**Пожарные отчисления неконституционны**

Совсем недавно в правовых базах появилось новое Определение Конституционного Суда от 13 ноября 2001 г. N239-О. Определение касается Федерального закона "О пожарной безопасности". Часть 7 статьи 10 этого закона предусматривала установление органами местного самоуправления обязательных отчислений в размере 0,5 процента от общей сметной стоимости работ по строительству, капитальному ремонту, реконструкции объектов, расширению, техническому переоснащению предприятий, зданий, сооружений и других объектов, за исключением работ, финансируемых за счет средств местных бюджетов.

0,5% - много это или мало? Предположим строительство многоквартирного дома стоит несколько миллионов долларов. Тогда с каждого миллиона надо уплатить по 5 000 $. А платить надо и при реконструкции, и при капремонте. Суммы у большинства налогоплательщиков небольшие, но копейка рубль бережет.

Те налогоплательщики, которые платить эти отчисления не хотели, пытались отстоять свое право в арбитражных судах. Но победы в первых инстанциях заканчивались поражением в кассации. К примеру, Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа 12 февраля 2001 года рассматривал дело N Ф04/312-29/А27-2001. К моменту разбирательства в кассационной инстанции налогоплательщик сумел добиться вынесения решения о возврате ему из бюджета излишне уплаченных платежей на содержание территориальной пожарной охраны

Удовлетворяя исковые требования, суд первой и апелляционной инстанций исходил из того, что согласно статье 2 Федерального закона "О введении в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации" все налоги, сборы и пошлины, а также другие платежи в бюджет или внебюджетные фонды, не установленные в статьях 19, 20 и 21 Закона Российской Федерации "Об основах налоговой системы в Российской Федерации", не взимаются до введения в действие статей 13, 14 и 15 Налогового кодекса Российской Федерации.

Однако, ФАС ЗСО решил, что нижестоящие суды неправильно применили норму права. Суды не учли статью 7 вводного Закона к НК, которая гласит, что федеральные законы, не вошедшие в перечень актов, утративших силу, определенный статьей 2 настоящего Федерального закона, действуют в части, не противоречащей части первой Кодекса, и подлежат приведению в соответствие с частью первой Кодекса.

По мнению ФАС ЗСО, статья 10 Федерального закона "О пожарной безопасности" не вошла в перечень утративших силу нормативных правовых актов, определенный статьей 2 Федерального закона "О введении в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации", и не признана не соответствующей Налоговому кодексу Российской Федерации в порядке, предусмотренном статьей 6 этого Кодекса. А значит налогоплательщик должен платить "пожарные" отчисления.

Можно привести и другие примеры. Но все они будут похожи. Были ли попытки обжаловать эти решения в ВАС неизвестно, но постановлений Президиума ВАС на эту тему ни в одной правовой базе найти не получится.

**Починок – друг налогоплательщика**

Что интересно, полтора года назад на защиту налогоплательщиков встал ..... МНС в лице всем известного Александра Починка, тогдашнего Министра по налогам и сборам. За его подписью из недр МНС вышло письмо от 17 апреля 2000 г. N АП-6-01/292@ " Разъяснения по вопросу отчислений на содержание территориальных подразделений противопожарной службы". Процитирую его:

"В связи с многочисленными обращениями налогоплательщиков о правомерности взимания обязательных отчислений, установленных в соответствии с Федеральным законом от 21.12.94 N 69-ФЗ "О пожарной безопасности", для выполнения задач, возложенных на пожарную охрану, Министерство Российской Федерации по налогам и сборам сообщает.

Согласно статье 2 Федерального закона от 31.07.98 N 147-ФЗ (в редакции Федерального закона от 09.07.99 N 155-ФЗ) "О введении в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации" впредь до введения в действие статей 13, 14 и 15 части первой Кодекса налоги, сборы, пошлины и другие платежи в бюджет или внебюджетные фонды, не установленные статьями 19, 20 и 21 Закона Российской Федерации "Об основах налоговой системы в Российской Федерации", не взимаются.

Статьями 19, 20 и 21 Закона Российской Федерации "Об основах налоговой системы в Российской Федерации" не установлен такой вид налога, как налог (обязательные отчисления) на выполнение возложенных на пожарную охрану задач. До 1 января 1999 года для выполнения возложенных на пожарную охрану задач в соответствии со статьей 10 Федерального закона от 21.12.94 N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" органами местного самоуправления устанавливались обязательные отчисления в размере 0,5% от общей сметной стоимости работ по строительству, капитальному ремонту, реконструкции объектов, расширению, техническому переоснащению предприятий, зданий, сооружений и других объектов, за исключением работ, финансируемых за счет средств местных бюджетов.

В соответствии со статьей 8 части первой Налогового кодекса Российской Федерации (от 31.07.98 N 146-ФЗ, в редакции Федерального закона от 09.07.99 N 154-ФЗ) налогом признается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств, в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Обязательные отчисления, предусмотренные статьей 10 Федерального закона от 21.12.94 N 69-ФЗ "О пожарной безопасности", имеют все признаки налога:

- обязательность - отчуждение принадлежащих на праве собственности, хозяйственного ведения и оперативного управления денежных средств производится в обязательном порядке;

- индивидуальная безвозмездность - уплата указанных платежей вовсе не предполагает, что объем получаемых плательщиком услуг в рамках обеспечения государством пожарной безопасности будет соответствовать сумме уплаченных отчислений. Тем самым все организации и физические лица уравниваются в правах, а обязательные отчисления на выполнение возложенных на пожарную охрану носят обезличенно - безвозмездный характер;

- взимание в целях финансового обеспечения деятельности государства - преамбулой Федерального закона "О пожарной безопасности" установлено, что обеспечение пожарной безопасности является одной из важнейших функций государства. В целях осуществления своих функций по обеспечению пожарной безопасности государство формирует пожарную охрану как совокупность созданных в установленном порядке органов управления, сил и средств, в том числе противопожарных формирований, предназначенных для организации предупреждения пожаров и их тушения, проведения связанных с ними первоочередных аварийно - спасательных работ. Следовательно, отчисления на выполнение возложенных на пожарную охрану задач являются отчислениями на финансовое обеспечение деятельности государства.

Таким образом, обязательные отчисления, установленные в статье 10 Федерального закона "О пожарной безопасности", по своей правовой природе являются налогом.

Пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 41 и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 9 от 11.06.99 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации" закрепляет, что положения части первой Кодекса, устанавливающие систему взимаемых на территории Российской Федерации налогов и сборов (пункт 3 статьи 1, статьи 12 - 15 и 18), в соответствии со статьей 3 вводного Закона вступают в силу со дня введения в действие части второй Кодекса. В связи с этим судам при рассмотрении дел, возникших из налоговых правоотношений, необходимо исходить из того, что до вступления в силу части второй Кодекса на территории Российской Федерации могут взиматься только те налоги и сборы, которые установлены статьями 19 - 21 Закона Российской Федерации "Об основах налоговой системы в Российской Федерации".

Также в названном выше Постановлении высказана правовая позиция высших судебных органов относительно вопроса о правомерности уплаты взносов в государственные внебюджетные фонды, согласно которой правило, установленное в статье 2 Федерального закона от 31.07.98 N 147-ФЗ (в редакции Федерального закона от 09.07.99 N 155-ФЗ), не распространяется на обязательные взносы во внебюджетные фонды, поскольку обязанность уплаты указанных взносов установлена специальными актами законодательства. При этом необходимо иметь в виду, что взимание взносов в государственные внебюджетные фонды строится не на налоговых, а на страховых принципах (Федеральный закон от 16.07.99 N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования").

Подпунктом "ж" пункта 1 статьи 21 Закона Российской Федерации от 27.12.91 N 2118-1 "Об основах налоговой системы в Российской Федерации" установлены целевые сборы с граждан и предприятий, учреждений, организаций независимо от их организационно - правовых форм на содержание милиции, на благоустройство территорий, на нужды образования и другие цели. Ставки в городах и районах устанавливаются соответствующими представительными органами власти - местными Советами народных депутатов, а в поселках и сельских населенных пунктах - на собраниях и сходах жителей. Следовательно, представительные органы власти местного самоуправления вправе устанавливать специальные целевые сборы, в том числе и на выполнение возложенных на пожарную охрану задач. Однако ставка в год не может превышать размера 3 процентов от 12 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда для физического лица, а для юридического лица - размера 3 процентов от годового фонда заработной платы, рассчитанного исходя из установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

Таким образом, органы государственной противопожарной службы не вправе требовать уплаты отчислений на содержание территориальных подразделений противопожарной службы.

Исходя из изложенного, предлагаем Управлениям Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по субъектам Российской Федерации:

- обратиться в прокуратуру с целью принятия прокурором мер по опротестованию не соответствующих законодательству нормативных правовых актов в порядке, предусмотренном Федеральным законом "О прокуратуре Российской Федерации" и процессуальным законодательством Российской Федерации;

- не применять меры по принудительному взысканию обязательных отчислений, установленных для обеспечения деятельности противопожарной службы."

Однако, письмо не помогло. Более того, с уходом Починка из МНС было издано другое письмо от 31.07.2001 №ВМ-15-01/503 "Об отмене письма МНС России от 17.04.2000 №АП-6-01/292@"

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам рассмотрело письмо Министерства юстиции Российской Федерации от 11.07.2001 №07/7036-ЮД по вопросу переработки и представления на государственную регистрацию в Минюст России письма МНС России от 17.04.2001 №АП-6-01/292@ и сообщает, что письмо МНС России от 17.04.2001 №АП-6-01/292@ признано утратившим силу.

Государственный советник налоговой службы II ранга В.И.Мишин