



КОПИЯ

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ  
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
РЕШЕНИЕ**

г. Москва

03 октября 2007г.

Дело № А40-30461/07-90-165

Резолютивная часть решения объявлена 02 октября 2007г.

Решение в полном объеме изготовлено 03 октября 2007г.

**Арбитражный суд г. Москвы в составе:**

**Председательствующего**

Петрова И.О.

**при ведении протокола судебного заседания судьей Петровым И.О.**

**рассмотрел дело по заявлению**

ООО «Пентелар»

**к**

ИФНС России № 4 по г. Москве

**об**

обязании начислить и уплатить проценты за нарушение срока возврата НДС в сумме 1.275.798, 53 руб.

**при участии:**

от заявителя – Тулиной С.Г. дов. от 28.07.2007г., Аносовой Ю.Н. дов. от 14.06.2007г., от ИФНС России № 4 по г. Москве – Еруслановой М.М. дов. от 16.08.2007г.,

**У С Т А Н О В И Л:**

ООО «Пентелар» обратилось в суд с заявлением об обязанности ИФНС России № 4 по г. Москве начислить и уплатить проценты за просрочку возврата НДС в сумме 1.275.798, 53 руб.

Свое требование заявитель обосновывает тем, что бездействие налогового органа, выразившееся в неначислении и неуплате указанных процентов за нарушение срока возврата НДС за 4 квартал 2005г. противоречит действующему законодательству и нарушает его права.

ИФНС России № 4 по г. Москве требование заявителя не признала по основаниям, указанным в письменном отзыве на заявление.

Суд, выслушав стороны, исследовав материалы дела, приходит к выводу, что требование заявителя подлежит удовлетворению по следующим основаниям:

В судебном заседании установлено, что 19 января 2006г. заявителем в налоговый орган была представлена налоговая декларация по налогу на добавленную стоимость за IV квартал 2005г., согласно которой сумма исчисленного налога составила 30.212 рублей, а общая сумма НДС, подлежащая вычету, составила 13.643.667 рублей. Соответственно, итоговая сумма НДС, исчисленная к уменьшению, составила 13.613.455 рублей.

Сумма НДС к возмещению в таком значительном размере сформировалась в связи с завершением строительства и вводом в эксплуатацию четырехэтажного офисного здания общей площадью 3.728,9 кв.м. с подземной автостоянкой на 74 парковочных места и с наружной комплектной трансформаторной подстанцией площадью 29,1 кв.м., находящихся по адресу: Тульская область, г. Тула, Советский район, ул. Демонстрации, Д. 2г.

По результатам камеральной налоговой проверки Налоговой декларации и представленных документов Ответчик вынес Решение об отказе в привлечении

налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения № 94 от 19.05.2006г. (л.д. 8-14), в пункте 2 резолютивной части которого заявителю предложено уменьшить на начисленную в завышенных размерах сумму НДС к возмещению за 4 квартал 2005 год в размере 13 566 493,00 руб.

Сумма налоговых вычетов в размере 77.174 рубля признана налоговым органом обоснованной.

Исходя из Решения № 94 от 19.05.2006г., по итогам IV квартала 2005г. у заявителя возникло право на возмещение НДС в размере 46.962 рубля.

Считая Решение № 94 от 19.05.2006г. незаконным в части уменьшения суммы НДС подлежащей возмещению за IV квартал 2005г. в размере 13.566.493,00 руб. заявитель обратился в налоговый орган с Заявлением о возмещении путем возврата налога на добавленную стоимость за IV квартал 2005г. в размере 13.613.455,00 рублей № 4/05-66 от 31.05.2006г.

Налоговым органом никаких действий по возмещению сумм НДС совершено не было, в том числе НДС в сумме 46.962 рубля, в возмещении которой согласно Решению № 94 от 19.05.2006г. заявителю отказано не было.

Заявитель обжаловал вышеуказанное решение налогового органа в Арбитражный Суд г.Москвы, решением которого от 12.10.2006г. по делу № А40-52151/06-20-234, (оставленным без изменения Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.01.2007г. и Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 03.05.2007г.) решение № 94 от 19.05.2006г. признано незаконным в части уменьшения суммы НДС к возмещению за IV квартал 2005г. в размере 13.566.493 рубля, на Ответчика была возложена обязанность возместить ООО «ПЕНТЕЛАР» путем возврата НДС за IV квартал 2005г. в размере 13.613.455 рубля.

Во исполнение принятых судебных актов Ответчик 18 мая 2007г. возместил путем возврата НДС за IV квартал 2005г. в размере 13.613.455 рублей, что подтверждается следующими доказательствами:

платежное поручение Управления Федерального казначейства по г. Москве (ИФНС № 4 по г. Москве) № 1 от 18.05.2007г.;

выписка банка от 18.05.2007г., подтверждающая зачисление денежных средств в размере 13.613.455 рублей на счет ООО «ПЕНТЕЛАР».

Между тем, сумма НДС была возмещена с существенным нарушением сроков возврата, но без процентов, подлежащих уплате согласно пункту 3 статьи 176 Налогового кодекса Российской Федерации.

В пункте 1 статьи 176 НК РФ установлено, что в случае, если по итогам налогового периода сумма налоговых вычетов превышает общую сумму налога, исчисленную по операциям, признаваемым объектом налогообложения в соответствии с подпунктами 1-2 пункта 1 статьи 146 НК РФ, то полученная разница подлежит возмещению (зачету, возврату) налогоплательщику в соответствии с положениями названной статьи.

Согласно пункту 2 статьи 176 НК РФ (в редакции, действовавшей в спорный период) указанная сумма направляется в течение трех календарных месяцев, следующих за истекшим налоговым периодом, на исполнение обязанностей налогоплательщика по уплате налогов или сборов, подлежащих зачислению в тот же бюджет. Зачет производится налоговыми органами самостоятельно.

В силу пункта 3 статьи 176 НК РФ (в редакции, действовавшей в спорный период) по истечении трех календарных месяцев, следующих за истекшим налоговым периодом, сумма, которая не была зачтена, подлежит возврату налогоплательщику по его письменному заявлению.

Налоговый орган в течение двух недель после получения заявления налогоплательщика принимает решение о возврате указанной суммы налогоплательщику из соответствующего бюджета и в тот же срок, направляет это решение на исполнение в соответствующий орган федерального казначейства.

Возврат указанных сумм осуществляется органами Федерального казначейства в течение двух недель, считая со дня получения указанного решения налогового органа. В случае, если такое решение не получено соответствующим органом федерального казначейства по истечении семи дней, считая со дня направления налоговым органом, датой получения такого решения признается восьмой день, считая со дня направления такого решения налоговым органом.

Предусмотренные пунктом 3 статьи 176 НК РФ проценты начисляются на сумму, подлежащую возврату налогоплательщику, с того момента, когда она должна быть возвращена в силу закона, если бы налоговый орган своевременно принял надлежащее решение, а также при наличии письменного заявления налогоплательщика о возврате налога.

Таким образом, если заявление о возврате налога подано по истечении трехмесячного срока, период просрочки начинается со следующего дня после истечения сроков возврата, предусмотренных пунктом 3 статьи 176 НК РФ (две недели плюс восемь дней плюс две недели), исчисляемых с момента подачи заявления.

В данном случае заявление о возврате НДС было получено Ответчиком 31 мая 2006г., о чем имеется соответствующая отметка Ответчика от 31.05.2006г. вх. 18983. Соответственно, сумма НДС должна была быть возвращена не позднее 14 июля 2006г.

Вынесение Ответчиком неправомерного Решения № 94 от 19.05.2006г. (признано судом (в части) незаконным), свидетельствует о неисполнении налоговым органом обязанности вынести в установленный срок законное и обоснованное решение, в результате чего нарушаются законные интересы заявителя, потери которого в связи с несвоевременным возвратом налога должны быть компенсированы начислением процентов, предусмотренных п. 3 ст. 176 НК РФ.

Проценты подлежат начислению с того периода, когда у Ответчика в соответствии с налоговым законодательством истек предельный срок для возмещения НДС (две недели + восемь дней + две недели, исчисляемые с момента подачи заявления о возмещении НДС), то есть с 15 июля 2006г.

Согласно абзаца 4 пункта 3 статьи 176 НК РФ при нарушении сроков, установленных настоящим пунктом, на сумму, подлежащую возврату налогоплательщику, начисляются проценты исходя из 1/360 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

При определении периода, за который начисляются проценты, заявитель исходил из следующего:

- заявление о возмещении налога на добавленную стоимость за IV квартал 2005г. № 4/05-06 было подано 31 мая 2006г., то есть по истечении трехмесячного срока;
- первым днем периода, за который начисляются проценты, должно являться 15 июля 2006г. - первый день после истечения сроков возврата, вытекающих из пункта 3 статьи 176 НК РФ;
- последним днем периода определено 17 мая 2007г. - день, предшествующий дате перечисления суммы НДС заявителю (18 мая 2007г.).

Таким образом, период просрочки исполнения обязанности составляет 307 дней, а сумма процентов, подлежащих уплате, составляет 1.275.798,53 рублей.

Сумма НДС, на которую начисляются проценты (руб.)	Период, за который подлежат начислению проценты по ставке рефинансирования ЦБР, указанной в	Количество дней в периоде	Ставка рефинансирования ЦБ РФ (%)	Ставка в день (1/360)	Сумма % за весь период (руб.)
				гр.4/360	гр.1*гр.3*гр.5

	графе 4				
1	2	3	4	5	6
13.613.455,00	15.07.2006г.- 22.10.2006г.	100	11,5%	0,0319%	434.269.21
	23.10.2006г.- 28.01.2007г.	98	11%	0,0306%	408.240.28
	29.01.2007г.- 17.05.2007г.	109	10,5%	0,0292 %	433.289.04
				Итого:	1.275.798,53

С учетом изложенного, учитывая положения Постановления Президиума ВАС РФ от 29.11.2005г. № 7528/05, суд считает, что оснований к отказу в удовлетворении требования заявителя не имеется.

В соответствии со ст.ст. 110, 112 АПК РФ судебные расходы по уплате госпошлины относятся судом на ответчика.

Руководствуясь ст.ст. 137-138 НК РФ, в соответствии со ст.ст. 167-170, 201 АПК РФ, суд

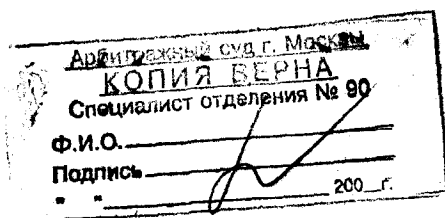
### РЕШИЛ:

Обязать ИФНС России № 4 по г. Москве начислить и уплатить ООО «Пентелар» проценты за нарушение срока возврата НДС в сумме 1.275.798 руб. 53 коп.

Взыскать с ИФНС России № 4 по г. Москве в пользу ООО «Пентелар» 17.878, 99 руб. госпошлины.

Решение может быть обжаловано в апелляционную инстанцию в течение 1-го месяца со дня принятия, в кассационную инстанцию – ФАС МО в течение 2-х месяцев со дня вступления судебного акта в законную силу.

Судья:



И.О. Петров