

Вопрос.

Основной вид деятельности представительства головной компании резидента Венгрии – «осуществление защиты и представительство интересов головного офиса без права занятия коммерческой деятельностью.

Представительство не является коммерческой структурой и на учете по НДС не состоит.

Политика головной компании такова, что основная деятельность представительства направлена на ознакомление врачей, провизоров и населения с лекарственными препаратами производства головной компании. В связи с этим возникает необходимость в проведении презентаций, визитов, конференций, рекламы в прессе и на ТВ (через рекламные агентства), промоакций, которые сопровождаются раздачей полиграфической и сувенирной продукции (буклеты, методички, брошюры, раздаточный материал: ручки, блокноты, пакеты, кубарики и т. д.) из расчета стоимости не более 5 МРП в руки. Вся деятельность сопровождается первичными документами и актами списания.

В дальнейшем договоры на поставку товара заключались непосредственно головной компанией с покупателями – резидентами РК.

В 2013 г. было открыто ТОО, учредителем которого является головная компания, которая приобретает продукцию у материнской компании и реализует ее на территории РК.

*В связи с этим возникает вопрос: **существуют ли риски, что деятельность представительства может быть расценена как деятельность, направленная на создание косвенного дохода ТОО?***

Ответ.

Несмотря на то что представительство в РК является **коммерческим** структурным подразделением иностранного юридического лица согласно статье 43 Гражданского кодекса РК, оно не признавалось постоянным учреждением и выполняло для головной компании маркетинговые исследования и рекламу товара. При этом договоры на поставку товара заключались непосредственно головной компанией с потенциальными поставщиками – резидентами РК.

Такие услуги можно классифицировать как **услуги подготовительного и вспомогательного характера, выполняемые исключительно для своей головной компании** в аспекте подпункта «е» пункта 4 статьи 5 Конвенции между Республикой Казахстан и Венгерской Республикой об устранении двойного налогообложения и предотвращения уклонения от уплаты налогов на доход и капитал от 07.12.1994 г. (далее – Налоговая конвенция), что давало возможность в целях налогообложения не признавать представительство в качестве **постоянного учреждения**, через которое иностранное юридическое лицо осуществляло предпринимательскую деятельность в Республике Казахстан.

Однако с момента создания дочерней компании – ТОО фактическая деятельность представительства в части проведения маркетинговых и рекламных услуг может быть признана как оказание **услуг по реализации** товара, принадлежащего ТОО, т. е. третьему лицу, а не в качестве **услуг подготовительного и вспомогательного характера, выполняемых исключительно для своей головной компании.**

При этом согласно пункту 1-1 статьи 3 Закона РК «О рекламе» от 19 декабря 2003 года № 508-ІІ **реклама** – распространяемая и размещаемая в любой форме с помощью любых средств информация, предназначенная для неопределенного круга лиц и призванная формировать или поддерживать интерес к физическому или юридическому лицу, товарам, товарным знакам, работам, услугам и способствовать их реализации, т. е. *это комплекс мероприятий, направленных на увеличение объемов продаж товаров ТОО.*

Таким образом, с 2013 г. представительство оказывает эти услуги для третьего лица, которое осуществляет исключительно коммерческую деятельность на территории РК и к тому же является дочерней компанией головного офиса, что дает основание признать деятельность представительства *в качестве постоянного учреждения* иностранного юридического лица согласно пункту 5 статьи 5 Налоговой конвенции и подпункту 9 пункта 1 статьи 191 Налогового кодекса.

В этом случае головная компания обязана зарегистрироваться в налоговом органе РК в порядке, предусмотренном статьей 562 Налогового кодекса, и уплачивать налоги и платежи через представительство, предусмотренные Налоговым кодексом как и для налогового резидента РК в соответствии с нормами статьи 198 Налогового кодекса, а кроме этого, согласно статье 199 Налогового кодекса – еще и налог на чистый доход по ставке 15% с даты начала деятельности, определяемой пунктом 11 статьи 191 Налогового кодекса.

Кроме этого, в этой схеме взаимоотношений аффилированных лиц существуют проблемные моменты, в т. ч.:

– риск, вытекающий из признания постоянного учреждения, т. е. так как часть расходов по маркетингу и рекламе выполняется представительством для ТОО без оплаты, т. е. в целях налогообложения безвозмездно, то согласно статье 96 Налогового кодекса среднерыночная стоимость таких услуг может быть признана в качестве дополнительного дохода ТОО и включена в его совокупный годовой доход, а представительство должно уплатить НДС по таким оборотам согласно пункту 2 статьи 257 Налогового кодекса;

– возможность применения норм Закона РК «О трансфертном ценообразовании» и пересчета договорных цен и налогов по сделкам, совершаемая на территории Республики Казахстан, непосредственно взаимосвязанным с международными деловыми операциями.

Март 2016