Заместитель руководителя УФНС России, рассмотрев апелляционную жалобу Х от 01.07.2014 на решение ИФНС России от 09.06.2014 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения,

УСТАНОВИЛ:

Из представленных материалов дела следует, что ИФНС России (далее – Инспекция, налоговый орган) в соответствии со статьей 88 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ, Кодекс) проведена камеральная налоговая проверка налоговой декларации по единому налогу на вмененный доход для отдельных видов деятельности за 4 квартал 2013 года, представленной Х (далее – налогоплательщик, Заявитель, Общество, Организация) 20.01.2014.

По результатам проверки Инспекцией составлен акт камеральной налоговой проверки от 21.04.2014 (далее – Акт), согласно которому установлена неуплата единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности (далее – ЕНВД) в размере 132 554 рубля.

По результатам рассмотрения 02.06.2014 Акта, возражений налогоплательщика и иных материалов камеральной налоговой проверки, заместитель начальника Инспекции 09.06.2014 вынес решение о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, согласно которому налогоплательщик привлечен к ответственности за совершение налогового правонарушения, предусмотренного пунктом 1 статьи 122 Кодекса в виде штрафа в размере 26 510,80 рублей, налогоплательщику предложено уплатить недоимку по ЕНВД в сумме 132 554 рубля.

Заявитель, не согласившись с выводами Инспекции, в порядке, установленном статьей 139.1 Кодекса, обратился в УФНС России (далее – Управление) с апелляционной жалобой.

В жалобе налогоплательщик выражает несогласие с вынесенным решением налогового органа и считает, что им правомерно представлена «нулевая» декларация по ЕНВД за 4 квартал 2013 года, поскольку в проверяемом периоде у Организации отсутствовал физический показатель, характеризующий ее вид деятельности (розничная торговля, осуществляемая через объекты стационарной торговой сети, не имеющей торговых залов), так как 31.08.2013, в соответствии с дополнительным соглашением к договору аренды нежилого помещения от 31.08.2013, с ЮЛ 1 расторгнут договор аренды нежилого помещения от 21.02.2013, в связи с чем Организация приостановила финансово-хозяйственную деятельность, о чем сообщала в налоговый орган заявлением от 13.08.2013.

Вместе с апелляционной жалобой Заявителем представлены в Управление копии заявления от 13.08.2013 о прекращении торгово-закупочной деятельности с   
1 сентября 2013 года, с отметкой Инспекции о принятии 14.08.2013, дополнительное соглашение к договору аренды нежилого помещения от 31.08.2013.

Управление, рассмотрев представленные Инспекцией материалы, а также доводы, изложенные в апелляционной жалобе налогоплательщика, сообщает следующее.

В соответствии со [статьей 346.26](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E640K0GFJ) НК РФ система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности устанавливается НК РФ, вводится в действие нормативными правовыми актами представительных органов муниципальных районов, городских округов и применяется наряду с общей системой налогообложения и иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством РФ о налогах и сборах, в отношении отдельных видов предпринимательской деятельности, определенных [пунктом 2 статьи 346.26](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E640K0GEJ) НК РФ.

Согласно [статье 346.28](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E640K0G0J) Кодекса налогоплательщиками ЕНВД являются организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие на территории муниципального района, городского округа, в которых введен единый налог, предпринимательскую деятельность, облагаемую единым налогом.

В соответствии с [пунктом 3 статьи 346.28](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C12E148K0GBJ) НК РФ снятие с учета налогоплательщика ЕНВД при прекращении им предпринимательской деятельности, подлежащей налогообложению единым налогом, осуществляется на основании заявления, поданного в налоговый орган в течение пяти дней со дня прекращения предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом.

Налоговый орган в течение пяти дней со дня получения от налогоплательщика заявления о снятии с учета в качестве налогоплательщика единого налога (далее – заявление) направляет ему уведомление о снятии его с учета.

Объектом налогообложения для применения ЕНВД налогоплательщика ([пункт 1 статьи 346.29](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E0430E04K5G8J) НК РФ), которым является потенциально возможный доход налогоплательщика единого налога ([статья 346.27](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E842K0GBJ) НК РФ).

Налоговой базой для исчисления суммы ЕНВД признается величина вмененного дохода, рассчитываемая как произведение базовой доходности по определенному виду предпринимательской деятельности, исчисленной за налоговый период, и величины физического показателя, характеризующего данный вид деятельности ([пункт 2 статьи 346.29](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E0440B04K5GCJ) Кодекса). Базовая доходность - условная месячная доходность в стоимостном выражении на ту или иную единицу физического показателя, характеризующего определенный вид предпринимательской деятельности в различных сопоставимых условиях, которая используется для расчета величины вмененного дохода ([статья 346.27](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E842K0GAJ) НК РФ).

Таким образом, налогоплательщик рассчитывает сумму ЕНВД исходя из вмененного, а не фактически полученного дохода.

В соответствии с [пунктами 4](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E845K0G0J) и [6 статьи 346.29](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E641K0G9J) НК РФ при определении величины базовой доходности представительные органы муниципальных районов, городских округов, законодательные (представительные) органы государственной власти городов федерального значения могут корректировать (умножать) базовую доходность, указанную в [пункте 3 статьи 346.29](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C15E446K0GCJ) НК РФ, на корректирующий коэффициент К2, учитывающий совокупность особенностей ведения предпринимательской деятельности, в частности, сезонность и режим работы.

Таким образом, фактический период времени осуществления предпринимательской деятельности может быть учтен налогоплательщиками, если используемая при исчислении единого налога базовая доходность установлена с учетом корректирующего коэффициента К2, учитывающего такие особенности ведения деятельности, как сезонность и режим работы.

В случае если в течение налогового периода у налогоплательщика в ходе осуществления предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом, произошло изменение величины физического показателя, налогоплательщик при исчислении суммы единого налога вправе учесть указанное изменение с начала того месяца, в котором произошло изменение величины физического показателя ([пункт 9 статьи 346.29](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E0430106K5GEJ) НК РФ).

Таким образом, отсутствие в налоговом периоде физических показателей, используемых для исчисления единого налога, означает прекращение предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом, и возникновение обязанности снятия с учета в качестве налогоплательщика в установленном [пунктом 3 статьи 346.28](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C12E148K0GBJ) НК РФ порядке.

До снятия с учета в качестве налогоплательщика сумма единого налога исчисляется по соответствующему виду предпринимательской деятельности исходя из имеющихся физических показателей и базовой доходности в месяц.

[Глава 26.3](consultantplus://offline/ref=7C5D56B8E34EF9024A951489CBB502B0462A77C9A9957F4BEFC61656C090ABE9634C17E0430E01K5GDJ) Кодекса не предусматривает права налогоплательщика самостоятельно корректировать сумму исчисленного единого налога на фактический период времени осуществления предпринимательской деятельности в налоговом периоде и не предусматривает представление «нулевых» деклараций по ЕНВД.

Вместе с тем, как указал ВАС РФ в пунктах 9, 10 Информационного письма от 05.03.2013 № 157, сущность системы налогообложения в виде ЕНВД предполагает учет при определении величины физического показателя только того имущества, которое способно приносить налогоплательщику доход и непосредственно участвовать в облагаемой ЕНВД предпринимательской деятельности.

Из материалов дела усматривается и Инспекией не оспорено, что в возражениях на Акт, в соответствии с протоколом рассмотрения возражений налогоплательщика от 02.06.2014, налогоплательщик указывал на отсутствие физического показателя с 01.09.2013 года, в связи с утратой права на использование нежилого помещения площадью 149 кв.м., предназначенного для торговли, согласно дополнительному соглашению к договору аренды нежилого помещения от 31.08.2013. Документы подтверждающие указанные обстоятельства были представлены в Инспекцию, однако не получили надлежащей оценки и не были учтены при вынесении оспариваемого решения.

Таким образом, Управление приходит к выводу, что Общество в 4 квартале 2013 года не могло осуществлять данную предпринимательскую деятельность. Доказательств обратного в материалы дела Инспекцией не представлено.

Кроме того, Инспекцией не проведено мероприятий налогового контроля, указывающий на осуществление Обществом деятельности в 4 квартале 2013 года и использование какого-либо помещения, с целью опровержения довода налогоплательщика о фактическом отсутствии физического показателя.

Учитывая вышеизложенное, Управление приходит к выводу, что решение налогового органа вынесено на основании формальных обстоятельств, вина налогоплательщика не доказана.

На основании вышеизложенного и, руководствуясь подпунктом 3 пункта 3 статьи 140 Налогового кодекса Российской Федерации,

РЕШИЛ:

Решение ИФНС России от 09.06.2014 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения отменить полностью.