



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД  
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12  
адрес электронной почты: [info@mail.9aas.ru](mailto:info@mail.9aas.ru)  
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 09АП-27490/2011-АК

г. Москва  
16 ноября 2011 года

Дело № А40-72215/11-115-229

Резолютивная часть постановления объявлена 10 ноября 2011 года  
Полный текст постановления изготовлен 16 ноября 2011 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:  
Председательствующего – судьи Е.А. Солоповой  
судей М.С.Сафроновой, Л.Г.Яковлевой  
при ведении протокола судебного заседания секретарем  
судебного заседания А.Н. Красиковой  
рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу  
Инспекции Федеральной налоговой службы № 26 по г. Москве  
на решение Арбитражного суда г. Москвы от 15.09.2011  
по делу № А40-72215/11-115-229, принятое судьей Л.А. Шевелевой  
по заявлению Общества с ограниченной ответственностью коммерческо-  
производственная фирма "ЛИДЕР-АСВ" (ОГРН 1027739206318), 117587, Москва г,  
Варшавское ш, 118, 1  
к Инспекции Федеральной налоговой службы № 26 по г. Москве (ИНН 7726062105 ,  
ОГРН 1047726027095), 117639, Москва г, Черноморский Бульвар, 1, 1  
о признании недействительными решений в части

при участии в судебном заседании:  
от заявителя – Матюнин А.А. по дов. от 10.12.2010  
от заинтересованного лица – Свершков А.П. по дов. № 02-14/11200 от 23.06.2011

### УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью коммерческо-производственная фирма "ЛИДЕР-АСВ" (далее – заявитель, общество) обратилось с заявлением в Арбитражный суд г. Москвы к Инспекции Федеральной налоговой службы № 26 по г. Москве (далее – инспекция, заинтересованное лицо, налоговый орган) о признании недействительными решений от 31.03.2011 № 08-15/117/682 об отказе в возмещении суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению; № 8-15/1917/680 об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения; № 08-15/10/681 о возмещении частично суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению в части отказа в праве на возмещение налога на добавленную стоимость в размере 59 716 816,21 руб., а также предложения внести исправления в бухгалтерский и налоговый учет.

Арбитражный суд города Москвы решением от 15.09.2011 заявленные требования удовлетворил.

Не согласившись с принятым решением, налоговый орган подал апелляционную жалобу, в которой просит отменить решение суда, в удовлетворении требований общества отказать.

В обоснование своей позиции инспекция ссылается на обстоятельства, установленные в ходе налоговой проверки.

В отзыве на апелляционную жалобу общество просит решение суда оставить без изменения, как соответствующее действующему законодательству, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

В судебном заседании Девятого арбитражного апелляционного суда представитель заинтересованного лица поддержал доводы и требования апелляционной жалобы, представитель заявителя возражал против удовлетворения апелляционной жалобы.

Законность и обоснованность принятого решения проверены в соответствии со статьями 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Суд апелляционной инстанции, изучив материалы дела, исследовав и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, проверив доводы апелляционной жалобы, отзыва, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, считает, что оснований для отмены или изменения решения Арбитражного суда города Москвы от 15.09.2011 не имеется.

Как следует из материалов дела, по результатам камеральной налоговой проверки уточненной налоговой декларации общества по налогу на добавленную стоимость за второй квартал 2010 с указанием к возмещению из бюджета налога в сумме 71 390 110 руб., инспекцией приняты решения от 31.03.2011:

№ 08-15/117/682 об отказе в возмещении суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению;

№ 8-15/1917/680 об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения;

№ 08-15/10/681 о возмещении частично суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению.

Решением Управления Федеральной налоговой службы по г. Москве № 21-19/055574 от 08.06.2011 (т. 1, л.д. 107 - 113) оспариваемые решения инспекции отменены в части отказа обществу в подтверждение права на применение налоговых вычетов по НДС в размере 11 673 294,14 руб.

Таким образом, обществу отказано в применении налоговых вычетов по НДС на сумму 59 716 816,21 руб.

Мотивированный отказ в налоговых вычетах на сумму 59 716 816,21 руб. изложен инспекцией в решении № 08-15/117/682 от 31.03.2011 (т. 1, л.д. 40-64).

В ходе налоговой проверки инспекцией установлено, что организацией был построен объект основных средств, в котором 8200 кв. м. предназначены для использования в деятельности, не облагаемой НДС (спортивный центр боевых искусств). Инспекция пришла к выводу, что если строительство производится подрядным способом, то сумма «входного» НДС по услугам подрядчика, по приобретенным материалам и оборудованию к установке вычета не подлежит, и включается в первоначальную стоимость построенного объекта (п. 2 ст. 170

Налогового кодекса Российской Федерации) и, следовательно, поскольку затраты заявителя на строительство Центра боевых искусств Правительством г. Москвы не компенсируется, инспекция пришла к выводу о том, что указанная передача осуществляется на безвозмездной основе.

Инспекция, руководствуясь ст. 172 Налогового кодекса Российской Федерации, пришла к выводу о том, что налогоплательщиком могут быть приняты к налоговому вычету по НДС, только затраты, понесенные в связи со строительством 48 402,2 кв. м., без учета затрат понесенных в связи со строительством «Московского центра боевых искусств» площадью 8 210 кв. м.

Признавая необоснованными доводы инспекции, и удовлетворяя требования общества, суд первой инстанции правомерно руководствовался ст. 171 и 172 Налогового кодекса Российской Федерации.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 171 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 Кодекса, на установленные названной статьей вычеты.

Порядок предъявления налога на добавленную стоимость к вычету определен статьей 172 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которой налоговые вычеты, установленные статьей 171 Кодекса, производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиками товаров (работ, услуг), и документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога.

Вычетам подлежат, если иное не установлено статьей 172 Налогового кодекса Российской Федерации, только суммы налога, предъявленные налогоплательщику и уплаченные им при приобретении товаров (работ, услуг) либо фактически уплаченные им при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, после принятия на учет указанных товаров (работ, услуг).

Как усматривается из материалов дела и установлено судом первой инстанции, порядок применения налоговых вычетов, установленный статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации, обществом соблюден.

Документы, необходимые для подтверждения права на налоговый вычет, представлены обществом.

Поскольку общество выполнило все указанные условия, оно имеет право на вычет НДС.

Доводы, изложенные в апелляционной жалобе инспекции, были предметом исследования суда первой инстанции и правомерно отклонены.

Судом установлено, что условие о финансировании строительства причитающихся Правительству Москвы площадей являлось необходимым условием, при соблюдении которого заявитель имел право строить, а впоследствии – оформить в собственность и использовать причитающиеся самому налогоплательщику площади.

Так, из материалов дела следует, что пункт 3.1. инвестиционного контракта от 22.06.2007 (т. 1, л.д. 124-137) содержит условия раздела между обществом и Правительством Москвы общей площади недвижимого имущества по итогам его реализации.

Делая вывод о наличии безвозмездной передачи Правительству Москвы объекта основных средств, инспекция не учитывает, что у заявителя в рамках исполнения инвестиционного контракта от 22.06.2007 не возникло никаких прав на нежилые площади в части доли, принадлежащей Правительству Москвы.

Финансирование заявителем строительства всего объекта, включая и долю Правительства Москвы, не свидетельствует о наличии безвозмездной передачи органу государственного управления объекта основных средств.

Поскольку заявитель строил объект для последующей сдачи в аренду нежилых площадей, то есть для осуществления таких операций, которые признаются объектом налогообложения НДС, то все затраты на строительство причитающихся Правительству Москвы площадей, являлись необходимыми затратами для осуществления деятельности, облагаемой НДС, и, соответственно, спорные суммы НДС правомерно были заявлены в составе налоговых вычетов.

В указанной связи, доводы налогового органа не могут служить основанием для отмены принятого судом решения.

При рассмотрении настоящего спора судом учитывалась правовая позиция ФАС МО, выраженная в постановлении от 13.09.2011 по делу № А40-152341/10-129-619, по иному налоговому периоду налоговой проверки общества (за первый квартал 2010) по рассматриваемым хозяйственным операциям.

Нарушений судом первой инстанции норм процессуального права судом апелляционной инстанции не установлено.

Таким образом, суд апелляционной инстанции не находит оснований для отмены решения суда от 15.09.2011, в связи с чем апелляционная жалоба инспекции удовлетворению не подлежит.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 110, 176, 266-268, пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Девятый арбитражный апелляционный суд

#### **П О С Т А Н О В И Л:**

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 15.09.2011 по делу № А40-72215/11-115-229 оставить без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления в полном объеме в Федеральный арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья

Е.А.Солопова

Судьи:

М.С.Сафронова

Л.Г. Яковлева