



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ**  
107996 г. Москва, Н. Басманная ул., д.10

**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва  
17 апреля 2008г.

Дело №А40-3736/08-143-16

**Резолютивная часть решения объявлена 10 апреля 2008г.**  
**Полный текст решения изготовлен 17 апреля 2008г.**

Арбитражный суд г. Москвы  
в составе судьи Ц  
при ведении протокола судебного заседания судьей Ц  
рассмотрев в судебном заседании дело по иску /заявлению ОАО (холдинг)  
«Спецстройматериалы»  
к ответчику/заинтересованному лицу ИФНС России № 26 по г. Москве  
о признании незаконным бездействия, выразившееся в непринятии решения о возврате сумм пеней по налогам и сборам в размере 207 309,59 руб., обязанности вынести решение о возврате сумм пеней по налогам и сборам в размере 207 309,59 руб. на расчетный счет,

при участии:

**заявителя** – Семенихин Н.В., доверенность от 01.10.2007г. б/н,

**ответчика** – Б. , доверенность от 08.04.2008г. № 02-14/24461,

**УСТАНОВИЛ:**

ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы» (далее – Заявитель) обратилось в суд с заявлением о признании незаконным бездействия ИФНС России № 26 по г. Москве, выразившееся в непринятии решения о возврате сумм пеней по налогам и сборам, ранее уплаченных Заявителем по платежному поручению от 27.12.2005г. № 276 в размере 207 309,59 руб., и обязанности ИФНС России № 26 по г. Москве вынести решение о возврате сумм пеней по налогам и сборам в размере 207 309,59 руб. на расчетный счет Заявителя.

Представитель Заявителя в судебном заседании поддержал иски требования, считает, что сумма пеней по налогам в размере 207 309,56 руб., уплаченная им платежным поручением № 276 от 27.12.2005г. во исполнение требования об уплате налога № 21306 от 06.04.2005г. и постановления о взыскании налога за счет имущества налогоплательщика № 65 от 25.04.2005г., подлежит возврату на расчетный счет Заявителя, поскольку решением Арбитражного суда Свердловской области от 20.06.2006г. по делу № А60-8683/06-С9 данные ненормативные акты были признаны недействительными.

Ответчик с требованиями Заявителя не согласился, представил в суд письменный отзыв на заявление, в котором просил в удовлетворении требований Заявителя отказать, мотивируя тем, что у Заявителя имеется недоимка по налогам, пеням и штрафам.

Рассмотрев материалы дела, исследовав письменные доказательства, заслушав объяснения представителей сторон, суд считает, что заявление подлежит удовлетворению по следующим основаниям:

как следует из материалов дела и установлено судом, Инспекцией ФНС России по Чкаловскому району г. Екатеринбурга в адрес Заявителя были направлены требование об уплате пени от 06.04.2005 г. № 21306 и постановление о взыскании пени за счет имущества налогоплательщика от 25.04.2005 г. № 65, которые предусматривали обязанность Заявителя уплатить сумму пеней по налогам в размере 207 309,56 рублей, а именно:

- 9 150,78 рублей - пени по налогу на прибыль, зачисляемому в федеральный бюджет;

- 98 006,83 рублей - пени по налогу на пользователей автомобильных дорог;

- 66,06 рублей - пени по налогу на прибыль, зачисляемому в бюджеты субъектов РФ;

- 92 230,51 рублей - пени по налогу на добавленную стоимость;

- 7 855,51 рублей - пени по прочим местным налогам и сборам.

Данные ненормативные акты были оспорены Заявителем в Арбитражном суде Свердловской области.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 20.06.2006г. по делу № А60-8683/06-С9 требование об уплате пени от 06.04.2005 г. № 21306 и постановление о взыскании пени за счет имущества налогоплательщика от 25.04.2005 г. № 65 были признаны недействительными. В апелляционной и кассационной инстанциях данное решение суда не обжаловалось.

Вместе с тем, до рассмотрения дела № А60-8683/06-С9 во избежание дополнительных расходов по оплате исполнительского сбора Заявитель вынужден был уплатить вышеуказанную сумму, что подтверждается платежным поручением от 27.12.2005 г. № 276 и письмом ИФНС России № 26 по г. Москве от 30.11.2006г. исх. № 15-06/87940.

Согласно позиции Президиума ВАС РФ, изложенной в Постановлении от 29.03.2005г. № 13592/04, выставление требования об уплате налога является мерой принудительного характера, и перечисление денежных средств во исполнение решения налогового органа не может рассматриваться как добровольное исполнение налогоплательщиком обязанностей по уплате налога.

Излишняя уплата налога, как правило, имеет место, когда налогоплательщик, исчисляя подлежащую уплате в бюджет сумму налога самостоятельно, то есть без участия налогового органа, по какой-либо причине, в том числе, вследствие незнания налогового закона или добросовестного заблуждения, допускает ошибку в расчетах (Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 21.06.2001г. № 173-О).

Если же зачисление налога в бюджет происходит на основании требования об уплате налога, в котором согласно ст. 69 Налогового кодекса РФ указывается исчисленная налоговым органом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, то в случае неверного расчета налоговых сумм нет оснований говорить о факте излишней уплаты налога и соответственно ст. 78 Налогового кодекса РФ применена быть не может (Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27.12.2005г. № 503-О).

Судом установлено и материалами дела подтверждено, что сумма в размере 207 309,56 рублей уплачена Заявителем во исполнение требования об уплате пени от 06.04.2005г. № 21306 и постановления о взыскании пени за счет имущества налогоплательщика от 25.04.2005 г. № 65.

Таким образом, уплаченная Заявителем сумма в размере 207 309,56 руб. является излишне взысканной и подлежит возврату Заявителю на основании ст. 79 Налогового кодекса РФ.

Пунктами 1, 2, 3 ст. 79 Налогового кодекса РФ установлено, что сумма излишне взысканного налога подлежит возврату налогоплательщику в порядке, предусмотренном настоящей статьей. Возврат налогоплательщику суммы излишне взысканного налога при наличии у него недоимки по иным налогам соответствующего вида или задолженности по соответствующим пеням, а также штрафам, подлежащим взысканию в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, производится только после зачета этой суммы в счет погашения указанной недоимки (задолженности) в соответствии со статьей 78 Налогового кодекса РФ.

Решение о возврате суммы излишне взысканного налога принимается налоговым органом в течение 10 дней со дня получения письменного заявления налогоплательщика о возврате суммы излишне взысканного налога.

Заявление о возврате суммы излишне взысканного налога может быть подано налогоплательщиком в налоговый орган в течение одного месяца со дня, когда налогоплательщику стало известно о факте излишнего взыскания с него налога, или со дня вступления в силу решения суда.

Исковое заявление в суд может быть подано в течение трех лет, считая со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о факте излишнего взыскания налога.

В пункте 5 указанной статьи установлено, что сумма излишне взысканного налога подлежит возврату с начисленными на нее процентами в течение одного месяца со дня получения письменного заявления налогоплательщика о возврате суммы излишне взысканного налога.

Правила, установленные настоящей статьей, применяются также в отношении зачета или возврата сумм излишне взысканных пеней (п.9 ст. 79 НК РФ).

Руководствуясь вышеуказанными положениями Налогового кодекса РФ, Заявитель неоднократно обращался в налоговый орган с письменным заявлением о возврате суммы излишне взысканного налога в размере 207 309,59 руб., последнее заявление подано в налоговый орган 19.11.2007г. исх. № 13/1-169 (т.1 л.д.33). Ответчиком в судебное заседание представлена копия ответа на указанное письмо, согласно которому Заявителю отказано в возврате пени в связи с имеющейся у него задолженностью перед бюджетом по состоянию на 19.11.2007г.

Суд, оценив акт сверки от 19.11.2007г., приходит к выводу, что отказ Заявителю в осуществлении возврата спорной суммы пени по причине наличия недоимки является необоснованным и не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

В пункте 10 Федерального закона от 27.07.2006г. № 137-ФЗ «О внесении изменений в часть первую и часть вторую Налогового кодекса РФ и в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию налогового администрирования» установлено, что с 1 января 2007 года и до 1 января 2008 года суммы излишне уплаченных (взысканных) налогов, сборов, пеней и штрафов подлежат возврату (зачету) за счет сумм поступлений, подлежащих перечислению в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации.

Судом в соответствии со ст.ст. 50, 56 Бюджетного кодекса РФ установлено, что Заявителем уплачены суммы пени в федеральный бюджет и бюджет субъектов РФ.

По состоянию на 19.11.2007г. у Заявителя имеется переплата по пени по федеральному бюджету в размере 143 824,75 руб., которая покрывает имеющуюся задолженность в размере 47 000,75 руб.; переплата по пени в бюджеты субъектов РФ составляет 59 088,95 руб., которая покрывает имеющуюся задолженность в размере 206,62 руб.

Кроме того, по всем налогам и штрафам у Заявителя отсутствует недоимка и имеется переплата.

В отношении задолженности по пени по прочим местным налогам и сборам в размере 255 005,74 руб. Ответчик пояснил, что данная задолженность ошибочно отражена в

актах сверки, поскольку образовалась вследствие ошибки банка при перечислении денежных средств по инкассовому поручению № 881 от 29.08.2007г.

Таким образом, судом установлено, что на момент подачи заявления 19.11.2007г. у Заявителя имелась переплата по федеральному бюджету и по бюджету субъектов РФ, которая в полном объеме покрывала имеющуюся задолженность, в связи с чем, у Ответчика не было оснований отказывать Заявителю в возврате суммы пени в размере 207 309,59 руб.

В связи с тем, поскольку Заявитель обратился в суд с требованием об обязанности ответчика вынести решение о возврате сумм пеней в размере 207 309,59 руб. на его расчетный счет, суд, в соответствии со ст. 79 Налогового кодекса РФ, проверяет наличие либо отсутствие задолженности у Заявителя на момент рассмотрения дела.

В соответствии с п. 2 ст. 7 Федерального закона от 27.07.2006г. № 137-ФЗ абзац второй пункта 1 статьи 79 Налогового кодекса РФ в части, предусматривающей осуществление зачета (возврата) сумм излишне взысканных федеральных, региональных и местных налогов и сборов по соответствующим видам налогов и сборов, а также по соответствующим пеням и штрафам, вступает в силу с 1 января 2008 года.

Согласно п. 1 ст. 12 Налогового кодекса РФ в Российской Федерации устанавливаются следующие виды налогов и сборов: федеральные, региональные и местные.

Перечень данных налогов и сборов по видам дается в статьях 13, 14, 15 Налогового кодекса РФ.

Из представленного акта сверки по состоянию на 03.03.2008г. (т.1 л.д.45-46) следует, что переплата по федеральным налогам составляет 634 640,81 руб. (в т.ч. пени – 208 984,49 руб., штраф – 95 194,52 руб., налог – 330 461,8 руб.), задолженность по федеральным налогам составляет 478 112,49 руб. (в т.ч. пени – 55 083,49 руб., налог – 423 029 руб. (НДС); переплата по местным налогам составляет 252 181,14 руб., задолженность по пени по местным налогам составляет 255 005,74 руб.

В отношении задолженности по пени по местным налогам в размере 255 005,74 руб. судом установлено и описано выше, что данная задолженность отражена в акте ошибочно.

Кроме того, в отношении суммы задолженности по НДС в размере 423 029 руб. судом установлено следующее:

как следует из карточки лицевого счета Заявителя по состоянию на 07.04.2008г., а также подтверждается Заявителем и не оспаривается Ответчиком, по результатам камеральной налоговой проверки уточненной декларации по НДС за 3 квартал 2007г. решением № 1844 от 19.03.2008г. Ответчик подтвердил сумму, исчисленную Заявителем к возмещению из бюджета в размере 392 058 руб., в связи с чем, сумма задолженности по НДС у Заявителя уменьшилась и по состоянию на 07.04.2008г. составляет 30 971 руб.

На основании вышеизложенного, суд приходит к выводу о наличии у Заявителя переплаты, перекрывающей задолженность, в связи с чем, требование об обязанности Ответчика вынести решение о возврате сумм пеней по налогам в размере 207 309,59 руб. на расчетный счет Заявителя подлежит удовлетворению.

Расходы по госпошлине суд относит на Ответчика по правилам ст. 110 АПК РФ с учетом Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.03.07г. № 117.

На основании изложенного и, руководствуясь ст.ст. 110, 167-170, 176, 201 АПК РФ, суд

#### РЕШИЛ:

Признать незаконным бездействие ИФНС России № 26 по г. Москве, выразившееся в непринятии решения о возврате сумм пеней по налогам и сборам, ранее уплаченных ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы» по платежному поручению от 27.12.2005г. № 276 в размере 207 309,59 руб.

Обязать ИФНС России № 26 по г. Москве вынести решение о возврате сумм пеней по налогам и сборам в размере 207 309,59 руб. на расчетный счет ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы».

Взыскать с ИФНС России № 26 по г. Москве в пользу ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы» расходы по государственной пошлине в размере 4 000 руб.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд не позднее месячного срока со дня его принятия.

СУДЬЯ

Ц

