



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
ПОСТАНОВЛЕНИЕ

Город Москва
11.01.2007г.

Дело

Резолютивная часть постановления объявлена № 09АП-17490/2006 -АК
27.12.2006г.

Полный текст постановления изготовлен 11.01.2007г.

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:

Председательствующего судьи Нагаева Р.Г.

Судей: Голобородько В.Я., Окуловой Н.О.

при ведении протокола судебного заседания: секретарем судебного заседания Федотовой Е.А.
при участии:

от истца (заявителя) – Тулиной С.Г. по дов. б/н от 28.06.2006г., Матюнина А.А. по дов. б/н от 28.06.2006г., Плотниковой Ю.Г. по дов. б/н от 28.06.2006г.

от заинтересованного лица – Шрлохович С.Н. по дов. № 05-24/27002 от 26.10.2006г.

Рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу

ИФНС РФ № 4 по г. Москве

на решение Арбитражного суда города Москвы от 12.10.2006г.

по делу № А40-52151/06-20-234

принятое судьей Зверевой Е.А.

по заявлению ООО «ПЕНТЕЛАР»

к ИФНС РФ № 4 по г. Москве

о признании частично незаконным решения и об обязанности возместить НДС путем возврата

У С Т А Н О В И Л:

ООО «ПЕНТЕЛАР» обратилось в арбитражный суд с заявлением к ИФНС РФ № 4 по г. Москве о признании частично недействительным решения налогового органа № 94 от 19.05.2006 г. и об обязанности возместить НДС путем возврата в сумме 13.613.455 руб.

Решением суда от 12.10.2006г. в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с принятым решением, налоговый орган обратился с апелляционной жалобой в которой просит решение суда отменить, принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении требований, указывая при этом на то, что решение суда вынесено с нарушением норм материального права.

В отзыве на апелляционную жалобу заявитель просит решение суда оставить без изменения, а апелляционную жалобу налогоплательщика без удовлетворения.

Законность и обоснованность принятого решения проверены апелляционной инстанцией, в порядке ст.ст. 266,268 АПК РФ.

Изучив все представленные в деле доказательства, заслушав представителей сторон, рассмотрев доводы апелляционной жалобы и отзыва на нее, суд апелляционной инстанции не находит оснований для отмены решения и удовлетворения апелляционной жалобы, исходя из следующего.

Как видно из материалов дела и правильно установлено судом 1 инстанции, 19.01.2006г. ООО «ПЕНТЕЛАР» представило в ИФНС РФ № 4 по г. Москве налоговую декларацию по НДС за 4 квартал 2005г.

По результатам проведения камеральной проверки представленных налогоплательщиком документов, налоговым органом вынесено решение № 94 от 19.05.2006г. «Об отказе в привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения».

Как видно из материалов дела и правильно установлено судом 1 инстанции, ООО «ПЕНТЕЛАР» было зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2004г., однако, до IV квартала 2005 года организация не осуществляла операций по реализации товаров (работ, услуг). Финансово-хозяйственная деятельность ООО «ПЕНТЕЛАР» в указанный период сводилась к финансированию на долевых началах строительства четырёхэтажного офисного здания с подземной автостоянкой на 74 парковочных места общей площадью 3'728,9 кв. м. и с наружной комплектной трансформаторной подстанцией площадью 29,1 кв. м., находящаяся по адресу: Тульская область, г. Тула, Советский район, ул. Демонстрации, д. 2г.

Кроме того, между ООО «Подъячье» (дольщик) и ЗАО «Тулпромстрой-Центр» (заказчик) был заключён Договор о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации г. Тула от 04 октября 2002г. № 1, в рамках которого началось строительство.

На основании Дополнительного соглашения к Договору № 1 о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации в г. Туле от 05 августа 2004г., составленного между ООО «Подъячье» и ЗАО «Тулпромстрой-Центр», указанный договор подлежал применению в новой редакции.

На основании Соглашения об уступке прав, обязанностей и переводе долга по договору № 1 от 04.10.2002г. о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации в г. Туле от 16 августа 2004г. заключенного между ЗАО «Тулпромстрой-Центр», ООО «Подъячье» и ООО «ПЕНТЕЛАР», ООО «ПЕНТЕЛАР» приняло на себя права и обязанности ООО «Подъячье» (дольщика) по Договору о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации г. Тула от 04 октября 2002г. № 1, действующему в редакции от 05 августа 2004г.

По завершении строительства Заявитель получил в собственность объекты недвижимого имущества, расположенные по адресу Тульская область, г. Тула, Советский район, ул. Демонстрации, д. 2г.

В общей стоимости строительства доля Заявителя в денежном выражении составила 88439310 рублей.

В связи с приобретением указанных выше активов 32547578-72 рублей было перечислено Заявителем ООО «Подъячье» за приобретение прав дольщика в рамках Соглашения об уступке прав, обязанностей и переводе долга по договору № 1 от 04.10.2004г. о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации в г. Туле от 16 августа 2004г., заключенного между ЗАО «Тулпромстрой-Центр», ООО «Подъячье» и ООО «ПЕНТЕЛАР», а 67363568 рублей было перечислено Заявителем в рамках Договора о долевом участии в строительстве офисного здания с подземной автостоянкой по ул. Демонстрации г. Тула от 04 октября 2002г. № 1, действующего в редакции от 05 августа 2004г., в адрес ЗАО «Тулпромстрой-Центр» (заказчику) либо указанным им подрядным организациям.

Общие затраты Заявителя составили 99911146-72 рублей.

Разница между стоимостью доли Заявителя и суммой его затрат образовалась за счёт того, что ООО «Подъячье» права дольщика были проданы ООО «ПЕНТЕЛАР» на 11471836руб. 72 коп. дороже, чем ООО «Подъячье» затратило в связи со строительством.

Финансирование затрат на общую сумму 99911146-72 рублей было произведено Заявителем за счёт собственных денежных средств.

Постановлением Главы города Тулы № 1713 от 19.09.2005г. был утверждён Акт Государственной приёмочной комиссии о приёмке в эксплуатацию законченного строительством объекта от 23.08.2005г., согласно которому предъявленное к приемке офисное здание с подземной автостоянкой на земельном участке, расположенном по ул. Демонстраций, 2-г в Советском районе г. Тулы было принято в эксплуатацию.

По актам приёмки передачи от 11.10.2005г. и акту передачи доли в праве собственности от 11.10.2005г. ЗАО «Тулпромстрой-Центр» (заказчиком) было передано ООО «ПЕНТЕЛАР» (дольщику) причитающееся недвижимое имущество, а также был выставлен сводный счет-Фактура № 229 от 11.10.2005г. на сумму 87'190'628,36 рублей, в том числе НДС - 13 528 052-05 рублей.

Заявителем на основании актов о приёмке - передаче зданий (сооружений) № 00000014 от 11.10.2005г., № 000002/14 11.10.2005г., № 000003/14 11.10.2005г. и № 000004/14 от 11.10.2005г., составленных по унифицированной форме № ОС-1а, утвержденной постановлением Госкомстата России от 21.01.2003г. № 7, основные средства были поставлены на учёт.

По Договору № 353 от 07.12.2005г., заключенному между ООО «Экономика» ООО «Пентелар», ООО «Экономика» были выполнены работы по монтажу офисных перегородок на третьем и четвертом этажах офисного здания, что подтверждается актом о приемке выполненных работ № 437 от 29.12.2005г., составленным по унифицированной форме № КС-2, утвержденной постановлением Госкомстата России от 11.11.1999г. № 100.

ООО «Экономика» был выставлен Заявителю счет-фактура № 578 от 29.2005г. на сумму 252000 рублей, в том числе НДС - 38440-67 рублей. Заявителем была произведена оплата за указанные работы в полном объеме, что подтверждается платежным поручением № 127 от 09.12.2005г. на сумму 252000 рублей, в том числе НДС 38440-67 руб. и выпиской банка от 09.12.2005г.

На основании актов о приёмке - передаче групп объектов основных средств (кроме зданий, сооружений) № 00000005 от 29.12.2005г. и № 00000006 от 29.12.2005г., составленных по унифицированной форме № ОС-16, утвержденной постановлением Госкомстата России от 21.01.2003г. № 7, основные средства были поставлены на учёт.

В октябре 2005 года Заявителем были заключены договоры аренды, предусматривающие предоставление в аренду офисных помещений и мест парковки.

В IV квартале 2005 года у ООО «ПЕНТЕЛАР» появились операции по реализации товаров (работ, услуг) и возникли предпосылки для отражения налоговых вычетов по НДС в сумме 13528052-05 рублей и в сумме 38440-67 рублей, что в совокупности составляет 13566492-72 рубль.

В Налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за IV квартал 2005г. указанная сумма была отражена по строке 311 (сумма НДС, подлежащая вычету по принятым на учёт нематериальным активам и (или) основным средствам, не требующим сборки, монтажа, приобретенным по договорам купли продажи).

Судом 1 инстанции при вынесении решения правильно установлено, что при отражении в Налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за IV квартал 2005г. налоговых вычетов по НДС на спорную сумму (13'566'493 рубль) Заявитель руководствовался нормами пунктов 1, 2 и 6 статьи 171 НК РФ, пунктов 1 и 5 статьи 172 НК РФ (в редакции, действовавшей до 01 января 2006г.), а также, в виду отсутствия в НК РФ чётких правил применительно к рассматриваемой ситуации - разъяснениями, содержащимися в письме Управления МНС по г. Москве от 11.11.2002г. № 24-11/54617и в письме Минфина РФ от 25.08.2005г. № 03-04-10/08 «О порядке оформления счетов-фактур при осуществлении капитальных вложений».

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 171 НК РФ и абзацем 2 пункта 1 статьи 172 НК РФ необходимыми условиями для принятия сумм НДС к вычету являются: приобретение налогоплательщиком товаров (работ, услуг) для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения налогом на добавленную стоимость: принятие на учёт данных товаров (работ, услуг); наличие счетов-фактур и соответствующих первичных документов.

В соответствии с Инструкцией по применению Плана счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций, утвержденной приказом Минфина Российской Федерации № 94н от 30.10.2000г., бухгалтерский счет 03 «Доходные вложения в материальные ценности» предназначен для обобщения информации о наличии и движении вложений организации в часть имущества, здания, помещения, оборудование и другие

ценности, предоставляемые организацией за плату во временное пользование (временное владение и пользование) с целью получения дохода.

Как установлено налоговым органом заявитель принял к учету завершенный строительством объект по счету 03 «Доходные вложения в материальные ценности», о чем свидетельствует представленная для проверки карточка счета 03.

Таким образом, объект принят к учету в соответствии с законодательством о бухгалтерском учете.

Предоставление организацией за плату имущества во временное владение и пользование в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 146 НК РФ является объектом налогообложения НДС. В связи с этим, в отношении любого приобретенного имущества, учитываемого в бухгалтерском учёте на счете 03 «Доходные вложения в материальные ценности», налогоплательщик вправе принять к вычету суммы НДС, исчисленные при приобретении такого имущества.

Таким образом, заявителем соблюдены все условия для включения спорной суммы НДС в состав налоговых вычетов по итогам IV квартала 2005г.

Таким образом, решение суда является законным и обоснованным, соответствует материалам дела и действующему законодательству, в связи с чем отмене не подлежит.

Апелляционной инстанцией рассмотрены все доводы апелляционной жалобы, однако они не опровергают выводы суда, положенные в основу решения, и не могут служить основанием для отмены решения и удовлетворения апелляционной жалобы.

Расходы по оплате госпошлины по апелляционной жалобе распределяются в соответствии со ст.110 АПК РФ.

С учетом изложенного, руководствуясь ст.ст.110,266,268,269,271 АПК РФ, суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 12.10.2006г. по делу № А40-52151/06-20-234 оставить без изменения, а апелляционную жалобу без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи:

Р.Г. Нагаев

В.Я. Голобородько

Н.О. Окулова

