



МИНФИН РОССИИ
ФЕДЕРАЛЬНАЯ НАЛОГОВАЯ СЛУЖБА
УФНС РОССИИ ПО САНКТ-ПЕТЕРБУРГУ
МЕЖРАЙОННАЯ ИНСПЕКЦИЯ
ФЕДЕРАЛЬНОЙ НАЛОГОВОЙ СЛУЖБЫ № 17
ПО САНКТ-ПЕТЕРБУРГУ
(Межрайонная ИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу)
Пархоменко пр., 13, Санкт-Петербург, 194156
Телефон: (812) 335-57-07; Телефакс: (812) 294-33-30;
E-mail: i780200@r78.nalog.ru

№ _____

На № _____

Федеральный Арбитражный суд
Северо-Западного округа

через Арбитражный суд
Санкт-Петербурга и
Ленинградской области
191015, Санкт-Петербург,
Суворовский пр., д. 50/52

**ЗАЯВИТЕЛЬ: Товарищество
собственников жилья «Озерки-1»**
194925, Санкт-Петербург,
пр. Луначарского д. 64

**ОТВЕТЧИК: МИФНС России № 17 по
Санкт-Петербургу**
194156, Санкт-Петербург,
пр. Пархоменко, д. 13

**Кассационная жалоба
на Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.09 г. по
делу №А56-18660/2008**

Решением от 10.10.2008 по делу №а56-18660/2008 Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области (далее по тексту – Решение от 10.10.2008) признал недействительным решение Межрайонной Инспекции ФНС России №17 по Санкт-Петербургу №03/08 от 30.05.2008 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения в части доначисления налога на прибыль, пеней и взыскания штрафа по этому налогу.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.01.09 г. решение от 10.10.2008 г. отменено по основаниям, предусмотренным п. 6 ст. 270 АПК РФ.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.09 г. решение Межрайонной Инспекции ФНС России №17 по Санкт-Петербургу № 03/08 от 30.05.2008 о привлечении ТСЖ «Озерки» к ответственности за совершение налогового правонарушения отменено в части доначисления налога на прибыль в сумме 446 060 руб., начисления пеней в сумме 125 800 руб. и привлечения к налоговой ответственности по п. 1 ст. 122 НК РФ в виде штрафа в размере 89 212 руб.

МИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу полагает, что Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.09 г. не соответствует обстоятельствам дела, нарушает материальные и процессуальные нормы действующего законодательства и подлежит отмене по следующим основаниям.

Тринадцатым Арбитражным апелляционным судом установлено, что перечисленные членами ТСЖ денежные средства (целевые взносы на парковку и благоустройство) не поступали в доход ТСЖ и оно не осуществляло реализацию услуг и не получало доходов от такой реализации, в результате чего объекта обложения налогом на прибыль не возникло. Кроме этого, по мнению Арбитражного суда апелляционной инстанции, целевые взносы в силу п. 2 ст. 251 НК РФ не учитываются при определении налоговой базы для исчисления налога на прибыль.

Правовое положение и основы деятельности ТСЖ регламентируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Жилищным кодексом РФ и иными правовыми актами, предусмотренными законодательством РФ, регулирующим соответствующие правоотношения.

В соответствии со ст. 135 ЖК РФ товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

Статьями 153 и 154 ЖК РФ на членов ТСЖ возложена обязанность внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, которая включает в себя плату за ремонт и содержание жилого помещения, включающую в себя плату за услуги и работы по управлению многоквартирным домом, содержанию и текущему ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Согласно со ст. 144 ЖК РФ органами управления товарищества собственников жилья являются общее собрание членов товарищества, правление товарищества.

В соответствии со ст. 152 ЖК РФ для достижения целей, предусмотренных уставом, товарищество собственников жилья вправе заниматься хозяйственной деятельностью.

Согласно письму МНС РФ от 04.02.04 №02-2-12/4@ пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 15.06.96 N 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья" предусмотрено, что в многоквартирном доме содержание и ремонт помещений, находящихся в частной, муниципальной, государственной или иной форме собственности, осуществляются за счет домовладельцев - собственников этого имущества в соответствии с действующим законодательством. Домовладельцы в многоквартирном доме оплачивают услуги по содержанию и ремонту общего имущества в соответствии с действующим законодательством (пункт 3 статьи 17 Закона).

Согласно статье 18 вышеназванного Закона общие размеры обязательных платежей на содержание и ремонт общего имущества устанавливаются на основе учета общих правил и норм, утвержденных органами местного самоуправления, и обеспечивают возмещение издержек на капитальный ремонт общего имущества. Размер обязательных платежей каждого домовладельца на содержание и ремонт общего имущества пропорционален его доле в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме (доле участия).

Таким образом, средства, поступившие от членов товарищества собственников жилья в оплату стоимости содержания жилого фонда, не относятся к членским взносам, поступающим некоммерческим организациям, и, следовательно, являются доходом, учитываемым при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций.

Некоммерческая организация, в том числе ТСЖ, согласно ст. 246 НК РФ является плательщиком налога на прибыль организаций и определяет налоговую базу в порядке, установленном гл. 25 НК РФ.

В соответствии со ст. 247 НК РФ объектом налогообложения налогом на прибыль организаций для российских организаций являются полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, определенных в порядке, установленном гл. 25 НК РФ.

Согласно п. 2 ст. 251 НК РФ при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров), поступившие безвозмездно на содержание и ведение уставной деятельности некоммерческих организаций. К целевым поступлениям на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности относятся осуществленные в

соответствии с законодательством РФ о некоммерческих организациях вступительные взносы, членские взносы, паевые взносы, пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с гражданским законодательством РФ, а также отчисления на формирование в установленном ст. 324 НК РФ порядке резерва на проведение ремонта, капитального ремонта общего имущества, которые производятся ТСЖ, платежи на содержание общего имущества в данный перечень не включены

Перечень целевых поступлений, установленный данной статьей является исчерпывающим.

Членами товариществ собственников жилья, жилищно-строительных и жилищных кооперативов вносятся обязательные платежи и (или) взносы, связанные с оплатой расходов на содержание, текущий и капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме, а также с оплатой коммунальных услуг, в порядке, установленном органами управления ТСЖ. Обязанность внесения таких платежей возникает не в связи с членством в ТСЖ, а в связи с владением и пользованием имуществом в многоквартирном доме.

Жилищным кодексом предусмотрено накопление членских взносов членами ТСЖ не предусмотрено.

На основании п. 5 ст. 155 ЖК РФ членами ТСЖ вносятся обязательные платежи и (или) взносы, связанные с оплатой расходов на содержание, текущий и капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме, а также с оплатой коммунальных услуг, в порядке установленном органами управления ТСЖ. Таким образом, жилищное законодательство предусматривает обязанность участия членов ТСЖ своими средствами в содержании многоквартирного дома, форма которого в зависимости от решения, принятого органом управления ТСЖ, может квалифицироваться как плата за жилое помещение и коммунальные услуги либо как взносы членов ТСЖ, направляемые на установленные цели.

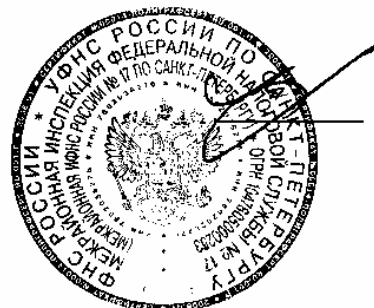
Министерство Финансов РФ в письмах от 03.03.2006 № 03-03-04/4/45, от 17.02.2006 № 03-03-04/4/32, от 05.05.2006 № 03-03-05/8 и от 26.02.2007 № 03-07-15/24 однозначно разъяснило, что средства, поступившие от членов товариществ собственников жилья в оплату стоимости содержания, обслуживания и ремонта жилого фонда, а также в оплату коммунальных услуг, целевыми поступлениями в смысле пункта 2 статьи 251 НК РФ не являются, и, соответственно, плата членов товарищества за услуги (работы) по обеспечению надлежащего санитарного, противопожарного и технического состояния жилого дома и придомовой территории; технической инвентаризации жилого дома; содержанию и ремонту жилых и нежилых помещений; капитальному ремонту жилого дома, а также плата за коммунальные услуги является выручкой от реализации работ, услуг и, соответственно, должна учитываться товариществом при определении налоговой базы по налогу на прибыль организации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 273 АПК РФ, МИФНС России № 17 по Санкт-Петербургу просит Федеральный Арбитражный суд Северо-Западного округа отменить принятое по настоящему делу Постановление Тринадцатого Арбитражного апелляционного суда и принять по делу новый судебный акт.

Приложение:

1. Копия Постановления Тринадцатого Арбитражного апелляционного суда.
2. Почтовая квитанция отправки жалобы заявителю.

Начальник Межрайонной ИФНС
России № 17 по Санкт-Петербургу



Петухова М.Ю.