

В арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области,
191015, г. Санкт-Петербург, Суворовский пр., дом 50/52

Заявитель: Товарищество собственников жилья "Озерки-1" (ТСЖ "Озерки-1"),
194295, г. Санкт-Петербург, проспект Луначарского, дом 64
тел./факс: 516-59-18
Адрес электронной почты: ozerki-1@mail.ru

Ответчик: Межрайонная ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу
194156, Санкт-Петербург, пр. Пархоменко, д.13

ЗАЯВЛЕНИЕ

о признании недействительным решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу
№ 03/08 от 30 мая 2008 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения

Решением начальника (заместителя начальника) Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу Молошниковой Г.Д. № 03/08 от 30 мая 2008 г. ТСЖ "Озерки-1" привлечено к налоговой ответственности, предусмотренной п.1 ст. 122 Налогового кодекса РФ в виде взыскания 109712 руб. штрафа, начислено 154712 руб. пеней за несвоевременную уплату налога на прибыль и 42 руб. 83 коп. пеней за несвоевременную уплату НДС, предложено ТСЖ "Озерки-1" уплатить недоимку по налогу на прибыль в сумме 548561 руб., указанные штраф и пени.

Полагаю, что решение № 03/08 от 30 мая 2008 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения незаконно, нарушает права и законные интересы ТСЖ "Озерки-1" и подлежит отмене по следующим основаниям.

В обоснование принятого решения, Межрайонная ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу указала, что ТСЖ "Озерки-1" в нарушение п.2 ст. 251 Налогового кодекса в 2005 году не включило при определении налоговой базы по налогу на прибыль полученные от членов ТСЖ "Озерки-1" целевые взносы на благоустройство придомовой территории и парковку автотранспорта в сумме **2285671,28 руб.**, что повлекло неуплату налога на прибыль за 2005 г. по ставке 24% в сумме 548561 руб.(п.1.1).

Из содержания первого абзаца листа 6 решения № 03/08 от 30 мая 2008 г. следует, что всего от членов ТСЖ "Озерки-1" в 2005 г. согласно сметы поступили денежные средства в оплату расходов по благоустройству в размере **1585582 руб.**

Из содержания девятого абзаца листа 6 решения № 03/08 от 30 мая 2008 г. следует, что сумма **2285671,28 руб.** - это сумма занижения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль, определенная как сумма двух слагаемых: **1858582** и **427089,28**, из которых 427089,28 руб. - это сумма понесенных за счет целевых взносов на благоустройство расходов на изготовление и установку ограждения (абзац 3 листа 6), а число 1858582 не имеет обоснования его происхождения и использования в расчетах.

Таким образом, в решении № 03/08 от 30 мая 2008 г. указаны не соответствующие друг другу обстоятельства о сумме дохода, не включенного в налогооблагаемую базу по налогу на прибыль.

Поскольку ТСЖ "Озерки-1" не относило расходы на изготовление и установку ограждения в сумме 427089 руб. 28 коп. к внереализационным расходам и не уменьшало налоговую базу по налогу на прибыль в 2005 году на сумму этих расходов, действия ТСЖ "Озерки-1" по расходованию 427089,28 руб. за счет целевых взносов на благоустройство на изготовление и установку ограждения не могли привести к занижению суммы налога на прибыль в 2005 году.

Из содержания п.1.2 решения № 03/08 от 30 мая 2008 г. видно, что налоговый орган данное обстоятельство подтвердил, расходы на изготовление и установку ограждения произведены ТСЖ "Озерки-1" за счет полученных целевых взносов на благоустройство Д20 К 86/5, где сч.86 в соответствии с планом счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций "Целевое финансирование". Доказательства, подтверждающие, что ТСЖ "Озерки-1" включило в состав внереализационных и других видов расходов, уменьшающих налоговую базу по налогу на прибыль за 2005 г., расходы на изготовление и установку ограждения отсутствуют.

Таким образом, налоговый орган необоснованно включил в сумму занижения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль понесенные за счет целевых взносов на благоустройство расходы на изготовление и установку ограждения в сумме 427089 руб. 28 коп.

В соответствии с п.8 ст.101 Налогового кодекса РФ в решении о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения излагаются обстоятельства совершенного привлекаемым к ответственности лицом налогового правонарушения так, как они установлены проведенной проверкой, со ссылкой на документы и иные сведения, подтверждающие указанные обстоятельства, доводы, приводимые лицом, в отношении которого проводилась проверка, в свою защиту, и результаты проверки этих доводов, решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за конкретные налоговые правонарушения с указанием статей настоящего Кодекса, предусматривающих данные правонарушения, и

применяемые меры ответственности. В решении о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения указываются размер выявленной недоимки и соответствующих пеней, а также подлежащий уплате штраф.

Согласно акту от 29 апреля 2008 г. № 03/08 выездной налоговой проверки ТСЖ "Озерки-1" налоговый орган признал средства, поступившие от членов ТСЖ "Озерки-1" в оплату стоимости содержания жилого фонда, не относящимися к членским взносам, и, как следствие, являющимися доходом, учитываемом при определении налоговой базы по налогу на прибыль, а также признал неправомерным невключение в состав доходов, подлежащих налогообложению за 2005 годы средств в сумме 1858582 руб., поступивших от членов ТСЖ "Озерки-1" в виде взносов на благоустройство придомовой территории и парковку автотранспорта (п.2.5.1 акта проверки). Также налоговый орган установил, что ТСЖ "Озерки-1" в нарушении ст. 252 НК РФ включило в состав расходов расходы, связанные с изготовлением и установкой металлического ограждения, асфальтирования территории на земельном участке не являющегося собственностью ТСЖ и не оформленном в аренду, что привело к завышению расходов в 2005 г. в сумме 427089 руб. 28 коп. (п.2.5.1 акта проверки) и в итоге занизило налоговую базу по налогу на прибыль на 873149 руб. 28 коп.

В результате выявленных нарушений МИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу установила неуплату налога на прибыль за 2005 г. в сумме 446060 руб., исчисленного по ставке 24% с суммы 1858582 руб., предложила доначислить и взыскать с ТСЖ "Озерки-1" указанный налог, взыскать пени за его несвоевременную уплату в сумме 120959 руб., привлечь ТСЖ "Озерки-1" к налоговой ответственности, предусмотренной п.1 ст.122 Налогового кодекса РФ в виде штрафа в размере 20% от неуплаченной суммы налога.

Таким образом, налоговый орган изложил в решении № 03/08 от 30 мая 2008 г. обстоятельства совершенного привлекаемым к ответственности лицом налогового правонарушения не так как они установлены проведенной проверкой, а именно:

- указанная в решении сумма не включенных в 2005 году при определении налоговой базы по налогу на прибыль полученных от членов ТСЖ "Озерки-1" целевых взносов на благоустройство придомовой территории и парковку автотранспорта 2285671 руб. 28 коп. не соответствует указанной в акте № 03/08 от 29 апреля 2008 г. сумме не включенных в 2005 году при определении налоговой базы по налогу на прибыль полученных от членов ТСЖ "Озерки-1" целевых взносов на благоустройство придомовой территории и парковку автотранспорта 1858582 руб.;

- сумма занижения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль, указанная в решении в размере 2285671,28 руб., не соответствует сумме занижения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль, указанной в акте № 03/08 от 29 апреля 2008 г. в размере 873149,28 руб.;

- указанная в решении сумма неуплаченного налога на прибыль за 2005 г. в размере 548561 руб. не соответствует указанной в акте № 03/08 от 29 апреля 2008 г. сумме неуплаченного налога на прибыль за 2005 г. в размере 446060 руб.

С учетом изложенного решение 03/08 от 30 мая 2008 г. не соответствует требованиям п.8 статьи 101 Налогового кодекса Российской Федерации и не может служить основанием для привлечения ТСЖ "Озерки-1" к ответственности.

В соответствии с п.6 ст.101 Налогового кодекса РФ лицо, в отношении которого проводилась налоговая проверка (его представитель), в случае несогласия с фактами, изложенными в акте налоговой проверки, а также с выводами и предложениями проверяющих в течение 15 дней со дня получения акта налоговой проверки вправе представить в соответствующий налоговый орган письменные возражения по указанному акту в целом или по его отдельным положениям. При этом налогоплательщик вправе приложить к письменным возражениям или в согласованный срок передать в налоговый орган документы (их заверенные копии), подтверждающие обоснованность своих возражений.

ТСЖ "Озерки-1" представило возражения по акту № 03/08 от 29 апреля 2008 г., которые не были удовлетворены МИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу.

Считаю, что решение МИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу не соответствуют нормам налогового, жилищного и гражданского законодательства.

Согласно Федеральному закону от 15.06.96 N 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья" и статье 135 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) товарищество собственников жилья - некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

Согласно п.1 ст. 161 ЖК РФ управление многоквартирным домом должно обеспечивать благоприятные и безопасные условия проживания граждан, надлежащее содержание общего имущества в многоквартирном доме, решение вопросов пользования указанным имуществом, а также предоставление коммунальных услуг гражданам, проживающим в таком доме.

Для указанных целей статьей 137 ЖК РФ предусмотрено право ТСЖ заключать договоры о содержании и ремонте общего имущества в этом доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества; определять смету доходов и расходов на год и на основе

принятой сметы устанавливать размеры платежей и взносов для каждого собственника помещения в многоквартирном доме в соответствии с его долей в праве общей собственности на общее имущество в этом доме.

В силу положений п. 2 ст. 151 Жилищного кодекса Российской Федерации средства товарищества собственников жилья состоят в том числе из обязательных платежей, вступительных и иных взносов членов товарищества. Аналогичные положения содержатся в Федеральном законе от 15.06.1996 N 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья".

Статьями 153-154 ЖК РФ на членов ТСЖ возложена обязанность внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, которая включает в себя плату за содержание и ремонт жилого помещения, плату за работы и услуги по управлению многоквартирным домом, содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества в этом доме. При этом в случае неисполнения собственниками помещений в многоквартирном доме своих обязанностей по участию в общих расходах ТСЖ вправе в силу пунктов 3-4 статьи 137 ЖК РФ потребовать в судебном порядке возмещения убытков, взыскания обязательных платежей и взносов.

Таким образом, обязательные платежи и взносы собственников помещений в многоквартирном доме, используемые ТСЖ на оплату стоимости содержания, обслуживания и ремонта жилого фонда, на оплату коммунальных и иных услуг и работ, являются целевыми поступлениями собственников помещений в многоквартирном доме на содержание созданной ими некоммерческой организации и ведение ТСЖ уставной деятельности по управлению комплексом недвижимого имущества и обеспечению эксплуатации этого комплекса.

Однако, такие целевые поступления от собственников жилых помещений, использованные созданным ими ТСЖ по назначению в соответствии с принятой им сметой, в силу пункта 2 статьи 251 НК РФ не учитываются при определении налоговой базы для исчисления налога на прибыль.

Решением общего собрания членов ТСЖ "Озерки-1" от 13.11.2004 г. утверждены смета расходов на благоустройство придомовой территории и размеры единовременных целевых взносов домовладельцев на благоустройство, на основании которого в распоряжение ТСЖ "Озерки-1" поступали от собственников помещений в 2005 году целевые взносы и которые расходовались строго целевым образом на благоустройство придомовой территории.

При таких обстоятельствах у налогового органа отсутствуют законные основания для начисления ТСЖ "Озерки-1" с суммы уплаченных в 2005 году собственниками помещений целевых взносов на благоустройство придомовой территории к уплате и взысканию налога на прибыль за 2005 год в сумме 548561 руб., для начисления и взыскания пеней в сумме 154712 руб. за несвоевременную уплату налога на прибыль, а также для привлечения ТСЖ "Озерки-1" к ответственности, установленной п.1 ст. 122 Налогового Кодекса РФ в виде штрафа в сумме 109712 руб.

В соответствии с п.14 ст.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 указанного 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.

Как следует из содержания девятого абзаца листа 6 решения № 03/08 от 30 мая 2008 г. в акте налоговой проверки № 03/08 от 29 апреля 2008 г. была допущена ошибка в расчете суммы занижения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль в размере 873149,28 руб., вместо 2285671,28 руб., в связи с чем занижен налог, подлежащий доначислению по акту проверки в бюджет в сумме 102501 руб.

ТСЖ "Озерки-1" о выявленных в акте налоговой проверки № 03/08 от 29 апреля 2008 г. ошибках на момент представления возражений на него и на момент рассмотрения материалов проверки и возражений не было известно.

Решение № 03/08 от 30 мая 2008 г. было вынесено с учетом выявленных ошибок в акте.

Таким образом были нарушены существенные условия процедуры рассмотрения материалов налоговой проверки, поскольку не была обеспечена возможность ТСЖ "Озерки-1" участвовать в рассмотрении материалов налоговой проверки с учетом выявленных в них ошибок и представить объяснения и возражения на акт, с учетом выявленных в нем ошибок. В связи с чем, в соответствии с п.14 ст.101 Налогового Кодекса РФ, решение № 03/08 от 30 мая 2008 г. подлежит отмене.

На основании изложенного

прошу:

1. Признать недействительным решение Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения.

2. Принять обеспечительные меры в виде приостановления действия решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г., поскольку, в случае удовлетворения заявления ТСЖ "Озерки-1" о признании решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г. недействительным, беспорное списание налоговым органом со счетов ТСЖ "Озерки-1" сумм налогов, штрафов, пеней, оспариваемых ТСЖ "Озерки-1", может воспрепятствовать немедленному восстановлению прав и законных интересов ТСЖ "Озерки-1", нарушенных принятием оспариваемого ненормативного акта и причинить значительный ущерб ТСЖ "Озерки-1", который негативно отразится на финансовом положении и повлечет неисполнение договорных обязательств ТСЖ "Озерки-1", осуществляющего свою деятельность за счет обязательных платежей и иных взносов членов ТСЖ "Озерки-1".

Приложения:

1. Документ, подтверждающий направление ответчику копии заявления.
2. Платежное поручение об уплате государственной пошлины по заявлению о признании недействительным решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения.
3. Платежное поручение об уплате государственной пошлины по заявлению о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г.
4. Копия свидетельства о государственной регистрации ТСЖ "Озерки-1".
5. Копия Устава ТСЖ "Озерки-1".
6. Копия протокола №12 общего собрания членов ТСЖ "Озерки-1" от 16 декабря 2007 года.
7. Копия протокола № 01 заседания правления ТСЖ "Озерки-1" от 17 декабря 2007 года.
8. Копия решения Межрайонной ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30 мая 2008 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения.

05 июня 2008 г.

Председатель правления
ТСЖ "Озерки-1"



Левицкий С.Н.