



DMITRIEVA & PARTNERS

since 1994

Конкуруємо інтелектом

ОГЛЯД ГОЛОВНИХ НОВИН ЗАКОНОДАВСТВА ДЛЯ БІЗНЕСУ

Юристи Dmitrieva & Partners підготували перелік головних новин законодавства для бізнесу

Питання уникнення подвійного оподаткування податком на прибуток сум дивідендів, отриманих від нерезидента



Суми податків та зборів, сплачені за межами України, зараховуються під час розрахунку податків та зборів в Україні.

Для отримання права на зарахування податків та зборів, сплачених за межами України, платник зобов'язаний отримати від державного органу країни, де отримується такий дохід (прибуток), довідку про суму сплаченого податку та збору, а також про базу та/або об'єкт оподаткування. Зазначена довідка підлягає легалізації у відповідній країні, відповідній закордонній дипломатичній установі України, якщо інше не передбачено чинними міжнародними договорами України (п. 13.5 ст. 13 Кодексу).

Розмір зарахованих сум податку з іноземних джерел протягом податкового (звітного) періоду не може перевищувати суми податку, що підлягає сплаті в Україні таким платником податку протягом такого періоду.

Дата виникнення доходу платника податку на прибуток визначається відповідно до правил ведення бухгалтерського обліку та складання фінансової звітності в Україні (лист ДФС України від 07.11.2017 р. № 2549/6/99-99-15-02-02-15/ІПК).

Оподаткування нарахованої нерезидентом неустойки за невиконання договірних та платіжних зобов'язань

Підставою для застосування неустойки (штрафу і пені) є невиконання або неналежне виконання зобов'язань боржника, пов'язаних із здійсненням ним господарських відносин. Неустойка (штраф і пеня) розглядається як інші доходи, отримані нерезидентом із джерелом їх походження з України, та підлягають оподаткуванню в порядку і за ставками, визначеними статтею 141 ПКУ.

Резидент або постійне представництво нерезидента, що здійснюють на користь нерезидента або уповноваженої ним особи (крім постійного представництва нерезидента на території України) будь-яку виплату з доходу з джерелом його походження з України, отриманого таким нерезидентом від провадження господарської діяльності (у тому числі на рахунки нерезидента, що ведуться в національній валюті), утримують податок з таких доходів за ставкою в розмірі 15 відсотків їх суми та за їх рахунок, який сплачується до бюджету під час такої виплати, якщо інше не передбачено положеннями міжнародних договорів України з країнами резиденції осіб, на користь яких здійснюються виплати, що набрали инності (лист Головного управління ДФС у Миколаївській області від 09.11.2017 р. № 2571/ІПК/10/14-29-12-12-19).

Окремі питання з трансфертного ціноутворення

Визнання господарських операцій з продажу товарів за договором комісії контрольованими, якщо комітент та комісіонер є резидентами, а покупець - нерезидентом, організаційно-правова форма якого включена до переліку, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 04.07.2017 р. N 480.

При здійсненні господарських операцій з продажу товарів за договором комісії право власності на товар переходить безпосередньо від комітента до покупця-нерезидента, та такі господарські операції впливають на об'єкт оподаткування податком на прибуток підприємств комітента, а не комісіонера, контрольованими операціями визнаються саме господарські операції комітента з продажу товару нерезиденту покупцю, зареєстрованому у відповідному переліку.

Під час продажу товару покупцю - нерезиденту комісіонер - резидент вчиняє правочин (правочини) від свого імені, але за рахунок та в інтересах комітента - резидента. Враховуючи, що право власності на такий товар переходить безпосередньо від комітента - резидента до покупця - нерезидента, а господарська операція щодо продажу відповідного товару не впливає на об'єкт оподаткування податку на прибуток підприємства комісіонера - резидента, операції між комісіонером - резидентом та покупцем - нерезидентом також не підпадають під визначення контрольованих (лист ДФС України від 14.11.2017 р. № 2613/6/99-99-15-02-02-15/ІПК).

ПДВ з послуг, наданих нерезиденту

Якщо об'єкт нерухомості, у тому числі що будується, розташований за межами митної території України, то операції з надання нерезиденту шефмонтажних робіт у період монтажу обладнання елеваторного комплексу, за умови, що виконання таких робіт здійснюється за місцем їх фактичного надання (за місцезнаходженням нерезидента), не є об'єктом оподаткування ПДВ (Державна фіскальна служба України, лист від 16.11.2017 р. № 2624/6/99-99-15-03-02-15/ІПК)

Оподаткування доходів, отриманих фізичними особами при проведенні операції обміну об'єктів нерухомості

Об'єктом оподаткування резидента є загальний місячний (річний) оподатковуваний дохід, до якого включається, зокрема, частина доходів від операцій з майном, розмір якої визначається згідно з положеннями ст. 172 Кодексу (пп. 164.2.4 п. 164.2 ст. 164 Кодексу).

Дохід, отриманий платником податку від продажу (обміну) не частіше одного разу протягом звітного податкового року житлового будинку, квартири або їх частини, кімнати, садового (дачного) будинку (включаючи земельну ділянку, на якій розташовані такі об'єкти, а також господарсько-побутові споруди та будівлі, розташовані на такій земельній ділянці), а також земельної ділянки, що не перевищує норми безоплатної передачі, визначеної ст. 121 Земельного кодексу України залежно від її призначення, та за умови перебування такого майна у власності платника податку понад три роки, не оподатковується (п. 172.1 ст. 171 ПКУ).

Умова щодо перебування такого майна у власності платника податку понад три роки не розповсюджується на майно, отримане таким платником у спадщину.

Дохід, отриманий платником податку від продажу протягом звітного податкового року більш як одного з об'єктів нерухомості або від продажу об'єкта нерухомості, не зазначеного вище, підлягає оподаткуванню за ставкою 5 відс., виходячи з ціни, зазначеної в договорі купівлі-продажу, але не нижче оціночної вартості такого об'єкта, розрахованої органом, уповноваженим здійснювати таку оцінку відповідно до закону.

Під час проведення операцій з продажу (обміну) об'єктів нерухомості між фізичними особами нотаріус посвідчує відповідний договір за наявності оціночної вартості такого нерухомого майна та документа про сплату податку до бюджету стороною (сторонами) договору.

Отриманий від обміну об'єкту нерухомості дохід (у вигляді вартості об'єкту нерухомості та грошової компенсації) у разі не дотримання вимог п. 172.1 ст. 172 Кодексу оподатковується

податком на доходи фізичних осіб за ставкою 5 відс. та військовим збором за ставкою 1,5 відсотка (Державна фіскальна служба України, лист від 23.11.2017 р. № 2691/П/99-99-13-02-03-14/ІПК)

Критерії визначення операцій контрольованими за 2016 звітний рік

Господарські операції визнаються контрольованими, якщо одночасно виконуються такі умови:

- річний дохід платника податків від будь-якої діяльності, визначений за правилами бухгалтерського обліку, перевищує 150 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік;

- обсяг таких господарських операцій платника податків з кожним контрагентом, визначений за правилами бухгалтерського обліку, перевищує 10 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік.

Звіт про контрольовані операції за 2016 звітний рік має подаватись згідно діючих вимог пп. 39.4.2 п. 39.4 ст. 39 Кодексу до 1 жовтня 2017 року, але інформація щодо контрольованих операцій, здійснених платником податків у 2016 році, зазначається у звіті з урахуванням та відповідно до критеріїв, які діяли у 2016 році під час здійснення господарських операцій. Тобто для розрахунку вартісного критерію та визнання господарських операцій контрольованими мають використовуватись норми п.п 39.2.1 п. 39.2 ст. 39 Кодексу у редакції, що діяла на момент здійснення господарських операцій (тобто до 01.01.2017 року) (Державна фіскальна служба України від 27.11.2017 р., лист № 2742/6/99-99-15-02-02-15/ІПК).

Пов'язані особи для визначення операцій контрольованими

Пов'язані особи - це юридичні та/або фізичні особи, відносини між якими можуть впливати на умови або економічні результати їх діяльності чи діяльності осіб, яких вони представляють, з урахуванням таких критеріїв, які визначені пп. 14.1.159 п. 14.1 ст. 14 ПКУ.

Водночас, контролюючий орган в судовому порядку може довести на основі фактів і обставин, що одна юридична або фізична особа здійснювала практичний контроль за бізнес-рішеннями іншої юридичної особи та/або що та сама фізична або юридична особа здійснювала практичний контроль за бізнес-рішеннями кожної юридичної особи.

Якщо юридичні та/або фізичні особи не відповідають вказаним критеріям, визначеним у пп. 14.1.159 п. 14.1 ст. 14 Кодексу, вони не вважаються пов'язаними особами, якщо не доведено зворотне в судовому порядку (Державна фіскальна служба України, лист від 27.11.2017 р. № 2744/6/99-99-15-02-02-15/ІПК).

Оподаткування процентів, що сплачуються на користь нерезидента

Особа (податковий агент) має право самостійно застосувати звільнення від оподаткування або зменшену ставку податку, передбачену відповідним міжнародним договором України на час виплати доходу нерезиденту, якщо такий нерезидент є бенефіціарним (фактичним) отримувачем (власником) доходу і є резидентом країни, з якою укладено міжнародний договір України.

Бенефіціарним (фактичним) отримувачем (власником) доходу для цілей застосування пониженої ставки податку згідно з правилами міжнародного договору України до дивідендів, процентів, роялті, винагород тощо нерезидента, отриманих із джерел в Україні, вважається особа, що має право на отримання таких доходів.

При цьому бенефіціарним (фактичним) отримувачем (власником) доходу не може бути юридична або фізична особа, навіть якщо така особа має право на отримання доходу, але є агентом, номінальним утримувачем (номінальним власником) або є тільки посередником щодо такого доходу.

Підставою для звільнення (зменшення) від оподаткування доходів із джерелом їх походження з України є подання нерезидентом з урахуванням довідки (або її нотаріально засвідченої копії), яка підтверджує, що нерезидент є резидентом країни, з якою укладено

міжнародний договір України, а також інших документів, якщо це передбачено міжнародним договором України.

Довідка видається компетентним (уповноваженим) органом відповідної країни, визначеним міжнародним договором України, за формою, затвердженою згідно із законодавством цієї країни, і повинна бути належним чином легалізована (Державна фіскальна служба України, лист від 27.11.2017 р. № 2738/6/99-99-01-02-02-15/ІПК).

Прийнятий за основу проект Закону України про внесення змін до Закону України "Про публічні закупівлі" та деяких законів України щодо здійснення моніторингу закупівель

Прийнятий за основу проект Закону України про внесення змін до Закону України "Про публічні закупівлі" та деяких законів України щодо здійснення моніторингу закупівель (реєстр. № 4738-д).

Законопроектом пропонується зміна визначення моніторингу закупівель під час якого орган державного фінансового контролю повідомлятиме замовника про порушення, що ним допускаються під час проведення закупівлі.

У законопроекті передбачено запровадження:автоматичних індикаторів ризиків, вичерпного переліку підстав для проведення моніторингу закупівель, обов'язкової публікації інформації в електронній системі закупівель про початок і закінчення моніторингу, про результати його проведення, про обмін інформацією між органом державного фінансового контролю та замовником на всіх етапах проведення моніторингу; принципу не втручання контролюючого органу у процес проведення закупівель, що сприятиме не затягуванню процесу закупівлі.

Чергове послаблення валютних обмежень

Постановою НБУ №112 від 14 листопада 2017 року "Про внесення змін до постанови Правління НБУ від 13 грудня 2016 року № 410" затверджені чергові кроки валютної лібералізації.

Відповідно до зазначених змін розширено межі репатріації дивідендів за кордон в іноземній валюті, які відтепер можуть повертатися і за 2013 р. в розмірі до 2 млн. USD. Обмеження щодо репатріація дивідендів, нарахованих за 2014-2016 роки, залишаються незмінними – до 5 млн. USD на одну юридичну особу.

Окрім того постанова передбачила, що резиденти-позичальники, які перебувають в процесі ліквідації, можуть здійснювати дострокове погашення зовнішніх запозичень від нерезидента-кредитора (за кредитним договором/договором позики згідно з порядком (черговістю) задоволення вимог кредиторів, визначеним законодавством України).

Оподаткування ПДВ роялті та податком на прибуток доходів представництва нерезидента

ДФС своїм листом від 06.11.2017 р. № 2518/6/99-99-15-03-02-15/ІПК висловила свою позиція щодо оподаткування податком на додану вартість роялті та податком на прибуток доходів представництва нерезидента.

Відповідно до пп. 196.1.6 пункту 196.1 статті 196 розділу V ПКУ не є об'єктом оподаткування операції з виплат дивідендів, роялті у грошовій формі або у вигляді цінних паперів, які здійснюються емітентом. У листі наголошено, що до загального обсягу оподатковуваних операцій для цілей реєстрації особи як платника ПДВ належать операції, що підлягають оподаткуванню ПДВ за основною ставкою ПДВ, ставкою 7 відсотків, нульовою ставкою ПДВ та звільнені від оподаткування ПДВ. При цьому обсяг операцій що не є об'єктом оподаткування ПДВ, при обрахунку загального обсягу операцій з постачання товарів/послуг не враховується.

Також у листі зазначено, що при виплаті постійним представництвом нерезидента доходу (прибутку) на користь такого нерезидента податок у розмірі 15 % не стягується у разі, якщо



такий дохід (прибуток), який виплачує представництво нерезиденту, був оподаткований податком на прибуток при визначенні доходу (прибутку) з джерелом походження з України від провадження нерезидентом господарської діяльності через своє постійне представництво в Україні в порядку передбаченому пп. 141.4.7 пункту 141.4 статті 141 ПКУ (у тому числі при визначенні оподатковуваного прибутку шляхом застосування коефіцієнту 0,7).

Діяльності іноземної компанії на території України без податкової реєстрації

ДФС листом від 27.11.2017 р. № 2743/6/99-99-15-02-02-15/ІПК надала консультацію відносно діяльності іноземної компанії на території України. У листі зазначено, що якщо постійне представництво розпочало свою господарську діяльність до реєстрації у контролюючому органі, то воно відповідно до вимог п. 133.3 ст. 133 Податкового кодексу України вважається таким, що ухиляється від оподаткування, а одержані ним прибутки вважаються прихованими від оподаткування.

Здійснення незалежної професійної діяльності адвокатами з точки зору ДФС

ДФС листом від 13.11.2017 р. 2602/6/99-99-13-01-02-15/ІПК надала індивідуальну податкової консультації відносно здійснення незалежної професійної діяльності адвокатами.

Посилаючись на норми чинного законодавства, а саме п. 3 ст. 4 "Про адвокатуру та адвокатську діяльність", яка визначає, що адвокат може здійснювати адвокатську діяльність індивідуально або в формі адвокатського бюро чи адвокатського об'єднання та на пп.14.1.226 п. 14.1 ст. 14 Податкового кодексу України, який передбачає, що незалежна професійна діяльність - це діяльність адвокатів, за умови, що такий адвокат не є працівником в межах такої незалежної професійної діяльності, ДФС дійшла до висновку, що фізична особа, яка має намір здійснювати незалежну адвокатську діяльність не може перебувати найманим працівником в межах такої незалежної професійної діяльності. У листі зазначено: «Фізична особа, яка є найманим працівником у юридичної особи та/або фізичної особи - підприємця та має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю, може перебувати на посаді, яка не передбачає здійснення адвокатської діяльності та надання адвокатських послуг, та не може представляти свого роботодавця як адвокат».

У разі будь-яких питань, будь ласка, звертайтеся до нас:

02098, м. Київ

Вул. Дніпровська набережна, 3

Тел.: +38 (044) 553 76 60

Моб.: +38 (067) 501 01 41

office@dmp.com.ua

www.dmp.com.ua