидент **НЕ** зарегистрировано на территории государства с льготным налогообложением, то доход нерезидента в форме роялти облагается КПН у источника выплаты по ставке **15 %**.

Если юридическое лицо-нерезидент **зарегистрировано** на территории государства с льготным налогообложением, то доход нерезидента в форме роялти облагается КПН у источника выплаты по ставке **20 %**.

Резидент РК обязан представить в налоговый орган по месту нахождения расчет по КПН, удерживаемому у источника выплаты с дохода нерезидента (форма 101.04) в сроки, указанные в статье 648 НК. Нужно платить КПН у источника выплаты по приобретенному домену.



Важное обновление: Верховный суд РК вынес прецедент по определению роялти 28.02.2023!

Суд разграничил доходы от техподдержки, модернизации (как услуги) и роялти, что поможет корректно их классифицировать.

Услуги имеют следующие признаки:

- Получение дохода нерезидентом с помощью персонала;
- Оказание услуг по запросу клиента в РК;
- Использование человеко-часов и табелей учета времени;
- Оказание услуг в командировках или удаленно конкретным персоналом;
- Принятие услуг клиентом и подписание актов выполненных работ;
- Наличие результата услуги (отчет, решение проблемы, представление интересов и т.д.).

Роялти характеризуются:

- Наличием зарегистрированного авторского права;
- Предоставлением ценной информации без вовлечения персонала;
- Платежи могут быть фиксированными или зависеть от прибыльности;
- Аренда специального оборудования.

3 КОНТАКТНОЕ ЛИЦО



ТУРЕХАН АХМЕТОВ


Менеджер

Руководитель департамента аутсорсинга бизнес процессов (BPO)

T +7 727 3560 655

F +7 727 3560 615

turekhan.akhmetov@roedl.com

Join our group ™