

Проблемы применения нового Закона Республики Казахстан о трансфертном ценообразовании на практике

А. Мендыбаев, партнер, руководитель департамента «Трансфертное ценообразование» юридической фирмы «GRATA», магистр математических наук

Как известно, с 1 января 2009 г. вступил в силу новый Закон Республики Казахстан от 5 июля 2008 г. № 67-IV «О трансфертном ценообразовании» (далее — Закон).

В Законе есть отсылочные нормы на следующие нормативные правовые акты:

- Инструкция к Закону Республики Казахстан «О трансфертном ценообразовании» от 5 июля 2008 г. № 67-IV (далее — Инструкция к Закону).
- Правила взаимодействия между таможенными и налоговыми органами.
- Правила осуществления мониторинга сделок.
- Перечень товаров (работ, услуг), подлежащих мониторингу сделок.
- Правила заключения соглашения.
- Перечень официальных источников информации по рыночным ценам.
- Перечень иностранных государств с льготным налогообложением.
- Перечень биржевых товаров.

В настоящей статье даны небольшие комментарии по каждому нормативному правовому акту, а также высказаны предположения, с какими трудностями можно столкнуться в ходе их применения.

Инструкция к Закону

В Законе определено, что моментом реализации товара является дата перехода права собственности покупателю, в связи с этим в Инструкции были даны определения, что является котировальным периодом и что считать моментом реализации.

Котировальный период — период ценообразования, в течение которого определяется среднее значение максимальных и мини-

мальных цен на товары (работы, услуги) с учетом диапазона цен.

Дата перехода права собственности:

- по нефти — день перехода права собственности в котировальный период за пять дней до дня перехода права собственности и пять дней после дня перехода права собственности, при этом днем перехода права собственности считается нулевой день и определяется в соответствии с условиями поставки Инкотермс-2000;
- по биржевым и всем иным товарам (за исключением нефти) — день перехода права собственности в котировальный период, не превышающий 15 дней до дня перехода права собственности, при этом днем перехода права собственности считается нулевой день и определяется в соответствии с условиями поставки Инкотермс-2000;
- по международным деловым операциям с участниками, определенными пунктом 5 статьи 10 и статьей 11 Закона — датой перехода права собственности покупателю по всем товарам является дата поставки товара покупателю в соответствии с условиями поставки, определенными Инкотермс-2000.

Если рассмотреть последнюю позицию перехода права собственности, то следует, что вне зависимости, продаете вы нефть или еще какой-нибудь товар (биржевой и не только), датой перехода собственности для вас будет являться один день.

И что в результате получается?

В Инструкции определено, что если сделка осуществлена с оффшорной компанией или взаимосвязанной стороной, то котировальным периодом будет являться один день.



Как известно, согласно подпункту 15 статьи 11 Закона взаимосвязанными сторонами являются те стороны, которые реализуют друг другу продукцию с отклонением от рыночной цены, т. е. при отклонении на 0,1 %.

При этом найти отклонение в любой сделке для налоговых органов не составит труда, а отсюда вывод, что ваша сделка будет приравнена к сделке между взаимосвязанными сторонами. Из этого следует, что в ходе проверки у вас выявят 0,1 % отклонения от рыночной цены, привяжут вашу сделку к взаимосвязанной стороне, а это есть основание для применения к вам однодневного котировального периода.

По остальным позициям были определены следующие котировальные периоды:

- по товарам, реализованным в рамках долгосрочных контрактов, — момент заключения договора;
- по услугам по предоставлению кредитов, займов — дата заключения кредитного соглашения, договора о займе, в случае изменения сторонами сделки основных условий услуг по предоставлению кредитов, займов моментом реализации после таких изменений признается дата заключения сторонами сделки по внесению изменений и (или) дополнений к кредитному соглашению, договору о займе;
- по всем иным работам и услугам — дата заключения соглашения (договора) при применении основных условий соглашения (договора) не более одного года.

Кроме того, в Инструкции к Закону прописан дифференциал, который разделен на два вида затрат — **постоянные** и **переменные затраты**, при этом к переменным отнесены такие затраты, как потери, инспекция, портовые расходы и т. д., хотя понятно, что данные затраты носят постоянный характер:

- портовые расходы всегда возникают в случае транспортировки морем;
- инспекция возникает в случае любой перевалки, т. е. при переходе от одного вида транспортировки к другому;
- существуют потери, которые возникают всегда, т. е. происходят испарения при транспортировке, потери при перевалке и т. д.

Вышеназванные расходы, которые всегда являлись постоянными, теперь определены как переменные, т. е. данные затраты могут быть, а могут и не быть.

Министерство энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан предлагает с 2020 г. перейти на европейскую цену газа на внутреннем рынке

Министерство энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан (МЭМР РК) предлагает с 2020 г. перейти на европейскую цену газа на внутреннем рынке. Об этом сегодня на заседании Правительства сообщил глава ведомства Сауат Мынбаев.

«Предлагается следующая ценовая политика: поэтапно до 2015 г. поднять цены на внутреннем рынке на уровень европейской цены минус транспортные расходы, минус порядка 25 %», — сообщил С. Мынбаев.

«Но с 2020 г. нужно перейти на цены, равные европейской цене, и минус транспортные расходы», — отметил глава МЭМР РК.

Кроме того, он сообщил: «Предполагается, что при передаче инвесторам новых месторождений с добычей газа после 2015 г. в контрактах будут предусматриваться обязательства по продаже этого газа на внутренний рынок».

«Эти продажи будут осуществляться по определенной формуле цены», — добавил С. Мынбаев.

Kazakhstan today. 12.05.2009.

Казахстан прогнозирует дефицит газа на внутреннем рынке к 2020 г.

Казахстан прогнозирует нехватку газа на внутреннем рынке к 2020 г. и намерен обязать с 2015 г. недропользователей, разрабатывающих газовые месторождения, поставлять газ на внутренний рынок. Об этом сообщил министр энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан Сауат Мынбаев во вторник на заседании правительства.

«Существуют различные варианты баланса добычи и потребления газа в Казахстане, при которых газа на внутреннем рынке не будет хватать (в зависимости от количества разрабатываемых месторождений) или в 2015 г. или после 2020 г.», — отметил министр.

По его оценке, если к этому времени будет введен третий этап крупнейшего в республике Карачаганакского газоконденсатного месторождения, то «газа на внутреннем рынке не будет хватать после 2030 г.».

«Мы имеем возможность возникновения дефицита газа для поставок на внутренний рынок после 2020 г. (при любом сценарии), а если недостаточно инвестировать в новые и действующие проекты, то даже раньше», — отметил глава МЭМР РК.



Правила о порядке взаимодействия уполномоченных органов при проведении контроля по вопросам трансфертного ценообразования

Органы налоговой службы и таможенные органы совместно проводят проверки по вопросам трансфертного ценообразования, при этом проверки проводятся по следующим направлениям:

- по биржевым товарам, перечень которых утвержден Правительством Республики Казахстан;
- по товарам (работам, услугам), подлежащим мониторингу сделок, перечень которых утвержден Правительством Республики Казахстан.

По остальным товарам проверки будут назначаться:

- на основании информации о фактах применения трансфертных цен от государственных органов;
- в соответствии с налоговым и таможенным законодательством Республики Казахстан.

Проблемой в данном определении является то, что любой государственный орган может написать письмо в Налоговый комитет о том, что налогоплательщик применяет трансфертное ценообразование без каких-либо подтверждений.

При этом будут ли органы налоговой службы на основе данного письма изучать изложенные в нем факты, проводить по нему мониторинг сделок, требовать от налогоплательщика представления пояснения (возможно, в письме изложены неподтвержденные факты), т. е. проводить полную процедуру мониторинга сделок? Вероятнее всего, нет.

Согласно Закону данное письмо будет веским основанием для проведения налоговой проверки по трансфертному ценообразованию.

Правила осуществления мониторинга сделок

Мониторинг сделок осуществляется путем наблюдения уполномоченными органами за ценами, применяемыми участниками сделок (налогоплательщиками).

Под мониторинг сделок будут подпадать только те налогоплательщики, которые определены в соответствии с Кодексом Республики Казахстан «О налогах и других обязательных

платежах в бюджет» (далее — Налоговый кодекс).

Мониторинг сделок представляется в Налоговый комитет в срок до 15 апреля года, следующего за отчетным периодом (календарный год), в формате Excel с подтверждением на бумажных носителях.

Теперь каждому налогоплательщику, вошедшему в список подлежащих мониторингу сделок, необходимо в течение года вести отчетность по всем экспортным и импортным сделкам.

Данную отчетность необходимо вести в формате Excel, при этом вносить в таблицу каждую поставку, т. е. сколько отгрузили, например, вчера 10 вагонов, сегодня 15, а завтра планируете 20 вагонов и т. д.

Немаловажно также то, что в Налоговый комитет необходимо представлять полный пакет документов о сделках, при этом дополнительно нужно прикладывать документы о стратегии ведения бизнеса, стратегии ведения деловых операций, прогноз формирования цены, отчеты по международным стандартам бухгалтерского учета (финансовая отчетность) и т. д.

Насколько эти документы необходимы для трансфертного ценообразования, не понятно, но существует принцип: чем больше, тем лучше.

Сформировав всю эту отчетность, вы направляет результаты мониторинга сделок в Налоговый комитет до 15 апреля года, следующего за отчетным периодом, при этом к данной отчетности вы должны приложить все документы по дифференциалу (скидке).

Дифференциал (скидка) учитывается при определении рыночной цены в случае своевременного и обоснованного предоставления информации по мониторингу сделок, т. е. в случае непредставления или представления документов не в полном объеме в ходе мониторинга сделок данные не будут учтены, даже если вы их представите в ходе налоговой проверки.

Перечень товаров (работ, услуг), подлежащих мониторингу сделок

В соответствии с постановлением Правительства Республики Казахстан от 12 марта 2009 г. № 293 утвержден перечень товаров (работ, услуг), которые подлежат мониторингу сделок.

В данный перечень вошли основные товарные позиции, которые экспортируются казах-



станскими компаниями, в том числе такие позиции, как:

- строительные работы;
- монтажные работы;
- маркетинговые услуги;
- экспедиторские услуги.

Теперь все компании, которые оказывают вышеперечисленные услуги, работы или используют их в предпринимательской деятельности, будут представлять в налоговый орган отчетность о них, т. е. кому оказали или у кого приобрели, по какой цене, в каких объемах, методике определения цены сделки, место регистрации поставщика и т. д.

Порядок представления отчетности определен в Правилах осуществления мониторинга сделок.

Правила заключения соглашения

Теперь вы можете заключить соглашение по применению трансфертного ценообразования.

Соглашение будет подписываться между Налоговым, Таможенным комитетами Министерства финансов Республики Казахстан и вами.

Соглашение действует в течение трех лет со дня его подписания.

С какими сложностями можно столкнуться в ходе подписания соглашения:

1. Для подписания соглашения необходимо представить перечень нотариально заверенных документов.

Большой проблемой может явиться то, что с некоторыми представленными документами налоговые органы могут и не согласиться, что впоследствии может стать основанием для проведения налоговой проверки.

2. Налоговые органы рассматривают представленные документы в течение 60 рабочих дней, т. е. на 59 день вам может быть направлен отказ.

3. Налоговые органы могут направить запрос в другие государства для получения подтверждения данных, отраженных в ваших документах, что приостанавливает срок заключения соглашения до получения ответа, а это еще несколько месяцев, не говоря уже о более длительных сроках.

В случае выявления нарушений по исполнению положений соглашения налоговые органы могут расторгнуть его в одностороннем порядке.

В качестве одного из вариантов выхода из такой ситуации С. Мынбаев внес предложение обязать всех недропользователей, разрабатывающих газовые месторождения на территории республики, поставлять газ на внутренний рынок Республики Казахстан. Он уточнил, что эти продажи будут осуществляться по определенной формуле цены.

«Предлагается следующая ценовая политика – поэтапно до 2015 г. поднять цены на внутреннем рынке, например, на уровень «европейская цена минус транспортные расходы и минус порядка 25 %», – пояснил министр, подчеркнув, что это «ориентир для внутренней цены». Вместе с тем, считает Мынбаев, «с 2020 г. надо перейти на внутренние цены равные «европейским минус транспортные расходы».

Позже в кулуарах заседания Правительства Республики Казахстан, С. Мынбаев в интервью журналистам подчеркнул, что «решение еще не окончательное и будет обсуждаться в дальнейшем».

Тем не менее, в Минэнерго настаивают на необходимости повышения внутренних цен на газ.

«В будущий период цена на газ неизменно будет рыночной: это будет связано и с импортными поставками и его (газа) недостаточностью (на внутреннем рынке)», – отметил глава МЭМР РК.

Kazakhstan today. 12.05.2009.

Электроэнергетика

Президент Республики Казахстан поддержал инвестиционные проекты КЕГОК, намеченные на текущий и предстоящие годы

Президент Республики Казахстан Нурсултан Назарбаев поддержал инвестиционные проекты АО «Казахстанская компания по управлению электрическими сетями «КЕГОК», намеченные на текущий и предстоящие годы.

Назарбаев принял президента КЕГОС Каната Бозумбаева, который доложил об итогах работы компании за 2008 г. и за первый квартал этого года.

В ходе встречи были обсуждены вопросы развития электроэнергетической отрасли Республики Казахстан в условиях негативного влияния мирового финансового кризиса, а также инвестиционные проекты, реализацию которых компания наметила на текущий и предстоящие годы.

«По всем проектам мы получили поддержку от главы государства. Будем работать с правительством и нашим акционером – Фондом «Самрук-Казына», для того чтобы создать необходимые экономике страны объекты энергетики», – сказал после встречи К. Бозумбаев.

Пресс-служба Президента РК. 02.04.2009.



Перечень официальных источников информации по рыночным ценам

Предоставляем перечень основных экспортируемых товаров (работ, услуг) и источники информации, которые можно использовать при определении рыночной цены:

- нефть и нефтепродукты — «Platts», «Reuters»;
- природный и сжиженный газ — «Platts», «Reuters»;
- зерновые и масличные культуры — «АПК — Информ», «Цена — Информ»;
- хлопок — «Cotlook Limited»;
- драгоценные металлы — «Reuters», «Metal Bulletin»;
- цветные и черные металлы — «Platts», «Reuters», «Metal Bulletin», «Метасофт Россия»;
- финансовые услуги — «Reuters», «Bloomberg»;
- руды и концентраты — «Цена — Информ», «Метасофт Россия», «The TEX Report Ltd», «Ryan,s Notes», «Alloy Metals and Steel Market Research».

С полным списком можно ознакомиться в постановлении Правительства Республики Казахстан от 12 марта 2009 г. № 292.

Из данного перечня был исключен «Argus Media», который предоставлял не только информацию о мировых рынках, но и сопутствующих расходах, связанных с доставкой товара до мировых рынков.

Теперь неизвестно, чем можно будет доказывать переменные затраты.

Кроме того, в перечне нет сведений об источниках информации, которые могли бы подтверждать такие затраты, как премия (комиссия) покупателя, экспедиторские расходы, а также расходы, возникающие при транспортировке через третьи страны.

При этом налоговые органы требуют подтвердить данные расходы, хотя каких-либо источников информации о рыночных ценах налоговыми органами не установлено.

Вопрос остается открытым.

Источников информации нет, остаются только первичные документы, хотя покупатель их никогда не представит, так как эти расходы являются его прибылью и сведения о них конфиденциальны.

Из этого следует, что переменные расходы всегда будут вопросом спора, а это опять разбирательства в судебных инстанциях.

Перечень иностранных государств с льготным налогообложением

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2008 г. № 1318 был утвержден перечень государств с льготным налогообложением.

В данный перечень вошли 63 территории, в том числе:

- Швейцарская Конфедерация;
- Великое Герцогство Люксембург;
- Китайская Народная Республика (в части Макао и Гонконга);
- Королевство Нидерландов (в части о. Аруба и Малых Антильских островов);
- ОАЭ (в части Дубая);
- Республика Сингапур.

При сделках с государствами с льготным налогообложением при определении рыночной цены дифференциал (скидка) не учитывается.

ПРИМЕР

Вы продаете нефть на условиях FOB Одесса, и цена сделки формируется по следующей формуле:

BRENT — скидка = цена сделки.

В скидку могут быть включены такие расходы, как фрахт, инспекция, комиссия и т. д.

Теперь расходы, понесенные покупателем, не будут учтены при определении рыночной цены, т. е. рыночная цена будет выражаться следующей формулой:

BRENT = цена сделки,

и так по всем товарам (работам и услугам), в случае если сделка была осуществлена с компанией, зарегистрированной в государстве с льготным налогообложением.

Перечень биржевых товаров

В соответствии с пунктом 2 статьи 10 Закона по биржевым товарам корректировка объектов налогообложения и объектов, связанных с налогообложением, не производится в случае соответствия цены сделки рыночной цене с учетом диапазона цен, указанной в официально признанном источнике информации, если иное не предусмотрено настоящей статьей (перечень биржевых товаров утверждается Правительством Республики Казахстан).



В случае если вы реализуете биржевой товар, то моментом реализации товара будет являться переход права собственности покупателю.

По долгосрочным контрактам с небиржевыми товарами, в которых указана долгосрочная цена, моментом реализации товара будет являться момент заключения договора, при этом, чтобы применить момент заключения договора, вам необходимо учитывать следующие условия:

1. Совершение сделок по договору осуществляется в течение месяца с даты заключения договора.
2. Рыночная цена определяется как цена, опубликованная официально признанными источниками информации для долгосрочных контрактов на последнюю дату, предшествующую дате заключения договора.

То есть если по вашему товару нет информации в официальных источниках информации, то реализованный вами товар будет подпадать под условия, которые применимы к биржевым товарам.

3. Долгосрочная цена применяется не более одного года и подтверждается конечным контрактом между участниками сделок или последующим контрактом между трейдером, аффилированным с участником сделки — резидентом Республики Казахстан, и конечным потребителем, который является независимой стороной. Доказательством исполнения контракта являются документы, представленные по запросу уполномоченных органов.

То есть даже если есть информация в официальных источниках, но нет у вас конечного контракта между покупателем и конечным покупателем (а он и не может быть у вас ввиду его конфиденциальности), то ваш товар опять подпадает под условия, которые применимы к биржевым товарам.

Из этого следует, что к небиржевым товарам будут применяться такие же условия, как к биржевым, и в подтверждение своей цены вам необходимо представить большой пакет документов, которые фактически достать будет сложно. ❧

KEGOC не планирует выводить энергосистему Казахстана из объединенной энергосистемы Центральной Азии

АО «Казахстанская компания по управлению электрическими сетями «KEGOC» не планирует вывода энергосистемы Республики Казахстан из параллельного режима работы с объединенной энергосистемой (ОЭС) Центральной Азии в ближайшие месяцы. Об этом в ходе пресс-конференции сообщил вице-президент компании Валерий Ли.

«Выход из параллельной работы также несет в себе определенные риски, поскольку, если отключится какая-то из наших линий, которая соединяет север с югом страны, это может привести к обесточиванию всех южных регионов республики», — сказал Ли.

Он также сообщил, что после окончания строительства второй линии транзита электроэнергии «Север — Юг», которую планируется сдать в IV квартале текущего года, «можно было бы более безопасно рассматривать вариант раздельной работы энергосистемы Казахстана».

По словам вице-президента компании, произошедшая накануне крупная авария в энергосистеме региона является самой серьезной аварией за последние 10 лет.

Как уже сообщалось, вчера вечером в объединенной энергосистеме Центральной Азии произошла системная авария, в результате которой наиболее масштабные ограничения потребителей произошли на севере Кыргызстана (до 900 МВт), в Алматинской (более 700 МВт) и Жамбылской (106 МВт) областях.

Как уточнили в пресс-службе ТОО «АлматыЭнергоСбыт», причиной прекращения электроснабжения Алматы и Алматинской области явилось «аварийное отключение высоковольтных линий 500кВ Токтогул — Лачин и Токтогул — Фрунзе в НЭС Кыргызстана, что привело к отключению Токтогульской ГЭС (Кыргызстан) и набросу мощности на транзит 500кВ «Север — Юг Казахстана».

По информации пресс-службы KEGOC, режим параллельной работы с ОЭС Центральной Азии был восстановлен 15 апреля в 23.00.

Напомним, что ранее, с 26 февраля 2009 года, единая энергетическая система Казахстана переходила на раздельный режим работы с ОЭС ЦА, поскольку с этого месяца наблюдался дисбаланс производства и потребления электроэнергии в странах Центральной Азии. По состоянию на 26 февраля 2009 года внеплановое потребление таджикской энергосистемы (ОАХК «Барки точик») достигло 84 млн кВт/ч.

Впоследствии, 11 марта 2009 года, энергосистема Казахстана восстановила режим параллельной работы с объединенной энергосистемой Центральной Азии, поскольку ситуация в регионе стабилизировалась.