

Số: 3642 /TCT-CS
V/v chính sách thuế TNDN.

Hà nội, ngày 12 tháng 10 năm 2011

Kính gửi: Công Thông tin điện tử Chính phủ.

Tổng cục Thuế nhận được công văn số 369/TTĐT-BĐ ngày 09/6/2011 của Công Thông tin điện tử Chính phủ về việc trả lời công dân Lê Duy Luận và đính kèm câu hỏi của ông Lê Duy Luận hỏi về chính sách ưu đãi thuế TNDN. Về vấn đề này, Tổng cục Thuế có ý kiến như sau:

Câu hỏi:

- Luật thuế TNDN số 14/2008/QH12 ngày 3/6/2008, Nghị định của Chính phủ, Thông tư hướng dẫn của Bộ Tài chính hướng dẫn thi hành Luật thuế thu nhập doanh nghiệp có quy định doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư thuộc lĩnh vực hoặc địa bàn ưu đãi đầu tư thì được hưởng ưu đãi thuế.

- Luật đầu tư số 59/2005/QH11 ngày 29/5/2005, Nghị định số 29/2008/NĐ-CP ngày 14/3/2008 quy định về Khu công nghiệp, khu chế xuất và khu kinh tế quy định dự án đầu tư mới và dự án đầu tư mở rộng được ưu đãi thuế. Ông Luận hỏi:

Câu hỏi 1: Căn cứ như trên, dự án đầu tư mở rộng được hưởng ưu đãi thuế, Vậy phải thực hiện theo Luật nào để được hưởng ưu đãi thuế khi đầu tư vào Khu kinh tế?

Trả lời:

Căn cứ quy định tại Khoản 3 Điều 83 Luật ban hành văn bản quy phạm pháp luật:

“3. Trong trường hợp các văn bản quy phạm pháp luật do cùng một cơ quan ban hành mà có quy định khác nhau về cùng một vấn đề thì áp dụng quy định của văn bản được ban hành sau”

Căn cứ quy định nêu trên, Luật đầu tư số 2005 và Luật thuế TNDN năm 2008 do một cơ quan ban hành nhưng có quy định khác nhau về cùng một vấn đề xác định ưu đãi thuế đối với dự án đầu tư mở rộng thì sẽ áp dụng quy định của văn bản được ban hành sau (Luật thuế TNDN năm 2008)

Căn cứ quy định tại Luật thuế TNDN số 14/2008/QH12; Nghị định số 124/2008/NĐ-CP ngày 11/12/2008 của Chính phủ quy định chi tiết thi hành Luật thuế thu nhập doanh nghiệp thì kể từ ngày 01/01/2009 dự án đầu tư mở rộng không được hưởng ưu đãi thuế TNDN trừ trường hợp doanh nghiệp có dự án đầu tư mở rộng sản xuất đến ngày 31/12/2008 đang đầu tư xây dựng dở dang, trong năm 2009 mới hoàn thành và đi vào sản xuất, kinh doanh thì được tiếp tục hưởng ưu đãi thuế về điều kiện đầu tư mở rộng quy định tại Luật Thuế thu nhập doanh nghiệp số 09/2003/QH11 và các văn bản pháp luật của Chính phủ ban hành trước ngày Nghị định 124/2008/NĐ-CP có hiệu lực thi hành.

Doanh nghiệp phải có thông báo với cơ quan thuế các dự án đầu tư mở rộng sản xuất đang đầu tư xây dựng dở dang khi nộp tờ khai quyết toán thuế thu nhập doanh nghiệp của kỳ tính thuế năm 2008.

Câu hỏi 2: Khái niệm doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư có nghĩa chỉ cần hạch toán độc lập hay phải là pháp nhân độc lập?

Trả lời:

Tại khoản 1 Điều 4 Luật doanh nghiệp số 60/2005/QH11 được Quốc hội nước Cộng hòa xã hội chủ nghĩa Việt Nam khoá XI, kỳ họp thứ 8 thông qua ngày 29 tháng 11 năm 2005 quy định:

“Doanh nghiệp là tổ chức kinh tế có tên riêng, có tài sản, có trụ sở giao dịch ổn định, được đăng ký kinh doanh theo quy định của pháp luật nhằm mục đích thực hiện các hoạt động kinh doanh.”

Tại Khoản 5 Điều 19 Nghị định số 124/2008/NĐ-CP ngày 11/12/2008 của Chính phủ:

“Doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư được hưởng ưu đãi thuế quy định tại Điều 15 và Điều 16 Nghị định này là doanh nghiệp đăng ký kinh doanh lần đầu, trừ các trường hợp sau: ...”

Căn cứ quy định nêu trên, khái niệm doanh nghiệp mới thành lập từ dự án đầu tư là tổ chức kinh tế có tên riêng, có tài sản, có trụ sở giao dịch ổn định, được đăng ký kinh doanh lần đầu theo quy định của pháp luật (trừ một số trường hợp quy định tại điểm a, b, c, d Khoản 5 Điều 19 Nghị định số 124/2008/NĐ-CP). Do đó, doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư là tổ chức độc lập.

Câu hỏi 3: Một công ty có dự án đầu tư tại Khu kinh tế và thành lập công ty TNHH một thành viên hạch toán độc lập có được coi là doanh nghiệp mới thành lập từ dự án đầu tư để được hưởng ưu đãi thuế không?

Trả lời:

Tại điểm 2.2 Mục I Phần H Thông tư số 130/2008/TT-BTC ngày 26/12/2008 của Bộ Tài chính hướng dẫn thi hành Nghị định số 124/2008/NĐ-CP ngày 11/12/2008 của Chính phủ quy định chi tiết thi hành Luật thuế thu nhập doanh nghiệp hướng dẫn:

“Doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư được hưởng ưu đãi thuế thu nhập doanh nghiệp là doanh nghiệp đăng ký kinh doanh lần đầu, trừ các trường hợp sau:

a) Doanh nghiệp thành lập trong các trường hợp chia, tách, sáp nhập, hợp nhất theo quy định của pháp luật;

b) Doanh nghiệp thành lập do chuyển đổi hình thức doanh nghiệp, chuyển đổi sở hữu, trừ trường hợp giao, khoán, cho thuê doanh nghiệp nhà nước;

c) Doanh nghiệp tư nhân, Công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên mới thành lập mà chủ doanh nghiệp là chủ hộ kinh doanh cá thể và không có thay đổi về ngành nghề kinh doanh trước đây.

d) Doanh nghiệp tư nhân, công ty hợp danh, công ty trách nhiệm hữu hạn hoặc hợp tác xã mới thành lập mà người đại diện theo pháp luật (trừ trường hợp người đại diện theo pháp luật không phải là thành viên góp vốn), thành viên hợp danh hoặc người có số vốn góp cao nhất đã tham gia hoạt động kinh doanh với vai trò là người đại diện theo pháp luật, thành viên hợp danh hoặc người có số vốn góp

cao nhất trong các doanh nghiệp đang hoạt động hoặc đã giải thể nhưng chưa được 12 tháng tính từ thời điểm giải thể doanh nghiệp cũ đến thời điểm thành lập doanh nghiệp mới”.

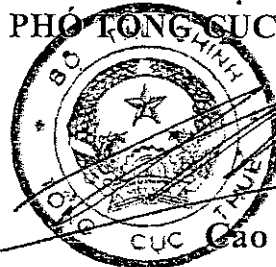
Căn cứ quy định nêu trên, quy định tại Điều 4 Luật doanh nghiệp số 60/2005/QH11 (nêu tại điểm 2 công văn này và điều kiện ưu đãi thuế TNDN quy định tại Phần H Thông tư số 130/2008/TT-BTC), trường hợp công ty TNHH một thành viên thành lập từ dự án đầu tư tại khu kinh tế nếu đáp ứng các quy định này thì là doanh nghiệp thành lập mới từ dự án đầu tư được hưởng ưu đãi thuế TNDN theo điều kiện thực tế đáp ứng ngành nghề, địa bàn ưu đãi. Công ty căn cứ điều kiện thực tế và các điều kiện về ưu đãi thuế TNDN quy định cụ thể tại Phần H Thông tư số 130/2008/TT-BTC để áp dụng chính sách thuế TNDN cho phù hợp.

Tổng cục Thuế trả lời để Cổng Thông tin điện tử Chính phủ biết./ 3

Nơi nhận:

- Như trên;
- Vụ PC;
- Lưu: VT, CS(2b).5

**KT. TỔNG CỤC TRƯỞNG
PHÓ TỔNG CỤC TRƯỞNG**



CỤC Thuế
Giao Anh Tuấn

www.LuatVietnam.vn