Федеральной налоговой службой получена жалоба товарищества собственников недвижимости «Х» (далее – ТСН «Х», Товарищество, Заявитель)   
от 11.04.2018 на уведомление Межрайонной ИФНС России (далее – Инспекция) от 16.11.2017 о необходимости представления Заявителем налоговой декларации по налогу на прибыль организаций за 9 месяцев 2017 года (далее – Уведомление) и решение УФНС России (далее – Управление) от 01.02.2018, а также дополнение от 11.05.2018 к жалобе от 11.04.2018 (далее – жалоба).

Как следует из материалов жалобы, Инспекцией направлено в адрес Заявителя Уведомление, в котором Товариществу предложено в срок до 01.12.2017 уточнить свои налоговые обязательства в Инспекции или представить налоговую декларацию по налогу на прибыль организаций за 9 месяцев 2017 года.

Товарищество, не согласившись с Уведомлением, обратилось с жалобой от 11.12.2017 в Управление.

По результатам рассмотрения данной жалобы Заявителя Управлением вынесено решение от 01.02.2018 об оставлении жалобы Товарищества от 11.12.2017 без удовлетворения.

Считая Уведомление и решение Управления от 01.02.2018 необоснованными, Товарищество обратилось с жалобой в Федеральную налоговую службу.

Заявитель в жалобе сообщает, что в связи с внесением в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс) и иные акты законодательства Российской Федерации изменений в части организационно-правовой формы обществ СНТ «Х» 03.07.2017 преобразовано в товарищество собственников недвижимости «Х».

02.12.2017 Товариществом получено Уведомление, направление которого, по мнению Заявителя, нарушает нормы статьи 50 и главы 26.2 «Упрощенная система налогообложения» Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), а также статей 57, 58 Гражданского кодекса.

Заявитель в жалобе сообщает, что ТСН «Х» является правопреемником СНТ «Х», которое до универсального правопреемства применяло упрощенную систему налогообложения (далее – УСН). После реорганизации вид деятельности ТСН «Х» не был изменен.

Товарищество отмечает, что из анализа положений главы 26.2 Кодекса следует, что в случае реорганизации юридического лица в форме преобразования вопрос о порядке применения УСН данной организацией не регламентирован. Из положений Гражданского кодекса и статьи 50 Кодекса следует, что в случае реорганизации организации в форме преобразования к правопреемнику переходят все права и обязанности его предшественника, права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не прекращаются и не изменяются. Действующее законодательство не содержит норм, запрещающих переход права на применение УСН в порядке универсального правопреемства.

Таким образом, в случае преобразования юридического лица право на применение УСН в составе всего объема прав и обязанностей реорганизованного юридического лица переходит к правопреемнику.

На основании вышеизложенного ТСН «Х» считает, что Заявитель является полным правопреемником СНТ «Х», имеющим право на применение УСН.

Также Заявитель в жалобе сообщает, что применение системы налогообложения в виде УСН было подтверждено Товариществом посредством направления 09.12.2017 в Инспекцию заявления.

В жалобе Заявитель указывает, что в силу пункта 2 статьи 346.11 Кодекса применение УСН организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций. Организации, применяющие УСН, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

В связи с изложенным, по мнению Заявителя, отказ в применении УСН, выраженный в Уведомлении и решении Управления от 01.02.2018, обязывает Заявителя представлять налоговые декларации и уплачивать налоги по общей системе налогообложения, которые он не обязан представлять и уплачивать.

Следовательно, налоговые органы незаконно возлагают на Товарищество дополнительные обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

При указанных обстоятельствах Товарищество просит признать незаконными Уведомление и решение Управления от 01.02.2018, а также действия должностных лиц Инспекции, выразившиеся в требовании от Заявителя представления налоговой отчетности по общей системе налогообложения; провести служебные расследования на предмет соответствия занимаемой должности в отношении заинтересованных должностных лиц; признать ТСН «Х» применяющим УСН с 03.07.2017.

Федеральная налоговая служба, рассмотрев жалобу Товарищества, оценив и исследовав материалы, представленные Управлением, сообщает следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 346.11 Кодекса переход к упрощенной системе налогообложения или возврат к иным режимам налогообложения осуществляется организациями добровольно в порядке, предусмотренном главой 26.2 Кодекса.

Согласно пункту 2 статьи 346.11 Кодекса применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 1.6](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD349F12A8F000I), [3](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD369D12FA0BI) и [4 статьи 284](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD3396F10FI) Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с [Кодексом](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD3C9D1BFA0CI)). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с [Кодексом](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD339F1BFA0DI) при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](consultantplus://offline/ref=3EF7018CFE6FADC7D3DD4C4FF85B97B6FC9642BAE72111B4DC5C8B819FA505E3787ACD379E1DFA0EI) Кодекса.

Положениями статьи 346.13 Кодекса установлены порядок и условия начала и прекращения применения упрощенной системы налогообложения.

В силу пункта 1 статьи 346.13 Кодекса организации и индивидуальные предприниматели, изъявившие желание перейти на упрощенную систему налогообложения со следующего календарного года, уведомляют об этом налоговый орган по месту нахождения организации или месту жительства индивидуального предпринимателя не позднее 31 декабря календарного года, предшествующего календарному году, начиная с которого они переходят на упрощенную систему налогообложения.

Из пункта 2 статьи 346.13 Кодекса следует, что вновь созданная организация и вновь зарегистрированный индивидуальный предприниматель вправе уведомить о переходе на упрощенную систему налогообложения не позднее 30 календарных дней с даты постановки на учет в налоговом органе, указанной в свидетельстве о постановке на учет в налоговом органе, выданном в соответствии с [пунктом 2 статьи 84](consultantplus://offline/ref=3618817F0C586A6AB5B3AD7C53F2C2A959C8C12A1E71C6133F6614082D88487A6CBD37FD5CE9H9m4J) Кодекса. В этом случае организация и индивидуальный предприниматель признаются налогоплательщиками, применяющими упрощенную систему налогообложения, с даты постановки их на учет в налоговом органе, указанной в свидетельстве о постановке на учет в налоговом органе.

Перечень лиц, которые не вправе применять упрощенную систему налогообложения, установлен пунктом 3 статьи 346.12 Кодекса.

Так, подпунктом 19 пункта 3 статьи 346.12 Кодекса определено, что организации и индивидуальные предприниматели, не уведомившие о переходе на упрощенную систему налогообложения в сроки, установленные [пунктами 1](consultantplus://offline/ref=47FD65EF0B6D5ADD10172DB0683DD0EB5978FAE06C71B46A5BABD90503385C829C3BE138AB63D6o2J) и [2 статьи 346.13](consultantplus://offline/ref=47FD65EF0B6D5ADD10172DB0683DD0EB5978FAE06C71B46A5BABD90503385C829C3BE13AAA6DD6o0J) Кодекса, не вправе применять упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 57 Гражданского кодекса реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом.

Согласно пункту 4 статьи 57 Гражданского кодекса юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации.

На основании пункта 5 статьи 58 Гражданского кодекса при преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией.

Таким образом, юридическое лицо при преобразовании сохраняет неизменность своих прав и обязанностей, не передавая их полностью или частично другому юридическому лицу.

В силу абзаца 2 пункта 2 статьи 50 Кодекса правопреемник (правопреемники) реорганизованного юридического лица при исполнении возложенных на него статьей 50 Кодекса обязанностей по уплате налогов и сборов пользуется всеми правами, исполняет все обязанности в порядке, предусмотренном Кодексом для налогоплательщиков.

Согласно пункту 9 статьи 50 Кодекса при преобразовании одного юридического лица в другое правопреемником реорганизованного юридического лица в части исполнения обязанностей по уплате налогов признается вновь возникшее юридическое лицо.

Таким образом, при отсутствии в [главе 26.2](consultantplus://offline/ref=F8780D723F0F85A3FA6CF2E068A4202F31CB551A5C5550E80440E46F340C5A80B6BCF4F82C8622C0lFG0L) Кодекса специальных правил, регулирующих применение упрощенной системы налогообложения в случае реорганизации юридического лица, у вновь созданного юридического лица в результате преобразования не прекращается право на применение данного специального налогового режима, применявшегося его правопредшественником.

Данная позиция согласуется с позицией Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 26.04.2018 № 309-КГ17-21454.

Из материалов жалобы следует, что ТСН «Х» создано 03.07.2017 путем реорганизации в форме преобразования из СНТ «Х», которое до реорганизации применяло упрощенную систему налогообложения, что не оспаривается Заявителем и Инспекцией.

Инспекция, считая, что в силу положений пункта 2 статьи 346.13 Кодекса Заявитель как вновь созданная организация должен был представить уведомление о переходе на УСН не позднее 30 календарных дней с даты постановки на учет в налоговом органе, указанной в соответствующем свидетельстве о постановке на учет, направила в адрес Товарищества Уведомление о представлении ТСН «Х» налоговой декларации по налогу на прибыль организаций за 9 месяцев 2017 года.

Вместе с тем, по мнению ФНС России, при направлении Уведомления Инспекцией не учтено следующее.

При преобразовании СНТ «Х» в ТСН «Х» с учетом указанных положений Гражданского кодекса и Кодекса права и обязанности СНТ «Х» в полном объеме перешли к ТСН «Х».

Следовательно, ТСН «Х» правомерно исходило из сохранения у него в неизменном состоянии права на применение специального налогового режима в виде УСН как неотъемлемого элемента своей правоспособности.

При этом Инспекцией не установлены обстоятельства, свидетельствующие об утрате ТСН «Х» права на применение УСН в соответствии со статьей 346.13 Кодекса.

При таких обстоятельствах Федеральная налоговая служба считает, что Уведомление не подлежит исполнению Заявителем.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 140 Налогового кодекса Российской Федерации, Федеральная налоговая служба сообщает, что жалоба товарищества собственников недвижимости «Х» подлежит удовлетворению.