|  |
| --- |
| **герб**исх. № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |
|  |
| от «\_\_\_»**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_** 20\_\_\_\_г. |

|  |
| --- |
|  |

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД**

**ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

3300, г.Тирасполь, ул. Ленина, 1/2. Тел. 7-70-47, 7-42-07

Официальный сайт: www.arbitr.gospmr.org

**ИМЕНЕМ ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**Р Е Ш Е Н И Е**

|  |  |
| --- | --- |
| «19» октября 2020 года |  Дело № 614/20-02  |
|  |  |  |  |  |
| г.Тирасполь |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |

Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики в составе судьи Качуровской Е.В., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Налоговой инспекции по г.Дубоссары и Дубоссарскому району (г.Дубоссары ул.Дзержинского,4) о привлечении к административной ответственности общества с ограниченной ответственностью «Штрих-М» (г.Дубоссары ул.Дзержинского, 19),

при участии представителя заявителя Подлесной О.В. по доверенности №1 от 13.01.2020 г.;

представителя ООО «Штрих-М» Шилькер А.А. по доверенности б/н от 07.10.2020 г., Перчуляк М.Е. (генерального директора согласно выписки из ЕГРЮЛ на 05.10.2020),

**У С Т А Н О В И Л:**

Налоговая инспекция по г.Дубоссары и Дубоссарскому району обратилась в Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики с заявлением о привлечении к административной ответственности ООО «Штрих-М».

Определением суда от 24 сентября 2020 года заявление принято к производству и судебное разбирательство по делу назначено на 08 октября 2020 г.

В ходе рассмотрения дела судом разрешались ходатайства участников судебного разбирательства о приобщении документов, которые судом удовлетворены, в соответствии со ст.ст.25,107,128 п.3 АПК ПМР вынесены мотивированные определения без их оформления в виде отдельного судебного акта.

Дело рассмотрено по существу в судебном заседании 19 октября 2020 года, в котором объявлена резолютивная часть решения. Мотивированное решение изготовлено 20 октября 2020 г.

**Налоговая инспекция** свои требования обосновала следующими обстоятельствами.

На основании приказа налоговой инспекции по г.Дубоссары и Дубоссарскому району от 10 сентября 2020 года № 130 «О проведении внепланового мероприятия по контролю» в отношении ООО «Штрих-М», 14.09.2020 года в адрес ООО «Штрих-М» направлено Требование о предоставлении документов за период с 01.11.2017 года по 30.06.2019 года, в срок до 17 сентября 2020 года. Однако, 17 сентября 2020 года генеральным директором ООО «Штрих-М», согласно акта приема-передачи были представлены: журнал учета контрольных мероприятий; банковские выписки 2019г., пояснительная записка, согласно которой запрашиваемые документы были уничтожены при пожаре по адресу: г.Дубоссары, ул.Лесная,8.

В связи с непредставлением в орган государственного контроля (надзора) первичных документов по учету кассовых операций (приходные и расходные кассовые ордера, книги кассира-операциониста за период с 01.11.2017г. по 30.06.2019г.); регистров бухгалтерского учета (главные книги, оборотные ведомости за период с 01.11.2017г. по 30.06.2019г.); актов выполненных работ, оказанных услуг (заключения о техническом состоянии объектов (технические заключения и технические экспертизы по вводу в эксплуатацию законченных строительством объектов, обследования технического состояния строений) за период с 01.11.2017г. по 31.12.2017г., в отношении ООО «Штрих-М» 17.09.2020г. составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном п.2 ст.19.5 КоАП ПМР.

На основании изложенного, заявитель просит суд привлечь ООО «Штрих-М» к административной ответственности, предусмотренной п.2 ст.19.5 КоАП ПМР.

**Представитель Налоговой инспекции** заявление о привлечении Общества к административной ответственности поддержала, просила его удовлетворить по основаниям, изложенным в заявлении. Дополнительно представила письменные пояснения, согласно которым, доказательством уведомления ООО «Штрих-М» о времени и месте составления протокола является требование, в котором указано о необходимости представить документы до 17 сентября 2020 г. Также в требовании разъяснено, что за нарушение порядка проведения контрольных (надзорных) мероприятий статьей 19.5.КоАП ПМР предусмотрена административная ответственность. 17 сентября 2020 г. законный представитель ООО «Штрих-М» явился, представил часть документов, что подтверждается Актом приема- передачи с приложением справки СВПЧ-7. Ему предложили подождать до составления протокола. Однако, руководитель Общества ушел не дождавшись, в связи с чем протокол был составлен в его отсутствие.

**Представители ООО «Штрих –М»** возражали против удовлетворения заявления. Суду пояснили, что Общество не было уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, протокол был составлен в отсутствие законного представителя Общества, чем были нарушены закрепленные в КоАП ПМР права юридического лица. Истребуемые налоговым органом документы за месяц до проверки были повреждены в результате пожара. Однако директором Общества предпринимаются действия, направленные на восстановление документов, большая часть документов восстановлена, часть документов уже передана в налоговую инспекцию. В связи с произошедшим пожаром, руководитель Общества обращался в адрес налогового органа с заявлением о продлении срока предоставления документов. Сроки проверки были продлены. 7.10.2020 г. в налоговый орган согласно Акта приема-передачи были переданы банковские выписки за 2017-2019 г.; главные книги за 2017-2019 г., кассовые книги за 2017-2019 г. по г.Рыбница и кассовые книги за 2017-2019 г. по г.Тирасполь, ОСВ 2019 г. 30.09.2020 г. руководитель Общества обратился в Управление архитектуры и градостроительства с просьбой о предоставлении ранее выдаваемых заключений за период с 01.11.2017 г. по 30.06.2019 г., 09.10.2020 г. обратился в госадминистрацию, о чем суду представлены доказательства. Считают, что вина юридического лица в непредставлении документов отсутствует.

**Арбитражный суд,** заслушав пояснения лиц, участвовавших при рассмотрении дела, оценив представленные суду доказательства, приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения требований налоговой инспекции. При этом суд исходит из следующего.

В соответствии с пунктом 3 статьи 23.1. КоАП ПМР дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 19.5 КоАП ПМР, совершенных индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами рассматривают судьи арбитражных судов.

Согласно п.1 статье 130-14 АПК ПМР, дела о привлечении к административной ответственности, отнесенные законом к подведомственности арбитражного суда, рассматриваются по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными в настоящей главе и КоАП.

В соответствии с пунктом 6 статьи 130-16 АПК ПМР при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд на судебном заседании устанавливает, имелось ли событие административного правонарушения и имелся ли факт его совершения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении и полномочия административного органа, составившего протокол, предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения и имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол (постановление), а также определяет меры административной ответственности.

Пунктом 2 статьи 19.5 КоАП ПМР установлена ответственность за непредставление или несвоевременное представление в орган государственного контроля (надзора) сведений, информации, в том числе документов, запрашиваемых (истребуемых) в порядке, установленном действующим законодательством Приднестровской Молдавской Республики, а равно их представление не в полном объеме.

Как установлено судом и усматривается из представленных материалов, на основании приказа и.о. начальника налоговой инспекции по г.Дубоссары и Дубоссарскому району от 10 сентября 2020 года № 130 «О проведении внепланового мероприятия по контролю» в отношении ООО «Штрих-М» в период с 15 сентября 2020 г. по 05 октября 2020 г. проводилось внеплановое мероприятие по контролю на предмет соблюдения Закона ПМР «О налоге на доходы организаций», Закона ПМР «Об основах налоговой системы в ПМР», Закона ПМР «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности». Объем проверки-документы за период с 01.11.2017 г. по 30.06.2019 г.

14.09.2020 г. в адрес ООО «Штрих-М» направлено Требование № 01-27-2057 о предоставлении в срок до 17 сентября 2020 года документов, относящихся к предмету контрольного мероприятия, за проверяемый период с 01.11.2017 года по 30.06.2019 года, а именно: первичных документов по учету банковских операций; первичных документов по учету кассовых операций; регистров бухгалтерского учета; первичных и сводных документов по исчислению доходов и расходов; договоров и дополнительных соглашений к договорам за проверяемый период в полном объеме, а также актов выполненных работ, оказанных услуг, приема-передачи (заключения о техническом состоянии объектов (технические заключения и технические экспертизы по вводу в эксплуатацию законченных строительством объектов, обследования технического состояния строений)); журнала учета контрольных мероприятий.

17 сентября 2020 года генеральным директором ООО «Штрих-М», согласно акта приема-передачи (вх.№ 01-26-2837 от 17.09.2020г.) были представлены: Журнал учета контрольных мероприятий; банковские выписки 2019г., пояснительная записка (вх.№ 01-26-2838 от 17.09.2020г.), согласно которой запрашиваемые документы были уничтожены при пожаре по адресу: г.Дубоссары, ул.Лесная,8. Также была представлена справка СВПЧ-7 от 23 августа 2020г., содержащая перечень уничтоженных при пожаре документов, а именно, огнем повреждены: договоры личного найма 2016-2019г.г., договоры аренды транспортных средств 2016-2018г.г., договоры медика-механика 2016-2019г.г., бухгалтерские счета, кассовые книги, путевые листы с корешками 2016-2019г.г., заключения по обследованию технического состояния зданий 2018-2019г.г., учет товарно-материальных ценностей 2016-2018г.г., договоры займа 2016-2018г.г., банковские выписки 2016-2018г.г.

За представление истребованных документов в неполном объеме, 17 сентября 2020 г. заместителем начальника отдела налогового контроля НИ по г.Дубоссары и Дубоссарскому району ГНС МФ ПМР в отношении ООО «Штрих –М» был составлен протокол об административном правонарушении № 58 по ст.19.5. п.2 КоАП ПМР.

Приказом № 335 от 24 сентября 2020 г. проведение внепланового мероприятия приостановлено на 1 месяц до устранения причин, препятствующих проведению проверки. В адрес ООО «Штрих-М» направлено предписание № 01-27-2100 от 18 сентября 2020 г. о восстановлении утраченных документов в срок до 17 октября 2020 г.

Полномочия сотрудника административного органа на составление протокола по пункту 2 статьи 19.5. КоАП ПМР установлены пунктом 5 статьи 29.4 КоАП ПМР. Полномочия на истребование документов, необходимых для проведения внепланового мероприятия по контролю регламентированы пунктами 1, 3 статьи 8 Закона ПМР «О Государственной налоговой службе ПМР», статьей 7 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)».

Вместе с тем, в нарушение положений 29.3. КоАП ПМР, протокол составлен в отсутствие законного представителя юридического лица, не извещенного о времени и месте составления протокола надлежащим образом.

В силу пункта 2 статьи 25.2. КоАП ПМР дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных [пунктом 4
статьи 29.](#Par9156)7 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Порядок извещения лиц, привлекаемых к административной ответственности установлен статьями 26.1., 26.2., 26.3. КоАП ПМР.

Документы, подтверждающие направление судом, органом, должностным лицом, рассматривающими дело об административном правонарушении, копий процессуальных документов и их получение адресатом (уведомление о вручении, расписка, иные документы), приобщаются к материалам дела (статья 26.2. КоАП ПМР).

О совершении административного правонарушения в силу пункта 1 статьи 29.3. КоАП ПМР составляется протокол, который впоследущем в обязательном порядке в соответствии со статьей 130-15 АПК ПМР прикладывается к подаваемому в Арбитражный суд заявлению о привлечении к административной ответственности

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 29.3. КоАП ПМР при составлении протокола лицам, в отношении которых возбуждено дело, разъясняются их права и обязанности, о чем делается запись в протоколе.

Пункты 4,6 этой же статьи предусматривают, что законному представителю юридического лица должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении, при этом указанное лицо вправе представлять объяснения и замечания по содержанию протокола, подписать протокол.

Таким образом, положения вышеуказанной нормы, представляют ряд гарантий защиты прав лиц, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении.

Однако, как установлено судом, протокол об административном правонарушении в отношении ООО «Штрих-М» составлен должностным лицом Налоговой инспекции  в отсутствие законного представителя Общества.

При этом, доказательств надлежащего извещения юридического лица либо его законного представителя о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении заявителем вопреки положениям ст.ст. 45,130-16 п.5 АПК ПМР суду не представлено, как и не представлено доказательств отказа в получении такого извещения.

Доводы представителя Налоговой инспекции о том, что требование о предоставлении документов является надлежащим доказательством уведомления Общества о времени и месте составления протокола, являются несостоятельными и основаны на неверном толковании содержания данного документа. В требовании указан лишь срок, до которого ООО «Штрих-М» необходимо было представить истребуемые документы.

Согласно пункта 13 Постановления Пленума Арбитражного суда ПМР № 4 от 25 апреля 2014 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением норм КоАП ПМР», нарушение административным органом при производстве по делу об административном правонарушении процессуальных требований, установленных КоАП ПМР, является основанием для отказа в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности (пункт 2 статьи130-17 АПК ПМР) при условии, что указанные нарушения носят существенный характер и не позволяют или не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело.

Существенный характер нарушений определяется исходя из последствий, которые данными нарушениями вызваны, и возможности устранения этих последствий при рассмотрении дела.

Анализируя допущенные должностным лицом нарушения Закона, суд приходит к выводу о том, что составление протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя общества, не извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола, само по себе является существенным нарушением процедуры (порядка) привлечения Общества к административной ответственности, поскольку привлекаемое лицо в таком случае лишается предоставленных Кодексом гарантий защиты, предусмотренных статьями [29.3.,25.2. КоАП](https://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-28/statia-28.2/) ПМР.

Использование доказательств, полученных с нарушением закона, в том числе с нарушением порядка производства процессуального действия, не допускается, что установлено подпунктом г) пункта 3, пункта 5 статьи 27.2. КоАП ПМР. Доказательства, полученные с нарушением закона, признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться при доказывании любого обстоятельства дела.

С учетом изложенного, суд приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении от 17 сентября 2020 г. № 58, не может являться доказательством совершения обществом вменяемого административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи [19.5. КоАП](https://sudact.ru/law/koap/razdel-ii/glava-14_1/statia-14.5/) ПМР, поскольку налоговой инспекцией нарушена процедура привлечения Общества к административной ответственности. Данное нарушение не может быть устранено при рассмотрении дела арбитражным судом.

Оценив и изучив представленные документы, с учетом вышеприведенных норм Закона, суд приходит к выводу о том, что допущенные налоговой инспекцией существенные нарушения порядка привлечения Общества к административной ответственности, выразившиеся в неизвещении Общества либо его законного представителя о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, лишении Общества предусмотренных КоАП процессуальных прав, является основанием для отказа в удовлетворении требования административного органа о привлечении Общества к административной ответственности в соответствии с пунктом 2 статьи 130-17 АПК ПМР и прекращении производства по делу по подпункту а) статьи 24.5 КоАП ПМР.

Учитывая недоказанность наличия события правонарушения, предусмотренного ст.19.5 п.2 КоАП ПМР, суд не дает правовой оценки справкам СВПЧ-7 по охране г.Дубоссары, представленным Обществом в подтверждение отсутствия в действиях юридического лица состава правонарушения, а также актам ранее проведенных мероприятий по контролю в отношении ООО «Штрих –М».

На основании изложенного, Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики, руководствуясь статьями 113-116, 122, 130-17 Арбитражного процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики,

**Р Е Ш И Л:**

1. В удовлетворении заявления Налоговой инспекции по г.Дубоссары и Дубоссарскому району о привлечении ООО «Штрих –М» к административной ответственности отказать.
2. Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном пунктом 2 статьи 19.5. Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях, в отношении общества с ограниченной ответственностью «Штрих-М» (место нахождения: г.Дубоссары ул.Дзержинского,19; дата регистрации: 01.03.2016 года; регистрационный номер: 05-023-3480) прекратить на основании подпункта а) статьи 24.5 Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в кассационную инстанцию Арбитражного суда Приднестровской Молдавской Республики в течение 10 дней после его принятия.

**Судья Арбитражного суда**

**Приднестровской Молдавской Республики Е.В.Качуровская**