



ХЕРСОНСЬКИЙ ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

07 листопада 2016 р.м. Херсон

Справа № 821/1345/16

13 год. 55 хв.

Херсонський окружний адміністративний суд у складі:

головуючої судді: Хом'якової В.В.,

при секретарі: Перебийніс Н.Ю.,

за участю:

представника позивача Дурової-Журавльової А.В.,

представника відповідача Кравченка П.Г.,

розглянувши у відкритому судовому засіданні адміністративну справу за позовом приватного акціонерного товариства "Херсонський хлібокомбінат" до Головного управління Державної фіскальної служби у Херсонській області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення - рішення,

ВСТАНОВИВ:

Приватне акціонерне товариство «Херсонський хлібокомбінат» (позивач) звернулось до суду з позовною заявою про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення Головного управління Державної фіскальної служби у Херсонській області від 05.07.16 № 000095142 про застосування 365400 грн. штрафних санкцій за порушення пп. [39.4.2](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#). Позовні вимоги мотивовані тим, що протягом 2015 року позивач здійснював господарські операції з нерезидентом, місце розташування якого Об'єднані Арабські Емірати (ОАЕ), дана держава (територія) з 16.09.15 була виключена із списку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні. На момент подання звіту - до 01.05.16, ОАЕ не входили в перелік держав (територій), по яким необхідно подавати звіт про контрольовані операції за 2015 рік. Норми [Податкового кодексу України](#) (далі - [ПКУ](#)) не передбачають складення звітності по нормативно-правовим актам, які втратили чинність. Відповідальність можлива лише за наявності в законі чи іншому нормативно-правовому акті визначення правопорушення, за яке така юридична відповідальність передбачена. Позивач посилається на [ст. 58 Конституції](#), відповідно до якої закони та інші нормативно-правові акти не мають зворотної дії в часі, крім випадків, коли вони пом'якшують або скасовують відповідальність особи.

Представник позивача прибув в судове засідання, просить задовольнити позов.

ГУ ДФС у Херсонській області (відповідач) проти позову заперечує, посилається на те, що податкове повідомлення-рішення прийнято у відповідності до чинного законодавства і не підлягає скасуванню. В 2015 році позивач здійснював контрольовані операції з нерезидентом American Foods Limited, Dubai, U.A.E, на суму 5582780,21 грн., при цьому річний дохід позивача за 2015 рік перевищував 50 млн. грн. Тому повинен був надати звіт про такі контрольовані операції за 2015 рік. Відповідальність за неподання звіту існувала як на момент такого обов'язку, так і на сьогоднішній день, вона не скасована. Відповідно до п. 11 підрозділу 10 розділу [20 Перехідних положень Податкового кодексу](#) штрафні санкції за наслідками перевірок застосовуються у розмірах, передбачених законом, чинним на день прийняття рішень щодо застосування таких штрафних санкцій.

Представник відповідача прибув в судове засідання, просить задовольнити позов.

Розглянувши подані документи і матеріали, заслухавши представників сторін, всебічно і повно з'ясувавши всі фактичні обставини, на яких ґрунтується позов, об'єктивно оцінивши докази, які мають юридичне значення для розгляду справи і вирішення спору по суті, суд встановив наступне.

Публічне акціонерне товариство «Херсонський хлібокомбінат» є юридичною особою, платником податків, перебуває на обліку в Херсонській об'єднаній державній податковій інспекції Головного управління Державної фіскальної служби у Херсонській області.

В червні 2016 року фахівцем ГУ ДФС у Херсонської області була проведена позапланова виїзна документальна перевірка публічного акціонерного товариства «Херсонський хлібокомбінат» з питань дотримання вимог податкового законодавства в частині дотримання термінів подання звіту про контрольовані операції за 2015 рік та подання інформації про обсяги здійснених контрольованих операцій до контролюючого органу, за наслідками перевірки складено акт від 21.06.16 № 66/21-2-14-03-10/00380267.

Перевіркою виявлено порушення пп. [39.2.1.2](#), пп. 39.1.7 п. [39.1](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#), а саме неподання звіту про контрольовані операції за 2015 рік (термін подання до 1 травня року, наступного за звітним).

Фіскальна служба виявила, що в 2015 році позивачем здійснювались операції з експорту товару (висівки пшеничні кормові гранульовані, насипом, українського походження, із зерна врожаю 2013-2014 років) нерезиденту American Foods Limited, який зареєстровано в Dubai, U.A.E (Об'єднані Арабські Емірати), на загальну фактурну вартість 6932324, 58 грн. відповідно до умов контракту №010415 від 11.04.2015 року (стор. 5 акта перевірки), з них за період 01.01.2015 - 16.09.15 сума операцій становила 5582780 грн. 21 коп.

Об'єднані Арабські Емірати входили до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні (згідно [розпорядження КМУ № 1042-р від 25.12.2013 року](#), [розпорядження КМУ № 449-р від 14.05.2015 року](#)) у періоді з 23.12.2013 по 16.09.2015 року. ОАЕ були виключені з переліку [розпорядженням КМУ від 16.09.2015 № 977-р](#).

Річний дохід позивача згідно декларації з податку на прибуток за 2015 рік склав 126,3 млн. грн.

Фіскальна служба дійшла до висновку про обов'язок позивача, як платника податків, обсяг контрольованих операцій якого за 2015 рік з одним контрагентом-

нерезидентом перевищив 5 млн. гривень (без урахування податку на додану вартість), подати звіт про контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, до 1 травня 2016 року засобами електронного зв'язку в електронній формі відповідно до пп. [39.4.2](#) ст. [39 ПКУ](#).

Позивач, не погоджуючись із вищевказаними порушеннями, подав заперечення на акт перевірки (вих. №904-18 від 24.06.2016) в порядку п. [86.7](#) ст. [86 ПКУ](#), які були розглянуті, але листом від 02.07.2016 за вих. № 1214/10/21-22-14-03-19 підтверджено висновки акту перевірки.

П. [120.3](#) ст. [120 ПКУ](#) встановлена відповідальність платника податків за неподання звіту про контрольовані операції та/або документації з трансфертного ціноутворення або невключення до такого звіту інформації про всі здійснені протягом звітного періоду контрольовані операції відповідно до вимог пункту [39.4](#) статті [39](#) цього [Кодексу](#) у вигляді накладення штрафу у розмірі: 300 розмірів мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня податкового (звітного) року, - у разі неподання (несвоєчасного подання) звіту про контрольовані операції; 1 відсоток суми контрольованих операцій, незадекларованих у поданому звіті про контрольовані операції, але не більше 300 розмірів мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня податкового (звітного) року, за всі незадекларовані контрольовані операції; 3 відсотки суми контрольованих операцій, щодо яких не була подана документація, визначена підпунктом [39.4.6](#) пункту [39.4](#) статті [39](#) цього [Кодексу](#), але не більше 200 розмірів мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня податкового (звітного) року, за всі контрольовані операції, здійснені у відповідному звітному році. Сплата таких фінансових санкцій (штрафів) не звільняє платника податку від обов'язку подання звіту про контрольовані операції та/або документації з трансфертного ціноутворення.

За результатами перевірки ГУ ДФС у Херсонській області прийнято податкове повідомлення-рішення від 05.07.2016 № НОМЕР_1, відповідно до якого позивачу визначено суму грошового зобов'язання за штрафними санкціями в розмірі 365400 грн. (1218 грн. x 300).

Керуючись [ст.56 ПКУ](#) позивач оскаржив вказане повідомлення-рішення до Державної фіскальної служби України, але рішенням ДФС України №18564/6/99-99-11-03-01-25 від 29.08.2016 залишено скаргу позивача без задоволення.

Позивач звернувся до суду з позовом про визнання неправомірним повідомлення-рішення від 05.07.2016 року №0000951422 та таким, що підлягає скасуванню.

Відповідно до частини 3 [статті 2 Кодексу адміністративного судочинства України](#) у справах щодо оскарження рішень, дій чи бездіяльності суб'єктів владних повноважень адміністративні суди перевіряють, чи прийняті (вчинені) вони: 1) на підставі, у межах повноважень та у спосіб, що передбачені [Конституцією](#) та законами України; 2) з використанням повноваження з метою, з якою це повноваження надано; 3) обґрунтовано, тобто з урахуванням усіх обставин, що мають значення для прийняття рішення (вчинення дії); 4) безсторонньо (неупереджено); 5) добросовісно; 6) розсудливо; 7) з дотриманням принципу рівності перед законом, запобігаючи несправедливій дискримінації; 8) пропорційно, зокрема з дотриманням необхідного балансу між будь-якими несприятливими наслідками для прав, свобод та інтересів особи і цілями, на досягнення яких спрямоване це рішення (дія); 9) з урахуванням права особи на участь у процесі прийняття рішення; 10) своєчасно, тобто протягом розумного строку.

Відповідно до [ст. 19 Конституції України](#) органи державної влади та місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, у межах повноважень та способом, передбаченими [Конституцією](#) та законами України.

Надаючи правову оцінку відносинам, що виникли між сторонами, суд виходить з наступного.

Згідно пп. [39.2.1.2](#) ст. [39 ПКУ](#) для цілей нарахування податку на прибуток підприємств контрольованими є господарські операції, що впливають на об'єкт оподаткування платника податків, однією із сторін яких є нерезидент, зареєстрований у державі (на території), що включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України. Операції з контрагентом, зареєстрованим у державі (на території), включений до зазначеного переліку, визнаються контрольованими з дати включення держави (території) до такого переліку.

Затверджений Кабінетом Міністрів України перелік держав (територій) центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, оприлюднює щороку в офіційних друкованих виданнях та на своєму офіційному веб-сайті із зазначенням ставок податку на прибуток підприємств (корпоративний податок). Інформація про зміну ставок оприлюднюється протягом трьох місяців з дати їх зміни.

Пп. [39.2.1.7](#) ст. [39 ПКУ](#) встановлено, що господарські операції, передбачені підпунктами 39.2.1.1 - 39.2.1.3 і 39.2.1.5 підпункту 39.2.1 цього пункту, визнаються контрольованими, якщо одночасно виконуються такі умови:

- річний дохід платника податків від будь-якої діяльності, визначений за правилами бухгалтерського обліку, перевищує 50 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік;
- обсяг таких господарських операцій платника податків з кожним контрагентом, визначений за правилами бухгалтерського обліку, перевищує 5 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік.

Для цілей податкового контролю за трансфертним ціноутворенням звітним періодом є календарний рік.

Платники податків, обсяг контрольованих операцій яких з одним контрагентом перевищує 5 млн. гривень (без урахування податку на додану вартість), зобов'язані подавати звіт про контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, до 1 травня року, що настає за звітним, засобами електронного зв'язку в електронній формі з дотриманням вимог закону щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису (пп. [39.4.2](#) ст. [39 ПКУ](#)).

Отже, відповідач вважає, що господарські операції позивача за період 01 січня 2015 року - 16 вересня 2015 року підпадали під дію [ст. 39 Податкового кодексу України](#), тобто, були контрольованими. Але станом на 13.06.2015 в порушення пп. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39 Податкового Кодексу](#) Державною фіскальною службою не отримано звіт про контрольовані операції від ПАТ "Херсонський хлібокомбінат".

Неподання до Державної фіскальної служби платником податків звіту про проведені ним контрольовані операції, відповідно до вимог пункту 39.4 статті 39 Кодексу є порушенням податкового законодавства, відповідальність за яке передбачено п. 120.3 ст.120 Кодексу.

Протягом 2015 року діяло декілька затверджених розпорядженнями КМУ переліків держав, у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ні в Україні, а саме [розпорядження КМУ № 1042-р від 25.12.2013](#), яке втратило чинність 14.05.15 в зв'язку з прийняттям [КМУ розпорядження № 449-р від 14.05.2015 року](#). Розпорядження № 449-р від 14.05.2015 втратило чинність в зв'язку з прийняттям [КМУ розпорядження № 977-р від 16.09.2015](#).

З 16.09.15 діє [розпорядження КМУ № 977-р від 16.09.2015](#), відповідно до якого Об'єднані Арабські Емірати не віднесені до переліку держав (територій), які відповідають критеріям установленим підпунктом [39.2.1.2](#) підпункту [39.2.1](#). пункту [39.2](#). статті [39 Податкового кодексу України](#).

Таким чином, кожне розпорядження КМУ діє із встановленої дати до дати наступного розпорядження, в наслідок чого під визначення контрольованих підпадають здійснені господарські операції платника податків з контрагентами - резидентами у відповідних періодах 2015 року із дотриманням критеріїв для контрольованих операцій.

Отже, Об'єднані Арабські Емірати, де розташований нерезидент American Foods Limited, входили до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні, у 2015 році. На момент подачі відповідного звіту - до 01 травня 2016 року, Об'єднані Арабські Емірати вже не входили до переліку держав (територій) по яким необхідно подавати звіт про контрольовані операції за 2015 рік.

З урахуванням положень пп.39.2.1.2 пп.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу, для визнання господарських операцій платника податків з контрагентами-нерезидентами контрольованими, застосовується затверджений Кабінетом Міністрів України перелік держав (територій), чинний на час здійснення таких господарських операцій, за умови дотримання вартісного критерію, встановленого пп.39.2.1.7 пп.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу.

Для визначення обсягу господарських операцій платника податків з кожним контрагентом, передбаченого пп.39.2.1.7 пп.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу (більше 5 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік), враховуються тільки обсяг господарських операцій з таким контрагентом, здійснених під час, коли відповідна країна була включена до вищезазначених переліків держав (територій).

При цьому обсяг річного доходу платника податків відповідно до пп.39.2.1.7 пп.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу розраховується за весь податковий (звітний) рік.

Таким чином, для платника податків, річний дохід якого від будь-якої діяльності, визначений за правилами бухгалтерського обліку, в цілому за 2015 рік перевищує 50 мільйонів гривень (за - вирахуванням непрямих податків), контрольованими операціями згідно з пп.39.2.1.2 пп.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу будуть визнаватись виключно господарські операції, здійснені з нерезидентом в період, коли відповідна держава (територія) була включена до вищезазначених переліків, за умови, що обсяг таких операцій перевищує 5 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків). Інформація про ці контрольовані операції має бути відображена у звіті про контрольовані операції.

Експортні операції з нерезидентом American Foods Limited (Об'єднані Арабські Емірати) відповідають всім критеріям контрольованих операцій а саме:

- Об'єднані Арабські Емірати входили до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні, у періоді з 01.01.2015 по 16.09.2015;

- підтверджено здійснення експортних з нерезидентом American Foods Limited за період з 01.01.15 по 16.09.15 на суму 5582780,21 грн., що перевищує 5 мільйонів гривень;

- річний дохід якого від будь-якої діяльності згідно декларації з податку на прибуток за 2015 рік задекларовано підприємством у розмірі 126,3 млн. грн., що перевищує 50 мільйонів гривень.

Таким чином, експортні операції з даним нерезидентом підлягають відображенню у звіті про контрольовані операції.

Тобто, спірне рішення є правомірним. Суд вважає, що позов необґрунтований, відсутні підстави для його задоволення.

Доводи позивача про те, що норми [ПКУ](#) допускають неоднозначне (множинне) трактування прав та обов'язків платників податків або контролюючих органів не знайшли свого підтвердження при розгляді справи.

З огляду на викладене, позов задоволенню не підлягає.

Керуючись ст.ст. [94](#), [159-163](#), [167 Кодексу адміністративного судочинства України](#), суд

постановив:

Відмовити приватному акціонерному товариству "Херсонський хлібокомбінат" в задоволенні позову про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення Головного управління Державної фіскальної служби у Херсонській області № НОМЕР_1 від 05.07.16.

Постанова може бути оскаржена в апеляційному порядку до Одеського апеляційного адміністративного суду через суд першої інстанції шляхом подачі апеляційної скарги в 10-денний строк з дня її проголошення, а в разі складення постанови у повному обсязі відповідно до [ст. 160 КАС України](#) чи прийняття постанови у письмовому провадженні апеляційна скарга подається протягом десяти днів з дня отримання копії постанови.

Копія апеляційної скарги одночасно надсилається особою, яка її подає, до суду апеляційної інстанції.

Постанова набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, якщо вона не була подана у встановлений строк. У разі подання апеляційної скарги постанова, якщо її не скасовано, набирає законної сили після закінчення апеляційного розгляду справи.

Повний текст постанови виготовлений та підписаний 11 листопада 2016 р.

Суддя

Хом'якова В.В.