



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ПОВОЛЖСКОГО ОКРУГА**

420066, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Красносельская, д. 20, тел. (843) 291-04-15
<http://faspo.arbitr.ru> e-mail: info@faspo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции
Ф06-900/2021

г. Казань

Дело № А55-7438/2020

23 марта 2021 года

Резолютивная часть постановления объявлена 16 марта 2021 года.

Полный текст постановления изготовлен 23 марта 2021 года.

Арбитражный суд Поволжского округа в составе:

председательствующего судьи Мухаметшина Р.Р.,

судей Хакимова И.А., Ольховикова А.Н.,

при участии представителей:

Инспекции федеральной налоговой службы России по Советскому району г. Самары – Баширина И.П., доверенность от 01.09.2020,

Управления федеральной налоговой службы России по Самарской области – Баширина И.П., доверенность от 22.01.2021,

в отсутствие:

Общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» – извещено надлежащим образом,

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу конкурсного управляющего общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» Коробкова Д.В.,

на постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.12.2020,

по делу № А55-7438/2020

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» к УФНС России по Самарской области, с участием в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, ИФНС России по Советскому району г. Самары, о признании недействительным решения № 0315/46960 от 25.10.2019,

УСТАНОВИЛ:

Заявитель - Общество с ограниченной ответственностью «СтройТранс» обратился в Арбитражный суд Самарской области с заявлением к ответчику - УФНС России по Самарской области, в котором просил о признании недействительным Решения № 0315/46960 от 25.12.2019 года по апелляционной жалобе ООО «Стройтранс» на решение ИФНС России по Советскому району гор. Самары от 13.09.2019 года № 11-39/17243 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения и решение № 11-39/17242 от 13.09.2019 года об отказе в возмещении полостью суммы налога на добавленную стоимость, заявленную к возмещению.

Судом первой инстанции к участию в деле в качестве третьего лица без самостоятельных требований привлечена ИФНС России по Советскому району гор. Самары.

Решением Арбитражного суда Самарской области от 25.08.2020 суд заявленные требования полностью удовлетворил.

Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.12.2020 решение Арбитражного суда Самарской области от 25.08.2020 по делу № А55-7438/2020 отменено, принят новый судебный акт. В удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с постановлением суда апелляционной инстанции, Конкурсный управляющий общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» Коробков Д.В., обратился в Арбитражный суд Поволжского округа с кассационной жалобой, в которой просит его отменить.

Представитель Инспекции федеральной налоговой службы России по Советскому району г. Самары, Управления федеральной налоговой службы России по Самарской области в судебном заседании просил отказать в удовлетворении кассационной жалобы по доводам, изложенным в отзыве.

Кассационная инстанция, изучив материалы дела, доводы кассационной жалобы, заслушав явившегося в судебное заседание представителя Инспекции федеральной налоговой службы России по Советскому району г. Самары, Управления федеральной налоговой службы России по Самарской области, проверив в соответствии со статьей 286 АПК РФ правильность применения судом апелляционной инстанции, норм материального и процессуального права, суд кассационной инстанции оснований для удовлетворения жалобы не находит.

Как установлено судами и следует из материалов дела, 13.09.2019 ИФНС России по Советскому району гор. Самары по результатам камеральной налоговой проверки налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 2 квартал 2017 года, представленной Обществом с ограниченной ответственностью «Стройтранс», вынесено решение № 11-39/17243 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, в соответствии с которым налогоплательщик привлечен к налоговой ответственности предусмотренной пунктом 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) за неполную уплату налога в виде штрафа в размере 704 033 руб. 40 коп., также начислен налог на добавленную стоимость в размере 3 520 167 руб., пени в размере 673 924 руб. 39 коп., и решение № 11-39/17242 от 13.09.2019 об отказе в возмещении полностью суммы налога на добавленную стоимость, заявленную к возмещению в сумме 5 543 084 руб.

Решением УФНС России по Самарской области от 25.12.2019 № 03-15/46960 вышеуказанные решения ИФНС России по Советскому району гор. Самары отменены и приняты аналогичные решения о привлечении к

налоговой ответственности, начислению пени и уплате недоимки, а также отказано в возмещении НДС в сумме 5 543 084 руб.

Инспекцией установлены нарушения положений статьи 169, 170, 172 НК РФ, выразившееся в неправомерном принятии к вычету суммы налога по счетам фактурам, выставленным ООО «Нефтегазсервис» в связи с тем, что ООО «Стройтранс» создает условия для формирования возмещения НДС из бюджета в текущем налоговом периоде в размере 5 543 084 руб., при этом ООО «Стройтранс» 11.08.2017 в лице конкурсного управляющего Коробкова Д.В. была представлена уточненная декларация за 1 квартал 2017 года, в которой исчислена сумма к уплате в бюджет в размере 7 363 993 руб. по операциям по реализации работ в адрес АО «ТранснефтьПриволга». Однако в бюджет данные суммы уплачены не были.

В ходе проведения проверки было установлено, что ООО «Стройтранс» с АО «Транснефть - Приволга» были заключены следующие контракты:

- № 1437-15ТСД/201501452 от 01.10.2015 на выполнение строительно-монтажных работ при строительстве, реконструкции, ремонте объектов организаций системы «Транснефть» при реализации инвестиционных программ и программ технического перевооружения, реконструкции, капитального и текущего ремонта. Реконструкция участков МН «Куйбышев-Лисичанск на 437,87 км - 453,1 км» и Реконструкция участка МН «Куйбышев-Лисичанск на 436,3 км - 437,8 км» (дополнительное соглашение № 11).

- № 1340-15ТСД/201501275 от 27.08.2015 на выполнение строительно-монтажных работ при строительстве, реконструкции участка «357,3 км - 360,79 км КуйбышевЛисичанск». - № 1542-15ТСД/201501662 от 05.11.2015 на выполнение СМР при строительстве, реконструкции участка «367,41 км - 403,0 км Куйбышев-Лисичанск».

Для выполнения указанных работ ООО «Стройтранс» привлекало субподрядчиков.

ООО «Нефтегазсервис» являлось субподрядчиком по контрактам: № 1437-15ТСД/201501452 от 01.10.2015 и № 1542-15ТСД/201501662 от 05.11.2015.

Инспекцией был проведен анализ представленных первичных документов, в результате которого было установлено: - согласно акта выполненных работ (КС - 2) от 25.05.2017 № 7, на основании которого ООО «Нефтегазсервис» составлена счет-фактура от 25.05.2017 № 13 на сумму 54 420 086,73 руб., в т.ч. НДС 8 301 369,16 руб. работы выполнены за отчетный период с 26.04.2017 по 25.05.2017.

Работы, выполненные ООО «Нефтегазсервис» по указанному акту сопоставлены с работами, которые выполнены ООО «Стройтранс» для Заказчика (АО «Транснефть-Приволга»), в результате установлено, что согласно акту от 23.03.2017 № 22 ООО «Стройтранс» выполняет те же работы для АО «Транснефть-Приволга» в отчетном периоде с 21.03.2017 по 23.03.2017 (то есть месяцем раньше).

- согласно акта выполненных работ (КС - 2) от 25.04.2017 № 5, на основании которого ООО «Нефтегазсервис» составлен счет - фактура от 25.04.2017 № 12 на сумму 4 994 556 руб. 46 коп. в т.ч. НДС 761 881 руб. 49 коп., работы выполнены за отчетный период с 26.03.2017 по 25.04.2017.

Работы, выполненные ООО «Нефтегазсервис» по указанному акту сопоставлены с работами, которые выполнены ООО «Стройтранс» для Заказчика (АО «Транснефть-Приволга»), в результате которого установлено, что согласно акту от 20.03.2017 № 21 ООО «Стройтранс» выполняет те же работы для АО «Транснефть-Приволга» за отчетный период с 16.03.2017 по 20.03.2017 (то есть месяцем раньше).

В ходе проверки установлено, что субподрядные работы ООО «Нефтегазсервис» выполнены в более поздний срок.

АО «Транснефть-Приволга» представило пояснения от 22.02.2019 № ТПВ-01-22-48/7484, в котором указало о том, что документальное подтверждение повторного выполнения указанных работ и дополнительных

объемов, сверх принятых к выполнению, отсутствует. Подрядчик (ООО «Стройтранс») не привлекался для устранения дефектов гарантийного периода в рамках контракта от 05.11.2015 № 1542-15ТСД/201501662.

Таким образом, Инспекцией установлено, что ООО «Стройтранс» выполнены работы в адрес АО «Транснефть - Приволга» и в налоговой декларации по НДС за 1 квартал 2017 года отразило операции по реализации выполненных строительно -монтажных работ в адрес АО «Транснефть-Приволга», исчислило сумму налога, подлежащего к уплате в бюджет в размере 7 363 993 рубля, не уплатив в бюджет 7 363 993,00 руб.-1 056 637,00-764 272,00 - 5 543 084 руб.

В последующем налоговом периоде 2 квартале 2017 года ООО «Стройтранс» принимает выполненные работы от субподрядной организации ООО «Нефтегазсервис», воспользовавшись правом на применение налоговых вычетов по счетам - фактурам от подконтрольной субподрядной организации, которые были переданы в 1 квартале 2017 года в адрес АО «Транснефть-Приволга» в результате чего формируется налоговая декларация, в которой налогоплательщик заявляет возмещение НДС из бюджета в размере 5 543 084 руб.

По мнению налогового органа, данные действия были совершены ООО «Стройтранс» с целью обхода условий, установленных статьей 176 НК РФ. Результатом указанных выше действий является образование недоимки перед бюджетом в первом квартале 2017 г. в размере 5 543 084 руб. и формирование аналогичной суммы к возмещению во 2 квартале 2017 г., путем составления фиктивного документа с взаимозависимой и согласованной организацией, являющейся субподрядчиком.

Суд первой инстанции посчитал такие выводы налогового органа необоснованными и удовлетворил заявленные требования.

Отменяя решение суда первой инстанции, суд апелляционной инстанции правомерно исходил из следующего.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 171 НК РФ налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 Налогового кодекса Российской Федерации, на установленные статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации налоговые вычеты. Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), имущественных прав на территории Российской Федерации, в отношении товаров (работ, услуг), имущественных прав, приобретаемых для перепродажи либо для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения в соответствии с главой 21 Налогового кодекса Российской Федерации, за исключением товаров, предусмотренных пунктом 2 статьи 170 Налогового кодекса Российской Федерации.

В силу положений статей 146, 169, 171, 172 НК РФ для получения налогового вычета необходима совокупность следующих условий: наличие счетов-фактур, документов, подтверждающих принятие указанных товаров (работ, услуг) на учет, а также строгое соответствие выставленных счетов-фактур требованиям пунктов 5, 6 статьи 169 НК РФ.

При этом, представление налогоплательщиком в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах, в целях получения налоговой выгоды является основанием для ее получения, если налоговым органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы.

В пунктах 1 и 3 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» (далее - Постановление № 53) разъяснено, что представление налогоплательщиком в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах в целях получения налоговой выгоды, является основанием для ее получения, если налоговым

органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы; налоговая выгода не может быть признана обоснованной, если получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности.

Судом апелляционной инстанции установлено, в отношении ООО «СтройТранс» возбуждено дело № А55-9524/2016 о несостоятельности (банкротстве), решением суда от 08 июня 2017 года открыто конкурсное производство.

Признанное банкротом ООО «СтройТранс», 06.07.2018 подает уточненные налоговые декларации по НДС за первый и второй кварталы 2017 года. В декларации за первый квартал 2017 года, заявителем показана выручка, полученная от своего заказчика – АО «Транснефть-Приволга» и исчислена сумма к уплате в бюджет в размере 7 363 993 руб.

Вычеты по субподрядным работам, которые вошли в число сданных АО «Транснефть-Приволга», заявителем в эту декларацию не включались. Указанные вычеты включены ООО «Стройтранс» в уточненную декларацию за второй квартал 2017 года, в результате, за второй квартал 2017 года, заявитель получил право на возмещение НДС в сумме 5 543 084 руб.

У ООО «Стройтранс» отсутствуют денежные средства для уплаты НДС по декларации за первый квартал 2017 года, указанный налог не был уплачен в бюджет. В случае если бы заявитель, не был признан банкротом, право на вычет из бюджета во втором квартале могло бы быть реализовано им путем зачета, в счет имеющейся недоимки за предыдущий налоговый период. Поскольку, ООО «Стройтранс» признано банкротом, то погашение его обязательств зачетом запрещено в силу положений ФЗ РФ «О несостоятельности (банкротстве)».

При таких обстоятельствах, суд апелляционной инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что искусственное разделение заявителем

вычетов и выручки по декларациям разного периода, является злоупотреблением с его стороны правом.

Результатом таких действий будет являться включение задолженности по декларации по НДС за первый квартал 2017 года в реестр (кредиторов или текущих платежей) и в то же время, порождает для бюджета обязанность выплаты ему налоговых вычетов по декларации за второй квартал 2017 года.

Суд кассационной инстанции также соглашается с приведенными налоговым органом доводами о взаимозависимости заявителя и его субподрядчика – ООО «Нефтегазсервис».

Учредителями ООО «Нефтегазсервис» являются Горожанкин Валерий Сергеевич и Дибров Тимофей Федорович. Директором общества с 17.05.2018 является Альмухаметов Шамиль Авхадеевич, с 10.02.2017 до 17.05.2018 являлся Черненко Виталий Владимирович (Гражданин Республики Беларусь), до 10.02.2017 руководителем являлся Горожанкин В.С.

По доверенности № 08/2017- 24 НГС от 23.08.2017, выданной директором ООО «Нефтегазсервис» Чернековым В.В., Горожанкин В.С. уполномочен представлять интересы ООО «Нефтегазсервис» в ИФНС России по гор. Брянску с правом подписания, подачи писем, заявлений и т.д. Таким образом, директор Чернеков В.В. формально исполнял обязанности директора.

Также Горожанкин В.С. является учредителем в ООО «Мостотряд № 21» (контрагент ООО «Стройтранс») и согласно 2-НДФЛ получал доход в: ООО «Нефтегазсервис», ООО «Мостотряд № 21», ООО «МИРАС», ООО «Стройтранс» (до 10.02.2017).

Генеральный директор ООО «Нефтегазсервис» Альмухаметов Шамиль Авхадеевич являлся руководителем ООО «Стройсервис» в период 24.03.2016 по 26.01.2017 и заключал договор субподряда от имени ООО «Стройтранс» с ООО «Нефтегазсервис».

Адрес регистрации при создании ООО «Стройтранс» совпадает с адресом регистрации ООО «Нефтегазсервис»: гор. Брянск, 241020, проезд Московский, 12.

С учетом изложенного, ООО «Стройтранс» и ООО «Нефтегазсервис» имели возможность оформить между собой документы по субподрядным работам с проставлением в них дат, позже, чем они фактически были выполнены и даже позже, чем эти работы уже были сданы заказчику.

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства, подтверждают позицию налогового органа о намеренном оформлении документов между ООО «Стройтранс» и ООО «Нефтегазсервис» во 2 квартале 2017 года, для обхода условий, установленных статьей 176 НК РФ.

Также о наличии злоупотребления правом со стороны ООО «Стройтранс», с целью получить денежные средства из бюджета, свидетельствует и то, что первоначально поданная декларация по НДС за первый квартал 2017 года включала в себя вычеты, которые посредством подачи уточненной декларации, были перенесены на второй квартал 2017 года.

Таким образом, суд апелляционной инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что решение Управления ФНС России по Самарской области является законным и полностью соответствует установленным в ходе камеральной проверки обстоятельствам.

Выводы арбитражного суда апелляционной инстанции постановлены при правильном применении норм права, в связи с чем возражения заявителя не опровергают позицию суда и не свидетельствуют о неправильном применении им норм права или допущенной ошибке.

Доводы, изложенные в кассационной жалобе тождественны тем доводам, которые являлись предметом рассмотрения суда апелляционной инстанции, им дана надлежащая правовая оценка, основания для ее непринятия у кассационной инстанции отсутствуют.

По существу доводы кассационной жалобы сводятся к переоценке выводов суда апелляционной инстанции, что в силу положений статьи 286 и части 2 статьи 287 АПК РФ не допускается в суде кассационной инстанции.

При принятии кассационной жалобы к производству определением суда от 05.02.2021 заявителю кассационной жалобы предоставлена отсрочка уплаты государственной пошлины до рассмотрения кассационной жалобы по существу. Таким образом, с Общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» подлежит взысканию в доход федерального бюджета государственная пошлина в размере 1500 рублей за рассмотрение дела в суде кассационной инстанции.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, статьями 286, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Поволжского округа

ПОСТАНОВИЛ:

постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.12.2020 по делу № А55-7438/2020 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Взыскать с Общества с ограниченной ответственностью «СтройТранс» в доход федерального бюджета государственную пошлину за рассмотрение кассационной жалобы в размере 1500 рублей.

Арбитражному суду Самарской области выдать исполнительный лист в соответствии с настоящим постановлением.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий судья

Р.Р. Мухаметшин

Судьи

И.А. Хакимов

А.Н. Ольховиков