



Справа № 815/7164/15

**ПОСТАНОВА**  
**ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

26 січня 2016 року

м.Одеса

Одеський окружний адміністративний суд у складі: головуючого судді Єфіменка К.С., розглянувши у приміщенні суду в порядку письмового провадження справу за адміністративним позовом Товариства з обмеженою відповідальністю «УКР-РЕСУРС» до ДПІ у Приморському районі м.Одеси Головного ДФС в Одеській області про визнання протиправними та скасування податкового повідомлення-рішення від 22.09.2015 року №0002502201, -

**В С Т А Н О В И В:**

З позовом до суду звернулось Товариство з обмеженою відповідальністю «УКР-РЕСУРС» до ДПІ у Приморському районі м.Одеси Головного ДФС в Одеській області про визнання протиправними та скасування податкового повідомлення-рішення від 22.09.2015 року №0002502201.

В судовому засіданні 11.01.2016 року представником позивача були підтримані позовні вимоги в повному обсязі, посиляючись на те, що позивач не повинен був подавати звіт до податкового органу з приводу здійснення ним господарських операцій в сфері ЗЕД з компанією "RAYBURG TRANSIT LLP", оскільки вона зареєстрована у Великій Британії, яка не входить до переліку територій, визначених розпорядженням Кабміну Міністрів України від 25.12.2012 №1042-р «Перелік держав (територій) в яких ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 та більше процентних пунктів нижче, чим в Україні»), операції з компаніями яких є контрольованими у розумінні пп.[39.2.1.2](#) пп.[39.2.1](#) п.[39.2](#) ст.[39 ПК України](#). Представник відповідача ДПІ у Приморському районі м.Одеси ГУ ДФС в Одеській області був сповіщений належним чином про день, час та місце слухання справи (а.с.83), але в судове засідання не прибув без поважних причин, а тому суд, на підставі положень ч.6 [ст.128 КАС України](#), ухвалив рішення розглянути цю справу в порядку письмового провадження 26.01.2016 року за наявними в справі письмовими доказами та запереченнями.

Дослідивши наявні в справі письмові докази суд встановив наступні факти та обставини:

Відповідач Державна податкова інспекція у Приморському районі м.Одеси ГУ ДФС України, на підставі [ст.1 Закону України «Про державну податкову службу»](#), є місцевим підрозділом центрального органу державної виконавчої влади та згідно ст.ст.[7,10,11](#) цього ж [Закону](#) здійснює повноваження щодо встановлення порушень податкового законодавства, нарахування та стягнення заборгованості з податків та зборів, штрафних санкцій, надання висновків на повернення з бюджету надмірно сплачених податків та зборів, а тому позовні вимоги щодо оскарження його актів, дій чи бездіяльності з цього приводу, на підставі положень [ст.55 Конституції України](#), ч.1, п.1 ч.2 ст.[17](#), ст.[104 КАС України](#), підвідомчі адміністративним судам та повинні розглядатись у порядку адміністративного судочинства.

Державною податковою інспекцією у Приморському районі Головного управління ДФС в Одеській області на підстав наказу керівника від 20.08.2015 року №1406 була проведена позапланова виїзна документальна перевірка Товариства з обмеженою відповідальністю «УКР-РЕСУРС» з питань своєчасності та повноти декларування контрольованих операцій за 2014 рік.

За результатами зазначеної перевірки був складений акт від 07.09.2015 року №6318/15-53-22-01/32972575 (а.с.19-35), на підставі якого було встановлено заниження обсягу контрольованих операцій позивачем за 2014 рік, у зв'язку із порушенням позивачем положень пп.[39.2.1.4](#) пп.[39.2.1](#) п.[39.2](#) ст.[39](#) Податкового кодексу України.

За результатами проведеної перевірки відповідачем 22.09.2015 року прийняте податкове повідомлення-рішення №0002502201 (а.с.49) про нарахування штрафних санкцій за неподання звіту з контрольованих операцій за 2014 рік в сумі 365400,00 грн. відповідно до положень п.[123.1](#) ст.[123](#) ПК України.

Представник позивача не погоджується з прийнятим податковим повідомленням-рішенням оскільки вважає, що позивач не повинен був подавати звіт до податкового органу з приводу здійснення ним господарських операцій в сфері ЗЕД з компанією "RAYBURG TRANSIT LLP", оскільки вона зареєстрована у Великій Британії, яка не входить до переліку територій, визначених розпорядженням Кабміну Міністрів України від 25.12.2012 №1042-р «Перелік держав (територій) в яких ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 та більше процентних пунктів нижче, чим в Україні»), операції з компаніями яких є контрольованими у розумінні пп. [39.2.1.2](#) пп. [39.2.1](#) п. [39.2](#) ст. [39](#) ПК України.

Представник відповідача - ДПІ у Приморському районі м.Одеси ГУ ДФС в Одеській області у письмових запереченнях проти позову зазначив, що хоча вказана компанія-контрагент позивача зареєстрована у Великій Британії, яка не входить до складу територій держав (територій) в яких ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 та більше процентних пунктів нижче, чим в Україні, але згідно законодавства Євросоюзу вказана компанія повністю звільняється від сплати податків на території Європи, в зв'язку із чим, операції з нею є контрольованими та позивач повинен був їх задекларувати у податковому органі.

Розглянувши оскаржені акти суб'єкту владних повноважень, суд виходячи з положень ч.3 [ст.2 КАС України](#), проходить до висновку, що оскаржуване позивачем податкове повідомлення-рішення не відповідає вимогам закону, виходячи з наступного.

Частина 2 [статті 19 Конституції України](#) встановлює, що органи державної влади, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені [Конституцією](#) та законами України.

Частиною 3 [ст.2 Кодексу адміністративного судочинства України](#) встановлено, що у

справах щодо оскарження рішень, дій чи бездіяльності суб'єктів владних повноважень адміністративні суди перевіряють, чи прийняті (вчинені) вони на підставі, у межах повноважень та й спосіб, що передбачені [Конституцією](#) та законами України; з використанням повноваження з метою, з якою це повноваження надано; обґрунтовано, тобто з урахуванням усіх обставин, що мають значення для прийняття рішення (вчинення дії); безсторонньо (неупереджено); добросовісно; розсудливо; з дотриманням принципу рівності перед законом, запобігаючи несправедливій дискримінації; пропорційно, зокрема з дотриманням необхідного балансу між будь-якими несприятливими наслідками для прав, свобод та інтересів особи і цілями, на досягнення яких спрямоване це рішення (дія); з

урахуванням права особи на участь у процесі прийняття рішення; своєчасно, тобто протягом розумного строку.

Відповідно до ч.1 [ст.71 Кодексу адміністративного судочинства України](#) кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення. Частиною 2 [ст.71 Кодексу адміністративного судочинства України](#) передбачено, що в адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб'єкта владних повноважень обов'язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії чи бездіяльності покладається на відповідача, якщо він заперечує проти адміністративного позову.

При визначенні правомірності вимоги податкового органу щодо декларування позивачем контрольованих операцій за 2014 рік суд враховує наступні норми [Податкового кодексу України](#).

Норми трансферного ціноутворення запроваджено з 01 вересня 2013 року. Останні зміни до [Податкового кодексу України](#) щодо трансфертного ціноутворення внесені [Законом України від 15.07.2015 року № 609-VIII](#).

Відповідно до пп.39.2.1.1 п.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу в редакції, що діяла до контрольованими операціями є: контрольованими операціями є: господарські операції з придбання (продажу) товарів (робіт, послуг), що здійснюються платниками податків з пов'язаними особами - нерезидентами; господарські операції з придбання (продажу) товарів (робіт, послуг), що здійснюються платниками податків з пов'язаними особами - резидентами, які: задекларували від'ємне значення об'єкта оподаткування з податку на прибуток за попередній податковий (звітний) рік; застосовують спеціальні режими оподаткування станом на початок податкового (звітного) року; сплачують податок на прибуток підприємств та/або податок на додану вартість за іншою ставкою, ніж базова (основна), що встановлена відповідно до цього [Кодексу](#), станом на початок податкового (звітного) року; не були платниками податку на прибуток підприємств та/або податку на додану вартість станом на початок податкового (звітного) року.

Відповідно до пп.39.2.1.2 п.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу господарські операції, однією із сторін яких є нерезидент, зареєстрований у державі (на території), в якій ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні, або який сплачує податок на прибуток (корпоративний податок) за ставкою на 5 і більше відсоткових пунктів нижчою, ніж в Україні. Перелік таких держав (територій) затверджується Кабінетом Міністрів України. Цей перелік держав (територій) центральний орган виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, публікує щороку в офіційних друкованих виданнях та на офіційному веб-сайті із зазначенням ставок податку на прибуток (корпоративний податок). Інформація про зміну ставок публікується протягом трьох місяців з моменту такої зміни.

Згідно з пп.39.2.1.4 п.39.2.1 п.39.2 ст.39 Кодексу господарські операції, передбачені у підпунктах 39.2.1.1 і 39.2.1.2 цієї статті, визнаються контрольованими за умови, що загальна сума таких операцій платника податків з кожним контрагентом дорівнює або перевищує 50 мільйонів гривень (без урахування податку на додану вартість) за відповідний звітний календарний рік.

Відповідно до п.п.39.4.1 та 39.4.2 п.39.1 ст.39 Кодексу для цілей податкового контролю за трансфертним ціноутворенням звітним періодом є календарний рік.

Пунктом 39.2.4 п.39.2.1 п.39.2 ст. 39 Кодексу передбачено, що платники податків (крім Національного банку України), які протягом звітного періоду здійснювали контрольовані операції, зобов'язані подавати звіт про контрольовані операції центральному органу

виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, до 1 травня року, наступного за звітним, засобами електронного зв'язку в електронній формі з дотриманням вимог закону щодо електронного документообігу та електронного цифрового підпису. Форма звіту (уточнюючого звіту) про контрольовані операції встановлюється центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику.

Згідно пп.39.4.3,39.4.6 та 39.4.7 п.39.4 ст.39 Кодексу у разі коли територіальний орган центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, під час виконання функцій податкового контролю виявив факти проведення платником податків контрольованих операцій, звіт про які відповідно до пункту 39.4 цій статті не подано, він надсилає повідомлення про виявлені контрольовані операції центральному органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику. Повідомлення надсилається засобами електронного зв'язку не пізніше наступного робочого дня з дня виявлення таких операцій.

В акті перевірки зазначено, що під час перевірки господарських операцій на предмет здійснення контрольованих операцій за 2014 рік встановлено, що ТОВ «Укр-Ресурс» мало взаємовідносини з контрагентом "RAYBURG TRANSIT LLP", зареєстрованим у Великобританії, на загальну суму 355762658,00 грн.

Також, в акті перевірки зазначено, що ДФС України листом від 27.04.2015 року №15204/7/99-99-12-01-03-17 «Про оподаткування партнерств з обмеженою відповідальністю на території Великобританії» повідомлено про отримання від компетентного органу Великобританії відповіді від 12.03.2015 року №0000323 стосовно оподаткування у Великобританії Партнерств з обмеженою відповідальністю (LLP).

Як свідчать обставини та матеріали справи, на офіційному сайті Управління державної реєстрації юридичних осіб Великобританії розміщено реєстраційне свідоцтво, відповідно до якого компанія "RAYBURG TRANSIT LLP" зареєстрована під номером OC375764 у формі limited liability partnerships відповідно до Limited Liability Partnerships Act 2000 та має двох партнерів-резидентів з Республіки Домінікана: KENMARK INC. (8 Copthall, Roseau Valley, Commonwealth Of Dominica, 00152) та OSTBERG LTD). (8 Copthall, Roseau Valley, Commonwealth Of Dominica, 00152). Також у цьому свідоцтві зазначено, що це не є LLP європейської економічної зони.

Відповідно до інформації, зазначеної на офіційному сайті Державного управління з податків та митних зборів Великобританії: оподаткування партнерств LLP здійснюється відповідно до Закону про партнерства з обмеженою відповідальністю, прийнятого у 2000 році (Limited Liability Partnerships Act 2000); у разі, якщо учасники партнерства LLP не є резидентами Великобританії, та їх діяльність не ведеться на території Великобританії, то і прибутки партнерів LLP не є об'єктом оподаткування по законодавству Великобританії. У такому випадку партнерство LLP функціонує у „безподатковому" режимі. Прибутки партнерів оподатковуються податками у відповідності до законодавства країни, резидентами яких вони є.

Як вже зазначалося вище згідно підпункту [39.2.1.2](#) п.[39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#), контрольованими є господарські операції, однією із сторін яких є нерезидент, зареєстрований у державі (на території), в якій ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше відсоткових пунктів нижче, ніж в Україні, або який сплачує податок на прибуток (корпоративний податок) за ставкою на 5 і більше відсоткових пунктів нижчою, ніж в Україні. Перелік таких держав територій) затверджується Кабінетом Міністрів України. Цей перелік держав (територій) нейтральний орган виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну податкову і митну політику, публікує щороку в офіційних

друкованих виданнях та на офіційному веб-сайті із зазначенням ставок податку на прибуток (корпоративний податок). А формація про зміну ставок публікується протягом трьох місяців з моменту такої зміни.

Так, [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 25.12.2013 року №1042-р](#) (яке було чинним до 14.05.2015 року) був затверджений перелік держав (територій), у яких ставка податку на прибуток (корпоративний податок) на 5 і більше пунктів нижче, ніж в Україні.

Відповідно до додатку до вказаного [розпорядження Кабінету Міністрів України](#) до вказаних країн (територій) не входять ні Великобританія - місце реєстрації компанії "RAYBURG TRANSIT LLP" ні Домініканська Республіка - місце реєстрації його учасників.

Таким чином, операції з компанією "RAYBURG TRANSIT LLP" не можуть бути віднесені до контрольованих операцій в розумінні положень 39.2.1.2 п.[39.2](#) ст.[39](#) [ПК України](#).

Позиція податкового органу про те, що оскільки контрагент позивача компанія "RAYBURG TRANSIT LLP" звільнений від оподаткування відповідно до Закону про партнерства з обмеженою відповідальністю, прийнятого у 2000 році (Limited Liability Partnerships Act 2000), операції з такою компанією автоматично стають контрольованими не відповідає наведеним вище положенням [ПК України](#), оскільки звільнення від оподаткування 0% ставка податку є такою, що на 5 і більше пунктів нижче, ніж в Україні, але контрольованими операції стають з таким контрагентом лише тоді, коли країна (територія) їх реєстрації (реєстрації їх учасників) співпадають з тими, які визначені Кабінетом Міністрів України у своїх розпорядженнях.

Оскільки Великобританія та Домініканська Республіка не входять до переліку таких країн, що визначені [розпорядженням Кабінету Міністрів України від 25.12.2013 року №1042-р](#) (яке було чинним до 14.05.2015 року) навіть звільнення контрагента позивача від оподаткування не є підставою для визначення операцій з ним контрольованими, що виключає обов'язок позивача подавати звіт до податкового органу за результатами 2014 року за такими операціями.

Представником відповідача до письмових заперечень не надано додаткових доказів, які б спростовували або ставили під сумнів надані представником позивача первинні документи бухгалтерського та податкового обліку, в зв'язку із чим, суд погоджується з позицією представника позивача про те, що надані ним письмові докази є достатніми для доведення факту відсутності у позивача обов'язку подавати звіт за 2014 рік по контрольованим операціям саме з компанією "RAYBURG TRANSIT LLP", а тому висновок податкового органу є помилковим, в зв'язку із чим, прийняте ним податкове повідомлення-рішення підлягає визнанню протиправним та скасуванню на підставі положень ч.2 [ст.162 КАС України](#).

Судові витрати розподілити у відповідності до вимог [ст.94 КАС України](#).

Керуючись ст.ст.[94,158-163 КАС України](#), суд, -

#### **ПОСТАНОВИВ:**

1.Позовні вимоги задовольнити повністю.

2.Визнати протиправним та скасувати податкове повідомлення-рішення ДПІ у Приморському районі м.Одеси Головного управління ДФС в Одеській області від 22.09.2015 року №0002502201.

Постанова може бути оскаржена до Одеського апеляційного адміністративного суду через суд першої інстанції шляхом подачі апеляційної скарги в 10-денний строк з дня виготовлення та підписання постанови.

**Суддя**

**Єфіменко К.С.**