23 декабря 19 450/19- 10

Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики в составе судьи Сливка Р.Б., рассмотрев в открытом судебном заседании заявление ООО «Фонда», г. Бендеры, с. Протягайловка, ул. Гербовецкая, д. 170, к Налоговой инспекции по г. Бендеры, г. Бендеры, ул. Калинина, д. 17, **об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности**, при участии:

от заявителя: Левченко А.Ю. по доверенности от 02 декабря 2019 года № 2,

от административного органа: Лупу М.Н. - по доверенности от 20 января 2019 года №11,

**УСТАНОВИЛ:**

ООО «Фонда» (далее – заявитель, Общество) обратилось в Арбитражный суд ПМР с заявлением о признании незаконным Постановления по делу об административном правонарушении от 01 июля 2019 года № 323-3154-19, вынесенного Налоговой инспекцией по г. Бендеры (далее – НИ по г. Бендеры) в отношении ООО «Фонда».

Определением Арбитражного суда ПМР от 19 июля 2019 года названное заявление было принято к производству. Определением Арбитражного суда ПМР от 26 июля 2019 года производство по делу приостановлено до вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу №407/19-11. Определением Арбитражного суда ПМР от 16 декабря 2019 года производство по делу возобновлено, очередное заседание назначено на 23 декабря 2019 года.

Дело рассмотрено по существу, и резолютивная часть решения суда оглашена 23 декабря 2019 года.

В ходе судебного заседания заявитель поддержал требования по основаниям, приведенным в заявлении, суть которых сводится к следующему.

01 июля 2019 года Налоговой инспекцией по г. Бендеры вынесено в отношении ООО «Фонда» Постановление № 323-3154-19 (далее – Предписание) о привлечении к административной ответственности по п.3 ст.15.5 КоАП ПМР.

Вынесенное Постановление заявитель считает незаконным и необоснованным, поскольку оно вынесено по результатам внепланового контрольного мероприятия на основании акта мероприятия по контролю №023-0154-19 от 18.06.2019г. (далее – Акт). При этом заявитель указывает на незаконность вынесенного акта мероприятия по контролю. Так, указный Акт не содержит информацию о времени проведения мероприятия по контролю, предусмотренную п.п. в) части третьей п. 1 ст. 10 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)».

Кроме того, Налоговой инспекцией не произведена запись в журнале учета контрольных мероприятий юридического лица о проведенном контрольном мероприятии, как того требует п. 4 ст. 10 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)».

Налоговой инспекцией не обеспечена возможность реализации Заявителем предусмотренного п. 1 ст. 15 названного Закона права присутствовать при проведении мероприятия по контролю. Также в нарушение части третьей ст. 1 Закона ПМР «О Государственной налоговой службе Приднестровской Молдавской Республики» мероприятие по контролю проводилось Налоговой инспекцией в помещении Следственного комитета (г. Тирасполь, пер. 8 Марта, 3), т.е. в несоответствующей административно-территориальной единице.

Кроме того, в Акте отсутствует указание на то, что Общество не имеет возможности предоставить отдельное охраняемое помещение (п. 5 ст. 7 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)»).

Вывод Налоговой инспекции о совершении Заявителем налогового правонарушения сделан на основании документов, полученных из материалов уголовного дела № 2018050185, что противоречит смыслу положений п. 1, 3, 4 ст. 8, части второй п. 12 ст. 8 Закона ПМР «О Государственной налоговой службе Приднестровской Молдавской Республики», ст.ст. 7, 10 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)».

При этом Общество указывает на то, что сами по себе материалы уголовного дела не могут рассматриваться как доказательства совершения им налогового правонарушения, что следует из части второй ст.7 Уголовно-процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики во взаимосвязи с п. 4 ст. 50 АПК ПМР.

Кроме того, заявитель считает, что УБЭПиК МВД ПМР и Налоговой инспекций на основании одних и тех же документов сделаны разные выводы о сумме якобы неуплаченного налога. Заявляя о сумме реализованных товаров народного потребления в сумме 129 468 747 рублей 00 копеек, Налоговая инспекция никак не идентифицировала указанный товар по сроку приобретения и собственнику товара.

Также в Акте не приводится информация о процессуальном документе, в соответствии с которым производилось изъятие флэш-накопителя, а также о приобщении его в качестве вещественного доказательства в рамках возбужденного уголовного дела (п. 1 ст. 44, ст. 48, 49 АПК ПМР). Акт не подписан всеми лицами, проводящими мероприятие по контролю. Учитывая данное обстоятельство и ссылаясь на п.п. в) п. 1 ст. 2, п.п. з) части второй п. 1 ст. 10, п.п. г) п. 3 ст. 12 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)» заявитель считает, что данный Акт не подлежит оценке как надлежащее доказательство события правонарушения;

Кроме этого, заявитель указывает, что в Акте указаны разные суммы, которые подлежали, по мнению Налоговой инспекции, отражению в сдаваемых отчетах: 125 853 747 рублей 00 копеек и 129 468 747 рублей 00 копеек, что свидетельствует о внутренних противоречиях Акта.

Изложенное свидетельствует о наличии оснований для признания оспариваемого Постановления незаконным, его отмене и прекращении производства по делу о привлечении заявителя к административной ответственности.

НИ по г. Бендеры требование заявителя не признала и полагает заявление не подлежащим удовлетворению, представив суду письменный отзыв, в котором по сути заявленных требований отмечает, что факт законности вынесенного по результатам мероприятия по контролю акта был установлен Арбитражным судом ПМР в рамках дела №407/19-11 об оспаривании Предписания налогового органа по акту внепланового мероприятия по контролю № 023-0154-19 от 18.06.2019г. Решение суда вступило в законную силу.

В связи с этим обстоятельства, установленные при разрешении дела №407/19-11 по существу, согласно пункту 2 статьи 50 АПК ПМР не доказываются вновь при рассмотрении судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

На основании вышеизложенного, НИ по г. Бендеры просит в удовлетворении заявления о признании Постановления №323-3154-19 от 01 июля 2019 года недействительным – отказать.

**Суд**, исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства в их совокупности, пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявления ООО «Фонда». При этом суд исходит из следующего.

В силу п.1 ст. 130-18 АПК ПМР дела об оспаривании решений государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, уполномоченных в соответствии с законом рассматривать дела об административных правонарушениях, о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК ПМР, с особенностями, установленными в настоящей главе 18-4 АПК ПМР.

В соответствии с п. 6 ст. 130-21 АПК ПМР при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд на судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к административной ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Из материалов дела следует, что ООО «Фонда» создано путем учреждения и зарегистрировано в государственном реестре юридических лиц 28 ноября 2005 года, о чем свидетельствует выписка из ГРЮЛ по состоянию на 15 июля 2019 года.

НИ по г. Бендеры на основании Приказа от 23 мая 2019 года № 157 проведено внеплановое мероприятие по контролю в отношении ООО «Фонда» за период деятельности с 01 января 2013 года по 31 октября 2016 года на предмет соблюдением налогового и иного законодательства ПМР.

По результатам контрольного мероприятия во исполнение статьи 10 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)» налоговой инспекцией составлен Акт № 023-0154-19 от 18 июня 2019 года, в котором налоговым органом делается вывод о наличии в действиях Общества признаков состава административного правонарушения, предусмотренного п. 3 ст. 15.5 КоАП ПМР.

В связи с чем, НИ по г. Бендеры на основании вышеуказанного акта вынесено Постановление №323-3154-19 от 01 июля 2019 года о привлечении ООО «Фонда» к административной ответственности.

Как следует из материалов дела, 18 июня 2019 года налоговым органом по результатам рассмотрения акта мероприятия по контролю в отношении ООО «Фонда» вынесено Предписание № 123-0154-19 о доначилении налогов и иных обязательных платежей. Законность вынесенного предписания, а, следовательно, и выводов налоговой инспекции о нарушении ООО «Фонда» норм Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)», Закона ПМР «Об основах налоговой системы в ПМР», Закона ПМР «О Государственной налоговой службе ПМР», Закона ПМР «О налоге на доходы организаций», Закона ПМР «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности», Положения о порядке начисления налогов и иных обязательных платежей расчетным путем, утвержденного Приказом Министерства финансов ПМР от 21.01.2015г. № 5 проверялись Арбитражным судом ПМР в ходе производства по делу № 407/19-11.

Решением Арбитражного суда ПМР от 18 октября 2019 года по делу № 407/19-11 заявление ООО «Фонда» о признании недействительным предписания Налоговой инспекции по г. Бендеры № 123-0154-19 от 18 июня 2019 года оставлено без удовлетворения. Указанное судебное решение вступило в законную силу и обстоятельства, установленные в рамках производства по делу № 407/19-11 и изложенные в решении суда, в силу п. 2 ст. 50 АПК ПМР имеют преюдициальное значение при рассмотрении настоящего дела и не подлежат доказыванию.

В соответствии с п.1 ст. 10 Закона ПМР «Об основах налоговой системы в ПМР» за нарушение налогового законодательства в установленных случаях к налогоплательщику применяются меры административной ответственности, предусмотренные законодательными актами ПМР.

Полномочия сотрудника административного органа на принятие оспариваемого постановления установлены п/п г) п. 1 ст. 29.4 КоАП ПМР.

Суд, изучив материалы дела, констатирует соблюдение административным органом порядка привлечения к административной ответственности ООО «Фонда», в том числе положений п. 2 ст. 25.2 КоАП ПМР о рассмотрении дела об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Фонда», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела.

Согласно п. 1 ст. 1.5 КоАП ПМР лицо подлежит административной ответственности за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. В соответствии с п. 2 ст. 2.1 КоАП ПМР юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Фонда» в совершении вменяемого правонарушения выражается в неуплате налоговых платежей в бюджет и иные целевые бюджетные фонды путем сокрытия объектов налогообложения, повлекшие неуплату нологов на доходы организаций в сумме 17 089 874,60 рублей ПМР, отчислений в Единый государственный фонд социального страхования ПМР на цели пенсионного страхования (обеспечения) в сумме 1 398 262,48 рублей ПМР, налога на содержание жилищного фонда. Объектов социально-культурной сферы и благоустройство территории города (района) в сумме 277 451,52 рублей ПМР, установлена Постановлением налоговой инспекции по г. Бендеры № 323-3154-19 от 01 июля 2019 года. В связи с тем, что ООО «Фонда» не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению норм законодательства, имелись все необходимые основания для привлечения к административной ответственности, предусмотренной п. 3 ст. 15.5 КоАП ПМР.

Согласно п. 3 ст. 15.5 КоАП ПМР сокрытие выручки или иного объекта налогообложения, повлекшее неуплату налога или иного обязательного платежа, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от 1/10 (одной десятой) до 1 (одного) размера суммы налогов, иных обязательных платежей с сокрытого объекта налогообложения.

Оспариваемым постановлением ООО «Фонда» привлечена к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 1/10 (одной десятой) размера суммы налогов 18 765 588,60 рублей ПМР, что составило 1 876 558,86 рублей ПМР, то есть в пределах санкции, установленной п.3 ст. 15.5 КоАП ПМР.

Суд констатирует соблюдение административным органом срока давности привлечения к административной ответственности. Так, согласно п. 1 ст. 4.7 КоАП ПМР постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о налогах и сборах не может быть вынесено по истечении 1 (одного) года со дня совершения административного правонарушения. При длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные пунктом 1 настоящей статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения (выявления) административного правонарушения (п. 2 ст. 4.7 КоАП ПМР).

В силу длящегося характера правонарушения, днем обнаружения правонарушения является день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол, о данном административном правонарушении выявило факт совершения этого правонарушения. Соответственно, днем обнаружения правонарушения является день оформления результатов мероприятия по контролю, что нашло отражение в акте мероприятия по контролю № 023-0154-19 от 18 июня 2019 года, по результатам которого составлен протокол об административном правонарушении № 03-286/2019 от 25 июня 2019 года. Постановление о привлечении ООО «Фонда» к административной ответственности вынесено 01 июля 2019 года, следовательно, установленный п. 1 ст. 4.7 КоАП ПМР годичный срок привлечения к административной ответственности соблюден.

Ввиду изложенного суд приходит к выводу об отсутствии оснований для признания незаконным и отмены оспариваемого Постановления.

В соответствии с п. 3 ст. 130-22 АПК ПМР, в случае если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

В силу п.4 ст. 130-19 АПК заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагаются.

При таких обстоятельствах, Арбитражный суд ПМР, руководствуясь статьями 113-116, 122, 130-19, 130-20 АПК ПМР,

**РЕШИЛ:**

Отказать ООО «Фонда» в удовлетворении требования о признании незаконным решения административного органа о привлечении к административной ответственности – Постановление № 323-3154 от 01 июля 2019 года начальника Налоговой инспекции по г. Бендеры Степурко С.В., вынесенное в г. Бендеры, в отношении ООО «Фонда» по протоколу об административном правонарушении № 03-286/2019 от 25 июня 2019 года.

Решение может быть обжаловано в течение 20 дней после принятия в кассационную инстанцию Арбитражного суда ПМР.

Судья Р.Б. Сливка