



Арбитражный суд Хабаровского края
Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Хабаровск
27 января 2010 года

Дело №А73-14356/2009

Резолютивная часть решения объявлена 20 января 2010 года.
Мотивированное решение изготовлено 27 января 2010 года.

Арбитражный суд Хабаровского края в составе:
судьи Копыловой Н.Л.

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Агаповой В.С.

рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению

Общественной организации

к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по
Хабаровскому краю

о признании незаконным решения Межрайонной ИФНС России № 1 по
Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно
предмета спора, Управление ФНС России по Хабаровскому краю

при участии:

от заявителя – адвокат Кизилев Сергей Юрьевич по доверенности от 20.11.2009 г.,
от Межрайонной ИФНС № 1 – государственный налоговый инспектор отдела
выездных налоговых проверок Петренко Елена Анатольевна по доверенности
от 18.01.2009 г. № 515,

от Управления ФНС – старший государственный налоговый инспектор правового
отдела Фоменко Галина Николаевна по доверенности от 11.01.2010 г. №

05-01.

Предмет спора.

Общественная организация

(далее – ОО «
»), Организация, заявитель,
налогоплательщик) обратилась в арбитражный суд к Межрайонной инспекции
Федеральной налоговой службы № 1 по Хабаровскому краю (далее – Межрайонная
ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю, Инспекция, налоговый орган) с

заявлением, уточненным в ходе судебного разбирательства, о признании незаконным в полном объеме решения Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения в редакции изменений, внесенных в оспариваемый акт решением УФНС России по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. №10-04-03/244/17551.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал уточненные требования в полном объеме, настаивал на удовлетворении всех доводов заявления.

Межрайонная ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю, Управление ФНС России по Хабаровскому краю в отзывах и их представители в судебном заседании с заявлением не согласились, приведя доводы, аналогичные выводам решения Управления ФНС по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. №10-04-03/244/17551, принятого по результатам рассмотрения апелляционной жалобы налогоплательщика на оспариваемое решение.

Материалами дела установлено, что в проверяемый период основными видами деятельности Организации являлись: охота и разведение диких животных, включая предоставление услуг в этих областях и розничная торговля непродовольственными товарами.

Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю проведена выездная налоговая проверка Общественной организации по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты в бюджет налогов и сборов, в том числе: единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения (далее – УСНО) за период с 01.01.2005 г. по 31.12.2007 г., единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности (далее – ЕНВД) за период с 01.01.2005 г. по 30.09.2008 г., сбора за пользование объектами животного мира за период с 01.01.2005 г. по 31.12.2005 г.

По результатам проверки составлен акт от 04.03.2009 г. № 11-10/365/1503 и принято решение от 09.04.2009 г. № 12 о привлечении Организации к ответственности за совершение налогового правонарушения.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы налогоплательщика решением Управления ФНС России по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. № 10-04-03/244/17551 решение Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 было изменено.

С учетом решения Управления ФНС России по Хабаровскому краю Организация привлечена к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 Налогового кодекса РФ (далее также – НК РФ), в виде штрафа за неуплату (неполную уплату) УСНО в сумме 37 831 руб. и к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 126 НК РФ, в виде штрафа в сумме 50 руб. за непредставление документов (книги доходов и расходов за 2006 и 2007 гг.).

При этом с учетом обстоятельств, смягчающих ответственность Организации, налоговым органом суммы штрафов были снижены в два раза.

Решением также установлена и предложена к уплате недоимка по налогам в общей сумме 565 230 руб., в том числе: УСНО за 2005-2007 гг. в сумме 462 916 руб., ЕНВД за 2005 год в сумме 24 руб., сбор за пользование объектами животного мира за 2005 год в сумме 102 290 руб.; начислена к уплате пеня в общей сумме 112 244 руб., в том числе: по УСНО (106 522 руб.), по ЕНВД (2 руб.), по сбору за пользование объектами животного мира (5 720 руб.).

Не согласившись с решением Межрайонной ИНФС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 в редакции изменений, внесенных решением УФНС России по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. №10-04-03/244/17551, Общественная организация обратилась в арбитражный суд с заявлением о признании решения недействительным в полном объеме.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей сторон и третьего лица, суд признал заявление подлежащим удовлетворению частично.

Сбор за пользование объектами животного мира.

Оспариваемым решением Организации начислен к уплате сбор за пользование объектами животного мира за 2005 год в сумме 102 290 руб., пеня в сумме 5 720 руб.

Организация не согласна с начислением данного сбора, указывает на наличие в лицевом счете переплаты по сбору за пользование объектами животного мира.

Согласно оспариваемому решению, доначисление Организации к уплате сбора за пользование объектами животного мира и начисление пени произведено налоговым органом на основании сведений о выданных Организации лицензиях (разрешениях) на пользование объектами животного мира, представленных Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Хабаровскому краю и ЕАО, из которых следует, что в 2005 году Организацией были получены лицензии на изъятие из среды обитания, таких объектов животного мира, как медведь, лось, соболь, выдра, глухарь каменный.

Статьей 33 Федерального закона «О животном мире» от 24.04.1995 г. № 52-ФЗ (далее – Закон о животном мире) установлено, что объекты животного мира могут предоставляться органами государственной власти, уполномоченными осуществлять права собственника от имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, юридическим лицам в долгосрочное пользование на основании долгосрочной лицензии и гражданам в краткосрочное пользование на основании именной разовой лицензии.

Пользователь осуществляет принадлежащие ему права владения и пользования объектами животного мира на условиях и в пределах, установленных законом, лицензией и договором с органом государственной власти, предоставляющим

соответствующую территорию, акваторию для осуществления пользования животным миром.

Статьей 34 Закона о животном мире (часть 3) установлено, что пользование животным миром осуществляется посредством изъятия объектов животного мира из среды их обитания либо без такового.

Статья 35 Закона о животном мире, определяющая условия пользования животным миром, устанавливает, что пользователи объектами животного мира, осуществляющие *изъятие* объектов животного мира из среды их обитания в соответствии с частью четвертой статьи 34 настоящего Федерального закона (в отношении объектов животного мира, изъятие которых из среды их обитания без лицензии запрещено), уплачивают сбор за пользование объектами животного мира в размерах и порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Согласно пункту 1 статьи 333.1 НК РФ плательщиками сбора за пользование объектами животного мира признаются организации и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, получающие в установленном порядке лицензию (разрешение) на пользование объектами животного мира на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 1, 3 статьи 333.5 НК РФ плательщики, указанные в пункте 1 статьи 333.1 настоящего Кодекса, сумму сбора за пользование объектами животного мира уплачивают при получении лицензии (разрешения) на пользование объектами животного мира. Уплата сбора за пользование объектами животного мира производится плательщиками по месту нахождения органа, выдавшего лицензию (разрешение) на пользование объектами животного мира.

В статье 1 Закона о животном мире установлены следующие понятия:

- пользователи животным миром – граждане, индивидуальные предприниматели и юридические лица, которым законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации предоставлена возможность пользоваться животным миром;

- долгосрочная лицензия – специальное разрешение на осуществление хозяйственной и иной деятельности, связанной с использованием и охраной объектов животного мира;

- именная разовая лицензия – специальное разрешение на однократное использование определенных объектов животного мира с указанием места и срока его действия, а также количества допустимых к использованию объектов животного мира.

В статье 37 Федерального закона «О животном мире» установлено, что именные разовые лицензии на использование объектов животного мира выдаются гражданам соответствующим специально уполномоченным органом по охране, контролю и регулированию использования объектов животного мира и среды их

обитания по заявкам граждан в соответствии с установленным порядком, а также пользователями животным миром в пределах установленных им лимитов.

Порядок выдачи именных разовых лицензий на использование объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, установлен Положением, утвержденным Приказом Минсельхоза России от 04.01.2001 г. № 3 (зарегистрировано в Минюсте РФ 22.03.2001 № 2652).

Согласно указанному Положению (в редакции, действовавшей в 2005 году, пункты 1.5, 1.6.2) лицензии выдаются гражданам, имеющим удостоверения на право охоты. Лицензии выдаются территориальными охотуправлениями и юридическими лицами, осуществляющими пользование охотничьими животными в установленном порядке. Юридическими лицами лицензии выдаются на территории, акватории, предоставленные им решениями органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации для осуществления пользования охотничьими животными на основании долгосрочной лицензии. Бланки лицензий установленной формы выдаются Министерством и территориальными охотуправлениями в соответствии с порядком, определенным данным Положением.

В силу пунктов 3.1, 3.3, 3.4 Положения за выдачу лицензии взимается сбор. Размер сбора за выдачу лицензии определяется исходя из расходов на экспертизу заявок на добычу охотничьих животных, организационных и иных расходов, связанных с выдачей лицензии. Территориальные охотуправления и юридические лица выдают лицензии гражданам после оплаты сбора за выдачу лицензии по предъявлении квитанции об оплате и удостоверения на право охоты на территории, перечисленные в п. 1.6 настоящего Положения. Допускается взимание сбора за выдачу лицензии с граждан непосредственно при получении лицензии. Денежные средства в уплату этого сбора принимаются уполномоченным должностным лицом выдающих лицензии юридических лиц и в тот же день вносятся в кассу этого юридического лица, а затем не реже одного раза в месяц перечисляются на соответствующий счет.

Из материалов дела следует, что согласно долгосрочной лицензии серия ХХ № 1548 Общественная организация

является пользователем объектами животного мира, срок действия лицензии с 04.10.2000 г. по 05.10.2025 г.

Из материалов дела также усматривается, что Организацией в 2005 году были получены именные разовые лицензии (бланки лицензий), которые Организация после дооформления выдавала охотникам на основании долгосрочной лицензии. Данное обстоятельство подтверждается приобщенными к материалам дела копиями именных разовых лицензий с указанием фамилий охотников и организации, выдавшей лицензию, –

Из решения налогового органа следует, что в силу п. 1 ст. 333.1 НК РФ Организация является плательщиком сбора за пользование объектами животного мира, при этом основанием для начисления сбора явилось непредставление

Организацией в налоговый орган по месту своего учета в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 333.7 НК РФ, сведений о полученных лицензиях (разрешениях) на пользование объектами животного мира, суммах сбора, подлежащих уплате, и суммах фактически уплаченных сборов.

Однако из анализа вышеприведенных норм, устанавливающих в спорном периоде порядок выдачи именных разовых лицензий, следует, что обязанность уплачивать сбор за пользование животным миром при получении именных разовых лицензий возложена законодателем на лицо, получившее такую лицензию осуществляющего на основании лицензии изъятие объектов животного мира из среды обитания.

В рассматриваемом случае Организация в соответствии с вышеуказанным порядком, получала не лицензии, а бланки именных разовых лицензий для последующего дооформления и выдачи физическим лицам, имеющим удостоверения на право охоты, которые и должны являться плательщиками сбора за пользование объектами животного мира. Организация не являлась получателем именных разовых лицензий, не осуществляла изъятие объектов животного мира из среды их обитания, следовательно, это лицо не может являться плательщиком сбора.

Данную позицию занял Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в определениях от 04.04.2007 г. № 3228/07, от 24.07.2009 г. № ВАС-8597/09.

Также несостоятельны выводы налогового органа со ссылками на пункт 1 статьи 333.7 НК РФ об обязанности Организации представлять в налоговый орган сведения о полученных лицензиях (разрешениях) на пользование объектами животного мира

Пунктом 1 статьи 333.7 НК РФ предусмотрено, что организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие пользование объектами животного мира по лицензии (разрешению) на пользование объектами животного мира, не позднее 10 дней с даты получения такой лицензии (разрешения) представляют в налоговый орган по месту нахождения органа, выдавшего указанную лицензию (разрешение), сведения о полученных лицензиях (разрешениях) на пользование объектами животного мира, суммах сбора, подлежащих уплате, и суммах фактически уплаченных сборов.

Однако Организацией были получены не лицензии, а бланки именных разовых лицензий. При этом обязанности юридического лица представлять налоговому органу сведения о полученных бланках именных разовых лицензий ни в законодательстве о животном мире, ни в налоговом законодательстве не предусмотрено.

Таким образом, с учетом изложенного суд признает необоснованными выводы налогового органа о наличии у Организации в спорном периоде обязанности как уплачивать сбор за пользование объектами животного мира, так и представлять сведения о полученных лицензиях, в связи с чем решение Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 в части доначисления

сбора за пользование объектами животного мира и пени по этому сбору подлежит признанию недействительным.

Единый налог на вмененный доход для отдельных видов деятельности.

Оспариваемым решением Организации начислены к уплате ЕНВД за 2005 год в сумме 24 руб., пеня в сумме 2 руб.

Из материалов дела следует, что в отношении осуществляемой розничной торговли непродовольственными товарами Организация применяла специальный налоговый режим в виде уплаты единого налога на вмененный доход.

Согласно закону Хабаровского края от 26.11.2002 г. № 71 «О системе налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности в Хабаровском крае» в редакции, действовавшей в 2005 году, в Ульчском районе при осуществлении розничной торговли подлежал применению коэффициент К-2 в значении 0,351.

В ходе выездной налоговой проверки установлено, что Организацией в 2005 году при исчислении ЕНВД было неправильно применено значение коэффициента К-2: вместо установленного значения 0,351 применялось значение 0,350, что привело к неуплате ЕНВД поквартально по 6 руб., за год – 24 руб.

В данной части, не оспаривая факт неправильного применения К-2, заявитель указывает, что недоплата налога должна была быть выявлена при подаче налоговых деклараций путем проведения камеральных налоговых проверок.

Данный довод судом не принимается, поскольку в силу статьи 87 Налогового кодекса РФ формами налогового контроля являются как камеральные, так и выездные налоговые проверки, имеющие одинаковые цели: контроль за соблюдением налогоплательщиком, плательщиком сборов или налоговым агентом законодательства о налогах и сборах.

В рассматриваемом случае неправильное применение налогоплательщиком при исчислении ЕНВД коэффициента К-2 выявлено при осуществлении налогового контроля в форме выездной налоговой проверки. При этом, как следует из материалов дела, камеральные налоговые проверки по ежеквартальным налоговым декларациям, представляемым Организацией в 2005 году, не проводились. Между тем, непроведение камеральной налоговой проверки не влечет последствий в виде освобождения налогоплательщика от доначисления налога к уплате в случае неправильного исчисления налога, выявленного при проведении выездной налоговой проверки.

С учетом изложенного, заявление в части ЕНВД удовлетворению не подлежит.

Налог, уплачиваемый в связи с применением упрощенной системы налогообложения (УСНО).

В отношении деятельности по реализации пушно-мехового сырья (товаров), а также реализации мяса животных, добытых по лицензиям (разрешениям) на

пользование объектами животного мира, налогоплательщик применял УСНО с объектом налогообложения «доходы, уменьшенные на величину расходов».

Оспариваемым решением Организации начислен к уплате налог, уплачиваемый в связи с применением УСНО – 462 916 руб. (в т.ч.: 2005 г. – 71 098 руб., 2006 г. – 208 035 руб., 2007 г. – 183 783 руб.), пеня – 106 522 руб., штраф – 37 831 руб.

Из решения следует, что основанием доначисления налога, уплачиваемого в связи с применением УСНО, явилось выявление в ходе выездной налоговой проверки, что при исчислении УСНО налогоплательщиком в составе доходов не отражена выручка от реализации через комиссионера ООО «Норд-Ост-Тур» на международных пушных аукционах находящейся в собственности заявителя пушнины.

Выручка (доход) от указанной реализации поступала на банковский счет организации, а также на сберегательную книжку, принадлежащую главному бухгалтеру организации –

Организация не оспаривает установленные в ходе выездной налоговой проверки суммы доходов за спорные периоды, однако не согласна с тем, что по результатам выездной налоговой проверки Инспекция включает в налоговую базу только выручку, полученную Организацией на аукционе, без учета расходов, выплаченных охотникам за приобретение пушнины и мяса, поскольку расходные документы организацией не были представлены. Организация считает, что при непредставлении расходных документов, следовало применить расчетный метод определения расходов.

В данной части несогласия с решением, а также в части привлечения к ответственности по п. 1 ст. 126 НК РФ Организация приводит доводы об отсутствии ее вины в непредставлении полного пакета документов, подтверждающих затраты на приемку у охотников пушнины и мяса животных, а также непредставление книг доходов и расходов за 2006 и 2007 гг., ссылаясь на обстоятельства, связанные с пожаром, произошедшим 27.10.2008 г. в магазине «Охотник» (с. Богородское), в результате которого сгорели первичные документы Организации.

Порядок признания доходов и расходов при исчислении УСНО определяется ст. 346.17 НК РФ.

В ходе рассмотрения дела доводов о несогласии с решением в части определения налоговым органом доходов за спорный период заявителем не приводилось, по обстоятельствам данного спора усматривается, что заявитель не согласен с определением налоговым органом сумм расходов, в частности – не согласен с неприятием налоговым органом расходов в виде произведенных затрат на приобретение у охотников пушнины и мяса животных.

Согласно пункту 2 статьи 346.17 НК РФ расходами налогоплательщика признаются затраты после их фактической оплаты. В целях настоящей главы

оплатой товаров (работ, услуг) и (или) имущественных прав признается прекращение обязательства налогоплательщика - приобретателя товаров (работ, услуг) и (или) имущественных прав перед продавцом, которое непосредственно связано с поставкой этих товаров (выполнением работ, оказанием услуг) и (или) передачей имущественных прав.

При определении объекта налогообложения налогоплательщик уменьшает полученные доходы на расходы, перечень которых приведен в пункте 1 статьи 346.16 НК РФ.

В силу пункта 2 статьи 346.16 НК РФ расходы, указанные в пункте 1 статьи 346.16 НК РФ, принимаются при условии их соответствия критериям, указанным в пункте 1 статьи 252 НК РФ, согласно которому расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты.

В обоснование вывода о непринятии расходов Организации при оплате за пушнину и мясо животных, налоговый орган указывает на непредставление документов, подтверждающих данные затраты.

Материалами дела установлено, что расходные документы, подтверждающие выплаты охотникам за проданную пушнину и мясо, в ходе выездной налоговой проверки Организацией не были представлены.

В силу требований ст. 17 Федерального закона от 21.11.1996 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете», п. 5, 8 ст. 23 НК РФ обязанность обеспечить сохранность документов, являющихся основанием для исчисления и уплаты налогов и, следовательно, обязанность по доказыванию правомерности отнесения тех или иных затрат на расходы в целях исчисления УСНО лежит на налогоплательщике.

Как указывает заявитель, причиной непредставления документов, подтверждающих понесенные расходы, явилась утрата документов в результате пожара, произошедшего 27.10.2008 г. в принадлежащем организации здании магазина, расположенном в с. Богородское, ул. Амурская, 36.

Факт пожара материалами дела подтверждается и не оспаривался налоговым органом.

Однако налоговый орган со ссылками на протокол осмотра от 10.12.2008 г., план-схему магазина, указывает, что в магазине отсутствовало административное помещение, где могли храниться бухгалтерские документы.

Вместе с тем согласно пояснениям, данным в судебном заседании свидетелем Кизима Е.Н. (протокол судебного заседания от 23.11.2009 г.), работающей продавцом в магазине «Охотник», бухгалтерские документы Организации хранились в подсобном помещении магазина, куда были помещены после проведения 24.10.2008 г. отчетного собрания охотников и рыболовов, где было решено расширить помещение для проведения собраний, в том числе за счет перемещения документов Организации. Сейф, в котором изначально хранились документы, пришел в негодность и занимал много места, его вынесли. Шкаф, в

который были помещены документы, находился в деревянной пристройке магазина, полностью сгорел вместе с пристройкой и документами.

Налоговый орган указывает, что Организация не представила доказательств, что ею были предприняты действия по восстановлению необходимых документов, а также не представила доказательств невозможности их восстановления на момент проведения выездной налоговой проверки и на момент рассмотрения вышестоящим налоговым органом апелляционной жалобы.

По обстоятельствам спора усматривается, что в представленных Организацией налоговых декларациях по УСНО за спорные периоды 2005, 2006, 2007 гг. были неправильно отражены как суммы доходов, так и суммы расходов.

Однако налоговый орган, установив и увеличив суммы доходов в спорных периодах, расходы принял в суммах, заявленных налогоплательщиком в налоговых декларациях.

Согласно доводам заявителя, затраты на приобретение у охотников пушнины и мяса за наличный расчет составили 530 655 руб. за 2005 год, 1 520 864 руб. за 2006 год, 1 412 650 руб. за 2007 г., о чем было заявлено Организацией в возражениях на акт проверки.

В оспариваемом решении налогового органа отражено, что сведения о понесенных расходах за приобретение пушнины и мяса, представлялись налогоплательщиком с возражениями на акт проверки.

Так, при проведении выездной налоговой проверки налоговому органу Организацией были представлены списки охотников, получивших именные разовые лицензии, копии именных разовых лицензий, договоры с охотниками.

Из оспариваемого решения видно, что договоры купли-продажи исследовались налоговым органом, однако не были приняты в связи с тем, что в договорах не указано, каким способом фактически производятся расчеты с каждым конкретным охотником.

Согласно доводам Организации и представленным в материалы дела доказательствам, оплата за принятую у охотников пушнину и мясо производилась наличным путем, в основном после реализации на пушном аукционе.

Согласно доводам налогового органа, расходы организации, осуществленные за наличный расчет, не могут быть приняты в связи с отсутствием кассовых чеков.

Однако чеки контрольно-кассовой техники являются не единственным доказательством оплаты товаров (работ, услуг).

Из журнала-ордера 31 «Касса» видно, что денежные средства выдавались в подотчет директору Организации, директор выдавал деньги охотникам, о чем

свидетельствует ведомость № 9 «Расчеты с подотчетными лицами» - авансовые отчеты (приемные квитанции).

Выдача наличных денежных средств за приобретение пушнины и мяса отражена в шахматной ведомости и журналах ордерах.

Указанные доказательства приняты судом с учетом положений, изложенных в Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 12.07.2006 г. № 267-О, Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.02.2001 г. № 5 «О некоторых вопросах применения Части Первой Налогового кодекса Российской Федерации», в пункте 29 которого установлено, что суд обязан принять и оценить документы и иные доказательства, представленные налогоплательщиком в обоснование своих возражений по акту выездной налоговой проверки, независимо от того, представлялись ли эти документы налогоплательщиком налоговому органу.

Далее. Налоговый орган в качестве доходов от деятельности Организации принял во внимание выручку от реализации продукции на пушных аукционах.

Вместе с тем, материалами дела установлено, что Организация является охотопользователем, производит реализацию лицензий на право добычи пушного зверя; заготовкой пушнины Организация не занимается, а производит ее закупку у охотников и реализацию на пушных аукционах.

Налоговый орган, признав факт реализации пушнины на пушных аукционах, не принял во внимание источники приобретения реализованной пушнины и не установил сумм, затраченных Организацией на приобретение пушнины.

При этом налоговый орган сослался на непредставление налогоплательщиком полного комплекта документов, подтверждающих расходы.

То обстоятельство, что документы не были представлены в связи с их утратой в результате пожара, не принято во внимание, поскольку, как указывает налоговый орган, налогоплательщиком не были приняты меры к восстановлению документов ни в период проведения проверки, ни на стадии обжалования решения в вышестоящем налоговом органе.

Согласно подп. 7 п. 1 ст. 31 НК РФ в случае непредставления в течение более двух месяцев налоговому органу необходимых для расчета налогов документов налоговые органы имеют право определять суммы налогов, подлежащие внесению налогоплательщиками в бюджет (внебюджетные фонды), расчетным путем на основании имеющейся у них информации о налогоплательщике, а также данных об иных аналогичных налогоплательщиках.

Тем не менее, суммы налогов, подлежавшие уплате в бюджет по итогам проверенных налоговых периодов, были исчислены инспекцией на основании налоговых деклараций налогоплательщика и сведений о движении денежных

средств по банковским счетам без учета сумм расходов, понесенных налогоплательщиком.

В соответствии с частью 5 статьи 200 АПК РФ на налоговом органе лежит бремя доказывания соответствия оспариваемого решения закону или иному нормативному правовому акту, а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия такого решения.

Учитывая, что объем налоговых обязательств Организации налоговым органом достоверно не определен, суд приходит к выводу о недоказанности инспекцией правильности исчисления суммы налога, подлежащего уплате в связи с применением упрощенной системы налогообложения.

В связи с этим решение Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 в части доначисления единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, в сумме 462 916 руб., пени по данному налогу в сумме 106 522 руб., штрафа в сумме 37 831 руб. подлежит признанию недействительным.

В части привлечения налогоплательщика к ответственности по п. 1 ст. 126 Налогового кодекса РФ в виде штрафа в сумме 50 руб.

Материалами дела установлено, что данная ответственность возложена на Организацию в связи с непредставлением книг доходов и расходов за 2006 и 2007 гг. (по 50 руб. за две книги с учетом снижения суммы штрафа в два раза).

Согласно пунктам 1, 3 статьи 93 НК РФ должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, вправе истребовать у проверяемого лица необходимые для проверки документы посредством вручения этому лицу (его представителю) требования о представлении документов. Документы, которые были истребованы в ходе налоговой проверки, представляются в течение 10 дней со дня вручения соответствующего требования.

В силу пункта 4 статьи 93 НК РФ отказ проверяемого лица от представления запрашиваемых при проведении налоговой проверки документов или непредставление их в установленные сроки признаются налоговым правонарушением и влекут ответственность, предусмотренную статьей 126 НК РФ.

Таким образом, основанием привлечения к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 126 НК РФ, при непредставлении документов в период налоговой проверки является либо отказ проверяемого лица от представления документов либо непредставление документов в установленный срок.

В силу статьи 106 НК РФ налоговым правонарушением признается виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое настоящим Кодексом установлена ответственность.

Пунктом 6 статьи 108 НК РФ установлено, что лицо считается невиновным в совершении налогового правонарушения, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке. Лицо, привлекаемое к ответственности, не обязано доказывать свою невиновность в совершении налогового правонарушения. Обязанность по доказыванию обстоятельств, свидетельствующих о факте налогового правонарушения и виновности лица в его совершении, возлагается на налоговые органы. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Статьей 109 НК РФ к обстоятельствам, исключающим привлечение лица к ответственности за совершение налогового правонарушения, отнесено отсутствие вины лица в совершении налогового правонарушения.

Статьей 111 НК РФ установлен перечень обстоятельств, исключающих вину лица в совершении налогового правонарушения, при наличии которых лицо не подлежит ответственности за совершение налогового правонарушения. Перечень указанных обстоятельств является открытым, поскольку подпункт 4 пункта 1 данной нормы предоставляет право суду или налоговому органу признать любые иные обстоятельства обстоятельствами, исключающими вину лица в совершении налогового правонарушения.

Согласно материалам дела, отказ в предоставлении документов со стороны Организации не зафиксирован, книги доходов и расходов не были представлены в связи с их утратой в результате пожара.

При указанных обстоятельствах суд не усматривает вины Организации в непредставлении книг доходов и расходов, в связи с чем решение Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 о привлечении Общественной организации Ульчского районного общества охотников и рыболовов к ответственности за совершение налогового правонарушения по п. 1 ст. 126 Налогового кодекса РФ в виде штрафа в сумме 50 руб. подлежит признанию недействительным.

Иные доводы о несогласии с решением.

Заявитель приводит доводы о проведении в отношении Организации за один и тот же период по тем же налогам двух проверок: оперативно-розыскной частью по налоговым преступлениям по Северной территориальной зоне Управления внутренних дел по Хабаровскому краю, а затем Инспекцией, а также указывает на неправомерное использование в ходе выездной налоговой проверки документов и сведений, полученных от ОРЧ УНП УВД по Хабаровскому краю.

Порядок проведения выездной налоговой проверки определен положениями ст. 89 НК РФ.

Налоговые органы не вправе проводить две и более выездные налоговые проверки по одним и тем же налогам за один и тот же период (п. 5 ст. 89 НК РФ).

Налоговые органы не вправе проводить в отношении одного налогоплательщика более двух выездных налоговых проверок в течение календарного года, за исключением случаев принятия решения руководителем федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, о необходимости проведения выездной налоговой проверки налогоплательщика сверх указанного ограничения.

Как следует из материалов дела, на основании решения исполняющего обязанности начальника Инспекции от 19.11.2008 № 312 налоговым органом проведена выездная налоговая проверка Общественной организации «
» по вопросу правильности исчисления и уплаты налогов за период с 01.01.2005 г. по 30.09.2008 года.

Ранее ОРЧ УНП УВД по Хабаровскому краю проводилась проверка правильности исчисления и уплаты Организацией налога, уплачиваемого в связи с применением УСНО за период с 01.01.2005 г. по 31.12.2007 г. (акт проверки от 26.06.2008 № 11/с-2232).

Сотрудниками ОРЧ УНП по Северной территориальной зоне УВД по Хабаровскому краю в отношении организации проведена проверка в соответствии с порядком, установленным Законом РФ от 18.04.1991 № 1026-1 «О милиции», Приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации от 16.03.2004 № 177 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства РФ о налогах и сборах».

В соответствии с Указом Президента от 12.05.2008 № 724 «Об утверждении структуры федеральных органов исполнительной власти» управление внутренних дел является структурным подразделением Министерства внутренних дел РФ, налоговые органы подчинены Министерству финансов РФ.

Таким образом, органы внутренних дел и налоговые органы наделены различной компетенцией и выполняют разные функции; проверка, проведенная ОРЧ УНП УВД по Хабаровскому краю, является самостоятельной и не относится к выездной налоговой проверке, проводимой налоговыми органами в соответствии с положениями НК РФ.

В соответствии с п. 3 ст. 82 НК РФ налоговые органы, таможенные органы, органы государственных внебюджетных фондов и органы внутренних дел в порядке, определяемом по соглашению между ними, информируют друг друга об имеющихся у них материалах о нарушениях законодательства о налогах и сборах и налоговых преступлениях, о принятых мерах по их пресечению, о проводимых ими налоговых проверках, а также осуществляют обмен другой необходимой информацией в целях исполнения возложенных на них задач.

В соответствии с Инструкцией о порядке направления органами внутренних дел материалов в налоговые органы при выявлении обстоятельств, требующих совершения действий, отнесенных к полномочиям налоговых органов, для

принятия по ним решений, утвержденной Приказом МВД России и МНС России от 22.01.2004 № 76/АС-3-06/37 «Об утверждении нормативных правовых актов о порядке взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов по предупреждению, выявлению и пресечению налоговых правонарушений и преступлений» в Инспекцию поступили материалы проверки, проведенной ОРЧ УНП УВД по Хабаровскому краю в отношении налогоплательщика, для принятия решения о проведении либо об отказе в проведении мероприятий налогового контроля.

По результатам рассмотрения указанных материалов Инспекцией принято решение о проведении в отношении Общественной организации «Ульчское районное общество охотников и рыболовов» выездной налоговой проверки.

Выездной налоговый контроль проводится должностными лицами Инспекции в пределах своей компетенции посредством мероприятий, предусмотренных ст. 82 НК РФ.

Использование Инспекцией в ходе выездной налоговой проверки материалов (информации), полученных от ОРЧ УНП УВД по Хабаровскому краю, не противоречит установленному НК РФ порядку проведения выездной налоговой проверки.

Заявитель приводит доводы о нарушении налоговым органом процедуры проведения проверки, составления акта проверки и принятия решения, такие, как: нарушение сроков проведения проверки, составления акта проверки и принятия решения, в частности, документы, касающиеся деятельности налогоплательщика, использованные Инспекцией в ходе выездной налоговой проверки, запрошены налоговым органом у контрагентов или у иных лиц до начала проведения проверки; принятие решения о проведении проверки неуполномоченным лицом – и.о. начальника инспекции, в то время как такое право предоставлено только начальнику инспекции или его заместителю; проведение проверки в помещении налоговой инспекции и в отсутствие представителя Организации.

В соответствии с п. 2 ст. 93.1 НК РФ в случае, если вне рамок проведения налоговых проверок у налоговых органов возникает необходимость получения информации относительно конкретной сделки, должностное лицо налогового органа вправе истребовать эту информацию у участников этой сделки или у иных лиц, располагающих информацией об этой сделке.

Инспекцией до начала выездной налоговой проверки в период с 17.11.2008 г. на основании ст. 93.1 НК РФ в адрес районного отдела внутренних дел Ульчского района, Николаевского-на-Амуре филиала Бюро технической инвентаризации, Главного Управления Федеральной регистрационной службы по Хабаровскому краю и ЕАО, Управления Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Хабаровскому краю и ЕАО, Администрации Ульчского муниципального района направлены требования о представлении документов (информации) в отношении деятельности налогоплательщика. Также на основании ст. 86 НК РФ направлен запрос в Дальневосточный банк Сбербанка

России ОСБ № 4164 о представлении выписок по операциям на счетах организации.

Истребование вышеуказанных документов проводилось Инспекцией в ходе проведения предпроверочного анализа в целях подготовки к выездной налоговой проверке Организации. Действия Инспекции соответствуют положениям п. 2 ст. 93.1 НК РФ и не свидетельствуют о нарушении Инспекцией срока начала проведения выездной налоговой проверки.

Всем доводам заявителя в отношении процедуры проведения проверки и принятия решения подробная правильная оценка дана в решении Управления ФНС России по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. № 10-04-03/244/17551.

В соответствии с пунктом 14 статьи 101 Налогового кодекса РФ несоблюдение должностными лицами налоговых органов требований, установленных настоящим Кодексом, может являться основанием для отмены решения налогового органа вышестоящим налоговым органом или судом.

Нарушение существенных условий процедуры рассмотрения материалов налоговой проверки является основанием для отмены вышестоящим налоговым органом или судом решения налогового органа о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения или решения об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения. К таким существенным условиям относится обеспечение возможности лица, в отношении которого проводилась проверка, участвовать в процессе рассмотрения материалов налоговой проверки лично и (или) через своего представителя и обеспечение возможности налогоплательщика представить объяснения.

Основаниями для отмены решения налогового органа вышестоящим налоговым органом или судом могут являться иные нарушения процедуры рассмотрения материалов налоговой проверки, если только такие нарушения привели или могли привести к принятию руководителем (заместителем руководителя) налогового органа неправомерного решения.

Изучив изложенные заявителем доводы и представленные в материалы дела доказательства, суд не установил существенных нарушений процедуры проведения проверки и рассмотрения материалов налоговой проверки, которые могли быть признаны самостоятельными основаниями для признания недействительным оспариваемого решения.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы в виде уплаченной государственной пошлины за рассмотрение дела судом и принятие обеспечительной меры подлежат взысканию в пользу заявителя с налогового органа за счет средств федерального бюджета.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л :

уточненное заявление удовлетворить частично.

Решение Межрайонной ИФНС России № 1 по Хабаровскому краю от 09.04.2009 г. № 12 о привлечении Общественной организации

к ответственности за совершение налогового правонарушения в редакции изменений, внесенных решением Управления ФНС России по Хабаровскому краю от 03.08.2009 г. № 10-04-03/244/17551, признать недействительным в части:

- **доначисления** единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, **в сумме 462 916 руб.**, пени по данному налогу **в сумме 106 522 руб.**, штрафа **в сумме 37 831 руб.**;

- **доначисления** сбора за пользование объектами животного мира **в сумме 102 290 руб.**, пени по этому сбору в сумме 5 720 руб.;

- **привлечение к ответственности** по п. 1 ст. 126 Налогового кодекса РФ в виде штрафа **в сумме 50 руб.**

В остальной части заявление оставить без удовлетворения.

Взыскать с Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Хабаровскому краю за счет средств федерального бюджета в пользу Общественной организации **судебные расходы** в виде государственной пошлины в сумме 3 000 руб. 00 коп.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Шестой арбитражный апелляционный суд, в двухмесячный срок после вступления в законную силу – в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа через Арбитражный суд Хабаровского края.

Судья

Копылова Н.Л.