



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ОКРУГА
ул. Якубовича, д.4, Санкт-Петербург, 190000
<http://fasszo.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

25 июня 2009 года

Дело № А56-18660/2008

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа в составе председательствующего Асмыковича А.В., судей Дмитриева В.В., Кузнецовой Н.Г., при участии от товарищества собственников жилья «Озерки-1» председателя товарищества Левицкого С.Н. (протокол от 17.12.2009 № 01, паспорт), Левицкой О.Ю. (доверенность от 15.12.2008), от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 17 по Санкт-Петербургу Петроченкова А.Н. (доверенность от 11.01.2009 № 17/00037), Кибиной С.Б. (доверенность от 05.06.2009),

рассмотрев 25.06.2009 в открытом судебном заседании кассационную жалобу Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 17 по Санкт-Петербургу на постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.2009 (судьи Третьякова Н.О., Дмитриева И.А., Згурская М.Л.) по делу № А56-18660/2008,

у с т а н о в и л :

Товарищество собственников жилья «Озерки-1» (далее – Товарищество, ТСЖ) обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением о признании недействительным решения Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 17 по Санкт-Петербургу (далее - Инспекция) от 30.05.2008 № 03/08.

Решением суда первой инстанции от 10.10.2008 (судья Варенникова А.О.) заявление ТСЖ удовлетворено частично, решение налогового органа от 30.05.2008 № 03/08 признано недействительным в части доначисления 548 561 руб. налога на прибыль, начисления пеней в размере 154 712 руб. и взыскания штрафа по данному налогу в размере 109 712 руб. В остальной части заявление Товарищества оставлено без удовлетворения.

В ходе рассмотрения апелляционной жалобы Инспекции апелляционный суд установил обстоятельства, являющиеся основанием для безусловной отмены судебного акта, предусмотренные пунктом 6 части 4 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации - неподписание судьей протокола судебного заседания, и постановлением от 16.01.2009 отменил решение суда первой инстанции от 10.10.2008 и рассмотрел дело сначала.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.2009 (с учетом уточнения заявителем размера требований им оспаривается решение Инспекции от 30.05.2008 № 03/08 в части доначисления налога на

прибыль в размере 446 060 руб., начисления пеней по налогу на прибыль в размере 125 800 руб., привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 НК РФ за неуплату налога на прибыль в виде штрафа в размере 89 212 руб.) признано недействительным решение Инспекции от 30.05.2008 № 03/08 в части доначисления налога на прибыль в сумме 446 060 руб., начисления пеней в сумме 125 800 руб., привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) в виде штрафа в размере 89 212 руб. С Инспекции в пользу Товарищества взысканы расходы по уплате госпошлины в размере 2 000 руб. и расходы на оплату услуг представителя в размере 3 500 руб.

В кассационной жалобе Инспекция, ссылаясь на неправильное применение апелляционным судом норм материального права, просит отменить постановление от 04.03.2009 и принять по делу новый судебный акт. По мнению подателя жалобы, средства, поступившие от членов товарищества собственников жилья в оплату стоимости содержания и обслуживания жилого фонда, не относятся к членским взносам, поступающим некоммерческим организациям, не являются целевыми поступлениями и, следовательно, являются доходом, учитываемым при определении налоговой базы по налогу на прибыль.

В судебном заседании представители Инспекции поддержали доводы жалобы, а представители Товарищества представили отзыв и просили оставить постановление апелляционного суда без изменения.

Законность обжалуемого судебного акта проверена в кассационном порядке, и суд кассационной инстанции не находит оснований для удовлетворения жалобы.

Как следует из материалов дела, Инспекция провела выездную налоговую проверку соблюдения Товариществом законодательства о налогах и сборах, в том числе правильности исчисления, удержания, уплаты и перечисления налога на прибыль за период с 01.01.2005 по 30.09.2007, правильности исчисления и уплаты налога на доходы физических лиц за период с 01.08.2006 по 31.01.2008.

В ходе проверки налоговым органом установлено, что в нарушение пункта 2 статьи 251 НК РФ Товарищество в 2005 году не включило при определении налоговой базы по налогу на прибыль, полученный доход в сумме 2 285 671,28 руб. от членов товарищества собственников жилья в виде взноса на благоустройство придомовой территории и парковку автотранспорта по адресу: город Санкт-Петербург, пр. Луначарского, 64 и пр. Художников 17/1; в нарушение подпункта 1 пункта 3 статьи 24, пункта 6 статьи 226 НК РФ Товарищество несвоевременно осуществляло перечисление в бюджет налога на доходы физических лиц, удержанного с доходов физических лиц налоговым агентом в сентябре 2006, феврале 2007.

По результатам проверки налоговым органом составлен акт от 29.04.2008 № 03/08.

Рассмотрев акт проверки и представленные налогоплательщиком возражения, Инспекция 30.05.2008 приняла решение № 03/08 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения. Указанным решением Товарищество привлечено к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 НК РФ за неуплату (неполную уплату) налога на прибыль в виде штрафа в размере 109 712 руб., начислены пени по налогу на прибыль 154 712 руб., пени по НДФЛ в размере 42,83 руб. и предложено уплатить налог на прибыль в сумме 548 561 руб.

На указанное решение заявителем подана апелляционная жалоба в Управление Федеральной налоговой службы по Санкт-Петербургу (далее – УФНС).

Решением от 23.07.2008 УФНС отменило решение Инспекции от 30.05.2008 № 03/08 в части вывода о завышении расходов, уменьшающих доходы в целях исчисления налога на прибыль на 427 089,28 руб. (пункт 1); обязало Инспекцию произвести перерасчет доначисленного налога на прибыль, начисленных пени, штрафа в соответствии с пунктом 1 резолютивной части настоящего решения. Решение Инспекции утверждено с учетом изменений, внесенных в пункт 1 настоящего решения.

Считая принятое налоговым органом решение недействительным в оспариваемой части, Товарищество обратилось в суд с настоящим заявлением.

В ходе рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции налоговым органом произведен перерасчет сумм налога на прибыль, пени и налоговых санкций с учетом решения Управления ФНС России по Санкт-Петербургу от 23.07.2008.

На основании произведенного перерасчета ТСЖ в порядке статьи 49 АПК РФ уточнило свои требования, и апелляционный суд их полностью удовлетворил.

Кассационная инстанция считает, что, удовлетворяя требования заявителя, апелляционный суд правомерно исходил из следующего.

Статьей 50 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) коммерческой признается организация, преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Согласно статье 135 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - 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.

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

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

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

Согласно Уставу ТСЖ «Озерки-1» Товарищество создано в целях согласования порядка реализации прав собственников помещений по владению, пользованию и в установленных законодательством пределах распоряжению общим имуществом в многоквартирном доме, а также для осуществления

деятельности по содержанию, хранению и приращению недвижимости в многоквартирном доме, распределения между собственниками помещений обязанностей по возмещению соответствующих издержек товарищества для обеспечения надлежащего санитарного и технического состояния общего имущества в многоквартирном доме.

Пунктом 2.2 Устава ТСЖ предусмотрено, что предметом деятельности товарищества является обеспечение надлежащего технического, санитарного, противопожарного и экологического состояния жилых домов и нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме, в том числе земельного участка в установленных границах с элементами благоустройства и иных объектов недвижимости, входящих в состав многоквартирного дома.

Статьей 137 ЖК РФ предусмотрено право товарищества заключать договоры о содержании и ремонте общего имущества в этом доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества; определять смету доходов и расходов на год и на основе принятой сметы устанавливать размеры платежей и взносов для каждого собственника помещения в многоквартирном доме в соответствии с его долей в праве общей собственности на общее имущество в этом доме.

Согласно протоколу № 5 внеочередного общего собрания членов ТСЖ от 13.11.2004 членами ТСЖ утверждена смета расходов ТСЖ на благоустройство придомовой территории и размеров единовременных целевых взносов домовладельцев на благоустройство и на выделенное место для хранения автотранспорта (листы дела 40 - 43).

Апелляционный суд установил, что из утвержденной сметы расходов на общую сумму 3 046 042 руб. следует, что данные расходы связаны с производством работ по асфальтированию пешеходных зон и проездов, разборке асфальта, установке декоративно-защитной ограды, автоматике въездов на территорию ТСЖ, контролю доступа в парадные и на территорию ТСЖ, видеонаблюдению в парадных, лифтах, на территории, устройству парка отдыха и детской площадки. Источниками покрытия данных расходов являлись целевые взносы членов ТСЖ на благоустройство и целевые единовременные взносы на выделенное место для хранения автотранспорта. Целевые взносы в собранном размере полностью использованы ТСЖ по назначению на названные цели.

В соответствии со статьей 247 НК РФ объектом налогообложения по налогу на прибыль организаций признается прибыль, полученная налогоплательщиком. Прибылью в целях главы 25 Налогового кодекса Российской Федерации признаются для российских организаций полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, которые определяются в соответствии с настоящей главой.

Статьей 249 НК РФ установлено, что в целях названной главы Кодекса доходом от реализации признаются выручка от реализации товаров (работ, услуг) как собственного производства, так и ранее приобретенных, выручка от реализации имущественных прав.

Пунктом 1 статьи 38 НК РФ предусмотрено, что объектами налогообложения могут являться операции по реализации товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, стоимость реализованных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) либо иной объект, имеющий стоимостную, количественную или физическую характеристики, с наличием которого у налогоплательщика законодательство о налогах и сборах связывает возникновение обязанности по уплате налога.

В силу пункта 1 статьи 39 НК РФ реализацией товаров, работ или услуг организацией или индивидуальным предпринимателем признается

соответственно передача на возмездной основе (в том числе обмен товарами, работами или услугами) права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, возмездное оказание услуг одним лицом другому лицу, а в случаях, предусмотренных названным Кодексом, передача права собственности на товары, результатов выполненных работ одним лицом для другого лица, оказание услуг одним лицом другому лицу - на безвозмездной основе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 39 ЖК РФ расходы на содержание общего имущества в многоквартирном доме - это обязательные расходы. Члены ТСЖ вносят и обязательные платежи и (или) взносы, связанные с оплатой расходов на содержание, текущий и капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме.

В соответствии с пунктом 2 статьи 251 НК РФ (в редакции, действовавшей в проверенном периоде) при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров). К ним относятся целевые поступления из бюджета бюджетополучателями и целевые поступления на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности, поступившие безвозмездно от других организаций и (или) физических лиц и использованные указанными получателями по назначению.

К указанным целевым поступлениям на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности относятся: осуществленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о некоммерческих организациях вступительные взносы, членские взносы, целевые взносы и отчисления в публично-правовые профессиональные объединения, построенные на принципе обязательного членства, паевые вклады, а также пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Как установлено апелляционным судом, перечисленные членами ТСЖ денежные средства (целевой взнос за парковку, целевой взнос на благоустройство) направлены на комплексное обустройство придомовой территории. Данное обстоятельство подтверждается представленными в материалы дела договорами подряда, локальными сметами, актами о приемке выполненных работ (листы дела 44 - 61).

В данном случае денежные средства не поступали в доход ТСЖ, Товарищество не осуществляло реализацию услуг и не получало доходов от такой реализации, в связи с чем объекта обложения налогом на прибыль не возникло.

Кроме того, целевые взносы, полученные от членов ТСЖ на благоустройство придомовой территории, использованные Товариществом по назначению в соответствии с принятой им сметой, в силу пункта 2 статьи 251 НК РФ не учитываются при определении налоговой базы для исчисления налога на прибыль.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.10.2007 № 51 указал судам, что «в силу подпункта 1 пункта 1 статьи 137 ЖК РФ ТСЖ вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 137 ЖК РФ ТСЖ вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Из толкования во взаимосвязи названных норм ЖК РФ следует, что в рамках рассматриваемых в настоящем постановлении правоотношений ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов членов ТСЖ. Соответствующие обязательства ТСЖ перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами - членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например, услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Таким образом, ТСЖ, заключая договоры на оказание коммунальных услуг, на эксплуатацию, содержание и ремонт жилых помещений и общего имущества в многоквартирных домах, а также трудовые договоры со специалистами, выступает в имущественном обороте не в своих интересах, а в интересах членов ТСЖ.

В связи с этим ТСЖ не представляют соответствующих налоговых деклараций и не исчисляют сумму НДС по операциям, связанным с обеспечением жилых помещений коммунальными услугами и с содержанием, эксплуатацией и ремонтом общего имущества многоквартирных домов».

При таких обстоятельствах апелляционный суд сделал правильный вывод о том, что у налогового органа отсутствовали основания для доначисления ТСЖ налога на прибыль, начисления пеней и привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 НК РФ.

Обоснованно отклонен апелляционным судом и довод налогового органа о том, что поскольку работы по благоустройству территории (установка металлических ограждений) и размещению автостоянки произведены ТСЖ на земельном участке, не принадлежащем ТСЖ, следовательно, данные затраты не могут быть приняты для целей налогообложения.

Апелляционным судом по материалам дела установлено, что земельный участок, на котором осуществлены работы, не принадлежит ТСЖ. Из представленных в материалы дела документов - писем Комитета по градостроительству и архитектуре Санкт-Петербурга (далее – КГА) следует, что КГА в 2008 году выдал разрешительное письмо на разработку проекта комплексного благоустройства территории с устройством спортивных, детских площадок, зоны отдыха и коммерческих гостевых парковок для жителей жилых домов. План границ земельного участка ТСЖ согласован с КГА, межевание спорной территории ТСЖ проводится.

Однако в данном случае спорные расходы по благоустройству территории не связаны с осуществлением деятельности ТСЖ, направленной на получение дохода, а осуществлены за счет целевых взносов членов ТСЖ, которые не являются объектом налогообложения. Доказательств обратного, налоговым органом не представлено.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 286, 287 (пункт 1 части 1) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа

п о с т а н о в и л:

постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.03.2009 по делу № А56-18660/2008 оставить без изменения, а кассационную

жалобу Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 17 по Санкт-Петербургу – без удовлетворения.

Председательствующий

ПОДПИСЬ А.В. Асмыкович

Судьи

ПОДПИСЬ В.В. Дмитриев

ПОДПИСЬ Н.Г. Кузнецова

Федеральный арбитражный суд
Северо-Западного округа

КОПИЯ ВЕРНА

Судья Асмыкович А.В.
Фамилия, инициалы

Специалист Богданова Н.Г.
Фамилия, инициалы

«29» июня 2008 г.

соответствии с п. 5 ст. 289 АПК РФ
постановления арбитражного суда
Межрайонной инспекции № 17 вст в
законную силу со дня его принятия

Специалист Н.Г.