



КИЇВСЬКИЙ ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

27 квітня 2017 року

№ 810/830/17

Київський окружний адміністративний суд у складі:

головуючого судді - Лапія С.М.,

при секретарі - Феленюк О.С.,

розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Києві справу за адміністративним позовом Приватного акціонерного товариства «БАНКОМЗВ'ЯЗОК» до Білоцерківської ОДПІ ГУ ДФС у Київській області про визнання протиправним та скасування податкового повідомлення-рішення,-

В С Т А Н О В И В:

Позивач звернувся до суду з позовом, в якому просить визнати протиправним та скасувати податкове повідомлення-рішення Білоцерківської ОДПІ ГУ ДФС у Київській області від 27.10.2016 № 0006761403.

На обґрунтування позовних вимог зазначив, що оскаржуване рішення прийнято без врахування фактичних обставин справи та з порушенням закону, а результати акту перевірки є необ'єктивними, необґрунтованими, не відповідають фактичним даним та не містять обґрунтованих доказів щодо порушення товариством вимог закону.

Представник позивача у судовому засіданні позовні вимоги підтримав та просив їх задовольнити.

Представник відповідача у судовому засіданні проти позову заперечив з підстав, зазначених у письмових запереченнях на позовну заяву.

Дослідивши матеріали справи, судом встановлено наступне.

На підставі направлення від 29.09.2016 № 415 головним державним ревізором - інспектором відділу перевірок ризикових платників управління аудиту Білоцерківської ОДПІ ГУ ДФС у Київській області проведено

позапланову виїзну перевірку позивача щодо не подачі звіту про контрольовані операції за 2015 рік.

Перевіркою встановлено порушення позивачем п.п. [39.4.2](#) п.[39.4](#) ст. [39](#) [ПК України](#) в редакції, що діяла до 01.01.2016р., а саме: ПрАТ «Банкомзв'язок» не подано Звіт про контрольовані операції за 2015 рік.

За результатами перевірки складено акт від 12.10.2016 № 884/10-02-14-03/19353391/67.

На підставі акту перевірки від 12.10.2016 податковим органом прийнято податкове повідомлення рішення від 27.10.2016 № 0006761403.

Не погоджуючись з податковим повідомленням - рішенням від 27.10.2016, позивач звернувся до суду з даним позовом.

Відповідно до п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39](#) [ПК України](#) для цілей нарахування податку на прибуток підприємств контрольованими є господарські операції, що впливають на об'єкт оподаткування платника податку, які здійснюються:

з пов'язаної особою нерезидентом;

з нерезидентом, зареєстрованим у державі (на території), що включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України;

через комісіонерів-нерезидентів при здійсненні зовнішньоекономічних господарських операцій з продажу товарів.

Відповідно до п.п.[39.2.1.2](#) п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#) 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.

У період 2015 року діяли наступні розпорядження, затверджені Кабінетом Міністрів України:

- 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 25.12.2013р. №1042](#) (термін дії - до 14.05.2015р.);

- Перелік держав (територій), які відповідають критеріям, встановленим п.п.[39.2.1.2](#) п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#), затверджений [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 14.05.2015р. №449-р](#), термін дії з 14.05.2015р. до 16.09.2015р.

Підпунктом [39.2.1.7](#) п.п [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39](#) [ПК України](#) визначено, що господарські операції, передбачені підпунктами [39.2.1.1](#) - [39.2.1.3](#) підпункту [39.2.1](#) пункту [39.2](#) статті [39](#) [ПК України](#) 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.

Відповідно до декларації з податку на прибуток за 2015 рік (реєстраційний № 9276262745 від 28.02.2016) та фінансової звітності за формою 2 «Звіт про фінансові результати (Звіт про сукупний дохід) за 2015 рік (реєстраційний №9276262765 від 28.02.2016), наданих ПрАТ «Банкомзв'язок», задекларовано річний дохід від будь - якої діяльності, визначений за правилами бухгалтерського обліку, у сумі 479 139 505 грн.

Згідно матеріалів справи позивачем у 2015 році здійснено експорт сільськогосподарської продукції за договорами комісії нерезидентам, які зареєстровані у державах, що включені до переліку, затвердженого Кабінетом Міністрів України.

Так, судом встановлено, що в 2015 році ПрАТ «Банкомзв'язок» (код ЄДРПОУ 19353391) здійснювало операції з продажу товару на експорт нерезиденту - компанії TRANS TRADE RK SA (Rue du Rhone 65 CH-1204 Geneve, Shvizerland), яка зареєстрована у Швейцарії.

Відповідно до [Розпоряджень КМУ від 25.12.13 р. № 1042-р.](#) та [від 14 травня 2015 р. № 449-р](#) Швейцарська Конфедерація була включена до переліку держав (територій), які відповідають критеріям, установленим підпунктом [39.2.1.2](#) підпункту [39.2.1](#) пункту [39.2](#) статті [39](#) [ПК України](#).

Позивач, обґрунтовуючи свої позовні вимоги посилався на відсутність підстав подання ним звіту про контрольовані операції за 2015 рік, оскільки перелік держав, у якому містилася Швейцарська Конфедерація, який затверджений [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 14.05.2015р. №449-р](#), діяла з 14 травня 2015 року, по 16 вересня 2015 року, а в подальшому згідно Переліку держав, які відповідають критеріям, встановленим п.п.[39.2.1.2](#) п.п. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#), затвердженого [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 16.09.2015р. №977-р](#) (термін дії - з 16.09.2015р.), Швейцарську Конфедерацію виключено з переліку таких Держав.

Проте, суд критично оцінює дані доводи позивача з огляду на наступне.

У відповідності до п.п. [39.4.1.](#) п. [39.4](#) ст. [39 ПК України](#), для цілей податкового контролю за трансфертним ціноутворенням звітним періодом є календарний рік.

Як встановлено п.п. [39.4.2.](#) п. [39.4](#) ст. [39 ПК України](#) платники податків, які у звітному році здійснювали контрольовані операції, зобов'язані подавати звіт про контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що реалізує державну податкову і митну політику, до 1 жовтня року, що настає за звітним, засобами електронного зв'язку в електронній формі з дотриманням вимог закону щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису.

У звіті про контрольовані операції зазначається інформація про всі контрольовані операції, здійснені платником податків у звітному періоді.

Таким чином, виходячи з аналізу положень [статті 39 ПК України](#), можна дійти висновку, що звіт про контрольовані операції має подаватися за звітній період, яким відповідно до [статті 39 ПК України](#) є календарний рік, а не за «проміжок часу» як це зазначає позивач у своїй позовній заяві.

Так, експортний контракт укладений Позивачем з компанією «TRANS TRADE RK SA» (Швейцарія) 22.01.2015 за №2201/15-1.

Вантажно-митні декларації на підтвердження факту поставки товару датовані 18.02.2015 за № 500040406/2015/001229, а також згідно укладеного Контракту «TRANS TRADE RK SA» перераховано передоплату на користь ПрАТ «Банкомзв'язок», а саме 11.02.2015 у розмірі 3 626 712, 27 грн. та 17.02.2015 у розмірі 1 172 245,19 грн.

Подальша оплата за відвантажений товар була здійснена «TRANS TRADE RK SA» 19.02.2015 у розмірі 3 751 954, 36 грн., 20.02.2015 у розмірі 2 735 799, 20 грн., 24.02.2015 у розмірі 1 700 883, 96 грн., 02.03.2015 у розмірі 971 709, 20 грн. та 14.05.2015 у розмірі 3 040 526, 88 грн.

Станом на 01.09.2015 року відсутня дебіторська/кредиторська заборгованість по розрахунках між ПрАТ «Банкомзв'язок» та «TRANS TRADE RK SA», а операція з контролю знята.

Отже, зовнішньоекономічна операція, включаючи дату контракту та факт оплати за поставлений товар, відбулася у часовий проміжок дії Переліку держав затвердженого [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 14.05.2015р. №449-р](#), термін дії з 14.05.2015р. до 16.09.2015р. до якого було включено Швейцарську конфедерацію.

Враховуючи викладене, господарські операції, здійснені ПрАТ «Банкомзв'язок» з нерезидентом «TRANS TRADE RK SA», є контрольованими відповідно до пп. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39 ПКУ](#) за наступними критеріями:

- 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;
- нерезидент - контрагент, зареєстрований у державі (на території), що включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України (Швейцарія внесена до переліку [розпорядженнями Кабінету Міністрів України від 25.12.13 р. № 1042-р.](#) та [від 14 травня 2015 р. №449-р.](#)).

Також позивачем укладено договір комісії з ТОВ "Синтез Груп і К" (код ЄДРПОУ 33569634) від 22.09.2014 №1576.

На виконання цього договору ТОВ "Синтез Груп і К" за дорученням ПрАТ «Банкомзв'язок» укладено зовнішньоекономічний договір від 09.01.2015 №3971 та додаткову угоду від 16.01.2015 до контракту від 09.01.2015 року № 3971 з нерезидентом «PETROLTRADE Corp.» (Покупець), країна реєстрації - Панама, номенклатура товару - соя продовольча урожаю 2014 року, період поставки товару: не пізніше 31 грудня 2015р.

ПрАТ «Банкомзв'язок» (Комітент) укладено договір комісії з ТОВ "Синтез Груп і К" (код ЄДРПОУ 33569634) (Комісіонер) від 22.09.2014 №1576, згідно якого в порядкух та на умовах, визначених договором, Комісіонер зобов'язується від свого імені і за рахунок Комітента здійснювати продаж зернових культур, що належить Комітенту, нерезидентам України для експорту за межі митної території України.

Також до перевірки надано Додаток №7 від 29.12.2014 року до Договору комісії №1576 від 22.09.2014 року, згідно якого Комісіонер від свого імені, але за рахунок і на користь Комітента, продає на експорт сою продовольчу українського походження урожаю 2014 року в розмірі 900 тон.

На виконання умов договору комісії ТОВ "Синтез Груп і К" за дорученням ПрАТ «Банкомзв'язок» укладено зовнішньоекономічний договір від 09.01.2015 року №3971 та додаткову угоду від 16.01.2015 року до контракту від 09.01.2015 року №3971 з нерезидентом «PETROLTRADE Corp.» (Покупець), країна реєстрації - Панама.

Контракт купівлі-продажу 09.01.2015 року №3971, укладений ТОВ "Синтез Груп і К" в особі директора Чернякова В.А., діючого на підставі Статуту (надалі Продавець) з компанією «PETROLTRADE Corp.» (Панама) в особі директора Ватана О., який діє на підставі довіреності (далі - «Покупець» чи «Сторона»). Предмет контракту: соя продовольча, українського походження, врожаю 2014 насипом. Ціна товару: 430,00(чотириста тридцять) доларів США за одну

метричну тону (1000 кг). Валюта контракту і платежу: долар США. Умови поставки - FCA - Одеса/Іллічівськ/Южний, Одеська область, Україна. Адреса та банківські реквізити нерезидента: 50th Street, Global Plaza Tower, 19th Floor, Suite H, Panama City, Panama. Intermediary Bank: Deutsche Bank Trust Company Americas; New York, USA. SWIFT: BKTRUS33. Beneficiarys Bank: Regional Investment Bank JSC, Riga, Latvia. SWIFT: RIBRLV22. Адреса резидента: Одеська область, м.Одеса, вул. Канатна, б.1-В. Банківські реквізити: Beneficiarys Bank PJSC «Bank Vostok»; Dnepropetrovsk, Ukraine. SWIFT: ACJCUA2N.

Експортна операція між ТОВ "Синтез Груп і К" та компанією «PETROLTRADE Corp.» підтверджена вантажно-митною декларацією від 22.01.2015 № 500010003/2015/000589.

Розрахунки між ПрАТ «Банкомзв'язок» та ТОВ "Синтез Груп і К" здійснювались у безготівковій формі в сумі 5 504 933, 31грн., а саме 09.02.2015 року на суму 600 000 грн., 17.02.2015 року на суму 1 000 000 грн., 18.02.2015 року на суму 500 000 грн., 19.02.2015 року на суму 1 000 000 грн., 20.02.2015 року на суму 1 000 000 грн. та 24.02.2015 року на суму 1 404 933,31 грн.

Станом на 28.02.2015 взаєморозрахунки по даній операції проведені в повному обсязі.

Підпунктом [14.1.36](#) пунктом [14.1](#) статті [14](#) [ПК України](#) визначено, що господарською діяльністю є діяльність особи, що пов'язана з виробництвом (виготовленням) та/або реалізацією товарів, виконанням робіт, наданням послуг, спрямована на отримання доходу і проводиться такою особою самостійно та/або через свої відокремлені підрозділи, а також через будь-яку іншу особу, що діє на користь першої особи, зокрема за договорами комісії, доручення та агентськими договорами.

Відповідно до п. 1 [ст. 1011 Цивільного кодексу України від 16.01.2003р. № 435-IV](#), із змінами та доповненнями (далі - [ЦК України](#)), за договором комісії одна сторона (комісіонер) зобов'язується за дорученням другої сторони (комітента) за плату вчинити один або кілька правочинів від свого імені, але за рахунок комітента.

Згідно п. 1 [ст. 1013 ЦК України](#) комітент повинен виплатити комісіонерові плату в розмірі та порядку, встановлених у договорі комісії ціну.

При цьому, відповідно до пп. [14.1.191](#) п. [14.1](#) ст. [14](#) [ПК України](#) постачанням товарів є будь-яка передача права на розпоряджання товарами як власник, у тому числі продаж, обмін чи дарування такого товару, а також постачання товарів за рішенням суду. Постачанням товарів також вважаються передача товарів згідно з договором, за яким сплачується комісія (винагорода) за продаж чи купівлю (пп. "е" пп. [14.1.191](#) п. [14.1](#) ст. [14](#) [ПК України](#)).

Відповідно до пп. [14.1.202](#) п. [14.1](#) ст. [14 ПК України](#) продаж (реалізація) товарів - це будь-які операції, що здійснюються згідно з договорами купівлі-продажу, міни, поставки та іншими господарськими, цивільно-правовими договорами, які передбачають передачу прав власності на такі товари за плату або компенсацію незалежно від строків її надання, а також операції з безоплатного надання товарів.

Отже, не вважаються продажем товарів операції з надання товарів у межах договорів комісії (консигнації), поруки, схову (відповідального зберігання), доручення, довірчого управління, оперативного лізингу (оренди), інших цивільно-правових договорів, які не передбачають передачі прав власності на такі товари.

Таким чином, договір комісії є правочином, за яким комісіонер не придбаває товари у комітента, а обліковує їх на позабалансовому рахунку. Тому, якщо комітент відповідно до договору комісії передає комісіонеру товари на комісію для подальшого продажу, то право власності на ці товари від комітента до комісіонера не переходить. До моменту продажу комітент продовжує обліковувати товари на балансовому рахунку "Товари на комісії".

За таких обставин операції платника податку (комітента) з продажу товарів нерезиденту (зареєстрованого у державі (території), що включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України) через комісіонера визнаються контрольованими, якщо одночасно виконуються умови, передбачені пп. [39.2.1.7](#) пп. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39 ПК України](#), оскільки безпосередньо право власності на товар переходить від комітента до покупця (нерезидента).

Враховуючи викладене, господарські операції, здійснені ПрАТ «Банкомзв'язок» з нерезидентами «PETROLTRADE Corp.», є контрольованими відповідно до пп. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39 ПКУ](#) за наступними критеріями:

- 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;
- нерезиденти - контрагенти, зареєстровані у державах (на території), що включена до переліку держав (територій), затвердженого Кабінетом Міністрів України (Панама - внесена до переліку [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 25.12.2013р. №1042](#), від 14.05.2015р. №449-р та [від 16.09.2015р. №977-р](#)).

Отже, враховуючи викладене та відповідно до п.п. [39.4.2](#) п. [39.4](#) ст. [39](#) [ПК України](#) 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.

Форма звіту про контрольовані операції та порядок його заповнення затверджені [Наказом Міністерства фінансів України від 18.01.2016 № 8](#), зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 04.02.2016 за № 187/28317.

З урахуванням вихідних та святкових днів, останнім днем для подання платниками податків звіту про контрольовані операції за 2015 рік є 4 травня 2016 року.

Відповідно до інформаційних баз даних ПрАТ «Банкомзв'язок» не подано звіт про контрольовані операції за 2015 рік, отже, порушено п.п. [39.4.2](#) п. [39.2](#) ст. [39](#) [ПК України](#).

Таким чином, оскаржуване податкове повідомлення-рішення прийнято в межах та у спосіб, передбачений чинним законодавством.

Відповідно до частини другої [статті 71 Кодексу адміністративного судочинства 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.

На виконання цих вимог відповідачами доведено належними та допустимими доказами правомірність прийнятого рішення та вчинених дій.

Водночас докази, подані позивачем, не підтверджують обставини, на які він посиляється на обґрунтування позовних вимог, та були спростовані доводами відповідача.

З огляду на зазначене та беручи до уваги достатній і взаємний зв'язок доказів у їх сукупності, суд дійшов висновку, що викладені у позовній заяві доводи позивача є необґрунтованими, а його вимоги задоволенню не підлягають.

Відповідно до частини другої [статті 94 Кодексу адміністративного судочинства України](#), якщо судове рішення ухвалене на користь сторони - суб'єкта владних повноважень, суд присуджує з іншої сторони всі здійснені нею документально підтверджені судові витрати, пов'язані із залученням свідків та проведенням судових експертиз.

Оскільки спір вирішено на користь суб'єктів владних повноважень, а доказів понесення ними витрат, пов'язаних з розглядом справи, суду не надано, судові витрати стягненню з позивача не підлягають.

Керуючись статтями [11](#), [14](#), [70](#), [71](#), [72](#), [86](#), [94](#), [128](#), [159-163](#), [167](#), [254](#) [Кодексу адміністративного судочинства України](#), суд,-

п о с т а н о в и в :

У задоволенні позову відмовити.

Постанова набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, якщо скаргу не було подано в установлені строки. 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.

Апеляційна скарга на постанову суду подається до Київського апеляційного адміністративного суду через Київський окружний адміністративний суд протягом десяти днів з дня отримання копії постанови.

Суддя

Лапій С.М.