

ТЕРНОПІЛЬСЬКИЙ ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

Справа № 819/1325/17

08 вересня 2017 р.

м.Тернопіль

Тернопільський окружний адміністративний суд, в складі головуючого судді Осташа А. В. за участю секретаря судового засідання Ліщинської М.М., представників позивача - Берегового В.П., Барана В.Є., представника відповідача - Вонятівської О.В.

розглянувши у відкритому судовому засіданні в залі суду в місті Тернополі адміністративну справу за позовом Товариства з обмеженою відповідальністю "КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС" до Головного управління ДФС у Тернопільській області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення, -

ВСТАНОВИВ:

До Тернопільського окружного адміністративного суду звернулось Товариство з обмеженою відповідальністю "КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС" з адміністративним позовом до Головного управління ДФС у Тернопільській області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення №00039111401 від 06.09.2016.

Позовні вимоги мотивовані тим, що документальна позапланова виїзна перевірка Товариства з обмеженою відповідальністю "КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС" проведена відповідачем незаконно, без наявності правових підстав для її проведення. Позивач зазначає, що, однією із підстав для проведення перевірки відповідно до п.п.39.5.2 п.39.5 ст.39 ПК України є надсилання повідомлення контролюючим органом відповідно до підпункту 39.5.1.2 підпункту 39.5.1 пункту 39.5. Разом з тим, відповідач не подав такої інформації центральному органу виконавчої влади. Таким чином, на переконання позивача проведена перевірка є незаконною, а відповідно складене на основі акту перевірки податкове повідомлення-рішення таким, що підлягає до скасування.

Представники позивача в судовому засіданні підтримали позовні вимоги та просили задовольнити їх в повному обсязі.

Представник відповідача у судовому засіданні заперечив проти адміністративного позову з підстав, що викладені у наданих суду письмових запереченнях, і наполягав на тому, що під час проведення перевірки та прийнятті оскаржуваного рішення контролюючий орган діяв відповідно до

вимог чинного законодавства, на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені чинним законодавством України, а тому адміністративний позов задоволенню не підлягає.

Заслухавши у відкритому судовому засіданні пояснення представників сторін, дослідивши подані суду письмові докази, оцінивши їх за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на всебічному, повному і об'єктивному розгляді у судовому процесі всіх обставин справи в їх сукупності, суд вважає, що в задоволенні адміністративного позову слід відмовити, з наступних підстав та мотивів:

Судом встановлено, що Товариство з обмеженою відповідальністю "КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС" зареєстроване як юридична особа 25.11.2010, код ЄДРПОУ 37405279.

Головним управлінням ДФС у Тернопільській області відповідно до 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 та п.п. 78.1.15 п. 78.1 ст. 78 п. 82.2 ст. 82 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. № 2755-VI (зі змінами та доповненнями), проведено документальну позапланову виїзну перевірку фінансово - господарської діяльності Товариства з обмеженою відповідальністю «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» (код ЄДРПОУ 37405279) з питань своєчасності подання Звіту про контрольовані операції за 2015 рік.

Результати перевірки оформленні Актом від 27.09.2016р. № 391/14-01/37405279 «Про результати документальної позапланової виїзної перевірки Товариства з обмеженою відповідальністю «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» (код ЄДРПОУ 37405279) з питань своєчасності подання Звіту про контрольовані операції за 2015 рік». (далі - Акт перевірки).

На підставі порушень встановлених Актом перевірки винесено податкове повідомлення - рішення від 06.10.2016р. № 0003911401, яким застосовано штрафні (фінансові) санкції у сумі 365400 грн.

Не погоджуючись з таким рішенням суб'єкта владних повноважень позивач звернувся до суду з даним адміністративним позовом.

Визначаючись щодо позовних вимог, суд виходить з наступного.

Відповідно до п.п.39.2.1.2 п.39.2 ст.39 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. №2755-УІ (зі змінами та доповненнями), 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.

Протягом 2015 року діяло декілька затверджених розпорядженнями Кабінету Міністрів України переліків держав (територій), де операції з контрагентами, які зареєстровані на їх території, визнаються контрольованими, а саме:

- у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижчі, ніж в Україні, затверджений розпорядженням Кабінету Міністрів України від 25.12.2013р. № 1042-р (діяв до 14.05.2015р.);
- 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 14.05.2015р. №449-р (термін дії з 14.05.2015р. до 16.09.2015р.);
- 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 16.09.2015р. №977-р (діє з 16.09.2015 по теперішній час).

Згідно п.п.39.2.1.4 п.39.2 ст.39 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. №2755-УІ (зі змінами та доповненнями), господарською операцією для цілей трансфертного ціноутворення є всі види операцій, договорів або домовленостей, документально підтверджених або непідтверджених, що можуть впливати на об'єкт оподаткування податком на прибуток підприємств платника податків, зокрема, але не виключно: операції з товарами, такими як сировина, готова продукція тощо; операції з надання послуг, операції з нематеріальними активами, такими як роялті, ліцензії, плата за використання патентів, товарних знаків, ноу-хау тощо, а також з будь-якими іншими об'єктами інтелектуальної власності; фінансові операції, включаючи лізинг, участь в інвестиціях, кредитах, комісії за гарантію тощо; операції з купівлі чи продажу корпоративних прав, акцій або інших інвестицій, купівлі чи продажу довгострокових матеріальних і нематеріальних активів.

Відповідно п.п.39.2.1.7 п.39.2 ст.39 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. №2755-УІ (зі змінами та доповненнями), господарські операції, передбачені підпунктами 39.2.1-39.2.1.3 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 визначення обсягу господарських операцій платника податків з кожним контрагентом, передбаченого п.п.39.2.1.7 п.п.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).

Річний дохід ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» від будь-якої діяльності, визначений за правилами бухгалтерського обліку, за 2015 рік склав 279790862 грн., що перевищує 50 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік.

Обсяг господарських операцій ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» з підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови), визначений за правилами бухгалтерського обліку, у 2015 році становить 7339309 грн., що перевищує 5 мільйонів гривень (за вирахуванням непрямих податків) за відповідний податковий (звітний) рік.

Британські Віргінські Острови включені до переліку держав (територій), у яких ставки податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні, згідно розпоряджень Кабінету Міністрів України від 25.03.2013р. №1042-р (термін дії до 14.05.2015р.), від 14.05.2015р. №449-р (термін дії з 14.05.2015р. по 16.09.2015р.) та від 16.09.2015р. №977-р (термін дії з 16.09.2015р. по теперішній час).

Відповідно до п.п.39.4.2 п.39.4 ст.39 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. №2755-УІ (зі змінами та доповненнями), 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.

З метою з'ясування обставин та встановлення факту неподання в установлений законом строк ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» Звіту про контрольовані операції за 2015 рік, ГУ ДФС у Тернопільській області відповідно до п.п.20.1.2 п.20.1 ст.20, п.73.3 ст.73 Податкового кодексу України від 02.12.2010р. №2755-УІ (зі змінами та доповненнями) направлено письмовий запит платнику податків від 04.07.2016р. №1046/10/19-00-14-01-13/6231 про надання інформації щодо взаємовідносин з підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови).

ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» листом від 03.08.2016р. №53 повідомили, що експортно-імпорتنі операції, проведені 2015 році з нерезидентом - підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови) не

є, контрольованими та не підлягають відображенню у Звіті про контрольовані операції за 2015 рік.

З метою здійснення контролю за дотриманням податкового законодавства України, на підставі пп. 20.1.4 п.20.1 ст.20, пп.75.1.2 п.75.1 ст.75, п.п. 78.1.2 та п.п. 78.1.15 п.78.1 ст.8, п.82.2 ст.82 Податкового кодексу України, призначено проведення документальної позапланової виїзної перевірки фінансово-господарської діяльності Товариства з обмеженою відповідальністю «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» (код ЄДРПОУ 37405279) з питань своєчасності подання Звіту про контрольовані операції за 2015 рік».

В ході проведення перевірки, згідно первинних документів та реєстрів бухгалтерського обліку встановлено, що 26.02.2015р. ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» здійснювало експортні операції із реалізації шроту соєвого згідно контракту №5М-23/02/15 від 23.02.2015р. з нерезидентом - підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови) у кількості 110 тонн на загальну суму 51 150 дол.США.

Умови поставки - DAP-Тепенешть згідно з Правилами «Інкотермс-2010». Товар - шрот соєвий українського походження, відповідно до вимог ГОСТ 4230 2003. Ціна товару - 465 дол. США за 1 метричну тону. Термін дії контракту - до 31.03.2015р., за винятком його припинення достроково у відповідності з умовами контракту. Реквізити нерезидента: «Omex Investments Limited», 3 Floor, Omar Horde Building, Wickhams Cay I, P.O. Box 362, Road Town, Tortola, British Virgin Islands. Valartis Bank (Liechtenstin) AG Account no 326 910 (USD), IBAN: L103 0880 3103 2691 0000 0, SWIFT Code HYIBLI22.

На виконання цього контракту, 26.02.2015р. ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» екпортувало шрот соєвий підприємству «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови) у кількості 110 тонн на загальну суму 51150 дол. США (1434554,54 грн.) за наступними відповідними митними деклараціями.

Оплата за поставлену продукцію проведена згідно платіжного доручення №1375217 від 15.05.2015р. на суму 51150 дол. США (1434554,54 грн.).

В бухгалтерському обліку дані операції відображені: Д-т 312 К-т 362 - 1434554,54 грн. Станом на 31.05.2015р. заборгованість по розрахунках із підприємством «Omex Investments Limited» становила 0,00 грн.

За період з 02.04.2015р. по 07.05.2015р. ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» здійснювала імпорتنі операції із придбання мінеральних добрив, а саме: монокалій фосфат, який використовується як добриво, мінеральна добавка до корму для тварин згідно контракту №OMEX/2015 від 25.03.2015р. з нерезидентом - підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови).

Відправником товарів заданим контрактом є ЗАТ «БПА» (Литва). Загальна сума контракту 115808 Євро та 127512 дол. США. Термін дії контракту - до 31.05.2015 року, за винятком його припинення достроково у відповідності з умовами контракту. Реквізити нерезидента: «Omex Investments Limited», 3 Floor, Omar Horde Building, Wickhams Cay I, P.O. Box 362, Road Town, Tortola, British Virgin Islands. Valartis Bank (Liechtenstein) AG Account no 326 910 (USD), IBAN: LI03 0880 3103 2691 0000 0, SWIFT Code HYIBLI22.

На виконання цього контракту, за період з 02.04.2015р. по 07.05.2015р. ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» імпортувало мінеральні добрива (монокалій фосфат) від підприємства «Omex Investments Limited» у кількості 360 тонн на загальну суму 115808 Євро та 127512 дол. США (5904754,06 грн.) за відповідними митними деклараціями.

В бухгалтерському обліку дані операції відображені: Д-т 281 К-т 632 - 5904754,06 грн. Оплата за отриману продукцію проведена згідно платіжних доручень: №119 від 14.04.2015р. на суму 14476 Євро, №120 від 16.04.2015р. на суму 14476 Євро, №121 від 29.04.2015р. на суму 43428 Євро, №122 від 08.05.2015р. на суму 43428 Євро, №52 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №53 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №54 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №55 від 05.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №56 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №57 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №58 від 05.05.2015р. на суму 15246 дол. США, №59 від 06.05.2015р. на суму 15246 дол. США.

Таким чином, відповідно до п.п.39.2.1.2, п.п.39.2.1.4 та 39.2.1.7 п.п.39.2.1 п.39.2 ст.39 ПК України, експортно-імпорتنі операції, проведені 2015 році ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» з нерезидентом - підприємством «Omex Investments Limited» (Британські Віргінські Острови) у період з 26.02.2015р. по 07.05.2015р. у сумі 7339309 грн. визнаються контрольованими та підлягають відображенню у Звіті про контрольовані операції за 2015 рік.

У встановлений граничний строк, а також на дату складання акту перевірки ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» не подано до ДФС Звіт про контрольовані операції за 2015 рік, чим порушено п.п. 39.4.2 п. 39.4 ст. 39 ПК України, відповідальність за яке передбачено п. 120.3 ст.120 Податкового кодексу України.

Відповідно до 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 розмірі:

- 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.

Відтак, контролюючим органом, 06.10.2016 року винесено податкове повідомлення рішення №0003911401, яким застосовано до позивача штрафні санкції у сумі 365 400,00 грн.

Позивачем не наведено, а судом не встановлено належних та допустимих доказів на спростування позиції контролюючого органу, щодо віднесення вищеописаних господарських операцій до контрольованих.

Суд критично відноситься до покликань позивача на те, що перевірка проведена без достатніх на те підстав, з огляду на наступне.

Позивач вказує на відсутність підстави для проведення перевірки, оскільки відповідно до п.п. а) п.п.39.5.2 п.39.5 ст.39 ПК України контролюючий орган не направив повідомлення відповідно до підпункту 39.5.1.2 підпункту 39.5.1 цього пункту.

Однак в даному переліку підстав для перевірки є інші підстави, зокрема п.п. в) п.п.39.5.5 п.39.5 ст.39 ПК України неподання платником податків або подання з порушенням вимог пункту 39.4 цієї статті звіту про контрольовані операції або документації з трансфертного ціноутворення.

В даному випадку неподання такого Звіту за 2015 рік ТОВ «КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС» і стало підставою для проведення позапланової документальної виїзної перевірки.

Крім того, щодо законності призначення та проведення перевірки суд звертає увагу на наступне.

За правилами пункту 78.5 статті 78 Податкового кодексу України допуск посадових осіб органів податкової служби до проведення документальної позапланової виїзної перевірки здійснюється згідно із статтею 81 цього Кодексу,

якою передбачено право посадових осіб органу державної податкової служби приступити до проведення документальної виїзної перевірки за наявності підстав, визначених цим Кодексом, та за умови пред'явлення платникові направлення на проведення такої перевірки визначеного змісту.

У разі недотримання працівниками контролюючого органу умов та порядку допуску до перевірки платник вправі не допустити посадових (службових) осіб органу державної податкової служби до проведення документальної виїзної перевірки, як це передбачено абзацом другим пункту 81.1 статті 81 Податкового кодексу України.

Власне ж допуск до перевірки нівелює правові наслідки процедурних порушень, допущених контролюючим органом при призначенні та/або проведенні виїзної податкової перевірки.

Аналогічна правова позиція міститься в ухвалі Вищого адміністративного суду України від 15 жовтня 2014 року у справі №К/800/41100/14.

Оцінюючи правомірність дій та рішень відповідача, суд керується критеріями, закріпленими у ч. 3 ст. 2 КАС України, які певною мірою відображають принципи адміністративної процедури, яких повинні дотримуватися суб'єкти владних повноважень при реалізації дискреційних повноважень.

Під час судового розгляду не встановлено порушення зазначених критеріїв відповідачем під час прийняття оскаржуваного рішення.

Відповідно до положень, закріплених ст. 11 КАС України, розгляд і вирішення справ в адміністративних судах здійснюються на засадах змагальності сторін та свободи в наданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості.

Згідно з ч. 1 ст. 71 КАС України кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення, крім випадків, встановлених статтею 72 цього Кодексу.

Суд, відповідно до статті 86 КАС України оцінює докази, які є у справі, за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на їх безпосередньому, всебічному, повному та об'єктивному дослідженні. Суд оцінює належність, допустимість, достовірність кожного доказу окремо, а також достатність і взаємний зв'язок доказів у їх сукупності.

Виходячи з аналізу фактичних обставин справи та наявних в матеріалах справи доказів суд дійшов висновку, що ТзОВ "КОМПАНІЯ АГРОСТАТУС" не надало належних та допустимих доказів, якими підтверджується неправомірність оскаржуваного рішення, у зв'язку з чим податкове повідомлення - рішення №00013911401 від 06.10.2016 - є правомірними.

Таким чином, суд дійшов висновку, що позовні вимоги не підлягають до задоволення, а відтак в задоволенні адміністративного позову слід відмовити.

Керуючись ст.ст. 94, 158-167 КАС України, суд, -

ПОСТАНОВИВ:

В задоволенні позову товариства з обмеженою відповідальністю "Компанія Агростатус" до Головного управління ДФС у Тернопільській області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення №0003911401 від 06.09.2016, - відмовити.

Постанова суду може бути оскаржена до Львівського апеляційного адміністративного суду через Тернопільський окружний адміністративний суд в порядку і строки, передбачені ст. 186 Кодексу адміністративного судочинства України та набирає законної сили в порядку, визначеному ст. 254 Кодексу адміністративного судочинства України.

Повний текст постанови складено та підписано 13 вересня 2017 року.

Головуючий суддя

Осташ А.В.

копія вірна