

Комментарий к подпунктам 2) и 4) статьи 115 и подпунктам 1) и 2) пункта 3 статьи 257 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 115. Затраты, не подлежащие вычету

Вычету не подлежат:

...

2) расходы по операциям с налогоплательщиком, признанным лжепредприятием на основании вступившего в законную силу приговора или постановления суда, произведенные с даты начала преступной деятельности, установленной судом, за исключением расходов по сделкам с налогоплательщиками, не указанными в приговоре или постановлении суда, либо признанным судом действительными в гражданско-правовом порядке;

...

4) расходы по сделке (операции), по которой действие (действия) по выписке счета-фактуры и (или) иного документа признано (признаны) судом совершенным (совершенными) субъектом частного предпринимательства без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров;

...

Статья 257. Налог на добавленную стоимость, не подлежащий отнесению в зачет

...

3. Сумма налога на добавленную стоимость не подлежит отнесению в зачет в
с л е д у ю щ и х с л у ч а я х :

1) по операциям с налогоплательщиком, признанным лжепредприятием на основании вступившего в законную силу приговора или постановления суда, за исключением сумм налога на добавленную стоимость, отнесенных в зачет, по сделкам с налогоплательщиками, не указанными в приговоре или постановлении суда, либо признанными судом действительными в гражданско-правовом порядке; *

2) по сделке (операции), по которой действие (действия) по выписке счета-фактуры и (или) иного документа признано (признаны) судом совершенным (совершенными) субъектом частного предпринимательства без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров. *

...

КОММЕНТАРИЙ

Рассматриваемые нормы свидетельствуют о необходимости установления в судебном порядке вины в действиях соответствующего лица.

В этой связи, следует обратить внимание на постановление органа уголовного преследования о прекращении уголовного дела по не реабилитирующим основаниям, которое *устанавливает вину лица в совершении преступления.*

Кроме того, *прекращение уголовного дела в порядке пункта 3 части 1 статьи 37 Уголовно-процессуального кодекса предполагает признание обвиняемым своей вины в совершении преступления,* по которому прекращается уголовное преследование.

В подтверждение изложенному, обращаем внимание на положения пунктов 11, 17 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 12 января 2009 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о лжепредпринимательстве» (далее – Нормативное постановление), которое согласно статье 4 Конституции Республики Казахстан признано действующим правом, и, соответственно, является общеобязательным на всей территории Республики Казахстан

Так, в соответствии с пунктом 11 Нормативного постановления если *по уголовному делу будет установлено,* что лицо, создавшее лжепредприятие, реализовывало от его имени товары, не учтенные по правилам бухгалтерского и налогового учета, а приобретенные у неизвестных лиц без оформления надлежащих документов, его действия подлежат квалификации как лжепредпринимательство.

В этом случае *у контрагентов лжепредприятия подлежат исключению из вычетов расходы и из зачета суммы налога на добавленную стоимость по этим сделкам.*

Также, данным Нормативным постановлением регламентировано, что с учетом требований статьи 24 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан о всестороннем, полном и объективном исследовании обстоятельств дела органы уголовного преследования обязаны принять меры для установления всех контрагентов коммерческой организации, в отношении которой лицо обвиняется в совершении лжепредпринимательства, и выяснения обстоятельств дела касательно действительной реализации товаров, работ, услуг и оплаты за них.

В обвинительном приговоре суда, а также в постановлениях органа уголовного преследования или суда о прекращении уголовного дела по статье 192 УК по не реабилитирующим основаниям должны быть указаны фактические обстоятельства дела относительно каждого контрагента лжепредприятия.

Таким образом, наличие достоверно установленной и признанной вины со стороны налогоплательщика как посредством судебного разбирательства, так и прекращения уголовных дел по нереабилитирующим основаниям, является правовым основанием для применения рассматриваемых положений Налогового кодекса к его покупателям.

