

TKS
DISPUTES

ВЕБИНАР

Практические особенности процедуры взаимного согласования по налоговым конвенциям

РАВИЛЬ КАССИЛЬГОВ

Партнер TKS Disputes



 @RAVILKASSILGOV

 RAVILKASSILGOV

www.tks.law

Соглашения об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доход и капитал (СИДН), заключенные Республикой Казахстан с иностранными государствами:

№	Страна	Дата вступления в силу	Ратификация Указом/ Законом (№ и дата)
1.	Австрийская Республика	01.03.2006	№ 110-III от 30.12.2005г.
2.	Азербайджанская Республика	07.05.1997	№ 73-1 от 24.02.1997г.
	Азербайджан (Протокол о внесении изменений и дополнений) Письмо МИД РК о вступлении в силу	27.04.2018	№ 804 от 04.12.2017г.
3.	Великое Герцогство Люксембург	11.12.2013	№ 138-V от 11.11.2013г.
4.	Государство Япония	30.11.2009	№ 208-IV от 30.11.2009г.
5.	Исламская Республика Иран	03.04.1999	№ 148-1 от 03.07.1997г.
6.	Исламская Республика Пакистан	29.01.1997	№ 2726 от 25.12.1995г.
7.	Итальянская Республика	26.02.1997	№ 2225 от 21.04.1995г.
8.	Канада	30.03.1998	№ 74-1 от 24.02.1997г.
9.	Китайская Народная Республика	27.07.2003	№ 421-II от 02.06.2003г.
10.	Королевство Бельгия	13.04.2000	№ 296-1 от 09.11.1998г.
11.	Королевство Испания	18.08.2011	№ 386-IV от 14.01.2011г.
12.	Королевство Нидерландов	27.04.1997	№ 70-1 от 24.02.1997г.
13.	Королевство Норвегия	24.01.2006	№ 104-III от 15.12.2005г.
14.	Королевство Саудовская Аравия	01.09.2016	№ 6-VI от 01.07.2016г.
15.	Королевство Швеция	02.10.1998	№ 270-1 от 09.07.1998г.

№	Страна	Дата вступления в силу	Ратификация Указом/ Законом (№ и дата)
16.	Латвийская Республика	02.12.2002	№ 353-II от 14.11.2002г.
17.	Малайзия	27.05.2010	№ 231-III от 22.02.2007г.
18.	Монголия	02.12.1999	№ 288-1 от 09.11.1998г.
19.	Республика Армения	28.12.2010	№ 361-IV от 15.12.2010г.
20.	Республика Беларусь	13.12.1997	№ 184-1 от 31.10.1997г.
	Беларусь (Протокол о внесении изменений и дополнений) Письмо МИД РК о вступлении в силу	02.05.2018	№ 146-VI от 9.04.2018г.
21.	Республика Индия	28.08.1997	№ 147-1 от 03.07.1997г.
	Индия (Протокол о внесении изменений и дополнений) Письмо МИД РК о вступлении в силу	12.03.2018	№ 138-VI ЗПК от 06.02.2018г.
22.	Республика Ирландия	29.12.2017г.	№ 130-VI от 29.12.2017г.
23.	Республика Корея	09.04.1999	№ 274-1 от 09.07.1998г.
24.	Республика Польша	13.05.1995	№ 2223 от 21.04.1995г.
25.	Республика Сингапур	14.08.2007	№ 256-III от 29.05.2007г.
26.	Республика Словения	30.12.2016	№ 37-VI от 30.12.2016г.
27.	Республика Таджикистан	07.11.2000	№ 88-II от 21.10.2000г.
28.	Российская Федерация	29.07.1997	№ 146-1 от 03.07.1997г.
	Соглашение в форме обмена нотами с Российской Федерацией	29.11.2016	№ 21-VI от 14.11.2016г.

Соглашения об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доход и капитал (СИДН), заключенные Республикой Казахстан с иностранными государствами:

№	Страна	Дата вступления в силу	Ратификация Указом/Законом (№ и дата)	№	Страна	Дата вступления в силу	Ратификация Указом/Законом (№ и дата)
31.	Словацкая Республика	28.07.2008	№ 14-IV от 30.12.2007г.	46.	Республика Беларусь	13.12.1997	№ 184-1 от 31.10.1997г.
32.	Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии	21.08.1996	№ 12-1 от 26.06.1996г.		Беларусь (Протокол о внесении изменений и дополнений) Письмо МИД РК о вступлении в силу	02.05.2018	№ 146-VI от 9.04.2018г.
33.	Соединенные Штаты Америки	30.12.1996	№ 14-1 от 26.07.1996г.	47.	Республика Узбекистан	21.04.1997	№ 71-1 от 24.02.1997г.
34.	Социалистическая Республика Вьетнам	18.06.2015	№ 303-V от 15.04.2015г.	48.	Республика Болгария	24.07.1998	№ 269-1 от 09.07.1998г.
35.	Турецкая Республика	15.11.1996	№ 2741 от 03.01.1996г.	49.	Кыргызская Республика	31.03.1998	№ 153-1 от 11.07.1997г.
36.	Туркменистан	10.03.2000	№ 268-1 от 09.07.1998г.	50.	Грузия	05.07.2000	№ 273-1 от 09.07.1998г.
37.	Украина	07.04.1997	№ 72-1 от 24.02.1997г.	51.	Республика Молдова	25.02.2002	№ 281-II от 15.01.2002г.
38.	Федеративная Республика Германия	21.12.1998	№ 295-1 от 09.11.1998г.	52.	Объединенные Арабские Эмираты	27.11.2013	№ 134-V от 04.10.2013г.
39.	Финляндская Республика	31.05.2010	№ 284-IV от 31.05.2010г.	53.	Катар	05.04.2015	№ 283-V от 30.01.2015г.
40.	Французская Республика	01.07.2000	№ 289-1 от 09.11.1998г.	54.	Македония	27.04.2015	№ 292-V от 12.03.2015г.
41.	Чешская Республика	29.10.1999	№ 294-I от 09.11.1998г.	55.	Республика Сербия	24.11.2016г.	№17-VI от 14.10.2016г.
	Чешская Республика (Протокол о внесении изменений и дополнений)	28.06.2016	№453-V от 18.02.2016г.	56.	Республика Кипр	17.01.2020г.	№298-VI от 30.12.2019г.
42.	Швейцарская конфедерация (только в части следующих кантонов):1) Аргау2) Базель-Ланд3) Берн4) Золотурн5) Тичино6) Цюрих7) Юра	24.11.2000	№ 64-II от 05.07.2000г.	57.	Султанат Оман	Одобен проект соглашения Постановлением Правительства РК от 10.11.2023 года № 994	
43.	Эстонская Республика	19.07.2000	№ 30-II от 30.12.1999г.	58.	Государство Кувейт	Одобен проект соглашения Постановлением Правительства РК от 11.09.2009 года № 1356	
44.	Венгерская Республика	03.03.1996	№ 2224 от 21.04.1995г.				
45.	Литовская Республика	11.12.1997	№ 185-1 от 31.10.1997г.				

ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ (ст.25)

Процедура взаимного согласования (ПВС) с иностранным государством - это предусмотренная СИДН процедура, которая дает налогоплательщику возможность обратиться в компетентные органы своего государства с целью разрешения налоговых споров, связанных с неправильным применением налоговых соглашений другим государством.

В рамках ПВС компетентные органы договаривающихся государств обсуждают и находят взаимоприемлемое решение, которое устраняет двойное налогообложение или несоответствие налогов требованиям соглашения.

СФЕРЫ ПРИМЕНЕНИЯ:



ТЦО



Постоянное учреждение/резиденство



Налог у источника
(дивиденды, роялти и др.)



Другие

ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ



СИДН ПОЛЬША-КАЗАХСТАН

Статья 25. Процедура взаимного согласования

1. Если лицо считает, что действия одного или обоих Договаривающихся Государств приводят или приведут к его налогообложению не в соответствии с положениями настоящей Конвенции, оно может, **независимо от средств защиты, предусмотренных внутренним законодательством этих Государств,** представить свое дело для рассмотрения в компетентные органы Договаривающегося Государства, резидентом которого он является, или, если его случай подпадает под пункт 1 статьи 24 того Договаривающегося Государства, национальным лицом которого оно является. **Заявление должно быть представлено в течение трех лет** с момента первого уведомления о действиях, приводящих к налогообложению не в соответствии с положениями Конвенции.

2. Компетентный орган будет стремиться, если он сочтет претензию обоснованной и если он сам не сможет прийти к удовлетворительному решению, решить вопрос по взаимному согласию с компетентным органом другого Договаривающегося Государства, с целью избежания налогообложения, не соответствующего Конвенции. **Любая достигнутая договоренность должна выполняться независимо от каких-либо временных ограничений,** имеющих во внутренних законодательствах Договаривающихся Государств.

3. Компетентные органы Договаривающихся Государств **могут вступать в прямые контакты друг с другом** в целях достижения согласия и понимания предыдущих пунктов. Если для достижения согласия целесообразно будет организовать устный обмен мнениями, такой обмен может состояться в рамках заседания комиссии, состоящей из представителей компетентных органов Договаривающихся Государств.

ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ

ОСОБЕННОСТИ ПВС



Пункт 26 Комментариев ОЭСР к ст. 25 Модельной Налоговой Конвенции



«26. Пункт 2, без сомнения, возлагает обязанность ведения переговоров, но, что касается достижения взаимного соглашения в рамках данной процедуры, компетентные органы просто несут обязанность прикладывать всевозможные усилия, о достижении результатов в пункте не говорится[...]»

СТАТЬЯ 26 СИДН ПОЛЬША-КАЗАХСТАН

«1. Компетентные органы Договаривающихся Государств будут обмениваться информацией, необходимой для исполнения положений настоящей Конвенции или внутренних законодательств Договаривающихся Государств, касающейся налогов, на которые распространяется Конвенция в той мере, пока налогообложение не противоречит Конвенции. Обмен информацией не ограничивается статьей 1. Любая информация, получаемая Договаривающимся Государством, считается **конфиденциальной** таким же образом, как и информация, полученная в рамках

внутреннего законодательства этого Государства, и сообщается только лицам или органам (включая суды и административные органы), занятым оценкой или сбором, принудительным взысканием или судебным преследованием в отношении или рассмотрении апелляций, касающихся налогов, на которые распространяется Конвенция. Такие лица или органы будут использовать информацию только для таких целей. Они могут раскрывать эту информацию в ходе открытого судебного заседания или при принятии судебных решений.»

ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ

ОСОБЕННОСТИ ПВС:

- 1** ПВС проводится независимо от иных средств защиты (обжалование в МФ или суд)
- 2** Заявление о проведении ПВС подается в течение трех лет
- 3** Решение по ПВС выполняется без временных ограничений
- 4** Прямые переговоры в обход дипломатических каналов
- 5** ПВС является конфиденциальной
- 6** Нет обязанности достичь результата в рамках ПВС

ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ



Kazakhstan Dispute Resolution Profile – Availability and Access to MAP

Kazakhstan Dispute Resolution Profile – Availability and Access to MAP

s / n		Response	Detailed explanation	Where publicly available information and guidance can be found
11.	Are taxpayers allowed to request MAP assistance in case where the taxpayer has sought to resolve the issue under dispute via the judicial and administrative remedies provided by the domestic law of your jurisdiction?	Yes	The taxpayer's appeal to the judicial and administrative bodies of legal protection suspends the process of conducting the MAP until a decision is made by a judicial or administrative body of legal protection.	
12.	Are taxpayers allowed to request for MAP assistance in case where the issue under disputes has already been decided via the judicial and administrative remedies provided by the domestic law of your jurisdiction?	Yes	A court decision that has entered into force is binding on the competent authority. In this connection, the conclusion of an agreement within the framework of the MAP, contrary to a court decision, is not allowed.	Clause 3 of Article 76 of the Constitution of the Republic of Kazakhstan. Article 1 of the Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan “On the Judicial System and the Status of Judges of the Republic of Kazakhstan”

САЙТ ОЭСР



СТАТИСТИКА ПВС



СОГЛАСНО СТАТИСТИКЕ, КАЗАХСТАН ЗАНИМАЕТ ПОСЛЕДНЕЕ МЕСТО В МИРЕ ПО СКОРОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ ПВС.

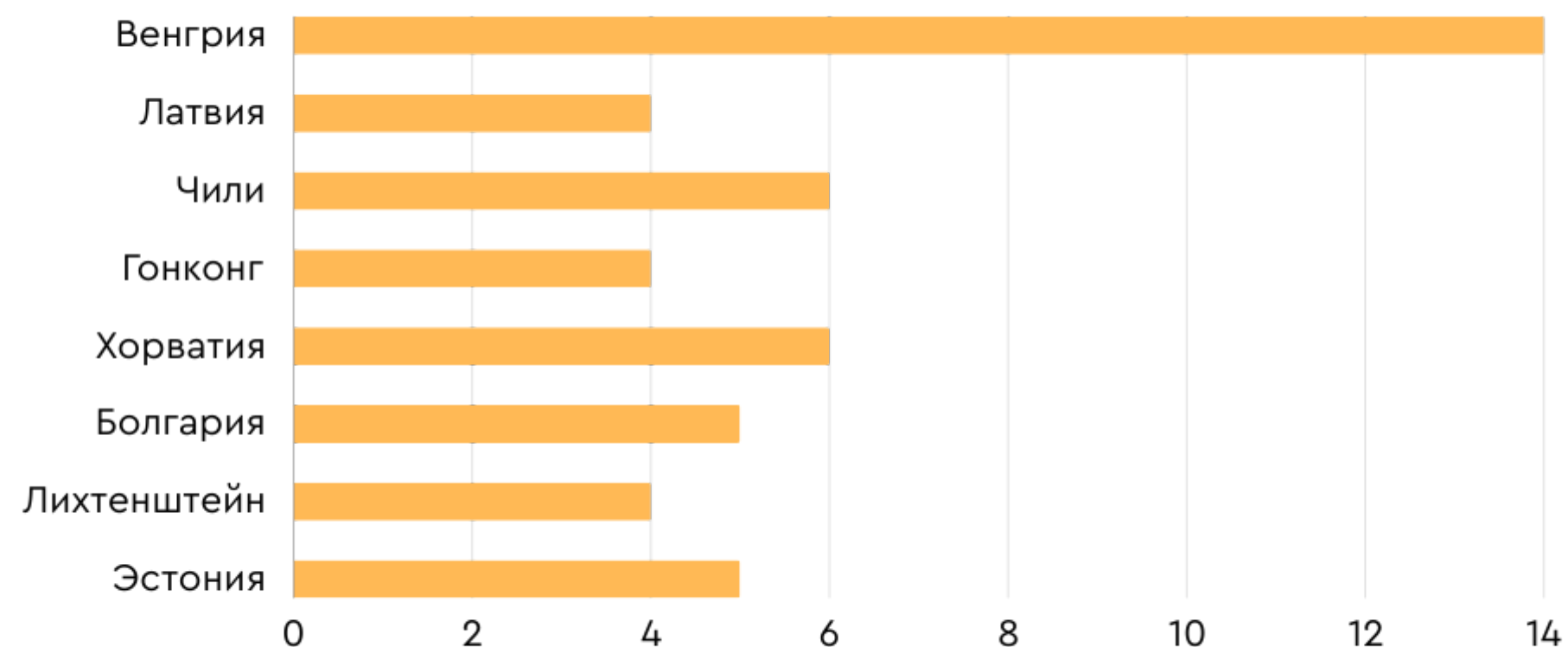
Среднее время проведения одной ПВС в Казахстане составляет – **67 месяцев!**

На втором и третьем месте Словения – **63 месяца;**
и Вьетнам – **58 месяцев.**

Как следует из официальной статистики ОЭСР, на начало 2022 года в Казахстане проводилась 31 ПВС.

В течение всего 2022 года из 31 проводимой ПВС завершилась только 1.

Количество завершенных ПВС по итогам 2022 года в иностранных юрисдикциях:



Германия, Италия, Франция, Швейцария, Бельгия, Голландия, Швеция, Дания, Норвегия: **сотни** проводимых и завершаемых ежегодно ПВС.

КЕЙС: ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ



По результатам налоговой проверки филиала польской компании в Казахстане доначислены КПН и пеня

Основание для доначисления КПН – несвоевременное предоставление сертификатов резидентства головной компании (Польша).

В РЕЗУЛЬТАТЕ:



Завышение вычетов общеадминистративных и управленческих расходов головного офиса



Необоснованное применение сниженной ставки КПН на чистый доход 10%

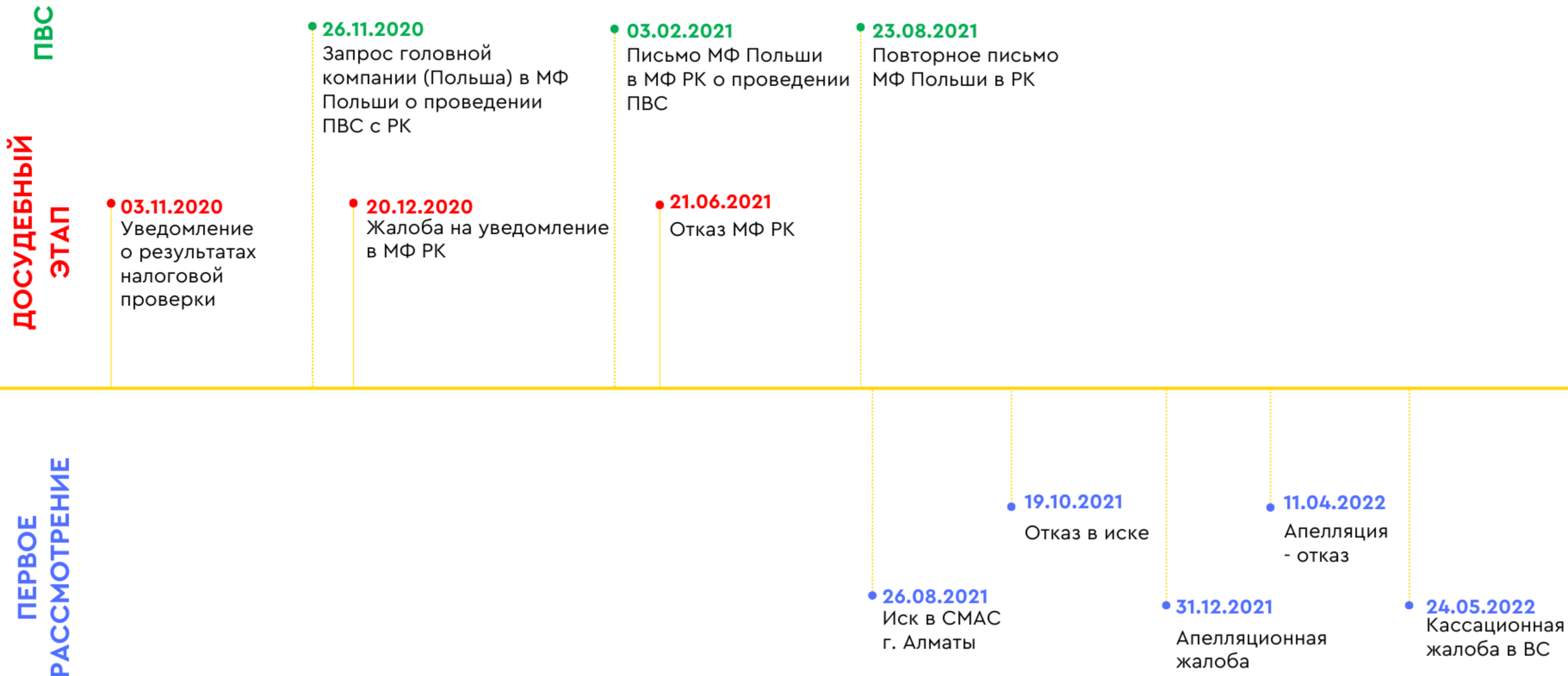
КЕЙС: ПРОЦЕДУРА ВЗАИМНОГО СОГЛАСОВАНИЯ



ПРАВОВАЯ ПОЗИЦИЯ КОМПАНИИ В СПОРЕ:

- 1** п. 3 ст. 7 СИДН между Казахстаном и Польшей (Конвенция) установлено, что при определении прибыли постоянного учреждения допускается вычет расходов, которые понесены для целей постоянного учреждения, включая управленческие и общеадминистративные расходы, независимо от того, понесены ли в Государстве, в котором расположено постоянное учреждение, или в другом месте;
- 2** в соответствии с п. 6 ст. 10 Конвенции, Компания, которая является резидентом Договаривающегося Государства, и которая имеет постоянное учреждение в другом Договаривающемся Государстве, может облагаться налогом в этом другом Государстве в дополнение к налогу на прибыль. Такой налог, однако, не должен превышать 10 процентов доли прибыли компании, подлежащей налогообложению в другом Договаривающемся Государстве;
- 3** Конвенция не содержит обязательства по представлению сертификата резидентства в срок на дату представления декларации, а ст. 24 Конвенции устанавливает обязанность не устанавливать более обременительное налогообложение, или связанное с ним обязательство;
- 4** согласно п. 3 ст. 4 Конституции РК, международные договоры, ратифицированные РК, имеют приоритет перед законами.

ХРОНОЛОГИЯ ДЕЛА (2020-2022)



ХРОНОЛОГИЯ ДЕЛА (2023-2024)



ПВС

ПЕРВОЕ
РАССМОТРЕНИЕ

ВТОРОЕ
РАССМОТРЕНИЕ

ТРЕТЬЕ
РАССМОТРЕНИЕ

● 19.01.2023

Постановление СКАД ВС. Судебные акты отменены, дело отправлено на новое рассмотрение. В постановлении СКАД ВС РК отмечает:

«Таким образом, по мнению судебной коллегии, подача иска [Компанией] в суд не прекращает обязательства МФ РК либо его уполномоченного представителя КГД МФ РК проводить процедуру взаимного согласования».

● 27.04.2023

Определение СМАС г. Алматы – возврат иска.

Суд отмечает: «До получения результата процедуры взаимного согласования административное дело не может быть рассмотрено всесторонне и объективно».

● 15.05.2023

Частная жалоба на определение о возврате

● 12.06.2023

Апелляция направила дело на новое рассмотрение

● 08.09.2023

Решение СМАС г. Алматы – отказ в иске

● 17.11.2023

Апелляционная жалоба

● 28.02.2024

Прямые устные переговоры между МФ РК и МФ Польши

● 26.03.2024

Решение МФ РК о достижении договоренности с МФ Польши по ПВС. Сертификаты Компании приняты, результаты проверки пересмотрены.

● 23.04.2024

Медиация между ДГД и Компанией – начисления отменены согласно ПВС

● 30.04.2024

Суд утвердил соглашение о медиации

КЛЮЧЕВОЙ ВЫВОД ВЕРХОВНОГО СУДА



Постановление СКАД ВС №6001-22-00-6ап/1073 от 19 января 2023 г.:

«В соответствии с преамбулой Конвенции Правительство Республики Казахстан и Правительство Республики Польша заключили Конвенцию, руководствуясь стремлением укреплять и развивать экономические, научные, технические и культурные связи между обоими Государствами, чтобы устранить двойное налогообложение и предотвратить уклонения от уплаты налогов на доход и капитал.

Согласно статье 31 Венской конвенции о праве международных договоров (далее – Венская конвенция):

1. Договор должен толковаться добросовестно в соответствии с обычным значением, которое следует придавать терминам договора в их контексте, а также в свете объекта и целей договора.
2. Для целей толкования договора контекст охватывает, кроме текста, включая преамбулу и приложения.

Исходя из вышеизложенного, **судебная коллегия считает**, что исходя из добросовестного исполнения положений международного договора, и Конвенции, в частности, **между Компетентными органами двух государств должна быть проведена процедура взаимного согласования, направленная на достижение целей Конвенции и инициированная МФ ПР.**

При этом согласно статьям 26 и 27 Венской конвенции, *pacata sunt servanda* - **каждый действующий договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться.** Участник не может ссылаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им договора.

Таким образом, по мнению судебной коллегии, **подача иска Обществом в суд не прекращает обязательства МФ РК** либо его уполномоченного представителя КГД МФ РК проводить процедуру взаимного согласования.

[...]

Ввиду изложенного, судебная коллегия считает, что для полноты, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо направить административное дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции и **вынести решение с учетом результата процедуры взаимного согласования».**

ЗАВЕРШЕНИЕ ПВС

КЛЮЧЕВЫЕ ФАКТОРЫ:


- 1** Активная роль суда (ст. 16 АПК)
- 2** Тактика Истца: ходатайства и заявления с целью завершения ПВС
 - Приостановление производства по делу до завершения вышеуказанной процедуры
 - Истребование всех материалов ПВС
 - Направить судебное поручение в КГД с указанием провести ПВС и предоставить результат в суд (обеспечение доказательств, ст. 69 ГПК)
 - Привлечение МФ Польши в качестве заинтересованного лица
 - Вынесение частного определения в адрес КГД в связи с незавершением ПВС
- 3** Поддержка инвестора Прокуратурой г. Алматы и ГП
- 4** Конструктивная позиция МФ и КГД

ВЕБИНАР

Практические особенности процедуры взаимного согласования по налоговым конвенциям

Равиль Кассильгов

Партнер

 +7 705 330 77 03

 ravil.kassilgov@tks.law

 Тимирязева 28В, 6 этаж, офис 607, Алматы, Казахстан

TKS
DISPUTES



 @RAVILKASSILGOV

 RAVILKASSILGOV