



**ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

Город Москва
29.05.2006 года

Дело №: 09АП-4805/2006АК

Резолютивная часть постановления объявлена 22.05.2006г.
Полный текст постановления изготовлен 29.05.2006г.

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе
Председательствующего судьи: Кольцовой Н.Н.
Судей: Павлючука В.В., Москвиной Л.А.
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Малышевой Н.А.
при участии:
от заявителя (истца) Аносова Ю.Н. по дов. от 10.01.2006г., Матюнин А.А. по дов. от 28.09.2005г.;
от ответчика (заинтересованного лица): Глухарева А.К. по дов. от 02.11.2005г. № 09-34/37170;
Рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу ООО «Юнион-Металл» на решение от 20.03.2006г. по делу № А40-4986/06-35-49 Арбитражного суда г. Москвы, принятое судьей Панфиловой Г.Е. по иску (заявлению) ООО «Юнион-Металл» к ИФНС России № 29 по г. Москве о признании незаконным решения в части и об обязанности возместить НДС.

УСТАНОВИЛ:

В Арбитражный суд г. Москвы обратилось ООО «Юнион-Металл» о признании незаконным решения об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» (ИНН 7729393916) к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах №23-28-495/552 ДСП от 30.11.2005г., принятое Инспекцией Федеральной налоговой службы № 29 по г. Москве, в части неподтверждения права на налоговые вычеты по налогу на добавленную стоимость за июль 2005г. в размере 537 065 рублей и обязанности Инспекции Федеральной налоговой службы № 29 по г. Москве совершить действия по возмещению ООО «Юнион-Металл» путем возврата налог на добавленную стоимость за июль 2005 года в сумме 563 512 рублей рубля.

Решением суда от 20.03.2006г. отказано в удовлетворении требований ООО «Юнион-Металл».

При этом суд исходил из того, что утверждение заявителя о том, что вывоз товара осуществляет покупатель, не подтверждается условиями контракта, следовательно, утверждение инспекции о незаконности факта перевозки металла обосновано.

С решением суда не согласился заявитель - ООО «Юнион-Металл» и обратился с апелляционной жалобой, в которой просит отменить решение суда и удовлетворить требования о признании незаконным Решение об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» (ИНН 7729393916) к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах № 23-28-495/552 ДСП от 30.11.2005г., принятое Инспекцией Федеральной налоговой службы № 29 по г. Москве, в части отказа в возмещении

налога на добавленную стоимость за июль 2005г. в размере 523 903,14 рубля и обязанности Инспекцию Федеральной налоговой службы № 29 по г. Москвы возместить ООО «Юнион-Металл» путем возврата налог на добавленную стоимость за июль 2005г. в сумме 523 903,14 рубля.

В обоснование своих требований заявитель ссылается на несоответствие выводов, изложенных в решении суда, фактическим обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам, а также ссылается на неправильное применение норм материального права.

ИФНС возражает против удовлетворения апелляционной жалобы и просит решение суда оставить без изменения, поскольку считает доводы заявителя необоснованными.

Судом апелляционной инстанции дело рассмотрено в порядке ст.ст. 266, 268 АПК РФ только в обжалуемой части.

Решение суда подлежит изменению в связи с неполным выяснением обстоятельств, имеющих значение для дела (п.п. 1 п. 1 ст. 270 АПК РФ).

Как следует из материалов дела, заявителем подана в налоговый орган налоговая декларация по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0% за июль 2005г. (т. 1 л.д. 29-30).

Налоговым органом вынесено решение от 30.11.2005г. № 23-28-495/552ДСП об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах.

В решении ИФНС подтвержден факт экспорта за июль 2005г., не подтверждено право на налоговые вычеты по НДС за июль 2005г. в размере 537 065 руб.

Основанием для отказа в подтверждении налоговых вычетов явилось отсутствие доказательств, подтверждающих факт перевозки металла на территории России от продавца к покупателю.

В соответствии с п.п. 1 п. 1 ст. 164 НК РФ, налогообложение производится по налоговой ставке 0 процентов при реализации товаров, вывезенных в таможенном режиме экспорта при условии представления в налоговые органы документов, предусмотренных статьей 165 настоящего Кодекса.

Из материалов дела следует, что заявитель реализовывал на экспорт товар (токарная стружка, отходы фрезерного производства, лом и отходы нержавеющей стали) по контракту от 02.12.2004г. № ЮМ-05/2004, заключенному с «RBK. S. A.»

Факт экспорта товара подтверждается грузовыми таможенными декларациями и международными товарно-транспортными накладными с отметками таможенного органа «товар вывезен полностью» (т. 2, т. 3 л.д. 1-22, 26-30, 32-39, 41-45, 47-52, 54-55, 57-58).

Факты экспорта и поступления выручки за реализованный на экспорт товар подтверждается материалами дела и установлен в решении налогового органа.

В соответствии с п. 1 ст. 171 НК РФ, налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 настоящего Кодекса, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

Согласно п. 1 ст. 172 НК РФ, налоговые вычеты, предусмотренные статьей 171 настоящего Кодекса, производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога, документов, подтверждающих уплату сумм налога, удержанного налоговыми агентами, либо на основании иных документов в случаях, предусмотренных пунктами 3, 6-8 статьи 171 настоящего Кодекса.

Из материалов дела следует, что реализованный на экспорт товар приобретен заявителем по договорам от 05.01.2004г. № ЮМ-01/2004г. и от 11.01.2005г. № ЮМ-

01/2005, заключенным с ЗАО ТПФ «Аверс» (т. 3 л.д. 62, 75).

В подтверждение получения товара, его оплаты заявителем представлены следующие документы:

договор № ЮМ-01/2004 от 05.01.2004г., заключенный ООО «Юнион-Металл» и ЗАО ТПФ «Аверс»; счет-фактура № 00000112 от 07.12.2004г. на сумму 690 277,13 рублей, в т.ч. НДС 105 296,51 рублей; товарная накладная № 65 от 07.12.2004г.; счет-фактура № 00000113 от 14.12.2004г. на сумму 519 721,56 рубль, в т.ч. НДС 79 279,56 рублей; товарная накладная № 66 от 14.12.2004г.; счет-фактура № 00000115 от 20.12.2004г. на сумму 1 142 220,69 рублей, в т.ч. НДС 174 237,05 рублей; товарная накладная № 68 от 20.12.2004г.; платежное поручение № 96 от 08.06.2005г. на сумму 1 430 000 рублей, в том числе НДС 218 135,59 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 08.06.2005г.; платежное поручение № 101 от 20.06.2005г. на сумму 66 000 рублей, в т.ч. НДС 10 067,80 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 20.06.2005г.; платежное поручение № 110 от 01.07.2005г. на сумму 595 000 рублей, в т.ч. НДС 90 762,71 рубль; выписка АКБ «НЗБанк» от 01.07.2005г.; договор № ЮМ-01/2005 от 11.01.2004г., заключенный ООО «Юнион-Металл» и ЗАО ТПФ «Аверс»; счет-фактура № 00000001 от 12.01.2005г. на сумму 480 889,59 рублей, в том числе НДС 73356,04 рублей; товарная накладная № 1 от 12.01.2005г.; счет-фактура № 00000002 от 20.01.2005г. на сумму 341 058,36 рублей, в том числе НДС 52 025,85 рублей; товарная накладная № 2 от 20.01.2005г.; счет-фактура № 00000003 от 24.01.2005г. на сумму 660 271,32 рубль, в т.ч. НДС 100 719,35 рублей; товарная накладная № 3 от 24.01.2005г.; счет-фактура № 00000004 от 27.01.2005г. на сумму 21 210,56 рублей, в том числе НДС 3 235,51 рублей; товарная накладная № 4 от 27.01.2005г.; счет-фактура № 00000005 от 01.02.2005г. на сумму 929 607,76 рублей, в том числе НДС 141 804,57 рубль; товарная накладная № 5 от 01.02.2005г.; платежное поручение № 110 от 01.07.2005г. на сумму 595 000 рублей, в том числе НДС 90 762,71 рубль; выписка АКБ «НЗБанк» от 01.07.2005г.; платежное поручение № 122 от 06.07.2005г. на сумму 1 286 700 рублей, в том числе НДС 196 276,27 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 06.07.2005г.; платежное поручение № 125 от 12.07.2005г. на сумму 12 500 рублей, в т.ч. НДС 1 906,78 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 12.07.2005г. (т. 3 л.д. 62-89).

Кроме того, заявителем заключен договор от 04.04.2005г. № 83 с ФГУП «Инженерный центр «Испытание» на предоставление услуг по складу временного хранения (т. 3 л.д. 104-106).

Оказание услуг и их оплата подтверждаются следующими документами: счет-фактура № 1580 от 31.05.2005г. на сумму 15 169,68 рублей, в т.ч. НДС 2 314,08 рублей; акт выполненных работ № 1580 от 31.05.2005г.; счет-фактура № 1631 от 16.06.2005г. на сумму 17 174,20 рубль, в т.ч. НДС 2 619,80 рублей; акт выполненных работ № 1631 от 16.06.2005г.; счет-фактура № 1689 от 30.06.2005г. на сумму 8 601,60 рубль, в том числе НДС 1 312,10 рублей; акт выполненных работ № 1689 от 30.06.2005г.; платежное поручение № 95 от 08.06.2005г. на сумму 15 169,68 рублей, в том числе НДС 2 314,08 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 08.06.2005г.; платежное поручение № 100 от 20.06.2005г. на сумму 17 174,20 рубль, в т.ч. НДС 2 619,80 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 20.06.2005г.; платежное поручение № 120 от 04.07.2005г. на сумму 8 601,60 рубль, в том числе НДС 1 312,10 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 04.07.2005г. (т. 3 л.д. 104-122).

В подтверждение оплаты комиссии АКБ «НЗБанк» за валютный контроль по паспорту сделки в размере 3 330 руб. 61 коп., в том числе НДС 508 руб. 06 коп. заявителем представлены следующие документы: договор банковского счета в иностранной валюте № 1404 от 19.07.2001г., заключенный ООО «Юнион-Металл» и ОАО АКБ «НЗБанк»; счет-фактура № 5011 от 10.06.2005г. на сумму 2 018,22 рублей, в том числе НДС 307 86 рублей; счет-фактура № 5989 от 08.07.2005г. на сумму 1 312,39

рублей, в том числе НДС 200,20 рублей: мемориальный ордер № 584 от 07.07.2005г. на сумму 1 312,39 рублей, в том числе НДС 200,20 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 07.07.2005г.; мемориальный ордер № 571 от 10.06.2005г. на сумму 2 018,22 рублей, в том числе НДС 307,86 рублей; выписка АКБ «НЗБанк» от 10.06.2005г. (т. 3 л.д. 123-129).

Доводы налогового органа о том, что заявителем не доказан факт перевозки металла, т.к. в представленных документах отсутствует пункт отправления товара, информация о фактических перевозчиках товара от российского поставщика заявителю, информация о марках и государственных регистрационных номерах на автотранспорт, перевозивший груз, отсутствуют документы, подтверждающие перевозку товара от российского продавца к российскому покупателю (путевой лист, товарно-транспортная накладная), являются необоснованными по следующим основаниям.

Вступившими в законную силу решениями Арбитражного суда г. Москвы, по предшествующим налоговым периодам, а именно: от 07.06.2004г. делу №А40-18384/04-111-203; от 05.07.2004г. по делу №А40-18060/04-117-187; от 01.07.2004г. по делу №А40-22939/04-108-162; от 22.06.2004г. по делу №А40-21971/04-99-91; от 15.06.2004г. по делу №А40-17971/04-87-194; от 09.06.2004г. по делу №А40-17810/04-128-192; от 22.10.2004г. по делу №А40-29820/04-90-336; от 27.09.2004г. по делу №А40-35926/04-75-374; от 23.11.2004г. по делу №А40-43282/04-114-441; от 14.12.2004г. по делу №А40-45652/04-116-541; установлено, что складские помещения ЗАО ТПФ «Аверс» и ООО «Юнион -Металл, находятся на одной территории и непосредственно прилегают друг к другу. Заявитель арендует по адресу: 121357, г. Москва, ул. Генерала Дорохова, дом 12, строение 4 производственное помещение общей площадью 400м, а ЗАО ТПФ «Аверс» -600кв.м. по тому же адресу: 121357, г. Москва, ул. Генерала Дорохова, дом 12, строение 4. Все экспортные поставки осуществлялись заявителем на условиях поставки РСА - Ногинск (Инкотермс 2000). Перевозчики во всех случаях подавали автотранспортные средства под погрузку сразу на склад, где ЗАО ТПФ «Аверс» осуществляло передачу товаров заявителю. В связи с этим отсутствовала необходимость осуществлять транспортировку товаров.

Таким образом, с учетом положений ст.69 АПК РФ, указанные обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Нарушения по указанным документам в решении в решении налогового органа не установлены, в судебном заседании суда апелляционной инстанции также не приведены.

При таких обстоятельствах, суд апелляционной инстанции считает, что представленные заявителем доказательства в налоговый орган и в суд подтверждают право заявителя на возмещение НДС за июль 2005г. в сумме 523 903 руб. 14 коп.

На основании изложенного, требования ООО «Юнион-Металл» о признании незаконным решения ИФНС России № 29 по г. Москве «Об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» (ИНН 7729393916) к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах» от 30.11.2005г. № 23-28-495/555ДСП в части неподтверждения права на налоговый вычет в сумме 523 903 руб. 14 коп. как несоответствующие ст.ст. 171,172, 176 НК РФ и обязанности ИФНС России № 29 по г. Москве совершить действия по возмещению ООО «Юнион-Металл» НДС за июль 2005г. в сумме 523 903 руб. 14 коп. подлежат удовлетворению, а решение суда в указанной части – отмене.

В соответствии со ст.ст. 110, 112 АПК РФ, ООО «Юнион-Металл» подлежат возврату из Федерального бюджета расходы по оплате госпошлины по заявлению в

размере 12 735 руб. 43 коп. и по апелляционной жалобе в размере 1 000 руб.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 110, 266, 268, 269, 270, 271 АПК РФ, арбитражный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 20.03.2006 г. по делу № А40-4986/06-35-49 изменить.

Отменить решение суда в части отказа в удовлетворении требований ООО «Юнион-Металл» о признании незаконным решения ИФНС России № 29 по г. Москве «Об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» (ИНН 7729393916) к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах» от 30.11.2005г. № 23-28-495/555ДСП в части неподтверждения права на налоговый вычет в сумме 523 903 руб. 14 коп. и обязанности ИФНС России № 29 по г. Москве совершить действия по возмещению ООО «Юнион-Металл» НДС за июль 2005г. в сумме 523 903 руб. 14 коп.

Признать незаконным решение ИФНС России № 29 по г. Москве «Об отказе в привлечении ООО «Юнион-Металл» (ИНН 7729393916) к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах» от 30.11.2005г. № 23-28-495/555ДСП в части неподтверждения права на налоговый вычет в сумме 523 903 руб. 14 коп. как несоответствующие ст.ст. 171,172 и 176 НК РФ.

Обязать ИФНС России N° 29 по г. Москве совершить действия по возмещению ООО «Юнион-Металл» НДС за июль 2005г. в сумме 523 903 руб. 14 коп.

Возвратить ООО «Юнион-Металл» из федерального бюджета госпошину в размере 12 735 руб. 43 коп. по заявлению.

В остальной части решение оставить без изменения.

Возвратить ООО «Юнион-Металл» из федерального бюджета госпошину в размере 1000 руб. по апелляционной жалобе.

Председательствующий

Н.Н. Кольцова

Судьи

Л.А. Москвина

В.В. Павлючук