



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**

г. Москва
10.07.2008 г.

Дело №А40-20843/08-115-48

Резолютивная часть решения объявлена 07 июля 2008 года

Решение в полном объеме изготовлено 10 июля 2008 года

**Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Ш
протокол судебного заседания велся судьей Ш
рассмотрев в судебном заседании суда дело по заявлению
ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы»**

о признании незаконным бездействия и обязанности возратить излишне взысканные суммы налогов и пеней в размере 2 202 298,61 руб.

при участии:

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

от заинтересованного лица: Б - доверенность от 02.04.2008 г., №02-14/24461;

У С Т А Н О В И Л:

Открытое акционерное общество (холдинг) «Спецстройматериалы» (далее - заявитель, общество) просит суд признать незаконным бездействие Инспекции федеральной налоговой службы №26 по г. Москве, выразившемся в непринятии решения о возврате заявителю 2 202 298,61 руб. излишне взысканных налогов и пеней. Также заявитель просит суд обязать налоговый орган возратить из федерального бюджета 2 202 298 руб. 61 коп. излишне взысканных налогов и пеней по инкассовым поручениям от 29.08.2007 г. №2869, №2870, №2871., №2873.

Ходатайство заявителя о принятии к рассмотрению нового дополнительного требования на стадии судебного разбирательства по существу спора не отвечает требованиям процессуальной экономии, соблюдению процессуальных прав второй стороны. Порядок предъявления такого искового требования в суд также не соблюден, копии заявления не направлены заблаговременно заинтересованному лицу, государственная пошлина не уплачена.

Заинтересованное лицо возразило против удовлетворения требований по мотивам отзыва от 26.05.2008 г. №02-14/00001а (л.д. 28- 29).

Аргументированных, документально подтвержденных возражений с учетом результатов сверки расчетов (акт сверки от 09.06.2008 г.) суду не приведено (л.д. 48 – 51).

Выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, исследовав и оценив имеющиеся документы, суд счел заявленные требования обоснованными и подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Судом установлено, что налоговым органом в адрес общества было направлено требование об уплате налога от 14.08.2007 г. № 29833 (л.д. 10), согласно которому на заявителя была возложена обязанность по уплате налога на добавленную стоимость в

сумме 891 288,60 рублей, пеней по налогу на добавленную стоимость в сумме 1 278 648 рублей, единого социального налога в сумме 32 317,97 рублей, пеней по единому социальному налогу в сумме 44,04 рублей, всего в общей сумме 2 202 298,61 рублей.

Вменяемая задолженность была взыскана инспекцией 19.10.2007 г. со счета заявителя №40702810800000001636 в ЗАО «Конверсбанк» на основании следующих инкассовых поручений от 29.08.2007 г. (л.д. 11 – 14):

№ 2869 - налог на добавленную стоимость в сумме 891 288,60 рублей;

№ 2870 - пени по налогу на добавленную стоимость в сумме 1 278 648 рублей;

№ 2871 - единый социальный налог в сумме 32 317,97 рублей;

№ 2873 - пени по единому социальному налогу в сумме 44,04 рублей.

Требование № 29833 от 14.08.2007 г. оспорено заявителем в Арбитражный суд г. Москвы в деле №А40-51568/07-118-343. Решением от 08.02.2008 г. требование признано недействительным (л.д. 15 – 17).

Таким образом, в силу факта взыскания вменяемой задолженности по налогам и сборам, а также недействительности актов, на основании которых данная задолженность должна была быть уплачена, сумма в размере 2 202 298,61 рублей является излишне взысканной.

Данный факт не оспаривается налоговым органом.

В соответствии со ст. 79 Налогового кодекса РФ сумма излишне взысканного налога подлежит возврату налогоплательщику. 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. В соответствии с п. 3 ст. 79 НК РФ, 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.

Заявителем в адрес инспекции было направлено письмо исх. №13/1-30 от 03.03.2008 г. с требованием о возврате на расчетный счет суммы недоимки и пеней по налогам и сборам в размере 2 202 298,61 рублей, взысканных ранее по инкассовым поручениям от 29.08.2007 г. №№ 2869, 2870, 2871 и 2873 (л.д. 33).

Однако, решение по вышеназванному вопросу в установленном законом порядке вынесено не было. Письмо от 26.02.2008 г. №15-06/22369 (л.д. 30), на которое ссылается заинтересованное лицо, имеет ссылку на иной номер и дату, чем заявление налогоплательщика о возврате излишне взысканной суммы. По своему содержанию данное письмо также не соотносится с вышеназванным заявлением.

Возражая против доводов заявителя об имеющем место бездействии, заинтересованное лицо сослалось на направление заявителю письма о необходимости проведения сверки расчетов.

Суд не может принять во внимание данный довод, так как непроведение сверки расчетов не снимает с налогового органа обязанности в соответствующие сроки и порядке вынести решение по вопросу о возврате излишне взысканных средств на основании ст. 79 АПК РФ.

С учетом предмета спора, по предложению суда, лицами участвующими в деле была проведена сверка расчетов, оформленная актом от 09.06.2008 г. (л.д. 48 – 51).

Как установлено в судебном заседании с учетом результатов сверки расчетов у заявителя не имеется задолженности перед бюджетом. Напротив, имеется переплата в размере 56 414 руб. 52 коп.

Исходя из содержания ст. 79 Налогового кодекса РФ возврат налогоплательщику суммы излишне взысканного налога при наличии у него недоимки по иным налогам соответствующего вида или задолженности по соответствующим пеням, а также штрафам производится только после зачета этой суммы в счет погашения указанной недоимки в соответствии со ст. 78 НК РФ в том размере, в котором эта недоимка имела место по состоянию на дату обращения налогоплательщика с заявлением о возврате излишне взысканных налогов.

Обществом заявление о возврате излишне взысканных налогов в размере 2 202 298,61 рублей подано 03.03.2008 г. По состоянию на указанную дату имеется акт сверки расчетов, согласно которому задолженность заявителя по уплате налога на добавленную стоимость составляет 423 029 рублей. Большая часть данной суммы сформировалась в связи с проведением камеральной налоговой проверки в период с 11.12.2007 г. по 11.03.2008 г. на основе налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за IV-й квартал 2007 г. Решением инспекции №1844 от 19.03.2008 г. обоснованность применения налоговых вычетов по НДС в сумме 392 058 рублей подтверждена.

Таким образом, разницу составляет сумма в размере 30 971 рублей.

Числящийся в качестве недоимки НДС в сумме 30 079 руб., оплачен заявителем платежным поручением №125 от 17.06.2008 г. (л.д. 57). Недоимка по пени налоговым органом была не подтверждена. Карточка лицевого счета таким доказательством служить не может, иные доказательства отсутствуют.

При таких обстоятельствах доводы заявителя о незаконном бездействии налогового органа правомерны, требование об обязанности возратить излишне взысканные суммы из бюджета документально и нормативно обосновано.

Уплаченная заявителем при подаче заявления в арбитражный суд государственная пошлина на основании Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ №117 от 13.03.2007 г. подлежит возврату непосредственно с государственного органа, как стороны по делу в соответствии с пунктом 1 статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

С учетом изложенного и руководствуясь статьями 137, 138 Налогового Кодекса Российской Федерации, статьями 110, 167-170, 197, 198, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

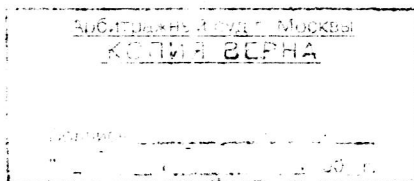
Признать незаконным бездействие Инспекции федеральной налоговой службы №26 по г. Москве, выразившемся в непринятии решения о возврате заявителю 2 202 298,61 руб. излишне взысканных налогов и пеней.

Обязать Инспекции федеральной налоговой службы №26 по г. Москве возратить ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы» из федерального бюджета 2 202 298 (два миллиона двести две тысячи двести девяносто восемь) руб. 61 коп. излишне взысканных налогов и пеней по инкассовым поручениям от 29.08.2007 г. №2869, №2870, №2871, №2873.

Взыскать с ИФНС России №26 по г. Москве в пользу ОАО (холдинг) «Спецстройматериалы» 24 755 (двадцать четыре тысячи семьсот пятьдесят пять) руб. 38 коп. расходов по государственной пошлине.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:



Ш