

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**

« 27 » июля 2021 года

Дело № 498/21-12

г.Тирасполь

Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики в составе судьи Григорашенко И. П., рассматривая в открытом судебном заседании заявление Налоговой инспекции по г. Слободзея и Слободзейскому р-ну (г. Слободзея, ул. Фрунзе, д.10) о привлечении Государственного учреждения «Тираспольский клинический центр амбулаторно-поликлинической помощи» (г. Тирасполь, ул. Краснодонская, 68) к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное пунктом 4 статьи 19.5 КоАП ПМР, при участии:

Налоговой инспекции по г. Слободзея и Слободзейскому р-ну - Негура Е.В. по доверенности от 11 января 2021 года,

Лица, привлекаемого к административной ответственности, - Чепиль С.В., Панченко И.А., Василикэ Е.И. по доверенности от 26 июля 2021 года,

при разъяснении процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных статьей 25 АПК ПМР, и при отсутствии отводов составу суда

У С Т А Н О В И Л:

определением от 13 июля 2021 года к производству Арбитражного суда принято заявление Налоговой инспекции по г. Слободзея и Слободзейскому р-ну (далее – заявитель, налоговая инспекция) о привлечении к административной ответственности Государственного учреждения «Тираспольский клинический центр амбулаторно-поликлинической помощи» (далее – ГУ) за правонарушение, предусмотренное пунктом 4 статьи 19.5 КоАП ПМР. Рассмотрение указанного дела назначено на 27 июля 2021 года.

В судебном заседании, состоявшемся в назначенное время, заслушаны позиции лиц, участвующих в деле, и исследованы доказательства, представленные в материалы дела.

Дело рассмотрено по существу с вынесением решения в судебном заседании 27 июля 2021 года, в котором оглашена резолютивная часть судебного акта. Полный текст решения изготовлен 3 августа 2021 года.

Налоговая инспекция по Слободзея и Слободзейскому р-ну в поданном заявлении указывает следующие обстоятельства.

Налоговой инспекцией в соответствии с приказом НИ по г. Тирасполь от 07.04.2021 года № 247 «О проведении планового контрольного мероприятия» проведено плановое контрольное мероприятие в отношении Государственного учреждения «Тираспольский клинический центр амбулаторно-поликлинической помощи» с целью проверки соблюдения ГУ выдачи кассового чека покупателям (клиентам) и соответствия выдаваемого кассового чека установленным требованиям, а также проверки сопряженных

с данной сферой вопросов соблюдения кассовой дисциплины в порядке, установленном действующим законодательством ПМР.

Согласно актов планового мероприятия по контролю № 012-0002-21 от 16.04.2021 года, 012-0003-21 и № 012-0004-21 от 20.04.2021 года установлено, что ГУ в нарушение подпункта «д» пункта 2 Постановления Правительства Приднестровской Молдавской Республики от 15 января 2013 года № 9 «О применении контрольно-кассовых аппаратов (машин) на территории Приднестровской Молдавской Республики» с изменениями и дополнениями отсутствуют онлайн-кассы в структурных подразделениях ГУ, оказывающих платные медицинские услуги.

По результатам планового мероприятия по контролю в отношении ГУ налоговая инспекция, руководствуясь пунктом 5 статьи 8 Закона ПМР от 14.07.1992 года «О Государственной налоговой службе Приднестровской Молдавской Республики» в текущей редакции, вынесла Представление от 26.04.2021 года № 412-0002-21 об устранении выявленных нарушений по результатам планового мероприятия по контролю, врученное 26.04.2021 года главному врачу ГУ Дабула А.И.

В срок, установленный Представлением от 26.04.2021 года № 422-0002-21 об устранении выявленных нарушений по результатам проведенного планового мероприятия по контролю ГУ онлайн-кассы в вышеуказанных структурных подразделениях не установлены, что привело к неисполнению указанного Представления.

В связи с неисполнением вышеуказанного Представления налоговой инспекцией вынесено повторное Представление от 26.05.2021 года № 412-0002-21 об устранении выявленных нарушений по результатам планового мероприятия по контролю, врученное 26.05.2021 года главному врачу ГУ Дабула А.И.

В адрес налоговой инспекции на повторное Представление налогового органа от 26.05.2021 года № 412-0002-21 об устранении выявленных нарушений по результатам планового мероприятия по контролю поступил ответ ГУ «ТКЦАПП» от 24.06.2021 года № 01-08/1417, согласно которому ГУ сообщило об установлении онлайн-кассы только в СВА с. Суклея.

Таким образом, ГУ Представления налогового органа от 26.04.2021 года № 412-0002-21 и от 26.05.2021 года № 412-0002-21 в установленный срок не исполнены.

В связи с тем, что ГУ совершено административное правонарушение, выразившееся в не исполнении ГУ законного Представления органа государственного контроля (надзора) в установленный срок ГУ подлежит привлечению к административной ответственности по пункту 4 статьи 19.5 Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях.

Государственное учреждение «Тираспольский клинический центр амбулаторно-поликлинической помощи» направило в Арбитражный суд отзыв на заявление, в котором просит отказать в удовлетворении заявления, в обоснование чего ГУ приводит следующие доводы.

ГУ с поступившим заявлением не согласно. Так согласно Постановления Правительства ПМР от 15 января 2013 года № 9 «О применении контрольно-кассовых аппаратов (машин) на территории ПМР» в сельских врачебных амбулаториях с. Кицканы, с. Суклея, с. Терновна установлены онлайн-кассы.

До исполнения указанного требования необходимо провести интернет связь по сельским амбулаториям Слободзейского р-на. Указанная услуга (подключения интернета) была оплачена только в апреле 2021 года в связи с оплатой услуг связи СЗАО «Интерднестрком» путем проведения взаимозачета.

Кроме того в период с января по июль 2021 года ГУ было оборудовано и введено в действие 11 онлайн-касс.

Кроме того, в условиях пандемии резко упали доходы от оказания платных медицинских услуг, в связи с чем ГУ обратилось в ЗАО «Агропромбанк» с просьбой представить для сельских врачебных амбулаторий платежные терминалы, о чем

уведомили Налоговую инспекцию. 27 мая 2021 года ГУ получили ответ от ЗАО «Агропромбанк» о том, что им отказано в связи с нерентабельностью.

На основании изложенного ГУ полагает, что у них отсутствовала возможность исполнить требования налоговой инспекции в срок, указанный в представлении, что в соответствии п. 2 ст. 2.1 КоАП ПМР свидетельствует об отсутствии состава административного правонарушения.

Арбитражный суд, рассмотрев материалы дела, приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения требований налоговой инспекции. Арбитражный суд при вынесении данного решения исходит из неисполнения заявителем обязанности по доказыванию, возложенной на него действующим законодательством. В частности, Арбитражный суд считает недоказанным наличие всех элементов состава административного правонарушения. К данному выводу Арбитражный суд приходит ввиду следующих установленных обстоятельств.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2.1 КоАП ПМР административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом установлена административная ответственность. Таким образом, признаками административного правонарушения являются: наличие деяния, противоправность деяния, виновность и наказуемость деяния. Соответственно, перечисленные признаки подлежат установлению при рассмотрении судом дел о привлечении юридического лица к административной ответственности и входят в предмет доказывания по делам данной категории.

Пунктом 4 статьи 19.5 КоАП ПМР установлена административная ответственность за неоднократное неисполнение или ненадлежащее исполнение законного предписания (постановления, представления) органа (должностного лица), осуществляющего государственный контроль (надзор), об устранении нарушений действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики, если данное деяние не образует иного состава административного правонарушения.

Событие правонарушения, ответственность за совершение которого установлена пунктом 4 статьи 19.5 КоАП ПМР, составляют действия (бездействия) обязанного лица по неисполнению либо ненадлежащему исполнению законного предписания (представления) органа (должностного лица).

Устанавливая событие административного правонарушения, вменяемого ГУ, Арбитражный суд исходит из следующих обстоятельств.

Налоговой инспекцией на основании Приказа от 7 апреля 2021 года № 247 «О проведении планового контрольного мероприятия» проведено плановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения ГУ выдачи клиентами кассового чека и соответствия выдаваемого кассового чека установленным требованиям, а также проверка сопряженных с данной сферой вопросов соблюдения кассовой дисциплины в порядке, установленном действующим законодательством ПМР.

Мероприятие по контролю в отношении ГУ проводилось на основании Постановления Правительства ПМР от 25 января 2019 года №20 «Об утверждении Положения о порядке проведения налоговыми органами контрольных мероприятий на предмет выдачи индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами покупателям (клиентам) кассового чека» (далее – Положение).

В силу пункта 12 названного Положения контрольные мероприятия по проверке выдачи кассового чека могут быть плановыми и внеплановыми. Плановое контрольное мероприятие – контрольное мероприятие, осуществляемое налоговым органом на основании планов-графиков проведения контрольных мероприятий, составленных им на соответствующий квартал.

В силу пункта 21 Положения в случае выявления в ходе контрольного мероприятия факта невыдачи покупателю (клиенту) кассового чека, выдачи кассового чека, на котором не отпечатаны все обязательные реквизиты, выдачи кассового чека с указанием суммы, не

соответствующей фактически уплаченной покупателем (клиентом), сотрудником налогового органа, осуществляющим контрольное мероприятие, составляется акт контрольного мероприятия и принимаются меры по привлечению лиц, совершивших административное правонарушение, к административной ответственности в порядке, установленном нормами законодательства Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях, а также выносится предписание об устранении выявленных нарушений действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики.

Из материалов дела следует, что налоговой инспекцией в ходе мероприятия по контролю составлены Акт № 012-0002-21 от 16 апреля 2021 года, Акт № 012-0003-21 от 20 апреля 2021 года, Акт № 012-0004-21 от 20 апреля 2021 года, в которых зафиксирован факт нарушения пункта 2 подпункта д) Постановления Правительства ПМР от 15 января 2013 года № 9 «О применении контрольно-кассовых аппаратов (машин) на территории ПМР», а также факты отсутствия онлайн-касс.

В связи с указанными выявленными нарушениями налоговой инспекцией выдано Представление № 412-0002-21 от 26 апреля 2021 года со сроком устранения выявленных нарушений – 30 дней.

При этом Положение не предусматривает возможности по результатам мероприятия по контролю в рамках Положения выдачу представления. Так, в силу пункта 21, 23, подпункта е) пункта 7 Положения при выявлении в ходе контрольных мероприятий нарушений действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики в части выдачи кассового чека, налоговые органы вправе давать субъектам контроля обязательные для исполнения предписания. Доказательств выдачи ГУ предписания с соблюдением указанных норм в материалы дела не представлено.

Министерством финансов ПМР разработан и утвержден Регламент исполнения Государственной налоговой службой Министерства финансов Приднестровской Молдавской Республики государственной функции по проведению контрольных мероприятий на предмет выдачи индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами покупателям (клиентам) кассового чека, утвержденный Приказом от 10 ноября 2020 г. № 374 (далее – Регламент). Указанный Регламент также предусматривает при оформлении результатов мероприятия по контролю, в случае выявления нарушений выдачу обязательных для исполнения предписания. Выдача такого акта реагирования как Представление не предусмотрена указанным подзаконным актом.

Кроме того, и Положение, и Регламент предусматривают окончание мероприятия по контролю оформлением соответствующего акта, выдачей предписания или составлением протокола об административном правонарушении.

Тем самым Арбитражный суд приходит к выводу о том, что по результатам планового мероприятия по контролю на предмет соблюдения ГУ выдачи клиентам кассового чека и соответствия выдаваемого кассового чека установленным требованиям, проводимого на основании Приказа от 7 апреля 2021 года налоговая инспекция должна была оформить результаты такового соответствующим актом, выдачей обязательного для исполнения предписания и (или) составлением протокола об административном правонарушении в случае если в действиях проверяемого лица был установлен состав административного правонарушения.

Однако налоговой инспекцией 26 мая 2021 года выдано повторное представление № 412-0002-21 с требованием об устранении в тридцатидневный срок нарушений, выявленных в ходе планового мероприятия по контролю. Тем самым в рамках одного планового мероприятия по контролю вынесено два акта реагирования.

При этом ни Положение, ни Регламент не предусматривают выдачу повторных Представлений в рамках одного планового мероприятия по контролю.

Из содержания подпункта д) пункта 5, пункта 14 Положения следует, что в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения предписания налогового органа об устранении выявленных нарушений действующего законодательства Приднестровской

Молдавской Республики в части обеспечения обязательной выдачи кассового чека и соответствия выдаваемого кассового чека установленным требованиям налоговая инспекция должна была организовать внеочередное мероприятие по контролю.

Аналогичное положение закреплено и в подпункте б) пункта 18 Регламента.

Доказательств, проведения в отношении ГУ внепланового мероприятия по контролю на предмет проверки устранения выявленных нарушений действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики не представлено.

Пунктом 3 Регламента и подпунктом а) пункта 6 Положения следует, что налоговые органы при проведении мероприятий по контролю по проверке выдачи кассового чека покупателям обязаны проводить контрольные мероприятия в соответствии с требованиями действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики, в том числе и Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)». Указанный закон также не предусматривает возможность выдачи повторных представлений в рамках одного планового мероприятия по контролю. Для целей проверки исполнения выданных предписаний, представлений, обязательных для исполнения, должно быть организовано внеплановое мероприятие по контролю (статья 8 указанного Закона).

На основании приведенных норм права Арбитражный суд приходит к выводу о том, что налоговая инспекция должна была обеспечить организацию и проведение внепланового мероприятия по контролю на предмет устранения ГУ нарушений, выявленных в ходе планового мероприятия по контролю. Однако налоговой инспекцией в нарушение приведенных выше норм не организовано внеплановое мероприятие по контролю, а выдано повторное представление, возможность выдачи которого не предусмотрена действующим законодательством.

Пункт 4 статьи 19.5 КоАП ПМР предусматривает ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) законного предписания (представление) органа. При указанных выше обстоятельствах, установленных Арбитражным судом, представление от 26 апреля 2021 года № 412-0002-21 и повторное представление от 26 мая 2021 года № 412-0002-21 не могут быть определены как законные предписания (представления) уполномоченного органа, оформленные в соответствии с требованиями Закона, Положения и Регламента.

Ссылка представителей налоговой инспекции на то, что Положение не регламентирует количество возможных представлений в рамках мероприятия по контролю отклоняется Арбитражным судом, так как не основана на нормах права.

На основании изложенного Арбитражным судом проведен анализ заявления налоговой инспекции и документов, приложенных к нему, а также оценка доказательств, имеющих в деле, в соответствии с нормами действующего законодательства на предмет наличия в них доказательств события правонарушения, вменяемого ГУ. По результатам проведенной оценки доказательств Арбитражный суд приходит к выводу о непредставлении налоговой инспекцией достаточных доказательств, содержащих такие сведения и, соответственно, недоказанности заявителем события вменяемого ГУ административного правонарушения.

Согласно подпункту а) статьи 24.5 КоАП ПМР отсутствие в действиях лица, привлекаемого к административной ответственности, события вменяемого ему административного правонарушения является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении. Данное обстоятельство является основанием для отказа в удовлетворении требований налоговой инспекции, невозможности привлечения ГУ к административной ответственности и прекращения производства по делу об административном правонарушении.

На основании изложенного выше, руководствуясь статьями 113-116, статьей 130-17 Арбитражного процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики, статьей

30.11, подпунктом а) статьи 24.5 КоАП ПМР, Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики

Р Е Ш И Л:

1. Заявление Налоговой инспекции по г. Слободзея и Слободзейскому р-ну оставить без удовлетворения.

2. Производство по делу об административном правонарушении в отношении Государственного учреждения «Тираспольский клинический центр амбулаторно-поликлинической помощи» на основании протокола № 02-6/28 от 30 июня 2021 года прекратить.

Решение может быть обжаловано в кассационную инстанцию Арбитражного суда ПМР в течении 10 дней со дня вынесения.

**Судья Арбитражного суда
Приднестровской Молдавской Республики**

И.П. Григорашенко