До \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ окружного адміністративного суду

**Позивач:** \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(Прізвище, ім’я, по-батькові)

місце проживання:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

РНОКПП \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Тел.: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Електронна адреса: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Відповідач:** Головне Управління Державної податкової служби у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ області

ЄДРПОУ: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Адреса: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Тел. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

e-mail: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Ціна позову: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_грн (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ гривень \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ копійок)

**АДМІНІСТРАТИВНИЙ ПОЗОВ**

**про визнання протиправною та скасування вимоги про сплату боргу (недоїмки) від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_№ Ф-\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_на суму \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ грн.**

**Фактичні обставини.**

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 року Головним Управлінням Державної податкової служби у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ області (далі – Відповідач) щодо \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (далі – Позивач) було винесено вимогу про сплату боргу (недоїмки) зі сплати єдиного внеску від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_№ Ф\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_на суму \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ грн (далі – Вимога).

Позивач вважає, що Вимога є протиправною та підлягає скасуванню виходячи з наступного:

**Позивач офіційно працевлаштований найманим працівником.**

Слід навести наступні правові висновки Касаційного адміністративного суду з цього питання:

* огляду на предмет спору у даній справі та вищевикладені висновки, шляхом системного тлумачення наведених норм права, суд касаційної інстанції вважає за необхідне **сформулювати правовий висновок, відповідно до якого особа, яка зареєстрована як фізична особа-підприємець, проте господарську діяльність не веде та доходи не отримує, зобов`язана сплачувати єдиний внесок на загальнообов`язкове державне соціальне страхування не нижче розміру мінімального страхового внеску незалежно від фактичного отримання доходу лише за умови, що така особа не є найманим працівником.** В іншому випадку (**якщо особа є найманим працівником), така особа є застрахованою і платником єдиного внеску за неї є її роботодавець, а мета збору єдиного внеску на загальнообов`язкове державне соціальне страхування досягається за рахунок його сплати роботодавцем.**
* Інше тлумачення норм [Закону № 2464-VI](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2019_10_21/pravo1/T102464.html?pravo=1) щодо необхідності сплати єдиного внеску особами, які перебувають на обліку в органах ДФС і зареєстровані як фізичні особи-підприємці (однак господарську діяльність не здійснюють і доходи не отримують), та які одночасно перебувають у трудових відносинах, спричиняє подвійну його сплату (безпосередньо особою та роботодавцем), що суперечить меті запровадженого державою консолідованого страхового внеску.

Такі правові висновки сформульовано **у постанові Касаційного адміністративного суду від 04.12.2019 у справі № 440/2149/19**

В цілому слід вказати, що **дана правова позиція підтверджена у наступних актах судової влади:**

1. Постанова Касаційного адміністративного суду від 27.11.2019, справа №160/3114/19;
2. Постанова Касаційного адміністративного суду від 23.01.2020, справа №480/4656/18;
3. Постанова Касаційного адміністративного суду від 27.03.2020, справа №140/2214/19;

**Таким чином, однозначним підходом національної судової практики є підтримка правової позиції, за якої особа, яка хоча і зареєстрована фізичною особою-підприємцем, однак не отримує доходу від такої діяльності, водночас є найманим працівником, за якого єдиний внесок сплачує роботодавець, не зобов’язана сплачувати єдиний внесок у зв’язку зі своїм статусом фізичної особи-підприємця.**

З урахуванням наведеного варто зауважити, що згідно з ч.2 ст. 77 КАС України в адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб’єкта владних повноважень **обов’язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії чи бездіяльності покладається на відповідача.**

**Докази, що підтверджують вказані обставини:**

1. Вимога про сплату боргу (недоїмки) зі сплати єдиного внеску від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_року № Ф\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_на суму \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_грн (Оригінал знаходиться у Позивача);
2. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Документ, що підтверджує сплату єдиного внеску роботодавцем Позивача

1. Поштовий конверт, яким Позивачеві надійшла Вимога;

**Заходи досудового врегулювання спору не проводилися та не є обов’язковими для даної категорії справ відповідно до національного законодавства.**

**Заходи забезпечення доказів або позову до подання позовної заяви не здійснювалися.**

**Позивачем не подано іншого позову (позовів) до цього ж відповідача (відповідачів) з тим самим предметом та з тих самих підстав.**

**Щодо строку звернення до суду.**

Позивач отримав Вимогу поштовим листом \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 року.

Відповідно до п. 5 Розділу VI. Порядок стягнення заборгованості з платників Інструкції «Про порядок нарахування і сплати єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування» (затверджена наказом Міністерства фінансів України від 20.04.2015  № 449) У разі незгоди з розрахунком органу доходів і зборів суми боргу (недоїмки) платник єдиного внеску протягом 10 календарних днів, **що настають за днем** отримання вимоги, узгоджує її з органом доходів і зборів шляхом оскарження вимоги про сплату боргу (недоїмки) в адміністративному або судовому порядку.

При цьому згідно з п. 56.16 Податкового кодексу днем подання скарги вважається день фактичного отримання скарги відповідним контролюючим органом, а в разі надсилання скарги поштою - дата отримання відділенням поштового зв'язку від платника податків поштового відправлення із скаргою, яка зазначена відділенням поштового зв'язку в повідомленні про вручення поштового відправлення або на конверті.

Так як дана позовна заява здається до відділення поштового зв’язку до спливу 10-го дня з дня отримання Вимоги, строк на судове оскарження Вимоги вважається дотриманим.

**Судові витрати. Судовий збір.**

Відповідно до пп.1 п. 3 ч.2 ст. 4 Закону України «Про судовий збір» за подання до адміністративного суду позовної заяви немайнового характеру сплачується судовий збір у розмірі 0,4 прожиткового мінімуму для працездатних осіб.

Відповідно до позиції Постанови № 2Пленуму Вищого адміністративного суду України від 05.02.2016 суддям рекомендовано враховувати Аналіз практики застосування адміністративними судами окремих положень Закону України від 8 липня 2011 року № 3674-VI «Про судовий збір» у редакції Закону України від 22 травня 2015 року № 484-VIII. Зокрема, рекомендовано при визначенні кількості вимог немайнового характеру враховувати, що вимога про **визнання** **протиправними** акта, **дії** чи бездіяльності **як передумова для** застосування інших способів захисту порушеного права (скасувати або визнати нечинним рішення чи окремі його положення, **зобов’язати** прийняти рішення, **вчинити дії** чи утриматися від їх вчинення тощо) як наслідків протиправності акта, **дій чи** бездіяльності **є однією вимогою**

Аналогічний правовий висновок міститься також у постанові Верховного суду Українивід 14.03.2017 у справі №21-3944а16, а також **підтримано Касаційним адміністративним судом у складі Верховного суду** в своїх наступних постановах:

від 05.02.2019 у справі № 826/25739/15

від 11.12.2018 у справі № 810/108/16

від 06.12.2018 у справі № 826/16066/16

та ще не менш як у 13 інших постановахКасаційного адміністративного суду у складі Верховного суду (з початку його функціонування напочатку 2018 року) відповідно до Єдиного державного реєстру судових рішень.

З наведеного випливає, що судовий збір підлягає сплаті у наступному розмірі: 2102\*0,4= 840,8 грн.

На підставі вищевикладеного та керуючись ст.ст. 160-161, 168, 171, 241, 245

ПРОШУ СУД:

1. **Визнати протиправною та скасувати** Вимогу про сплату боргу (недоїмки) зі сплати єдиного внеску від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_№ Ф\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_на суму \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_грн. Головного Управління Державної фіскальної служби у Дніпропетровській області про сплату \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (РНОКПП: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) боргу в сумі \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_грн \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ гривень \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_копійок)
2. Судові витрати покласти на Відповідача.

**Документи, що додаються:**

1. Квитанція про сплату судового збору;
2. Копія паспорту Позивача;
3. Копія довідки РНОКПП Позивача;
4. Копія вимоги про сплату боргу (недоїмки) зі сплати єдиного внеску від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_№ Ф-\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_на суму \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
5. Копія поштового конверту, яким Позивачеві надійшла Вимога;
6. Копія \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Документ, що підтверджує сплату єдиного внеску роботодавцем Позивача

1. Копія позовної заяви з додатками Відповідачеві;

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 року \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_