

Харківський окружний адміністративний суд
м. Харків, вул. Мар'їнська, 18 «Б-3»

Позивач: **Кредитна спілка „Самопоміч”**
м. Харків, вул. Академіка Павлова, 148-А, кв. 4,
Код ЄДРПОУ 22684157
Засоби зв'язку невідомі

Відповідач: **ДПІ у Московському районі м. Харкова**
Харківської області ДПС
м. Харків, вул. Світла, 5
тел.: 66-71-70

Справа: 2а-3857/12/2070

Суддя: Піскун В. О.

ЗАПЕРЕЧЕННЯ **на адміністративний позов**

ДПІ у Московському районі м. Харкова Харківської області Державної податкової служби заперечує проти позовних вимог по справі 2а-3857/12/2070 з наступних підстав.

Перевіркою встановлено, що КС „Самопоміч” здійснювались операції з надання позик під заставу ювелірних виробів, однак, відсотки за кредитами в загальній сумі 287137 грн. до складу доходів з інших джерел, що підлягають оподаткуванню (рядок 10 Податкового звіту про використання коштів неприбутковими установами і організаціями показників), як це передбачено абз.2 пп.7.11.9 п.7.11 ст.7 Закону України „Про оподаткування прибутку підприємств” та абз.2 п.157.11 ст.157 Податкового кодексу України, не відносились, що призвело до заниження податку на прибуток на загальну суму 70072 грн.

За результатами перевірки ДПІ у Московському районі м. Харкова складено податкове повідомлення-рішення від 26.10.11 №0000302200 на 70072 грн. податку на прибуток і 12467.50 грн. штрафної санкції.

Згідно з пп.7.11.4 п.7.11 ст.7 Закону України „Про оподаткування прибутку підприємств” від оподаткування звільняються доходи неприбуткових організацій, визначених у абзаці "в" підпункту 7.11.1, отримані у вигляді коштів, які надходять до кредитних спілок та пенсійних фондів у вигляді внесків на недержавне пенсійне забезпечення або внесків на інші потреби, передбачені законодавством; доходів від здійснення операцій з активами (у тому числі пасивних доходів) недержавних пенсійних фондів та кредитних спілок, за пенсійними вкладками (внесками), рахунками учасників фондів банківського управління відповідно до закону з цих питань; дотацій або субсидій, отриманих з державного або місцевого бюджетів, державних цільових фондів або у межах благодійної, у тому числі гуманітарної допомоги чи технічної допомоги, що надаються таким неприбутковим організаціям відповідно до умов міжнародних договорів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, крім дотацій на регулювання цін на платні послуги, які надаються таким неприбутковим організаціям або через них їх отримувачам згідно із законодавством, з метою зниження рівня таких цін.

Відповідно до абз.2 пп.7.11.9 п.7.11 ст.7 Закону України „Про оподаткування прибутку підприємств” у разі коли неприбуткова організація отримує доход з джерел, інших ніж визначені відповідними підпунктами 7.11.2 - 7.11.7 цього пункту, така неприбуткова організація зобов'язана сплатити податок на прибуток, який визначається як сума доходів, отриманих з таких інших джерел, зменшена на суму витрат, пов'язаних із отриманням таких доходів, але не вище суми таких доходів.

Згідно з п.157.4 ст.157 Податкового кодексу України від оподаткування звільняються доходи неприбуткових організацій, визначених у підпункті "в" пункту 157.1 цієї статті.

отримані у вигляді коштів, які надходять до кредитних спілок або пенсійних фондів у вигляді внесків на державне пенсійне забезпечення або внесків на інші потреби, передбачені законом; доходів від здійснення операцій з активами (у тому числі пасивних доходів) недержавних пенсійних фондів та кредитних спілок, за пенсійними вкладками (внесками), рахунками учасників фондів банківського управління відповідно до закону з цих питань; дотацій або субсидій, отриманих з державного або місцевого бюджетів, державних цільових фондів або в межах технічної чи благодійної, у тому числі гуманітарної, допомоги, крім дотацій на регулювання цін на платні послуги, які надаються таким неприбутковим організаціям або через них їх одержувачам згідно із законодавством, з метою зниження рівня таких цін.

Відповідно до абз.2 п.157.11 ст.157 Податкового кодексу України незалежно від положень абзацу першого цього пункту, у разі якщо неприбуткова організація отримує дохід із джерел, інших, ніж визначені пунктами 157.2 - 157.9 цієї статті, така неприбуткова організація зобов'язана сплатити податок на прибуток, який визначається як сума доходів, отриманих із таких інших джерел, що зменшена на суму витрат, пов'язаних з отриманням таких доходів, але не вище суми таких доходів.

Відповідно до абз. а) п.9 ст.1 Закону України „Про державне регулювання видобутку, виробництва і використання дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння та контроль за операціями з ними” операції з дорогоцінними металами і дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням - дії, пов'язані з виникненням та припиненням права власності та інших прав на дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, дорогоцінне каміння органогенного утворення та напівдорогоцінне каміння.

Пунктом 2 статті 4 Закону України „Про державне регулювання видобутку, виробництва і використання дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння та контроль за операціями з ними” передбачено, що всі суб'єкти підприємницької діяльності незалежно від форм власності, що займаються операціями з дорогоцінними металами, дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням, ювелірними виробами з них, проводять їх облік за встановленими формами і подають статистичну звітність. Оперативний облік видобутку, переробки, переміщення дорогоцінних металів, дорогоцінного каміння, дорогоцінного каміння органогенного утворення та напівдорогоцінного каміння, ювелірних виробів з них ведеться суб'єктами підприємницької діяльності окремо по кожному виду операцій з урахуванням особливостей технології, виду утворених відходів та виробничих витрат. Особливості обліку дорогоцінних металів, дорогоцінного каміння, дорогоцінного каміння органогенного утворення та напівдорогоцінного каміння визначаються Міністерством фінансів України”.

Статтею 18 Закону України „Про державне регулювання видобутку, виробництва і використання дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння та контроль за операціями з ними” встановлено, що в Україні за операціями з дорогоцінними металами та дорогоцінним камінням здійснюється у встановленому законодавством порядку контроль за діяльністю суб'єктів підприємницької діяльності незалежно від форм власності, які вилучають, переробляють і використовують дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, а також скуповують, приймають у заставу ювелірні та побутові вироби з дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння, торгують ними або надають посередницькі послуги в торгівлі, зберігають і експонують різноманітні предмети, що містять зазначені цінності, збирають і переробляють відходи та брухт дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння.

Згідно з п.4 Постанови Кабінету Міністрів України від 04.06.98 №802 „Про Правила торгівлі дорогоцінними металами (крім банківських металів) і дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням у сирому та обробленому вигляді і виробами з них, що належать суб'єктам підприємницької діяльності на праві власності” торгівлю зливками дорогоцінних металів, мінеральною та вторинною сировиною, що вміщує дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, виробами з їх вмістом, напівфабрикатами із вмістом дорогоцінних металів, дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням здійснюють на території України відповідно до цих Правил в межах своєї компетенції Мінфін, Національний банк,

користувачі надр, заготівельники, переробники, афінажні підприємства, промислові споживачі, скупники та ломбарди.

Згідно з п.2 вказаної Постанови ломбард – фінансова установа, яка відповідно до законодавства приймає від населення на зберігання ювелірні та побутові вироби з дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння та надає позички під заставу таких виробів.

Пунктом 1.14 ст.1 Закону України „Про оподаткування прибутку підприємств” ломбардна операція - операція фізичних чи юридичних осіб з отримання коштів від юридичної особи, кваліфікованої як фінансова установа згідно із законодавством України, під заставу товарів або валютних цінностей. Ломбардні операції є різновидом кредиту під заставу.

Згідно з пп.14.1.100 п.14.1 ст.14 Податкового кодексу України ломбардна операція - операція, що здійснюється фізичною чи юридичною особою, з отримання коштів від юридичної особи, що є фінансовою установою, згідно із законодавством України, під заставу товарів або валютних цінностей. Ломбардні операції є різновидом кредиту під заставу.

Відповідно до ст.1 Закону України „Про кредитні спілки” кредитна спілка – це неприбуткова організація, заснована фізичними особами, професійними спілками, їх об'єднаннями на кооперативних засадах з метою задоволення потреб їх членів у взаємному кредитуванні та наданні фінансових послуг за рахунок об'єднаних грошових внесків членів кредитної спілки.

Пунктом 2 ст.4. Закону України № 637/97-ВР передбачено, що „всі суб'єкти підприємницької діяльності незалежно від форм власності, що займаються операціями з дорогоцінними металами, дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням, ювелірними виробами з них, проводять їх облік за встановленими формами і подають статистичну звітність. Оперативний облік видобутку, переробки, переміщення дорогоцінних металів, дорогоцінного каміння, дорогоцінного каміння органогенного утворення та напівдорогоцінного каміння, ювелірних виробів з них ведеться суб'єктами підприємницької діяльності окремо по кожному виду операцій з урахуванням особливостей технології, виду утворених відходів та виробничих втрат. Особливості обліку дорогоцінних металів, дорогоцінного каміння, дорогоцінного каміння органогенного утворення та напівдорогоцінного каміння визначаються Міністерством фінансів України”.

Статтею 18 Закону України № 637/97-ВР встановлено, що „...в Україні за операціями з дорогоцінними металами та дорогоцінним камінням здійснюється у встановленому законодавством порядку:

контроль за діяльністю суб'єктів підприємницької діяльності незалежно від форм власності, які вилучають, переробляють і використовують дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, а також скуповують, приймають у заставу ювелірні та побутові вироби з дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння, торгують ними або надають посередницькі послуги в торгівлі, зберігають і експонують різноманітні предмети, що містять зазначені цінності, збирають і переробляють відходи та брухт дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння....”.

Пунктом 1.3. „Інструкції про порядок одержання, використання, обліку та зберігання дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння” затвердженої наказом Міністерства фінансів України від 06.04.98 № 84 та зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 28.04.98 за № 271/2711, далі – Інструкція, встановлено, що порядку встановленому цією Інструкцією, повинні дотримуватися суб'єкти підприємницької діяльності всіх форм власності, які видобувають, переробляють, застосовують, використовують та зберігають дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, вироби з них та вироби, що їх містять.

Пунктом 1.5. Інструкції встановлено, що суб'єкти підприємницької діяльності зобов'язані:

а) одержати спеціальний дозвіл (ліцензію) Міністерства фінансів України на відповідний вид діяльності. У разі ведення діяльності без ліцензії або з порушенням умов, передбачених ліцензією, за рішенням Ліцензійної палати або Міністерства фінансів - зупиняти роботу до усунення порушень;

в) вести належний облік щодо надходження, використання та залишків дорогоцінних металів і дорогоцінного каміння, виробів, що містять їх, а також брухту і відходів із зазначеними цінностями: проводити у встановлені строки їх інвентаризацію в усіх місцях зберігання і

безпосередньо на виробництві. Своєчасно фіксувати дані за результатами проведених інвентаризацій в облікових документах;

г) дотримуватися порядку складання і подання звітності за встановленими формами про роботу з дорогоцінними металами і дорогоцінним камінням;

д) зберігати дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння відповідно до встановлених зазначеною інструкцією вимог.

Згідно пункту 4 Постанови Кабінету Міністрів України від 04.06.98 № 802 „Про Правила торгівлі дорогоцінними металами (крім банківських металів) і дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням у сирому та обробленому вигляді і виробами з них, що належать суб'єктам підприємницької діяльності на праві власності” (із змінами та доповненнями):

торгівлю зливками дорогоцінних металів, мінеральною та вторинною сировиною, що вміщує дорогоцінні метали і дорогоцінне каміння, виробами з їх вмістом, напівфабрикатами із вмістом дорогоцінних металів, дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням здійснюють на території України відповідно до цих Правил в межах своєї компетенції Мінфін, Національний банк, користувачі надр, заготівельники, переробники, афінажні підприємства, промислові споживачі, скупники та ломбарди.

Таким чином будь-які операції з дорогоцінними металами і дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням мають право здійснювати тільки суб'єкти підприємницької діяльності.

Стаття 85. Цивільного кодексу встановлює наступне:

1. Непідприємницькими товариствами є товариства, які не мають на меті одержання прибутку зня його наступного розподілу між учасниками.

Відповідно до статті 1 Закону України „Про кредитні спілки” від 20.12.01 № 2908-III (із змінами та доповненнями), далі по тексту - Закон України від 20.12.01 № 2908-III, кредитна спілка – це неприбуткова організація, заснована фізичними особами, професійними спілками, їх об'єднаннями на кооперативних засадах з метою задоволення потреб їх членів у взаємному кредитуванні та наданні фінансових послуг за рахунок об'єднаних грошових внесків членів кредитної спілки.

Тобто Законом України від 20.12.01 № 2908-III, чітко встановлено що кредитна спілка - це неприбуткова організація та відповідно не є суб'єктом підприємницької діяльності і згідно до чинного законодавства України не має право здійснювати операції з дорогоцінними металами і дорогоцінним камінням, дорогоцінним камінням органогенного утворення та напівдорогоцінним камінням.

Враховуючи викладене, керуючись ст. 49 Кодексу адміністративного судочинства України, ДПІ у Московському районі м. Харкова Харківської області Державної податкової служби

просить:

1. Відмовити у задоволенні позовних вимог по справі 2а-3857/12/2070 за позовом Кредитної спілки „Самопоміч” в повному обсязі.

**Представник Державної податкової
інспекції у Московському районі
м. Харкова Харківської області
Державної податкової служби**



С.О. Синюшко