



# ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

127994, г. Москва, ГСП-4, ул. Селезнёвская, д. 9, официальный сайт: <http://www.fasmo.garant.ru>,  
e-mail: info@fasmo.garant.ru

ДП

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№КА- А40/2683-09

г. Москва

09 апреля 2009 года

Дело №А40-54657/08-111-234

Резолютивная часть постановления объявлена 06 апреля 2009 года

Полный текст постановления изготовлен 09 апреля 2009 года

Федеральный арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Нагорной Э.Н.

судей Буяновой Н.В., Власенко Л.В.

при участии в заседании:

от истца Самылова М.Г. – дов. от 20.03.2009

от ответчика – Хрулев А.С. – дов. от 30.07.2008

рассмотрев 06.04.2009 в судебном заседании кассационную

жалобу ИФНС № 2

на решение от 29.10.2008

Арбитражного суда г. Москвы

принятое Огородниковым М.С.

на постановление от 25.12.2008 № 09 АП-16982/2008-АК

Девятого арбитражного апелляционного суда

принятое Кольцовой Н.Н., Порывкиным П.А., Кораблевой М.С.

по иску (заявлению) ООО «МЕТТОРГ»

о признании решения частично недействительным

к ИФНС № 2

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «МЕТТОРГ» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением к Инспекции ФНС России № 2 по г. Москве о признании недействительными решения от 27.06.2008 № 876/НДС в части уменьшения предъявленной к возмещению суммы налога на добавленную стоимость на 455 244 руб. и решения от 27.06.2008 №644/1 в части отказа в возмещении НДС за апрель 2007 года в сумме 455 руб.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 29.10.2008, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.12.2008, заявленные требования удовлетворены, поскольку Обществом документально подтверждено право на применение налоговых вычетов по налогу на добавленную стоимость.

Законность и обоснованность судебных актов проверена в порядке ст. 284 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с кассационной жалобой Инспекции ФНС России №2 по г. Москве, в которой налоговый орган, повторив доводы апелляционной жалобы, просит отменить судебные акты.

В судебном заседании представитель Инспекции поддержал требования кассационной жалобы, представитель Общества в отзыве и в заседании суда возражал против кассационной жалобы по мотивам, изложенным в судебных актах.

Как установлено судами и следует из материалов дела, по результатам камеральной проверки налоговой декларации по НДС за апрель 2007 года Инспекцией приняты оспариваемые решения.

В соответствии с 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), имущественных прав, документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога при ввозе товаров на таможен-

ную территорию Российской Федерации, документов, подтверждающих уплату сумм налога, удержанного налоговыми агентами, либо на основании иных документов в случаях, предусмотренных пунктами 3, 6 - 8 статьи 171 настоящего Кодекса. Вычетам подлежат, если иное не установлено настоящей статьей, только суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), имущественных прав на территории Российской Федерации, либо фактически уплаченные ими при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, после принятия на учет указанных товаров (работ, услуг), имущественных прав с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей и при наличии соответствующих первичных документов.

Судами первой и апелляционной инстанций исследованы договор, счета-фактуры, платежное поручение, выписка банка, товарные накладные и установлены следующие обстоятельства.

Обществом (покупатель) 13.01.2005 был заключен договор купли-продажи металлоконструкций №Д-4/05 с ООО «Мир-ЛК» (продавец), в рамках которого заявитель приобрел товар на общую сумму 2 984 377 руб. 88 коп., в том числе налог на добавленную стоимость в сумме 455 244 руб. 08 коп. ООО «Мир-ЛК» выставило Обществу счета-фактуры на данную сумму. Заявитель оплатил товар платежным поручением от 27.03.2007 №91, что также подтверждается выпиской банка от 27.03.2007. При этом в товарных накладных и счетах-фактурах в качестве продавца (либо поставщика) указано ООО «Мир-ЛК», в качестве покупателя (либо плательщика) - Общество.

В приведенной правовой ситуации суды со ссылкой на ст. 169, 171, 172 НК РФ обоснованно сделали вывод, что заявителем соблюдены условия, предусмотренные данными нормами закона, поэтому Общество имеет право на применение налоговых вычетов.

В связи с изложенным у суда кассационной инстанции в силу пределов полномочий, установленных п. 2 ч. 1 ст. 287 АПК РФ, не имеется оснований к переоценке обстоятельств, оцененных судами первой и апелляционной инстанций.

Инспекция ссылается на то, что указанные хозяйственные операции были совершены не в рамках договора купли-продажи, а во исполнение договора комиссии от 10.04.2007 №23/04, согласно которому ООО «Мир-ЛК» является комиссионером, ООО «Юниволд» - комитентом. Налоговый орган указывает, что товар, полученный ООО «Мир-ЛК» по данному договору комиссии, был отгружен Обществу, в связи с этим Инспекция делает вывод, что поставщиком товара в адрес заявителя является ООО «Юниволд». При этом Инспекция ссылается на недобросовестность ООО «Юниволд», поскольку в налоговой декларации по НДС за 2 квартал 2007 года не отражена сумма реализации товаров в соответствии с выставленными в адрес ООО «Мир-ЛК» счетами-фактурами, последняя отчетность представлена за 9 месяцев 2007 года, движение денежных средств по счету организации приостановлено, по юридическому адресу организация не располагается. На основании изложенного налоговый орган делает вывод, что отсутствуют корреспондирующие отношения уплаты сумм НДС в проверяемом налоговом периоде в бюджет Российской Федерации.

Суд кассационной инстанции не принимает данный довод по следующим основаниям.

Судами установлено, что реализация товара, заявленная налогоплательщиком в налоговой декларации по НДС за апрель 2007 года, в отношении которой налоговым органом отказано заявителю в возмещении налога, осуществлена в рамках договора купли-продажи, заключенного между Обществом и ООО «Мир-ЛК». Заявитель не вступал в договорные отношения с ООО «Юниволд», товар приобретен у поставщика-ООО «Мир-ЛК», который приобретал его у ООО «Юниволд» по договору комиссии. Кроме того, хозяйственные отношения заявителя и ООО «Мир-ЛК» длительные: за период с 19.07.2003 по 13.04.2007 Общество приобрело у данного поставщика товар на общую сумму 110 248 455 руб. 63 коп.

К тому же добросовестность ООО «Мир-ЛК» сомнению не подвергалась, поскольку судами установлено, что Инспекцией не опровергались факты перечисления ООО «Мир-ЛК» из средств, полученных от заявителя,

суммы 4 520 000 руб., в том числе НДС -689 491 руб. 52 коп., в адрес ООО «Юниволд» и получения последним платежей на данную сумму.

Данная правовая позиция закреплена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.12.2007 №8351/07.

В силу п. 1 ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Инспекцией в нарушение требований ч. 1 ст. 65 АПК РФ не представлено доказательств наличия согласованных действий между Обществом, ООО «Мир-ЛК» и ООО «Юниволд», свидетельствующих о направленности их действий на незаконное возмещение НДС из бюджета.

Учитывая изложенное и руководствуясь ст.284-287,289 АПК РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Решение от 29 октября 2008г. Арбитражного суда г. Москвы и постановление от 25 декабря 2008г. Девятого арбитражного апелляционного суда по делу №А40-54657/08-111-234 оставить без изменения, а кассационную жалобу Инспекции ФНС России №2 по г. Москве без удовлетворения.

Председательствующий

Э.Н. Нагорная

Судьи

Н.В. Буянова

Л.В. Власенко