**Замечания и предложения к Методическим рекомендациям о некоторых вопросах признания сделок недействительными, утвержденным приказом председателя КГД МФ РК от 5 сентября 2019 года**

**(Методические рекомендации).**

**ТОО «ERG»**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Структурный элемент НПА** | **Действующая редакция** | **Предлагаемая редакция** | **Обоснование** | **Позиция КГД** |
|  | Подпункт 9) пункта 2 Методических рекомендаций | 2. Для целей настоящих Методических рекомендаций используются следующие основные понятия и сокращения:  …..  9) сомнительная операция - финансово-хозяйственная операция между налогоплательщиком и его контрагентом без фактической поставки товаров, оказания работ, услуг **или осуществление такой операции с лицом, не указанным в первичных учетных документах (мнимая сделка).** | 2. Для целей настоящих Методических рекомендаций используются следующие основные понятия и сокращения:  9) сомнительная операция - финансово-хозяйственная операция между налогоплательщиком и его **непосредственным** контрагентом без фактической поставки товаров, оказания работ, услуг, подлежащая рассмотрению в пределах срока исковой давности в три года.  **При этом отсутствием поставки товаров, является полное отсутствие движения товара в учете налогоплательщика, а именно отсутствие одного из следующих: оприходования товара или его отсутствие либо на складе, либо оприходования в производство, либо списание (или) перевод в другие товарные материальные ценности, либо продажа, либо обмен, либо передача, либо другие действия с этим товаром, в рамках действующих норм ГК РК.**  **Отсутствием оказания работ, услуг является полное отсутствие одного из следующих: документов (либо отчетов, либо других документов, используемых налогоплательщиком в своей внутренней деловой деятельности), либо отсутствие наличия объекта в период получения/оказания работы, либо отсутствие любых других документов, или отсутствие любых действий, которые служат косвенным доказательством осуществления сделки в рамках действующих норм ГК РК.** | **ERG**  Считаем целесообразным более подробно прописать случаи и условия, когда сделка может быть признана без поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.  Это необходимо для предотвращения необоснованного отнесения каждой сделки к сомнительной. | Поскольку к методическим рекомендациям разработаны приложения, устанавливающие перечень критериев недействительности сделок, расширение понятия «сомнительная операция» считаем нецелесообразным. |
|  | Пункт 6  Методических рекмендаций | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  **Наличие товара (объекта, работ, услуг) не может безусловно свидетельствовать об обоснованности сведений налогового учета, поскольку такой товар (объект, работа, услуга) может быть приобретен от иного лица либо иным способом.**  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, **органами государственных доходов по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса.**  **А именно,** в соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения **с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.**  **В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими.** | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  ***Исключить***  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, **органы государственных доходов в ходе проведения комплексных или тематических налоговых проверок производят сбор документального доказательства и оснований отсутствия фактического осуществления такой сделки.**  В соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения **с приложением всей доказательной базы по такой ФХО.**  **Доначисления сумм КПН и НДС по такой ФХО осуществляется только на основании вступившего в законную силу судебного решения о признании сделки недействительной.** | **ERG**  Считаем целесообразным исключить норму, при которой наличие товара может быть рассмотрено, как ее отсутствие. Если есть какие-то прецеденты, то просим их озвучить и четко прописать эти случаи.  Считаем, что в ходе налоговой проверки неправомерно доначислять суммы КПН и НДС по сделкам, которые еще не признаны судами недействительными.  В Налоговом Кодексе не прописаны основания и условия, при которых сделка может иметь признаки отсутствия ее фактического осуществления. Считаем, что для обоснованности признания ФХО мнимой проверяющий должен обладать достаточно высоким уровнем квалификации, опыта, знаний, суждений в тех областях экономики, в которых такие ФХО проведены и которые попали в поле его рассмотрения.  Только при рассмотрении третьей стороной - судами, непредвзято доказывается и определяется мнимость или отсутствие мнимости сделки. В судебных процессах также могут привлекатся эксперты и продавцы.  Таким образом, только суд вправе определить ФХО мнимой и доначисляться КПН и НДС. | Право отнесения расходов на вычеты по КПН и зачет по НДС возникает на основании фактически произведенных расходов в соответствии с достоверными документами.  Наличие товара без его приобретения законным способом либо у другого лица по иной стоимости свидетельствует о недостоверности документов и, соответственно, налоговом учете.  К примеру, по гражданскому делу по заявлению ТОО «AIBA» установлено все строительно-монтажные работы, указанные в документах первичного учета фактически выполнены, однако, судом признано законным начисление ввиду невозможности выполнения работ субподрядчиками *(постановление ВС РК от 14 февраля 2018 года).*  В ходе налоговых проверок проверяющие наделены правом изучения и анализа первичных документов, бухгалтерского учета, направления запросов на проведение встречных проверок, о предоставлении сведений БВУ и гос. органами и т.д.  Следовательно, с учетом задач ОГД корректировка налоговых обязательств в ходе налоговых проверок является законной и обоснованной. |
|  | Пункт 8 Методических рекомендаций | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  В отношении продавца (поставщика) работникам профильных подразделений органов государственных доходов следует принимать меры для рассмотрения вопроса о привлечении к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан. | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  **В случае, если продавец (поставщик) отразил в доходах и в облагаемом обороте по НДС суммы по сомнительной операции, которая по вступившему в силу решению суда признана недействительной, то органы государственных доходов либо продавец (поставщик) производит в сторону уменьшения корректировку дохода и оборота по реализации по НДС.**  **При этом в отношении продавца (поставщика) работники профильных подразделений органов государственных доходов рассматривают вопрос привлечения к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан.** | **ERG**  Предлагаем прямо предусмотреть возможность уменьшения налогооблагаемого дохода и корректировку начисленной суммы НДС при признании судом сделки недействительной.  В противном случае продавец дважды пострадает: заплатить КПН и НДС с такой сделки и еще его привлекут к ответственности.  Также не должно быть двойного налогообложения одной и той же суммы по сделке – путем исключения из вычета и зачета у покупателя и оставлять в доходе и в начислении по НДС у продавца с привлечением его к ответственности. | Налоговый кодекс не ограничивает право налогоплательщиков представлять дополнительные формы налоговой отчетности в рамках сроков исковой давности по налоговому обязательству и требованию.  Вместе с тем, исполнение налоговых обязательств и возникновение ответственности не являются тождественными понятиями и регулируются разными отраслями законодательства.  В случае корректировки налогового учета у приобретателя товаров, работ, услуг, его контрагент также вправе корректировать свои налоговые обязательства.  При этом, как правило, поставщики в рамках сделок, признанных судом недействительными, не уплачивают налоги по таким сделкам. |
|  | Пункт 9 Методических рекомендаций | 9. При установлении работниками органов государственных доходов ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, в ходе иных форм контроля, в отношении покупателей осуществляется сбор достаточных доказательств, предусмотренных Приложением 1 к настоящим Методическим рекомендациям, но не ограничиваясь ими, для последующей подачи искового заявления в суд о признании сделки недействительной в соответствии с подпунктом 10) пункта 1 статьи 19 Налогового кодекса. | ***Исключить*** | **ERG**  В ходе иных форм контроля невозможно определить мнимость сделки.  Поэтому предлагаем исключить этот пункт для избежания неверного его применения.  Считаем, что признаки отсутствия ФХО могут определяться только в ходе документальных налоговых проверок, в рамках которых должны быть собраны все доказательства фактического отсутствия товара, выполнения работ, оказания услуг.  Невозможно определить мнимость операции только лишь на основании сведений, имеющихся в налоговых органах, т.е. на основании налоговой отчётности и ЭСФ. | Пункт 9 не предусматривает установление мнимости сделок в рамках иных форм контроля.  Напротив, данная рекомендация указывает на необходимость сбора доказательств в целях обращения в суд с исками о признании сделок недействительными. |
|  | Пункт 14 Методрекомендаций | 14. Работникам юридических служб при подготовке иска необходимо соблюдать требования ГПК.  В исках о признании сделок недействительными помимо ссылок на нормы ГК, ГПК и Налогового кодекса, а также иного законодательства Республики Казахстан, необходимо указывать полные сведения о факте отсутствия ФХО с подробным раскрытием всех обстоятельств по делу, подтверждающими факт ее не осуществления, с приложением всех доказательств, в том числе указанных в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям.  **При этом необходимо дополнительно указывать обстоятельства невозможности привлечения лица, выписавшего фиктивную счет-фактуру, к административной либо уголовной ответственности.** | 14. Работникам юридических служб при подготовке иска необходимо соблюдать требования ГПК.  В исках о признании сделок недействительными помимо ссылок на нормы ГК, ГПК и Налогового кодекса, а также иного законодательства Республики Казахстан, необходимо указывать полные сведения о факте отсутствия ФХО с подробным раскрытием всех обстоятельств по делу, подтверждающими факт ее не осуществления, с приложением всех доказательств, в том числе указанных в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям.  ***Исключить*** | **ERG**  Считаем, что этот абзац излишним. | Подлежит дополнительному обсуждению (справочно: данный абзац разработан в целях соответствия Нормативному постановлению ВС РК «О практике применения налогового законодательства). |
|  | Пункт 16  Методрекомендаций | 16. При подготовке материалов по делу в случае установления иных обстоятельств (к примеру, необходимость признания регистрации/перерегистрации юридического лица недействительной) органы государственных доходов инициируют в суд соответствующие иски в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан. | 16. При подготовке материалов по делу в случае установления иных обстоятельств (к примеру, необходимость признания регистрации/перерегистрации юридического лица недействительной) органы государственных доходов инициируют в суд соответствующие иски в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.  **При этом в случае признания в судебном порядке регистрации/перерегистрации налогоплательщика недействительной, следует учитывать, что налогоплательщик вправе подать иски в суд о признании сделок действительными.**  **Для этих целей органы государственных доходов обязаны подготовить всю доказательную базу об отнесении ФХО в категории мнимой, в случае, если такая ФХО действительно может быть отнесена к таковой.** | **ERG**  На конференции с участием судьи Верховного суда было озвучено, что при признании регистрации/перерегистрации недействительной в судебном порядке, то у налогоплательщика есть право оспорить и признать сделки действительными.  В этой связи предлагаем закрепить такое право и действия в этом документе. | Признание регистрации (перерегистрации) влечет утерю правоспособности с момента создания (перерегистрации), что свидетельствует о нелегитимности финансово-хозяйственной операции.  В этой связи, данное предложение не принимается. |
|  |  | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;  3) отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО;  4) отсутствие возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО;  5) наличие контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на различных уровнях** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара);  **8) отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, ~~а также о местонахождении его складских и (или) производственных и (или) торговых площадей;~~**  9) отсутствие у налогоплательщика информации о наличии у контрагента необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу**;  1  1) учредитель/руководитель юридического лица, являющийся: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  14) иные обстоятельства. | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления **продавцом** ~~налогоплательщиком~~ ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  ~~2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;~~  3) ~~отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО~~;  4) отсутствие **у продавца** **(поставщика)** возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО **на дату совершения сделки**;  5) наличие **на дату совершения сделки у продавца (поставщика)** контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на первом уровне** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **~~6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);~~**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара), **за исключением случаев приобретения товара у посредника на территории Республики Казахстана;**  **8) отсутствие у покупателя информации о юридическом адресе контрагента на дату заключения договора или совершения сделки;**  9) отсутствие **у покупателя** информации о наличии у контрагента **на дату совершения операции** необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **~~10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу;~~**  11) учредитель/руководитель юридического лица, **являющийся на момент заключения договора**: ~~нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан,~~ лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **~~12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);~~**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг, **за исключением договорных отношений об отсутствии оплаты (бартерных, безвозмездных и т.д.), а также при самостоятельном отнесении в учете операции к сомнительной**.  **~~14) иные обстоятельства.~~** | **ERG**  Какие документы будут служить доказательством для налоговых органов?  Они обязаны документально подтвердить факт невозможности реального осуществления **продавцом** ФХО  Как это будет доказываться? Налоговые органы не уполномочены определять возможность осуществления определенного объема товаров, работ, услуг.  Необходимо закрепить закрытый перечень документов, подтверждающих сделку  Уточнение редакции  Уточнение редакции  Противоречит статьям 264 и 403 НК, так как исключение из вычетов и зачета производится только по расчетам с непосредственным контрагентом, не распространяясь на другие уровни. Более того при выборе поставщика заказчик не владеет информацией о его контрагентах.  В законодательстве отсутствует обязательство покупателя проводить мониторинг и оценку потенциальных получателей и хранить результаты мониторинга рынка товаров и поставщиков. Зачастую СМП это делают на момент заключения договора без оформления отдельного отчета по такому мониторингу.  При приобретении у посредника такая информация может отсутствовать  В целях прослеживаемости товаров с 2020 года вводится СНТ, в связи с чем считаем данный пункт излишним.    Согласно статье 39 ГК РК местом нахождения юридического лица признается место нахождения его постоянно [действующего органа](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#sub_id=370000), указанного в его учредительных документах с записью полного [почтового](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34933247#sub_id=10045)адреса. В отношениях с третьими лицами юридическое лицо не вправе ссылаться на несоответствие фактического адреса адресу, внесенному в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров.  Невозможно проверить фактическое место нахождение всех поставщиков крупных компаний. Зачастую недропользователь обязан заключать сделки с контрагентами, которые выиграли тендер и прошли проверку в системе nadloc.  **ERG**  Если учредитель/руководитель юридического лица-нерезидент находится за пределами РК, но у сотрудника-физлица есть доверенность на право заключения договора, то считаем необходимым исключить обязательное присутствие нерезидента –учредителя/руководителя на территории РК. Требование о присутствии такого нерезидента противоречит законодательству РК.  Внешнеторговые сделки с взаимосвязанными сторонами контролируются трансфертным законодательством.  **ERG**  Как правило подтверждением оплаты является перечисление денежных средств. Необходимо уточнение редакции.  Исключить.  Предлагаем четко предусмотреть весь перечень. | Невозможность совершения финансово-хозяйственной операции может устанавливаться путем анализа документов и сведений.  К примеру, компания не может осуществлять строительно-монтажные работы не имея лицензии, работников и материально-технической базы, не привлекая при этом субподрядчиков, либо такие субподрядчики также не обладают ресурсами.  Отсутствие сведений о происхождении реализуемого товара (к примеру компания, не являясь производителем и не приобретая товар, не может осуществлять поставку такого товара) свидетельствует о недостоверности данных бухгалтерского и налогового учетов.  Каждая финансово-хозяйственная операция является индивидуально, в связи с чем, закрепление исчерпывающего перечня не представляется возможным.  В целях корректного определения налоговых обязательств необходимо изучать происхождение товара.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета.  Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета. |

**ТОО «Казахмыс»**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Структурный элемент НПА** | **Действующая редакция** | **Предлагаемая редакция** | **Обоснование** |  |
| 1. | Абзац пятый пункта 6 Методических рекомендаций | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) ~~не может безусловно свидетельствовать об обоснованности сведений налогового учета, поскольку такой товар (объект, работа, услуга) может быть приобретен от иного лица либо иным способом.~~  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса.**  **А именно,** в соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) свидетельствует об обоснованности сведений налогового учета, и является подтверждением факта совершения сделки.  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **подаются исковые заявления в суд о признании сделки недействительной в соответствии с подпунктом 8 Методических рекомендаций. На основании вступившего в законную силу решения суда о признании сделки недействительной работниками профильных подразделений органов государственных доходов в соответствии со статьями 264 и 403 Налогового кодекса в отношении покупателя осуществляется исключение соответствующих сумм расходов из вычетов и сумм НДС из зачета.**  **~~А именно,~~** **В** соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | Данный пункт противоречит статьей 157 Гражданского кодекса и пункту 1 Нормативного постановления ВС РК от 7 июля 2016 года № 6 «О некоторых вопросах недействительности сделок и применения судами последствий их недействительности»  Так согласно нормам [Гражданского кодекса](https://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000023092) сделка может быть недействительна по основаниям, установленным законом, ***в силу признания ее таковой судом* (оспоримая сделка)** либо независимо от такого признания в силу прямого указания ***на ее недействительность в законе*** (ничтожная сделка).  Учитывая, что в Налоговый кодекс не содержит признаков недействительности сделки, то такое признание должно осуществляться только в судебном порядке.  Согласно данному пункту 7 наличие оформленных первичных учетных документов, равно как наличие товара (объекта, работ, услуг) не свидетельствует о фактическом совершении финансово-хозяйственной операции.  Какими документами необходимо подтвердить фактическое совершение сделки, если даже наличие товара и факт его использования не являются подтверждением совершения сделки. Как подтвердить фактическое оказание работ и услуг? | В ходе налоговых проверок проверяющие наделены правом изучения и анализа первичных документов, бухгалтерского учета, направления запросов на проведение встречных проверок, о предоставлении сведений БВУ и гос. органами и т.д.  Следовательно, с учетом задач ОГД корректировка налоговых обязательств в ходе налоговых проверок является законной и обоснованной.  Также следует отметить, что основанием корректировки объектов налогообложения является оценка первичных документов и финансово-хозяйственной операции на предмет соответствия налоговому законодательству.  Следовательно, противоречий Методических рекомендаций Гражданскому кодексу и Нормативному постановлению не имеется.  Невозможность совершения финансово-хозяйственной операции может устанавливаться путем анализа документов и сведений.  К примеру, компания не может осуществлять строительно-монтажные работы не имея лицензии, работников и материально-технической базы, не привлекая при этом субподрядчиков, либо такие субподрядчики также не обладают ресурсами. |
|  | Пункт 6 | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе  …  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса. | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе  …  **Исключить** | Корректировку налоговых обязательств нужно производить только после признания сделки не действительной, т.е. осуществлять сбор доказательной базы как это предусмотрено данными Методическими рекомендациями, при этом статьей 158 НК предусмотрен только порядок завершения проверок. | Обоснования приведены выше. |
|  | Пункт 8 | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  В отношении продавца (поставщика) работникам профильных подразделений органов государственных доходов следует принимать меры для рассмотрения вопроса о привлечении к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан. | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  В отношении продавца (поставщика) работникам профильных подразделений органов государственных доходов следует принимать меры для рассмотрения вопроса о привлечении к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан **в случае признания сделки не действительной у продавца (поставщика)** | В целях единообразного подхода и сути Методических рекомендаций, меры в отношении продавца (поставщика) нужно применять только в случае признания сделки недействительной. | Законодательство позволяет проводить установление факта выписки фиктивной счет-фактуры в рамках самостоятельного административного и уголовного производства. |
|  |  | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;  3) отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО;  4) отсутствие возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО;  5) наличие контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на различных уровнях** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара);  **8) отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, ~~а также о местонахождении его складских и (или) производственных и (или) торговых площадей;~~**  9) отсутствие у налогоплательщика информации о наличии у контрагента необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу**;  11) учредитель/руководитель юридического лица, являющийся: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  14) иные обстоятельства. | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  ~~2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;~~  3) ~~отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО~~;  4) отсутствие **у продавца** **(поставщика)** возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО **на дату совершения сделки**;  5) наличие **на дату совершения сделки у продавца (поставщика)** контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на первом уровне** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **~~6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);~~**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара), **за исключением случаев приобретения товара у посредника на территории Республики Казахстана;**  **8) отсутствие у покупателя информации о юридическом адресе контрагента на дату заключения договора или совершения сделки;**  9) отсутствие **у покупателя** информации о наличии у контрагента **на дату совершения операции** необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **~~10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу;~~**  11) учредитель/руководитель юридического лица, **являющийся на момент заключения договора**: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **~~12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);~~**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  **~~14) иные обстоятельства.~~** | Как это будет доказываться? Налоговые органы не уполномочены определять возможность осуществления определенного объема товаров, работ, услуг.  Необходимо закрепить закрытый перечень документов, подтверждающих сделку  Уточнение редакции  Уточнение редакции  Противоречит статьям 264 и 403 НК, так как исключение из вычетов и зачета производится только по расчетам с непосредственным контрагентом, не распространяясь на другие уровни. Более того при выборе поставщика заказчик не владеет информацией о его контрагентах.  В законодательстве отсутствует обязательство покупателя проводить мониторинг и оценку потенциальных получателей и хранить результаты мониторинга рынка товаров и поставщиков. Зачастую СМП это делают на момент заключения договора без оформления отдельного отчета по такому мониторингу.  При приобретении у посредника такая информация может отсутствовать  В целях прослеживаемости товаров с 2020 года вводится СНТ, в связи с чем считаем данный пункт излишним.  Согласно статье 39 ГК РК местом нахождения юридического лица признается место нахождения его постоянно [действующего органа](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#sub_id=370000), указанного в его учредительных документах с записью полного [почтового](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34933247#sub_id=10045)адреса. В отношениях с третьими лицами юридическое лицо не вправе ссылаться на несоответствие фактического адреса адресу, внесенному в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров.  Невозможно проверить фактическое место нахождение всех поставщиков крупных компаний. Зачастую недропользователь обязан заключать сделки с контрагентами, которые выиграли тендер и прошли проверку в системе nadloc.  Внешнеторговые сделки с взаимосвязанными сторонами контролируются трансфертным законодательством.  Исключить. | Путем анализа первичных документов, проведения встречных проверок, направления запросов в гос. органы и т.д.  Обоснования приведены выше.  Обоснования приведены выше.  Обоснования приведены выше. |
|  | Пункт 6 | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе  …  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса. | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе  …  **Исключить** | Корректировку налоговых обязательств нужно производить только после признания сделки не действительной, т.е. осуществлять сбор доказательной базы как это предусмотрено данными Методическими рекомендациями, при этом статьей 158 НК предусмотрен только порядок завершения проверок. | Обоснования приведены выше. |
|  | Пункт 8 | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  В отношении продавца (поставщика) работникам профильных подразделений органов государственных доходов следует принимать меры для рассмотрения вопроса о привлечении к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан. | 8. Необходимо учитывать, что при совершении ФХО участвуют две стороны: продавец (поставщик) и покупатель.  В отношении продавца (поставщика) работникам профильных подразделений органов государственных доходов следует принимать меры для рассмотрения вопроса о привлечении к уголовной либо административной ответственности в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан **в случае признания сделки не действительной у продавца (поставщика)** | В целях единообразного подхода и сути Методических рекомендаций, меры в отношении продавца (поставщика) нужно применять только в случае признания сделки недействительной. | Обоснования приведены выше. |

**КМГ**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 1 | Пункт 6 | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  **~~Наличие товара (объекта, работ, услуг) не может безусловно свидетельствовать об обоснованности сведений налогового учета, поскольку такой товар (объект, работа, услуга) может быть приобретен от иного лица либо иным способом.~~**  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов по результатам налоговых ~~проверок~~ **~~при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса.~~**  **~~А именно, в соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.~~**  **~~В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими~~.** | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  **Удалить.**  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **собранные в соответствии с Приложениями 1 и 2 материалы передаются в судебные органы для установления в судебном порядке фактов, являющихся в соответствии со статьями 264 и 403 Налогового кодекса основанием исключения затрат из вычетов и НДС из зачета.**  **Все установленные в соответствии с Приложениями 1 и 2 к настоящим Методическим рекомендациям факты подлежат отражению в предварительном акте налоговой проверки с приложением подтверждающих документов.** | Условия, при которых стоимость имеющегося в наличии товара, выполненных работ, оказанных услуг, не относится на вычеты, в достаточной мере предусмотрены пп.1) 3) 5) ст.264 Налогового кодекса.  Для целей исключения из вычетов затрат по сомнительным сделкам Налоговым кодексом предусмотрены пп.2), 3), 4), 5) ст.264 Налогового кодекса.  При этом, к примеру, для целей применения пп.2) ст.264 Налогового кодекса достаточно вступившего в силу решения суда, содержащего установленные в судебном порядке факты о непричастности руководителя, учредителя юридического лица к регистрации и осуществлению финансово-хозяйственной деятельности такого лица.  Для целей применения пп.4) ст.264 Налогового кодекса достаточно установления в судебном порядке действий субъекта частного предпринимательства по выписке счета-фактуры совершенными без фактической поставки товаров, работ, услуг.  Установление указанных фактов в судебном порядке призвано исключить субъективный подход налоговых органов к учету затрат и обеспечить законность результатов налогового контроля.  Необходимо отметить, что п.3 ст.242 Налогового кодекса в части установления фактического осуществления затрат не содержит самостоятельных оснований исключения затрат из вычетов. Все основания исключения из вычетов документально подтвержденных затрат в соответствии с принципом определенности налогообложения установлены ст.264 Налогового кодекса.  В соответствии с указанным принципом п.3 ст.264 Налогового кодекса может служить основанием исключения из вычетов затрат, не подтвержденных документально. | Обоснования указаны выше. |
| 2 | Пункт 9 | При установлении работниками органов государственных доходов ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, в ходе иных форм контроля, в отношении покупателей осуществляется сбор **~~достаточных~~** доказательств, предусмотренных Приложением 1 к настоящим Методическим рекомендациям, но не ограничиваясь ими, для последующей подачи искового заявления в суд о признании сделки недействительной в соответствии с подпунктом 10) пункта 1 статьи 19 Налогового кодекса. | При установлении работниками органов государственных доходов ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, в ходе иных форм контроля, в отношении покупателей осуществляется сбор доказательств, предусмотренных Приложениями 1 и 2 к настоящим Методическим рекомендациям, но не ограничиваясь ими, для последующей подачи искового заявления в суд о признании сделки недействительной **и (или) регистрации (перерегистрации) юридического лица** в соответствии с подпунктом 10) пункта 1 статьи 19 Налогового кодекса. | Достаточность доказательств определяется судом в соответствии с нормами гражданского процессуального законодательства.  Пункт 9 дополнен видами исков, в ходе рассмотрения которых суды могут установить факты, являющиеся основанием исключения затрат из вычетов (НДС из зачёта) в соответствии со статьями 264, 403 Налогового кодекса. | Требует дополнительного обсуждения.  Отсутствие уточнения видов исков не расширяет полномочия органов государственных доходов. |
| 3 | Пункт 11 | **~~Работникам профильных подразделений органов государственных доходов в целях сбора доказательственной базы для подтверждения факта не осуществления ФХО следует устанавливать обстоятельства и осуществлять сбор доказательств, указанных в приложениях к настоящим Методическим рекомендациям.~~**  Следует учитывать, что приведенные в настоящих Методических рекомендациях обстоятельства и доказательства не являются исчерпывающими, так как их установление и сбор зависит от рода и сферы деятельности, вида товара, работ и услуг, региона и других факторов, влияющих на экономическую составляющую проводимых финансово-хозяйственных операций.  При этом статьей 15 ГПК предусмотрено, что гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны, участвующие в гражданском процессе, наделены ГПК равными возможностями отстаивать свою позицию. | Следует учитывать, что приведенные в настоящих Методических рекомендациях обстоятельства и доказательства не являются исчерпывающими, так как их установление и сбор зависит от рода и сферы деятельности, вида товара, работ и услуг, региона и других факторов, влияющих на экономическую составляющую проводимых финансово-хозяйственных операций.  **Относимость, допустимость, достоверность, а также достаточность доказательств определяется судом при рассмотрении каждого гражданского дела в соответствии с нормами законодательства о гражданском судопроизводстве.**  **Приведенные в Приложениях 1 и 2 к настоящим Методическим рекомендациям документы, сведения и факты не являются самостоятельными основаниями исключения затрат из вычетов и НДС из зачета**  При этом статьей 15 ГПК предусмотрено, что гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны, участвующие в гражданском процессе, наделены ГПК равными возможностями отстаивать свою позицию. | Первый абзац пункта 11 повторно содержит нормы, отраженные в пунктах 6 и 7 Методических рекомендаций.  Поскольку принимаемые в реализацию норм Налогового кодекса нормативные правовые акты не могут противоречить Налоговому кодексу, а согласно принципу определенности налогообложения все основания документально подтвержденных затрат из вычетов предусмотрены ст.264 Налогового кодекса, указанные в Приложениях 1 и 2 документы, сведения и факты не могут являться самостоятельным основанием исключения затрат из вычетов (НДС из зачета). | Функциональные обязанности, предусмотренные в органах государственных доходов, подразумевают сбор доказательств и сведений и последующую их передачу непосредственно профильными подразделениями.  Сведения и факты, указанные в приложениях 1 и 2 свидетельствуют о невозможности совершения финансово-хозяйственных операций и, соответственно, недостоверности сведений бухгалтерского и налогового учетов. |
| 4 | Приложение 2 | Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства: | Органы государственных доходов **в целях предъявления в суды исков о признании сделок и (или) регистрации (перерегистрации) юридического лица недействительными** устанавливают следующие обстоятельства: | В целях исключения ошибочного толкования значения указанных фактов в качестве достаточных доказательств признания исключения затрат из вычетов и НДС из зачета по имеющим отношение к указанным фактам ФХО | Данное предложение ограничивает право органов государственных доходов производить корректировку объектов налогообложения в рамках проверок без подачи исков. |
| 5 | Подпункт 1) | Невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом **~~времени,~~** места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан; | **Объективная** невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан **с учетом особенностей осуществления отдельных видов ФХО;** | Все указанные в настоящем подпункте факты, призванные свидетельствовать о фиктивности ФХО, носят весьма субъективный характер. Введение таких оснований требует установления четких критериев необходимости для выполнения тех или иных работ, услуг материальных, трудовых, временных ресурсов (на праве собственности, в ДДУ, аренде и (или) иных правах).  Оценка необходимости и достаточности времени на выполнение работ, оказание услуг невозможна без объективной экспертной оценки в каждом случае. Кроме того, отдельные виды услуг (к примеру, консультации по применению норм законодательства), могут быть оказаны непосредственно, в момент обращения. Необходимые заключения, отчеты могут быть подготовлены у лица, претендующего на оказание услуг, заблаговременно и могут не требовать корректировки на обстоятельства клиента. Кроме того, в условиях необходимости закупа работ услуг с применением длительных тендерных и согласительных процедур, зачастую отведенное по договору время на выполнение работ, оказание услуг может быть расценено с субъективной точки зрения как недостаточное (необходимо учесть реалии бизнеса). | Исключение невозможности осуществления ФХО с учетом времени также может свидетельствовать об отсутствии факта поставки товаров, работ, услуг. |
| 6 | Подпункт 2) | Совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета; | Исключить | Покрывает основания, предусмотренные подпунктом 1) | Не принимается, поскольку является отдельным обстоятельством. |
| 7 | Подпункт 3) | Отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО; | отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО **согласно Приложению 3 к настоящим Методически рекомендациям** | Согласно принципу определенности налогообложения необходимо привести полный перечень, которому должен следовать налогоплательщик | Обоснования указаны выше. |
| 8 | Подпункт 4) | Отсутствие возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО; | отсутствие доказательств привлечения субподрядчиков в тех случаях, когда налогоплательщик ссылается на выполнение работ, оказание услуг, поставку товаров с привлечением субподрячика | Не предусмотренное договором и (или) законом право на привлечение субподрядчиков при наличии доказательств их привлечения не является доказательством недействительности сделки между покупателем и поставщиком или признания ФХО осуществленной без фактической поставки ТРУ. | Обоснования указаны выше. |
| 9 | Подпункт 6) | Отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов) | Исключить | Указанные факты не имеет отношения к обстоятельствам, формирующим сомнения в действительном осуществлении ФХО. | Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета. |
| 10 | Подпункт 7) | Отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара) | Исключить | Данный подпункт призывает проверяющих сомневаться в праве вычета затрат (зачёта НДС) по стандартным товарам, выкупленным проверяемым налогоплательщиком не у импортера и производителя, что накладывает необоснованные ограничения на ведение бизнеса (канцелярские товары, бытовая техника, стандартная мебель и многое другое). Налогоплательщики в целях исключения проблем будут вынуждены производить закуп товаров исключительно у крупных поставщиков (импортеров), что создаст угрозу деятельности малого и среднего бизнеса в РК | Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета. |
| 11 | Подпункт 8) | Отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, **~~а также о местонахождении его складских и (или) производственных и (или) торговых площадей~~** | Отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента. **Подтвержденные сведения, полученные налоговыми органами из уполномоченных органов, организаций, об отсутствии у контрагента складских и (или) производственных и (или) торговых площадей на праве собственности, доверительного управления, аренды и иных правах в тех случаях, когда их наличие технологически неизбежно в силу специфики реализуемых товаров и организации бизнеса.** | Местонахождение складских, производственных помещений может составлять коммерческую тайну. Поставщики-посредники могут осуществлять деятельность по реализации товаров со складов заводов-изготовителей, производителей товаров. В современных условиях ведения бизнеса наличие складских помещений, включая на праве аренды, доверительного управления, не является необходимым | Данная информация позволяет в совокупности оценить достоверность первичных документов и налогового учета. |
| 12 | **Приказ Министра финансов Республики Казахстан от 12 января 2018 года № 20**  **Об утверждении Правил и сроков вручения налогоплательщику предварительного акта налоговой проверки, предоставления письменного возражения к предварительному акту налоговой проверки, рассмотрения такого возражения, а также категории налогоплательщиков, в отношении которых применяются нормы по предварительному акту налоговой проверки»** | | | | |
|  | Пункт 15 | 15. Органы государственных доходов, в случаях направления запроса налогоплательщику и (или) в уполномоченные государственные органы, и (или) в иные организации, а также в Комитет территориальными органами государственных доходов в соответствии с [пунктами 12](jl:36289556.1200%20), [13](jl:36289556.1300%20) и [14](jl:36289556.1400%20) настоящих Правил, срок рассмотрения письменного возражения продлевается, но не более чем на 30 (тридцать) календарных дней. | 15. Органы государственных доходов, в случаях направления запроса налогоплательщику и (или) в уполномоченные государственные органы, и (или) в иные организации, а также в Комитет территориальными органами государственных доходов в соответствии с [пунктами 12](jl:36289556.1200%20), [13](jl:36289556.1300%20) и [14](jl:36289556.1400%20) настоящих Правил, срок рассмотрения письменного возражения продлевается, но не более чем на 30 (тридцать) календарных дней.  **В случае передачи материалов предварительного акта проверки, включая возражение налогоплательщика, в судебные органы по ФХО, имеющим признаки отсутствия их фактического осуществления, срок рассмотрения письменного возражения продлевается до вступления решения суда в законную силу.** | В акт налоговой проверки (окончательный его вариант) должны быть включены начисления налогов, связанные с исключением из вычетов затрат и зачета НДС по ФХО, имеющим признаки сомнительных сделок, исключительно в пределах норм, установленных статьей 264 Налогового кодекса РК.  В связи с чем, факты и обстоятельства, являющиеся основанием обращения налоговых органов в судебные органы для установления фактов, указанных в статье 264 Налогового кодекса, должны быть приведены в тексте предварительного акта налоговой проверки.  Предлагаем срок исковой давности начисления налогов и платежей продлить на период с даты вручения предварительного акта проверки налогоплательщику до оформления окончательных ее результатов после вступления в силу судебных актов о признании ФХО совершенными без фактической поставки ТРУ или непричастности учредителей, руководителей контрагента к его созданию. | Не является предметом рассмотрения рабочей группы. |

**Казцинк**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 1. | Абзац пятый пункта 6 Методических рекомендаций | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) ~~не может безусловно свидетельствовать об обоснованности сведений налогового учета, поскольку такой товар (объект, работа, услуга) может быть приобретен от иного лица либо иным способом.~~  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса.**  **А именно,** в соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) свидетельствует об обоснованности сведений налогового учета, и является подтверждением факта совершения сделки.  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **подаются исковые заявления в суд о признании сделки недействительной в соответствии с подпунктом 8 Методических рекомендаций. На основании вступившего в законную силу решения суда о признании сделки недействительной работниками профильных подразделений органов государственных доходов в соответствии со статьями 264 и 403 Налогового кодекса в отношении покупателя осуществляется исключение соответствующих сумм расходов из вычетов и сумм НДС из зачета.**  **~~А именно,~~** **В** соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | Данный пункт противоречит статьей 157 Гражданского кодекса и пункту 1 Нормативного постановления ВС РК от 7 июля 2016 года № 6 «О некоторых вопросах недействительности сделок и применения судами последствий их недействительности»  Так согласно нормам [Гражданского кодекса](https://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000023092) сделка может быть недействительна по основаниям, установленным законом, ***в силу признания ее таковой судом* (оспоримая сделка)** либо независимо от такого признания в силу прямого указания ***на ее недействительность в законе*** (ничтожная сделка).  Учитывая, что в Налоговый кодекс не содержит признаков недействительности сделки, то такое признание должно осуществляться только в судебном порядке.  Согласно данному пункту 7 наличие оформленных первичных учетных документов, равно как наличие товара (объекта, работ, услуг) не свидетельствует о фактическом совершении финансово-хозяйственной операции.  Какими документами необходимо подтвердить фактическое совершение сделки, если даже наличие товара и факт его использования не являются подтверждением совершения сделки. Как подтвердить фактическое оказание работ и услуг? | Обоснования приведены выше. |
|  |  | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;  3) отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО;  4) отсутствие возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО;  5) наличие контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на различных уровнях** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара);  **8) отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, ~~а также о местонахождении его складских и (или) производственных и (или) торговых площадей;~~**  9) отсутствие у налогоплательщика информации о наличии у контрагента необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу**;  11) учредитель/руководитель юридического лица, являющийся: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  14) иные обстоятельства. | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  ~~2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;~~  3) ~~отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО~~;  4) отсутствие **у продавца** **(поставщика)** возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО **на дату совершения сделки**;  5) наличие **на дату совершения сделки у продавца (поставщика)** контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на первом уровне** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **~~6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);~~**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара), **за исключением случаев приобретения товара у посредника на территории Республики Казахстана;**  **8) отсутствие у покупателя информации о юридическом адресе контрагента на дату заключения договора или совершения сделки;**  9) отсутствие **у покупателя** информации о наличии у контрагента **на дату совершения операции** необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **~~10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу;~~**  11) учредитель/руководитель юридического лица, **являющийся на момент заключения договора**: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **~~12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);~~**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  **~~14) иные обстоятельства.~~** | Как это будет доказываться? Налоговые органы не уполномочены определять возможность осуществления определенного объема товаров, работ, услуг.  Необходимо закрепить закрытый перечень документов, подтверждающих сделку  Уточнение редакции  Уточнение редакции  Противоречит статьям 264 и 403 НК, так как исключение из вычетов и зачета производится только по расчетам с непосредственным контрагентом, не распространяясь на другие уровни. Более того при выборе поставщика заказчик не владеет информацией о его контрагентах.  В законодательстве отсутствует обязательство покупателя проводить мониторинг и оценку потенциальных получателей и хранить результаты мониторинга рынка товаров и поставщиков. Зачастую СМП это делают на момент заключения договора без оформления отдельного отчета по такому мониторингу.  При приобретении у посредника такая информация может отсутствовать  В целях прослеживаемости товаров с 2020 года вводится СНТ, в связи с чем считаем данный пункт излишним.  Согласно статье 39 ГК РК местом нахождения юридического лица признается место нахождения его постоянно [действующего органа](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#sub_id=370000), указанного в его учредительных документах с записью полного [почтового](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34933247#sub_id=10045)адреса. В отношениях с третьими лицами юридическое лицо не вправе ссылаться на несоответствие фактического адреса адресу, внесенному в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров.  Невозможно проверить фактическое место нахождение всех поставщиков крупных компаний. Зачастую недропользователь обязан заключать сделки с контрагентами, которые выиграли тендер и прошли проверку в системе nadloc.  Внешнеторговые сделки с взаимосвязанными сторонами контролируются трансфертным законодательством.  Исключить. | Обоснования приведены выше. |

**Делойт**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 1. | Пункт 1 Методических рекомендаций | 1. Настоящие Методические рекомендации по определению порядка установления и сбора информации о финансово-хозяйственных операциях, которые имеют признаки отсутствия их фактического осуществления, разработаны в целях регламентации действий органов государственных доходов в случае установления обстоятельств невозможности осуществления налогоплательщиком финансово-хозяйственной операции в ходе осуществления налогового администрирования. | 1. Настоящие Методические рекомендации по определению порядка установления и сбора информации о финансово-хозяйственных операциях, которые имеют признаки отсутствия их фактического осуществления, разработаны в целях регламентации действий органов государственных доходов в случае установления ~~обстоятельств невозможности осуществления налогоплательщиком~~ данных признаков отсутствия финансово-хозяйственной операции в ходе осуществления налогового администрирования. | Предлагаем внести изменения ввиду того, что налоговые органы не уполномочены определять возможность осуществления определенного объема товаров, работ, услуг. Более того упомянутые обстоятельства уже покрываются признаками, перечисленными в Приложении 2. | В ходе налоговых проверок проверяющие наделены правом изучения и анализа первичных документов, бухгалтерского учета, направления запросов на проведение встречных проверок, о предоставлении сведений БВУ и гос. органами и т.д.  Следовательно, с учетом задач ОГД органы государственных доходов вправе осуществлять анализ деятельности, в том числе на предмет возможности/невозможности совершения ФХО. |
| 2. | Абзац пятый пункта 6 Методических рекомендаций | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) ~~не может безусловно свидетельствовать об обоснованности сведений налогового учета, поскольку такой товар (объект, работа, услуга) может быть приобретен от иного лица либо иным способом.~~  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **по результатам налоговых проверок при наличии достаточных оснований и доказательств осуществляется корректировка налоговых обязательств с соблюдением требований статьи 158 Налогового кодекса.**  **А именно,** в соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | 6. В ходе налоговой проверки работники органов государственных доходов осуществляют проверку соблюдения налогового законодательства, в том числе на предмет законности отнесения расходов на вычеты при определении налогооблагаемого дохода и в зачет сумм НДС.  Согласно пункту 3 статьи 242 Налогового кодекса вычеты производятся налогоплательщиком по фактически произведенным расходам при наличии документов, подтверждающих такие расходы, связанные с его деятельностью, направленной на получение дохода.  Пунктом 1 статьи 400 Налогового кодекса предусмотрено, что суммой НДС, относимого в зачет получателем товаров, работ, услуг, являющимся плательщиком НДС в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 367 Налогового кодекса, признается сумма НДС, подлежащего уплате за полученные товары, работы и услуги, если они используются или будут использоваться в целях облагаемого оборота по реализации.  Наличие товара (объекта, работ, услуг) свидетельствует об обоснованности сведений налогового учета, и является подтверждением факта совершения сделки.  При выявлении ФХО, имеющей признаки отсутствия ее фактического осуществления, органами государственных доходов **подаются исковые заявления в суд о признании сделки недействительной в соответствии с подпунктом 8 Методических рекомендаций. На основании вступившего в законную силу решения суда о признании сделки недействительной работниками профильных подразделений органов государственных доходов в соответствии со статьями 264 и 403 Налогового кодекса в отношении покупателя осуществляется исключение соответствующих сумм расходов из вычетов и сумм НДС из зачета.**  **~~А именно,~~** **В** соответствии со статьей 158 Налогового кодекса в акте налоговой проверки описываются выявленные нарушения с указанием соответствующих положений законодательства Республики Казахстан, требования которых нарушены.  В подтверждение фактов нарушения налогового законодательства к актам проверок прилагаются подтверждающие доказательства, в том числе указанные в приложении 1 к настоящим Методическим рекомендациям, при этом не ограничиваясь ими. | Данный пункт противоречит статье 157 Гражданского кодекса и пункту 1 Нормативного постановления ВС РК от 7 июля 2016 года № 6 «О некоторых вопросах недействительности сделок и применения судами последствий их недействительности»  Так согласно нормам [Гражданского кодекса](https://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000023092) сделка может быть недействительна по основаниям, установленным законом, ***в силу признания ее таковой судом* (оспоримая сделка)** либо независимо от такого признания в силу прямого указания ***на ее недействительность в законе*** (ничтожная сделка).  Учитывая, что положения Налоговый кодекс не раскрывают признаков недействительности сделки, то такое признание должно осуществляться только в судебном порядке.  Согласно данному пункту 7 наличие оформленных первичных учетных документов, равно как наличие товара (объекта, работ, услуг) не свидетельствует о фактическом совершении финансово-хозяйственной операции.  Какими документами необходимо подтвердить фактическое совершение сделки, если даже наличие товара и факт его использования не являются подтверждением совершения сделки. Как подтвердить фактическое оказание работ и услуг? |  |
| 3. | Абзац 2 пункта 13 Методических рекомендаций | В случае необходимости доработки материалов работники юридических служб возвращают их в профильные структурные подразделения органов государственных доходов для доработки. | В случае необходимости доработки материалов работники юридических служб возвращают их в профильные структурные подразделения органов государственных доходов в течение 5 рабочих дней для доработки. Доработка не должна превышать 10 рабочих дней. | Предлагаем установить сроки для передачи на доработку и саму доработку. | Требует обсуждения. |
|  |  | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают следующие обстоятельства:  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;  3) отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО;  4) отсутствие возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО;  5) наличие контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на различных уровнях** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара);  **8) отсутствие информации о фактическом местонахождении контрагента, ~~а также о местонахождении его складских и (или) производственных и (или) торговых площадей;~~**  9) отсутствие у налогоплательщика информации о наличии у контрагента необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу**;  11) учредитель/руководитель юридического лица, являющийся: нерезидентом, отсутствующим на территории Республики Казахстан, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  14) иные обстоятельства. | Приложение 2  к Методическим рекомендациям    Органы государственных доходов для подтверждения отсутствия фактического совершения финансово – хозяйственной операции устанавливают и доказывают наличие следующих признаков ~~следующие обстоятельства:~~  1) невозможность реального осуществления налогоплательщиком ФХО с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных или трудовых ресурсов, производственных мощностей (складских помещений, транспортных средств), необходимых для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, отсутствие сведений и фактического привлечения третьих лиц для осуществления поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан;  ~~2) совершение сделок (операций) с товарами, работами или услугами, которые не производились (оказывались) или не могли быть произведены (оказаны) полностью или в объеме, указанном налогоплательщиком (налоговым агентом) в документах бухгалтерского учета;~~  3) ~~отсутствие полного перечня документов, подтверждающих совершение ФХО~~;  4) отсутствие **у продавца** **(поставщика)** возможности привлечения субподрядчиков к осуществлению ФХО **на дату совершения сделки**;  5) наличие **на дату совершения сделки у продавца (поставщика)** контрагентов, чья регистрация (перерегистрация) признана недействительной, являющихся бездействующими, ликвидированными, банкротами, снятыми с регистрационного учета по НДС по решению органа государственных доходов **на первом уровне** (с установлением взаимосвязанности с оспариваемой ФХО);  **~~6) отсутствие информации о контрагенте (документы, фиксирующие результаты поиска, мониторинга, отбора контрагента, источников информации о контрагенте, результаты мониторинга рынка соответствующих товаров (работ, услуг), изучения и оценки потенциальных контрагентов);~~**  7) отсутствие доказательств о происхождении реализуемых товаров (не подтверждение ввоза либо возникновения товара), **за исключением случаев приобретения товара у посредника на территории Республики Казахстана;**  **8) отсутствие у покупателя информации о юридическом адресе контрагента на дату заключения договора или совершения сделки;**  9) отсутствие **у покупателя** информации о наличии у контрагента **на дату совершения операции** необходимого разрешения, если ФХО заключается в рамках деятельности, требующей соответствующего разрешения;  **~~10) отсутствие налогоплательщика и (или) его контрагента по юридическому адресу;~~**  11) учредитель/руководитель юридического лица, **являющийся на момент заключения договора**: ~~нерезидентом,~~ ~~отсутствующим на территории Республики Казахстан~~, лицом ранее судимым, либо ранее являвшимся учредителем юридических лиц, признанных банкротами, бездействующими, ликвидированными, чья регистрация/перерегистрация признана недействительной, являвшимися участниками сделок, признанных судом недействительными;  **~~12) взаимосвязанность участников ФХО (аффилированность, контроль юридического лица другим участником ФХО);~~**  13) не подтверждение факта оплаты за реализацию товаров, работ, услуг;  **~~14) иные обстоятельства.~~** | Методические рекомендации включают в себя признаки отсутствия фактического осуществления ФХО. Если под обстоятельствами, указанными в Приложении 2 понимаются «признаки», то это необходимо указать.  Следует определить кто именно будет доказывать наличие или отсутствие перечисленных признаков.  Как это будет доказываться? Налоговые органы не уполномочены определять возможность осуществления определенного объема товаров, работ, услуг.  Необходимо закрепить закрытый перечень документов, подтверждающих сделку  Уточнение редакции  Уточнение редакции  Противоречит статьям 264 и 403 НК, так как исключение из вычетов и зачета производится только по расчетам с непосредственным контрагентом, не распространяясь на другие уровни. Более того при выборе поставщика заказчик не владеет информацией о его контрагентах.  В законодательстве отсутствует обязательство покупателя проводить мониторинг и оценку потенциальных получателей и хранить результаты мониторинга рынка товаров и поставщиков. Зачастую СМП это делают на момент заключения договора без оформления отдельного отчета по такому мониторингу.  При приобретении у посредника такая информация может отсутствовать  В целях прослеживаемости товаров с 2020 года вводится СНТ, в связи с чем считаем данный пункт излишним.  Согласно статье 39 ГК РК местом нахождения юридического лица признается место нахождения его постоянно [действующего органа](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#sub_id=370000), указанного в его учредительных документах с записью полного [почтового](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34933247#sub_id=10045)адреса. В отношениях с третьими лицами юридическое лицо не вправе ссылаться на несоответствие фактического адреса адресу, внесенному в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров.  Невозможно проверить фактическое место нахождение всех поставщиков крупных компаний. Зачастую недропользователь обязан заключать сделки с контрагентами, которые выиграли тендер и прошли проверку в системе nadloc.  Предлагаем исключить ввиду того, что договор может быть заключен на территории другого государства, нет требования заключать договоры только в РК, кроме того, он может быть руководителем, но договор подписан другим лицом  Внешнеторговые сделки с взаимосвязанными сторонами контролируются трансфертным законодательством.  Исключить. | Обоснования приведены выше. |