



ДЕСЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по проверке законности и обоснованности решений арбитражных судов, не вступивших в законную силу

1 августа 2006 г.
8 августа 2006 г.

Дело N А41-К2-22988/05

(извлечение)

Резолютивная часть постановления объявлена 1 августа 2006 г.

Постановление изготовлено в полном объеме 8 августа 2006 г.

Десятый арбитражный апелляционный суд в составе: председательствующего судьи Ч., судей М.Э., М.Л., при ведении протокола судебного заседания: Т., при участии в заседании: от истца (заявителя): С., дов. от 11.01.2006, от ответчика (должника): не явился, извещен надлежащим образом, рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу ИФНС России г. Домодедово на [решение](#) Арбитражного суда Московской области от 27 апреля 2006 г. по делу N А41-К2-22988/05, принятого судьей Д., по иску (заявлению) ООО "Авиакомпания "Энкор" к ИФНС РФ по г. Домодедово Московской области о признании недействительным решения

УСТАНОВИЛ:

ООО "Авиакомпания "Энкор" обратилось в Арбитражный суд Московской области с заявлением. С учетом уточненных в порядке [ст. 49](#) АПК РФ требований, о признании недействительным решения ИФНС РФ по г. Домодедово от 13.07.05 за N 159, обязанности ИФНС по г. Домодедово возместить из федерального бюджета НДС за март 2005 г. в размере 11444 руб. путем возврата.

[Решением](#) Арбитражного суда Московской области от 27.04.06 требования ООО "Авиакомпания "Энкор" удовлетворены в полном объеме.

Инспекция ФНС России по г. Домодедово считает [решение](#) суда незаконным, подлежащим отмене по основаниям несоответствия выводов, изложенных в [решении](#) суда, фактическим обстоятельствам дела, в связи с чем подана апелляционная жалоба.

В обоснование жалобы налоговый орган указал, что ООО "АК "Энкор" не был собран полный пакет документов, подтверждающих правомерность заявленных вычетов и применения налоговой ставки 0 процентов.

Денежные средства, поступившие в сумме 5107075 руб. являются авансами, с которых НДС не был начислен и уплачен в бюджет в сумме 919274 руб.

Сумма налога, предъявленная налогоплательщику и уплаченная им при приобретении товаров (работ, услуг) составила 11444 руб. При этом сумма затрат составляет 63578 руб., что составляет 1,2% от выручки (5107075 руб.).

Затраты в сумме 63578 руб. (+ НДС 11444 руб.), согласно представленным документам, являются затратами на авиаметобеспечение. Данные о других затратах на выполнение полетов воздушных судов ООО "АК "Энкор" не представлены.

Согласно п. 1 [ст. 162](#) НК РФ налоговая база, определяемая в соответствии со [статьями 153 - 158](#) НК РФ, увеличивается на суммы авансовых и иных платежей, полученных в счет предстоящих поставок, выполнения работ или оказания услуг.

Поступившие денежные средства ООО "АК "Энкор" необходимо было заявить в налоговой декларации НДС по ставке 0% за март 2005 г. по сроку 20.04.05 в разделе 2 "Расчет суммы налога по операциям при реализации товаров (работ, услуг), применение налоговой ставки 0%, по которым не подтверждено" по строкам 290, 410, 650 в сумме 5107075 руб. НДС 919274 руб.

Сумма налога, предъявленная налогоплательщику и уплаченная им при приобретении товаров (работ, услуг) в размере 11444 руб. не подтверждена документально, в связи с чем ИФНС России г. Домодедово считает правомерным решение N 159 от 13.07.2005 и просит отменить [решение](#) суда первой инстанции, в удовлетворении заявленных требований отказать.

В судебное заседание представитель налоговой инспекции не явился, о дне рассмотрения дела был извещен, представил до судебного заседания ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

ООО "Авиакомпания "Энкор" в судебное заседание явилось, с апелляционной жалобой не согласно, [решение](#) суда первой инстанции считает законным и обоснованным.

В обоснование возражений заявитель указал, что подпунктом 4 пункта 1 [статьи 164](#) Налогового кодекса РФ предусмотрено налогообложение по налоговой ставке 0 процентов при реализации услуг по перевозке пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления или пункт назначения пассажиров и багажа расположены за пределами территории Российской Федерации, при оформлении перевозок на основании единых международных перевозочных документов.

Заявителем в марте 2005 года получена выручка в сумме 5107075 рублей от оказания услуг, предусмотренных пп. 4 п. 1 [ст. 164](#) НК РФ, которая была отражена в строке 1.5 (080) налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов за март 2005 года.

В качестве доказательства обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов по заявленной выручке за указанный период АК ЭНКОР в соответствии с п. 6 [ст. 165](#) НК РФ представила одновременно с подачей соответствующей налоговой декларации по НДС все необходимые документы:

копии платежных поручений и выписок филиала ОАО "Уралвнешторгбанк" в г. Челябинске, подтверждающие фактическое поступление выручки в сумме 5107075 рублей;

реестр единых международных перевозочных документов по перевозке пассажиров и багажа, определяющих маршрут перевозки с указанием пунктов отправления и назначения;

иные подтверждающие материалы в дополнение к документам, предусмотренным п. 6 [ст. 165](#) НК РФ.

Получение Инспекцией декларации и приложенных к ней документов подтверждается отметками ИФНС РФ по г. Домодедово от 20.04.2005 на налоговой декларации и сопроводительном письме ООО "АК "Энкор" исх. N 268 от 19.04.2005.

Продекларированная выручка ООО "АК "Энкор" за март 2005 года получена не в отношении предстоящих услуг авиакомпании, а по факту оказания данных услуг, что подтверждается документами, представленными в Инспекцию вместе с декларацией. Факт наличия реестра единых международных перевозочных документов и полетных заданий с отметками в аэропортах места отправления и места назначения, направленных 20.04.2005 в Инспекцию.

Налоговые вычеты за март 2005 года заявлены ООО "АК "Энкор" в сумме 11444 рублей. Документы, подтверждающие в соответствии с п. 1 [ст. 172](#) НК РФ предъявление заявителю и уплату им сумм налога на добавленную стоимость, принятие к учету услуг (счет-фактура N 00000010 от 31.01.2005, платежное поручение N 04219 от 03.03.2005, письмо АНО "Уральское гидрометеорологическое агентство" исх. 141-06 от 16.02.2006, акт выполненных работ N 00000010 от 31.01.2005) по сумме 11444 рублей, налоговому органу представлены в полном объеме.

Вывод Инспекции о необходимости представления соответствующих документов по сумме, превышающей 11444 рублей, не обоснован, поскольку сумма налоговых вычетов не превышает 11444 рублей.

Рассматриваемая выручка была отражена в строке 1.5 (080) налоговой декларации.

Согласно [п. 34](#) Порядка заполнения налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость и налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов (утв. [Приказом](#) Минфина от 03.03.2005 N 31н), применявшегося на момент декларирования выручки ООО "АК "Энкор" за март 2005 года, по [строке 010](#) (в том числе [020 - 120](#)) показываются налоговые базы за истекший налоговый период, облагаемые по налоговой ставке 0 процентов в соответствии со [статьей 164](#) Кодекса, обоснованность применения указанной ставки по которым документально подтверждена (в соответствии со [статьей 165](#) Кодекса).

В периоде [строк 020 - 120](#) содержится [строка 080](#) "реализация услуг по перевозке пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления или пункт назначения пассажиров и багажа расположены за пределами территории Российской Федерации по единым международным перевозочным документам".

Поскольку применение ставки 0 процентов было подтверждено ООО "АК "Энкор" представленными вместе с декларацией документами, указание соответствующих сумм выручки в строке 1.5 (080) заявитель считает правомерным.

Рассмотрев доводы апелляционной жалобы, выслушав возражения заявителя, проверив материалы дела, апелляционный суд считает, что апелляционная жалоба не подлежит удовлетворению.

В судебном заседании установлено, что ООО "Авиакомпания "Энкор" 20 апреля 2005 г. представило в ИФНС России г. Домодедово налоговую декларацию по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов за март 2005 г., согласно которой реализация услуг по перевозке пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления или пункт назначения пассажиров и багажа расположены за пределами территории РФ по единым международным перевозочным документам, составила 5107075 руб., сумма налога, предъявленная налогоплательщику и уплаченная им при приобретении товаров (работ, услуг), использованных при реализации услуг по перевозке пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления или пункт назначения пассажиров и багажа расположены за пределами территории РФ по единым международным перевозочным документам

составила 11444 руб. (л.д. 15 - 21 т. 1).

ИФНС России г. Домодедово была проведена камеральная налоговая проверка указанной налоговой декларации и представленных одновременно с ней подтверждающих документов, по результатам которой вынесено решение N 159 от 13.07.2005, которым отказано в применении ставки 0 процентов по заявленной выручке за март 2005 г. в сумме 5107075 руб., в возмещении налога в сумме 11444 руб., доначислен налог на добавленную стоимость в сумме 919274 руб. с поступивших авансовых платежей, а также пени за неуплату налога в указанной сумме в размере 28461 руб. Указанным решением ООО "АК "Энкор" также привлечено к налоговой ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 НК РФ за неуплату НДС в виде штрафа в размере 183855 руб. (л.д. 9 - 11 т. 1).

Основанием для вынесения указанного решения послужили выводы налоговой инспекции о том, что налогоплательщиком не собран полный пакет документов, выручка в размере 5107075 руб. является авансами, с которых НДС не был исчислен и уплачен в бюджет в сумме 919274 руб., поступившие денежные средства в сумме 5107075 руб. в том числе НДС 919274 не отражены в разделе 2 декларации "Расчет суммы налога по операциям при реализации товаров (работ, услуг), применение налоговой ставки 0 процентов по которым не подтверждено" по строкам 290, 410, 650, сумма налогового вычета - 11444 руб. не подтверждена документально.

Удовлетворяя заявленные требования, суд первой инстанции правомерно исходил из того, что выводы, послужившие основанием для вынесения оспариваемого решения, противоречат действующему законодательству и материалам дела.

Согласно п. 1 ст. 164 НК РФ налогообложение производится по налоговой ставке 0 процентов при реализации товаров, вывезенных в таможенном режиме экспорта при условии представления в налоговые органы документов, предусмотренных ст. 165 данного Кодекса.

Согласно п. 6 ст. 164 НК РФ по операциям реализации товаров (работ, услуг), предусмотренным подпунктами 1 - 7 пункта 1 настоящей статьи, в налоговые органы налогоплательщиком представляется отдельная налоговая декларация.

КонсультантПлюс: примечание.

В тексте документа, видимо, допущена опечатка: имеется в виду пункт 1 статьи 165 Налогового кодекса РФ, а не пункт 6.

В соответствии с п. 6 ст. 165 НК РФ при реализации товаров, предусмотренных подпунктом 1 и (или) 8 пункта 1 ст. 164 НК РФ для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов и налоговых вычетов в налоговые органы представляются следующие документы:

выписка банка (копии выписки) подтверждающая фактическое поступление выручки от иностранного лица - за оказанные услуги на счет российского налогоплательщика в российском банке с учетом особенностей, предусмотренных подпунктом 2 пункта 1 и подпунктом 3 пункта 2 настоящей статьи;

реестр единых международных перевозочных документов по перевозке пассажиров и багажа, определяющих маршрут перевозки с указанием пунктов отправления и назначения.

В соответствии с указанной нормой ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" одновременно с налоговой декларацией по НДС по налоговой ставке 0 процентов за декабрь 2004 г. представило в налоговый орган и в материалы дела документы, подтверждающие обоснованность применения указанной налоговой ставки:

отчеты полетных заданий, копии полетных заданий,

сводный отчет по экспортной выручке,

реестр платежных поручений,

копии выписок банка и платежные поручения,

реестр единых международных перевозочных документов по перевозке пассажиров и багажа за март 2004 г. (л.д. 22 - 144 т. 1).

Из оспариваемого решения налоговой инспекции следует, что в рамках контрольных мероприятий был направлен запрос о поступлении выручки в ОАО "Уральский коммерческий банк внешней торговли" г. Челябинск N 3651/10 от 27.04.2005, на который был получен ответ, подтверждающий поступление выручки на счет организации.

При указанных обстоятельствах довод налогового органа о представлении неполного комплекта документов апелляционный суд считает необоснованным, поскольку он опровергается фактическими обстоятельствами дела.

Апелляционный суд считает необоснованным довод налогового органа, что сумма выручки - 5107075 руб. являются авансовыми платежами, поскольку не представлено доказательств, что продекларированная выручка за январь 2005 г. получена в отношении предстоящих услуги

авиакомпания (п. 1 ст. 162 НК РФ).

Наличие реестра единых международных перевозочных документов, полетных заданий и отчетов по полетным заданиям с отметками аэропортов отправления и прибытия, подтверждает факт оказания услуг.

Право налогоплательщика на возмещение НДС из бюджета и условия реализации этого права установлены ст. 176 НК РФ.

Порядок реализации права налогоплательщика на возмещение НДС при налогообложении по ставке 0 процентов установлен п. 4 ст. 176 НК РФ, согласно которому суммы, предусмотренные ст. 171 НК РФ, в отношении операций по реализации товаров (работ, услуг) предусмотренных подпунктами 1 - 6 пункта 1 ст. 164 НК РФ, подлежат возмещению путем зачета (возврата) на основании отдельной налоговой декларации, указанной в п. 6 ст. 164 НК РФ, и документов, предусмотренных ст. 165 НК РФ.

Согласно п. п. 1 и 2 ст. 171 НК РФ налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты. Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику и уплаченные им при приобретении товаров (работ, услуг) на территории РФ.

В соответствии со ст. 172 НК РФ налоговые вычеты, предусмотренные ст. 171 НК РФ, производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога, после принятия на учет приобретенных товаров (работ, услуг) и при наличии соответствующих первичных документов.

Пунктом 2 ст. 173 НК РФ установлено, что если сумма налоговых вычетов в каком-либо налоговом периоде превышает общую сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ, положительная разница между суммой налоговых вычетов и суммой налога, исчисленной по операциям, признаваемым объектом налогообложения в соответствии с подпунктами 1, 2 пункта 1 ст. 146 настоящего Кодекса, подлежит возмещению (зачету, возврату) налогоплательщику в соответствии с положениями указанной статьи.

Таким образом, условием предъявления налогоплательщиком к вычету сумм НДС является фактическая уплата им налога поставщикам при приобретении товаров (работ, услуг), принятие этих товаров (работ, услуг) к учету, наличие соответствующих подтверждающих документов и счетов-фактур, выставленных продавцами.

В подтверждение выполнения указанных условий ООО "Авиакомпания "Энкор" представлен счет-фактура АНО "Уральское гидрометеорологическое агентство" на общую сумму 75020 руб., из них НДС 11443,65 руб., (л.д. 145 т. 1).

Оплата указанных сумм поставщику услуг произведена ОАО "Авиакомпания "Сибирь" платежным поручением N 04219 от 03.03.2005 (л.д. 146 т. 1) в соответствии с соглашением N 03-01-NSA-008/0407 от 15.07.2004 о генеральном агенте по продаже пассажирских и грузовых перевозок, по условиям которого генеральный агент (ОАО "Авиакомпания "Сибирь") из выручки, причитающейся авиакомпании, производит плановые платежи, в том числе и авансовые, в аэропорты и топливозаправочные компании на основании поручения авиакомпании (л.д. 1 - 8 т. 2).

Принятие услуг к учету подтверждается актом выполненных работ и оказанных услуг (л.д. 144 т. 1).

Апелляционный суд отклоняет доводы апелляционной жалобы о том, что сумма налога, предъявленная налогоплательщику и уплаченная им при приобретении товаров (работ, услуг) в размере 11444 руб. от суммы затрат составляет 1,2% от выручки, в подтверждение затрат не собран полный пакет документов предусмотренный ст. ст. 171, 172 НК РФ.

Налоговые вычеты за март 2005 года заявлены ООО "АК "Энкор" в сумме 11444 руб. Как изложено выше, документы, подтверждающие в соответствии с п. 1 ст. 172 НК РФ предъявление заявителю и уплату им сумм налога на добавленную стоимость, принятие к учету услуг в данной сумме, налоговому органу представлены в полном объеме, в связи с чем вывод налогового органа о неподтверждении оплаты не обоснован.

В судебном заседании представитель Инспекции пояснил, что указание на долю 1,2% от выручки, подтверждаемой оплатой поставщикам, подразумевает необходимость оплаты остальной части выручки.

Однако, указанные доводы апелляционный суд считает несостоятельными, поскольку в налоговой декларации к вычету заявителем указана сумма налога в размере 11444 руб., документы, предусмотренные ст. 172 НК РФ, представлены по данной сумме в полном объеме.

Требование о подтверждении оплаты суммы, превышающей заявленную к возмещению по налоговой декларации (11444 руб.), не основано на нормах действующего законодательства, противоречит материалам дела, в связи с чем является неправомерным.

Из оспариваемого решения ИФНС России г. Домодедово также следует, что налоговой инспекцией направлялся запрос о проведении встречной проверки поставщика для подтверждения факта его

существования и уплаты им в федеральный бюджет НДС, ответ на который получен не был.

Апелляционный суд считает правомерными выводы суда первой инстанции о том, что отсутствие сведений об уплате в бюджет НДС поставщиком, не может являться основанием для отказа в применении налогового вычета.

В соответствии [ст. ст. 3 и 17](#) НК РФ налоги и сборы, а также общие условия их установления, льготы по налогам и основания для их использования налогоплательщиком устанавливаются актами законодательства о налогах и сборах, под которыми, согласно [ст. 1](#) НК РФ понимается Налоговый кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы о налогах.

Действующее законодательство о налогах и сборах не ставит право налогоплательщика на возмещение НДС в зависимость от уплаты налога в бюджет его поставщиками. Право налогоплательщика на возмещение из бюджета НДС при экспорте товара основывается на факте оплаты налогоплательщиком стоимости приобретенного у поставщика товара, включая НДС, а также на факте реального экспорта товара за пределы таможенной территории Российской Федерации.

КонсультантПлюс: примечание.

Имеется в виду [Определение Конституционного Суда РФ от 16.10.2003 N 329-О](#).

Указанные выводы соответствуют правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в [Определении N 329-О от 16.10.2003](#), согласно которому истолкование [ст. 57](#) Конституции Российской Федерации не позволяет сделать вывод, что налогоплательщик несет ответственность за действия всех организаций, участвующих в многостадийном процессе уплаты и перечисления налогов в бюджет. По смыслу положения, содержащегося в п. 7 [ст. 3](#) Налогового кодекса РФ, в сфере налоговых отношений действует презумпция добросовестности.

Отказ в удовлетворении требований, предъявленных с соблюдением определенного Налоговым кодексом РФ порядка, возможен лишь в случае установления в ходе судебного разбирательства недобросовестности налогоплательщика. Однако, налоговая инспекция не заявляла о недобросовестности заявителя, не представила суду доказательств его недобросовестности.

При указанных обстоятельствах решение налоговой инспекции в части отказа в применении налогового вычета является неправомерным.

Также неправомерным апелляционный суд считает оспариваемое решение ИФНС России г. Домодедово в части доначисления налога на добавленную стоимость и привлечения к ответственности по п. 1 [ст. 122](#) НК РФ за неуплату налога.

Согласно п. 3 [ст. 101](#) Налогового кодекса РФ в решении о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения излагаются обстоятельства совершенного налогоплательщиком налогового правонарушения, как они установлены проведенной проверкой, документы и иные сведения, которые подтверждают указанные обстоятельства, доводы, приводимые налогоплательщиком в свою защиту, и результаты проверки этих доводов, решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за конкретные налоговые правонарушения с указанием статей настоящего Кодекса, предусматривающих данные правонарушения, и применяемые меры ответственности.

[Пунктом 3.4](#) Инструкции МНС РФ от 10.04.2000 N 60 предусмотрено, что при наличии обстоятельств, исключающих возможность вынесения правильного и обоснованного решения о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности на основании имеющихся материалов налоговой проверки, руководитель налогового органа (заместитель) выносит решение о проведении дополнительных мероприятий налогового контроля.

В соответствии со [ст. ст. 87, 88](#) НК РФ при проведении камеральной проверки в течение трех месяцев налоговый орган вправе истребовать у налогоплательщика и иных лиц дополнительные сведения, получить объяснения и необходимые пояснения.

Однако, налоговый орган считая, что налогоплательщиком представлен неполный пакет документов не воспользовался предоставленным ему правом.

Налоговым правонарушением признается виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое настоящим Кодексом установлена ответственность ([ст. 106](#) НК РФ).

В силу п. 2 [ст. 109](#) НК РФ лицо не может быть привлечено к ответственности за совершение налогового правонарушения при отсутствии вины лица в совершении налогового правонарушения.

Согласно п. 6 [ст. 108](#) НК РФ лицо считается невиновным в совершении налогового правонарушения, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу [решением](#) суда. Лицо, привлекаемое к

ответственности, не обязано доказывать свою невиновность в совершении налогового правонарушения.

Обязанность по доказыванию обстоятельств, свидетельствующих о факте налогового правонарушения и виновности лица в его совершении, возлагается на налоговые органы.

В соответствии с п. 1 [ст. 122](#) НК РФ взыскание штрафных санкций применяется за неуплату или неполную уплату сумм налога в результате занижения налоговой базы, иного неправильного исчисления налога или других неправомерных действий (бездействий).

В связи с тем, что ООО "Авиакомпания "Энкор" в полном объеме подтверждена правомерность применения налоговой ставки 0 процентов к сумме выручки - 5107075 руб. и налоговых вычетов в сумме 11444 руб., которые фактически оплачены обществом и документально подтверждены в установленном порядке, у ИФНС России г. Домодедово отсутствовали основания для отказа в применении вычета по НДС, а следовательно, для начисления недоимки и пеней по названным налогам и привлечения налогоплательщика к ответственности, предусмотренной пунктом 1 [статьи 122](#) НК РФ за неуплату налогов.

В судебном заседании установлено, что ООО "Авиакомпания "Энкор" в соответствии с п. 4 [ст. 176](#) НК РФ 08.06.2006 обратилось в ИФНС России г. Домодедово с заявлением о возврате налога на добавленную стоимость за март 2005 г. в размере 11444 руб. N 389/1, а затем, в повторном порядке 17.07.2006, в связи с чем требования заявителя о возмещении указанной суммы налога путем возврата являются обоснованными и подлежат удовлетворению.

Исследовав и оценив собранные по делу доказательства, апелляционный суд считает [решение](#) суда первой инстанции законным, оснований к его отмене не имеется.

Руководствуясь [ст. ст. 176, 266, ст. 269](#) п. 1 [ст. 271](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

[решение](#) Арбитражного суда Московской области от 27 апреля 2006 г. оставить без изменения, апелляционную жалобу ИФНС России г. Домодедово - без удовлетворения.
