

Комментарий к пунктам 4 и 5 статьи 219 Кодекса Республики Казахстан "О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)"

Комментарий Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан от 15 июля 2015 года

Статья 219. Требования, предъявляемые к документу, подтверждающему резидентство

4. В целях применения положений настоящей главы документ, подтверждающий резидентство нерезидента, представляет собой официальный документ, подтверждающий, что нерезидент - получатель дохода является резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор.

Нерезидент признается резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор, в течение периода времени, указанного в документе, подтверждающем резидентство нерезидента.

Если в документе, подтверждающем резидентство, не указан период времени резидентства нерезидента, нерезидент признается резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор, в течение календарного года, в котором такой документ выдан.

Документ, подтверждающий резидентство нерезидента, заверяется компетентным органом иностранного государства, резидентом которого является нерезидент -
п о л у ч а т е л ь
д о х о д а .

5. Если иное не установлено настоящим пунктом или международным договором, участником которого является Республика Казахстан, подпись и печать органа, заверившего документ, подтверждающий резидентство нерезидента, а также подпись и печать иностранного нотариуса в случае нотариального засвидетельствования копии документов, указанных в подпунктах 1), 2) и 4) пункта 1 настоящей статьи, подлежат дипломатической или консульской легализации в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

В случае если в рамках международного договора уполномоченный орган и компетентный орган иностранного государства придут к взаимному соглашению, предусматривающему иной порядок легализации документов, подтверждающих резидентство, то применяется указанный порядок.

КОММЕНТАРИЙ

1. Пункт 4 настоящей статьи дает понятие «документ, подтверждающий резидентство» нерезидента и устанавливает требования к такому документу.

Документ, подтверждающий резидентство, представляет собой официальный

документ, подтверждающий, что нерезидент - получатель дохода является резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор в том налоговом периоде, за который ему был начислен доход из источников в Республике Казахстан. При этом нерезидент признается резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор:

в течение периода времени, указанного в документе, подтверждающем резидентство нерезидента, или

если в документе, подтверждающем резидентство, не указан период времени резидентства нерезидента, в течение календарного года, в котором такой документ был выдан.

Например, компетентными органами некоторых стран, в частности России, Сингапура, Канады, Китая в качестве периода времени резидентства нерезидента указывается календарный год. В свою очередь компетентные органы Турции, Венгрии, Финляндии, США, выдают документ, подтверждающий резидентство, без указания налогового периода.

Ситуация 1.

Юридическое лицо «А» - резидент России заключило договор на оказание консалтинговых услуг с ТОО «В». В целях применения Соглашения об избежании двойного налогообложения между РК и РФ нерезидент представил налоговому агенту документ, подтверждающий резидентство, в котором указано, что юридическое лицо «А» является резидентом России в 2013 году. Вправе ли ТОО «В» в отношении доходов юридического лица «А» применить положения Соглашения?

Ответ: Юридическое лицо «А» является резидентом России в течение периода времени, указанного в документе, подтверждающем резидентство, т.е. в течение 2013г. Следовательно, ТОО «В» вправе применить положения Соглашения в отношении доходов, юридического лица «А», начисленных в 2013г.

Ситуация 2.

Юридическое лицо «А» - резидент Великобритании заключило договор на оказание управленческих услуг с ТОО «В» в период с 1 февраля по 10 ноября 2013 года. При этом акт выполненных работ нерезидентом подписан 10 ноября 2013 года. В целях применения Соглашения об избежании двойного налогообложения между РК и Великобританией нерезидент представил налоговому агенту документ, подтверждающий резидентство, в котором указано, что юридическое лицо «А» является резидентом Великобритании по состоянию на 16 мая 2013 года. Вправе ли ТОО «В» в отношении доходов юридического лица «А» применить положения Соглашения?

Ответ: Учитывая, что юридическое лицо «А» является резидентом Великобритании в течение периода времени, указанного в документе, подтверждающем резидентство, т.е. на 16 мая 2013г. ТОО «В» вправе применить положения Соглашения в отношении доходов юридического лица «А», начисленных с 01.02.2013г. по 16.05.2013г. При этом юридическое лицо «А» в целях применения положения Соглашения обязано представить ТОО «В» документ, подтверждающий его резидентство за период с 17.05.2013г. по 10.11.2013г.

Ситуация 3.

Юридическое лицо «А» - резидент Германии заключило договор с ТОО «В» на предоставление право использования компьютерной программы. В целях применения Соглашения об избежании двойного налогообложения между РК и ФРГ нерезидент представил налоговому агенту документ, подтверждающий резидентство, выданный 18 ноября 2014г. без указания периода времени резидентства. Вправе ли ТОО «В» в отношении доходов юридического лица «А» применить положения Соглашения?

Ответ: Согласно п.4 ст.219 Налогового кодекса, если в документе, подтверждающем резидентство, не указан период времени резидентства нерезидента, то нерезидент признается резидентом государства, с которым Республикой

Казахстан заключен международный договор в течение календарного года, в котором такой документ был выдан. Поскольку в документе, выданном компетентным органом Германии 18 ноября 2014 г. не указан период времени резидентства нерезидента, ТОО «В» вправе применить положения Соглашения в отношении доходов юридического лица «А», начисленных в 2014 г.

Ситуация 4.

Юридическое лицо «А» - резидент Индии заключило в 2014г. договор с ТОО «В» на оказание исследовательских услуг на территории РК со сроком оказания таких услуг в пределах страны в течение 4 месяцев. Ранее в 2013 г. в течение 2 месяцев ТОО «В» были оказаны нерезидентом аналогичные услуги. В декабре 2014г. нерезидент представил налоговому агенту документ, подтверждающий резидентство, с указанием периодов резидентства 2013-2014г.г. Вправе ли ТОО «В» в отношении доходов юридического лица «А» применить положения Соглашения об избежании двойного налогообложения между РК и Индией?

Ответ: К доходам, начисленным за 2013 г., не вправе применить положения Соглашения, так как согласно п.3 ст.212 Налогового кодекса такой документ должен быть представлен нерезидентом налоговому агенту в срок до 31 декабря 2013г., в рассматриваемом случае по состоянию на 31 декабря 2013г. такой документ отсутствовал у ТОО «В». Следовательно, ТОО «В» обязан был удержать подоходный налог у источника выплаты и перечислить его в бюджет или на условный банковский вклад. Что касается 2014г., на основании представленного документа ТОО «В» вправе в отношении доходов юридического лица «А», начисленных за 2014г., применить положения Соглашения.

2. Обязательной информацией, которая указывается в документе, подтверждающем резидентство нерезидента, являются:

Орган, выдавший такой документ;

Наименование налогоплательщика;

Указание резидентства;

Дата выдачи документа.

При этом может быть указана и другая информация, которая не является обязательной, например, ссылка на положения Налоговой конвенции, регистрационный номер в стране регистрации, указание периода, в течение которого лицо является резидентом.

3. Документ, подтверждающий резидентство нерезидента, обязательно должен быть подписан должностным лицом и заверен печатью компетентного органа иностранного государства, выдавшего такой документ, резидентом которого является нерезидент -
п о л у ч а т е л ь д о х о д а .

4. Дипломатической или консульской легализации в порядке, установленном законодательством РК, подлежат:

подпись и печать органа, заверившего документ, подтверждающий резидентство нерезидента;

подпись и печать иностранного нотариуса в случае нотариального засвидетельствования копии документа, подтверждающего резидентство нерезидента.

Легализация - проверка соответствия документов действующему законодательству государства пребывания, установление и засвидетельствование подлинности подписи должностного лица и печати на таких документах с целью использования их в другом государстве (п.1 Правил консульской легализации, приказ МИД РК от 21.11. 2000 г. №

2 6 4) .

Цель легализации - обеспечение гарантии органам страны, где документ предназначен действовать, в подлинности документа (п.2 Правил).

Консульская легализация производится Департаментом консульской службы Министерства иностранных дел Республики Казахстан.

Дипломатическая легализация производится Министерством иностранных дел Республики Казахстан.

Например, легализация официальных документов, исходящих от территориальных налоговых органов Канады и КНР, для применения их на территории Республики Казахстан включает следующие процедуры:

Канада - заверение нотариусом, заверение подписи и печати нотариуса Департаментом иностранных дел, торговли и развития Канады, заверение в консульских представительствах Республики Казахстан в Канаде;

КНР - заверение нотариусом (вместе с переводом), заверение подписи и печати нотариуса МИД КНР, заверение в консульских представительствах РК в КНР.

5. Если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Налоговом кодексе, применяются правила указанного договора. В частности Республика Казахстан присоединилась к Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (г. Гаага, 5 октября 1961 года) (далее – Гагская конвенция) Законом РК от 30.12.99 г. № 11-ІІ, которая вступила в силу для Казахстана 30 января 2001 года согласно официальному уведомлению № 1/2001 от 29.01.2001 г. МИД Королевства Нидерландов.

Соответственно, резидент страны участницы Гагской конвенции, вправе в отношении легализации документа, подтверждающего его резидентство, применить положения такой конвенции. Положения Гагской конвенции отменяют дипломатическую и консульскую легализацию, и заменяют ее процедурой а п о с т и л и р о в а н и я .

При этом единственной формальностью, которая может быть потребована для удостоверения подлинности подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ, печати или штампа, которыми скреплен этот документ, является проставление апостиля компетентным органом государства, в котором этот документ был совершен (ст.3 Гагской конвенции).

Апостиль – это специальный штамп, удостоверяющий подлинность подписи лица, подписавшего документ, и подтверждение его полномочий, а также подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ (ст.5 Гагской конвенции).

Ситуация 1.

В целях применения Конвенции об избежании двойного налогообложения, заключенной между РК и Великобританией юридическое лицо «А» - резидент Великобритании представил налоговому агенту - ТОО «В» документ, подтверждающий резидентство, выданный 10 октября 2014г. без указания периода времени резидентства. Данный документ подписан налоговым инспектором Томом Симсоном и заверен печатью службы Ее Величества по налогам и

таможенным сборам Великобритании. При этом на документе стоит апостиль, который подтверждает, что данный документ действительно подписан налоговым инспектором Томом Симсоном и заверен печатью службы Ее Величества по налогам и таможенным сборам Великобритании. Вправе ли ТОО «В» в отношении доходов юридического лица «А», начисленных в 2014г., применить положения Конвенции?

Ответ: Да, так как данный документ легализован в соответствии с положениями Гаагской конвенции, т.е. апостиль подтверждает подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее такой документ. Кроме того, согласно п.4 ст.219 Налогового кодекса, если в документе, подтверждающем резидентство, не указан период времени резидентства нерезидента, то нерезидент признается резидентом государства, с которым Республикой Казахстан заключен международный договор в течение календарного года, в котором такой документ был выдан.

Ситуация 2.

Юридическое лицо «А» - резидент Нидерландов представил налоговому агенту ТОО «В» нотариально засвидетельствованную иностранным нотариусом копию документа, подтверждающего его резидентство. При этом апостиль подтверждает подлинность подписи и печать нотариуса. Юридическое лицо «А» считает, что на основании такого документа он вправе применить положения Конвенции об избежании двойного налогообложения между РК и Нидерландами.

Ответ: Юридическое лицо «А» не вправе применить положения Налоговой конвенции, так как порядок легализации документа, подтверждающего резидентство, не соответствует требованиям ст.3 и 5 Гаагской конвенции. Т.е., отсутствует апостиль, подтверждающий подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее такой документ.

6. В случае если в рамках международного договора уполномоченный орган Республики Казахстан и компетентный орган иностранного государства заключат соглашение, предусматривающее иной порядок легализации документов, подтверждающих резидентство, то будет применяться указанный порядок. К примеру, между КГД МФ РК и Управлением Службы внутренних доходов США заключено соглашение, которое предусматривает отмену легализации документа, подтверждающего резидентство США, при представлении нерезидентом оригинала такого документа на бланке формы 6166.