



# АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН

ул.Ново-Песочная, д.40, г.Казань, Республика Татарстан, 420107

E-mail: info@tatarstan.arbitr.ru

http://www.tatarstan.arbitr.ru

тел. (843) 533-50-00

## Именем Российской Федерации РЕШЕНИЕ

г. Казань

Дело № А65- /2021

Дата принятия решения – 04 февраля 2022 года.

Дата объявления резолютивной части – 31 января 2022 года.

Арбитражный суд Республики Татарстан в составе председательствующего судьи Галимзяновой Л.И., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Филатовой Е.С.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью " ", г. Казань (ОГРН , ИНН ) к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы России №5 по Республике Татарстан, г. Казань (ОГРН , ИНН ) о признании незаконным постановления о назначении административного наказания № -02/ от , замене административного наказания на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ,

с участием:

от заявителя – Голубцов А.С. по доверенности от 02.12.2021, диплом;

от ответчика – . по доверенности от 10.01.2022, диплом; .

по доверенности от 14.01.2022, диплом;

### УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью " ", г. Казань (далее – заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы России №5 по Республике Татарстан, г.Казань (далее – ответчик, налоговый орган) о признании незаконным постановления о назначении административного наказания № -02/ от ,

замене административного наказания на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Информация о месте и времени судебного заседания размещена арбитражным судом на официальном сайте Арбитражного суда Республики Татарстан в сети Интернет по адресу: [www.tatarstan.arbitr.ru](http://www.tatarstan.arbitr.ru) в соответствии с порядком, установленном статьей 121 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ).

В судебное заседание явились представители сторон.

Представитель заявителя поддержал требование в полном объеме, по основаниям, изложенным в заявлении основаниям и дополнениям, заявил ходатайство о приобщении к материалам дела дополнительных документов, а также дополнения к заявлению.

Представители ответчика требования заявителя не признали, по доводам, изложенным в отзыве на заявление, заявили возражения против удовлетворения ходатайства о приобщении к материалам дела документов, которые административному органу в ходе проверки не представлялись.

Суд приобщил к материалам дела дополнение к заявлению, и отказал в приобщении к материалам дела дополнительных документов, которые не были представлены налоговому органу в ходе производства по делу об административном правонарушении на основании статьи 159 АПК РФ.

Как следует из материалов дела, налоговым органом проведен анализ расчетных счетов общества, который показал, что в период с 01.01.2021 по 24.06.2021 поступили денежные средства от физических лиц. На момент проверки за обществом зарегистрирована контрольно-кассовая техника с регистрационным номером ██████████, однако, в нарушение ст. 1.2 Федерального закона от 22.05.2003 N 54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации" общество осуществило безналичный расчет с физическими лицами без применения контрольно-кассовой техники.

Выявленное налоговым органом правонарушение явилось основанием для вынесения определения о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования № ██████/1 от 18.10.2021.

В связи с выявленными нарушениями, административным органом в отношении общества составлен протокол об административном правонарушении № ██████-01/█████ от 28.10.2021, в котором действия общества квалифицированы по части 2 статьи 14.5 КоАП РФ. Протокол составлен в отсутствие законного представителя общества.

На основании указанного протокола налоговым органом вынесено оспариваемое постановление № ██████-02/█████ от 30.11.2021, которым заявитель привлечен к

административной ответственности по части 2 статьи 14.5 КоАП РФ с назначением административного наказания в виде штрафа в размере █ руб.

Не согласившись с указанным постановлением, заявитель обратился в арбитражный суд с рассматриваемым заявлением.

Исследовав материалы дела, заслушав доводы сторон, суд пришел к следующим выводам.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме.

Заявление может быть подано в арбитражный суд в течение десяти дней со дня получения копии оспариваемого решения, если иной срок не установлен федеральным законом (п.2 ст.208 АПК РФ).

Согласно части 3 статьи 113 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями. В сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Как следует из материалов дела, копия оспариваемого постановления вынесена ответчиком 30.11.2021, с заявлением в суд Общество обратилось в пределах установленного срока 03.12.2021.

В силу положений статьи 24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В соответствии с частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 10 Постановления от 02 июня 2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" указал, что при выявлении в ходе рассмотрения дела факта составления протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, суду надлежит выяснить, было ли данному лицу сообщено о месте, дате, времени составления протокола и о факте нарушения, в связи с которым составляется протокол, уведомило ли оно административный орган о невозможности прибытия, являются ли причины неявки уважительными.

Согласно части 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В силу положений ст. 28.2 КоАП РФ протокол об административном правонарушении должен быть составлен в присутствии лица, в отношении которого возбуждено дело. Протокол может быть составлен в отсутствие привлекаемого к ответственности лица (его представителя) лишь при наличии доказательств надлежащего извещения о времени и месте составления протокола.

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В рассматриваемом случае протокол об административном правонарушении от 28.10.2021 составлен ответчиком в отсутствие уполномоченного лица заявителя.

Заявитель в дополнении к заявлению указал, что он не был надлежащим образом извещен о времени и месте составления протокола об административном правонарушении. Уведомление о явке для составления протокола от 18.10.2021 направлено заявителю и получено им 29.10.2021, тогда как протокол об административном правонарушении составлен 28.10.2021 в отсутствие заявителя, при этом налоговый орган не удостоверился - получил заявитель извещение или уклонился от его получения. С момента отправки и до запланированной даты составления протокола налоговому органу не могло вернуться ни уведомление о вручении, ни конверт с отметкой о том, что адресат за получением не явился.

В качестве доказательств извещения заявителя на составление протокола об административном правонарушении в материалах административного дела содержится список внутренних почтовых отправлений №█, почтовая квитанция от 19.10.2021, уведомление о вручении ответчику 29.10.2021 извещения о явке для составления протокола об административном правонарушении, отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором █ сформированным 28.10.2021 в 11:26 на официальном сайте АО "Почта России".

Судом по материалам дела установлено, что в рассматриваемом случае протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие заявителя и в отсутствие доказательств его надлежащего извещения о времени и месте составления протокола.

Из материалов административного дела следует, что о времени и месте составления протокола об административном правонарушении заявитель извещался уведомлением от 18.10.2021 о необходимости явки для составления протокола 28.10.2021 к 16 час. 00 мин., направленным средствами почтовой связи 19.10.2021.

Согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором █, сформированного налоговым органом в день составления протокола 28.10.2021 в 11:26 на официальном сайте АО "Почта России" содержалась лишь информация о том, что 21.10.2021 зафиксирована неудачная попытка вручения почтового отправления, без указания причины, что не является доказательством надлежащего извещения заявителя, поскольку почтовое отправление поступило в место вручения только лишь 20.10.2021.

Извещение на протокол вручено заявителю на следующий день после составления протокола об административном правонарушении - 29.10.2021, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении.

Несмотря на отсутствие сведений о вручении почтового отправления, о причинах его невручения, административным органом составление протокола не перенесено на более позднюю дату и протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

При таких обстоятельствах, суд соглашается с мнением заявителя о том, что на момент составления протокола об административном правонарушении заявитель не был извещен о времени и месте его составления, а у налогового органа отсутствовали доказательства надлежащего извещения заявителя о времени и месте составления протокола.

Иных доказательств обеспечения права общества на участие в составлении протокола об административном правонарушении административным органом не представлено.

Таким образом, в деле отсутствуют какие-либо доказательства осведомленности заявителя о составлении протокола об административном правонарушении, а также

подтверждающих злоупотребление обществом своим правом на участие при совершении процессуальных действий по административному делу.

На административный орган возложена обязанность доказывания факта надлежащего извещения лица, в отношении которого составляется протокол об административном правонарушении о дате, времени и месте его составления.

Частью 1 статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность.

Суду при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности или дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности необходимо проверять соблюдение положений статьи 28.2 Кодекса, направленных на защиту прав лиц, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, имея в виду, что их нарушение может являться основанием для отказа в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности в силу части 2 статьи 206 АПК РФ либо для признания незаконным и отмены оспариваемого решения административного органа (часть 2 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Названное выше нарушение является существенным, так как в данном случае лицо, привлекаемое к административной ответственности, было лишено предоставленных ему частью 1 статьи 25.4 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации гарантий защиты прав и не могло воспользоваться своими процессуальными правами. Данные процессуальные нарушения не могли быть устранены в ходе рассмотрения настоящего дела.

Установленный законом порядок применения административного взыскания является обязательным для органов и должностных лиц, рассматривающих дело об административном правонарушении и применяющих взыскание. Несоблюдение этого порядка свидетельствует о том, что взыскание применено незаконно независимо от того, совершило или нет лицо, привлекаемое к ответственности, административное правонарушение.

В данном случае, ответчиком допущено существенное нарушение процедуры привлечения к административной ответственности, выразившееся в не извещении заявителя о времени и месте составления протокола об административном правонарушении. Общество в ходе административного расследования было лишено возможности представить возражения, обеспечить явку.

В силу части 2 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что оспариваемое решение или порядок его принятия не соответствует закону, либо отсутствуют основания для привлечения к административной ответственности или применения конкретной меры ответственности, либо оспариваемое решение принято органом или должностным лицом с превышением их полномочий, суд принимает решение о признании незаконным и об отмене оспариваемого решения полностью или в части либо об изменении решения.

Поскольку протокол об административном правонарушении составлен с нарушением закона, он не может являться надлежащим доказательством и служить основанием для привлечения к административной ответственности.

Несоблюдение административным органом процедуры привлечения общества к административной ответственности носит существенный характер, неустранимый в ходе рассмотрения дела и является безусловным основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого постановления административного органа.

Исходя из вышеизложенного, требование заявителя о признании незаконным и отмене постановления Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы России №5 по Республике Татарстан от 30.11.2021 № №16-02/█ о привлечении Общества с ограниченной ответственностью "█" к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 14.5 КоАП РФ в виде штрафа в размере █ руб., подлежит удовлетворению.

Руководствуясь статьями 167 – 169, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Республики Татарстан

#### РЕШИЛ

Заявление удовлетворить.

Признать незаконным и отменить постановление Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы России №5 по Республике Татарстан от 30.11.2021 № №█-02/█ о привлечении Общества с ограниченной ответственностью "█" к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 14.5 КоАП РФ в виде штрафа в размере █ руб.

Решение может быть обжаловано в десятидневный срок в Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Республики Татарстан.

Судья

Электронная подпись действительна.  
Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство  
Дата 27.12.2021 11:44:34  
Кому выдана Галимзянова Лилия Ильхамовна

Л.И. Галимзянова