

Суддя-доповідач - Білак С. В.

Головуючий у 1 інстанції - Лазаренко М.С.

## **ДНІПРОПЕТРОВСЬКИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД**

### **У Х В А Л А**

і м е н е м   У к р а ї н и

16 серпня 2017 року

справа № 808/47/17

Приміщення суду за адресою: 49083, м. Дніпро, пр.Слобожанський, 29

**Дніпропетровський апеляційний адміністративний суд у складі колегії суддів: головуєчого судді: Білак С.В., суддів: Шальєвої В.А. Олефіренко Н.А. , секретар судового засідання - Лашенко Р.В., з участю представника позивача - Чмут С.В., представника відповідача - Сергієнко Т.С., розглянувши у відкритому судовому засіданні апеляційну скаргу Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області на постанову Запорізького окружного адміністративного суду від 27 лютого 2017 року у справі №808/47/17 за позовом Товариства з обмеженою відповідальністю "Завод Хіт Технологія" до Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення,-**

### **ВСТАНОВИВ:**

Товариство з обмеженою відповідальністю "Завод ХІТ технологія" (далі - позивач) звернулось до Запорізького окружного адміністративного суду із адміністративним позовом до Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області (далі іменується - відповідач), в якому просив визнати протиправним та скасувати податкове повідомлення-рішення 02.09.2016 року №0001218291400.

В обґрунтування позовних вимог зазначив, не погоджується із висновком контролюючого органу про порушення ТОВ "Завод ХІТ технологія" вимог п.п. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39 Податкового кодексу України](#) в частині неподання звіту про контрольовані операції за 2015 рік. У зв'язку зі збоєм у роботі засобів електронного зв'язку подача звіту в електронній формі 29.04.2016 року виявилась неможливою, у зв'язку із чим товариством направлено вказаний звіт до контролюючого органу поштовим відправленням. З огляду на це вимоги чинного законодавства з подачі звіту про контрольовані операції за 2015 рік та строків його подачі товариством були дотримані. Також, сума юридично завершених господарських операцій між ТОВ "Завод ХІТ технологія" та ТОВ

"Рутадор" у 2015 році не перевищила суму, визначену у п.[39.4](#) ст.[39](#) [Податкового кодексу України](#).

Постановою Запорізького окружного адміністративного суду від 27 лютого 2017 року адміністративний позов Товариства з обмеженою відповідальністю "Завод ХІТ технологія" задоволено повністю.

Визнано протиправним та скасовано податкове повідомлення-рішення Запорізької об'єднаної Державної податкової інспекції ГУ ДФС у Запорізькій від 02.09.2016 року №0001218291400 про застосування до ТОВ "Завод ХІТ технологія" штрафних (фінансових) санкцій в розмірі 365 400,00 грн.

Присуджено на користь Товариства з обмеженою відповідальністю "Завод ХІТ технологія" судовий збір у розмірі 5481 грн. за рахунок бюджетних асигнувань Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області.

Не погодившись з постановою суду, відповідач подав апеляційну скаргу, в якій, посилаючись на порушення норм матеріального права, що призвело до неправильного вирішення справи, просить постанову суду скасувати та ухвалити нове рішення, яким позов залишити без задоволення в повному обсязі.

В обґрунтування апеляційної скарги зазначив, що відповідно до п.п.[39.2.1.2](#) п.п.[39.2.1](#) п.[39.2](#) ст.[39](#) [Податкового кодексу України](#) операції між ТОВ "Завод ХІТ технологія" та ТОВ "Рутадор" за 2015 рік визнаються контрольованими.

В порушення вимог п.[39.4.2](#) п.[39.4](#) ст.[39](#) [Податкового кодексу України](#) ТОВ "Завод ХІТ технологія" станом на 04.05.2016 року та на момент завершення перевірки Звіт про контрольовані операції за 2015 рік до центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, не подано.

Відповідно до п.[47.1.1](#) ст.[47](#) [Податкового кодексу України](#) відповідальність за неподання, порушення порядку заповнення документів податкової звітності, порушення строків їх подання контролюючим органом, недостовірність інформації, наведеної у зазначених документів, несуть: юридичні особи, по постійні представництва нерезидентів, які відповідно до цього [Кодексу](#) визнанні платниками податків, а також їх посадові особи.

Враховуючи, що у 2016 році останнім днем строку подання звіту про контрольовані операції (30.04.2016 року) припадав на вихідний день, із врахування вимог ст.49 Кодексу, останнім днем подання звіту про контрольовані операції вважалось 04 травня 2016 року.

Представник відповідача в судовому засіданні доводи апеляційної скарги підтримав.

Представник позивача в судовому засіданні проти доводів апеляційної скарги заперечував.

Заслухавши доповідь судді-доповідача, пояснення сторін, перевіrivши матеріали справи, доводи апеляційної скарги, колегія суддів дійшла до висновку, що апеляційна скарга не підлягає задоволенню, а рішення суду першої інстанції необхідно залишити без змін з наступних підстав.

Судом першої інстанції встановлено та судом апеляційної інстанції підтверджено, що з 25.07.2016 року по 26.07.2016 року на підставі направлення №158 від 25.07.2016 року, згідно із п.п. [20.1.4](#) п. [20.1](#) ст. [20](#), п.п. [75.1.2](#) п. [75.1](#) ст. [75](#), п.п. [78.1.2](#) п. [78.1](#), п. [78.4](#) ст. [78](#) [Податкового кодексу України](#) та відповідно до наказу Запорізької ОДПІ ГУ ДФС у Запорізькій області від 25.07.2016 року №299, посадовою особою відповідача була проведена документальна виїзна позапланова перевірка ТОВ "Завод ХІТ технологія" з питань дотримання вимог п.п. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39](#) [Податкового кодексу України](#) в частині неподання звіту про контрольовані операції за 2015 рік, про що складено акту від 27.07.2016 року №58/08-29-14-00/31676602.

Перевіркою встановлено порушення товариством вимог п.п. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39](#) [Податкового кодексу України](#) в частині неподання Звіту про контрольовані операції за 2015 рік.

02.09.2016 року на підставі висновків акту перевірки від 27.07.2016 року № 58/08-29-14-00/31676602 Запорізькою ОДПІ ГУ ДФС у Запорізькій області винесено податкове повідомлення-рішення №0001218291400, яким до ТОВ "Завод ХІТ технологія" застосовано штрафні (фінансові) санкції в розмірі 365 400,00 грн.

ТОВ "Завод ХІТ технологія" скористалось правом на адміністративне оскарження податкового повідомлення-рішення від 02.09.2016 року №0001218291400, однак рішеннями ГУ ДФС у Запорізькій області від 09.11.2016 року № 3873/10/08-01-10-01-13 та ДФС України від 14.12.2016 року №27030/6/99-99-11-03-01-25 скарги залишені без задоволення, а податкове повідомлення-рішення без змін.

Не погоджуючись із податковим повідомленням-рішенням від 02.09.2016 року № 0001218291400, ТОВ "Завод ХІТ технологія" звернулось до суду з даним позовом.

Відносини, що виникають у сфері справляння податків і зборів, вичерпний перелік податків та зборів, що справляються в Україні, та порядок їх адміністрування, платників податків та зборів, їх права та обов'язки, компетенцію контролюючих органів, повноваження і обов'язки їх посадових осіб під час здійснення податкового контролю, а також відповідальність за порушення податкового законодавства регулює та визначає [Податковий кодекс України від 02 грудня 2010 року № 2755-VI](#) (далі - [ПК України](#)).

Згідно із пп. [39.2.1.2](#) ст. [39 ПК України](#) 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.

Протягом 2015 року діяло декілька затверджених розпорядженнями Кабінету Міністрів України відповідних переліків, а саме:

- Перелік держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні, затверджений [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 25.12.2013 року № 1042-р](#) (діяв до 14.05.2015 року);
- Перелік держав (територій), які відповідають критеріям, установленим п.п. 39.2.1.2 п.п. 39.2.1 п. 39.2 ст. 39 Кодексу, затверджений [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 14.05.2015 року № 449-р](#) (термін дії з 14.05.2015 року до 16.09.2015 року);
- Перелік держав (територій), які відповідають критеріям, установленим п.п. 39.2.1.2 п.п. 39.2.1 п. 39.2 ст. 39 Кодексу, затверджений [розпорядженням Кабінету Міністрів України, від 16.09.2015 року № 977-р](#) (термін дії з 16.09.2015 року до 31.12.2015 року).

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

За змістом пп. [39.2.1.7](#) ст. [39 ПК України](#) 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.

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.

Згідно матеріалів перевірки за результатами проведеного аналізу інформаційних баз даних АІС "Податковий блок" та АСМО "Інспектор-2006", наданих до перевірки бухгалтерських та первинних документів: обороту рахунку 362 "Розрахунки з іноземними покупцями", карточки рахунку 362, контракту з додатками та доповненнями, митних декларацій встановлено, що у період з 01.01.2015 року по 31.12.2015 року ТОВ "Завод ХІТ технологія" здійснювало операції з реалізації оцинкованого дорожнього бар'єрного огороження підприємству - нерезиденту ТОВ "Рутадор" (Республіка Молдова) відповідно до укладеного контракту від 22.01.2015 року № 73 на загальну суму 14 220 168,97 грн.

В бухгалтерському обліку вищенаведені операції відображені наступним чином: Дт 362 "Розрахунки з іноземними покупцями" Кт 701 "Доходи від реалізації" 14 212 147, 49 грн.

Річний дохід ТОВ "Завод ХІТ технологія" за 2015 від будь-якої діяльності для цілей трансфертного ціноутворення, визначений за правилами бухгалтерського обліку (Звіт про фінансові результати) складає 367 291 006 грн.

Республіка Молдова перебувала у зазначених переліках протягом всього періоду з 01.01.2015 року по 31.12.2015 року.

Таким чином, відповідно до п.п. [39.2.1.2](#) п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39](#) [ПК України](#) операції між ТОВ "Завод ХІТ технологія" та ТОВ "Рутадор" (Республіка Молдова) за 2015 рік визнаються контрольованими.

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 закон) щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису (пп. [39.4.2](#) ст. [39](#) [ПКУ](#)).

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.

Відповідно до п. [120.3](#) ст. [120](#) [ПК України](#) неподання платником податків звіту про контрольовані операції (уточнюючого звіту) 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](#) тягне за собою накладення штрафу (штрафів) у розмірів 300 розмірів прожиткового мінімуму для працездатної особи, встановленого законом на 1 січня податкового (звітного) року, - у разі неподання звіту про контрольовані операції; 1 відсотка суми контрольованих операцій, незадекларованих у поданому звіті про контрольовані операції, але не більше 300 розмірів прожиткового мінімуму для працездатної особи, встановленого законом на 1 січня податкового (звітного) року, за всі незадекларовані контрольовані операції; 3 відсотки суми контрольованих операцій, щодо яких не була подана документація, визначена підпунктами [39.4.6](#) та 39.4.8 пункту [39.4](#) статті [39](#) цього [Кодексу](#), але не більше 200 розмірів прожиткового мінімуму для працездатної особи, встановленого законом на 1 січня податкового (звітного) року, за всі контрольовані операції, здійснені у відповідному звітному році.

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

Судами з'ясовано, що останній день подачі Звіту про контрольовані операції за 2015 рік приходився на 04.05.2016 (останній день строку вихідний перенесено на перший робочий).

29.04.2016 року ТОВ "Завод ХІТ технологія" намагалося відправити засобами електронного зв'язку Звіт про контрольовані операції за 2015 рік, однак зі збоєм роботи сервера це виявилось неможливим. Після чого товариством прийнято рішення відправити звітність поштою. Супровідним листом від



29.04.2016 року вих.№ 110/01 ТОВ "Завод ХІТ технологія" направило за допомогою ТОВ "Делівері" Звіт про контрольовані операції за 2015 рік з Додатком № 1 "Відомості про особу, яка бере участь у контрольованих операціях", що підтверджується квитанцією про приймання вантажу № 0590073743.

Згідно з п.[49.3](#) ст.[49](#) [ПК України](#) податкова декларація подається за вибором платника податків, якщо інше не передбачено цим Кодексом, в один із таких способів:

- а) особисто платником податків або уповноваженою на це особою;
- б) надсилається поштою з повідомленням про вручення та з описом вкладення;
- в) засобами електронного зв'язку в електронній формі з дотриманням вимог законів щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису.

Єдиною підставою для відмови у прийнятті податкової декларації засобами електронного зв'язку в електронній формі є недійсність електронного цифрового підпису такого платника податків, у тому числі у зв'язку із закінченням строку дії сертифіката відкритого ключа, за умови що така податкова декларація відповідає всім вимогам електронного документа і надана у форматі, доступному для її технічної обробки.

Контролюючим органом не наведено підстав для відмови у прийнятті чи причин з яких відправка звітності виявилась неможливою.

З огляду на викладене, колегія суддів погоджується з висновками суду першої інстанції, що податкова звітність - Звіт про контрольовані операції за 2015 рік з Додатком №1 "Відомості про особу, яка бере участь у контрольованих операціях" були подані.

Той факт, що така звітність була подана поштовим зв'язком, а не електронним, не спростовує самого факту подання звітності.

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.

Відповідачем, як суб'єктом владних повноважень, не доведено на підставі належних та допустимих доказів правомірність прийняття оскарженого податкового повідомлення-рішення від 02.09.2016 року № 0001218291400, а тому суд першої інстанції дійшов вірних висновків, що воно є протиправним та підлягає скасуванню.

За викладених обставин, колегія суддів погоджується з висновками суду першої інстанції, що позовні вимоги є обґрунтованими та підлягають задоволенню повністю.

Відповідно до вимог [Кодексу адміністративного судочинства України](#) підставами для скасування рішення є порушення судом норм матеріального чи процесуального права.

Доводи апеляційної скарги не дають підстав для висновку про те, що при розгляді справи судом першої інстанції було допущено неправильне застосування норм матеріального чи процесуального прав.

Судова колегія дійшла висновку про те, що підстави для скасування рішення суду першої інстанції з огляду на доводи апеляційної скарги відсутні, а тому відхиляє апеляційну скаргу і залишає судове рішення без змін.

На підставі вищевикладеного, керуючись ст.ст. [167, 184, 195, 196, 198, 200, 205, 206, 211, 212, 254](#) [Кодексу адміністративного судочинства України](#), суд, -

#### **УХВАЛИВ:**

Апеляційну скаргу Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області - залишити без задоволення.

Постанову Запорізького окружного адміністративного суду від 27 лютого 2017 року у справі №808/47/17 за позовом Товариства з обмеженою відповідальністю "Завод Хіт Технологія" до Запорізької об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Запорізькій області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення- залишити без змін.

Вступна та резолютивна частини ухвали складені в нарадчій кімнаті та проголошені в судовому засіданні 16 серпня 2017 року, в повному обсязі ухвала складена 21 серпня 2017 року.

Ухвала набирає законної сили з моменту проголошення та може бути оскаржена до Вищого адміністративного суду України протягом двадцяти днів після набрання законної сили судовим рішенням суду апеляційної інстанції, а в разі складання рішення відповідно до [ст.160 КАС України](#) - з дня складання рішення в повному обсязі.

**Головуючий суддя**

**С.В. Білак**

**Судді**

**Н.А.Олефіренко  
В.А.Шальєва**