



ЛЬВІВСЬКИЙ ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

79018, м. Львів, вул. Чоловського, 2; e-mail: inbox@adm.lv.court.gov.ua; тел.: (032)-2615810

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

12 грудня 2016 року

Справа № 813/3748/16

14 год. 30 хв.

Львівський окружний адміністративний суд у складі:

головуючий суддя	Кравців О.Р.,
секретар судового засідання	Приймак С.І.,
від позивача	Симотюк М.А.,
від відповідача	Антонюк І.Б.,

розглянув у відкритому судовому засіданні адміністративну справу за позовом Приватного акціонерного товариства «Галнафтохім» про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення Спеціалізованої державної податкової інспекції з обслуговування великих платників податків у м. Львові Міжрегіонального головного управління ДФС.

Суть справи.

До Львівського окружного адміністративного суду звернулося Приватне акціонерне товариство «Галнафтохім» (далі - позивач, ПрАТ «Галнафтохім») з позовною заявою до Спеціалізованої державної податкової інспекції з обслуговування великих платників податків у м. Львові Міжрегіонального головного управління ДФС (далі - відповідач, СДПІ), в якій просить визнати протиправним та скасувати податкове повідомлення-рішення № 0001083900/12546 від 23.09.2016 року, яким до позивача застосовано штрафні (фінансові) санкції (штраф) в сумі 365400,00 грн.

В обґрунтування позовних вимог зазначено, що оскаржуване податкове повідомлення-рішення є протиправним, необґрунтованим та не відповідає вимогам чинного законодавства. ПрАТ «Галнафтохім» вважає хибним висновок щодо порушення позивачем податкового законодавства в частині неподання звіту про контрольовані операції за 2015 рік в термін до 01.05.2016 року. Пояснив, що у 2015 році у позивача контрольованих операцій не відбулося, отже відсутні підстави подавати відповідний звіт, з огляду на наступне.

Визначальною ознакою визнання операції контрольованою є не сам факт віднесення країни до Переліку держав, які відповідають критеріям, встановленим підп. 39.2.1.2 п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#), а наявність нижчої на 5 і більше відсоткових пунктів ставки податку на прибуток, ніж в Україні. Ставка податку на прибуток, що підлягає

сплаті резидентом з доходу джерелом походження з України, отриманого нерезидентом від провадження господарської діяльності становить 15%. Відповідно до положень п. 2 ст. 35 Закону Республіки Кіпр про податок на прибуток ставка корпоративного податку на прибуток у Республіці Кіпр з компаній (резидентів Республіки Кіпр) справляється у розмірі 12,5%. З огляду на те, що ставка податку на прибуток в Республіці Кіпр 12,5 %, а в Україні - 15%, навіть за умови відсутності чинних міжнародних договорів з Республікою Кіпр, резидентом якої є компанія Nuvarena Limited, на користь якого здійснювались виплати позивачем, ставка податку на прибуток (корпоративний податок) у Республіці Кіпр лише на 2,5 відсоткових пунктів нижча ніж в Україні. Відповідно до довідки від 25.05.2016 року Податковим Управлінням 1472 Нікосія Міністерства фінансів Республіки Кіпр зазначено той факт, що вказаний контрагент позивача є резидентом Кіпру і всі його прибутки, одержані у будь-якій країні світу, оподатковуються відповідно до Закону «Про податок на прибуток» Республіки Кіпр. Зауважено, що 08.11.2012 року між урядом України і Урядом Республіки Кіпр було підписано Конвенцію про уникнення подвійного оподаткування та запобігання податковим ухиленням стосовно податків на доходи, що така ратифікована Україною 04.07.2013 року. На переконання позивача, операції по виплаті відсотків за користування кредитом з контрагентом резидентом Республіки Кіпр не можна визнавати контрольованими, оскільки загальна ставка податку з даних відсотків не є на 5 і більше пунктів нижча, ніж в Україні. Зважаючи на те, що при виплаті відсотків ТОВ «Нуварена лімітед» за користуванням кредитом за 2015 року, позивач сплатив податок у розмірі 2% від загальної суми процентів та вважає, що вищевказана операція не є контрольованою, а відповідно у ПрАТ «Галнафтохім» відсутнє порушення вимог пп. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#).

Крім цього, позивач у 2015 році не отримував дохід від операцій із зазначеним нерезидентом, а операції зі сплати процентів за користування кредитними коштами не є господарською операцією для цілей трансферного ціноутворення. Зміни до трансферного ціноутворення від 05.07.2015 року не можуть бути застосовані до операцій здійснених у 2015 році.

В судових засідання представник позивача позовні вимоги підтримав повністю, з підстав, викладених у позовній заяві, поясненнях по справі /а.с.118-120, 127-129, 137-160/, просив позов задовольнити.

Представник відповідача проти позову заперечив повністю з підстав, викладених у письмовому запереченні /а.с.144-146/ та додаткових поясненнях /а.с.161-162/. Зазначив, що за результатами перевірки позивача у зв'язку з неподанням звіту про контрольовані операції за 2015 рік до 01.05.2016 року, за результатами якої складено акт від 08.09.2016 року. Так, проведеною перевіркою операцій з нерезидентами за 2015 рік встановлено факт здійснення позивачем виплат процентів, дисконтних доходів Nuvarena Limited (Кіпр) по кредитному договору № К-22/09-1001 на загальну суму 50573118,26 грн. Республіка Кіпр включена до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні. Обсяг господарських операцій платника податків з нерезидентом визначений за правилами бухгалтерського обліку перевищує 5 мільйонів гривень за відповідний податковий рік. Таким чином, в період дії розпорядження КМУ ПрАТ «Галнафтохім» здійснено операцій з виплати процентів, дисконтних заходів нерезидента (Кіпр) з 19.03.2015 року по 05.08.2015 року на суму 37653750,60 грн., які підпадають під контрольовані операції згідно критеріїв, визначених п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#). Відповідно до підп. 39.2.1.4 п. [39.2](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#) господарською операцією для цілей трансферного ціноутворення є всі види операцій, договорів або домовленостей, документально підтверджених, що можуть впливати на об'єкт оподаткування податком на прибуток підприємств платника податків, зокрема, фінансові операції, включаючи лізинг, участь в інвестиціях, кредитах, комісії за гарантію тощо. Відповідно до підп. 39.4.2 п. [39.4](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#) платники

податків, обсяг контрольованих операцій яких з одним контрагентом перевищує 5 млн. гривень (без врахування податку на додану вартість), зобов'язані подавати звіт про контрольовані операції центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, до 1 травня року, що настає за звітним, засобами електронного документообігу та електронного цифрового підпису.

Отже, у разі здійснення протягом 2015 року операцій, які відповідно до положень Кодексу, у редакції чинній з 1 січня 2015 року, підпадали під визначення контрольованих, такий платник зобов'язаний подати звіт про контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, за 2015 рік у термін до 1 травня 2016 року. Оскільки, ПрАТ «Галнафтохім» не виконало вказаної вимоги, не подало декларацію у зазначений строк, рішення контролюючого органу є правомірним, підставним та слід залишити в силі.

Суд заслухав пояснення представників сторін, з'ясував обставини, якими обґрунтовуються позовні вимоги і заперечення та ті, які мають інше значення для вирішення справи, повно, всебічно та об'єктивно дослідив докази у справі, та -

В С Т А Н О В И В :

ПАТ «Галнафтохім» зареєстроване як юридична особа 19.02.2016 року за кодом ЄДРПОУ 23958622 /а.с.15-27/, діє на підставі Статуту /а.с.25-47/.

СДПІ проведено документальну позапланову неவிізну перевірку позивача з питань дотримання вимог п. [39.4](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#) у зв'язку з неподанням звіту про контрольовані операції за 2015 рік до 01.05.2016 року, про що складено акт № 285/28-06-39/23958622 від 08.09.2016 року /а.с.48-50/.

Крім вказаного, до вказаного акту складено доповнення та зміни від 15.09.2016 року /а.с.51/.

Позивач, не погоджуючись із вказаним актом подав на такий заперечення від 22.09.2016 року /а.с.55-59, 60/.

Так, 23.09.2016 року контролюючим органом прийнято податкове повідомлення-рішення форми «ПС» № 0001083960/12546 за платежем: адміністративні штрафи та інші санкції; на суму 365400,00 грн. /а.с.63, 64/.

Позивач вважаючи таке протиправним, необґрунтованим та таким, що порушує його права звернувся із позовом до суду.

Завданням адміністративного судочинства відповідно до ч. 1 [ст. 2 Кодексу адміністративного судочинства України](#) (далі [КАС України](#)) є захист прав, свобод та інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб у сфері публічно-правових відносин від порушень з боку органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їхніх посадових і службових осіб, інших суб'єктів при здійсненні ними владних управлінських функцій на основі законодавства, в тому числі на виконання делегованих повноважень шляхом справедливого, неупередженого та своєчасного розгляду адміністративних справ.

До адміністративних судів згідно з ч. 2 цієї ж статті можуть бути оскаржені будь-які рішення, дії чи бездіяльність суб'єктів владних повноважень, крім випадків, коли щодо таких рішень, дій чи бездіяльності [Конституцією](#) чи законами України встановлено інший порядок судового провадження.

Юрисдикція адміністративних судів відповідно до ч. 1 [ст. 17 КАС України](#) поширюється на правовідносини, що виникають у зв'язку з здійсненням суб'єктом владних повноважень владних управлінських функцій, а також у зв'язку з публічним формуванням суб'єкта владних повноважень шляхом виборів або референдуму.

Відповідно до підп. 141.4.2 п. [141.4](#) статті [141 Податкового кодексу України](#) (далі - [ПК України](#)) (в редакції чинній станом на момент виникнення спірних правовідносин) резидент або постійне представництво нерезидента, що здійснюють на користь нерезидента або уповноваженої ним особи (крім постійного представництва нерезидента на території України) будь-яку виплату з доходу з джерелом його походження з України, отриманого таким нерезидентом від провадження господарської діяльності (у тому числі на рахунки нерезидента, що ведуться в національній валюті), утримують податок з таких доходів, зазначених у підпункті 141.4.1 цього пункту, за ставкою в розмірі 15 відсотків (крім доходів, зазначених у підпунктах 141.4.3-141.4.6 цього пункту) їх суми та за їх рахунок, який сплачується до бюджету під час такої виплати, якщо інше не передбачено положеннями міжнародних договорів України з країнами резиденції осіб, на користь яких здійснюються виплати, що набрали чинності.

Згідно з п.п. [39.4.2](#) п.[39.4](#) ст. [39 ПК України](#) платники податків (крім Національного банку України), які протягом звітного періоду здійснювали контрольовані операції, зобов'язані подавати звіт про контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, до 01 травня року, наступного за звітним, засобами електронного зв'язку в електронній формі з дотриманням вимог закону щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису.

Форма звіту (уточнюючого звіту) про контрольовані операції встановлюється центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику.

Підпунктом [39.2.1.1](#) п.[39.2](#) ст. [39 ПК України](#) передбачено, що контрольованими операціями є господарські операції з придбання (продажу) товарів (робіт, послуг), що здійснюються платниками податків з пов'язаними особами - нерезидентами;

Згідно з пп. [39.2.1.2](#) п. [39.2](#) ст. [39 ПК України](#) контрольованими операціями є господарські операції, однією із сторін яких є нерезидент, зареєстрований у державі (на території), в якій ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні, або який сплачує податок на прибуток (корпоративний податок) за ставкою на 5 і більше відсоткових пунктів нижчою, ніж в Україні. Перелік таких держав (територій) затверджується Кабінетом Міністрів України. Цей перелік держав (територій) центральний орган, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, публікує щороку в офіційних друкованих виданнях та на офіційному веб-сайті із зазначенням ставок податку на прибуток (корпоративний податок). Інформація про зміну ставок публікується протягом трьох місяців з моменту такої зміни.

Підпунктом [39.2.1.3](#) пп.[39.2.1](#) п.[39.2](#) ст. [39 ПК України](#) передбачено, що у разі коли в державі (на території) реєстрації такого нерезидента встановлено більш, ніж одну ставку податку на прибуток (корпоративного податку), платником податку подається довідка (або її нотаріально засвідчена копія), що підтверджує обрану нерезидентом ставку податку на прибуток (корпоративного податку), встановлену у державі його реєстрації, до центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, у строки, визначені підпунктом [39.4.2](#) цієї статті для подання звіту про контрольовані операції.

Положеннями пп.[39.2.1.4](#) п.[39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#) встановлено, що господарські операції, передбачені у підпунктах 39.2.1.1 і 39.2.1.2 цієї статті, визнаються контрольованими за умови, що загальна сума таких операцій платника податків з кожним контрагентом дорівнює або перевищує 50 мільйонів гривень (без урахування податку на додану вартість) за відповідний звітний календарний рік.

З урахуванням зазначеного, для віднесення господарських операцій з нерезидентами до контрольованих необхідним є одночасне виконання двох умов:

- сторона операції-нерезидент, зареєстрований у державі (на території), в якій ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсотків нижче, ніж в Україні (якщо в державі (на території) реєстрації такого нерезидента встановлено одну ставку податку на прибуток (корпоративного податку), або сторона операції-нерезидент сплачує податок на прибуток (корпоративний податок) за ставкою на 5 і більше відсотків нижчою, ніж в Україні (якщо в державі (на території) реєстрації такого нерезидента встановлено більше, ніж одну ставку податку на прибуток (корпоративного податку));

- загальна сума операцій (по кожному контрагенту окремо) дорівнює або перевищує 50 мільйонів гривень (без урахування податку на додану вартість) за відповідний календарний рік.

Дотримання зазначених умов вказує на здійснення платником податків контрольованої операції, а отже, встановлює для нього обов'язки з використання методів визначення трансфертної ціни та складання і подання відповідних документів податкового контролю.

Закріплений у ч. 1 [ст. 11 КАС України](#) принцип змагальності сторін передбачає, що розгляд і вирішення справ в адміністративних судах здійснюється на засадах змагальності сторін та свободи в наданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості.

Відповідно до ч. 1 [ст. 69 КАС України](#), доказами в адміністративному судочинстві є будь-які фактичні дані, на підставі яких суд встановлює наявність або відсутність обставин, що обґрунтовують вимоги і заперечення осіб, які беруть участь у справі, та інші обставини, що мають значення для правильного вирішення справи. Ці дані встановлюються судом на підставі пояснень сторін, третіх осіб та їхніх представників, показань свідків, письмових і речових доказів, висновків експертів.

Предметом доказування відповідно до ч. 1 [ст. 138 КАС України](#) є обставини, якими обґрунтовуються позовні вимоги чи заперечення або які мають інше значення для вирішення справи (причини пропущення строку для звернення до суду тощо) та які належить встановити при ухваленні судового рішення у справі.

Судом встановлено, що між позивачем (позичальник) та Nuvarena Limited (кредитор) укладено: кредитний договір № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року, відповідно до якого кредитор зобов'язується надати позичальникові кредит у розмірі та на умовах, встановлених цим договором, а позичальник зобов'язується повернути кредит та сплатити відсотки за користування ним в розмірі 15000000,00 доларів США у безготівковій формі на поповнення обігових коштів. За фактичне користування кредитом позичальник сплачує кредитору 10,75% річних /а.с.67-69/.

Розмір виплат позичальником за користування кредитором (за встановленою договором процентною ставкою, у тому числі в разі плаваючої процентної ставки, з урахуванням комісій, неустойки та інших установлених договором платежів, у тому числі

тих, що є санкціями за неналежне виконання умов цього договору) протягом усього періоду дії договору не може перевищувати розмір виплат за максимальною процентною ставкою, яка визначається під час реєстрації договору. Сторони встановлюють, що обчислення строку надання кредиту, нарахування відсотків по Договору здійснюється за числом календарних днів у звичайному році та 366 календарних днів у високосному році. Позичальник зобов'язується повернути кредит не пізніше 31.12.2015 року /а.с.67-69/.

Відповідно до додаткового договору № 1 від 12.04.2011 року про внесення змін до вказаного договору сторони погодились внести зміни в п.1.2 Кредитного договору та викласти його в наступній редакції: «Кредитор надає позичальнику кредит у розмірі 20000000,00 доларів США». Крім вказаного, сторони домовились про повернення кредиту не пізніше 11.03.2016 року» /а.с.70/.

Додатковим договором № 2 від 01.01.2012 року про внесення змін сторони погодили, зокрема, зміну суми кредиту до 25000000,00 доларів США а повернення кредиту не пізніше 18.01.2017 року /а.с.71/.

Згідно з додатковою угодою від 28.05.2013 року про внесення змін та доповнень сторони погодили внесення змін. Зокрема, за фактичне використання кредиту позичальник починаючи з 01.07.2013 року сплачує кредитору 11% річних /а.с.72/.

Крім вказаного, між сторонами укладено додатковий договір № 4 від 22.06.2015 року про внесення змін та доповнень, відповідно до якого, сторони погодились внести зміни в договір від 17.09.2010 року, а саме: сплачувати за користування кредитом нараховані відсотки в доларах США шляхом перерахування коштів за відповідними реквізитами /а.с.73/.

До матеріалів справи долучено копію довідки Податкового управління Міністерства фінансів Республіки Кіпр від 16.04.2014 року, відповідно до якого підтверджено, що ТОВ «Нуварена Лімітед», що зареєстроване в Кіпрі, є резидентом Кіпру і всі його прибутки, отримані у будь-якій країні світу, оподатковуються відповідно до Закону «Про податок на прибуток» Республіки Кіпр /а.с.75/.

Відповідно до довідки Податкового управління Міністерства фінансів Республіки Кіпр від 25.05.2016 року ТОВ «Нуварена лімітед», що зареєстроване в Кіпрі, є резидентом Кіпру і всі його прибутки одержані у 2016 році у будь-якій країні світу, оподатковуються відповідно до Закону «Про податок на прибуток» Республіки Кіпр /а.с.77/.

Представник позивача пояснив, що згідно з умовами договору № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року, ПрАТ «Галнафтохім» як податковий агент утримало та сплатило до державного бюджету України 2% від загальної суми виплачених нерезидентів відсотків, а саме: 19.03.2015 року - 22458,28 грн. (2% від 47040,00 \$); 24.03.2015 року - 22822,09 грн. (2% від 48020,00 \$); 25.03.2015 року - 22458,28 грн. (2% від 48020,00 \$); 26.03.2015 року - 21833,89 грн. (2% від 45524,66 \$); 27.03.2015 року - 23042,76 грн. (2% від 48020,00 \$); 30.03.2015 року - 22973,77 грн. (2% від 48020,00 \$); 31.03.2015 року - 22973,77 грн. (2% від 48020,00 \$); 01.04.2015 року - 18407,23 грн. (2% від 38460,64 \$); 02.04.2015 року - 23012,31 грн. (2% від 48020,00 \$); 03.04.2015 року - 23039,30 грн. (2% від 48020,00 \$); 06.04.2015 року - 23039,30 грн. (2% від 48020,00 \$); 07.04.2015 року - 21315,43 грн. (2% від 44544,66 \$); 08.04.2015 року - 23035,91 грн. (2% від 48020,00 \$); 09.04.2015 року - 23040,13 грн. (2% від 48020,00 \$); 10.04.2015 року - 22966,66 грн. (2% від 48020,00 \$); 14.04.2015 року - 22424,39 грн. (2% від 48020,00 \$); 15.04.2015 року - 22368,02 грн. (2% від 48020,48 \$); 16.04.2015 року - 21347,37 грн. (2% від 48020,00 \$); 17.04.2015 року - 21016,94 грн. (2% від 48020,00 \$); 20.04.2015 року - 20636,50 грн. (2% від 48020,00 \$); 21.04.2015 року - 21809,30 грн. (2% від 48020,00 \$); 22.04.2015 року - 21830,66 грн. (2% від 48020,00 \$); 23.04.2015 року - 22091,35 грн. (2% від 48020,00 \$); 24.04.2015 року - 8893,69 грн. (2% від 19341,92 \$); 27.07.2015 року -

66220,56 грн. (2% від 147000,00 \$); 29.07.2015 року - 182904, 36 грн. (2% від 399645,93 \$); 05.11.2015 року - 263660,51 грн. (2% від 559729,95 \$); 11.08.2015 року - 92439,81 грн. (2% від 182520,63 \$); 12.08.2016 року - 191302,18 грн. (2% від 188604,65 \$ та 188604,65 \$). При цьому погашення тіла кредиту у 2015 році не відбулося /а.с.98/.

На підтвердження факту сплати відсотків на користь відповідного нерезидента до матеріалів справи долучено довідку ПАТ «ПУМБ» від 11.11.2016 року. Крім цього, вказаною довідкою підтверджується сплата податку з доходів юридичних осіб нерезидентів з дати оплати відсотків за кредитним договором № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року /а.с.99-100/.

До матеріалів справи долучено запит позивача скерований до ТОВ «Нуварена лімітед» від 24.10.2016 року, відповідно до якого позивач просив надати йому інформацію з підтверджуючими документами, зокрема: які податки сплачуються ТОВ «Нуварена Лімітед» в Республіці Кіпр внаслідок отриманих у 2015 році доходів у вигляді процентів за кредитним договором № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року; за якою відсотковою ставкою в Республіці Кіпр сплачуються ТОВ «Нуварена лімітед» податки на отримані у 2015 році доходи у вигляді процентів за кредитним договором № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року; яка сума (у грошовому виразі) податків сплачується (сплачено, буде сплачено) ТОВ «Нуварена лімітед» в Республіці Кіпр внаслідок отриманих у 2015 році доходів у вигляді процентів за кредитним договором № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року; яким законодавчим актом (назва, номер статті, дата прийняття) Республіки Кіпр регулюється найменування видів та ставки податків, що сплачуються (сплачено, буде сплачено) ТОВ «Нуварена Лімітед» в Республіці Кіпр на доходи у виді процентів, отримані у 2015 році за кредитним договором № К-22/09-1001 від 17.09.2010 року? /а.с.101/.

01.11.2016 року ТОВ «Нуварена лімітед» надано відповідь на вказаний запит відповідно до якого ТОВ «Нуварена Лімітед», компанія, що зареєстрована в Кіпрі з податковим ідентифікаційним номером 1227123К, є резидентом Кіпру і всі його прибутки, отримані у будь-якій країні світу, оподатковуються у відповідності до закону «Про податок на прибуток» Республіки Кіпр, що підтверджується довідками від 25.05.2016 року та від 16.04.2014 року податкового управління Нікосії Міністерства фінансів Республіки Кіпр, які попередньо надавались. З доходу у вигляді процентів отриманого ТОВ «Нуварена лімітед» у 2015 році за кредитним договором № К-2/09-1001 від 17.09.2010 року, ТОВ «Нуварена лімітед» слатило у бюджет Республіки Кіпр корпоративний податок на прибуток за ставкою 12,5% на виконання вимог п. 2 статті 25 Закону Республіки Кіпр «Про податок на прибуток» від 2002 року (з врахуванням внесення змін). Тобто, ТОВ «Нуварена Лімітед» сплатило у бюджет Республіки Кіпр корпоративний податок на прибуток в розмірі 277583,47 доларів США з доходів у розмірі 2220667,76 доларів США, отриманих у 2015 році від ПрАТ «Галнафтохім» у вигляді процентів за отриманих ТОВ «Нуварена лімітед» у 2015 році від ПрАТ «Галнафтохім» у вигляді процентів за користуванням кредитними коштами за кредитним договором № к-22/09-1001 від 17.09.2010 року. Крім того, до Державного бюджету України сплачено податок на прибуток в розмірі 2% від суми доходу отриманого ТОВ «Нуварена лімітед» у 2015 році (у вигляді процентів) за кредитним договором № к-22/09-1001 від 17.09.2015 року /а.с.102, 103/.

Так, контролюючим органом в доповненні та зміні 15.09.2016 року до акту № документальної позапланової невізної перевірки ПАТ „Галнафтохім" зазначено, що Республіка Кіпр включена до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні, затвердженому розпорядженням КМ України, які діяли впродовж 2015 року, а саме: від 25.12.2013 року № 1042-р (період дії з 01.09.2013 року по 13.05.2013 року), від 14.05.2015 року № 449-р (період дії з 14.05.2015 по 30.06.2015 року), від 01.07.2015 року № 667-р (період дії з 14.05.2015 року по 30.06.2015 року), від 16.09.2015 року № 977 (період дії з 16.09.2015 року по 30.09.2015 року) /а.с.51/.

В цих же змінах зафіксовано, що обсяг господарських операцій платника податків перевищує 5 мільйонів гривень за відповідний податковий (звітний) період.

Відповідно до підп. 39.2.1.3 [п. 39.2 ПК України](#) у разі, коли в одній державі (на території) реєстрації такого нерезидента встановлено більше ніж на одну ставку податку на прибуток (корпоративного податку), платником податку подається довідка (або її нотаріально засвідчена копія), що підтверджує обрану нерезидентом ставку податку на прибуток (корпоративного податку), встановлену у державі його реєстрації до центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує податкову і митну політику у строки, визначені підпунктом 39.4.2 цієї статті для подання звіту про контрольовані операції.

Вказаним доповненням та змінами до акту зафіксовано, що позивачем відповідну довідку не надано /а.с.51/.

Слід зазначити, що оскаржуване податкове повідомлення-рішення прийняте на підставі вказаного акту перевірки, яким встановлено порушення підп. 54.3.3 п. [54.3](#) ст. [54](#), п. [120.3](#) ст. [120 ПК України](#) /а.с.63/.

В той же час, суд вважає за доцільне зазначити, що відповідно до п. [120.3](#) ст. [120 ПК України](#) встановлено, що неподання платником податків звіту та/або обов'язкової документації про здійснені ним протягом року контрольовані операції або невключення до такого звіту інформації про всі здійснені протягом звітного періоду контрольовані операції відповідно до вимог пункту [39.4](#) статті [39](#) цього [Кодексу](#) до центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, тягне за собою накладення штрафу.

Сплата фінансових санкцій (штрафів) не звільняє платника податку від обов'язку подання звіту про контрольовані операції та/або документації з трансфертного ціноутворення.

[Податковий кодекс України](#) не встановлює відповідальність в [ст. 120 ПК України](#) за неподання та/або несвоєчасне подання платником податків довідки, що підтверджує обрану нерезидентом ставку податку на прибуток (корпоративний податок).

[Статтею 39 ПК України](#) не визнано автоматично господарську операцію контрольованою у разі не подання та/або несвоєчасного подання платником податків довідки, що підтверджує обрану нерезидентом ставку податку на прибуток (корпоративний податок).

Відповідно до п. [39.2.1.2](#) ст. [39 ПК України](#) для цілей нарахування податку на прибуток підприємств - господарські операції, які впливають на об'єкт оподаткування платника податків, однією із сторін яких є нерезидент, зареєстрований у державі (на території), яка включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України. Під час визначення такого переліку Кабінет Міністрів України враховує такі критерії: держави (території), у яких ставка податку на прибуток підприємств (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижча, ніж в Україні; держави, які не розкривають у публічному доступі інформацію про структуру власності юридичних осіб; держави, з якими Україною не укладені міжнародні договори з положеннями про обмін інформацією.

Такий перелік держав (територій) центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, оприлюднює щороку в офіційних друкованих виданнях та на офіційному веб порталі із зазначенням ставок податку на прибуток

підприємств (корпоративний податок). Інформація про зміну ставок оприлюднюється протягом трьох місяців з дати їх зміни.

Представник позивача пояснив, що у запиті, про який стверджено в зміні та доповненнях до акту перевірки не містилось вимоги про направлення контролюючому органу будь-яких довідок.

Крім цього, на переконання суду, обгрунтованими є і наступні покликання позивача.

08.11.2012 року між Урядом України та Республікою Кіпр було підписано Конвенцію про уникнення подвійного оподаткування та запобігання податковим ухиленням стосовно сплати податків на доходи (http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/196_016.)

Така набрала чинності для України 07.08.2013 року.

Дія цієї Конвенції поширюється на осіб, які є резидентами однієї чи обох Договірних Держав.

Відповідно до ст. 11 вказаної Конвенції Проценти, що виникають у Договірній Державі і сплачуються резиденту іншої Договірної Держави, можуть оподатковуватись у цій іншій Державі, якщо такий резидент є особою - фактичним власником таких процентів.

Однак такі проценти можуть також оподатковуватись у Договірній Державі, в якій вони виникають, і відповідно до законодавства цієї Держави, але якщо особа - фактичний власник процентів є резидентом іншої Договірної Держави, податок, що стягується таким чином, не повинен перевищувати 2 відсотків від загальної суми процентів. Спосіб застосування цих обмежень встановлюється компетентними органами Договірних Держав за взаємною домовленістю.

Термін "проценти" у випадку використання в цій статті означає дохід від боргових вимог будь-якого виду, незалежно від іпотечного забезпечення і незалежно від володіння правом на участь у прибутках боржника, і зокрема, дохід від урядових цінних паперів і дохід від облігацій чи боргових зобов'язань, у тому числі премії та винагороди, що сплачуються стосовно таких цінних паперів, облігацій та боргових зобов'язань.

Представник позивача пояснив, що для кожної із сторін Конвенції встановлено можливість (за умови дотримання вказаних вимог) застосовувати при виплаті відсотків податок у розмірі, що не перевищує 2 відсотків від загальної суми процентів.

З огляду на вказані положення, за операцію сплачується або податок на прибуток в Україні в розмірі 2% або корпоративний податок на прибуток в Республіці Кіпр в розмірі не більше 2%.

При цьому, як справедливо зазначив представник позивача, операції з виплати відсотків за відповідним договором не можна вважати контрольованими, оскільки загальна ставка податку з даних відсотків не є на 5 відсоткових пунктів нижча ніж в Україні.

Будь-яких інших доводів на спростування позиції контролюючим органом не наведено.

Згідно з вимогами ч. 1 [ст. 71 КАС України](#) кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення. Відповідно до ч. 2. [ст. 71 КАС України](#) в адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб'єкта владних повноважень обов'язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії

чи бездіяльності покладається на відповідача, якщо він заперечує проти адміністративного позову.

Відповідно до [ст. 86 КАС України](#) суд оцінює докази, які є у справі, за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на їх безпосередньому, всебічному, повному та об'єктивному дослідженні.

З огляду на вище викладене, з врахуванням доказів у справі, суд погоджується з висновком позивача про необґрунтованість застосованої до позивача штрафної санкції за неподання звіту про контрольовані операції за 2015 рік, та про необхідність скасування вказаного податкового повідомлення-рішення.

Відповідно до ч. 1 [ст. 94 КАС України](#) якщо судове рішення ухвалене на користь сторони, яка не є суб'єктом владних повноважень, суд присуджує всі здійснені нею документально підтверджені судові витрати за рахунок бюджетних асигнувань суб'єкта владних повноважень, що виступав стороною у справі, або якщо стороною у справі виступала його посадова чи службова особа.

На підтвердження сплати судового збору позивачем до матеріалів справи долучено платіжне доручення № 266 від 30.09.2016 року на суму 5481,00 грн., що з врахуванням викладеного належить повернути позивачу.

Керуючись ст.ст. [2](#), [7-14](#), [17-20](#), [50](#), [69-72](#), [86](#), [94,138](#), [158-163](#), [167 Кодексу адміністративного судочинства України](#), суд -

п о с т а н о в и в :

1. Адміністративний позов задовольнити повністю,
2. Визнати протиправним та скасувати податкове повідомлення-рішення Спеціалізованої державної податкової інспекції з обслуговування великих платників податків у м. Львові Міжрегіонального головного управління ДФС № 0001083900/12546 від 23.09.2016 року.
3. Стягнути на користь Приватного акціонерного товариства «Галнафтохім» (ЄДРПОУ 23958622) за рахунок бюджетних асигнувань Спеціалізованої державної податкової інспекції з обслуговування великих платників податків у м. Львові Міжрегіонального головного управління ДФС (ЄДРПОУ 39854629) судові витрати у виді судового збору в сумі 5481 (п'ять тисяч чотириста вісімдесят одна) грн. 00 коп.

Постанова може бути оскаржена, згідно зі [ст. 186 КАС України](#), протягом 10 днів з дня її проголошення чи отримання копії постанови, шляхом подання апеляційної скарги до Львівського апеляційного адміністративного суду через Львівський окружний адміністративний суд. Копія апеляційної скарги одночасно надсилається особою, яка її подає, до суду апеляційної інстанції. У разі застосування судом частини третьої [статті 160 цього Кодексу](#), а також прийняття постанови у письмовому провадженні апеляційна скарга подається протягом 10 днів з дня отримання копії постанови.

Постанова набирає законної сили, згідно зі [ст. 254 КАС України](#), після закінчення строку подання апеляційної скарги, якщо таку не було подано. У разі подання апеляційної скарги постанова, якщо її не скасовано, набирає законної сили після повернення апеляційної скарги, відмови у відкритті апеляційного провадження або набрання законної сили рішенням за наслідками апеляційного провадження. Якщо строк апеляційного оскарження буде поновлено, то вважається, що постанова суду не набрала законної сили.

У судовому засіданні проголошено вступну та резолютивну частини постанови.

Повний текст постанови складено та підписано 19.12.2016 року.

Суддя

Кравців О.Р.