ФГОУ СПО «Астраханский Государственный политехнический колледж»

Курсовая работа

по дисциплине: «Налоговое законодательство»

на тему:

**«Нарушения в актах налоговых органов. Пути решения споров»**

Работу подготовила

Бурлицкая Таисия

Работу проверил Трейго С.В

Пос. Володарский 2010 г.

Содержание

Введение

Глава 1. Нарушения в актах налоговых органов

1.1 Понятие, виды и общие правила проведения налоговых проверок

* 1. Налоговые акты
  2. Акты ненормативного характера

1.4 Выявление нарушений в актах налоговых органов

Глава 2. Пути решения споров. Обжалование актов налоговых органов

2.1 Порядок обжалования акта налогового органа

2.2 Порядок и сроки подачи жалобы в вышестоящий налоговый орган

2.3Рассмотрение жалобы вышестоящим налоговым органом или вышестоящим должностным лицом

Заключение

Приложение

Список использованной литературы

Введение

В актах налоговых органов существуют различного вида правонарушения. Нарушения могут быть как в нормативно – правовых актах, так и в актах налоговых проверок.

Каждое лицо имеет право обжаловать акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействия их должностных лиц, если по мнению этого лица такие акты нарушают его права.

Акты налоговых органов могут быть обжалованы в порядке предусмотренным Федеральным законодательством.

Целью данной курсовой работы является определение основных нарушений допускаемых налоговыми органами в нормативно – правовых и актах налоговых проверок, а также пути решения данных споров юридическими и физическими лицами.

В данной курсовой работе стоят задачи по выявлению разных видов нарушений в налоговых актах. Из первой задачи вытекает вторая по способам решения споров и правилами обжалования актов налоговых органов.

В решение вышеперечисленных вопросах следует руководствоваться гл. 19 ст. 138, 139 Налогового кодекса Российской Федерации, а также гл. 1 ст. 4, 5, 6 НК РФ. Если налогоплательщик не согласен с фактами изложенными в акте проверки, а также с выводами и предложениями проверяющих, то он в 2 – х недельный со дня получения акта может представить в налоговый орган возражение по акту в целом или по отдельным его положениям с приложением копии документов, подтверждающих обоснованность этих возражений.

Обратите внимание, что течение сроков в налоговом и гражданским законодательстве различно. Так в соответствии с НКРФ срок, исчисляемый неделями, истекает в последний день недели. При этом неделей признаётся период времени, состоящий из пяти рабочих дней, следующих подряд. То есть двух недельный срок начавшийся во вторник, истечет в пятницу третий недели. После этого срока в течении не более 14 дней, руководитель (заместитель руководителя) налогового органа рассматривает акт налоговой проверки, а также документы и материалы, представленные налогоплательщиком, и выносит соответствующие решение.

Налоговый Кодекс РФ устанавливает для налогоплательщика два вида документов, в которых может быть выражено несогласие с актом налогового органа – это апелляционная жалоба и жалоба на акт налогового органа.

Жалоба налогоплательщика рассматривается вышестоящим налоговым органом (вышестоящим должностным лицом) в срок не позднее одного месяца со дня ее получения. По итогам рассмотрения жалобы на акт налогового органа вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе:

оставить жалобу без удовлетворения;

отменить акт налогового органа и назначить дополнительную проверку;

отменить решение и прекратить производство по делу о налоговом правонарушении;

изменить решение или вынести новое решение.

По итогам рассмотрения жалобы на действия или бездействие должностных лиц налоговых органов вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе вынести решение по существу.

Решение налогового органа (должностного лица) по жалобе принимается в течение месяца. О принятом решении в течение трех дней со дня его принятия сообщается в письменной форме лицу, подавшему жалоба.

Глава 1. Нарушения в актах налоговых органов

1.1 Понятие, виды и общие правила проведения налоговых проверок

Налоговые проверки являются главной и наиболее эффективной формой осуществления налогового контроля.

Налоговая проверка представляет собой совокупность специальных приемов налогового контроля, применяемых уполномоченными органами с целью установления достоверности и законности отражения объектов налогообложения и порядка уплаты налогов и сборов в документах, отчетах, бухгалтерских балансах и других носителях информации. В ходе налоговых проверок осуществляется всестороннее изучение финансово-хозяйственных операций организаций или физических лиц с объектами налогообложения.

Поведение налоговых проверок всегда в определенной степени является «вторжением» в хозяйственную деятельность проверяемых организаций. В ходе реализации налоговыми органами своих контрольных полномочий возникает непосредственное взаимодействие или столкновение интересов представителя государства, которым является должностное лицо налогового органа, проводящее проверку, - с одной стороны, и должностных лиц организации - налогоплательщика (или индивидуального предпринимателя) – с другой стороны. Поэтому для установления сбалансированности интересов обеих сторон в налоговом контрольном правоотношении необходимо было определить правовой статус сторон при проведении налоговых проверок, а также последовательность их действий, что и было установлено в Налоговом кодексе РФ. С правовой точки зрения установление в кодифицированном акте последовательности действий сторон с одновременным определением правового статуса участников этих действий может рассматриваться как придание процессуальной формы действиям сторон соответствующих контрольных правоотношений.

Качество и эффективность проводимых налоговых проверок во многом зависят от тщательной подготовки и планирования. Организация контрольной деятельности и использование тех или иных методов и форм налогового контроля осуществляется на основе разрабатываемых планов и программ поведения мероприятий налогового контроля.

Планирование является одним из основных базовых принципов осуществления налогового контроля уполномоченными органами. При этом существуют различные виды планов контрольной работы: годовые, перспективные, текущие и т.д. Планирование часто является первоначальным этапом контрольной работы, в ходе которого определяются задачи и цели налоговых проверок, осуществляется выбор объектов контроля, составляется перечень вопросов, подлежащих проверке, программа налоговых проверок, определяются сроки реализации контрольных мероприятий, а также исполнители.

После определения указанных выше вопросов необходимо правильно организовать проведение самой налоговой проверки. В организацию налоговой проверки входят, прежде всего, тщательная подготовка к ней, определение целей, составление программы, осуществление в установленном порядке мероприятий налогового контроля, оформление материалов налоговой проверки и принятие мер по выявлению и предупреждению нарушений порядка и сроков уплаты налогов и сборов.

Результаты проведения налоговых проверок оформляются в виде итогового документа – акта налоговой проверки, за достоверность которого соответствующие должностные лица несут персональную ответственность. Органы налогового контроля систематически анализируют итоги проводимых контрольных мероприятий и обобщают практику своей работы. Кроме того, нижестоящие налоговые органы представляют соответствующим вышестоящим налоговым органам отчеты о проведении мероприятий налогового контроля, результатах проведенных проверок и т.п. Отчет сопровождается выводами, рекомендациями и предложениями.

В зависимости от различных критериев выделяются следующие виды налоговых проверок:

В зависимости от характера материала, на основе которого проводятся налоговые проверки, они делятся на *документальные*, предполагающие проверку первичных документов, и *фактические* налоговые проверки, базирующиеся не только на проверке документов, но и на изучении фактического состояния проверяемых объектов (наличие денежных средств и материальных ценностей в натуральном виде).

В зависимости от объема налоговой проверки и решаемых в ходе нее задач различают *тематические* и *комплексные* налоговые проверки. Тематические налоговые проверки проводятся по определенному кругу вопросов или одной теме в отношении налогоплательщиков, они позволяют глубоко изучить ту или иную проблему функционирования организации-налогоплательщика, дать сравнительный анализ состояния дел по отдельным вопросам, выявить и устранить типичные нарушения и недостатки, обобщить практику работы. Тематические проверки проводятся, как правило, по вопросам уплаты только прямых или только косвенных налогов, федеральных или региональных и т.д. Комплексные налоговые проверки охватывают всю совокупность направлений деятельности организации в налоговой сфере, используют различные приемы, способы и методики налогового контроля. Налоговые проверки могут быть комплексными и в силу состава контролирующих органов, принимающих в них участие. Обычно такие проверки проводятся группами, в состав которых входят специалисты различных уполномоченных органов. Кроме того, могут осуществляться сквозные налоговые поверки, которые охватывают все филиалы, представительства, отделения и головную организацию, в состав которой они входят.

3.По степени охвата данных в процессе налоговой проверки различают *сплошные* налоговые проверки, когда проверке подвергаются все имеющиеся документы и материальные ценности за ревизуемый период, и *выборочные* налоговые проверки, когда налоговому контролю подвергается только определенная часть документов.

4.В зависимости от места проведения проверки и глубины налоговой проверки выделяют *камеральные* и *выездные* налоговые проверки. камеральные налоговые проверки проводятся по месту нахождения налогового органа на основании представленных налогоплательщиком документов, а выездные налоговые проверки проводятся по месту фактического нахождения налогоплательщика, налогового агента или плательщика сборов с изучением документов, хранящихся у указанных лиц.

5.В зависимости от включения в план проведения проверок бывают *плановые* и *внеплановые* налоговые проверки (проверки, которые проводятся при ликвидации или реорганизации организаций-налогоплательщиков; повторные налоговые проверки, проводимые вышестоящими налоговыми органами).

1.2 Акты налоговых проверок

По результатам налоговой проверки не позднее 2 месяцев после составления справки о проведенной проверке уполномоченными должностными лицами налоговых органов должен быть составлен акт налоговой проверки (ст. 89 Налогового кодекса Российской Федерации, разд. 2 Инструкции МНС России от 10.04.02 № 60).

Акт подписывается должностными лицами налоговых органов и руководителем проверяемой организации либо индивидуальным предпринимателем, либо их представителями. В случае отказа налогоплательщика подписать акт, об этом делается соответствующая запись в акте. Отсутствие подписи налогоплательщика не имеет большого значения и свидетельствует лишь о том, что налогоплательщик отказался подписать акт. Трудно согласиться с рекомендациями не подписывать акт в случае несогласия с изложенными фактами и выводами. В таком случае правильнее будет представить возражения в письменной форме.

Форма акта выездной налоговой проверки утверждена Приказом МНС Российской Федерации от 10 апреля 2000 года №АП-3-16/138 «Об утверждении Инструкции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам от 10 апреля 2000 года №60 «О порядке составления акта выездной налоговой проверки и производства по делу о нарушениях законодательства о налогах и сборах».

Акт выездной налоговой проверки составляется в двух экземплярах, один из которых остается на хранении в налоговом органе, другой - вручается руководителю проверяемой организации либо индивидуальному предпринимателю (их представителям). При выявлении налоговым органом обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления, акт проверки составляется в трех экземплярах. В указанном случае третий экземпляр акта приобщается к материалам, направляемым в соответствии с пунктом 3 статьи 32 части первой НК РФ в органы ФСЭНП для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Акт налоговой проверки вручается руководителю организации-налогоплательщика либо индивидуальному предпринимателю (их представителям) под расписку или передается иным способом, свидетельствующим о дате его получения налогоплательщиком или его представителями.

В случае направления акта налоговой проверки по почте заказным письмом датой вручения акта считается шестой день, начиная с даты его отправки.

Содержащиеся в акте выездной налоговой проверки сведения, относящиеся к налоговой тайне, не подлежат разглашению налоговыми органами и их сотрудниками, а также передаче в другие органы, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Акт выездной налоговой проверки должен содержать систематизированное изложение документально подтвержденных фактов налоговых правонарушений, выявленных в процессе проверки, или указание на отсутствие таковых, а также выводы и предложения проверяющих по устранению выявленных нарушений и ссылки на статьи части первой НК РФ, предусматривающие ответственность за данный вид налоговых правонарушений.

В акте выездной налоговой проверки не допускаются помарки, подчистки и иные исправления, за исключением исправлений, оговоренных и заверенных подписями лиц, подписывающих акт.

В случае выявления налогового правонарушения в акте должно быть отражено:

вид налогового правонарушения, способ и иные обстоятельства его совершения, налоговый период, к которому данное правонарушение относится;

оценка количественного и суммового расхождения между заявленными в налоговых декларациях организацией (индивидуальным предпринимателем) данными, связанными с исчислением и уплатой налогов (сборов), и фактическими данными, установленными в ходе проверки. Соответствующие расчеты должны быть включены в акт выездной налоговой проверки или приведены в составе приложений к нему;

ссылки на первичные бухгалтерские документы (с указанием, в случае необходимости, бухгалтерских проводок по счетам и порядка отражения соответствующих операций в регистрах бухгалтерского учета) и иные доказательства, подтверждающие наличие факта нарушения;

квалификация совершенного правонарушения со ссылками на соответствующие нормы НК РФ, законодательных и иных нормативных правовых актов о налогах и сборах, которые нарушены налогоплательщиком;

ссылки на заключения экспертов (в случае проведения экспертизы), протоколы опроса свидетелей, а также иные протоколы, составленные при производстве необходимых действий по осуществлению налогового контроля (в случае производства соответствующих действий).

Акт не должен содержать субъективных предположений проверяющих, не основанных на достаточных доказательствах.

В акте должно обеспечиваться отражение всех существенных обстоятельств, относящихся к выявленным правонарушениям, в том числе: сведений о не представленных в налоговый орган налоговых декларациях; о правильности и полноте отражения финансово - хозяйственных операций в бухгалтерском учете; об источниках оплаты произведенных затрат; об обстоятельствах, исключающих применение мер ответственности за совершение налогоплательщиком правонарушения и так далее.

В соответствии с Приказом МНС Российской Федерации от 10 апреля 2000 года №АП-3-16/138 «Об утверждении Инструкции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам от 10 апреля 2000 года №60 «О порядке составления акта выездной налоговой проверки и производства по делу о нарушениях законодательства о налогах и сборах» к акту выездной налоговой проверки должны быть приложены:

решение руководителя (заместителя руководителя) налогового органа о проведении выездной налоговой проверки (к акту, вручаемому налогоплательщику (его представителю), прилагается копия указанного решения). В случае проведения выездной налоговой проверки вышестоящим налоговым органом в порядке контроля за деятельностью налогового органа, проводившего проверку, к акту выездной налоговой проверки прилагается постановление о проведении повторной выездной налоговой проверки (к акту, вручаемому налогоплательщику (его представителю), прилагается копия указанного постановления);

копия требования налогоплательщику о представлении необходимых для проверки документов;

уточненные расчеты по видам налогов (сборов), составленные проверяющими в связи с выявлением налоговых правонарушений (за исключением случаев, когда указанные расчеты приведены в тексте акта). Расчеты должны быть подписаны проверяющим (и), руководителем организации или индивидуальным предпринимателем или их представителями;

акты инвентаризации имущества организации (индивидуального предпринимателя) (данное приложение приводится, если при проверке была произведена инвентаризация);

материалы встречных проверок (в случае их проведения);

заключение эксперта (в случае проведения экспертизы);

протоколы допроса свидетелей, осмотра (обследования) производственных, складских, торговых и иных помещений, используемых налогоплательщиком для извлечения дохода либо связанных с содержанием объектов налогообложения и так далее, протоколы, составленные при производстве иных действий по осуществлению налогового контроля (в случае производства соответствующих действий), а также постановления о назначении экспертизы и производстве выемки документов и предметов (в случае их назначения (производства));

справка о проведенной проверке, составленная проверяющими по окончании проверки.

К акту выездной налоговой проверки могут прилагаться:

копии (в случаях производства выемки у налогоплательщика документов - подлинников) документов, подтверждающих наличие фактов нарушения законодательства о налогах и сборах. При изложении фактов нарушений законодательства о налогах и сборах в описательной части акта производится запись о приложении изъятых подлинных документов или их копий, подтверждающих наличие соответствующих нарушений;

справка о наличии расчетных, текущих и иных счетов в банках (других кредитных учреждениях), подписанная проверяющим (и) и руководителем проверяемой организации или индивидуальным предпринимателем либо их представителями;

справка о размере уставного капитала на момент образования (перерегистрации) организации и на дату начала проверки, а также о полноте его формирования; составе учредителей с указанием доли участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, иностранных юридических и физических лиц и так далее, подписанная проверяющим (и) и руководителем проверяемой организации (его представителем);

справка о месте нахождения обособленных подразделений (их адреса, ИНН / код причины постановки на учет), дислокации производственных и складских помещений, торговых точек, расположенных за пределами основной территории организации, наличии в собственности налогоплательщика земельных участков, подписанная проверяющим (и) и руководителем проверяемой организации или индивидуальным предпринимателем либо их представителями;

иные материалы, имеющие значение для подтверждения отраженных в акте фактов налоговых правонарушений и для принятия правильного решения по результатам проверки.

Налогоплательщик вправе в случае несогласия с фактами, изложенными в акте проверки, а также с выводами и предложениями проверяющих в двухнедельный срок со дня получения акта проверки представить в соответствующий налоговый орган письменное объяснение мотивов отказа подписать акт или возражения по акту в целом или по его отдельным положениям. При этом налогоплательщик вправе приложить к письменному объяснению (возражению) или в согласованный срок передать налоговому органу документы (их заверенные копии), подтверждающие обоснованность возражений или мотивы не подписания акта проверки.

Налогоплательщикам следует помнить, что несоблюдение налоговым органом требований составления акта выездной налоговой проверки является основанием для признания такого акта недействительным.

По истечении срока, указанного в пункте 5 статьи 100 НК РФ, в течение не более 14 дней руководитель (заместитель руководителя) налогового органа рассматривает акт налоговой проверки, а также документы и материалы, представленные налогоплательщиком.

В случае представления налогоплательщиком письменных объяснений или возражений по акту налоговой проверки материалы проверки должны рассматриваться в присутствии должностных лиц организации - налогоплательщика либо индивидуального предпринимателя или их представителей. О времени и месте рассмотрения материалов проверки налоговый орган обязан известить налогоплательщика заблаговременно. Если налогоплательщик, несмотря на извещение, не явился, то материалы проверки, включая представленные налогоплательщиком возражения, объяснения, другие документы и материалы, рассматриваются в его отсутствие.

Проект Федерального закона «О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию налогового администрирования» предусматривает внесение изменений в статью 100 НК РФ, согласно которому предлагается увеличить срок представления налогоплательщиком возражений по акту выездной проверки до 15 рабочих дней.

1.3 Акты ненормативного характера

По сколько в налоговом законодательстве перечня актов и действия, бездействия должностных лиц, которые могут быть обжалованы, налогоплательщик может обжаловать любые ненормативные акты налоговых органов, если они нарушают его права и законные интересы.

Определение ненормативного акта налоговых органов в законодательстве о налогах и сборах отсутствует. Ненормативный акт носит односторонний характер. Форма ненормативного акта, как правило, определяется соответственным нормативным актом, но может быть и не определена.

* 1. Выявление нарушений в актах налоговых органов

В акте налоговых проверок не допускаются помарки, подчистки и иные исправления, за исключением исправлений оговоренных и заверенных подписями лиц, подписавших акт. Все стоимостные показатели выраженные в иностранной валюте, подлежат отражению с одновременным указанием в соответствии с действующим порядком их рублёвого эквивалента по курсу, котируемому банком России для соответствующей иностранной валюты.

Содержащиеся в акте выездной налоговой проверки сведения, относящиеся к налоговой тайне, не подлежат разглашению налоговыми органами и их сотрудниками, а также передаче в другие органы, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Акт налоговой проверки должен состоять из трёх частей. К содержанию каждой части акта предъявляются конкретные требования, в случае если эти требования не соблюдаются должностными лицами налогового органа, то налогоплательщик имеет право отказаться от подписания этого акта и подать жалобу в вышестоящий налоговой орган.

Акт налоговой проверки не должен содержать субъективнее предположения проверяющего, не основанные на достаточных доказательствах. Изложенные в акте обстоятельства допущения налогоплательщиком нарушения, должны основываться на результатах проверки всех документов, которые могут иметь отношение к излагаемому факту, а также на результатах проведения всех иных необходимых действий по осуществлению налогового контроля, в противном случае налогоплательщик имеет право обжаловать акт для признания его не действительным.

Предметом обжалования в соответствии со статьей 137 Налогового Кодекса РФ является:

Акты налоговых органов не нормативного характера;

Действие или бездействие должностных лиц налогового органа нарушающие права налогоплательщика либо создающие угрозу такого нарушения;

Нормативно – правовые акты налоговых органов по налогам и сборам.

Наибольшее число жалоб налогоплательщиков содержат следующие требования:

О признание недействительными ненормативные акты налогового органа, не соответствующие законам и иным нормативно – правовым актам и нарушающие права и законные интересы организаций и граждан;

О признание не подлежащим исполнению исполнительного или иного акта, по которому взыскание производится в бесспорном порядке;

О возврате из бюджета денежных средств списанных налоговым в бесспорном порядке с нарушениями требования закона или иного акта, в результате проведения налоговой проверки;

О зачете излишне взысканных сумм налога в счет предстоящих платежей либо задолжности, в соответствии с актом проверки;

О признании не действительным акта налогового органа не соответствующего НКРФ и нарушающие его гражданские права и охраняемые законом интересы граждан или юридического лица.

Глава 2. Пути решения споров. Обжалование актов налогового органа

2.1 Порядок обжалования акта налогового органа

Подача жалобы в вышестоящий налоговый орган не исключает права на одновременную или последующею подачу аналогичной жалобы в суд, если иное не предусмотрено ст. 101.2 настоящего Кодекса.

Судебное обжалование актов налоговых органов и их должностных лиц организациями и индивидуальными предпринимателями производится путём подачи искового заявления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Судебное обжалование актов физическими лицами, не являющимися предпринимателями, производится путём подачи искового заявления в суд общей юрисдикции в соответствии с законодательством об обжаловании в суд неправомерных действий государственных органов и должностных лиц.

В случае обжалование актов налоговых органов, в суд по заявлению налогоплательщика исполнение обжалуемых актов, совершение обжалуемых действий могут быть приостановлены судом в порядке, установленным соответствующим процессуальным законодательством РФ.В случае обжалование актов налоговых органов по заявлению налогоплательщика в вышестоящий налоговый орган исполнение обжалуемых актов, могут быть приостановлены по решению вышестоящего налогового органа.

2.2 Порядок и сроки подачи жалобы

Если налогоплательщик не согласен с фактами изложенными в акте проверки, а также с выводами и предложениями проверяющих, то он в 2 – х недельный со дня получения акта может представить в налоговый орган возражение по акту в целом или по отдельным его положениям с приложением копии документов, подтверждающих обоснованность этих возражений.

Обратите внимание, что течение сроков в налоговом и гражданским законодательстве различно. Так в соответствии с НКРФ срок, исчисляемый неделями, истекает в последний день недели. При этом неделей признаётся период времени, состоящий из пяти рабочих дней, следующих подряд. То есть двух недельный срок начавшийся во вторник, истечет в пятницу третий недели. После этого срока в течении не более 14 дней, руководитель (заместитель руководителя) налогового органа рассматривает акт налоговой проверки, а также документы и материалы, представленные налогоплательщиком, и выносит соответствующие решение.

Налоговый Кодекс РФ устанавливает для налогоплательщика два вида документов, в которых может быть выражено несогласие с актом налогового органа – это апелляционная жалоба и жалоба на акт налогового органа.

Согласно статьям 101, 101.2 и 139 НКРФ апелляционная жалоба может быть подана на вида решения налогового органа:

На решение о привлечении плательщика к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения;

На решение налогового органа об отказе в привлечения к ответственности за налоговое правонарушение;

На другие виды актов налогового органа подаётся жалоба.

Это отличие принципиально, в первую очередь, с точки зрения исчисления сроков на соответствующее обжаловании.

В соответствии с п. 9 ст. 101 НКРФ апелляционная жалоба должна подана до момента вступления в силу решения о привлечении к ответственности или решении об отказе в привлечении к ответственности (абзац 3 п.2 ст. 139 НКРФ), то есть в течении 10 рабочих дней со дня вручения его соответствующему лицу.

Жалоба подается в течении трёх месяцев со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своих прав (абзац 1 п. 2 ст. 139 НКРФ), если иной срок не предусмотрен НКРФ.

При этом следует помнить, что при разрешении налоговых споров во вне судебном порядке все сроки исчисляются в днях. Согласно ст. 6.1 НКРФ, если нет указания на календарные дни, установленный НКРФ срок исчисления в рабочих днях.

Жалоба на акт налогового органа подаётся соответственно в вышестоящий налоговой орган или вышестоящему должностному лицу.

В случае пропуска по уважительной причине срока подачи жалобы этот срок по заявлению лица, подающего жалобу, может быть восстановлен в соответственно должностным лицом налогового органа.

Апелляционная жалоба на решении налогового органа о привлечении к ответственности за совершение правонарушения подаётся до момента вступления в силу обжалуемого решения.

Жалоба на вступившие в законную силу решения налогового органа о привлечении к ответственности, которое не было обжалован в апелляционном порядке, подаётся в течении одного года с момента вынесения обжалуемого решения.

Жалоба подается в письменной форме соответствующему налоговому органу, если иное не предусмотрено настоящим пунктом.

Лицо подавшее жалобу в вышестоящий налоговый орган. До принятия решения по этой жалобе может её отозвать на основании письменного заявления.

Отзыв жалобы лишает лицо, подавшее жалобу, на право повторной жалобы по тем же самым основаниям в тот же налоговый орган.

Повторная подача жалобы в вышестоящий налоговый орган или вышестоящему должностному лицу производится в сроки, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи.

2.3 Рассмотрение жалобы вышестоящим налоговым органом или вышестоящим должностным лицом

Жалоба налогоплательщика рассматривается вышестоящим налоговым органом (вышестоящим должностным лицом) в срок не позднее одного месяца со дня ее получения. По итогам рассмотрения жалобы на акт налогового органа вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе:

оставить жалобу без удовлетворения;

отменить акт налогового органа и назначить дополнительную проверку;

отменить решение и прекратить производство по делу о налоговом правонарушении;

изменить решение или вынести новое решение.

По итогам рассмотрения жалобы на действия или бездействие должностных лиц налоговых органов вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе вынести решение по существу.

Решение налогового органа (должностного лица) по жалобе принимается в течение месяца. О принятом решении в течение трех дней со дня его принятия сообщается в письменной форме лицу, подавшему жалоба.

Заключение

Порядок привлечения к ответственности по результатам применения иных, за исключением выездной налоговой проверки, форм налогового контроля в НК РФ не установлен.

Налогоплательщики (налоговые агенты) привлекаются к ответственности по результатам иных, кроме выездной налоговой проверки, форм налогового контроля незаконно, так как порядок получения и оформления доказательств и привлечения их к ответственности установлен в НК РФ только по результатам выездной налоговой проверки, а положения пункта 2 статьи 50 Конституции РФ и пункта 1 статьи 108 НК РФ предусматривают получение доказательств совершения налоговых правонарушений и привлечение к ответственности за их совершение только в установленном законом порядке. Отсутствие в законе такого порядка исключает привлечение лица к ответственности.

В решении о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения излагаются обстоятельства совершенного налогоплательщиком налогового правонарушения, как они установлены проведенной проверкой; документы и иные сведения, которые подтверждают указанные обстоятельства; доводы, приводимые налогоплательщиком в свою защиту, и результаты проверки этих доводов; решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за конкретные налоговые правонарушения с указанием статей Налогового Кодекса, предусматривающих данные правонарушения и применяемые меры ответственности.

Решение о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения может быть обжаловано в вышестоящий налоговый орган или оспорено в арбитражном суде. В актах налоговых органов существуют различного вида правонарушения. Нарушения могут быть как в нормативно – правовых актах, так и в актах налоговых проверок.

Каждое лицо имеет право обжаловать акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействия их должностных лиц, если по мнению этого лица такие акты нарушают его права.

Акты налоговых органов могут быть обжалованы в порядке предусмотренным Федеральным законодательством.

Приложение

В Арбитражный суд г. Москвы

Истец: Общество с ограниченной ответственностью "Гидрострой-45"

103287 г. Москва, Петровско-Разумовский Стар.пр.д.1/23, стр.1

факт. место нахождения:

109153 г.Москва, Привольная ул., д.65/32, кв.178

Ответчик: Межрайонная инспекция ФНС России №45 по г.Москве

125373 г.Москва, Походный проезд, вл.3

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

о признании решения Межрайонной инспекции ФНС России №45 по г.Москве №07-16/1 от 14 января 2005 г. о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения

недействительным в части

14 января 2005 года Межрайонная инспекция ФНС России №45 по г.Москве, по результатам выездной налоговой проверки, вынесла в отношении ООО «Гидрострой-45» решение №07-16/1 о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения. Указанным решением ООО «Гидрострой-45» привлечено к налоговой ответственности по п.1. ст.122 НК РФ за неуплату сумм налога на прибыль в результате занижения налоговой базы; за неуплату сумм налога на добавленную стоимость в результате занижения налоговой базы; за неуплату налога на пользователей автомобильных дорог за 2002 г. в результате занижения налоговой базы.

В части привлечения ООО «Гидрострой-45» к налоговой ответственности за неуплату налога на прибыль, неуплату налога на добавленную стоимость мы не согласны.

1.В подпункте «б» и «в» пункта 3 решения ответчик установил занижение налога на добавленную стоимость за декабрь 2001 года в сумме 218.226 руб., за декабрь 2002 года – в сумме – 115.242 руб. При этом в качестве доказательств были использованы отдельные строки бухгалтерской отчетности, а сумма «заниженного» НДС определена расчетным методом.

С вынесенным решением мы не согласны.

ООО «Гидрострой-45» предъявляло к вычету суммы НДС в соответствии со ст.171 НК РФ. Согласно ст. 171 НК РФ «налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 настоящего Кодекса, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты. Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику и уплаченные им при приобретении товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации…»

Порядок применения налоговых вычетов определен в ст.172 НК РФ, согласно которой предусмотренные ст.171 НК РФ налоговые вычеты производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога, документов, подтверждающих уплату сумм налога, удержанного налоговыми агентами.

Истец предъявил к проверке в подтверждение вычетов необходимые первичные документы и счета-фактуры.

Для контроля вычета по НДС используется книга покупок, где указываются счета-фактуры, дата их оплаты и дата приобретения товаров, работ, услуг. Однако Ответчик не привел реальных доказательств занижения сумм налога ссылками на первичные документы.

В решении ответчик суммы налога определил расчетным путем, что противоречит пункту 7 ст.166 НК РФ, согласно которому «в случае отсутствия у налогоплательщика бухгалтерского учета или учета объектов налогообложения налоговые органы имеют право исчислять суммы налога, подлежащие уплате, расчетным путем на основании данных по иным аналогичным налогоплательщикам».

Расчет сделан некорректно и не учитывает существенное обстоятельство.

Строка 621 актива баланса включает в себя кредиторскую задолженность по бухгалтерским счетам 60 и 76. (Приложение №9 и № 12).

На бухгалтерском счете 76 «Расчеты с разными дебиторами и кредиторами» ООО «Гидрострой-45» открыл специальный субсчет «Расчеты по отложенному налогу (НДС)».

Соответственно, итоговые данные по данному субсчету вносились в строку 621 бухгалтерской отчетности в дополнение к сумме задолженности перед поставщиками. Поэтому при выполнении своего расчета Ответчик был обязан исключить эту сумму, так как налог с налога не начисляется, что однако не было сделано.

В 2001 году имело место следующее.

По состоянию на 1 января 2002 года по субсчету 76.4 «Расчеты по отложенным налогам» отражена сумма 1 207 762 руб.(«Оборотно-сальдовая ведомость 2001 года», Приложение №7) Задолженность перед поставщиками по счету 60 на эту же дату составляет 2 618 992 руб. В строке 621 указана сумма 3 827 тыс. руб. (2 618 992 + 1 207 762 = 3 826 754 руб.). Выполняем расчет. 2 618 992 руб. х 16,67% = 436 586 руб. По дебету счета 19 и в строке 220 актива баланса указана сумма 438 661 руб. Таким образом, расчетная сумма оказалась даже меньше учтенной в балансе, что подтверждает отсутствие правонарушения.

2002 год.

По состоянию на 1 января 2003 года дебиторская задолженность заказчиков по 62 счету 7 060 292 руб. Расчетная сумма НДС, начисленная от этой суммы и подлежащая отражению на счете 76.Н «НДС» составит 7 060 292 х16,67 %= 1 176 951 руб. При этом, по состоянию на 1 января 2003 по субсчету 76.Н «НДС» отражена сумма 813 180 руб., что свидетельствует о переплате налога в бюджет. Для расчета НДС, приходящегося на задолженность перед поставщиками, необходимо вычесть конечное сальдо субсчета 76.Н. Производим расчет (7 272 000 – 813 180)х0,1667 = 1 076 685 руб. По дебету счета 19 и в строке 220 актива баланса указана сумма 1 096 917 руб. Таким образом, расчетная сумма оказалась также меньше учтенной в балансе, что подтверждает отсутствие правонарушения.

На основании вышеизложенного считаем, что ответчиком неправомерно вынесено решение о занижении налога на добавленную стоимость за декабрь 2001 года в сумме 218.226 руб., и за декабрь 2002 года – в сумме – 115.242 руб.

2. По подпункту «г» пункта 3 решения ответчик полагает, что ООО «Гидрострой-45» неправомерно приняло к вычету НДС в сумме 571 333 руб., и ссылается на нарушение пункта 2 ст.169 ч.II НК РФ (первичные документы подписаны неуполномоченными лицами и их отсутствия) По заключенным договорам с ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» договоры, счет-фактуры подписаны \*\*\*\*\*\*\*\*\*\*. В решении ответчик указывает, что в ходе мероприятий налогового контроля в порядке ст.90 НК РФ получены показания от гр-на \*\*\*\*\*\*\*\*\*\*, в которых он пояснил, что руководителем, учредителем и главным бухгалтером ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» он никогда не являлся и никаких документов не подписывал.

Считаем решение ответчика незаконным.

Согласно ст.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 Налоговым кодексом РФ установлена ответственность.

Согласно абз.2 ст.87 НК РФ в случае, если при проведении налоговых проверок у налоговых органов возникает необходимость получения информации о деятельности налогоплательщика, связанной с иными лицами, налоговым органом могут быть истребованы у этих лиц документы, относящиеся к деятельности проверяемого налогоплательщика (встречная проверка).

В решении ответчик указал, что Инспекция МНС России №30 по ЗАО г.Москвы представила ответ, из которого следует, что руководителем, учредителем и главным бухгалтером ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» является \*\*\*\*\*\*\*\*\*\*.

Пунктом 1 ст. 169 НК РФ установлено, что «счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия предъявленных сумм налога к вычету или возмещению в порядке, предусмотренном настоящей главой».

Пунктом 2 ст.169 НК РФ определено, что «счета-фактуры, составленные и выставленные с нарушением порядка, установленного пунктами 5 и 6 настоящей статьи не могут являться основанием для принятия предъявленных покупателю продавцом сумм налога к вычету или возмещению».

Счета-фактуры по договорам с ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» полностью отвечают требованиям законодательства: в них указаны сведения согласно пункту 5 ст.169 НК РФ, они подписаны руководителем и главным бухгалтером организации. Согласно пп.»г» п.2 ст.6 Федерального закона от 21.11.96 №129-ФЗ «О бухгалтерском учете» руководители организаций могут в зависимости от объема учетной работы вести бухгалтерский учет лично. ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» был присвоен ИНН. Следовательно, оно состоит на налоговом учете. Полномочия руководителя и главного бухгалтера ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» подтверждены документально, в том числе Инспекцией МНС России №30 по ЗАО г.Москвы, о чем указано в решении. У ООО «Гидрострой-45» нет права и обязанности проверять полномочия указанного лица иным образом.

В соответствии с требованиями налогового законодательства ответчику были предоставлены доказательства об оплате стоимости выполненных работ и НДС по указанным счетам-фактурам. (Приложение № 13). ООО «Гидрострой-45» реально понесло расходы по всем этим договорам, что полностью подтверждается платежными поручениями (Приложение №14).

Таким образом, в действиях ООО «Гидрострой-45» по вычету НДС по договорам с ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» отсутствует состав налогового правонарушения.

Утверждение ответчика о нарушении ст.ст.146,172,173,174 ч.II НК РФ не основано на законе.

3. По пункту 4 решения.

В пп. «а» пункта 4 решения ответчик указал, что в соответствии со ст.10 Федерального закона от 06.08.2001г. №110-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового Кодекса Российской Федерации и некоторые другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, а также о признании утратившими силу отдельных актов (положений актов) законодательства Российской Федерации о налогах и сборах» по состоянию на 1 января 2002 года налогоплательщик, переходящий на определение доходов и расходов по методу начисления, обязан провести инвентаризацию дебиторской задолженности по состоянию на 31 декабря 2001 года включительно, в процессе инвентаризации выделить дебиторскую задолженность за реализованные, но не оплаченные товары (работы, услуги), имущественные права, а также отразить в составе доходов от реализации выручку от реализации, определенную в соответствии со статьей 249 НК РФ, которая ранее не учитывалась при формировании налоговой базы по налогу на прибыль.

По мнению инспекции, занижение налога на прибыль составило 8 374 363,1 руб.

Мы категорически не согласны с данным утверждением по следующим причинам:

1) Статьей 2 Федерального закона от 06.08.2001 г. №110-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового Кодекса Российской Федерации другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, а также о признании утративших силу отдельных актов (положений актов) законодательства Российской Федерации о налогах и сборах» установлено признать утратившими силу со дня введения в действие настоящего Федерального закона Закон РФ от 27 декабря 1991 г. N 2116-1 «О налоге на прибыль предприятий и организаций», за исключением установленных статьями 1, 2, 6, 9, 10.1 порядка исчисления налоговой базы и порядка применения налоговых льгот, перечисленных ниже, которые утрачивают силу в следующем порядке:

предусмотренные пунктом 4 статьи 6 льготы по налогу, срок действия которых не истек на день вступления в силу настоящего Федерального закона, применяются малыми предприятиями до истечения срока, на который такие льготы были предоставлены. (Согласно пункту 4 статьи 6 Закона Российской Федерации от 27.12.91 N 2116-1 "О налоге на прибыль предприятий и организаций" в первые два года работы не уплачивают налог на прибыль малые предприятия, осуществляющие строительство объектов жилищного, производственного, социального и природоохранного назначения (включая ремонтно - строительные работы) - при условии, если выручка от указанных видов деятельности превышает 70 процентов общей суммы выручки о реализации продукции (работ, услуг). При этом днем начала работы предприятия считается день его государственной регистрации.)

Следовательно, законодатель продлил срок действия льготы по налогу на прибыль для малых предприятий.

Согласно ст. 3. Федерального Закона от 14.06.1995 N 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации" под субъектами малого предпринимательства понимаются коммерческие организации, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов не превышает 25 процентов, доля, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не превышает 25 процентов и в которых средняя численность работников за отчетный период не превышает в строительстве - 100 человек.

ООО «Гидрострой-45» является малым предприятием:

учредителями данной организации являются физические лица, что подтверждается Уставом (Приложение №1);

средняя численность работников не превышала 100 человек, что подтверждается документально (Приложение № 2);

в течение проверяемого периода организация выполняла строительные работы на основании действующей лицензии (Приложение №3);

Организация зарегистрирована 3 июля 2001 года (Свидетельство о регистрации № 001.020.539, Приложение №4), следовательно, она имела право полностью не уплачивать налог на прибыль в течение двух лет, то есть до 3 июля 2003 года.

Правомерность применения льготы не оспаривается проверяющими, а прямо подтверждается в пункте «б» пункта 4 решения.

2) В решении приведена ссылка на решение ВАС РФ от 14.05.2003 г. №2742/03 «О признании недействующим пункта 7 раздела 4 методических рекомендаций по расчету налоговой базы, исчисляемой в соответствии со статьей 10 федерального закона от 06.08.2001 № 110-ФЗ, утвержденных приказом МНС России от 21.08.2002 № бг-3-02/458».

Однако, вывод ответчика, основанный на указанном решении, полностью противоречит содержанию решения №2742/03.

В данном решении ВАС РФ полностью решает вопрос в пользу налогоплательщика. Приводим выдержку из данного документа.

«Анализ содержания статьи 10 Закона дает основание для вывода о том, что установленный ею порядок уплаты налога на прибыль вызван переходом с 01.01.2002 большей части организаций-налогоплательщиков на определение доходов и расходов по методу начисления и касается именно тех налогоплательщиков, которые имели налоговую базу и обязанность по уплате налога по итогам хозяйственной деятельности за 2001 год;

в отношении организаций, освобожденных от уплаты налога на прибыль по хозяйственной деятельности 2001 года, Законом не установлены соответствующие правила;

…положением пункта 7 Методических рекомендаций установленный ст.10 ФЗ №110-ФЗ порядок внесения в бюджет суммы налога распространен на организации, не являющиеся плательщиками налога на прибыль в 2001 году в связи с наличием у них льготы и не имеющие налоговой базы для исчисления налога в установленном порядке.

Этим положением, по существу, восполнен пробел в законе и применена аналогия в отношении субъекта и элемента налогового законодательства, что недопустимо с точки зрения понятия законно установленного налога.

Оспариваемым положением Рекомендаций возлагается обязанность по уплате налога на организации, освобожденные от его уплаты в 2001 году, и только на те, которые вели учет доходов и расходов по методу оплаты и не получили денежные средства в счет реализованной в этом периоде продукции до 01.01.2002.

Исходя из принципа, содержащегося в статье 56 Налогового кодекса, право на льготу по налогу не может быть поставлено в зависимость от избранного организацией метода учетной политики.

Однако в пункте 7 раздела 4 Рекомендаций из-за различных методов учетной политики хозяйствующие субъекты поставлены в неравное экономическое положение при прочих равных условиях, и права части из них, в том числе заявителя, оказываются ущемленными.

При таких обстоятельствах следует признать, что положения пункта 7 раздела 4 Рекомендаций нарушают права и законные интересы общества и не соответствуют статье 10 Федерального закона от 06.08.2001 N 110-ФЗ».

Из представленного документа четко следует вывод, что организация, имеющая льготу по налогу на прибыль в 2001 году, не рассчитывает налог на прибыль по базе переходного периода.

3) ВАС РФ полностью подтверждает правомерность распространения льготы на базу переходного периода. Например, постановление Президиума ВАС РФ N 14743/03 от 06.04.2004 (Приложение №5), постановление Президиума ВАС РФ N 12671/03 от 17.02.2004 (Приложение № 6).

4) цифры, указанные в решении, не соответствуют действительности: дебиторская задолженность по состоянию на 01.01.02 составляет 7 092 515 руб., а не 37 378 684 руб., как указано в решении. Данная сумма подтверждается оборотно-сальдовой ведомостью за 2001 год (Приложение № 7), расшифровкой дебиторской и кредиторской задолженности (Приложение № 8), балансом за 2001 год (Приложение №9).

Прибыль с этой задолженности составляет 2 710 873 руб. Вся прибыль 2001 года составила 4 033 395 руб., что подтверждается формой №2 (Приложение № 10), оборотно-сальдовой ведомостью 2001 года. Прибыль по оплаченным работам составила 1 322 522 руб. (подтверждается декларацией по налогу на прибыль за 2001 год, Приложение №11). Следовательно, 4 033 395 – 1 322 522 = 2 710 873 руб. Однако, в решении сумма налогооблагаемой прибыли определена в 34 893 179,6 руб., что почти в 13 раз больше реальной величины.

На основании вышеизложенного считаем, что выводы, приведенные в решении, противоречат налоговому законодательству, а также решениям ВАС РФ.

Решение составлено инспекцией с нарушением ст.101 НК РФ, согласно пункту 3 которой «в решении о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения излагаются обстоятельства совершенного

налогоплательщиком налогового правонарушения, как они установлены проведенной проверкой, документы и иные сведения, которые подтверждают указанные обстоятельства, доводы, приводимые налогоплательщиком 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». Однако, в решении ответчик не указал, как он установил правонарушение, суммы якобы заниженных налогов указаны без приведения расчетов, не указано, какими документами подтверждается правонарушение (ссылка на отдельные строки баланса не может являться обоснованием привлечения к налоговой ответственности по п.1. ст.122 НК РФ).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 137-139 НК РФ и ст.ст.198, 199 АПК РФ

прошу:

1. Признать решение №07-16/1 Межрайонной Инспекции ФНС России №45 от 14 января 2005 года недействительным в части привлечения ООО «Гидрострой-45» к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения, предусмотренного п.1 ст.122 НК РФ в виде взыскания налога на прибыль в сумме 8 374 361,1 руб., штрафа за неуплату сумм налога на прибыль в сумме 1 674 872,6 руб., пени за несвоевременную уплату налога на прибыль в сумме 4 977 889,0 руб.; налога на добавленную стоимость в сумме 1 078 063 руб., штрафа за неуплату сумм налога на добавленную стоимость в сумме 215 613,0 руб., пени за несвоевременную уплату налога на добавленную стоимость в сумме 606.577 руб.

2. Взыскать с ответчика госпошлину в размере 2000 рублей.

Приложение:

1. Копия Устава ООО «Гидрострой-45».

2. Копия пояснительной записки к Индивидуальным сведениям о трудовом стаже и заработке за 2001 год. Платежные ведомости за 2002 год.

3. Копия лицензии.

4. Копия свидетельства о государственной регистрации.

5. Постановление Президиума ВАС РФ N 14743/03 от 06.04.2004.

6. Постановление Президиума ВАС РФ N 12671/03 от 17.02.2004.

7. Копия оборотно-сальдовой ведомости за 2001 год.

8. Расшифровка дебиторской и кредиторской задолженности по состоянию на 1 января 2002 года.

9. Копия баланса за 2001 год.

10. Отчет о прибылях и убытках за 2001 год.

11. Декларация по налогу на прибыль за 2001 год.

12. Копия баланса за 2002 год.

13. Копии КС-3, КС-2, счета-фактуры ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*».

14. Копии платежных поручений в адрес ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*».

15. Квитанция об отправке иска ответчику заказным письмом с уведомлением.

16. Квитанция об оплате госпошлины.

17. Копия решения №07-16/1 от 14.01.2005 г.

18. Копия акта №07-15/55 от 15.12.2004 г.

Генеральный директор

ООО «Гидрострой-45»

В Арбитражный суд г. Москвы

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «СВИРЬ ХХI» ИНН 7714202453.

123290, г. Москва, ул. Магистральная 2-я, д.16А.

Орган, принявший оспариваемый акт: Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы №45 по г. Москве

125373, г. Москва, Походный проезд д.3

ЗАЯВЛЕНИЕ

о признании недействительным решения Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №45 по г. Москве №19-15-01/25 от 07 марта 2007 г.

Межрайонной инспекцией ФНС №45 по г. Москве было принято решение №19-15-01/25 от 07 марта 2007 года (Приложение №7) в отношении ООО «Свирь ХХI». Согласно данному документу было уменьшено заявленное ООО «Свирь ХХI» возмещение из бюджета по налогу на добавленную стоимость в размере 1 465 278 руб., а также доначислена сумма налога на добавленную стоимость в сумме 591 370 руб. по налоговой декларации за сентябрь 2006 года.

ООО «Свирь XXI» выражает свое принципиальное несогласие с выводами, изложенными в решении, и считает, что данное решение подлежит отмене, как не соответствующее нормам НК РФ.

В пункте 3 решения указано, что ООО «Свирь XXI» не представило товарно-транспортные накладные на поступление товаров от ООО «Супер-ИНЖ МВКС». Поэтому нельзя подтвердить получение товара и, следовательно, налог на добавленную стоимость неправильно принят к вычету в сумме 2 056 648 руб.

Мы категорически не согласны с данным выводом.

Во-первых, нами были представлены для проверки товарные накладные по форме М-15, что указано в акте (Приложение №8).

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 9 Федерального закона от 21.11.1996 N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" все хозяйственные операции, проводимые организацией, должны оформляться оправдательными документами. Эти документы служат первичными учетными документами, на основании которых ведется бухгалтерский учет.

Первичные учетные документы принимаются к учету, если они составлены по форме, содержащейся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, а документы, форма которых не предусмотрена в этих альбомах, должны содержать установленные законом обязательные реквизиты.

Согласно постановления Госкомстата РФ от 30.10.1997 N 71а "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты, основных средств и нематериальных активов, материалов, малоценных и быстроизнашивающихся предметов, работ в капитальном строительстве" накладная на отпуск материалов на сторону (форма N М-15) применяется для учета отпуска материальных ценностей хозяйствам своей организации, расположенным за пределами ее территории, или сторонним организациям, на основании договоров и других документов.

Таким образом, факт получения материалов подтвержден ООО «Свирь XXI» документально в соответствии с действующим законодательством.

Во-вторых, факт приобретения материалов подтверждается не только товарными накладными, но и их оприходыванием на склад организации, что подтверждается специальной унифицированной формой - приходным ордером (форма N М-4).

Документ применяется для учета материалов, поступающих от поставщиков или из переработки. Приходный ордер в одном экземпляре составляет материально ответственное лицо в день поступления ценностей на склад. Приходный ордер должен выписываться на фактически принятое количество ценностей (постановление Госкомстата РФ от 30.10.1997 N 71а "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты, основных средств и нематериальных активов, материалов, малоценных и быстроизнашивающихся предметов, работ в капитальном строительстве").

На все поступившие материалы у нас имеются приходные ордера (Приложение №9).

Кроме того, факт использования материалов в производстве подтверждается актами на списание и материальными отчетами, а также сведениями о материалах, указанных в актах по форме КС-2. Акт КС-2 применяется для подтверждения объемов выполненных работ заказчиком, и в этом документе указываются материалы, использованные в процессе выполнения работ по договору.

Например, в акте КС-2 за №2 от 31.12.2005 года, составленном за период с 1 августа 2005 года по 31 января 2005 года, указаны материалы, полученные нами от ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» (Приложение №10):

1Шифр расценки 12-11-15 – отводы крутоизогнутые из стали 20, диаметр наружный 325 мм, под углом 90 градусов – 8 штук.

Материалы были получены по товарной накладной М-15 за №440 от 30 сентября 2005 года.

2.Шифр расценки 12-2-6 – пенополиуретановая изоляция труб в полиэтиленовой оболочке диаметром 159 мм. В количестве 2,275 м. Материалы были получены по товарной накладной М-15 за №440 от 30 сентября 2005 года.

3.Шифр расценки 12-6-751 трубы стальные диаметром 325х7 в количестве 303,76 метров. Материалы в количестве 255,21 м. были получены от ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» по накладной 440 от 30 сентября 2005 года.

И так далее.

Мы можем представить доказательства на каждый полученный материал от ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*».

При этом все материалы были использованы при производстве строительных работ, включены в акты выполненных работ, которые подписаны представителем заказчика. Таким образом, заказчик, подписывая выполненный объем работ и оплачивая данные работы, подтвердил факт их выполнения и использования материалов.

В-третьих, поставка материалов от ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» осуществляется на основании договора №30 от 01 января 2005 года (Приложение №11).

В пункте 1.3 договора стороны зафиксировали следующее. «Продажная стоимость товара формируется с учетом стоимости доставки товара до склада Покупателя».

Таким образом, ООО «Свирь XXI» производило расчеты за поставленные материалы, и не производила отдельные платежи за транспортные расходы.

Товарно-транспортная накладная (форма N 1-Т) предназначена для учета движения товарно-материальных ценностей и расчетов за их перевозки автомобильным транспортом. Это прямо указано в постановлении Госкомстата РФ от 28.11.1997 N 78 "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету работы строительных машин и механизмов, работ в автомобильном транспорте".

Однако в нашем случае отсутствуют расчеты за перевозку. Следовательно, данная форма у нас может не применяться.

Кроме того, в пункте 3.6 договора определено, что «право собственности на товар, а также риск случайной гибели либо случайного повреждения товара переходит к Покупателю в момент разгрузки транспорта Продавца».

Получение товарной накладной от ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» и подписи ответственных лиц на документе подтверждают передачу товара в целости и сохранности на склад ООО «Свирь XXI».

В-четвертых, предметом рассмотрения камеральной проверки являются налоговые вычеты по НДС. В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 171 Кодекса налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога на добавленную стоимость, исчисленную в соответствии со статьей 166 Кодекса, на суммы налоговых вычетов, которым подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг) для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения, а также для перепродажи.

Статьей 172 Кодекса предусмотрено, что вычеты сумм налога, предъявленных налогоплательщику и уплаченных им при приобретении товаров (работ, услуг), производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), документов, подтверждающих принятие на учет указанных товаров (работ, услуг).

ООО «Свирь XXI» представила документы, подтверждающие получение материалов (товарные накладные М-15) и счета-фактуры, что зафиксировано в акте камеральной проверки, а также договор, подтверждающий переход права собственности на товар в момент разгрузки транспорта продавца (ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*»).

Требование контролирующих органов о представлении товарно-транспортных накладных неправильно, ввиду того, что предметом спора является поступление материалов, а не транспортные расходы по доставке.

Позиция инспекции была бы правомерной, если бы ООО «Свирь XXI» проводило расчеты за транспортную доставку материалов. В этом случае для подтверждения расходов по транспортировке необходима товарно-транспортная накладная. Однако в нашем случае мы рассчитываемся только за поставленные материалы. Каким образом и как производить доставку товара продавец решает самостоятельно. Условиями договора он должен произвести поставку на наш склад. При этом продавец вправе использовать свой собственный транспорт или привлеченный. Для ООО «Свирь XXI» доставка материала на склад подтверждена товарной накладной, подписав которую право собственности переходит к нашей организации.

В-пятых, налоговые органы проявляют непоследовательность в своих действиях. В том случае, если поставка материалов и вычет НДС, которую провела ООО «Свирь XXI» неправильны, то почему у ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*» не снята выручка и не возвращены излишне начисленные налоги в бюджет?

В-шестых, арбитражные суды по аналогичным вопросам заняли позицию налогоплательщика. Например, в постановлении ФАС Западно - Сибирского округа от 17.11.2005 N Ф04-8140/2005(16876-А45-23) был сделан следующий вывод (Приложение №12).

«Доводы инспекции в части нарушения требований пункта 44 Методических указаний по бухгалтерскому учету материально-производственных запасов в части непредставления товарно-транспортных накладных как основания для приемки и оприходования товара были исследованы судом при рассмотрении спора по существу. Суд правомерно отметил, что согласно пункту 4.1 договора поставки от 31.12.2002 и дополнительному соглашению от 03.01.2003 N 1 передача товара от поставщика осуществлялась непосредственно на складах получателя товара, которые находятся как в г. Новосибирске, так и в г. Москве (Московский филиал общества). Таким образом, отсутствие товарно-транспортных документов у общества не свидетельствует о несостоявшейся поставке товара.»

Аналогичный вывод сделан в постановлении ФАС Восточно-Сибирского округа от 18.01.2006 N А19-15204/05-40-Ф02-6923/05-С1 (Приложение №13).

В-седьмых, в представленных разногласиях мы предлагали провести экспертизу в порядке установленном статьей 95 НК РФ на предмет проверки фактически выполненного объема работ и использования материалов, указанных в документах. Однако налоговая инспекция проигнорировала это предложение.

В-восьмых, данное решение было принято налоговым органом только по формальным обстоятельствам без детального изучения вопроса.

Согласно ст.172 НК РФ вычетам подлежат, если иное не установлено настоящей статьей, только суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), имущественных прав на территории Российской Федерации, либо фактически уплаченные ими при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, после принятия на учет указанных товаров (работ, услуг), имущественных прав с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей и при наличии соответствующих первичных документов.

Таким образом, НК РФ разрешает налогоплательщику принимать к вычету суммы налога при наличии соответствующих документов. В главе 21 «Налог на добавленную стоимость» не указаны конкретные виды таких документов. Исключение сделано только для счет-фактуры (ст.169 НК РФ). Все счета-фактуры на поставленные материалы имеются в наличии и представлялись проверяющим для проверки (Приложение №14). Следовательно, налогоплательщик имеет право принимать к вычету суммы налога при наличии любых документов, соответствующих ст.9 Федерального закона от 21.11.1996 N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете". Представленные нами накладные на отпуск материалов на сторону (форма N М-15) полностью соответствуют требованиям 21 главы НК РФ для принятия налога к вычету.

На основании вышеизложенного считаем, что выводы, сделанные в решении не правильны, и сумма НДС в размере 2 056 648 руб. правомерно принята к вычету.

Таким образом, решение №19-15/25 от 7 марта 2007 года, вынесенной Межрайонной инспекцией ФНС №45 по г. Москве подлежит отмене, как не соответствующее НК РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 137-139 НК РФ и ст.ст.198, 199 АПК РФ

Просим:

1.Признать недействительным решение Межрайонной инспекции ФНС №45 по г. Москве №19-15-01/25 от 07 марта 2007 года.

2.Взыскать из бюджета госпошлину в размере 2000 руб.

Приложение:

1.Копия Устава ООО «Свирь ХХI».

2.Копия лицензии.

3.Копия свидетельства о государственной регистрации.

4.Квитанция об отправке иска ответчику заказным письмом с уведомлением.

5.Документ об оплате госпошлины.

7.Копия решения №19-15-01/25 от 07 марта 2007 года.

8.Товарные накладные по форме М-15.

9.Приходные ордера по форме N М-4.

10.Акты КС-2.

11.Договор №30 от 01 января 2005 года с ООО «\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*».

12.Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 17.11.2005 N Ф04-8140/2005(16876-А45-23).

13.Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 18.01.2006 N А19-15204/05-40-Ф02-6923/05-С1.

14.Счета-фактуры на поставленные материалы.

«03» апреля 2007года.

Генеральный директор ООО «Свирь XXI» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \*\*\*\*\*\*\*\*\*\*\*.

# Список использованной литературы

1. Конституция Российской Федерации
2. Налоговый кодекс Российской Федерации
3. Сборник федерального законодательства //Юристъ. – Москва, 2007г.
4. Правовая система “Консультант”
5. Витрянский В.В., Герасименко С.А. «Налоговые органы,
6. Гаухман Л.Д., Максимов С.В. « Уголовно-правовая охрана
7. Жданов А.А. Финансы и право // ИКФ Экмос. – Москва, 2006г.
8. Камаев В.Д., Учебник по основам экономической теории // Москва
9. Мосин Е.Ф. Налоговое право в России// Юристъ. – Москва2008.

10)Пепеляев С.Г. «Основы налогового права», М. 1995 г.

11)Петрова Г.В. «Ответственность за нарушение налогового законодательства» Москва 2005 г.

12)Проскуров В.С. Финансовое право / Учебник, - Юрайт.- Москва, 2009г.

13)Журнал «Налоговый вестник»