

กฎหมายไม่กั๊ก

อ.ชินภัทร วิชาญทิพย์
TAX TANK TV
ช่องรายการ สาร: ความรู้ กฎหมายธุรกิจ

SCL
LAW GROUP

ASEAN+
We know ASIA.

Corporate Tax Planning

PTT Global Chemical (PTTGC)

2 Days In-House Training

ชินภัทร วิชาญทิพย์

www.taxtanktv.com

27 - 28 กันยายน 2561



Outline

- Tax Planning: Exempt / Reduce / Delay
- Tax Planning: Property Acquisition & Management
- Tax Planning: M&A & Reorganization
- Tax Planning: Leverage and Fund Raising
- Tax Planning: International Tax & Tax Treaty
- Tax Planning: Transfer Pricing
- Tax Planning: Tax Audit & Tax Refund

Corporate Tax Planning

Tax Planning / Tax Avoidance / Tax Evasion

Exemption / Reduction / Deferral

Anti-Tax Avoidance Measures

Factors: Corporate Tax Planning

Income

Expense

Tax
Planning

Legal

Document



Sequential Order: Tax Planning

- 1) Commercial Requirement
- 2) Business Purpose & Economic Substance
- 3) Legal Implication & Form of Contract
- 4) Financial Transaction & Debt Settlement
- 5) Tax Consequence & Tax Compliance
- 6) Documentation & Commercial Paper



Case Study: Tax Planning

○ Split of engineering and license contracts

- Carnation: Engineering & Licensing
- Nestle: Engineering & Licensing

○ Split of construction / Installation / Sale contracts

○ Bel-Telefone

○ Construction Crane

Engineering Service Agreement

7

Case No. 665/2537 (Nestle)

Engineering and advisory services on production of goods with separation of contracts (Engineering / **Trademark License**) including:

- (1) confidentiality condition (non-disclosure)
- (2) all documents shall be returned to the service provider at the termination of contract
- (3) Not allow to copy
- (4) Termination linkage (Engineering and License)

Engineering Service Agreement

8

Case No. 2642/2538 (Carnation)

Engineering advisory contract and Trademark license contract with separate contractual parties

BUT:

(1) Offshore parties - same address

(2) Both contracts – same contract period

(3) Termination linkage of both contracts

Differences between Royalties & Non-royalties

Royalty	Not Royalty
Licensing (not require a result of work)	No license (hire of work contract)
Limitation to use certain information (Possessive right)	No limitation to use information (No possessive right)
Technical assistance may/may not trigger a royalty	General consulting service / Basic engineering service / Project management service
Design service without transfer of ownership	Design service with transfer of ownership
Separation of software triggers a royalty	Embedded software is an integral part of hardware



Planning to reduce tax cost by separation of contracts



- *Supreme Court Decision No. 2091/2553*
 - Split of **sale and installation contracts** concerning electricity system (over paid WHT and reclaim against the project owner)
- *Supreme Court Decision No. 781/2547*
 - Split of **sale and installation contracts** concerning construction crane (WHT)

Planning to reduce tax cost by separation of contracts

- *Supreme Court Decision No. 8327/2544*
 - Split of **sale and service contracts** concerning telephone network (PE issue)
- *Supreme Court Decision No. 4450/2542*
 - Split of sale price and service fees **in one contract** concerning telephone terminal and installation (stamp duty on hire of works contract: liable person and agree otherwise clause)

Planning to reduce tax cost by separation of contracts

- *Supreme Court Decision No. 3049/2540*
 - Split of sale price and service fees **in one contract** concerning elevator, escalator, and air-conditioner (withholding tax and stamp duty)
- *Supreme Court Decision No. 124/2540*
 - Split of **sale and service contracts** concerning telephone network (PE issue)



Effective Tax Planning

Separation of Contract



- Split of elements of contract: scope and price (goods and services)
- No need to split in 2 contracts: Single contract with 2 elements is acceptable
- Split of 2 contractors/suppliers should be adopted regardless of related parties



Effective Tax Planning

Separation of Contract



- Split of commercial and tax invoices should be followed: goods and services
- Split of in-charge personnel in the project should be concerned as stronger arguable point

- Transfer pricing (TP)
- Thin capitalization (TC)
- Treaty shopping (TS)
- Controlled foreign company (CFC)
- General Anti-avoidance rules (GAAR)

Anti-tax avoidance rules

Anti-tax avoidance rules	TH	SG	ML	IND	PH
Transfer pricing	Yes	Yes	Yes	Yes	No
Thin capitalization	No	No	Yes	Yes	No
Treaty shopping	-	-	-	-	-
Controlled foreign companies	No	No	No	Yes	No
GAARs	No	Yes	No	No	No

Anti-tax avoidance rules

Anti-tax avoidance rules	MY	CAM	Lao	VN
Transfer pricing	No	Yes	No	Yes
Thin capitalization	No	No	No	No
Treaty shopping	-	-	-	-
Controlled foreign companies	No	No	No	No
GAARs	-	-	-	-

IHQ & ITC: Tax Planning

Offshore Source Income

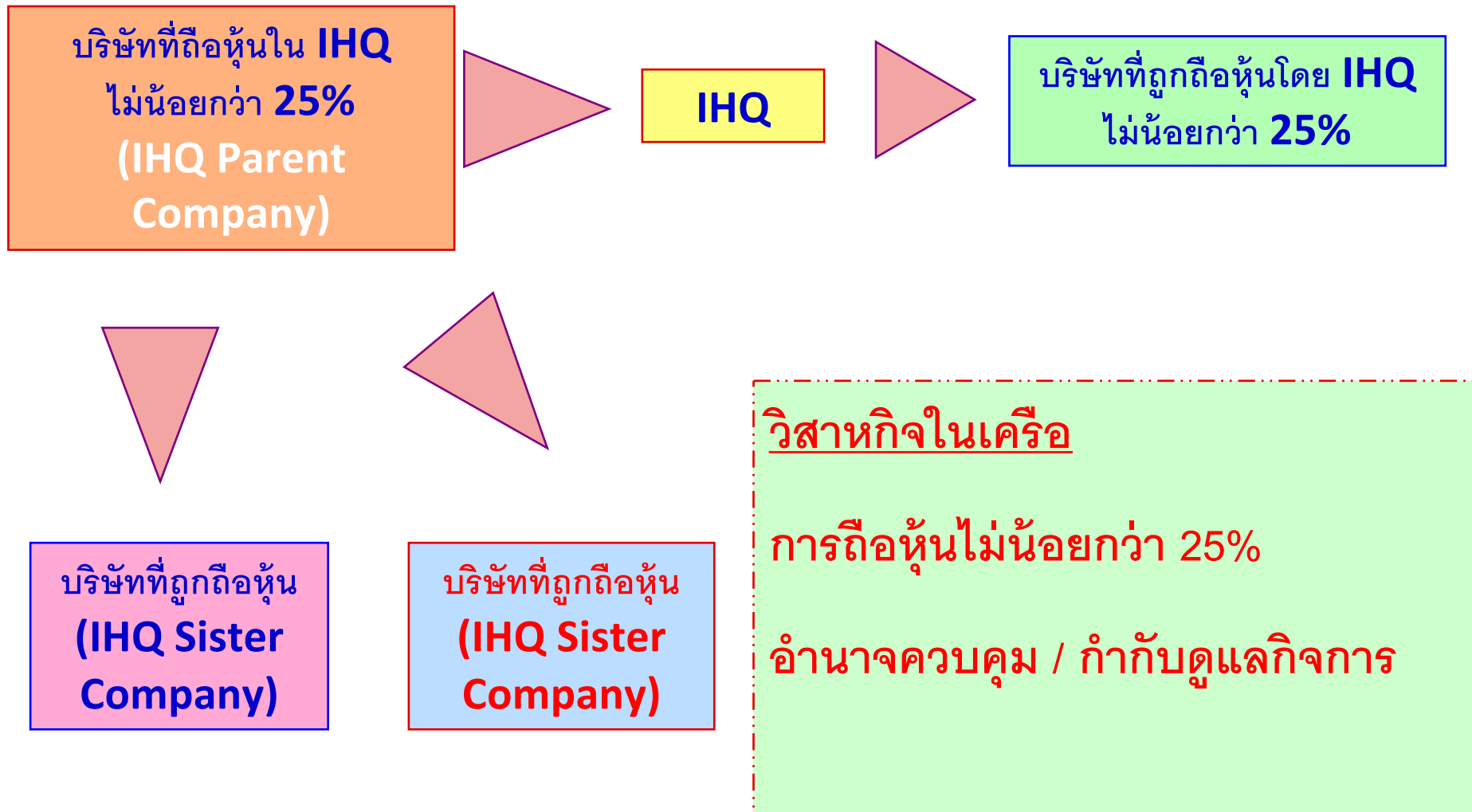
Offshore Dividend

IHQ & ITC

- ที่มาของ พระราชกฤษฎีกา ฉบับที่ 586
- ลักษณะของ **สำนักงานใหญ่ข้ามประเทศ (IHQ) และ บริษัทการค้าระหว่างประเทศ (ITC)**
- ประกาศใช้ 1 พฤษภาคม 2558 (ใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษา)
- IHQ ช่วยให้ “การจ้างงาน Oversea Expatriate Staff” ที่ทำงานในไทย _ แต่ Offshore Assignment ที่ลด “ค่าตอบแทนลูกจ้าง” ได้ _ โดยเฉพาะ Tax (Corporate & Employee)

- ทุนชำระแล้ว ตั้งแต่ 10 ล้านบาท
- ให้บริการด้านการบริหารหรือด้านเทคนิค บริการ
สนับสนุน หรือบริหารเงินแกวISA หักจูงในเครือที่ตั้งขึ้นตาม
กฎหมายต่างประเทศ
- มีรายจ่ายในการดำเนินงานเกี่ยวกับกิจการ IHQ ที่จ่าย
ให้แก่ผู้รับในไทยไม่น้อยกว่า 15 ล้านบาทในแต่ละรอบ
บัญชี
- ยื่นคำร้องขอและได้รับอนุมัติจากอธิบดีกรมสรรพากร

วิสาหกิจในเครือ



สรุปสิทธิประโยชน์ทางภาษี

คนต่างด้าว	IHQ	บริษัทต่างประเทศ
ลดอัตราภาษีจาก อัตราก้าวหน้า เหลือ 15% ตลอด การจ้างงานของ IHQ หรือ การมี สถานะของ IHQ <u>(Effective Tax Rate = 17.65%</u> <u>not 42%)</u>	ลดอัตราเหลือ 10% สำหรับค่าบริการ/ ค่าสิทธิจากวิสาหกิจในเครือในไทย 15 ปี	ยกเว้นภาษีจากเงิน ปันผล และ ดอกเบี้ยที่ได้รับจาก IHQ
	ยกเว้นภาษี 15 ปีสำหรับค่าบริการ / ค่า สิทธิ / เงินปันผล / กำไรจากการขายหุ้น จากวิสาหกิจในเครือต่างประเทศ / และ ค่าสินค้าจากนิติบุคคลต่างประเทศ กรณี Out-Out	



IHQ – Application



(Revenue Department)

- วิสาหกิจในเครือในประเทศไทย / วิสาหกิจในเครือต่างประเทศ
- รายละเอียดคนต่างด้าว / Business Plan (Budget / Corporate Structure / Organization Chart)

Executive Summary / History / Background / Concept of IHQ / Vision

Target of business in long term /

Next 3 years: Expat employment plan including reason & necessary

Next 3 years: Industry and market analysis

Next 3 years: operation plan / Financing plan

Next 3 years: Budget (Projection) on revenue, expense, investment, profit distribution and employment





List of IHQ in SET and MNCs



- Ajinomoto (Thailand) Co., Ltd
- Seafresh Industry Public Company Limited (CFRESH)
- Huawei Technologies Co., Ltd (HUAWEI)
- Minor International Public Company Limited (MINOR)
- PTT: PTTEP / PTTGC
- The Siam Cement Public Company Limited (SCG)
- Tanchong Mekong Regional Co., Ltd
- Toyota Boshoku / Toyota Motor Asia Pacific
- Homepro / Makro (Food Service)



Point of IHQ Concerns for further Discussion



- **IHQ: Asset & Utilization (Tangible & Intangible)**
 - Front: Design / Floorplan / Shop Décor / Back: Kitchen management
 - Brand / Menu / Recipe / Formula / Staff Training
 - Procurement / Sourcing / Food QC / Logistics
 - System / Membership / Customer Database / Distribution Channel
- **IHQ: Annual expense in Thailand**
 - Personnel / Salary / Welfare / Benefits
 - Office / IT / Security / Centralized service
 - Outsource



Point of IHQ Concerns for further Discussion



- IHQ: Supporting Service & Transaction (Thailand & Offshore)
 - Office Admin
 - IT & System
 - Accounting
 - HR & Personnel (Recruitment / Orientation / Training / HRD & HRM)
 - Business Development
 - Financing
 - Marketing
 - Procurement & Sourcing



Point of IHQ Concerns for further Discussion



- IHQ: Fee inflow to Thailand (Before Tax: Expense / After Tax: Dividend)
 - TM License / Franchise Fee
 - Sales & Marketing fee
 - Management & Consulting fee
 - Training fee
 - Procurement & Sourcing fee
 - IT & System fee
 - Internal Audit & QC fee
 - Interest



Point of IHQ Concerns for further Discussion



- IHQ: Input VAT & VAT 0%
 - Input VAT on annual expense in Thailand
 - VAT 0% on export of service from Thailand to Offshore affiliates
- Group Transfer pricing (Thailand & Offshore: China / HK / SG)
 - Related parties
 - Market Price (Arm's Length Price)
- HR & Personnel (Expat & Thai)
 - Full time
 - Secondment

Asset: Tax Planning

Buy or Lease ?

Sale & Lease back

Special Lease

Buy or Lease ?

Difference	Buy	Fin Lease	Op Lease
Investment	Huge	-	-
CAPEX	Depreciation	-	-
OPEX	-	/	/
Accounting	Asset	Asset	Expense
Tax	Asset	Expense	Expense
Sunk Cost	/	-	-
Replaceable	Sale & New Purchase	New Lease	New Lease
Obsolete	/	-	-

ผลทางกฎหมาย ภาระภาษี	เช่า	เช่าซื้อ	เช่า แบบ Leasing
กรรมสิทธิ์	ไม่โอน	โอนทันทีเมื่อครบ ค่าเช่างวดสุดท้าย	Option ที่จะซื้อ หรือ คืนทรัพย์สินที่เช่า _ เมื่อครบสัญญาเช่า
สัญญาเป็นหนังสือ	หลักฐาน จดทะเบียน	ต้องทำเป็นหนังสือ มีฉะนัน โมฆะ	หลักฐาน
ค่าเสื่อมราคาทางภาษี	ไม่มี	ที่ดินไม่มีค่าเสื่อมฯ ทรัพย์สินอื่นมีค่าเสื่อมฯ	ไม่มี
หักเป็นรายจ่ายทาง ภาษี	ได้	ไม่ได้ (หักค่าเสื่อมแทน)	ได้
VAT	ที่ดิน/อาคารไม่มี VAT ทรัพย์สินอื่นมี VAT	ที่ดินไม่มี VAT ทรัพย์สินอื่นมี VAT	ที่ดิน/อาคารไม่มี VAT ทรัพย์สินอื่นมี VAT
ภาษีหัก ณ ที่จ่าย	5%	ไม่มี	5%
อากรแสตมป์	0.1 % เฉพาะที่ดิน/อาคาร	0.1 % ทรัพย์สินทุกประเภท	0.1 % เฉพาะที่ดิน/อาคาร

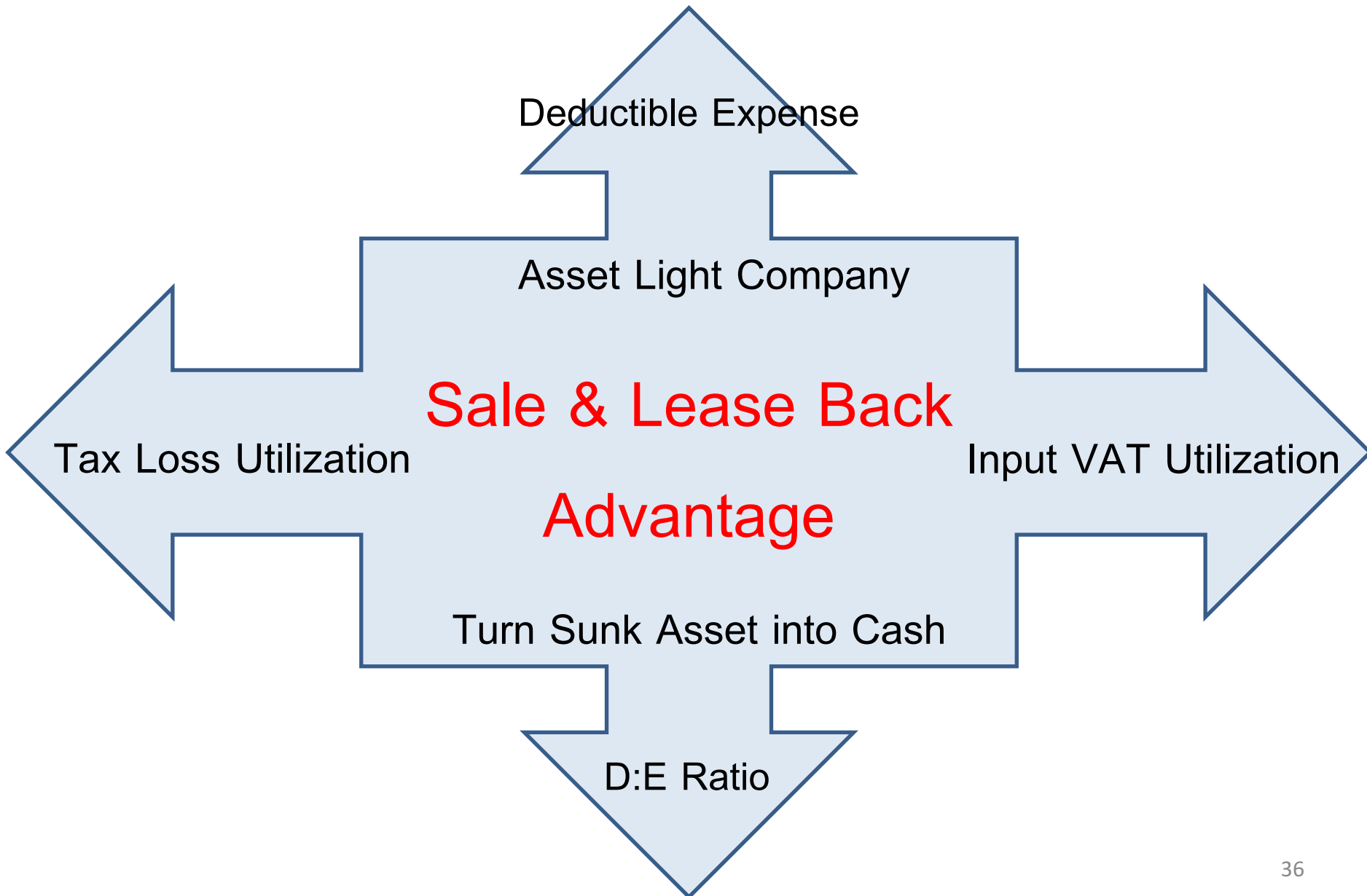
Sale and Lease-back: ข้อดี

- กลายเป็น “บริษัทที่ไม่มีสินทรัพย์ซ่อนมูลค่า”
- ได้ใช้ “รายจ่าย” จากทรัพย์สินซ่อนมูลค่า (Sunk Asset) อีกรอบ (จาก “ค่าเสื่อมราคา” เป็น “ค่าเช่า”)
 - ทรัพย์สินซ่อนมูลค่า_เพราะ Net book value เหลือ 1 บาท
 - ทรัพย์สินซ่อนมูลค่า_ไม่สะท้อน “ราคาตลาด” จนกว่าจะขายออก (Write-off & Realize Gain/Loss)
- ได้ใช้ “ผลขาดทุนทางภาษี” (Tax Loss) ไม่เกิน 5 ปี
 - เมื่อขายทรัพย์สินหมดค่าเสื่อมราคาออกไปที่ราคาตลาดจะเกิดกำไร

Sale and Lease-back: ข้อดี

- ขายสังหาริมทรัพย์ _ มี “ภาษีขาย” _ นำมาใช้กับ “ภาษีซื้อ” ยกยอดมาได้
 - ภาษีซื้อยกยอดมา _ ไม่มีกำหนดเวลา
 - ไม่ต้องขอคืนภาษีซื้อเป็นเงินสด
- ได้เงินสดมาเพิ่มในงบดุลแทนสินทรัพย์ที่ขายออกไป
- ส่งผลให้ “อัตราส่วนระหว่างหนี้ต่อทุน” (D:E Ratio) ดีขึ้น _ เพราะนำเงินสดมาใช้หนี้สินต่าง ๆ ของบริษัท

Sale and Lease-back: ข้อดี



Special Lease & Construction

สัญญาต่างตอบแทนพิเศษ
ยิ่งกว่าสัญญาเช่าธรรมดา

- ก่อสร้างอาคาร (Cash Flow Management)

- หากกู้เงินธนาคาร _ เพื่อก่อสร้างอาคาร
- ควรเจรจากับธนาคาร _ เรื่องการจ่ายดอกเบี้ย 2 ช่วง
- ช่วง 1 จ่ายดอกเบี้ยเงินกู้ “ระหว่างก่อสร้าง” _ จำนวนน้อย (Grace Period) เพื่อลด “ต้นทุนดอกเบี้ย”
(Capital Expenditure) = CAPEX
- ช่วง 2 จ่ายดอกเบี้ยเงินกู้ “หลังก่อสร้างเสร็จ” จำนวนมาก (Operating Expenditure) = OPEX

Build-Transfer-Operate (BTO) / Build-Operate-Transfer (BOT)

- “สัญญาต่างตอบแทนพิเศษยิ่งกว่าสัญญาเช่าธรรมดา” เป็นทรัพย์สินมรดก ไม่ใช่สิทธิเฉพาะตัว สัญญาเช่านั้นไม่ระงับเมื่อตาย (ต่างจากสัญญาเช่าธรรมดา) (ฎีกา 2760/2534) เช่น
 - สร้างตึกแล้วยกกรรมสิทธิ์ให้ผู้ให้เช่า (ฎีกา 172/2488)
 - เช่าที่ดินแล้วผู้เช่าต้องหาต้นไม้มาปลูกเอง (ฎีกา 801-802/2492)
 - ให้เช่าที่ดิน แล้วเรียกค่าก่อสร้างจากผู้เช่า และให้กรรมสิทธิ์ในอาคารตกเป็นของผู้ให้เช่า (ฎีกา 488/2523)

สัญญาต่างตอบแทนพิเศษ ยิ่งกว่าสัญญาเช่าธรรมดา

ฎีกา 87/2555

- การที่เจ้าของที่ดินยอมให้ เช่าที่ดินโดยให้ปลูกตึกแถวพิพาท ด้วยเงินของผู้เช่าแล้วให้ผู้เช่ามีสิทธิใช้ประโยชน์ในตึกแถว พินาทเป็นเวลา 20 ปี เมื่อครบกำหนดสัญญาเช่าให้ตึกแถว พินาทตกเป็นกรรมสิทธิ์ของผู้ให้เช่านั้น
- เมื่อครบกำหนดสัญญาเช่าที่ดินแล้วตึกแถวพิพาทยอมตกเป็น
ของเจ้าของที่ดินตามสัญญาในฐานะเป็นส่วนควบของที่ดินทันที
โดยไม่จำเป็นต้องไปทำการจดทะเบียนโอนกันอีกตาม ป.พ.พ.

มาตรา 144

BTO / BOT ดีสำหรับใคร ?

คู่สัญญา	BTO	BOT
ผู้ให้เช่า	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อสร้างเสร็จ _รายได้จากอาคารนำไปเฉลี่ยเสียภาษีตามอายุสัญญาเช่า _รายจ่ายจากอาคาร คือ Depreciation <u>_ผลทางภาษี คือ ชะลอการเสียภาษีจากการเฉลี่ยรายได้ตามอายุสัญญาเช่า</u>	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อครบสัญญาเช่า <u>_รายได้นำไปเสียภาษีในปีเดียวเมื่อครบอายุการเช่า</u> _ผลทางภาษี คือ เสียภาษีมากในปีที่สัญญาสิ้นสุด
ผู้เช่า	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อสร้างเสร็จ _รายจ่ายจากอาคารนำไปเฉลี่ยตามอายุสัญญาเช่า (Amortization) <u>_VAT ค่าก่อสร้างนำไปใช้ไม่ได้</u> <u>ผลทางภาษี คือ VAT เป็นต้นทุน</u>	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อครบสัญญาเช่า <u>_รายจ่ายจากอาคารที่โอนต้องใช้ Fair Market Value</u> <u>_VAT ค่าก่อสร้างนำไปใช้ได้</u>

ขยายความ BTO

คู่สัญญา	BTO	ขยายความ
ผู้ให้เช่า	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อสร้างเสร็จ _รายได้จากอาคารนำไปเฉลี่ยเสียภาษีตามอายุสัญญาเช่า _รายจ่ายจากอาคาร คือ Depreciation <u>_ผลทางภาษี คือ ชะลอการเสียภาษีจากการเฉลี่ยรายได้ตามอายุสัญญาเช่า</u>	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนทันทีเมื่ออาคารสร้างเสร็จ (ไม่ต้องจดทะเบียนโอนอาคาร) _รายได้จากมูลค่าอาคารนำไป "เฉลี่ยรับรู้รายได้" ตามปีอายุการเช่า (<u>กระจายฐานรายได้</u>) _รายจ่ายจากมูลค่าอาคาร คือ "ค่าเสื่อมราคา" ไม่เกินปีละ 5% <u>_ คำนวณรายได้/รายจ่ายให้ Match กันตลอดอายุสัญญาเช่า</u>

ขยายความ BOT

คู่สัญญา	BOT	ขยายความ
ผู้เช่า	_กรรมสิทธิ์อาคารโอนเมื่อครบสัญญาเช่า _มูลค่าอาคารที่โอนต้องใช้ Fair Market Value (ใช้ Book Value ที่เหลือ 1 บาทไม่ได้) _VAT ค่าก่อสร้างนำไปใช้ได้ (ไม่เป็น “ภาษีที่ต้องห้าม” ตามประกาศอธิบดีฯ VAT ฉบับที่ 42 ข้อ 2 (4) _ เพราะโอนอาคารหลังจาก 3 ปี)	_ผู้เช่าได้ใช้ “ค่าเสื่อมราคา” ของอาคารที่ก่อสร้างลงบนที่ดินที่เช่ามา Match กับอายุการเช่าที่ดิน (ค่าเสื่อมฯ ใช้ได้เป็นเสมือนรายจ่ายทางภาษี) _การโอนอาคารให้แก่ “ผู้ให้เช่าที่ดิน” เมื่อครบสัญญาเช่า _ แล้ว “เช่าต่อ” มีผลเท่ากับ Sale & Lease Back _มีผลเท่ากับ Restart “รายจ่ายทางภาษี” ของผู้เช่า _ หลังจากได้ “ขายอาคาร” และมี “รายได้ทางภาษี” เข้ามาในกิจการของผู้เช่า)

Best Option for Tax Planning

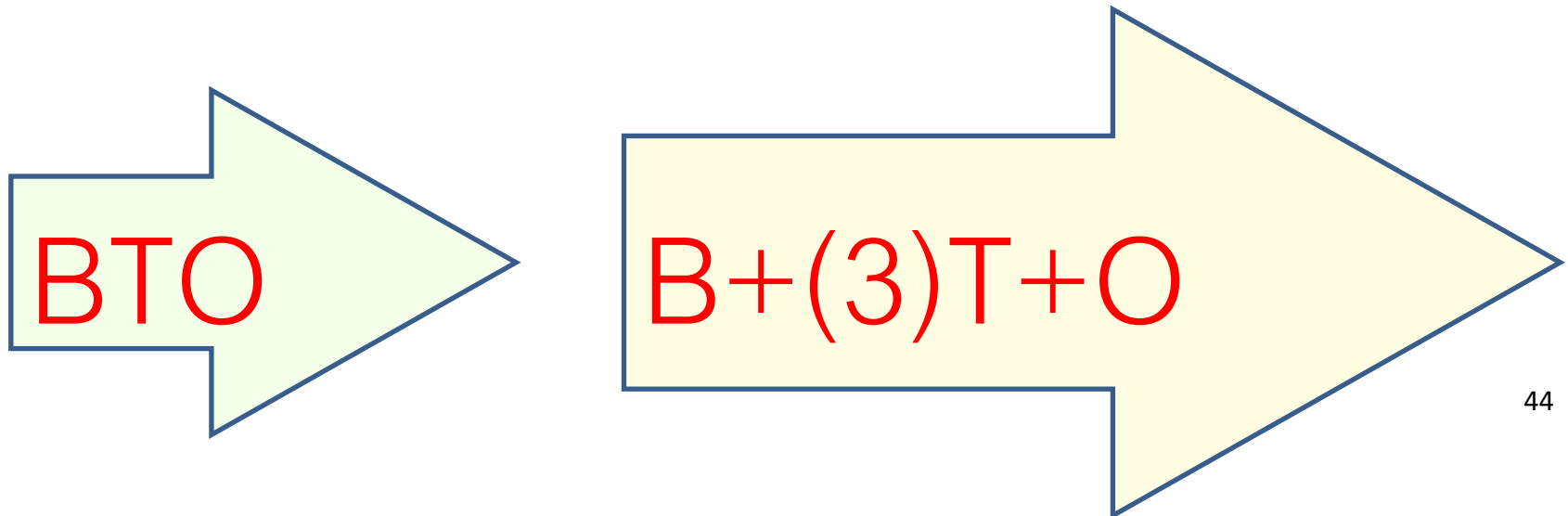
BTO

○ B + (3) T + O ดีสำหรับผู้ให้เช่า และ ผู้เช่า (Win-Win)

○ Build + (3 years) + Transfer + Operate

○ ผู้ให้เช่า _ ใช้ Tax Delay Payment เจลี่ยรายได้ค่าเช่า

○ ผู้เช่าใช้ “ภาษีซื้อ” จากการก่อสร้างได้



$$B + (3) T + O$$

สัญญาเช่า 3 ช่วง

เช่า _ ช่วง 1

Build

เช่า _ ช่วง 2

3 years

เช่า _ ช่วง 3

Transfer

โอนอาคารที่สร้างเสร็จแล้ว
ชำระเป็น “ค่าเช่าล่วงหน้า”

ช่วงก่อสร้าง 1-3 ปี

อาคารสร้างเสร็จ 3 ปี

สัญญาเช่าไม่เกิน 3 ปี
ไม่จดทะเบียนการเช่า

Grace Period

สัญญาเช่าไม่เกิน 3 ปี
ไม่จดทะเบียนการเช่า

สัญญาเช่า 30 ปี
จดทะเบียนการเช่า

สัญญาเช่าทุกช่วง _ ต้องมี “คำมั่นว่าให้เช่าต่อ” _ อายุการเช่า / ค่าเช่า _ ชัดเจน

Best Option for Tax Planning

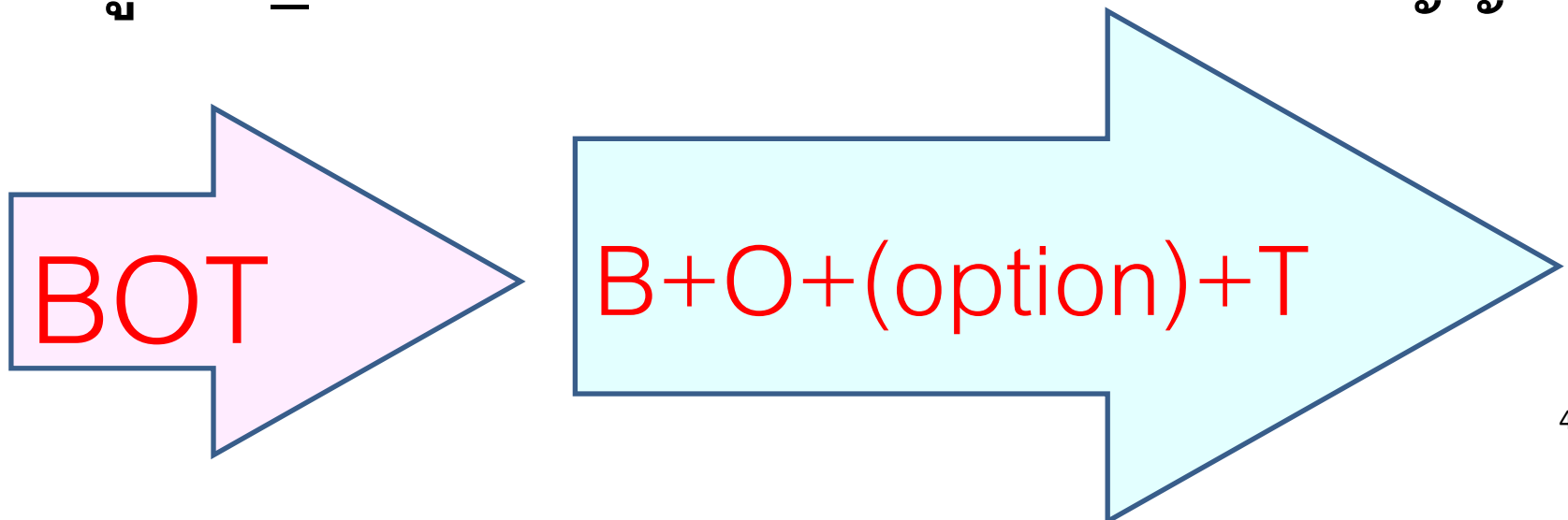
BOT

○ B + O + (option) + T ดีสำหรับผู้เช่า/ผู้ให้เช่า (Win-Win)

○ Build + Operate + (Option) + Transfer

○ ผู้ให้เช่าวางแผน "ภาษีเงินได้" เมื่อครบสัญญาเช่า

○ ผู้เช่า _ ใช้ Sale & Lease Back ได้เมื่อครบสัญญาเช่า



B + O + (option) + T

สัญญาเช่า 30 ปี _ ต่ออายุอีก 30 ปี

เช่า 30 ปี

Build + Operate

Renew อีก 30 ปี

Option to Transfer

สัญญาเช่า 30 ปี / จดทะเบียนเช่า
ครบสัญญาเช่า _ ยังไม่โอนอาคาร

หากต่อสัญญาเช่า / ให้โอนอาคารชำระ
ค่าต่อสัญญา / ติราคาอาคารตาม Fair
Market Value

สัญญาเช่า _ ต้องมี “คำมั่นว่าให้เช่าต่อ” _ อายุการเช่าช่วง 2 / ค่าเช่า _ ต้องชัดเจน

ข้อควรระวัง BTO / BOT

ภาษีซื้อต้องห้ามจากค่าก่อสร้าง

ฎีกา 8915/2546 (บริษัทปูนซีเมนต์ไทย จำกัด (มหาชน))

- แม้อาคารที่โจทก์ขายจะยังก่อสร้างไม่เสร็จสมบูรณ์และขายให้แก่บริษัทปูนซีเมนต์ไทย(ลำปาง) จำกัด ซึ่งประกอบกิจการที่ต้องเสียภาษีมูลค่าเพิ่ม
- ภาษีซื้อที่เกิดจากการก่อสร้างอาคารและต่อมาได้ขายไปภายใน 3 ปีนับแต่เดือนภาษีที่ก่อสร้างเสร็จสมบูรณ์เป็นภาษีซื้อที่ไม่ให้นำมาหักในการคำนวณภาษีมูลค่าเพิ่ม

ข้อควรระวัง BTO / BOT

ภาษีที่ต้องห้ามจากค่าก่อสร้าง

ฎีกา 3983/2553 (บริษัทไฮปเวลล์ (ประเทศไทย) จำกัด))

- สัญญาสัมปทานข้อ 24.1 กำหนดให้บรรดาอาคาร สิ่งปลูกสร้างทั้งหมดที่จำเลยก่อสร้างขึ้นในพื้นที่สัมปทาน รวมถึงทางรถไฟ ถนนยกระดับและทางเชื่อมกับถนนที่มีอยู่เดิมตามสัญญานี้ให้ตกเป็นทรัพย์สินของการรถไฟแห่งประเทศไทยทันทีที่ก่อสร้าง (BTO)
- การโอนกรรมสิทธิ์ในสิ่งปลูกสร้างดังกล่าวถือเป็นการขาย และเป็นการขายที่กระทำภายใน 3 ปี นับแต่เดือนภาษีที่ก่อสร้างเสร็จสมบูรณ์

ข้อควรระวัง BTO / BOT

ภาษีซื้อต้องห้ามจากค่าก่อสร้าง

ฎีกา 3983/2553 (บริษัทไฮปเวลล์ (ประเทศไทย) จำกัด))

- ภาษีซื้อที่เกิดจากการก่อสร้างดังกล่าวของจำเลยจึงเป็นภาษีซื้อต้องห้าม
- ตาม ป.รัษฎากร มาตรา 82/5 (6) ประกอบประกาศอธิบดีกรมสรรพากร เกี่ยวกับภาษีมูลค่าเพิ่ม (ฉบับที่ 42)

Corporate Reorganization

Tax Planning

AMG: Amalgamation

EBT: Entire Business Transfer

PBT: Partial Business Transfer

ควบบริษัท / โอนกิจการทั้งหมด

ควบบริษัท 4 แห่งให้เหลือ 1 แห่ง

EBT

บริษัทผู้ซื้อ

Land Co 1

Land Co 2

Land Co 3

Land Co 4

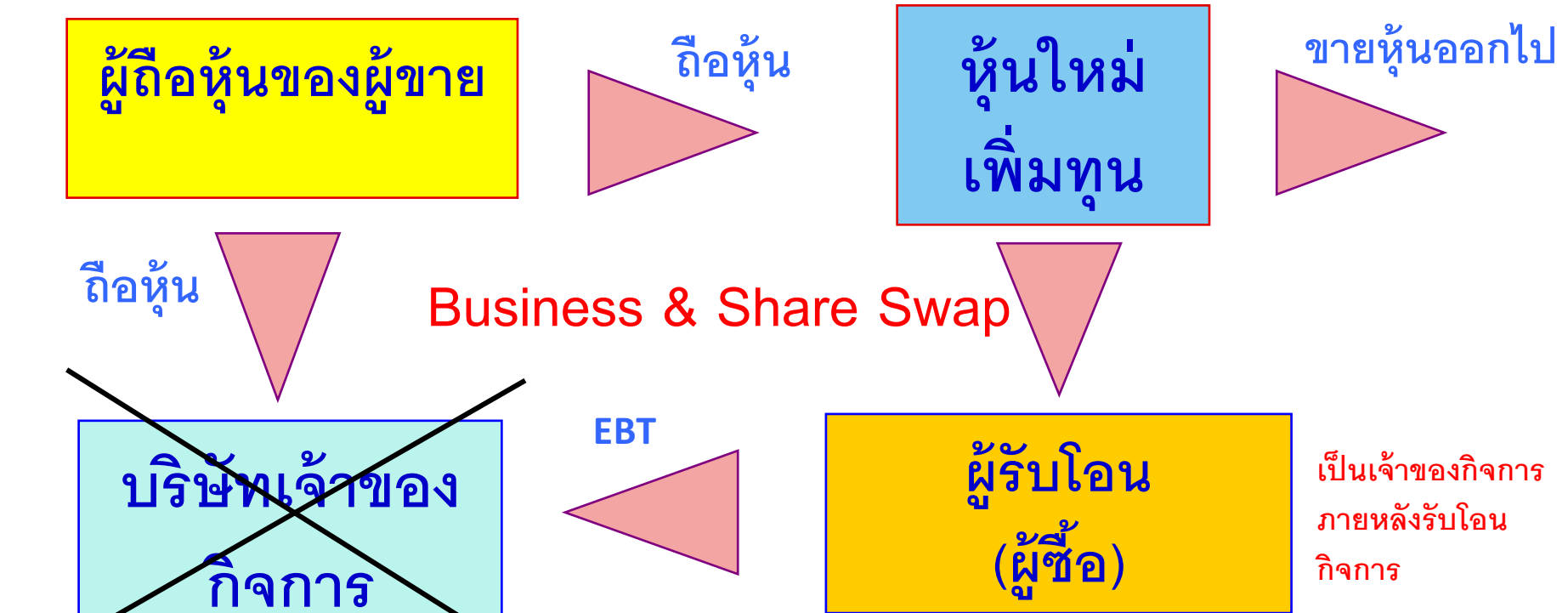
ที่ดินแปลงนี้ พ่อซื้อเมื่อ 20 ปีที่แล้ว 25 ล้านบาท / ปัจจุบัน 4,000 ล้านบาท

1. ควบบริษัท ยกเว้นภาษีทั้งหมด / ไม่ต้องเสียค่าธรรมเนียมโอนที่ดิน
2. ควบบริษัท มีผลให้ “สิทธิ” และ “หน้าที่” โอนไปโดยผลของกฎหมาย / ใบอนุญาตต่าง ๆ โอนไปด้วย

ภาษี / ค่าธรรมเนียมฯ (ราคาประเมิน 1,200 ล้านบาท)	คำนวณภาษีปกติจาก ราคาขาย 4,000 ล้านบาท	จำนวนเงินที่บริษัทที่ดินต้อง เสียภาษี
ภาษีเงินได้บุคคลธรรมดา	5 – 35% (หากขายหุ้น)	1,390,000,000
ภาษีเงินได้บริษัท	ภาษีหัก ณ ที่จ่าย 1%	(40,000,000)
ภาษีมูลค่าเพิ่ม	ไม่มี	-
ภาษีธุรกิจเฉพาะ	3.3 %	132,000,000
อากรแสตมป์	ไม่มี	-
ค่าธรรมเนียมโอนที่ดิน	2 %	24,000,000
กำไรบริษัทจากการขายที่ดิน	4,000 – 25 – 132 – 24	3,819,000,000
ภาษีเงินได้นิติบุคคล	20% (-40,000,000)	723,800,000
10% ของเงินปันผล	3,095,200,000	309,520,000
รวมภาษีทั้งสองระดับ		1,033,320,000

การ “โอนกิจการทั้งหมด”

EBT (Entire Business Transfer)



1. โอน สิทธิทรัพย์ / หนี้สิน ไปทั้งหมด
2. ราคาโอน = ราคาตลาด
3. ต้องจดทะเบียนเลิกบริษัท

1. ออกหุ้นใหม่ swap กับกิจการผู้ขาย
2. ราคารับโอน = ราคาตามบัญชีของผู้โอน
3. ผู้ถือหุ้นของผู้ขายไปถือหุ้นในบริษัทผู้ซื้อ

ภาษี / ค่าธรรมเนียมฯ	โอนกิจการทั้งหมด (EBT)	โอนกิจการ บางส่วน (PBT)	ควบบริษัท (AMG)
ภาษีเงินได้บุคคล	ยกเว้น	-	ยกเว้น
ภาษีเงินได้บริษัท	ยกเว้น	-	ยกเว้น
ภาษีมูลค่าเพิ่ม	ยกเว้น	ยกเว้น	ยกเว้น
ภาษีธุรกิจเฉพาะ	ยกเว้น	ยกเว้น	ยกเว้น
อากรแสตมป์	ยกเว้น	ยกเว้น	ยกเว้น
ค่าธรรมเนียมโอนที่ดิน	2 %	2 %	ยกเว้น
หมายเหตุ	ไม่สามารถนำ Tax Loss ของ<u>บริษัทที่โอนหรือควบ</u> <u>กัน มาใช้ได้</u> / แต่ไม่ห้าม Tax Loss ของ<u>บริษัทที่รับ</u> <u>โอน</u>		

ข้อควรระวัง กรณี EBT

- **Dilution Effect** in Listed Co after EBT
- **Pricing of share in the SET** (not match with the selling price)
- **Silent period of new share (Private Placement)**
- Time constraints: Shareholder / Corporate Registration
- Paper works: SPA / Government Documents
- Transaction costs: Advisor / Government Fee / Others
- Government Agencies: DBD / DOL / RD

การ “โอนกิจการทั้งหมด”

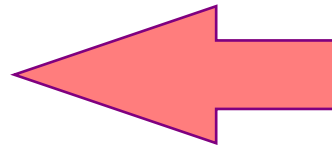
Schering (Thai) EBT to Bayer (Thai): Case

Entire Business & New Share Swap

~~Schering
(Thai)~~

~~(ผู้ขายกิจการ)~~

รับโอน
กิจการ
ทั้งหมด



Bayer
(Thai)

(ผู้ซื้อกิจการ)

เป็นเจ้าของ
กิจการ
ภายหลังรับ
โอนกิจการ

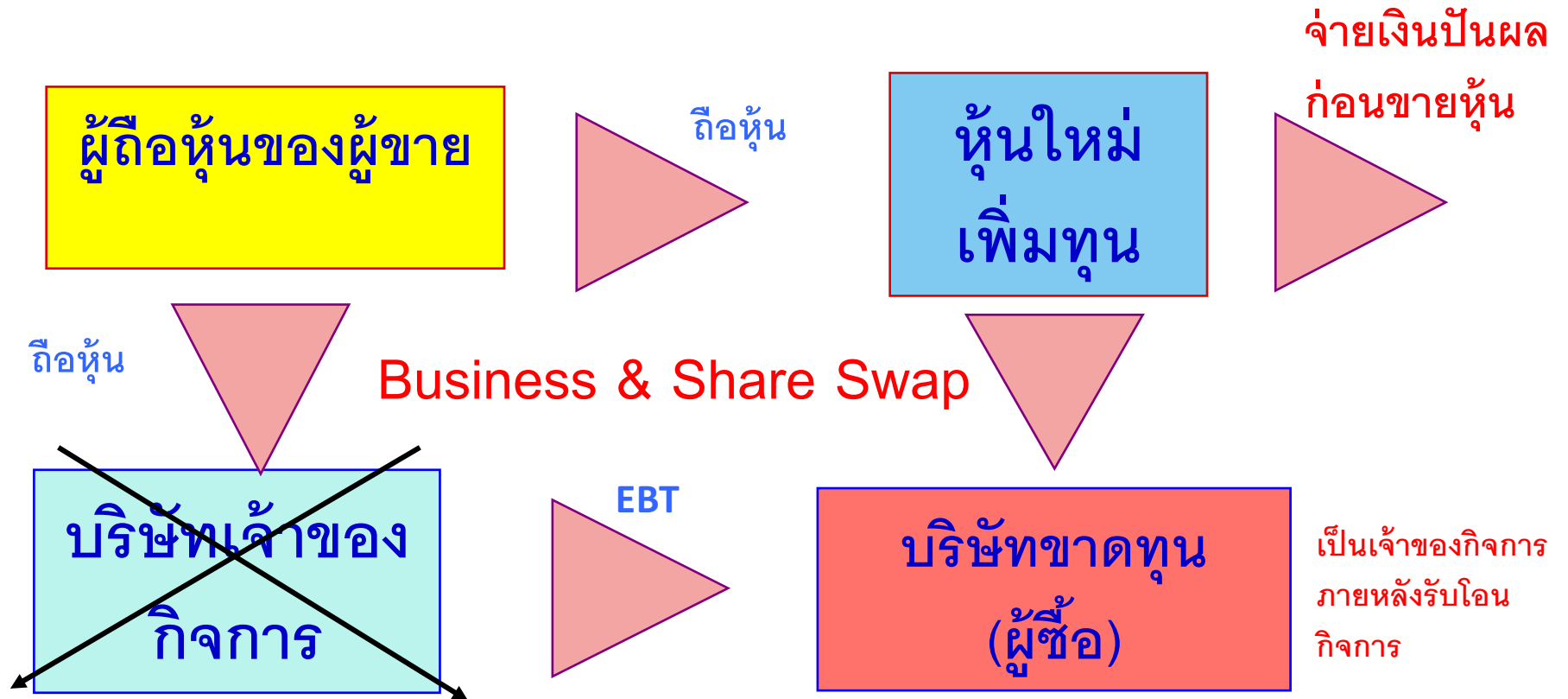
1. โอน สิทธิทรัพย์ / หนี้สิน ไปทั้งหมด
2. ราคาโอน = ราคาตลาด + Goodwill
3. ต้องจดทะเบียนเลิกบริษัท

1. ออกหุ้นใหม่ swap กับกิจการผู้ขาย
2. ราคารับโอน = ราคาตามบัญชีของผู้โอน
3. ผู้ถือหุ้นของผู้ขายไปถือหุ้นในบริษัทผู้ซื้อ

Goodwill Evaluation

- Goodwill อะไร ? Goodwill Evaluation
- Goodwill: Accounting (TFRS #51) / Law / Tax
- ความเชื่อมโยง กับ Book Value / Fair Market Value
- Goodwill ในการซื้อขายกิจการ (M&A)
- Schering EBT (Entire Business Transfer) to Bayer
(ฎีกา 8943/2560)
- No EBT tax exemption !!!

การวางแผนภาษี โดยใช้ “บริษัทขาดทุน”



1. โอน สิทธิทรัพย์ / หนี้สิน ไปทั้งหมด
2. ราคาโอน = ราคาตลาด
3. ต้องจดทะเบียนเลิกบริษัท

1. ออกหุ้นใหม่ swap กับกิจการผู้ขาย
2. ราคารับโอน = ราคาตามบัญชีของผู้โอน
3. ผู้ถือหุ้นของผู้ขายไปถือหุ้นในบริษัทผู้ซื้อ

การวางแผนภาษี โดยใช้ “บริษัทขาดทุน”

ข้อควรระวังในการใช้ “บริษัทขาดทุน”

- “ผลขาดทุนทางภาษี” ใช้ได้ไม่เกิน 5 ปีภาษี
- ใช้ “ผลขาดทุน” ในกิจการประเภทเดียวกัน
- นำ “ผลขาดทุน” ของ “บริษัทผู้ขาย” มาใช้ไม่ได้
- ต้องใช้ “ผลขาดทุน” ของ “บริษัทผู้ซื้อ”
- “ผลขาดทุนทางภาษี” ต้องดูจาก “แบบ ภงด. 50” – ดูจาก “งบการเงิน” ไม่ได้

การโอนกิจการบางส่วน

Partial Business Transfer – PBT

1. Set up New Co to be IPO Co
2. Hold share to be associate companies
3. PBT: Exemption on VAT, SBT, SD

Existing Co

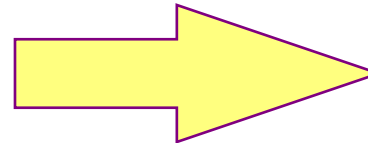
Selective BU

(Spin-off)

Own shares over 50% at least 6 months



Transfer
partial
business



SPV

(Special
Purpose
Vehicle)

NAV of SPV not less than Value of PBT

Tax incentives for M&A:
Partial Business Transfer (PBT)

Seller	Buyer
• Must be associate companies (25% shareholding); or • Hold shares over 50% longer than 6 months • Asset under PBT must be the asset in the business and not the sale of asset under the ordinary course of business • Notices to the Revenue Department within the time required	• Must be associate companies (25% shareholding); or • Hold shares over 50% longer than 6 months • Net asset value of buyer not less than the value of asset under PBT • Notices to the Revenue Department within the time required

ความเข้าใจผิดด้านภาษี

Withholding Tax

VAT

Stamp Duty

ภาระภาษีของสัญญาที่สำคัญ

ภาระ ภาษี	ซื้อขาย พร้อม ติดตั้ง	บริการ	License	เช่า	โฆษณา	ขนส่ง
WHT	ไม่มี	3%	3% (ใน ประเทศ)	5%	2%	1% (ใน ประเทศ)
VAT	7%	7%	7%	7% (กรณี อสังหาฯ ยกเว้น)	7%	ไม่มี (ยกเว้น เฉพาะใน ประเทศ)
อากร	ไม่มี (0.1% เฉพาะแยก บริการ)	0.1%	ไม่มี	0.1% (เฉพาะ อสังหาฯ)	0.1%	ไม่มี

Alternative Debt Financing

Perpetual Bond

Bond / Perpetual Bond / Share

Difference Treatment	Bond	Perpetual Bond	Share
Legal Status	Debt	Debt	Equity
Accounting Status	Debt	Equity	Equity
Tax Status	Debt	Debt	Equity
Ownership / Control	No	No	Yes
Redemption Period	Limit	No	No
Return	Interest	Interest	Dividend
Asset Participation	No	No	Yes
Liquidation	Before	Before	After



Case Study:

Perpetual Bond



○2542: K Bank – 19,956 M

○2550: ธนาคาร - 14,260 M

○2549: KTB – 13,866 M / 2549: TMB – 16,000 M

○2555: PTTEP – 10,000 M

○2557: IVL – 30,000 M / 2557: PTTEP – 65,280 M

○2558: ANANDA – 2,000 M

○2559: Beyond Green – 156 M / 2559: CP All – 10,000 M

○2560: Property Perfect – 1,000 M



Case Study: Perpetual Bond



- CP All

- Perpetual Subordinated Bond / หน่วยละ 1,000 บาท
- One time repayment on Liquidation Date
- No security / No conversion to equity
- Early redeemable / Interest 5% ++ special basis
- Public Offering / BBB / Not over THB 10,000 M

ข้อมูลสรุปนี้เป็นส่วนหนึ่งของแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายหลักทรัพย์และร่างหนังสือชี้ชวน ซึ่งเป็นเพียงข้อมูลสรุปเกี่ยวกับการเสนอขาย ลักษณะและความเสี่ยงของหลักทรัพย์และของบริษัทที่ออกและเสนอขายหลักทรัพย์ ("ผู้ออกหุ้นกู้" หรือ "บริษัท") ดังนั้น ผู้ลงทุนต้องศึกษาข้อมูลในรายละเอียดจากร่างหนังสือชี้ชวนฉบับเต็ม ซึ่งสามารถขอได้จากผู้จัดการการจำหน่ายหุ้นกู้และผู้ออกหุ้นกู้หรืออาจศึกษาข้อมูลได้จากแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่ผู้ออกหุ้นกู้ยื่นต่อสำนักงาน ก.ล.ด. ได้ที่ website ของสำนักงาน ก.ล.ด.

สรุปข้อมูลสำคัญของตราสาร (Factsheet)
 หุ้นกู้ด้อยสิทธิที่มีลักษณะคล้ายหุ้นได้ก่อนเมื่อเลิกบริษัทซึ่งผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิไถ่ถอนหุ้นกู้ก่อนกำหนด และมีสิทธิเลื่อนการชำระดอกเบี้ยโดยไม่มีเงื่อนไขใด ๆ ของบริษัท ซีพี ออลล์ จำกัด (มหาชน) ครั้งที่ 1/2559 ("หุ้นกู้ ") ออกโดยบริษัท ซีพี ออลล์ จำกัด (มหาชน) ("ผู้ออกหุ้นกู้" หรือ "บริษัท")

ข้อมูลที่สำคัญของตราสาร

ประเภทตราสาร	หุ้นกู้ชนิดระบุชื่อผู้ถือ ประเภทด้อยสิทธิที่มีลักษณะคล้ายหุ้น ชำระคืนเงินต้นเพียงครั้งเดียว ไถ่ถอนเมื่อเลิกกิจการ ไม่มีประกัน ไม่แปลงสภาพ มีผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ และผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิไถ่ถอนหุ้นกู้ก่อนครบกำหนด	สกุลเงิน	สกุลเงินบาท
การจัดอันดับความน่าเชื่อถือ	☐ ไม่มี ☐ ผู้ค้าประกัน/ผู้รับอวัล ☒ ตราสาร ☐ ผู้ออกตราสาร หุ้นกู้ได้รับการจัดอันดับความน่าเชื่อถือ "BBB(tha)" โดยบริษัท ฟิทช์ เรตติ้งส์ (ประเทศไทย) จำกัด เมื่อวันที่ 23 กันยายน พ.ศ. 2559 ผู้ออกหุ้นกู้จะจัดให้มีการจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้จากสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่สำนักงาน ก.ล.ด. ให้ความเห็นชอบตลอดอายุของหุ้นกู้	ประเภทการเสนอขาย	☒ PO ☐ PP (II&HNW) โดยเสนอขายให้แก่ผู้ลงทุนทั่วไปและ/หรือผู้ลงทุนสถาบัน
มูลค่าการเสนอขาย	ไม่เกิน 10,000,000,000 (หนึ่งหมื่นล้าน) บาท	จำนวนหน่วยที่เสนอขาย	ไม่เกิน 10,000,000 (สิบล้าน) หน่วย
มูลค่าที่ตราไว้ต่อหน่วย	1,000 (หนึ่งพัน) บาท	ราคาเสนอขายต่อหน่วย	1,000 (หนึ่งพัน) บาท
อัตราดอกเบี้ย	อัตราดอกเบี้ยปีที่ 1-5 ร้อยละ 5.0 อัตราดอกเบี้ยปีที่ 6-10 เท่ากับผลรวมของ (ก) อัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี (ข) Initial Credit Spread และ (ค) อัตราดอกเบี้ย 0.5 ต่อปี อัตราดอกเบี้ยปีที่ 11-50 เท่ากับผลรวมของ (ก) อัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ	การไถ่ถอนก่อนกำหนด	มี ซึ่งเป็นสิทธิของผู้ออกหุ้นกู้แต่เพียงผู้เดียวที่จะไถ่ถอนหุ้นกู้ตามแต่จะเห็นสมควร โดยผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิที่จะไถ่ถอนหุ้นกู้ทั้งจำนวนก่อนวันครบกำหนดไถ่ถอนหุ้นกู้ได้เมื่อเกิดกรณีดังต่อไปนี้ (ก) วันครบกำหนด 5 ปี นับจากวันออกหุ้นกู้ ซึ่งคือวันที่ 30 พฤศจิกายน 2564 หรือวันชำระดอกเบี้ยหุ้น

	5 ปี (ข) Initial Credit Spread และ (ค) อัตราร้อยละ 1.0 ต่อปี อัตราดอกเบี้ยตั้งแต่ปีที่ 51 เท่ากับผลรวมของ (ก) อัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี (ข) Initial Credit Spread และ (ค) อัตราร้อยละ 2.0 ต่อปี อัตราดอกเบี้ยจะปรับทุก ๆ 5 ปีโดยอ้างอิงจากอัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี ณ สิ้นสุดวันทำการของสองวันทำการก่อนวันปรับอัตราดอกเบี้ยโดยที่ Initial Credit Spread จะเท่ากับร้อยละ 3.13 ต่อปี		ผู้แต่ละครั้งภายหลังจากปีที่ 5 (ข) ผู้ออกหุ้นกู้ไม่หรือจะไม่สามารถนำดอกเบี้ยที่ชำระให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้มาหักเป็นค่าใช้จ่ายเพื่อประโยชน์ในการคำนวณภาษีเงินได้นิติบุคคลในประเทศไทยของผู้ออกหุ้นกู้ได้ทั้งจำนวน (ค) ได้มีการเปลี่ยนแปลงในวิธีการจัดอันดับของหุ้นกู้หรือการตีความในวิธีการจัดอันดับของหุ้นกู้โดยสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือ ทำให้ผู้ออกหุ้นกู้สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็นเครดิตตราสารทุน (equity credit) ของผู้ออกหุ้นกู้ได้น้อยลงกว่าที่ผู้ออกหุ้นกู้สามารถนับได้ก่อนหน้าการเปลี่ยนแปลงในวิธีการจัดอันดับของหุ้นกู้หรือการตีความในวิธีการจัดอันดับดังกล่าว หรือไม่สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็นเครดิตตราสารทุน (equity credit) ของผู้ออกหุ้นกู้ได้เลยไม่ว่าด้วยเหตุผลใด ๆ หรือ (ง) ได้มีการเปลี่ยนแปลงในหลักการบัญชีที่ผู้ออกหุ้นกู้ต้องปฏิบัติตาม ทำให้ผู้ออกหุ้นกู้สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็นส่วนของผู้ถือหุ้นของผู้ออกหุ้นกู้ได้น้อยลงกว่า ณ วันออกหุ้นกู้หรือไม่สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็นส่วนของผู้ถือหุ้นของผู้ออกหุ้นกู้ได้เลยไม่ว่าด้วยเหตุผลใด ๆ ทั้งนี้ ภายใต้งบเงื่อนไขที่กำหนดในข้อกำหนดสิทธิ
วันออกหุ้นกู้	วันที่ 30 พฤศจิกายน พ.ศ. 2559	ระยะเวลาการเสนอขาย	วันที่ 24-25 และ 28-29 พฤศจิกายน พ.ศ. 2559
วันที่ครบกำหนดไถ่ถอนหุ้นกู้	ไถ่ถอนเมื่อเลิกกิจการหรือเมื่อผู้ออกหุ้นกู้ใช้สิทธิไถ่ถอนก่อนกำหนดตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในข้อกำหนดสิทธิ	อายุตราสาร	ไม่มีกำหนดระยะเวลา (Perpetual)
งวดการจ่ายดอกเบี้ย	วันที่ 30 พฤษภาคม และวันที่ 30 พฤศจิกายน ของแต่ละปีตลอดอายุหุ้นกู้	วันจ่ายดอกเบี้ยงวดแรก	วันที่ 30 พฤษภาคม พ.ศ. 2560 ทั้งนี้ผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิเลื่อนการชำระดอกเบี้ยพร้อมกับสะสมดอกเบี้ยจ่ายไปชำระในวันใดๆ ก็ได้ให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้โดยไม่จำกัดระยะเวลาและจำนวนครั้งตามดุลยพินิจของผู้ออกหุ้นกู้แต่เพียงผู้เดียว

Case Study: Perpetual Bond

- Property Perfect

- Perpetual Subordinated Bond / เลื่อนชำระดอกเบี้ยได้ / สะสมดอกเบี้ยจ่ายได้
- One time repayment on Liquidation Date
- No security / No conversion to equity
- Early redeemable
- Private Placement / Not over THB 1,000 M

ข้อมูลสรุปนี้เป็นส่วนหนึ่งของแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายหุ้นกู้และหนังสือชี้ชวน ซึ่งเป็นเพียงข้อมูลสรุปเกี่ยวกับการเสนอขาย ลักษณะและความเสี่ยงของหุ้นกู้และของบริษัทที่ออกและเสนอขายหุ้นกู้ ("บริษัท") ดังนั้น ผู้ลงทุนต้องศึกษาข้อมูลในรายละเอียดจากหนังสือชี้ชวนฉบับเต็ม ซึ่งสามารถขอได้จากผู้จัดการการจัดจำหน่ายหุ้นกู้และบริษัท หรืออาจศึกษาข้อมูลได้จากแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่บริษัทยื่นต่อสำนักงาน ก.ล.ด. ได้ที่ website ของสำนักงาน ก.ล.ด.

สรุปข้อมูลสำคัญของหุ้นกู้ (Factsheet)

"หุ้นกู้ด้อยสิทธิที่มีลักษณะคล้ายทุนได้ถอนเมื่อเลิกบริษัทซึ่งผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิได้ถอนหุ้นกู้ก่อนกำหนด และมีสิทธิเลื่อนชำระดอกเบี้ยโดยไม่มีเงื่อนไขใดๆ ของบริษัท หรือเพอร์ฟิค เพอร์เฟค จำกัด (มหาชน) ครั้งที่ 1/2560" ออกโดย บริษัท หรือเพอร์ฟิค เพอร์เฟค จำกัด (มหาชน)

ข้อมูลที่สำคัญของหุ้นกู้

ประเภทตราสาร	หุ้นกู้ชนิดระบุชื่อผู้ถือ ประเภทด้อยสิทธิที่มีลักษณะคล้ายทุน ชำระคืนเงินต้นเพียงครั้งเดียว ได้ถอนเมื่อเลิกบริษัท ไม่มีประกัน ไม่แปลงสภาพ มีผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ และผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิได้ถอนหุ้นกู้ก่อนกำหนด และผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิเลื่อนชำระดอกเบี้ย พร้อมกับสะสมดอกเบี้ยจ่ายไปชำระในวันใดๆ ก็ได้	จำนวนหน่วยที่เสนอขาย	ไม่เกิน 1,000,000 หน่วย
การจัดอันดับความน่าเชื่อถือ	☐ ไม่มี ☐ ผู้ค้าประกัน/ผู้รับอาวัล ☒ ตราสาร ☐ ผู้ออกตราสาร หุ้นกู้ได้รับการจัดอันดับความน่าเชื่อถือ [*] โดยบริษัท หรือเรตติ้งจำกัด เมื่อวันที่ [*] ทั้งนี้ ผู้ออกหุ้นกู้จะจัดให้มีการจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้จากสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่สำนักงาน ก.ล.ด. ให้ความเห็นชอบตลอดอายุของหุ้นกู้	สกุลเงิน	บาท
		มูลค่าที่ตราไว้ต่อหน่วย	1,000 บาท
		ราคาเสนอขายหน่วยละ	1,000 บาท
		มูลค่าการเสนอขายรวม	ไม่เกิน 1,000,000,000 บาท
ประเภทการเสนอขาย	☐ PO ☒ PP (II&HNW)	การได้ถอนก่อนกำหนด	มี ซึ่งเป็นสิทธิของผู้ออกหุ้นกู้แต่เพียงผู้เดียวที่จะได้ถอนหุ้นกู้ตามแต่จะเห็นสมควร โดยผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิที่จะได้ถอนหุ้นกู้ทั้งจำนวนก่อนวันครบกำหนดได้ถอนหุ้นกู้ได้เมื่อเกิดกรณีดังต่อไปนี้ (ก) วันครบกำหนด 5 ปี นับจากวันออกหุ้นกู้ ซึ่งคือวันที่ 23 กุมภาพันธ์ 2565 หรือวันชำระดอกเบี้ยหุ้นกู้แต่ละครั้งภายหลังจากปีที่ 5 (ข) ผู้ออกหุ้นกู้ไม่หรือจะไม่สามารถนำดอกเบี้ยที่ชำระให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้มาหักเป็นค่าใช้จ่ายเพื่อประโยชน์ในการคำนวณภาษีเงินได้นิติบุคคลในประเทศไทยของผู้ออกหุ้นกู้ได้ทั้งจำนวน (ค) ได้มีการเปลี่ยนแปลงในวิธีการจัดอันดับของหุ้นกู้ หรือการตีความในวิธีการจัดอันดับของหุ้นกู้ โดยสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือ ทำให้
อัตราดอกเบี้ย	(1) ตั้งแต่วันที่ออกหุ้นกู้จนถึงวันครบกำหนด 5 (ห้า) ปี นับจากวันออกหุ้นกู้ (แต่ไม่นับรวมวันครบกำหนดปีที่ 5 นับจากวันออกหุ้นกู้) อัตราดอกเบี้ยร้อยละ [*] ต่อปี (2) ตั้งแต่วันครบกำหนด 5 (ห้า) ปี นับจากวันออกหุ้นกู้จนถึงวันครบกำหนด 25 (ยี่สิบห้า) ปี นับจากวันออกหุ้นกู้ (แต่ไม่รวมวันครบกำหนดปีที่ 25 นับจากวันที่ออกหุ้นกู้) อัตราดอกเบี้ยเท่ากับอัตราร้อยละต่อปีซึ่งเป็นผลรวมของ (ก) อัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี (ข) Initial Credit Spread และ (ค) อัตราร้อยละ 0.25 ต่อปี (3) ตั้งแต่วันครบกำหนด 25 (ยี่สิบห้า) ปี นับจากวันออกหุ้นกู้ เป็นต้นไป อัตราดอกเบี้ยเท่ากับอัตราร้อยละต่อปี ซึ่งเป็นผลรวมของ (ก) อัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี (ข) Initial Credit Spread และ (ค) อัตราร้อยละ 1.00 ต่อปี อัตราดอกเบี้ยจะปรับทุกๆ 5 ปี โดยอ้างอิงจากอัตราผลตอบแทนพันธบัตรรัฐบาลอายุ 5 ปี ณ สิ้นสุดวันทำการของสองวันทำการก่อนวันปรับอัตราดอกเบี้ยโดยที่ Initial Credit Spread จะเท่ากับ		

	ร้อยละ [*]ต่อปี		ผู้ออกหุ้นกู้สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็น เครดิตตราสารทุน (equity credit) ของผู้ ออกหุ้นกู้ได้น้อยลงกว่าที่ผู้ออกหุ้นกู้สามารถ นับได้ก่อนหน้านี้ การเปลี่ยนแปลงในวิธีการ จัดอันดับของหุ้นกู้หรือการตีความในวิธีการ จัดอันดับดังกล่าว หรือไม่สามารถนับหุ้นกู้ที่ ออกนี้เป็นเครดิตตราสารทุน (equity credit) ของผู้ออกหุ้นกู้ได้เลยไม่ว่าเหตุผลใดๆ หรือ (ง) ได้มีการเปลี่ยนแปลงในหลักการบัญชีที่ ผู้ออกหุ้นกู้ต้องปฏิบัติตาม ทำให้ผู้ออกหุ้นกู้ สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็นส่วนของผู้ถือ หุ้นของผู้ออกหุ้นกู้ได้น้อยลงกว่า ณ วันออก หุ้นกู้หรือไม่สามารถนับหุ้นกู้ที่ออกนี้เป็น ส่วนของผู้ถือหุ้นของผู้ออกหุ้นกู้ได้เลยไม่ว่า ด้วยเหตุผลใดๆ ทั้งนี้ ภายใต้เงื่อนไขที่ กำหนดในข้อกำหนดสิทธิ
		การค้ำประกัน/หลักประกัน	ไม่มี
		ข้อจำกัดในการขาย/โอน (ถ้ามี)	หุ้นกู้ที่เสนอขายเป็นการเสนอขายต่อ ผู้ลงทุนสถาบัน และ/หรือ ผู้ลงทุนรายใหญ่ เท่านั้น ดังนั้น ผู้ออกหุ้นกู้ และ/หรือ นาย ทะเบียนหุ้นกู้ขอสงวนสิทธิที่จะปฏิเสธไม่รับ จดทะเบียนการโอนหุ้นกู้ไม่ว่าในทอดใดๆ ให้แก่ผู้รับโอนที่ไม่ใช่ผู้ลงทุนสถาบันหรือผู้ ลงทุนรายใหญ่อ้างอิงข้างต้น เว้นแต่เป็น การโอนทางมรดก
งวดการจ่ายดอกเบี้ย	ชำระดอกเบี้ยของหุ้นกู้ทุกๆ 3 (สาม) เดือน		
วันจ่ายดอกเบี้ยงวดแรก	วันที่ 23 พฤษภาคม 2560 ทั้งนี้ผู้ออกหุ้นกู้มีสิทธิเลื่อนการชำระ ดอกเบี้ยพร้อมกับสะสมดอกเบี้ยจ่ายไปชำระในวันใดๆ ก็ได้ให้แก่ผู้ ถือหุ้นกู้โดยไม่จำกัดระยะเวลาและจำนวนครั้งตามดุลยพินิจของผู้ ออกหุ้นกู้แต่เพียงผู้เดียว		
อายุตราสาร	ไม่กำหนดระยะเวลา (Perpetual)		
วันที่ครบกำหนดอายุ	ไม่กำหนดระยะเวลา (Perpetual)	ข้อกำหนดในการดำรง อัตราส่วนทางการเงิน(ถ้ามี)	ไม่มี
ระยะเวลาการเสนอขาย	วันที่ 20-22 กุมภาพันธ์ 2560		
วันที่ออกตราสาร	วันที่ 23 กุมภาพันธ์ 2560		
ผู้จัดจำหน่าย	บริษัทหลักทรัพย์ โนมูระ พัฒนสิน จำกัด (มหาชน) บริษัทหลักทรัพย์ โกลเบส จำกัด บริษัทหลักทรัพย์ เคซีไอ (ประเทศไทย) จำกัด (มหาชน)	ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้	ธนาคารกรุงศรีอยุธยา จำกัด (มหาชน)
		นายทะเบียนหุ้นกู้	ธนาคารกรุงศรีอยุธยา จำกัด (มหาชน)



Investor's Disadvantage

Perpetual Bond

- Prolong and postpone interest payment
- Continuing bond holding unless early redemption
- Incomplete repayment if bankruptcy or liquidation
- Low liquidity in bond market and discount from face value
- Interest rate risk in the market against bond interest rate

Corporate Tax Planning

Offshore Dividend

Double tax elimination on outbound investment

- Offshore dividend: **Royal Decree No. 442**
 - Corporate tax exemption
 - Certain requirements are met
 - Percentage of shareholding (**over 25%**)
 - Time of shareholding (**6 months**)
 - Standard tax rate of offshore company (**min.15%**)
 - Offshore holding (paper company) is not allowed
- **Proposed revision of Royal Decree No. 442**

Holding Company + Offshore Co

Operating
Company

Industrial Estate in Bienvey

Vietnam

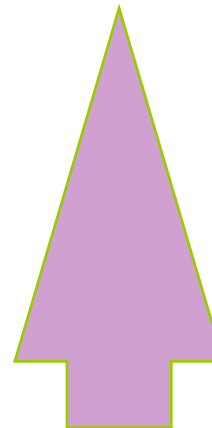
Dividend (Tax exemption)

Thailand

AMVN

(Listing in the SET)

100% own



Holding Company + Offshore Co

บริษัท สตาร์ เอนเนอร์ยี จีไอเทอร์
มอล จำกัด

บริษัท เคซอน เพาเวอร์
(ฟิลิปปินส์) จำกัด

บริษัท น้ำเทิน 2
เพาเวอร์ จำกัด

บริษัท โบโค ร็อค วินด์ฟาร์ม พีที
วาย จำกัด

บริษัท มาชินลอค เพาเวอร์
พาร์ทเนอร์ จำกัด

บริษัท ไชยะบุรี เพาเวอร์
จำกัด

Dividend (Tax exemption)

Offshore

Shareholding over 25 %

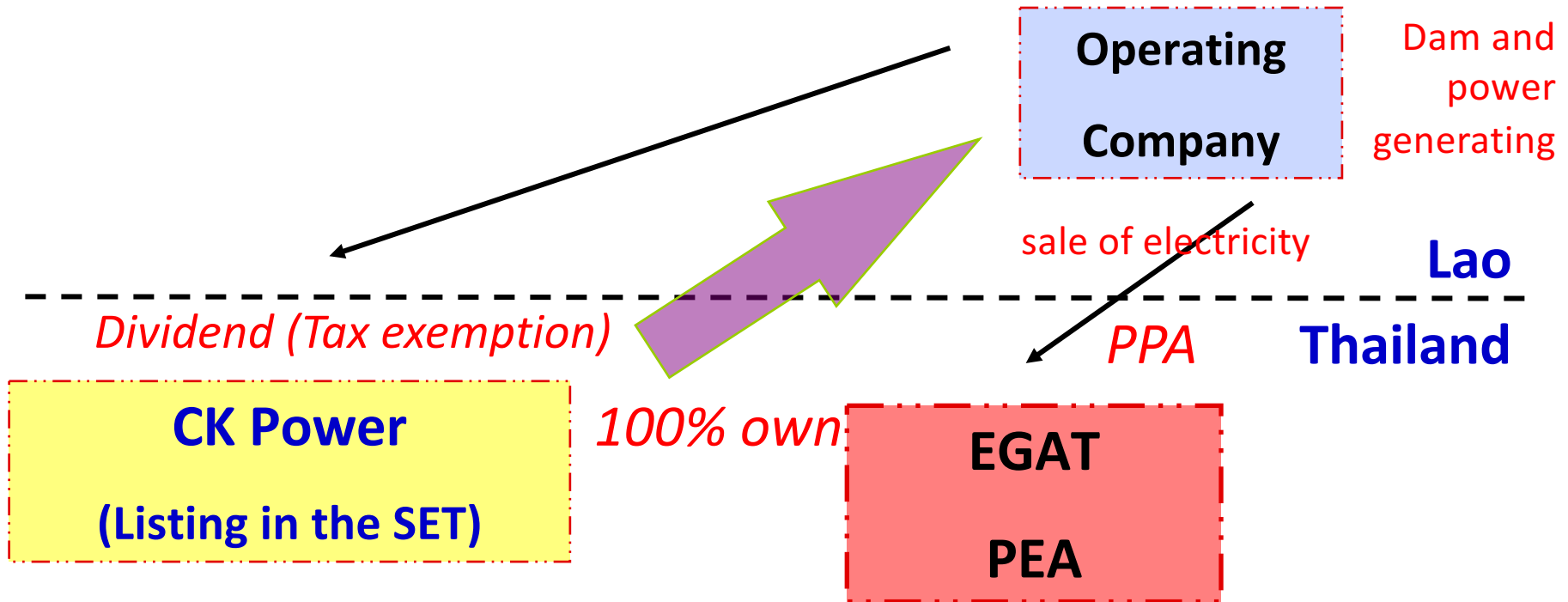
Thailand

EGCO

(Listing in the SET)



Holding Company + Offshore Co



Holding Company + Offshore Co

ญี่ปุ่น (Solar Power
Uada / Iwagi)

AEC พม่า กัมพูชา เวียดนาม

ลาว (น้ำจืด / เขื่อน / เขื่อน
น้อย / หงสา)

ออสเตรเลีย
(Wind Power)

Asia
Pacific

Dividend (Tax exemption)

Offshore

Shareholding over 25 %

RATCH
(Listing in the SET)

Thailand

International Tax Planning

Tax Treaty

Permanent Establishment (PE)

Tax Haven

สถานประกอบการถาวร

(PE)

Permanent Establishment

สถานประกอบการถาวร (PE)

1. กฎหมายภายใน

1.1 ประมวลรัษฎากร (ภาษีเงินได้ ม. 76 ทวิ / VAT Agent)

1.2 คำวินิจฉัยของคณะกรรมการวินิจฉัยภาษีอากร (ยึดเป็น
บรรทัดฐานได้หรือไม่)

1.2.1 ตัวแทนอิสระ (Independent Agent) หรือไม่ (กรณีขาย
สินค้า)

ก. เป็นนายหน้า/ตัวแทนเพื่อการขายสินค้าให้บุคคลอื่นเป็นการ
ทั่วไป หรือไม่ และ

สถานประกอบการถาวร (PE)

1. กฎหมายภายใน

ข. มีสัญญา/ข้อตกลงจำกัดสิทธิในการเป็นนายหน้า/ตัวแทน
หรือไม่

และ ค. ได้รับผลประโยชน์อย่างอื่น นอกจากค่านายหน้าการขาย
สินค้า หรือไม่

และ ง. ลูกค้าชำระ/จะชำระค่าสินค้าให้แก่ตัวการต่างประเทศ
หรือไม่

2. กฎหมายระหว่างประเทศ

2.1 अनुสัญญาภาษีซ้อน (Article 5)

ก. **Asset**: Office / Construction site /

ข. **Activity**: Service / Consulting / Supervision

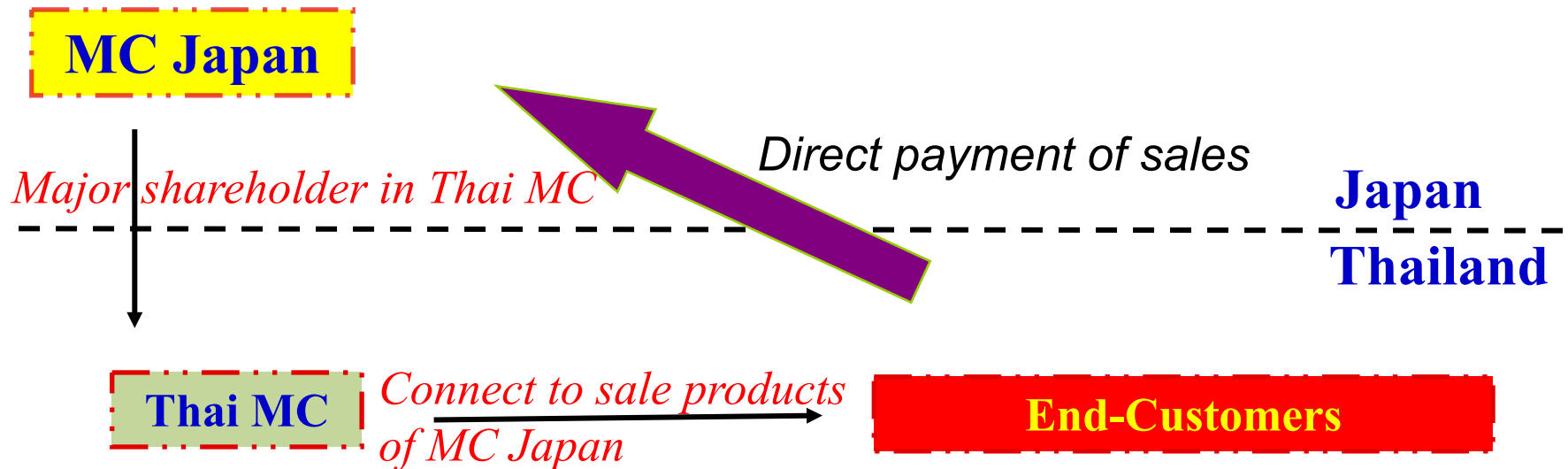
ค. **Agent**: Independent Agent

อะไรบ้างที่ไม่อยู่ใน “ข่ายของ PE” ? (ช่องทางในการ
วางแผนภาษีระหว่างประเทศ)

Thai MC Case

(PE: Agent - Sales)

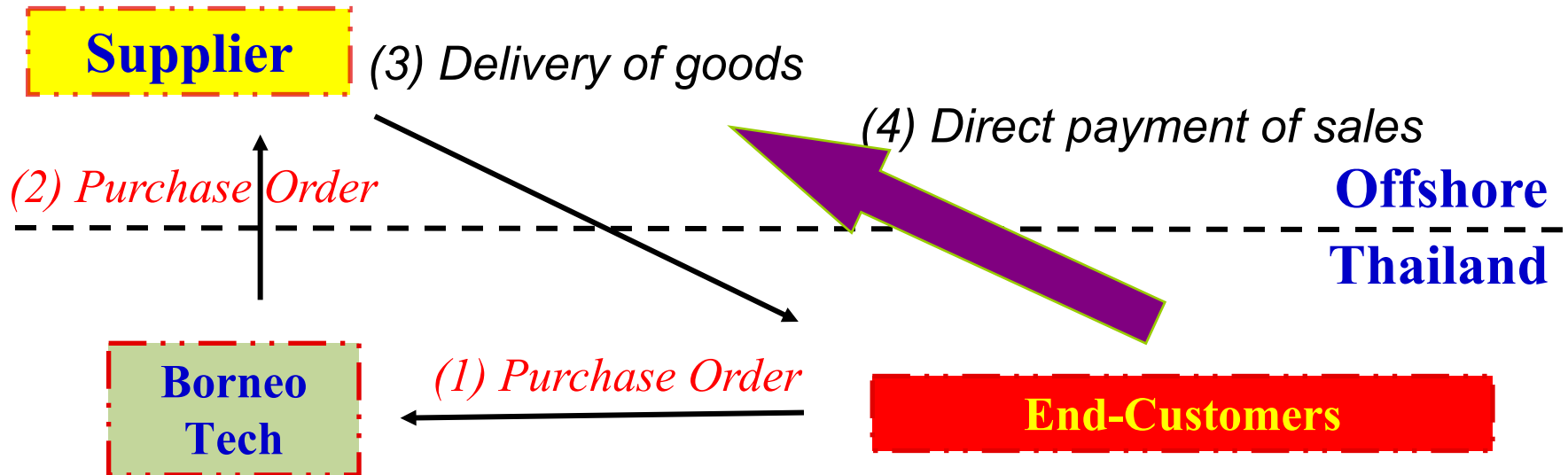
คำพิพากษาฎีกาที่ 3936/2548



Thai MC

1. No conclusion of sales contract
2. No involvement in sales payment
3. But 'connect' to sale products of its parent company

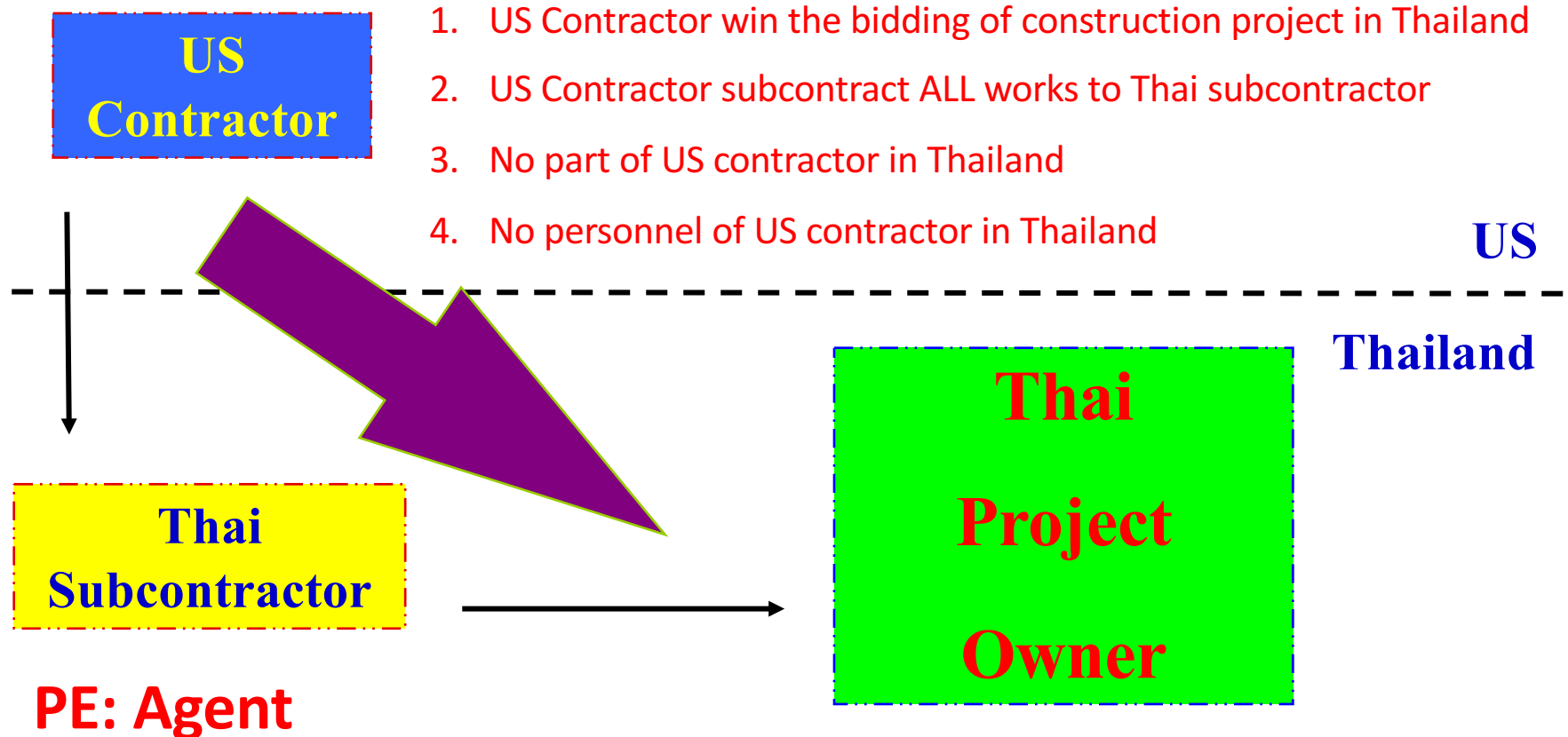
Borneo Tech Case (Non-PE)



Borneo Tech

1. Sale price fixed by Borneo Tech
2. Stock and defect risks will be borne by Borneo Tech
3. Commercial invoice will be issued by Borneo Tech

การเป็น “ตัวแทน” ของบริษัทต่างประเทศจาก “งานบริการ”



อ้างอิง_ข้อหารือ กค 0706/8100 วันที่ 16 สิงหาคม 2550

DTA: Update 2017
(Thailand & Singapore)

- Permanent establishment

- Building / Construction over 12 months
- Service / Consulting over 183 days in 12 months

- Capital gain

- Thailand = No taxing right

DTA: Update 2017
(Thailand & Singapore)

- Royalties

- Software / Copyright = 5%
- Patent / Trademark / Equipment = 8%
- Information / Database / Others = 10%

- Permanent establishment

- Building / Construction over 6 months
- Service / Consulting over 6 months in 12 months

- Capital gain

- Thailand = No taxing right

- Royalties

- Software / Copyright = 5%

- Patent / Equipment = 10%

- Trademark / Information / Database = 15%



DTA: Update 2018 (Thailand & Cambodia)

- **Permanent establishment**

- A warehouse, in relation to a person providing storage facilities for others
- Building / Construction / Installation / Assembly / Supervisory over 6 months
- Service / Consulting over 183 days in 12 months



DTA: Update 2018 (Thailand & Cambodia)

- Permanent establishment
 - Carrying on activities for exploration/exploitation of natural resources over 90 days in 12 months
- Capital gain on share / securities
 - Thailand = No taxing right (Treaty Override
Chance)



DTA: Update 2018 (Thailand & Cambodia)

- Royalties

- Software / Copyright = 10%
- Lease of Equipment = 10%
- Information / Database = 10%
- Technical Service = 10% (Management / Technical / Consultancy Services)



Double tax elimination on outbound investment



- Unilateral double tax elimination

—Royal Decree No. 300 / DG Notification No. 65

- No DTA supports / DTA overriding
- Credit or Expense in Thailand for tax paid offshore
- Evidence of tax payment
- Corporate practice of taxpayer
- Practices of the Revenue Department



Tax Haven

International Tax Planning



- Double tax agreement network
 - Best treaties network: Singapore / Australia
- Offshore jurisdiction: Singapore, Hong Kong, Mauritius, Labuan, Seychelles, Ireland
- No tax on offshore source income
- No dividend tax
- No capital gain tax
- Low corporate and personal tax

Transfer Pricing

Related Parties

Arm's Length Price

Related Transaction

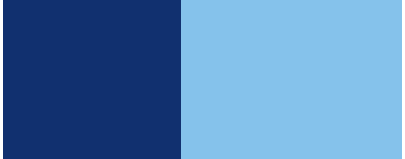
○Introduction to Transfer Pricing

Concept

○New Transfer Pricing Rules in Thailand

○Transfer Pricing Assessment in
Thailand

○Transfer Pricing Dispute & Solution



Related Parties



- Shareholding test (**Ownership**)
- Control test (**Management / Supervisory**)
- Contract test (**Exclusivity & Monopoly**)



Arm's Length Price



- Independent parties
- Market price in the market
- Comparable benchmark
- Price evaluation method
- Auction / Bidding = Market Price



Related Transactions



- Sale of goods
- Provision of service / License
- Intracompany loan
- Parental guarantee
- ESOP & Equity transaction

คำสั่งกรมสรรพากร

ป.113/2545

“**ไม่ใช่กฎหมาย**”

แต่เป็น Guideline

ป.113/2545 Guideline

- “**ราคาตลาด**” ตามวรรคหนึ่งหมายความว่า ราคาของ
ค่าตอบแทน ค่าบริการ หรือดอกเบี้ย
- ซึ่ง คู่สัญญาที่เป็นอิสระต่อกันพึงกำหนดโดยสุจริต ในทาง
การค้า
- กรณีโอนทรัพย์สิน ให้บริการ หรือให้กู้ยืมเงินที่มีลักษณะ
ประเภท และชนิดเช่นเดียวกัน ณ วันที่โอนทรัพย์สิน
ให้บริการ หรือให้กู้ยืมเงิน

○ “คู่สัญญาที่เป็นอิสระต่อกัน”

หมายความว่า คู่สัญญาที่ไม่มี

ความสัมพันธ์ระหว่างกันในการจัดการ

การควบคุม หรือร่วมทุน โดยทางตรงหรือ

โดยทางอ้อม

ป.113/2545 Guideline

○ “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้
ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

(1) วิธีเปรียบเทียบกับราคาที่มีการควบคุม (**Comparable
Uncontrolled Price Method**) โดยให้ทำการเปรียบเทียบกับ
ค่าตอบแทน ค่าบริการ หรือดอกเบี้ยที่เรียกเก็บในทางการค้า
ระหว่างคู่สัญญาที่เป็นอิสระต่อกัน กรณีโอนทรัพย์สิน ให้บริการ
หรือให้กู้ยืมเงินที่มีประเภทและชนิดเดียวกันและอยู่ภายใต้
เงื่อนไขเดียวกันหรือคล้ายคลึงกัน

ป.113/2545 Guideline

○ “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

(2) วิธีราคาขายต่อ (Resale Price Method) โดยให้นำค่าตอบแทนในการโอนทรัพย์สินหรือค่าบริการซึ่งผู้ซื้อสินค้าหรือบริการจากผู้ขายได้ขายต่อให้แก่บุคคลอื่นซึ่งเป็นคู่สัญญาที่เป็นอิสระต่อกันหักออกด้วยจำนวนกำไรขั้นต้นที่เหมาะสม

ป.113/2545 Guideline

○ “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

(3) วิธีราคาทุนบวกกำไรส่วนเพิ่ม (Cost Plus Method)

โดยให้นำต้นทุนของทรัพย์สินหรือบริการที่ขายให้แก่ผู้ซื้อ
สินค้าหรือบริการบวกด้วยจำนวนกำไรขั้นต่ำที่

เหมาะสม

ป.113/2545 Guideline

- “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้
- **จำนวนกำไรขั้นต้นที่เหมาะสม** ให้คำนวณจากการคูณต้นทุนของทรัพย์สินหรือบริการดังกล่าวด้วยอัตรากำไรขั้นต้นที่เกิดจากการโอนทรัพย์สินหรือให้บริการในลักษณะ หรือประเภท หรือชนิดเดียวกันให้แก่คู่สัญญาที่เป็นอิสระต่อกัน

ป.113/2545 Guideline

○ “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้
ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

(4) วิธีอื่น (Other Methods) หากวิธีตาม (1) (2) และ (3) ไม่
อาจนำมา ใช้ในการคำนวณรายได้หรือรายจ่ายเพื่อให้ได้มาซึ่ง
ราคาตลาดของค่าตอบแทน ค่าบริการ หรือ ดอกเบี้ย ให้ใช้วิธีอื่น
ซึ่งเป็นวิธีที่ได้รับการรับรองโดยสากลและมีความเหมาะสมตามสภาพ
ข้อเท็จจริงในทางการค้าที่เกี่ยวข้องกับกรณีโอนทรัพย์สิน
ให้บริการ หรือให้กู้ยืมเงินนั้น

ป.113/2545 Guideline

○ “การคำนวณรายได้หรือรายจ่าย เพื่อให้ได้มาซึ่งราคาตลาดให้
ถือปฏิบัติโดยเลือกใช้วิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

(5) กรณีบริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลตามข้อ 1 ประสงค์จะทำ

ข้อตกลงการกำหนดราคาเป็นการล่วงหน้า กับกรมสรรพากร (Advance Pricing Agreement) สำหรับการกระทำธุรกรรมใดที่ทำกับคู่สัญญาของตน ให้บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลยื่นคำขอจัดทำข้อตกลงการกำหนดราคาเป็นหนังสือพร้อมเอกสารที่เกี่ยวข้องต่ออธิบดีกรมสรรพากร เพื่อกำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขที่บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลนั้นต้องดำเนินการตามข้อตกลงการกำหนดราคา

ร่างกฎหมาย

Transfer Pricing

เพิ่มเติมประมวลรัษฎากร

มาตรา 71 ทวิ วรรคหนึ่ง / สอง / สาม

มาตรา 71 ตีร วรรคหนึ่ง / สอง

มาตรา 35 ตีร

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคหนึ่ง แห่งประมวลรัษฎากร

○“กำหนดให้ในกรณีที่เจ้าพนักงานประเมินตรวจสอบพบว่า บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กันมีข้อกำหนดทางการพาณิชย์และการเงิน ระหว่างกันแตกต่างกันไปจากที่ควรได้กำหนดหากบริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลดังกล่าวได้ดำเนินการโดยอิสระ.....

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคหนึ่ง แห่งประมวลรัษฎากร

○”.....เจ้าพนักงานประเมินมีอำนาจปรับปรุงรายได้และ
รายจ่ายในการคำนวณภาษีเงินได้นิติบุคคลของบริษัท
หรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลดังกล่าว ให้ได้รายได้ที่พึง
ได้รับและรายจ่ายที่พึงได้จ่ายหากบริษัทหรือห้าง
หุ้นส่วนนิติบุคคลดังกล่าวได้ดำเนินการโดยอิสระ

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคหนึ่ง แห่งประมวลรัษฎากร

○”..... โดยในการปรับปรุงดังกล่าวจะคำนึงถึงการขจัด
ภาระภาษีซ้อนให้แก่คู่สัญญาด้วย ซึ่งเป็นไปตาม
มาตรฐานสากลและข้อตกลงตามสัญญาระหว่าง
ประเทศที่รัฐบาลไทยได้ทำไว้กับรัฐบาลต่างประเทศ
ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขที่กำหนดใน
กฎกระทรวง

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคสอง แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้มีคำนิยามของ “บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กัน” โดยให้หมายความว่า

○(1) นิติบุคคลหนึ่ง ถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วน ในอีกนิติบุคคลหนึ่งไม่ว่า โดยทางตรงหรือทางอ้อม ไม่น้อยกว่า ร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด (1 Tier)

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคสอง แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้มีคำนิยามของ “บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กัน” โดยให้หมายความว่า

○(2) ผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมไม่น้อยกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด ถือถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมไม่น้อยกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด (2 Tiers) หรือ

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคสอง แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้มีคำนิยามของ “บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กัน” โดยให้หมายความว่า

○(3) นิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์ระหว่างกันในด้านทุน
การจัดการ หรือการควบคุมในลักษณะที่นิติบุคคลหนึ่ง
ไม่อาจดำเนินการโดยอิสระจากอีกนิติบุคคลหนึ่งตามที่
กำหนดโดยกฎกระทรวง (Control & Management)

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ทวิ วรรคสาม แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้มีอายุความการขอคืนภาษีไว้เฉพาะสำหรับกรณีที่
เจ้าพนักงานประเมินใช้อำนาจปรับปรุงรายได้และรายจ่ายของ
บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กันตามมาตรา
71 ทวิ วรรคหนึ่ง โดยให้มีสิทธิยื่นคำร้องขอคืนภาษีในสามปีนับ
แต่วันสุดท้ายแห่งกำหนดเวลายื่นรายการภาษีตามที่กฎหมาย
กำหนด หรือภายในหกสิบวันนับแต่วันที่ได้รับการปรับปรุง
นั้นจากเจ้าพนักงานประเมินเป็นหนังสือ

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ตีร วรรคหนึ่ง แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กัน และมีรายได้เกินกว่ารายได้ขั้นต่ำตามจำนวนที่จะกำหนดในกฎกระทรวง

○จัดทำรายงานข้อมูลเกี่ยวกับบริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มีความสัมพันธ์กันและมูลค่ารวมของธุรกรรมระหว่างกันในรอบระยะเวลาบัญชีตามแบบที่อธิบดีกำหนด และยื่นต่อเจ้าพนักงานประเมินพร้อมกับการยื่นรายการภายในกำหนดเวลาตามมาตรา 69

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ตี วรรคสอง แห่งประมวลรัษฎากร

○กำหนดให้ภายในห้าปีนับแต่วันที่ได้นายงานตาม
วรรคหนึ่ง เจ้าพนักงานประเมินโดยอนุมัติอธิบดี

○อาจแจ้งให้บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลที่มี
ความสัมพันธ์กันซึ่งมีรายได้เกินกว่ารายได้ขั้นต่ำตาม
จำนวนที่จะกำหนดในกฎกระทรวง

ร่างกฎหมาย

○ร่างมาตรา 71 ตีร วรรคสอง แห่งประมวลรัษฎากร

○ยื่นเอกสารหรือหลักฐานแสดงข้อมูลที่จำเป็นสำหรับ
วิเคราะห์การกำหนดราคาโอนของธุรกรรมระหว่างกัน
ตามที่อธิบดีประกาศกำหนด

○และผู้ได้รับแจ้งต้องปฏิบัติตามภายในหกสิบวันนับแต่
วันที่ได้รับแจ้ง เว้นแต่มีเหตุจำเป็นจนไม่สามารถปฏิบัติตามได้
อธิบดีจะขยายกำหนดเวลาดังกล่าวออกไปก็ได้ แต่ต้องไม่
เกินหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่ได้รับแจ้ง

ร่างกฎหมาย

○ ร่างมาตรา ร่างมาตรา 35 ตีร แห่งประมวลรัษฎากร

○ กำหนด โทษปรับอาญา สำหรับผู้ใดที่ ไม่ยื่นรายงานหรือเอกสารหรือหลักฐาน ตามมาตรา 71 ตีร

○ หรือยื่นรายงานหรือเอกสารหรือหลักฐาน โดยแสดงข้อมูล ไม่ถูกต้องครบถ้วนโดยไม่มีเหตุอันสมควร ต้องระวางโทษ ปรับไม่เกินสองแสนบาท

เมื่อไม่มีกฎหมาย

Transfer Pricing

กรมสรรพากรใช้กฎหมายอะไร ?

Transfer Pricing Assessment

(การตรวจสอบภาษีในปัจจุบัน)

Sale of Goods

Service / License

Loan

Share



TP Focus: Service Fee



○ Fee payments (Before Tax)

○ Royalties and license fee

○ Management fee / Consulting fee

○ Marketing fee / Procurement fee / Sourcing fee

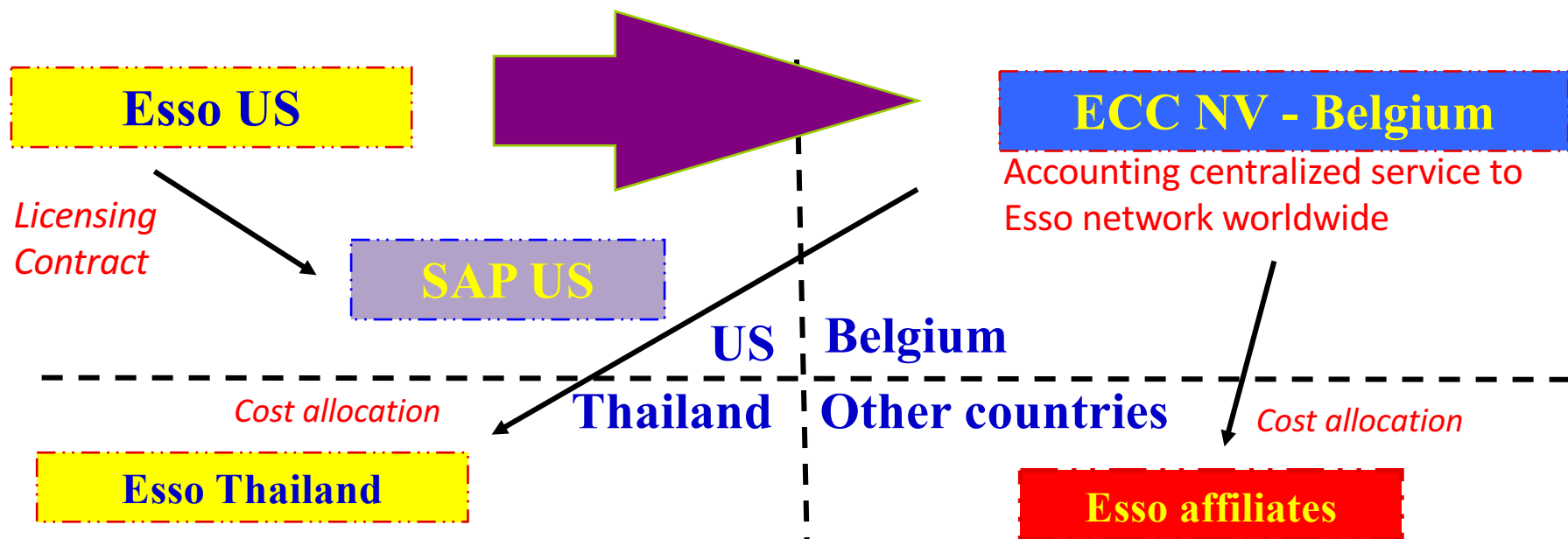
○ IT & Maintenance fee

○ Recruitment fee / Training fee

○ Interest / Guarantee fee

○ Cost allocation (Shared service / Centralized service)

Esso (Thailand): Cost allocation



- Esso US engages SAP US to provide accounting software and system
- SAP US allows Esso US (Parent company) and its affiliates worldwide to use the software including maintenance service, consulting, training
- ECC has no right to be sublicensed but it is a centralize service provider among Esso affiliates worldwide
- ECC develops the platform system for centralized accounting service



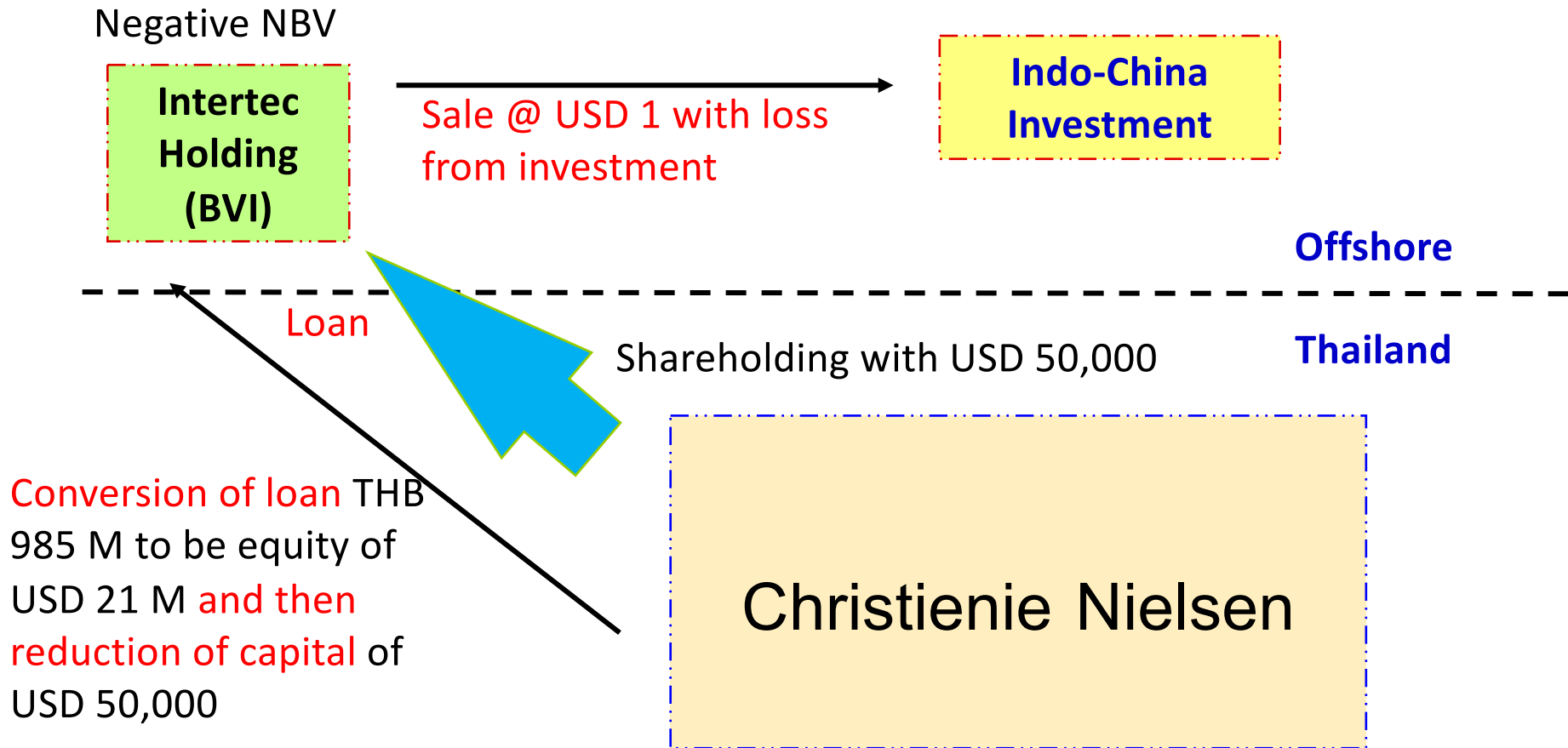
TP Focus: Tax Haven



- Tax Haven: Singapore, Hong Kong, Mauritius, Labuan, Seychelles, Cyprus, Ireland
- No tax on offshore source income
- No dividend tax
- No capital gain tax
- Low corporate and personal tax

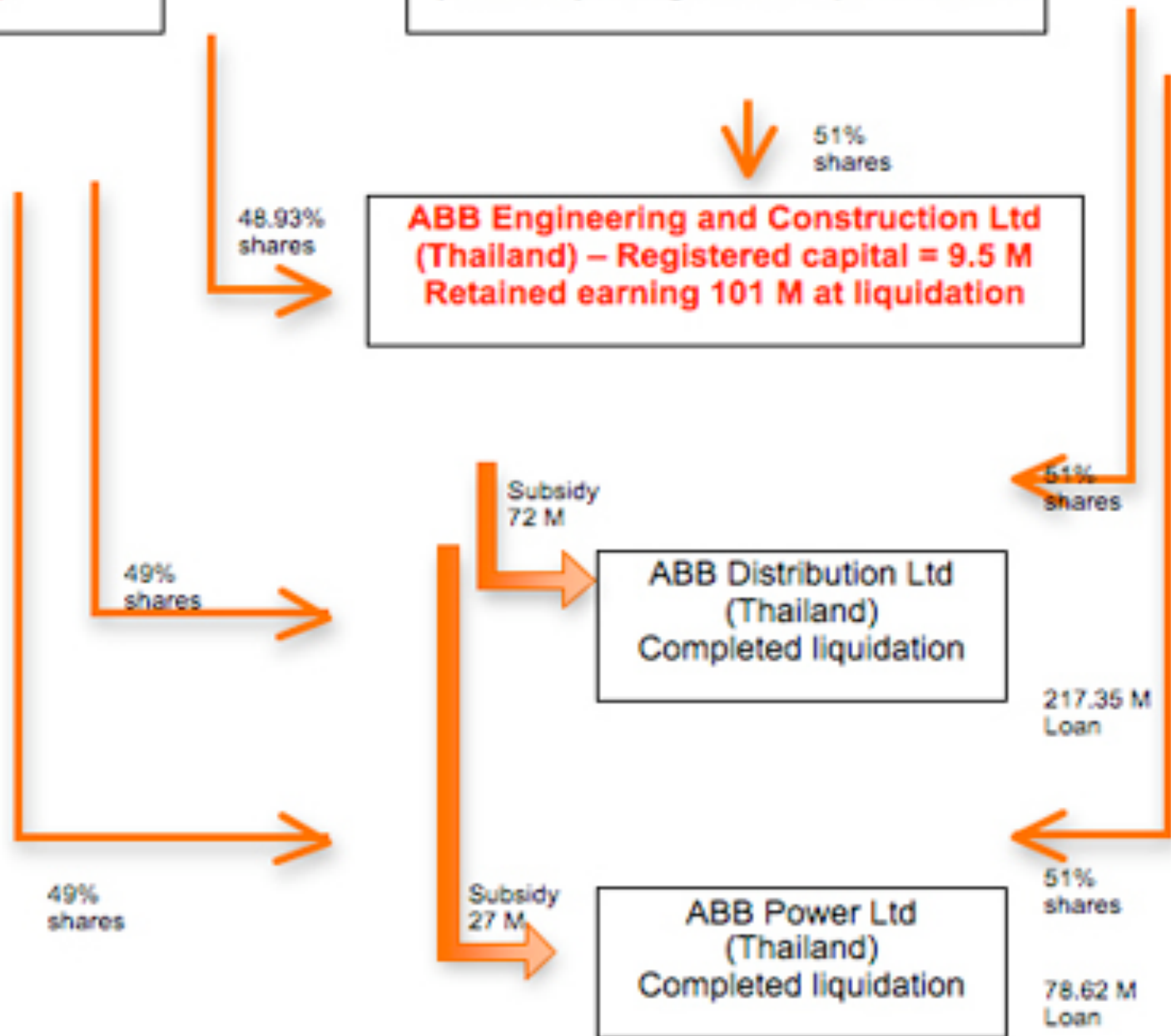
Christieni Nielsen

(Loss from investment)

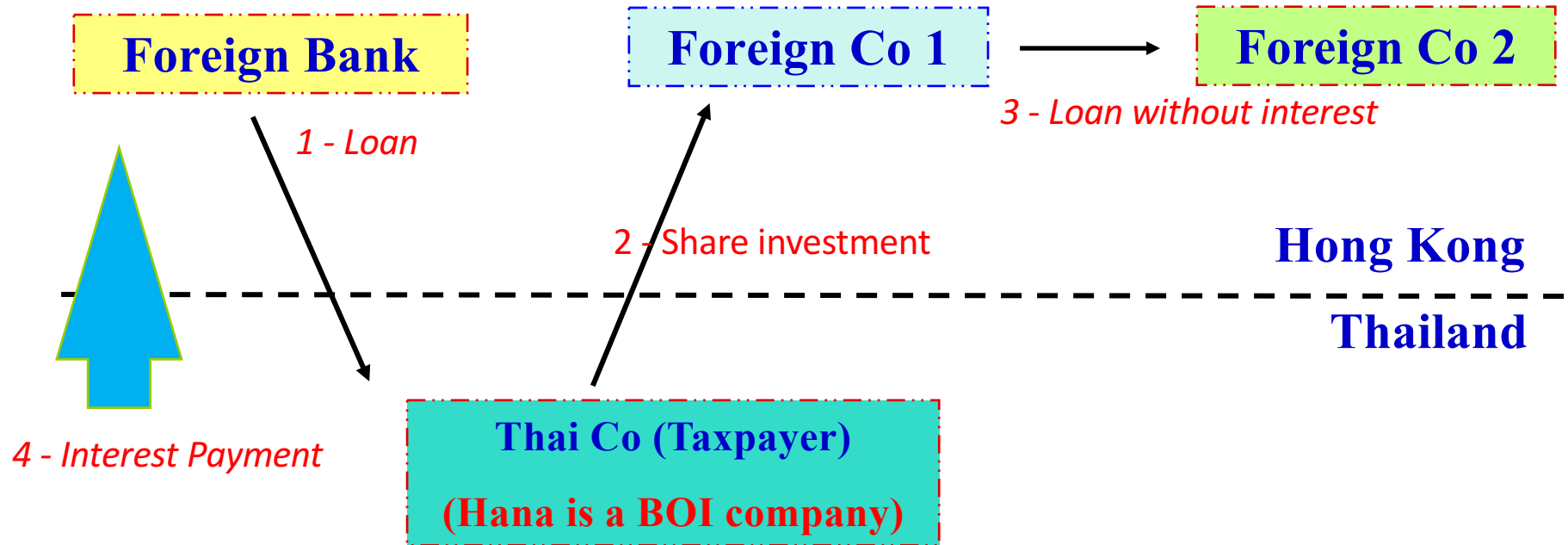


**ABB ASEA Brown Boveri Ltd
(Switzerland)**

**ASEA Brown Boveri Holding Ltd
(Thailand) – Registered capital = 1.2 M**



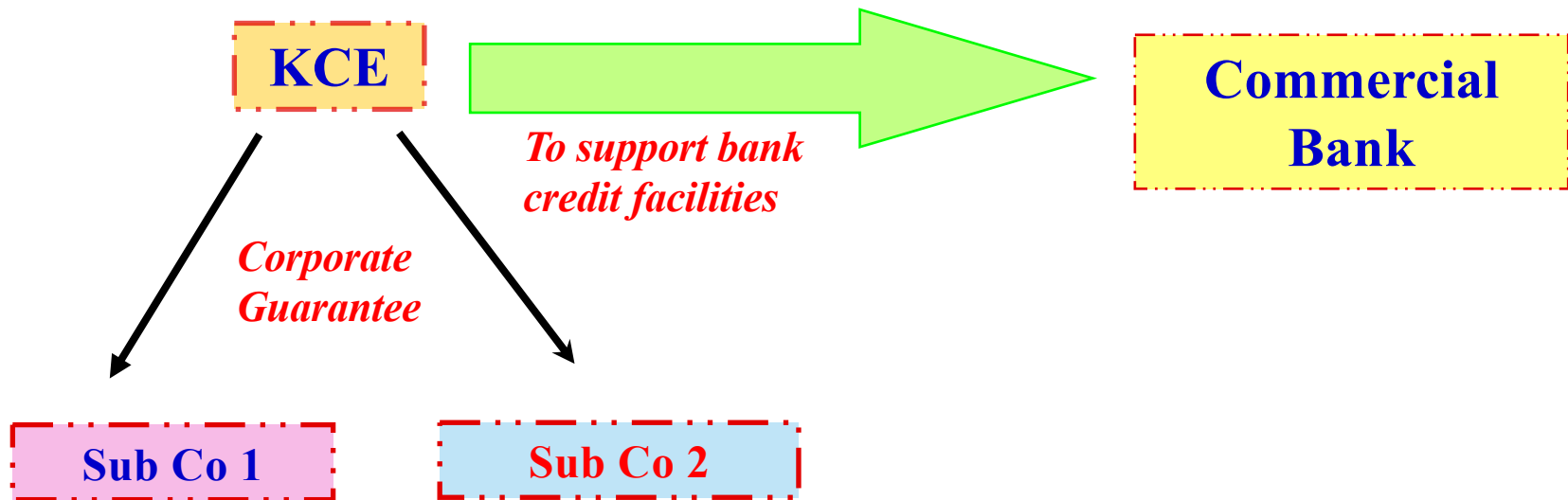
Hana Semi-conductor Case (ฎีกา 1056/2549)



Thai Co, Foreign Co 1 and Co 2 are related companies

Is this a part of Transfer Pricing (TP) transaction?

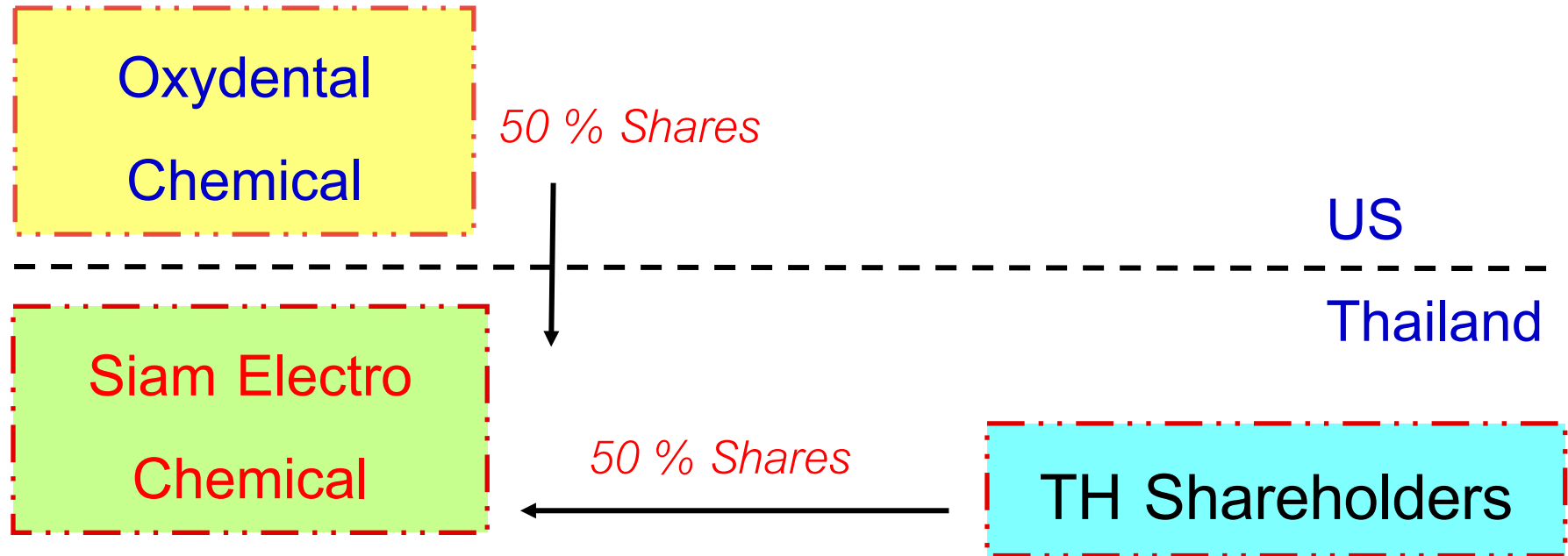
KCE Case: Corporate Guarantee



Corporate Guarantee Agreement

- KCE provides the parental guarantee to its 2 subsidiary companies
- KCE write-off the bad debt on guarantee / **Deductible expense?**
- No guarantee fee chargeable: **CIT issue?** / **No SBT paid**

Share Premium Case (ฎีกา 5812/2557)

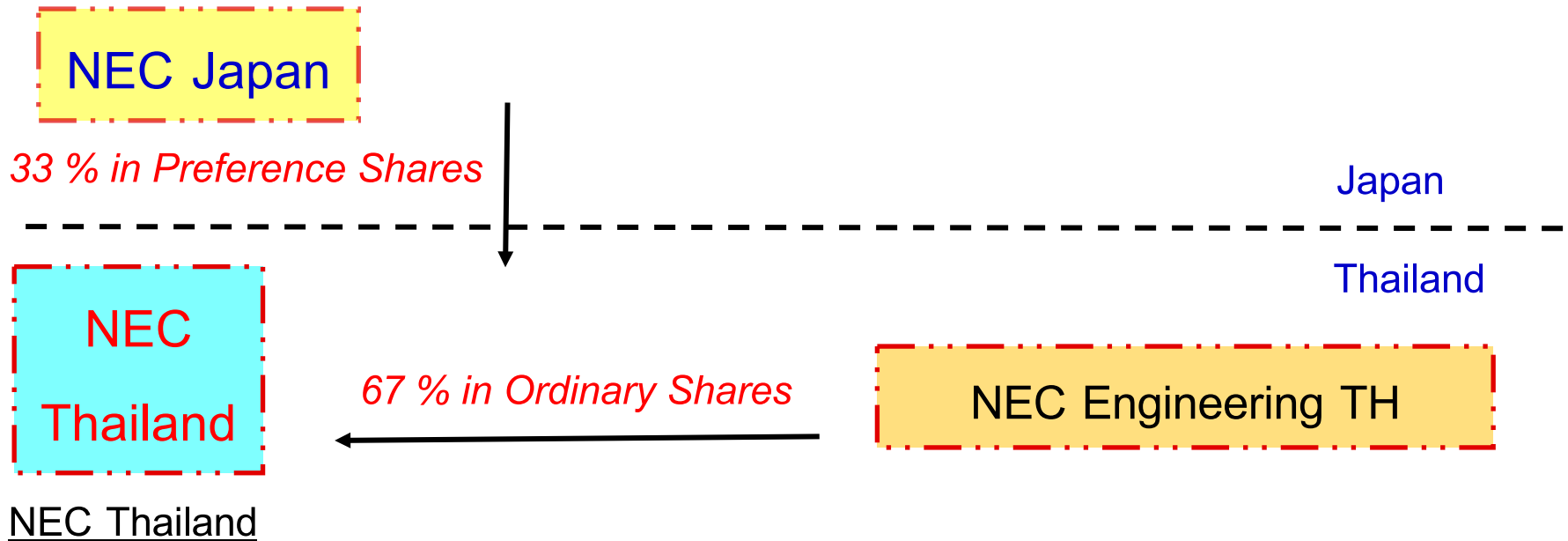


Siam Electro Chemical (EBT)

- Loss with negative book value of share
- Capital increase of THB 900 M
- 1,000 share (par @100) with share premium of THB 900,000,000 by US shareholder

NEC Case (Share Premium)

(Substance over form - Subsidy) ฎีกา 2050/2559



- Loss with negative book value of share
- Capital increase of THB 410 M
- 1 share (@1,000) with share premium of THB 409,999,000 by NEC JP

Philips Electronics Marketing Fee

Deemed royalties
ฎีกา 15773/2555

Philips Export BV

Marketing Service Agreement

Netherlands

Thailand

**Philips Electronics
(Thailand)**

Sale of Products

Thai End-Customer

1. Marketing service provided outside Thailand
2. Trade secret is to support marketing service
3. Confidentiality is required / **Then, it is regarded a royalty**

Is this a part of Transfer Pricing (TP) transaction?

Electrolux Case

(ฎีกา 5808/2557)

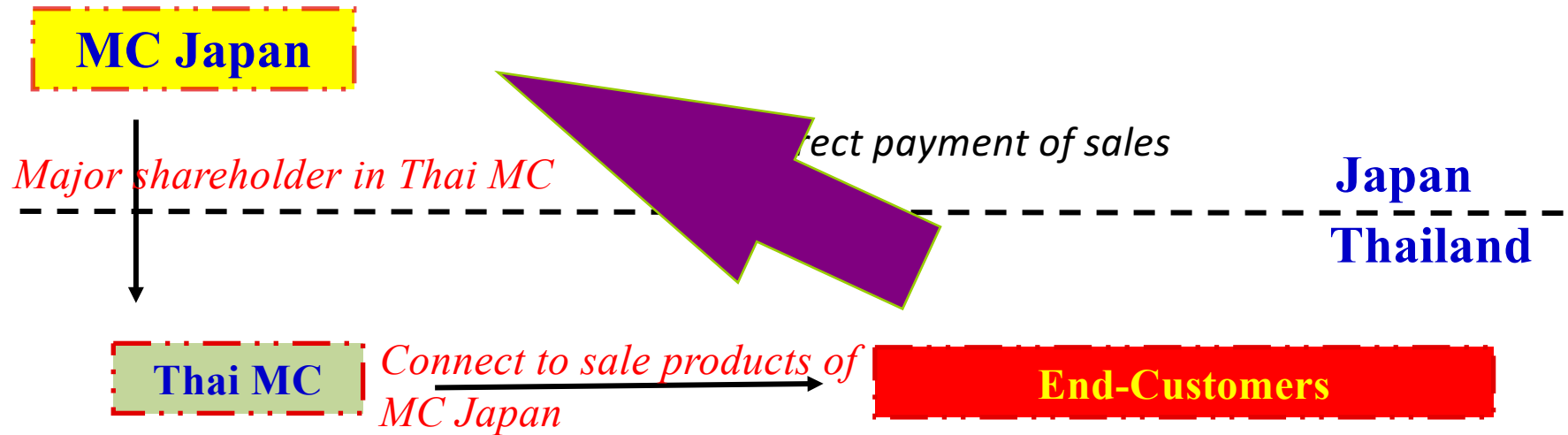


Diageo:

Non-deductible expenses



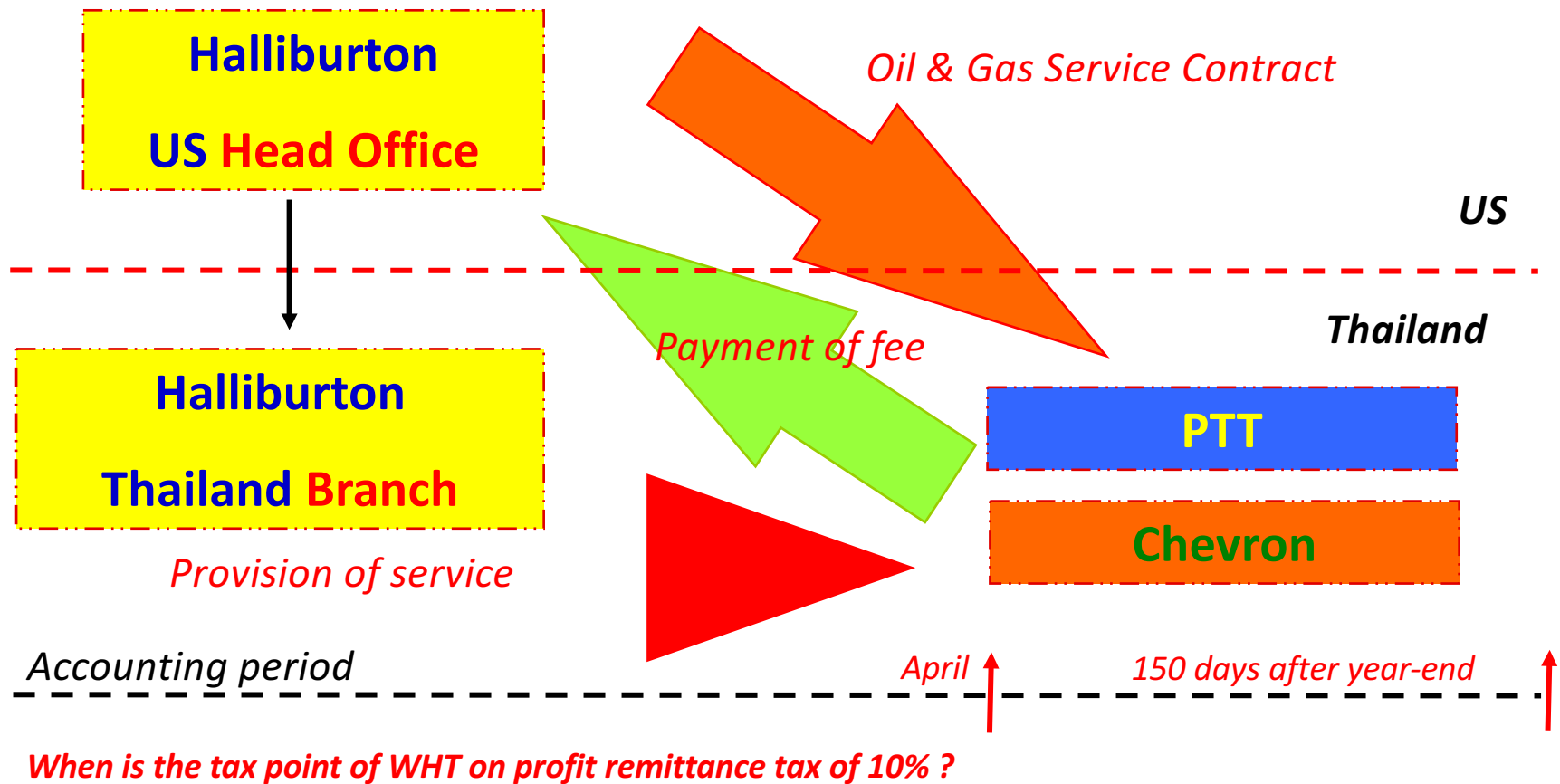
Thai MC: PE Agent - Sales



Thai MC

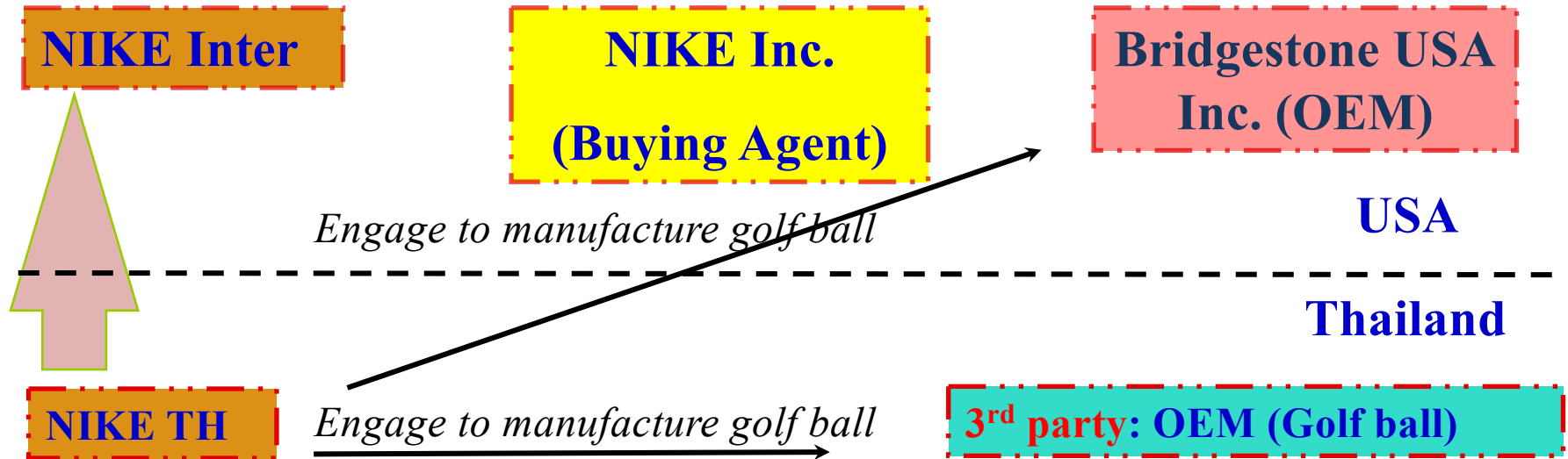
1. No conclusion of sales contract
2. No involvement in sales payment
3. But 'connect' to sale products of its parent company

Halliburton: Profit Remittance



Nike Case

(Customs Valuation on Royalties)



Trademark License and Sole Distributorship Agreement

- For trademark usage of NIKE products in Thailand
- OEM pricing for golf ball in Thailand and US are not different (per unit)

(ฎีกา 962/2554)

TP: Safe Harbor

Economic substance

Business purpose

Documentation

Benchmark

TP Documentation

1. Commercial Contract
2. Commercial papers
3. Reasonable transaction
4. Benchmarking Study
5. Functional Analysis

ค่าสิทธิ

Royalties

ค่าสิทธิ (Royalties)

1. กฎหมายภายใน

1. ประมวลรัษฎากร
2. คำวินิจฉัยของคณะกรรมการวินิจฉัยภาษีอากร

2. กฎหมายระหว่างประเทศ

1. अनुสัญญาภาษีซ้อน

3. คำพิพากษาศาลฎีกา

1. (Deemed royalties) คดี Pizza Hut / Esso / Philips / Hana-semiconductor
2. (Non-royalties) คดี Thai Tank Terminal / Louis T. Leo-oven

4. แนวข้อหาหรือของกรมสรรพากร: Shrink-wrapped software

ค่าสิทธิ (Royalties)

1. กฎหมายภายใน

1.1 ประมวลรัษฎากร (ภาษีเงินได้ ม. 40 (3))

1.1.1 สิทธิในทรัพย์สินทางปัญญา

ก. ลิขสิทธิ์ Software สิทธิบัตร เครื่องหมายการค้า Licensing

ข. ความล้มเหลวทางการค้า Franchise

1.1.2 สิทธิอื่นที่เกี่ยวข้องกับทรัพย์สินทางปัญญา

ก. Software related-service: Installation / Training /

Maintenance

ค่าสิทธิ (Royalties)

2. กฎหมายระหว่างประเทศ

2.1 अनुสัญญาพาณิชย์ชั้น (Article 13)

ก. สิทธิในทรัพย์สินทางปัญญา

- ลิขสิทธิ์ สิทธิบัตร เครื่องหมายการค้า

- สูตรการผลิต สูตรลับ ฯลฯ

ข. สิทธิในข้อมูลทาง วิทยาศาสตร์ อุตสาหกรรม พาณิชยกรรม

- ข้อมูล “เชิงหวงกัน” (Non-disclosure)

- ข้อมูล “ลับ” (Confidential information)

ค. สิทธิในการใช้ (เช่า) อุปกรณ์/เครื่องมือทาง วิทยาศาสตร์ อุตสาหกรรม พาณิชยกรรม



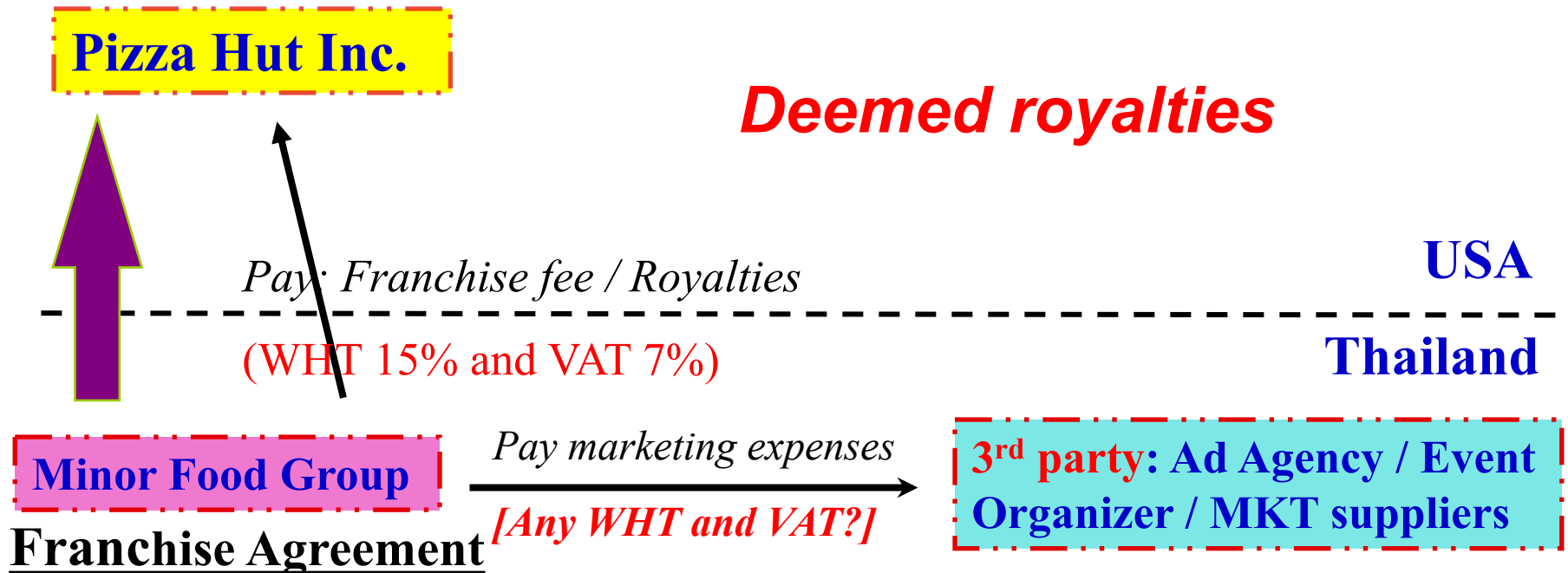
Case Study

ค่าสิทธิ (Royalties)



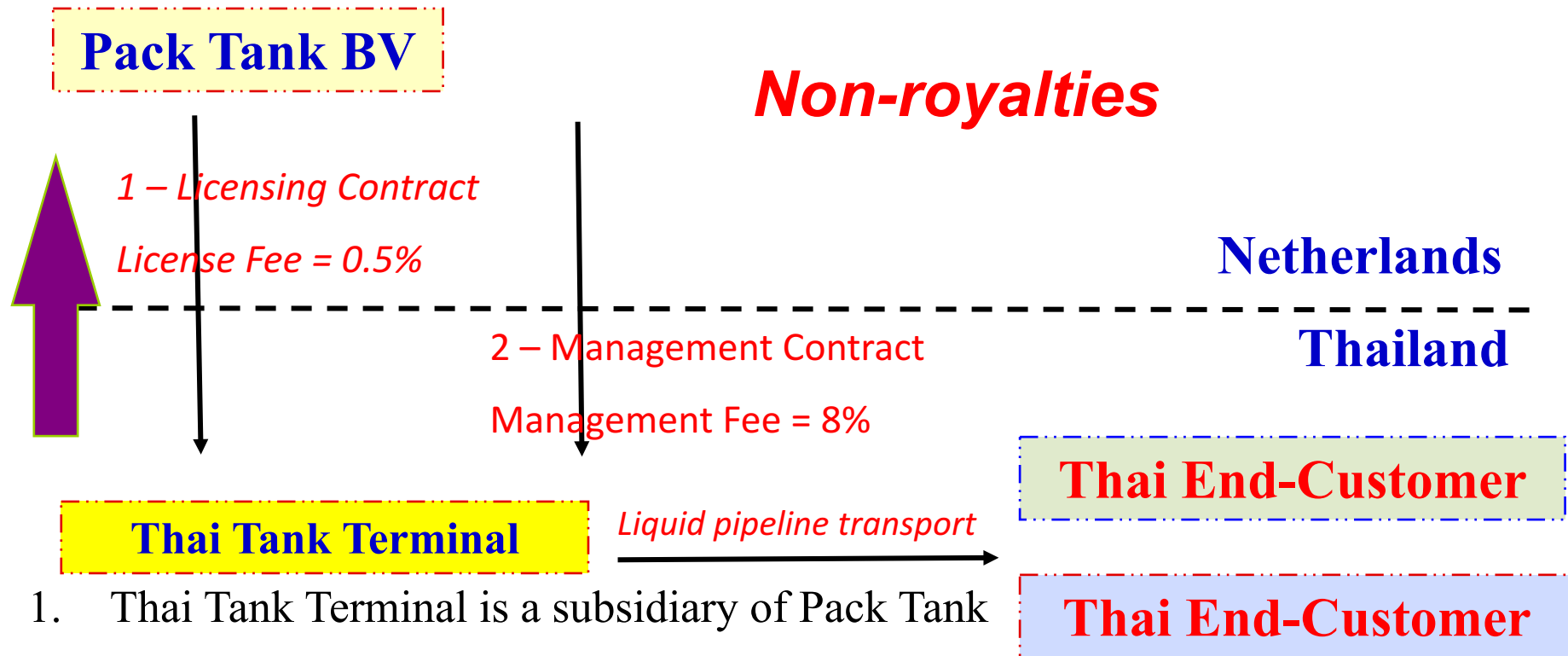
1. คดี Pizza Hut
2. คดี Thai Tank Terminal
3. คดี Louis T. Leo-oven
4. คดี NEC

Pizza Hut Case



- Franchise fee / Monthly royalties (WHT & VAT)
- Marketing expense not less than 3% of gross sale
- Marketing activities and collateral under control and consent of Pizza Hut

Thai Tank Terminal Management Fee



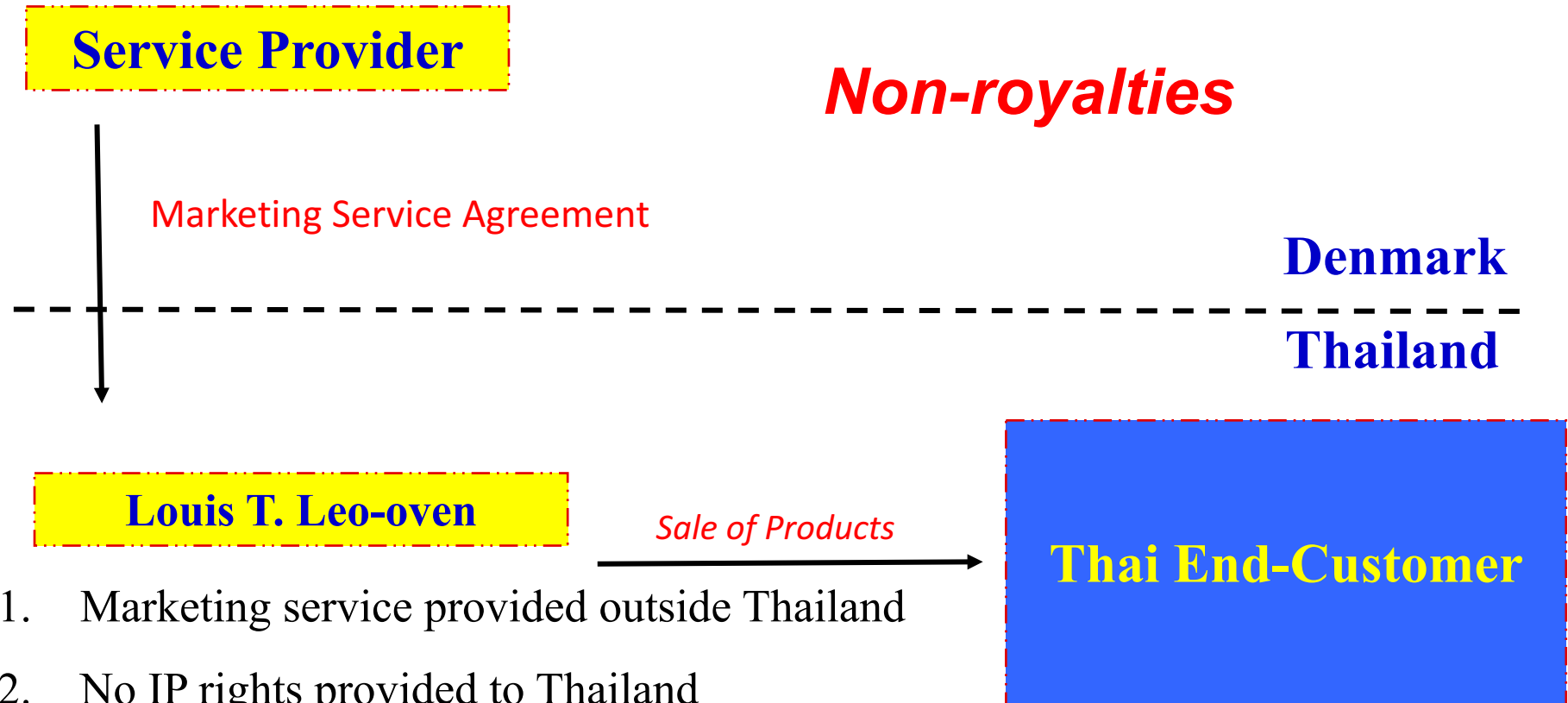
1. Thai Tank Terminal is a subsidiary of Pack Tank
2. Licensing contract to use know-how and IP
3. Management contract for non-royalties services

(ฎีกา 13993/2555)

Is this a part of Transfer Pricing (TP) transaction?

Louis T. Leo-oven

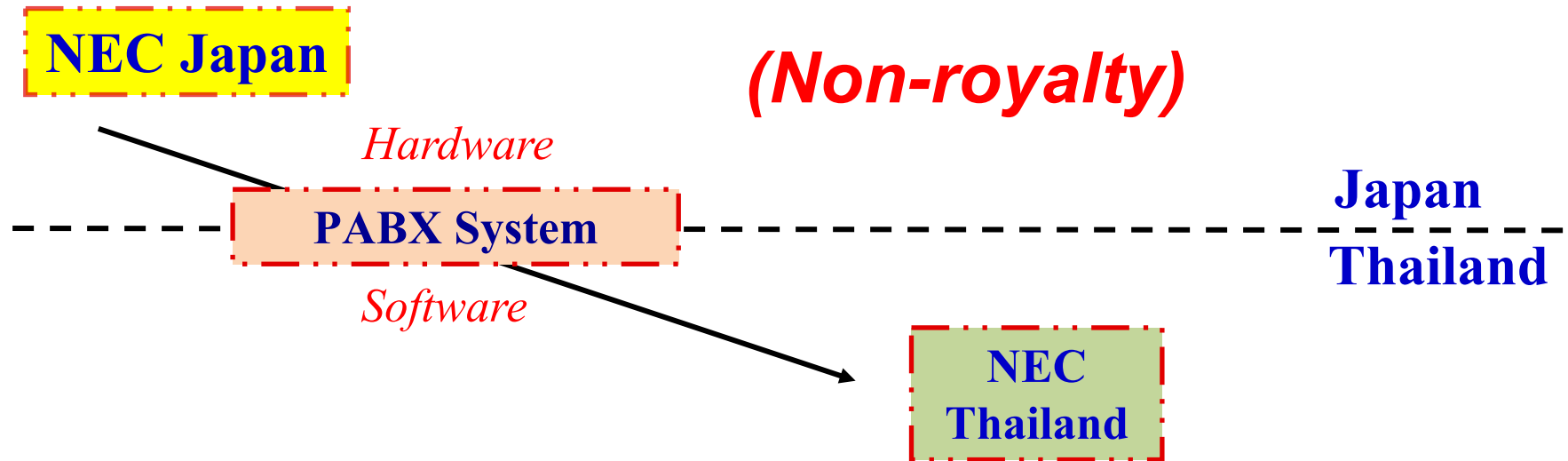
Marketing Fee



1. Marketing service provided outside Thailand
2. No IP rights provided to Thailand
3. No trade secret to support marketing service
4. No confidentiality is required

NEC case (Software)

Case study ภาษีเงินได้ระหว่างประเทศ



NEC Thailand

- **PABX**: Hardware & Software (operating software or embedded software)
- **Split**: Item & Price in shipping invoice
- **Purpose**: Customs valuation (inclusive and duty payable – no problem on customs declaration)

4. แนวข้อหาหรือของกรมสรรพากร: **Shrink-wrapped software**

4.1 ซอฟต์แวร์กล่อง เป็น “สินค้าทั่วไป” หรือ “สิทธิในซอฟต์แวร์”

4.2 กรมสรรพากร “ตีความ” ว่าเป็น “สิทธิในซอฟต์แวร์”

4.3 **สิงคโปร์ / เกาหลี “ตีความ” ว่าเป็น “สินค้าทั่วไป”**

4.4 เมื่อมี cross-border transaction ต้องพิจารณา “กฎหมายภายใน” ก่อน แล้วจึงไปพิจารณา “กฎหมายระหว่างประเทศ” (อนุสัญญาภาษีซ้อน)

ค่าสิทธิ (Royalties)

4. แนวข้อหาหรือของกรมสรรพากร: [Software dispute & compensation](#)

4.1 “ค่าชดเชย” กรณีละเมิดลิขสิทธิ์ เป็น “ค่าสิทธิ” หรือไม่

4.2 กรมสรรพากร “ตีความ” ว่า:

(ก) เป็น “ค่าสิทธิ” หากตกลงกันเองระหว่างคู่สัญญา

(ข) ไม่เป็น “ค่าสิทธิ” หากศาลพิพากษาให้ชดใช้

ค่าเสียหาย



รายจ่ายที่อาจเป็น “ค่าสิทธิ”



- Technical Assistance
- Management fee
- Consulting fee
- Marketing fee
- Training fee
- Cost Allocation

Tax Planning: Tax Audit & Tax Refund

Withholding tax

VAT

Specific Business Tax

Stamp Duty

เหตุที่นำไปสู่การตรวจสอบภาษี

Sale of Goods / Service / Loan

Tax Loss Carry Forward

Input VAT Carry Forward

VAT 0% on Export of Service

Cross-border Transactions & Tax Haven

“หนี้ภาษี” เท่ากับ “ฟอกเงิน”

กฎหมายใหม่นี้ (พรบ. ฉบับที่ 45) _ มีผลใช้บังคับ 2 เมษายน 2560

ผลที่ตามมา คือ ผู้กระทำความผิดมีหน้าที่เสียภาษี หรือ นำส่งภาษี และความผิดนั้นเกี่ยวกับ (จำนวนเงินภาษี)

1. จำนวนเงินภาษีที่หลีกเลี่ยงหรือจ้อโกงตั้งแต่ 10 ล้านบาท ต่อปีภาษีขึ้นไป _ หรือ
2. จำนวนภาษีที่ขอคืน "โดยความเท็จ" "โดยจ้อโกง" หรือ "อุบาย" หรือ "วิธีการอื่นใดทำนองเดียวกัน" ตั้งแต่ 2 ล้านบาท ต่อปีภาษีขึ้นไป และ

“หนีภาษี” เท่ากับ “ฟอกเงิน”

กฎหมายใหม่นี้ (พรบ. ฉบับที่ 45) _ มีผลใช้บังคับ 2
เมษายน 2560

3. ผู้มีหน้าที่เสียภาษี หรือ นำส่งภาษี ได้กระทำใน
ลักษณะเป็น "กระบวนการ" หรือ "เป็นเครือข่าย" โดย
สร้างธุรกรรมอันเป็นเท็จ หรือ ปกปิดเงินได้พึง
ประเมินหรือรายได้ _ เพื่อหลีกเลี่ยงหรือฉ้อโกงภาษี
_ และ

“หนี้ภาษี” เท่ากับ “ฟอกเงิน”

4. มี พฤติกรรมปกปิดหรือซ่อนเร้นทรัพย์สิน ที่เกี่ยวกับการกระทำความผิด _ เพื่อมิให้ติดตามทรัพย์สินนั้นได้
5. ให้ถือว่าความผิดดังกล่าวเป็น "ความผิดมูลฐาน" ตามกฎหมายฟอกเงิน
6. อธิบดีกรมสรรพากร ต้องส่งเรื่องไปยัง สำนักงาน ปปง. ตามความเห็นชอบของ "คณะกรรมการพิจารณา
กลั่นกรองความผิดทางภาษีอากรที่เข้าข่ายความผิดมูลฐาน"

“หนีภาษี” เท่ากับ “ฟอกเงิน”

- กรณีนี้ Taxpayer / ผู้มีหน้าที่หักภาษี ณ ที่จ่าย / Tax Advisor ต้องเพิ่มความระมัดระวังอย่างมาก
- มิฉะนั้น อาจเข้าไปมี "ส่วนเกี่ยวข้อง" กับ Tax Fraud ได้ _ จึงต้องใช้ความระมัดระวังอย่างสูง
- ข้อสังเกต คือ กฎหมายนี้ใช้บังคับตั้งแต่ 2 เมษายน 2560 _ จึงไม่อาจนำไปใช้กับการกระทำผิดอาญาในอดีตก่อนหน้านี้ได้ _ แต่ในทางปฏิบัติ เจ้าหน้าที่รัฐสามารถ "ซักถาม" หรือ "ค้นหาข้อเท็จจริง" ได้

Slide FREE Download

www.taxtanktv.com



Thank You



Presenter Profile

Tel: 092-286-4770

E: chinapat@siamcitylaw.com

LINE ID: [chinapat.taxtank](https://www.line.me/taxtank)



Chinapat Visuttiapat
ชินภัทร วิสุทธิแพทย์

Partner
SCL Law Group

1. ประสบการณ์มากกว่า 25 ปีในงานให้คำปรึกษากฎหมาย ด้านภาษีอากร / IPO / M&A ตลอดจนสัญญาทางธุรกิจ รวมถึง Offshore Incorporation / Family Business
2. ให้คำปรึกษาแก่ลูกค้าทั้งในไทยและต่างประเทศร่วมกับ Partner อีก 13 คนและที่ปรึกษากฎหมายอีกกว่า 120 คนผ่านสำนักงานของ SCL ในไทย เมียนมาร์ / สเปน. ลาว / กัมพูชา และ ASEAN
3. วิทยากรบรรยายเรื่องสัญญาธุรกิจและภาษีในงานสัมมนาและฝึกอบรม ตลอดเวลากว่า 15 ปี เป็น “อาจารย์พิเศษด้านภาษีอากร” และ กฎหมายธุรกิจใน หลักสูตรปริญญาตรี/โท International Program คณะนิติศาสตร์ / คณะบัญชี
4. วิทยากรประจำให้แก่ สถาบันกรรมการไทย (IOD) สมาคมบริษัทจัดการลงทุน (AIMC) ตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทย (SET / MAI / TSI) สภาวิชาชีพบัญชี (FAP) กระทรวงพาณิชย์ ธนาคารฯ และ สมาคมธุรกิจต่างๆ
5. “คณะกรรมการภาษี” ของสภาหอการค้าแห่งประเทศไทย (Board of Trade of Thailand) และ “ผู้ไกล่เกลี่ยคดีภาษี” ประจำศาลภาษีอากรกลาง
6. “กรรมการตรวจสอบ” (Audit Committee) บริษัทจดทะเบียนในตลาดหลักทรัพย์ฯ

Line ID: chinapat.taxtank



กฎหมายไม่กั๊ก

อ.บัณฑิต วิสุทธีแพทย
TAX TANK TV
ช่องรายการ สาร: ความรู้ กฎหมายธุรกิจ



TAX TANK TV



TaxTank



<http://www.taxtanktv.com>

