

ภาคผนวก ค.

สรุปสาระสำคัญของอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทย
กับสาธารณรัฐเกาหลี

1) สาระสำคัญของอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับ
สาธารณรัฐเกาหลี

อนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนมีขึ้นเพื่อขจัดปัญหาการเก็บภาษีซ้ำซ้อนของบุคคลธรรมดา และนิติบุคคล กล่าวคือเมื่อบุคคลธรรมดาหรือนิติบุคคลได้เสียภาษีให้กับรัฐหนึ่งแล้วก็ไม่จำเป็นต้องเสียภาษีให้กับอีกรัฐหนึ่ง

โดยทั่วไปอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนที่ประเทศไทยทำกับรัฐอื่น ๆ จะมีด้วยกัน 4 ส่วน¹ ดังต่อไปนี้

ส่วนที่ 1 ขอบข่ายของอนุสัญญา

- ขอบข่ายด้านบุคคล อนุสัญญาทุกฉบับจะกำหนดไว้ว่าจะบังคับใช้กับผู้มีถิ่นที่อยู่ในรัฐคู่สัญญาเท่านั้น ผู้อื่นจะมาใช้ประโยชน์จากอนุสัญญาไม่ได้ สำหรับประเทศไทยนั้นกำหนดไว้ว่าผู้ที่จะได้รับสิทธิประโยชน์จากอนุสัญญาของประเทศไทยกับประเทศต่าง ๆ คือ บุคคลธรรมดาที่อยู่ในประเทศไทยเกินกว่า 180 วัน ในปีภาษีหนึ่ง ๆ และนิติบุคคลที่จดทะเบียนก่อตั้งตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ของไทย

- ขอบข่ายด้านภาษี จะครอบคลุมเฉพาะภาษีเงินได้เท่านั้น นั่นคือ ภาษีเงินได้บุคคลธรรมดา ภาษีเงินได้นิติบุคคลและภาษีเงินได้ปิโตรเลียม ซึ่งเป็นภาษีทางตรงและผลกการภาษีได้ยาก ส่วนภาษีทางอ้อมอื่น ๆ เช่น ภาษีมูลค่าเพิ่มและภาษีสรรพสามิตจะไม่มีอยู่ภายใต้บังคับของอนุสัญญา เนื่องจากเป็นภาษีทางอ้อมซึ่งผลกการความซ้ำซ้อนไปให้ผู้บริโภคได้ง่าย

ส่วนที่ 2 เงินได้ประเภทต่าง ๆ

¹ กองนโยบายภาษีสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง, “อนุสัญญาเพื่อเว้นการเก็บภาษีซ้อน,” <http://e-fpo.fpo.go.th/e-tax/income_tax/%E0%B8%AD%E0%B8%99%E0%B8%B8%E0%B8%AA%E0%B8%B1%E0%B8%8D%E0%B8%8D%E0%B8%B2%E0%B8%A0%E0%B8%B2%E0%B8%A9%E0%B8%B5%E0%B8%8B%E0%B9%89%E0%B8%AD%E0%B8%99.asp>, วันที่ 5 กุมภาพันธ์ 2551.

ในส่วนของการชำระเงินได้นั้น อนุสัญญาจะไม่กำหนดว่ารายการประเภทใดจะต้องเสียภาษีอัตราเท่าใด แต่จะทำหน้าที่เพียงบอกว่าเงินได้ประเภทนี้รัฐแหล่งเงินได้ หรือรัฐถิ่นที่อยู่จะได้รับสิทธิในการเก็บภาษี ถ้ารัฐใดได้รับสิทธิในการเก็บภาษี ผู้รับเงินได้จะต้องเสียภาษีตามกฎหมายภายในรัฐนั้น และถ้าอนุสัญญากำหนดเพดานภาษีไว้ รัฐที่ได้สิทธิในการจัดเก็บภาษีก็จะเก็บภาษีได้ไม่เกินเพดานอัตราที่อนุสัญญากำหนดไว้ เช่น เงินได้ประเภทเงินปันผล ดอกเบี้ยและค่าสิทธิ

อย่างไรก็ดี บางข้อบทอาจกำหนดให้เพิกถอนสิทธิของรัฐแหล่งเงินได้ไว้อย่างชัดเจน ซึ่งถือเป็นการจัดภาษีซ้อนรูปแบบหนึ่งที่ปรากฏอยู่ในข้อบทของเงินได้ประเภทต่าง ๆ เช่น การบินระหว่างประเทศ หรือการดำเนินธุรกิจโดยไม่ผ่านสถานประกอบการถาวร เป็นต้น

ส่วนที่ 3 การจัดภาษีซ้อน

ในอนุสัญญาแต่ละฉบับอาจกำหนดวิธีจัดภาษีซ้อนไว้ต่างกัน เช่น ถ้ากำหนดให้ขจัดภาษีซ้อนโดยวิธียกเว้น รัฐถิ่นที่อยู่ของผู้มีเงินได้จะยอมยกเว้นภาษีให้โดยไม่ต้องนำเงินได้ที่เสียไปแล้วในรัฐแหล่งเงินได้มารวมคำนวณภาษีในรัฐถิ่นที่อยู่ซ้ำอีก แต่ถ้าอนุสัญญากำหนดให้ใช้วิธีเครดิตภาษี รัฐถิ่นที่อยู่ยังคงสิทธินำจำนวนเงินได้ที่เกิดขึ้นในรัฐแหล่งเงินได้มารวมคำนวณภาษีในรัฐถิ่นที่อยู่ แต่จะต้องยอมให้นำภาษีที่เสียไว้ในรัฐแหล่งเงินได้มาเครดิตภาษีหักออกจากภาษีในรัฐถิ่นที่อยู่ได้ด้วย

ส่วนที่ 4 บททั่วไป

เป็นส่วนสุดท้ายที่มีลักษณะเป็นบทบัญญัติต่าง ๆ ที่ช่วยในการตีความและเป็นแนวปฏิบัติ เช่น บทบัญญัติว่าด้วยนิยามต่าง ๆ บทบัญญัติว่าด้วยการแลกเปลี่ยนข้อมูลระหว่างรัฐคู่สัญญา การไม่เลือกปฏิบัติ การเริ่มใช้และเลิกใช้อนุสัญญา เป็นต้น

อนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างประเทศไทยกับสาธารณรัฐเกาหลีนี้มีผลใช้บังคับเมื่อวันที่ 30 กันยายน 2520 และปีภาษีที่มีผลใช้บังคับวันที่ 1 มกราคม 2520²

สำหรับเงื่อนไขที่จะทำให้ผู้ทรงสิทธิได้รับยกเว้นและไม่ต้องเสียภาษีในประเทศไทยตามอนุสัญญาฯ ข้อ 15 นั้น มีดังต่อไปนี้

- อยู่ในประเทศไทยน้อยกว่า 183 วัน ในปีปฏิทินที่เกี่ยวข้อง และ
 - เงินได้จ่ายโดย หรือในนามของบุคคลที่ไม่มีถิ่นที่อยู่ หรือเป็นบริษัทในประเทศไทย
- และ

² กรมสรรพากร, “อนุสัญญาภาษีซ้อน,” <<http://www.rd.go.th/publish/765.0.html>>, วันที่ 5 กุมภาพันธ์ 2551.

- เงินได้ทั้งหมดมิได้ตกเป็นภาระแก่สถานประกอบการ

1) สถานะบุคคลของแอลจีไทยภายใต้อนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับสาธารณรัฐเกาหลี

การศึกษาถึงสถานะบุคคลของแอลจีไทยภายใต้อนุสัญญานี้ก็เพื่อให้ความกระจ่างเกี่ยวกับสถานะบุคคลของแอลจีไทย เพื่อที่จะสามารถหาคำตอบต่อไปได้ว่าแอลจีไทยจะได้รับสิทธิตามอนุสัญญานี้อย่างไร

ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง) ได้กำหนดบริบทของคำว่า “บุคคล” กอปรด้วยเอกชน บริษัท และเอกชนอื่นใด หรือบุคคลอื่น และตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (จ) ได้กำหนดบริบทของคำว่า “บริษัท” หมายถึงหน่วยใด ๆ ซึ่งถือว่าเป็นนิติบุคคลเพื่อความมุ่งประสงค์ของภาษีตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องของรัฐผู้ทำสัญญารัฐหนึ่งรัฐใดรวมทั้งกลุ่ม หรือคณะบุคคลใด ๆ ที่ถูกเก็บภาษีในสาระสำคัญทำนองเดียวกันกับนิติบุคคล

นอกเหนือจากนั้นตามอนุสัญญาฯ ข้อ 3 (1) (ข) ได้กำหนดบริบทของคำว่า “บริษัทของรัฐผู้ทำสัญญารัฐหนึ่ง” หมายถึงบริษัทซึ่งจดทะเบียนหรือตั้งขึ้นตามกฎหมายของรัฐผู้ทำสัญญารัฐนั้น หรือมีสำนักงานใหญ่หรือสำนักงานหลักอยู่ในรัฐผู้ทำสัญญารัฐนั้น

จากบริบทข้างต้น ผู้ทรงสิทธิตามอนุสัญญาฯ ได้แก่บุคคล และบริษัท

บุคคล

ตามขอบเขตของอนุสัญญาฯ หากจะปรับใช้กับแอลจีไทย ย่อมจะหมายถึงผู้ถือหุ้นและผู้บริหารที่มีสัญชาติเกาหลี

- ผู้ถือหุ้นของแอลจีไทยอันประกอบไปด้วยบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ นายชอง นักกิล นายริว ฮองแด นายฮิล วาลฮาล นายลี แฮกู นายเจิง คุกโม และนายโร ยุนโฮ³ เป็นบุคคลตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง) และเฉพาะบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ถือเป็นบริษัทตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (จ) ซึ่งผู้ถือหุ้นดังกล่าวมีสิทธิในการประชุมผู้ถือหุ้น มีสิทธิในการออกเสียงและงดออกเสียงในที่ประชุมผู้ถือหุ้นได้ นอกเหนือจากนั้นผู้ถือหุ้นยังมีสิทธิได้รับเงินปันผล และเนื่องจากผู้ถือหุ้นบางส่วนมีภูมิลำเนาอยู่ในเกาหลี จึงมีความเป็นไปได้ที่แอลจีไทยจะโอนเงินปันผลจากประเทศไทยไปเกาหลี

- ผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทย เป็นบุคคลตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง) เป็นผู้ที่มีเงินได้จากเงินเดือน ค่าจ้าง หรือค่าตอบแทนอื่นใด โดยผู้บริหารและพนักงานนี้จะหมายถึงเฉพาะ

³ บัญชีรายชื่อผู้ถือหุ้นของบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ (ประเทศไทย) จำกัด ฉบับลงวันที่

ผู้ที่มีถิ่นที่อยู่ในเกาหลี หรือเป็นผู้ได้รับเงินได้ที่ถูกส่งมาจากเกาหลีและไม่เข้าตามข้อยกเว้นตามอนุสัญญาเท่านั้น เนื่องจากผู้บริหารและพนักงานที่มีถิ่นที่อยู่ในประเทศไทยที่ได้รับเงินได้ในประเทศไทยอย่างเดียวจะไม่เข้าข่ายเงินได้ตามหลักการของอนุสัญญา

สำหรับปัญหาในกรณีที่ผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทยที่เป็นคนชาติของสาธารณรัฐเกาหลีที่ถูกส่งจากเกาหลีมาปฏิบัติงานในประเทศไทยนั้น อนุสัญญา ได้มีการแก้ปัญหานี้ โดยมีการกำหนดภูมิลำเนาของบุคคลประเภทนี้ไว้ในข้อ 3 (1) (ก) และ 3 (2) (ก) (ข) (ค) (ง) กล่าวคือ กรณีบุคคลธรรมดาคนใดเป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในรัฐทำสัญญาทั้งสองรัฐให้วินิจฉัยว่าเป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในรัฐซึ่งตนมีความสัมพันธ์ทางส่วนตัวและทางเศรษฐกิจใกล้ชิดที่สุด (ศูนย์กลางของผลประโยชน์อันสำคัญ) หากใกล้ชิดทั้งสองรัฐให้ถือว่าเป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในรัฐที่ตนมีที่อยู่เป็นปกติ และหากมีที่อยู่เป็นปกติทั้งสองรัฐ หรือไม่มีที่อยู่เลยในทั้งสองรัฐให้ถือว่าเป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในรัฐที่ตนเป็นคนชาติ และหากเป็นคนชาติของรัฐหรือไม่เป็นคนชาติของทั้งสองรัฐก็ให้ตกลงร่วมกัน

เมื่อพิจารณาข้อกำหนดตามอนุสัญญา พบว่าผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทยซึ่งเป็นคนสัญชาติเกาหลีและได้ถูกบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ส่งตัวจากเกาหลีมาปฏิบัติงานในแอลจีไทยในประเทศไทย โดยผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวจะมีวาระ 1 ปี หรือ 5 ปี แล้วแต่กรณี ย่อมเป็นบุคคลที่มีความสัมพันธ์ทางส่วนตัวและทางเศรษฐกิจใกล้ชิดกับเกาหลีมากกว่าประเทศไทย ถึงถือว่าผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวมีภูมิลำเนาอยู่ในเกาหลี

บรรษัท

เนื่องจากแอลจีไทยเป็นนิติบุคคลที่มีจุดเกาะเกี่ยวกับรัฐสองรัฐ กล่าวคือ แอลจีไทยได้จดทะเบียนจัดตั้งในประเทศไทย แต่มีสำนักงานใหญ่อยู่ในเกาหลี และผู้ถือหุ้นมีสัญชาติเกาหลี 100 % จึงอาจมีกรณีที่แอลจีไทยโอนเงิน หรือผลกำไรข้ามประเทศได้ ดังนั้น บรรษัทตามคำบริบทของอนุสัญญา จึงหมายความรวมถึงแอลจีไทยด้วย

สรุปสถานะของแอลจีไทยภายใต้อนุสัญญา

สถานะของแอลจีไทยภายใต้อนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับสาธารณรัฐเกาหลี มีดังต่อไปนี้

- แอลจีไทยมีสถานะเป็นบรรษัท ตามอนุสัญญา ข้อ 2 (1) (ง) (จ) และข้อ 3 (1) (ข)
- ผู้ถือหุ้นของแอลจีไทย กล่าวคือบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ นายชอง นักกิล นายยิว ฮองแด นายอิล วาล ฮาล นายลี แฮกยู นายเจียง คุกโม และนายโร ยุนโฮ

เป็นบุคคลตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง) และเฉพาะบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์
อิงค์ถือเป็นบริษัทตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (จ) ด้วย

- ผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทยมีถิ่นที่อยู่ในเกาหลีเป็นบุคคลตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง)

3) การใช้ประโยชน์จากอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับ

สาธารณรัฐเกาหลี

ผู้ทรงสิทธิที่จะสามารถใช้ประโยชน์จากอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับสาธารณรัฐเกาหลีได้นั้นคือ “บุคคล” ตามบริบทที่กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ซึ่งได้มีการวิเคราะห์ไว้แล้วในหัวข้อ “สถานะบุคคลของแอลจีไทยภายใต้อนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับสาธารณรัฐเกาหลี” โดยบุคคลประกอบไปด้วยแอลจีไทย ผู้ถือหุ้นผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทยที่มีถิ่นที่อยู่ในเกาหลี

สำหรับการใช้ประโยชน์ของบุคคลตามอนุสัญญาฯ นั้น มีรายละเอียดดังต่อไปนี้

แอลจีไทย

ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (จ) และข้อ 3 (1) (ข) แอลจีไทยมีสถานะเป็นบริษัท ซึ่งภาษีที่เกี่ยวข้องก็คือกำไรจากธุรกิจ โดยอนุสัญญาฯ ข้อ 7 กำไรจากอุตสาหกรรมและการพาณิชย์ของบริษัทของรัฐผู้ทำสัญญารัฐหนึ่งจะไม่ถูกเก็บภาษีในรัฐผู้ทำสัญญาอีกรัฐหนึ่ง เว้นแต่บริษัทนั้นจะประกอบกิจการค้าหรือธุรกิจของรัฐผู้ทำสัญญาอีกรัฐหนึ่งโดยผ่านสถานประกอบการถาวร

อย่างไรก็ตามบริบทของคำว่า “สถานประกอบการถาวร” ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 8 (1) หมายถึงสถานธุรกิจประจำ ซึ่งผู้มีถิ่นที่อยู่ในหรือบริษัทของรัฐผู้ทำสัญญารัฐหนึ่งใช้ประกอบการค้าหรือธุรกิจ และตามบริบทของคำว่า “สถานธุรกิจประจำ” ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 8 (2) (ก) (ข) (ค) (ง) (จ) และ (ฉ) นั้นจะรวมถึงแต่ไม่จำกัดเฉพาะสำนักงาน ร้านค้า หรือสถานที่ประกอบการขายอื่น โรงงานช่างฝีมือ โรงงาน คลังสินค้า อาคารหรือสิ่งก่อสร้าง โครงการติดตั้งหรือประกอบซึ่งดำรงอยู่นานกว่า 6 เดือน

เมื่อพิจารณาจากบริบทของคำว่าสถานประกอบการถาวรและสถานธุรกิจประจำตามอนุสัญญาฯ แล้วได้ความว่าแอลจีไทยมีสถานประกอบการถาวรในประเทศไทย เนื่องจากมีสำนักงานขายอยู่ที่กรุงเทพมหานคร (และเป็นสำนักงานใหญ่ตามหนังสือบริคณห์สนธิ) และมีโรงงานอยู่ที่จังหวัดระยอง แต่ไม่มีสถานประกอบการถาวรในเกาหลี จึงทำให้แอลจีไทยต้องเสียภาษีให้กับประเทศไทยและไม่ต้องเสียภาษีให้กับเกาหลี

ผู้ถือหุ้น

ผู้ถือหุ้นของแอลจีไทยประกอบไปด้วยบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ นายชอง นักกิล นายริว ฮองแด นายอิล วาล ฮาด นายลี แฮกยู นายเจิง คุกโม และนายโร ยุนโฮ เป็นบุคคลตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง) และเฉพาะบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ถือเป็นบริษัทตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (จ) ด้วย

กรณีภาษีที่เกี่ยวข้องของผู้ถือหุ้นนี้ได้แก่เงินปันผล ซึ่งอนุสัญญาฯ ได้กำหนดเรื่องเงินปันผลไว้ในข้อ 11 (1) ว่าเงินปันผลที่บริษัทของรัฐผู้ทำสัญญาของรัฐหนึ่งจ่ายให้แก่ผู้มีถิ่นที่อยู่ในหรือบริษัทของรัฐผู้ทำสัญญาอีกรัฐหนึ่ง อาจเก็บภาษีได้ในรัฐผู้ทำสัญญาครั้งแรก

เนื่องจากผู้ถือหุ้นเป็นบุคคลที่มีสัญชาติเกาหลี 100 % และหากแอลจีไทยมีการจ่ายเงินปันผลให้กับผู้ถือหุ้นก็จะเข้าจ่ายเป็นเงินปันผลที่บริษัทซึ่งเป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในประเทศไทยจ่ายให้แก่ผู้มีถิ่นที่อยู่ในเกาหลี และอาจเก็บภาษีได้ในประเทศไทย ตามข้อกำหนดของอนุสัญญาฯ มาตรา 11 (1) และผู้ถือหุ้นของแอลจีไทยสามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1)

ผู้บริหารและพนักงาน

ผู้บริหารและพนักงานซึ่งมีถิ่นที่อยู่ในเกาหลี ซึ่งมีสถานะเป็นบุคคลตามตามอนุสัญญาฯ ข้อ 2 (1) (ง)

สำหรับภาษีที่เกี่ยวข้องกับผู้บริหารและพนักงานนั้นคือภาษีจากรายได้ต่าง ๆ ได้แก่ เงินเดือน ค่าจ้างและค่าตอบแทนอื่น ๆ ซึ่งก็คือภาษีเงินได้บุคคลธรรมดา โดยตามอนุสัญญาฯ จะแบ่งเป็นเงินได้จากแหล่งเงินได้ในประเทศไทย และเงินได้จากแหล่งเงินได้ในเกาหลี อย่างไรก็ตามผู้บริหารและพนักงานของแอลจีไทยสามารถใช้สิทธิตามอนุสัญญาฯ ข้อ 5 และข้อ 15 ได้ดังต่อไปนี้

เงินได้จากแหล่งเงินได้ในประเทศไทย

ตามกรณีนี้เงินเดือน และค่าตอบแทนอื่น ๆ ที่ผู้บริหารและพนักงานที่มีสัญชาติเกาหลีที่บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ส่งตัวจากเกาหลีเพื่อมาปฏิบัติหน้าที่ในแอลจีไทย ณ ประเทศไทย ซึ่งตามอนุสัญญาฯ ข้อ 3 (1) (ก) และ 3 (2) (ก) (ข) (ค) (ง) ถือว่าผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวมีภูมิลำเนาหรือถิ่นที่อยู่ในเกาหลีตามที่ได้กล่าวไปแล้ว และประเทศไทยเป็นผู้จ่ายค่าจ้างผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวย่อมจะต้องเสียภาษีให้กับประเทศไทย เว้นแต่พนักงานหรือผู้บริหารดังกล่าวอยู่ในประเทศไทยชั่วคราวระยะเวลาหนึ่ง ซึ่งรวมแล้วไม่เกิน 183 วันในปีปฏิทินที่เกี่ยวข้อง และเงินได้นั้นจ่ายโดยหรือในนามของบุคคลอื่นที่ไม่เป็นผู้มีถิ่นที่อยู่ในหรือบริษัทของประเทศไทย

และเงินได้นั้นมิได้ตกเป็นภาระแก่สถานประกอบการถาวร ซึ่งบุคคลผู้จ่ายเงินได้นั้นมีอยู่ในประเทศไทย ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 15 (1) (ก) (ข) (ค)

ทั้งนี้ ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวสามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1)

เงินได้จากแหล่งเงินได้จากเกาหลี

ตามข้อเท็จจริงของกรณีนี้ก็คือผู้บริหารและพนักงานที่มีสัญชาติเกาหลีที่บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ส่งตัวจากเกาหลีเพื่อมาปฏิบัติหน้าที่ในแอลจีไทย ณ ประเทศไทยนั้นอาจจะได้รับเงินเดือน หรือค่าตอบแทนอื่น ๆ บางส่วนจากบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ด้วย ซึ่งเงินเดือน หรือค่าตอบแทนดังกล่าวจะได้รับยกเว้นภาษีในประเทศไทยถ้าพนักงานหรือผู้บริหารดังกล่าวอยู่ในประเทศไทยชั่วระยะเวลาหนึ่ง ซึ่งรวมแล้วไม่เกิน 183 วันในปีปฏิทินที่เกี่ยวข้อง และเงินได้นั้นจ่ายโดยหรือในนามของบุคคลอื่นที่ไม่เป็นผู้มีถิ่นที่อยู่หรือบรรษัทของประเทศไทย และเงินได้นั้นมิได้ตกเป็นภาระแก่สถานประกอบการถาวร ซึ่งบุคคลผู้จ่ายเงินได้นั้นมีอยู่ในประเทศไทย ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 15 (1) (ก) (ข) (ค)

ตามข้อเท็จจริงผู้บริหารและพนักงานที่มีสัญชาติเกาหลีที่บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ส่งตัวจากเกาหลีเพื่อมาปฏิบัติหน้าที่ในแอลจีไทย ณ ประเทศไทยนั้นจะอยู่ในประเทศไทยมากกว่า 183 วันในแต่ละปีปฏิทินที่เกี่ยวข้อง ตามที่ได้กล่าวแล้ว และแม้ว่าเงินเดือนหรือสวัสดิการต่าง ๆ ที่บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ได้จ่ายให้กับผู้บริหารและพนักงานที่ถูกส่งตัวมาทำงานอยู่ในประเทศไทยนั้นจะถือเป็นเงินได้ที่จ่ายโดยผู้ไม่มีถิ่นที่อยู่หรือบรรษัทของประเทศไทยก็ตาม แต่ในความเป็นจริงบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ก็ไม่เคยเรียกเงินดังกล่าวคืนจากแอลจีไทยแต่อย่างใด⁴ ทำให้เงินได้ดังกล่าวของผู้บริหารและพนักงานจึงไม่เป็นเงินได้ที่ตกเป็นภาระแก่สถานประกอบการถาวรในประเทศไทยตามอนุสัญญาฉบับนี้

ดังนั้น จากข้อเท็จจริงข้างต้นผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวจึงต้องเสียภาษีให้กับประเทศไทย เพราะไม่เข้าข้อยกเว้นครบทั้ง 3 ประการ ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 15 แต่ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวสามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1)

⁴ สัมภาษณ์ คมสันต์ อินทรทัศน, ผู้จัดการอาวุโสฝ่ายบัญชี: บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ (ประเทศไทย) จำกัด, 19 กุมภาพันธ์ 2551.

บทสรุปการใช้ประโยชน์จากอนุสัญญาฯ

การใช้ประโยชน์จากอนุสัญญาเพื่อการยกเว้นการเก็บภาษีซ้อนระหว่างไทยกับเกาหลีมีดังต่อไปนี้

- แอลจีไทยจะต้องเสียภาษีเงินได้ (กำไร) ให้กับประเทศไทยและไม่ต้องเสียภาษีให้กับเกาหลี ตามอนุสัญญาฯ ข้อ 7

- ผู้ถือหุ้นจะต้องเสียภาษีเงินได้ (เงินปันผล) ให้กับประเทศไทย ตามข้อกำหนดของอนุสัญญาฯ มาตรา 11 (1) แต่ผู้ถือหุ้นของแอลจีไทยสามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1) ได้

- ผู้บริหารและพนักงานซึ่งมีถิ่นที่อยู่ในเกาหลี กรณีเงินได้จากแหล่งเงินได้ในประเทศไทย ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวจะต้องเสียภาษีเงินได้ให้กับประเทศไทย เว้นแต่จะเข้าข้อยกเว้นตามทีอนุสัญญาฯ กำหนดไว้ในข้อ 15 (1) (ก) (ข) (ค) แต่ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวสามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1) ได้

- ผู้บริหารและพนักงานซึ่งมีถิ่นที่อยู่ในเกาหลีที่บริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ส่งตัวมาทำงานในแอลจีไทยที่ประเทศไทย และได้รับเงินได้จากแหล่งเงินได้ในเกาหลี แม้ว่าผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวจะอยู่ในประเทศไทยมากกว่า 183 วันในแต่ละปีปฏิทินที่เกี่ยวข้อง และเป็นเงินได้ที่จ่ายโดยบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ซึ่งไม่เป็นผู้มีถิ่นที่อยู่หรือบรรษัทของประเทศไทย และเงินได้นั้นมิได้ตกเป็นภาระแก่สถานประกอบการถาวรในประเทศไทย เพราะบริษัท แอลจี อีเลคทรอนิคส์ อิงค์ ไม่ได้เรียกเงินดังกล่าวคืนจากประเทศไทยก็ตาม แต่ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าวนี้ก็ต้องเสียภาษีเงินได้ให้กับประเทศไทยเพราะไม่เข้าข้อยกเว้นครบทั้ง 3 ประการ ตามที่กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 15 (1) (ก) (ข) (ค) แต่ผู้บริหารและพนักงานดังกล่าว สามารถนำเอาจำนวนภาษีตามส่วนที่ชำระให้แก่ประเทศไทยเป็นเครดิตหักภาษีของเกาหลีตามบทของกฎหมายของเกาหลีเกี่ยวกับเครดิตภาษีต่างประเทศ ตามที่ได้กำหนดไว้ในอนุสัญญาฯ ข้อ 5 (1) ได้