



**МИНФИН РОССИИ
ФЕДЕРАЛЬНАЯ
НАЛОГОВАЯ СЛУЖБА
(ФНС России)**

ЗАМЕСТИТЕЛЬ РУКОВОДИТЕЛЯ

Неглинная, 23, Москва, 127381
Телефон: 913-00-09; Телефакс: 913-00-05;
www.nalog.ru

Директору ООО «Туристическая
компания «Сафари-Тур»
Федоренко С.А.

ул. Дзержинского, д. 152-2а, кв. 4,
г. Таганрог, 347931

25.11.2015 № СА-2-9/13230

УФНС России по Ростовской области

На № _____

Решение по жалобе

Федеральной налоговой службой получено интернет-обращение директора ООО «Туристическая компания «Сафари-Тур» Федоренко С.А. (далее – Заявитель) от 12.10.2015, направленное письмом Управления Президента Российской Федерации по работе с обращениями граждан и организаций (вх. № 022050/ЗГ от 13.10.2015), содержащее жалобу на действия должностных лиц налоговых органов и Прокуратуры Ростовской области.

Как следует из жалобы, ИФНС России по г. Таганрогу (далее – Инспекция) проведена проверка ООО «Туристическая компания «Сафари-Тур» (далее – ООО «ТК «Сафари Тур», Общество) по вопросу полноты учета выручки за период с 22.04.2015 по 22.06.2015, по результатам которой составлены акт от 30.06.2015 № 21, протоколы от 30.06.2015 № 161, № 162 об административном правонарушении и вынесены постановления от 31.07.2015 № 161, № 162 о назначении административного наказания, предусмотренного частью 2 статьи 15.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ООО «ТК «Сафари Тур» и директора ООО «ТК «Сафари Тур» Федоренко С.А. соответственно (далее – Постановления № 161, № 162).

Не согласившись с указанными постановлениями и с действиями должностных лиц Инспекции, Заявитель обратился с жалобами в УФНС России по Ростовской области (далее - Управление), а также в Прокуратуру Ростовской области и Прокуратуру г. Таганрога.

По результатам рассмотрения жалоб Федоренко С.А. Управлением вынесены решения от 21.08.2015 № 15-18/3595, № 15-18/3596 об оставлении жалоб без удовлетворения. Прокуратура г. Таганрога направила Заявителю письмо, в котором сообщила, что основания для принесения протеста на Постановления № 161, № 162 отсутствуют.

Заявитель, не согласившись с выводами Управления и Прокуратуры г. Таганрога, обратился с жалобой в Управление Президента Российской Федерации по работе с обращениями граждан и организаций.

В жалобе Заявитель указывает, что Инспекция необоснованно привлекла Заявителя и Общество к административной ответственности за нарушение пункта 14 статьи 4 Федерального закона от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по

приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее - Федеральный закон № 103-ФЗ), поскольку деятельность ООО «ТК «Сафари Тур» не подпадает под действие указанного закона.

По мнению Заявителя, ООО «ТК «Сафари Тур» не является платежным агентом, следовательно, у Общества отсутствовала обязанность использовать специальный банковский счет при получении от физических лиц наличных денежных средств.

Федеральная налоговая служба, рассмотрев жалобу Заявителя в части, относящейся к компетенции ФНС России, оценив и исследовав представленные Управлением материалы и информацию, сообщает следующее.

Как следует из материалов, представленных Управлением, Инспекцией в ходе проверки полноты учета выручи установлено, что Обществом в период с 22.04.2015 по 22.06.2015 осуществлен прием наличных платежей от физических лиц за реализацию туристского продукта с использованием бланков строгой отчетности на общую сумму 1 882 958,60 рублей.

Денежные средства, полученные от физических лиц, зачислялись Обществом на расчетный счет ООО «ТК «Сафари Тур», не являющийся специальным банковским счетом.

В ходе проведения проверки Инспекцией установлено, что ООО «ТК «Сафари Тур» заключены агентские и субагентские договоры с ООО «Туроператор Дельфин», ООО «Вербена ВЕЛ», ООО «Гагра-туроператор», ООО «Пегас Ростов-Дон», ООО «Анекс Туризм Ростов-на-Дону», ООО «Корал Тревел», ООО «САНМАР ТУР», в соответствии с которыми Общество обязуется от своего имени и за вознаграждение осуществлять действия по продвижению и реализации туристского продукта (услуг), а также реализацию туристских продуктов. В соответствии с субагентским договором, заключенным ООО «ТК «Сафари Тур» с ООО «АВИА-СИТИ», Общество обязуется от имени и за счет Перевозчика (принципал) по поручению Агента осуществлять оформление и продажу авиабилетов посредством заключения договоров и оформления соответствующих документов по осуществлению авиаперевозок, оформленных на электронных стоках авиакомпаний или STD BSP.

Из совокупности установленных обстоятельств Инспекцией сделан вывод о том, что Общество в соответствии с указанными договорами осуществляло продажу туристических продуктов, туров, авиабилетов, принимая платежи от физических лиц, и в силу пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 103-ФЗ ООО «ТК «Сафари Тур» являлось платежным агентом.

При этом, как установлено Инспекцией, Общество, являясь платежным агентом по приему платежей физических лиц по поручению и за вознаграждение других юридических лиц, в нарушение пункта 14 статьи 4 Федерального закона № 103-ФЗ не использовало специальный банковский счет для осуществления расчетов.

По результатам проверки Инспекцией вынесены постановления от 31.07.2015 № 161, № 162 о назначении административного наказания, предусмотренного частью 2 статьи 15.1 КоАП РФ в отношении ООО «ТК «Сафари Тур» и директора ООО «ТК «Сафари Тур» Федоренко С.А., в виде наложения административного штрафа в размере 40 000 рублей и 4 000 рублей соответственно.

Вместе с тем, ФНС России считает, что при вынесении оспариваемых постановлений Инспекцией не учтено следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 15.1 КоАП РФ нарушение платежными агентами, осуществляющими деятельность в соответствии с Федеральным законом от 3 июня 2009 года № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами», банковскими платежными агентами и банковскими платежными субагентами, осуществляющими деятельность в соответствии с Федеральным законом «О национальной платежной системе», обязанностей по сдаче в кредитную организацию полученных от плательщиков при приеме платежей наличных денежных средств для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета), а равно неиспользование платежными агентами, поставщиками, банковскими платежными агентами, банковскими платежными субагентами специальных банковских счетов для осуществления соответствующих расчетов - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, объектом данного правонарушения являются общественные отношения в сфере организации наличного денежного обращения в Российской Федерации.

Объективная сторона данного правонарушения выражается в нарушении обязанностей по сдаче в кредитную организацию полученных от плательщиков при приеме платежей наличных денежных средств для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета), а также по использованию платежными агентами, поставщиками, банковскими платежными агентами, банковскими платежными субагентами специальных банковских счетов для осуществления соответствующих расчетов.

Субъектами правонарушения являются, в том числе платежные агенты.

В силу пункта 1 статьи 1 Федерального закона № 103-ФЗ отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежным агентом от плательщика денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств физического лица перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), а также направленных органам государственной власти, органам местного самоуправления и учреждениям, находящимся в их ведении, в рамках выполнения ими функций, установленных законодательством Российской Федерации, регулируются Федеральным законом № 103-ФЗ.

Подпунктом 1 пункта 2 статьи 1 Федерального закона № 103-ФЗ установлено, что положения данного Федерального закона не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов, осуществляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями при реализации товаров (выполнении работ, оказании услуг) непосредственно с физическими лицами, за исключением расчетов, связанных с взиманием платежным агентом с плательщика вознаграждения, предусмотренного Федеральным законом № 103-ФЗ.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона № 103-ФЗ под деятельностью по приему платежей физических лиц (далее - прием платежей) в

целях Федерального закона № 103-ФЗ признается прием платежным агентом от плательщика денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком.

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 103-ФЗ платежный агент - юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по приему платежей физических лиц. Платежным агентом является оператор по приему платежей либо платежный субагент.

В силу пунктов 14, 15 статьи 4 Федерального закона № 103-ФЗ платежный агент при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет (счета) для осуществления расчетов. Платежный агент обязан сдавать в кредитную организацию полученные от плательщиков при приеме платежей наличные денежные средства для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета).

Из анализа приведенных норм следует, что действие данного Федерального закона распространяется на отношения, связанные с оказанием платежным агентом единственной услуги - услуги по приему платежей физических лиц и осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком. Юридическое лицо (индивидуальный предприниматель), выступая в качестве платежного агента, не принимает участия в оказании услуг между плательщиком и поставщиком услуг и не оказывает иных самостоятельных услуг, кроме приема денежных средств от плательщиков в целях исполнения денежных обязательств физического лица перед поставщиком и осуществления последующих расчетов с поставщиком.

Порядок осуществления туристской деятельности регулируется Федеральным законом от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 132-ФЗ) и Правилами оказания услуг по реализации туристского продукта, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.07.2007 № 452 (далее - Правила оказания услуг).

В статье 1 Федерального закона № 132-ФЗ закреплены, в том числе, следующие понятия:

туристский продукт - комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта;

турагентская деятельность - деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (далее - турагент);

продвижение туристского продукта - комплекс мер, направленных на реализацию туристского продукта (реклама, участие в специализированных выставках, ярмарках, организация туристских информационных центров, издание каталогов, буклетов и другое);

реализация туристского продукта - деятельность туроператора или турагента по заключению договора о реализации туристского продукта с туристом или иным заказчиком туристского продукта, а также деятельность туроператора и (или) третьих лиц по оказанию туристу услуг в соответствии с данным договором.

Согласно частям 3, 4 статьи 9 Федерального закона № 132-ФЗ туроператор несет предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность перед туристом и (или) иным заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта (в том числе за неоказание или ненадлежащее оказание туристам услуг, входящих в туристский продукт, независимо от того, кем должны были оказываться или оказывались эти услуги).

Туроператор отвечает перед туристами или иными заказчиками за действия (бездействие) третьих лиц, если федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации не установлено, что ответственность перед туристами несет третье лицо.

Продвижение и реализация туристского продукта турагентом осуществляются на основании договора, заключаемого между туроператором и турагентом. Турагент осуществляет продвижение и реализацию туристского продукта от имени и по поручению туроператора, а в случаях, предусмотренных договором, заключаемым между туроператором и турагентом, - от своего имени (часть 6 статьи 9 Федерального закона № 132-ФЗ).

В соответствии с частью 7 статьи 9 Федерального закона № 132-ФЗ в договоре, заключаемом между туроператором и турагентом, должны содержаться, в том числе:

порядок взаимодействия туроператора и турагента в случае предъявления им претензий туристов или иных заказчиков по договору о реализации туристского продукта, а также в случае необходимости оказания экстренной помощи туристу;

взаимная ответственность туроператора и турагента, а также ответственность каждой из сторон перед туристом и (или) иным заказчиком за непредставление или представление недостоверной информации о туристском продукте, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта.

На основании статьи 10 Федерального закона № 132-ФЗ реализация туристского продукта осуществляется на основании договора, заключаемого в письменной форме между туроператором и туристом и (или) иным заказчиком, а в случаях, предусмотренных Федеральным законом № 132-ФЗ, между турагентом и туристом и (или) иным заказчиком.

В силу части 1 статьи 10.1 Федерального закона № 132-ФЗ указанная статья применяется к отношениям, возникающим между туристом и (или) иным заказчиком и турагентом, от своего имени реализующим туристский продукт, сформированный туроператором, по договору о реализации туристского продукта. К данным отношениям применяются положения статьи 10 Федерального закона № 132-ФЗ, если иное не установлено статьей 10.1 Федерального закона № 132-ФЗ.

Согласно пункту 2 Правил оказания услуг под исполнителем услуг по реализации туристского продукта понимаются туроператор, который заключает с

потребителем договор о реализации туристского продукта или от имени которого заключается этот договор, а также турагент, действующий на основании договора с сформировавшим туристский продукт туроператором и заключающий с потребителем договор о реализации туристского продукта от своего имени, но по поручению и за счет туроператора в соответствии с Федеральным законом «Об основах туристской деятельности Российской Федерации» и Гражданским кодексом Российской Федерации.

Таким образом, туристский продукт может реализовываться как туроператором, так и турагентом.

При этом реализация турагентом от своего имени туристского продукта, сформированного туроператором, не освобождает турагента от обязанностей исполнителя услуг и не освобождает от ответственности перед туристом.

Инспекция, указывая на совершение Обществом административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 15.1 КоАП РФ, считает, что деятельность Общества фактически ограничивается приемом наличных денежных средств от физических лиц за реализованные туристические продукты и авиабилеты.

Однако из условий договоров, заключенных Обществом с ООО «Туроператор Дельфин», ООО «Вербена ВЕЛ», ООО «Гагра-туроператор», ООО «Пегас Ростов-Дон», ООО «Анекс Туризм Ростов-на-Дону», ООО «Корал Тревел», ООО «САНМАР ТУР», следует, что Общество обязуется от своего имени и за вознаграждение осуществлять действия по продвижению и реализации туристского продукта (услуг), а также реализацию туристских продуктов, совершать за вознаграждение юридические и иные действия по бронированию и реализации туристам туристического продукта, проверять сроки действия загранпаспортов туристов, своевременно предоставлять туроператору достоверные сведения о туристах и документы необходимые для оформления виз и иных документов, а также Общество имеет право оказывать туристам иные дополнительные услуги, связанные с организацией путешествия.

Указанными договорами также предусмотрено, что Общество несет ответственность перед туристами за предоставление туристам надлежащим образом оформленных документов для реализации тура и выезда за пределы Российской Федерации, за своевременное, достоверное и полное представление информации о туристском продукте, информации необходимой для совершения путешествия, об условиях и правилах авиаперевозки и т.д.

В соответствии с субагентским договором, заключенным ООО «ТК «Сафари Тур» с ООО «АВИА-СИТИ», Общество обязуется от имени и за счет Перевозчика (принципал) по поручению Агента осуществлять оформление и продажу авиабилетов посредством заключения договоров и оформления соответствующих документов по осуществлению авиаперевозок, оформленных на электронных стоках авиакомпаний или STD BSP, а также Общество обязано информировать клиентов, приобретающих авиабилеты, о правилах применения тарифа перевозки, условиях возврата билета, времени начала регистрации и о других необходимых для пассажира сведениях. В случае возникновения спорных ситуаций, связанных с полнотой и достоверностью предоставленной Обществом информации клиенту,

ответственность за неполное или недостоверное предоставление информации несет Общество.

Таким образом, исходя из условий указанных договоров, обязанности Общества не ограничиваются только лишь функцией принятия платежей от физических лиц.

Кроме того, в материалах проверки отсутствуют договоры, заключенные Обществом с физическими лицами, от которых приняты наличные денежные средства. В связи с чем отсутствует возможность установить, за предоставление каких именно услуг (товаров, работ) Обществом получены наличные денежные средства от физических лиц.

Учитывая изложенное, ФНС России считает, что привлечение Общества и директора ООО «Туристическая компания «Сафари-Тур» Федоренко С.А. к административной ответственности является неправомерным, поскольку в материалах проверки отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что деятельность Общества ограничена лишь приемом наличных денежных средств от физических лиц и подпадает под действие Федерального закона № 103-ФЗ.

При таких обстоятельствах Федеральная налоговая служба, руководствуясь статьей 140 Налогового кодекса Российской Федерации, отменяет постановления ИФНС России по г. Таганрогу от 31.07.2015 № 161, № 162 о назначении административного наказания.

Действительный государственный советник
Российской Федерации 2 класса

С.А. Араkelов