

Số: 899 /TCT-CS

V/v chính sách thuế đối với mua
bán doanh nghiệp và thanh lý TSCĐ.

Hà Nội, ngày 18 tháng 3 năm 2011

Kính gửi: - Cục Thuế thành phố Hồ Chí Minh;

- Tổng Công ty Xây dựng Thủy lợi 4 – CTCP.

Tổng cục Thuế nhận được công văn số 8162/CV-TTHT ngày 06/12/2010 của Cục Thuế thành phố Hồ Chí Minh về chính sách thuế đối với mua bán doanh nghiệp và thanh lý tài sản TSCĐ giữa Tổng công ty Xây dựng Thủy lợi 4-CTCP và Công ty TNHH Hoài Nam. Về vấn đề này, Tổng cục Thuế có ý kiến như sau:

Căn cứ quy định tại Điều 439 và Điều 440 Bộ Luật dân sự số 33/2005/QH11 quy định: “Điều 439. Thời điểm chuyển quyền sở hữu:

1. Quyền sở hữu đối với tài sản mua bán được chuyển cho bên mua kể từ thời điểm tài sản được chuyển giao, trừ trường hợp các bên có thoả thuận khác hoặc pháp luật có quy định khác.

2. Đối với tài sản mua bán mà pháp luật quy định phải đăng ký quyền sở hữu thì quyền sở hữu được chuyển cho bên mua kể từ thời điểm hoàn thành thủ tục đăng ký quyền sở hữu đối với tài sản đó.

3. Trong trường hợp tài sản mua bán chưa được chuyển giao mà phát sinh hoa lợi, lợi tức thì hoa lợi, lợi tức thuộc về bên bán.

Điều 440. Thời điểm chịu rủi ro :

1. Bên bán chịu rủi ro đối với tài sản mua bán cho đến khi tài sản được giao cho bên mua, còn bên mua chịu rủi ro đối với tài sản mua bán kể từ khi nhận tài sản, nếu không có thoả thuận khác.

2. Đối với hợp đồng mua bán tài sản mà pháp luật quy định tài sản đó phải đăng ký quyền sở hữu thì bên bán chịu rủi ro cho đến khi hoàn thành thủ tục đăng ký, bên mua chịu rủi ro kể từ thời điểm hoàn thành thủ tục đăng ký, kể cả khi bên mua chưa nhận tài sản, nếu không có thoả thuận khác”.

Tại khoản 7 Điều 19 Nghị định số 80/2005/NĐ-CP ngày 22/06/2005 của Chính phủ quy định trách nhiệm của Công ty bán toàn bộ Công ty hoặc bán bộ phận của Công ty: “Bàn giao tài sản, sổ sách và các hồ sơ có liên quan cho người mua công ty theo thoả thuận ghi trong hợp đồng mua bán”.

Theo quy định tại Mục IV Phần B Thông tư số 120/2003/TT-BTC ngày 12/12/2003 của Bộ Tài chính quy định: “Cơ sở kinh doanh khi mua, bán hàng hóa, dịch vụ phải thực hiện chế độ hóa đơn, chứng từ theo quy định của Pháp luật”.

Theo quy định tại Điều 6 Nghị định số 164/2003/NĐ-CP ngày 22/12/2003 của Chính phủ và Điều 4, Điều 6 Nghị định số 24/2007/NĐ-CP ngày 14/02/2007 của Chính phủ quy định chi tiết thi hành Luật thuế TNDN, các khoản chi không có

09569178

hoá đơn, chứng từ hoặc hoá đơn, chứng từ không hợp pháp không được tính vào chi phí hợp lý được trừ để tính thu nhập chịu thuế.

Theo quy định tại điểm 4, điểm 6 Mục IV Phần B Thông tư số 128/2003/TT-BTC ngày 22/12/2003 và điểm 1, Mục III, Phần B Thông tư số 134/2007/TT-BTC ngày 23/11/2007 của Bộ Tài chính hướng dẫn về thuế TNDN thì các khoản chi không có đầy đủ hoá đơn, chứng từ theo quy định hoặc hoá đơn, chứng từ không hợp pháp; các khoản chi không liên quan đến việc tạo ra doanh thu, thu nhập chịu thuế trong kỳ tính thuế là các khoản chi phí không tính vào chi phí hợp lý khi xác định thu nhập chịu thuế TNDN.

Việc mua bán doanh nghiệp giữa Công ty xây dựng 45 thuộc Tổng công ty Xây dựng Thủy lợi 4 với Công ty TNHH Hoài Nam được thực hiện theo quy định tại Chương III Nghị định số 80/2005/NĐ-CP ngày 22/06/2005 của Chính phủ về giao, bán, khoán kinh doanh, cho thuê Công ty Nhà nước (Nghị định số 80/2005/NĐ-CP đã bãi bỏ Nghị định số 103/1999/NĐ-CP ngày 10/09/1999 của Chính phủ về giao, bán, khoán kinh doanh, cho thuê doanh nghiệp nhà nước) và Thông tư số 109/2005/TT-BTC ngày 08/12/2005 của Bộ Tài chính hướng dẫn một số nội dung về tài chính trong giao, bán, khoán kinh doanh, cho thuê Công ty nhà nước.

Căn cứ các quy định nêu trên, giá trị của tài sản cố định mua vào không đủ hoá đơn GTGT, chứng từ hợp pháp theo quy định pháp luật về thuế để xác định giá vốn thì Công ty TNHH Hoài Nam không đủ điều kiện hạch toán lỗ vào thu nhập khác làm giảm thu nhập chịu thuế năm 2006, năm 2007.

Căn cứ các quy định tại Điều 439 và Điều 440 Luật dân sự số 33/2005/QH11 và khoản 7 Điều 19 Nghị định số 80/2005/NĐ-CP ngày 22/06/2005 của Chính phủ, nếu trong hợp đồng mua bán giữa Tổng Công ty Xây dựng Thủy lợi 4 và Công ty TNHH Hoài Nam không thoả thuận về việc xuất hoá đơn GTGT xác minh quyền sở hữu giá trị TSCĐ hữu hình của Công ty Xây dựng 45 chuyển giao sang Công ty TNHH Hoài Nam thì bên mua (Công ty TNHH Hoài Nam) sẽ phải gánh chịu rủi ro kể từ thời điểm hoàn thành Hợp đồng mua bán Công ty Xây dựng 45.

Tổng cục Thuế trả lời Cục thuế thành phố Hồ Chí Minh và Tổng Công ty Xây dựng Thủy lợi 4 được biết./.

Nơi nhận:

- Như trên;
- Cục Thuế thành phố Hà Nội;
- Công ty TNHH Hoài Nam;
- Vụ PC - BTC;
- Vụ PC - TCT (2b);
- Lưu: VT, CS (3b)-M

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



Bùi Văn Nam