



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Именем Российской Федерации

### РЕШЕНИЕ

7 марта 2006 г.  
15 марта 2006 г.

Дело N А41-К2-24235/05

(извлечение)

Резолютивная часть решения оглашена 07 марта 2006 г.

Полный текст решения изготовлен 15 марта 2006 г.

Арбитражный суд Московской области в составе: судьи Г., при ведении протокола судебного заседания судьей Г., рассмотрев в судебном заседании дело по иску Общества с ограниченной ответственностью "Авиакомпания "ЭНКОР" (далее - ООО "Авиакомпания "ЭНКОР") к Инспекции Федеральной налоговой службы России по г. Домодедово Московской области (далее - ИФНС России по г. Домодедово МО) о признании недействительным решения, при участии в заседании от истца: С. по доверенности от 11.01.06; от ответчика: Л. по доверенности от 27.08.05,

УСТАНОВИЛ:

ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" обратилось в Арбитражный суд Московской области с иском о признании недействительным решения N 67 от 25.02.05, вынесенного ИФНС России по г. Домодедово МО, об отказе в согласовании выручки в размере 20008092 руб. для применения налоговой ставки 0 процентов по налогу на добавленную стоимость (НДС), отказе в возмещении суммы налога, предъявленной налогоплательщику и уплаченной им при приобретении товаров (работ, услуг) в размере 7663 руб. по налоговой декларации за ноябрь 2004 г., начислении НДС в размере 1142168 руб. и пени за неуплату налога в сумме 33397 руб., привлечения ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения по п. 1 ст. 122 НК РФ и наложении штрафных санкций в размере 228434 руб., об обязанности ИФНС России по г. Домодедово МО возместить из федерального бюджета НДС в сумме 7663 руб. по налоговой декларации за ноябрь 2004 г.

В исковом заявлении истец указывает, что весь пакет документов, подтверждающих экспорт продукции, с налоговой декларацией по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов был представлен в налоговый орган, вся сумма поступившей ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" выручки подтверждена выписками банка, доказательства оказания услуг по перевозке подтверждены реестрами за сентябрь, октябрь и ноябрь 2004 г., отсутствие информации о существовании поставщиков экспортируемой продукции, исчисления и уплаты ими в федеральный бюджет НДС не является основанием для отказа в возмещении НДС.

В процессе рассмотрения дела истцом в соответствии со ст. 49 АПК РФ уточнены иски требования в части возмещения НДС. Истец просит обязать ИФНС России по г. Домодедово МО возместить НДС из федерального бюджета путем возврата (т. 2, л. д. 9 - 10).

Истцом заявлено ходатайство о восстановлении пропущенного срока для подачи искового заявления. В ходатайстве истец указывает, что обжалуемое решение поступило в ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" 25.07.2005, о чем имеется отметка на решении.

В судебном заседании представитель истца поддержал уточненные иски требования в полном объеме по основаниям, указанным в исковом заявлении.

Представитель ответчика иски требования не признал, указывая, что не подтверждена выручка по ставке 0 процентов, экспортная выручка заявлена на сумму 20008092 руб., а реестр за ноябрь представлен на сумму 13662712 руб. (т. 2, л. д. 66 - 67).

Из материалов дела арбитражный суд установил следующее.

ИФНС России по г. Домодедово МО была принята от ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" налоговая декларация по налогу на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов за ноябрь 2004 г., согласно которой реализация услуг по перевозке пассажиров и багажа при условии, что пункт отправления или назначения пассажиров и багажа расположены за пределами территории РФ по единым международным перевозочным документам, составила 20008092 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, 7663 руб. (т. 1, л. д. 18 - 24).

Вместе с декларацией ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" были представлены первичные документы, которыми оно подтверждало право на применение налоговой ставки 0 процентов (т. 1, л. д. 25).

Руководитель ИФНС России по г. Домодедово МО, рассмотрев материалы проверки обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов и налоговых вычетов по налогу на добавленную стоимость за ноябрь 2004 г., установил, что реестр единых международных перевозочных документов по перевозке пассажиров и багажа на международные рейсы по ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" представлен за период с 01.11.2004 по 30.11.2004 на сумму 13662712 руб., что не соответствует выручке, указанной в налоговой декларации по НДС - 20008092 руб., ответ из АКБ "Челидбанк" о подтверждении поступления выручки за ноябрь 2004 г. не получен.

По итогам проверки вынесено решение N 67 от 25.02.05, которым отказано в согласовании выручки по ставке 0% за ноябрь 2004 г. в сумме 20008092 руб., об отказе в возмещении НДС в размере 7663 руб., так как не подтверждена экспортная выручка, начислен НДС в сумме 1142168 руб., пени в сумме 33397 руб., истец привлечен к налоговой ответственности по п. 1 ст. 122 НК РФ за неуплату налога в виде штрафа в сумме 228434 руб. (т. 1, л. д. 11 - 14).

Выслушав доводы представителей сторон, изучив материалы дела, арбитражный суд считает, что исковые требования подлежат удовлетворению в полном объеме.

---

**КонсультантПлюс:** примечание.

В тексте документа, видимо, допущены опечатки: имеется в виду пункт 4 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, а не пункт 5 статьи 198 Налогового кодекса РФ.

---

В соответствии с п. 5 ст. 198 НК РФ заявление о признании недействительным решения может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом. Пропущенный по уважительной причине срок подачи заявления может быть восстановлен судом.

Доводы представителя истца о том, что обжалуемое решение было получено только 25.07.2005, подтверждаются отметкой о получении на копии решения.

При указанных обстоятельствах арбитражный суд считает, что доводы истца заслуживают внимания и срок для обращения в суд подлежит восстановлению.

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 подпункт 4 пункта 1 статьи 164 Налогового кодекса РФ, а не подпункты 1 и (или) 8 пункта 1 статьи 164.

---

В соответствии с п. 6 ст. 165 НК РФ при реализации товаров, предусмотренных подпунктами 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:

1. Выписка банка (копия 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.

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

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

Порядок реализации права налогоплательщика на возмещение (зачет) 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.

Из оспариваемого решения следует, что ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" одновременно с налоговой

декларацией по НДС по налоговой ставке 0 процентов за декабрь 2004 г. представило в налоговый орган предусмотренные [ст. 165](#) НК документы, подтверждающие обоснованность применения указанной налоговой ставки:

1. Платежные поручения, банковские выписки (т. 1, л. д. 29 - 45).

2. Реестры единых международных перевозочных документов по перевозке пассажиров и багажа за сентябрь, октябрь, ноябрь 2004 г. (т. 1, л. д. 46 - 145, т. 2 - 3).

Указанными документами ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" подтвердило факт обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов.

Доводы ИФНС России по г. Домодедово МО о том, что сумма, заявленная в декларации, превышает сумму реестра единых перевозочных документов, не принимаются арбитражным судом.

В ноябре 2004 г. действовал приказ N 571 от 29.12.2003 "Об учетной политике для целей налогообложения на 2004 г." (т. 2, л. д. 72 - 75).

Согласно данному приказу на предприятии установлен порядок определения даты реализации услуг для целей исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость "по оплате" на дату поступления денежных средств.

Реестры ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" формируются по факту продажи авиабилетов и перевозки, а не по факту зачисления выручки от данных перевозок.

При декларировании выручки за ноябрь 2004 г. в Налоговую инспекцию были представлены реестры по тем перевозочным документам, которые были реализованы в октябре и ноябре, но выручка по которым поступила в отчетном периоде.

Как следует из реестра за сентябрь 2004 г., авиабилеты были реализованы на сумму 53360883 руб., по декларации по НДС по налоговой ставке 0 процентов за сентябрь 2004 г. - реализация 7452 руб. (т. 2, л. д. 15 - 21). Осталась незаявленной сумма по реестру 45908634 руб.

Из реестра за октябрь 2004 г. следует, что авиабилеты реализованы на 21327739 руб., осталась незаявленной сумма по реестру за сентябрь 45908635 руб. По налоговой декларации реализация заявлена, 35462325 руб. (т. 2, л. д. 76 - 83). Осталась незаявленной сумма по реестру - 31774048 руб. (45908634 + 21327739 - 35462325).

Из реестра за ноябрь следует, что авиабилеты реализованы на 15753304 руб., осталась незаявленной по реестрам предыдущего периода сумма в 31774048 руб., всего по реестрам за сентябрь - ноябрь осталось 47527352 руб. По налоговой декларации реализация заявлена в сумме 20008092 руб.

Таким образом, арбитражный суд установил, что реестрами подтверждается перевозка пассажиров и багажа в большем объеме, чем оплачена и заявлена как реализация в ноябре 2004 г.

Как следует из сопроводительного письма от 17.12.2004, реестры за сентябрь - октябрь 2004 г. были представлены в Налоговую инспекцию с декларацией за ноябрь 2004 г. (т. 1, л. д. 17).

Доводы Налоговой инспекции о том, что не получено подтверждение АКБ "Челидбанк" о поступлении выручки на счет ООО "Авиакомпания "ЭНКОР", не могут быть признаны судом.

В соответствии с требованиями п. 6 [ст. 165](#) НК РФ для подтверждения получения выручки представляется выписка банка. Выписки банка были представлены истцом в Налоговую инспекцию.

Таким образом, арбитражный суд установил, что ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" применение налоговой ставки 0 процентов по декларации за ноябрь 2004 г. подтверждено в полном объеме.

Из оспариваемого решения следует, что в Налоговую инспекцию были представлены копии документов, подтверждающих возмещение сумм налога на добавленную стоимость, по поставщикам проводились встречные проверки, получены положительные ответы.

Отказ в удовлетворении требований истца, предъявленных с соблюдением определенного Налоговым [кодексом](#) порядка, возможен лишь в случае установления в ходе судебного разбирательства недобросовестности налогоплательщика. Однако Налоговая инспекция не заявляла о недобросовестности истца, не представила суду доказательств его недобросовестности.

Изучив все представленные сторонами доказательства, оценив допустимость, достоверность каждого из них в отдельности и в совокупности, арбитражный суд пришел к выводу о том, что оспариваемое решение не соответствует указанным выше нормам налогового законодательства и содержит необоснованный отказ в возмещении ООО Авиакомпания "ЭНКОР" НДС в сумме 7663 руб., чем нарушает право истца на возмещение НДС, поэтому подлежит признанию недействительным, а НДС в заявленной сумме - возмещению в соответствии со [ст. 176](#) НК РФ.

ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" просит возместить указанную сумму НДС путем возврата.

Учитывая то, что решением Арбитражного суда Московской области от 26 сентября 2005 г. по делу N А41-К2-3070/05 ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" признана несостоятельным (банкротом), НДС может быть возмещен только путем возврата на расчетный счет, так как в случае зачета суммы НДС в счет погашения задолженности будут нарушены права других кредиторов, заявивших свои требования в рамках производства о несостоятельности (банкротстве).

---

На основании изложенного, руководствуясь [ст. ст. 167 - 170, 201, 319](#) АПК РФ, арбитражный суд

РЕШИЛ:

Обществу с ограниченной ответственностью "Авиакомпания "ЭНКОР" восстановить срок для подачи заявления о признании недействительным решения.

Исковые требования Общества с ограниченной ответственностью "Авиакомпания "ЭНКОР" удовлетворить.

Признать недействительным решение Инспекции Федеральной налоговой службы России по г. Домодедово Московской области от 25.02.05 N 67.

Обязать Инспекцию Федеральной налоговой службы России по г. Домодедово Московской области возместить Обществу с ограниченной ответственностью "Авиакомпания "ЭНКОР" путем возврата из бюджета налог на добавленную стоимость в сумме 7663 руб.

Возвратить ООО "Авиакомпания "ЭНКОР" из федерального бюджета госпошлину в сумме 2500 руб.

Исполнительный лист и справку выдать в порядке [ст. 319](#) АПК РФ.

Решение может быть [обжаловано](#) в месячный срок в Десятый арбитражный апелляционный суд.

---