

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**РЕШЕНИЕ**г. Москва
1371

Дело № А40-166317/09-33-

«18» февраля 2010 года

Резолютивная часть решения объявлена 11 февраля 2010 года.
Полный текст решения изготовлен 18 февраля 2010 года.

Арбитражный суд г. Москвы

в составе:

судьи О.Я. Черняевой

при ведении протокола судебного заседания судьей О.Я. Черняевой

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ОАО «Зинзивер-2000»

к ИФНС России № 6 по г. Москве

о признании частично недействительным решения № 16-10/218 от 07.08.2009

с участием:

от заявителя – Матюнин А. А. по дов. От 10.11.09г., Солодкина от 10.11.09г.

от ответчика – Гужев А. Е. по дов. От 07.04.09г. №05-07/3

УСТАНОВИЛ:

ОАО «Зинзивер-2000» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением с учетом уточнений о признании недействительным решения ИФНС России № 6 по г. Москве за № 16-10/218 от 07.08.2009 о привлечении к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения в части доначисления налога на прибыль в сумме 8 160 000 руб., соответствующих пени и налоговых санкций.

В обоснование заявленных требований Общество ссылается на то обстоятельство, что расходы в виде дисконта по собственному векселю правомерно заявлены в соответствии со ст. 265 п.1 пп.2 НК РФ, доводы, указанные в решении в отношении того, что денежные средства в оплату векселя не поступили являются необоснованными.

ИФНС России №6 по г. Москве (далее ответчик, Инспекция) заявление не признала по основаниям, изложенным в отзыве, указывает, что оплата векселя не проходила по расчетному счету, вексель составлен не по форме.

Рассмотрев материалы дела, исследовав письменные доказательства, заслушав объяснения сторон, суд считает, что заявление подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что Инспекцией проведена выездная налоговая проверка за период 2006-2007гг. по вопросу правильности исчисления налогов, составлен акт проверки №16-10 от 30.06.09г. Обществом поданы возражения, которые рассмотрены Инспекцией.

Инспекцией вынесено решение №16-10/218 от 07.08.09г. о привлечении к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения.

В соответствии с резолютивной частью указанного Решения № 16-10/218 от 07.08.2009г. (без учёта результатов рассмотрения вышестоящим налоговым органом апелляционной жалобы ОАО «Зинзивер-2000») с Заявителя подлежали взысканию:

1) по налогу на прибыль организаций:

недоимка в сумме 33'136,877 рублей;

пени по состоянию на 07.08.2009г. в сумме 8'096ч)88 рублей;

штраф на основании пункта 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации (далее также - И К РФ) в сумме 6'627 375 рублей;

2) по налогу на доходы физических лиц: недоимка в сумме 126 622 рубля;

пени по состоянию на 07.08.2009г. в сумме 31 655 рублей: штраф на основании статьи 123 НК РФ в сумме 304 193 рубля.

Заявитель обратился в Управление ФНС России по т. Москве с апелляционной жалобой с просьбой признать незаконным Решение № 16-10/218 от 07.08.09г. в части взыскания недоимки по налогу на прибыль организаций также исчисленных с указанной недоимки сумм пени и штрафа.

По результатам рассмотрения поданной Заявителем апелляционной жалобы Управление ФНС России по г. Москве письмом № 21-19/106816 от 13.10.2009г. частично изменило Решение № 16-10/218 от 07.08.2009г. «в части непринятия для целей налогообложения по налогу на прибыль в 2006 - 2007 годах расходов в виде процентов, начисленных по договорам займа, на сумму 104 017 320 руб. с соответствующим перерасчётом суммы налога на прибыль, пеней и штрафов».

Начисляя спорную сумму недоимки (8 160 000 рублей). Ответчик исключил из расходов, учтённых Заявителем в составе внереализационных расходов при исчислении налоговой базы по налогу за 2007 год, сумму дисконта в размере 34 млн. рублей, составившую разность между общей вексельной суммой 1 885 270руб. выданного Заявителем (векселедатель) простого векселя серии А № 0067, и суммой в размере 1 851 270 000 руб., выплаченной ООО «Вегаинвест» (векселеприобретатель) Заявителю в связи с приобретением у последнего этого векселя.

Претензия Ответчика сформулирована следующим образом (стр. 7 Решения № 16-10/218 от 07.08.2009г.):

«В ходе проверки установлено, что на основании выписок полученных о движении денежных средств организацией ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест» условия договора № ЗВИ-0901/07 от 09 января 2007г. не выполнены (п. 1,2 договора). Денежные средства на брокерский счёт ООО «ИФК «Метрополь» и на счёт ЗЛО «Зитнвер-2000» не поступили и со счёта, указанного в договоре ООО «Вегаинвест» (ООО КБ «Обибанк») не списаны.

Согласно оборотно-сальдовой ведомости по счёту 51 «Расчётный счёт» годовой оборот денежных средств за 2007 год ОАО «Зинзивер-2000» составил - 795 361 566,84 руб.

В нарушение ст. 26 п. 1, 280 п. 2 НК РФ организация ОАО «Зинзивер-2000» за 2007г. необоснованно включила по векселю А 0067 сумму дисконта в размере - 34 000 000 руб.

Таким образом, в нарушение ст. 265, 269, 280 НК РФ внереализационные расходы в целях исчисления налога на прибыль завышены на - 34 000 000 руб.».

Иными словами, предъявление претензии предопределяется исключительно выводом о непоступлении от ООО «Вегаинвест» Заявителю денежных средств в сумме 1 851 270 000 руб.

Из представленных документов и пояснений следует, что основным видом деятельности ОАО «Зинзивер-2000» в спорном налоговом периоде (2007 год) являлось финансовое посредничество.

Между ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест» был заключён Договор выдачи простых векселей № ЗВИ-0101/07 от 09.01.2007г. (л.д.73-74 т.1), по условиям

которого (пункт 1) ООО «Вегаинвест» (Векселеприобретатель) принимало на себя обязательство перечислить на счёт ОАО «Зинзивер-2000» денежную сумму в размере 1 851 270 000 рублей.

В свою очередь, ОАО «Зинзивер-2000» принимало на себя обязательство в счёт образовавшейся перед Векселеприобретателем задолженности выдать последнему простой вексель серии А № 0067, место платежа - г. Москва, со сроком платежа - 30.03.2007г. и с номинальной стоимостью 1 855 270 000 рублей.

Превышение номинальной стоимости выдаваемого Заявителем векселя (1 885 270 000 руб.) над причитающейся за него суммой платежа (1 885 270 000 руб.) предопределяло сумму дисконта (34 000 000 руб.), который образовывал доход для ООО «Вегаинвест» и, соответственно, расход для ОАО «Зинзивер-2000».

09 января 2007г. Заявителем был составлен Простой вексель серии А № 0067 место платежа - г. Москва, со сроком платежа - 30.03.2007г. и с номинальной стоимостью 1 885 270 000 рублей.

Дата составления указанного векселя - «09 января 2007г.» - была определена в соответствии с условием пункта 2 Договора выдачи простых векселей № ЗВИ-0101/07 от 09.01.2007г. согласно которому: «Дата поступления денежной суммы, предусмотренной п. 1 Договора, на счёт Компании указывается в векселях как дата их составления».

В день составления (09.01.2007г.) указанный вексель был выдан векселеприобретателю (ООО «Вегаинвест»), что подтверждается Актом приёма-передачи векселей по Договору выдачи простых векселей № ЗВИ-0101/07 от 09.01.07г., составленным 09.01.2007г. между ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест» (л.д.75).

30 марта 2007г. ООО «Вегаинвест» предъявило к погашению указанный вексель, обратившись к ОАО «Зинзивер-2007г. с Заявлением на погашение векселя от 30.03.2007г.

Факт передачи Заявителю для погашения указанного векселя подтверждается Актом приёмки-передачи векселя от 30.03.2007г., составленным между ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест».

Платежи в связи с выдачей и погашением векселя производились следующим образом.

Обе организации - ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест» - являются клиентами одного и того же профессионального участника рынка ценных бумаг ООО ИФК «Метрополь», оказывающего, в числе прочих, брокерские услуги.

В соответствии с Положением о требованиях к разделению денежных средств брокера и денежных средств его клиентов и обеспечению прав клиентов при использовании денежных средств клиентов в собственных интересах брокера, утвержденного Постановлением ФКЦБ РФ от 13.08.2003г. № 03-39/ПС, у ООО ИФК «Метрополь» был открыт отдельный банковский счет в кредитной организации для учета на нем денежных средств, принадлежащих клиентам.

Пунктом 8 указанного Положения предусмотрено: «Брокер в соответствии с утвержденными им Правилами ведения внутреннего учета сделок обязан обеспечить отдельный учет денежных средств каждого клиента, находящихся на специальном брокерском счете (счетах) и/или на собственном счете брокера, и предоставление каждому клиенту отчетов об операциях с его денежными средствами, в том числе по требованию клиента».

Между ООО «ИФК «Метрополь» и ОАО «Зинзивер-2000» был заключён и действует вплоть до настоящего времени Договор комиссии № 390 от 28.05.2001г., предусматривающий совершение ООО «ИФК «Метрополь» в качестве брокера сделок от своего имени и за счёт клиента - ОАО «Зинзивер-2000».

Аналогичный по характеру договор по состоянию на 2007 год действовал между ООО «Вегаинвест» и ООО «ИФК «Метрополь».

На отдельном банковском счете ООО ИФК «Метрополь» учитывало, в числе прочего, денежные средства Заявителя, по которому вёлся лицевой счёт № С-0370, и

денежные средства ООО «Вегаинвест», по которому также велся соответствующий лицевой счёт.

Перевод платежа в размере 1 851 270 000 рублей Заявителю от ООО Вегаинвест» был произведён 09 января 2007г. посредством списания ООО «ИФК «Метрополь» денежных средств с лицевого счёта ООО «Вегаинвест» и зачисления их на лицевой счет заявителя.

Основанием для списания ООО «ИФК «Метрополь» суммы в размере 1 851 270 000 рублей с лицевого счёта одного клиента на счёт другого клиента являлись письма от 09.01.2007г., представленные обеими организациями в адрес ООО «ИФК «Метрополь».

Факт выплаты ООО «Вегаинвест» 1 851 270 000 рублей за вексель подтверждается представленным ООО «ИФК «Метрополь» Отчётом по сделкам и операциям с ценными бумагами, совершенным в интересах клиента в период с 01.01.2007 ВО 31.12.2007г., из которого следует, что 09.01.2007г. по счёту Заявителя состоялся приход в сумме 1 851 270 000 рублей, а в графе «Примечание» отмечено: ввод денежных средств. Оплата по договору к/п векселей № ЗВИ-0901/07 от 09.01.2007» (л.д.98 т.1).

Перевод платежа в размере 1 885 270 000 рублей (т.е. номинальной стоимости векселя) ООО «Вегаинвест» от Заявителя был произведён 02 апреля 2009г. посредством списания ООО «ИФК «Метрополь» денежных средств с лицевого счёта Заявителя и зачисления их на лицевой счёт ООО «Вегаинвест».

Основанием для списания ООО «ИФК «Метрополь» суммы в размере 1 885 270 000 рублей с лицевого счёта одного клиента на счёт другого клиента являлись письма от 02.04.07г.. представленные обеими организациями в адрес ООО ИФК «Метрополь».

Факт выплаты Заявителем 1885,270,0)00 рублей за вексель подтверждается упомянутым выше Отчётом по сделкам и операциям с ценными бумагами, совершенным в интересах клиента в период с 01.01.2007 по 31.12.2007г.. из которого следует, что 02.04.2007г. по счёту Заявителя состоялся расход в сумме Г885'270'000 рублей, а в графе «Примечание» отмечено: «вывод денежных средств, Оплата по заявлению на погашение векселей от 30.03.2007» (л.д.102 т.1).

Из представленных документов следует, что заявитель с возражениями от 24.07.2009г. Ответчику ещё раз представил ранее уже предъявлявшиеся в ходе проверки два следующих документа:

Отчёт по сделкам и операциям с ценными бумагами, совершенным в интересах клиента в период с 01.01.2007 по 31.12.2007г., представленный ООО «ИФК «Метрополь», отражавший:

факт поступления Заявителю 09.01.2007г. 1 851 270 000 рублей:

факт выплаты Заявителем 02.04.2007г. 1 885 270 000 рублей:

Акт сверки взаимных расчетов по состоянию на 31.12.07г. между ОАО «Зинзивер-2000» и ООО «Вегаинвест» от 31.12.07г., отражавший факт состоявшегося 09.01.07г. платежа в оплату за вексель на сумму 1 851 270 000 руб. (л.д.78 т.1).

В представленном Заявителем Ответчику Отчёте о прибылях и убытках за период с 1 января 2007г. по 31 декабря 2007г. (Форма № 2 по ОКУД) были отражены:

выручка (нетто) от продажи товаров, продукции, работ, услуг (строка 010) в размере 8'988'624 тыс. руб.:

себестоимость проданных товаров, продукции, работ, услуг (строка 020) в размере 8,983,858 тыс. руб.

Из представленного Заявителем Ответчику Бухгалтерского баланса (Форма № 1 по ОКУД) на 31.12.2007г. следовало, что на 31.12.2007г.:

краткосрочная дебиторская задолженность (строка 230) - отсутствует;

в составе долгосрочной дебиторской задолженности (строка 240) на сумму 625'822 тыс. рублей задолженность покупателей и заказчиков (строка 241) также отсутствует;

прочие долгосрочные обязательства (строка 520) -отсутствуют;

краткосрочная кредиторская задолженность (строка 620) составляет всего 69"803 тыс. рублей.

Подобные данные Бухгалтерского баланса на 31.12.2007г. свидетельствовали о том, что абсолютно вся реализация Заявителя в размере чуть менее 1 миллиардов рублей являлась оплаченной, и что почти все затраты Заявителя в размере также чуть менее 9 миллиардов рублей также являлись оплаченными.

Как уже ранее отмечено, в Решении № 16-10/218 от 07.08.2009г. (стр. 7) Ответчиком указано:

«Согласно оборотно-сальдовой ведомости по счету 51 «Расчётный счёт» годовой оборот денежных средств за 2007 год ОАО «Зинзивер-2000» составил - 795 361 566,84

Операции по расчётным счетам Заявителя составляли менее одной десятой всех операций Заявителя, связанных с получением им доходов и оплатой им своих расходов.

Материалами дела подтверждается, что оплата векселя произведена через специальный брокерский счет ООО «ИФМ «МЕТРОПОЛЬ».

Довод Инспекции, указанный в отзыве и не указанный в решении в отношении того, что вексель не соответствует форме судом не принимается, т.к. законодательством не предусмотрен единый образец бланка простого векселя, Инспекция не указывает конкретно какие именно реквизиты векселя не соответствуют и какому именно бланку.

Суд считает, что дисконт в размере 34 млн. руб., составляющий расходы заявителю по привлечению заемных средств правомерно отнесены во внереализационные расходы.

Пункт 3 статьи 43 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) относит дисконт, полученный по долговому обязательству любого вида (независимо от способа его оформления) к процентам.

Согласно подпункту 2 пункта 1 статьи 265 НК РФ ко внереализационным расходам относятся расходы в виде процентов по долговым обязательствам любого вида, в том числе процентов, начисленных по ценным бумагам и иным обязательствам, выпущенным (эмитированным) налогоплательщиком с учетом особенностей, предусмотренных статьей 269 НК РФ.

Пунктом 1 статьи 269 НК РФ предусмотрено:

«В целях настоящей главы «Налог на прибыль организаций» под долговыми обязательствами понимаются кредиты, товарные и коммерческие кредиты, займы, банковские вклады, банковские счета или иные заимствования независимо от формы их оформления.

При этом расходом признаются проценты, начисленные по долговому обязательству любого вида при условии, что размер начисленных налогоплательщиком по долговому обязательству процентов существенно не отклоняется от среднего уровня процентов, взимаемых по долговым обязательствам, выданным в том же квартале (месяце -для налогоплательщиков, перешедших на исчисление ежемесячных авансовых платежей исходя из фактически полученной прибыли) на сопоставимых условиях... Данное положение применяется также к процентам в виде дисконта, который образуется у векселедателя как разница между ценой обратной покупки (погашения) и ценой продажи векселя».

Вышеупомянутое условие, указанное в абзаце 2 пункта 1 статьи 269 НК РФ, в спорной ситуации выполняется - заём по векселю был предоставлен чуть менее, чем на 3 месяца примерно под 8 % годовых, что соответствует условиям предоставления займов в российских рублях в период на начало 2007 года на срок, не превышающий 3 месяцев, для сумм порядка 1 000 000 000 рублей.

Правомерность включения в состав расходов дисконта по векселям при исчислении налоговой базы налога на прибыль организаций подтверждается арбитражной практикой.

Так, в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2008г. № 9409/08 по делу № А76-6551/07-37-241 изложен следующий вывод:

«В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, инспекцией ставится вопрос о пересмотре в порядке надзора судебных актов. Инспекция... указывает на обоснованное доначисление налога на прибыль, в связи с отсутствием корректировки доходов от реализации векселей, на неправомерное занижение заявителем налоговой базы по налогу на прибыль от операций по реализации векселей на суммы дисконта...

При разрешении спора судами дана оценка действиям инспекции на предмет доначисления предприятию спорных сумм... налога на прибыль.

На основании исследования и оценки представленных доказательств судами сделан вывод о том, что по указанным эпизодам оспариваемое решение налогового органа является незаконным».

В Постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 12.01.2009г. № КА-А40/12648-08 по делу № А40-27453/08-4-86 отмечено:

«... Суды обоснованно пришли к выводу о том, что заявитель правомерно включил в состав внереализационных расходов... сумму начисленных процентов по дисконту по векселю...».

В связи с изложенным, суд считает, что Инспекцией неправомерно доначислен налог на прибыль в сумме 8 160 000 руб., соответствующие пени и налоговые санкции.

Решение по данному эпизоду признается судом недействительным.

Расходы по госпошлине подлежат возврату заявителю в соответствии со ст. 110 АПК РФ.

На основании изложенного, ст. ст. 265, 269 НК РФ, руководствуясь ст. ст. 110, 167-170, 176, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Признать недействительным решение ИФНС России № 6 по г. Москве от 07 августа 2009 года за №16-10/218 о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения, вынесенное в отношении ОАО «Зинзивер-2000» в части доначисления налога на прибыль в сумме 8 160 000 рублей, соответствующих пени и налоговых санкций как несоответствующее налоговому законодательству.

Возвратить ОАО «Зинзивер-2000» из федерального бюджета госпошлину в сумме 2 000 рублей.

Решение может быть обжаловано в Девятый Арбитражный апелляционный суд в течение месяца после принятия решения.

Судья

О.Я.Черняева