



АРБИТРАЖНЫЙ СУД  
НИЖЕГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ

---

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

Дело № А43-21957/2015

г. Нижний Новгород

31 декабря 2015 года

Резолютивная часть решения объявлена 23 декабря 2015 года

Изготовлено в полном объеме 31 декабря 2015 года

Арбитражный суд Нижегородской области в составе:

судьи Назаровой Елены Алексеевны (шифр 31-484),

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания

Садековой А.Р., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению

закрытого акционерного общества «СМУ-7»,

(ОГРН 1025203561734, ИНН 5261024510),

к инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода,

о признании незаконным решения инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода от 28.11.2014 №153

при участии

от заявителя: Рыбина А.В. (доверенность от 05.02.2015),

от ответчика: Некрасовой А.В. (доверенность от 24.08.2015).

УСТАНОВИЛ:

закрытое акционерное общество «СМУ-7» обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области с исковым заявлением, уточненным в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, о признании незаконным бездействия инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в невозврате 807 475 рублей. Заявитель просил обязать инспекцию ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода возвратить 807 475 рублей, а так же взыскать с инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в пользу закрытого акционерного общества «СМУ-7» проценты в размере 74388 рублей 63 копеек

за несвоевременный возврат излишне уплаченного налога (за период с 16.11.2014 по 23.11.2015).

Ответчик заявленные исковые требования отклонил, по мотивам изложенным в отзыве.

Как следует из материалов дела 20 октября 2011 года ЗАО «СМУ-7» была представлена в налоговый орган первичная налоговая декларация по НДС за 3 квартал 2011 года, в соответствии с которой налог, подлежащий уплате в бюджет, составил 1 973 745 рублей.

Далее 25 апреля 2012 года налогоплательщиком была представлена в налоговый орган уточненная налоговая декларация по НДС за 3 квартал 2011 года, в которой сумма налога, подлежащая уплате в бюджет была увеличена на 8 698 руб. Итого налог на добавленную стоимость, подлежащий уплате за 3 квартал 2011 года составил 1 982 443 руб. Налог заявителем был уплачен в полном объеме.

В счет уплаты налога инспекцией зачтены следующие суммы: 96 915 рублей (НДС к возмещению, заявленный во второй уточненной декларации за 4 квартал 2010 года), 150 000 рублей (платежный документ от 10.10.2011 №76), 411 000 рублей (платежный документ от 17.10.2011 № 102), 499 915 рублей (платежный документ от 03.11.2011 №290), 158 000 рублей (платежный документ от 09.11.2011 №327), 150 000 рублей (платежный документ от 06.12.2011 №593), 100 000 рублей (платежный документ от 15.12.2011 №656), 100 000 рублей (платежный документ от 16.12.2011 №671), 307 915 рублей (платежный документ от 19.12.2011 № 687).

Заявителем 19 августа 2014 года была представлена в инспекцию вторая уточненная налоговая декларация по НДС за 3 квартал 2011 года, в которой сумма налога, подлежащая уплате, была уменьшена на 3 557 136 рублей, в связи с чем, сумма НДС, заявленная к возмещению из бюджета составила 1 574 693 рублей.

Налог к возмещению из бюджета был уменьшен в связи с вынесением Арбитражным судом Нижегородской области 18.10.2013 решения по делу А43-12760/2012, которое было оставлено без изменения 22.01.2014 постановлением Первого Арбитражного апелляционного суда.

В соответствии с решением с ЗАО «СМУ-7» в пользу ООО «Консорциум Нижний Новгород-90» было взыскано 37 169 359 рублей неосновательного обогащения, были взысканы так же убытки, расходы по экспертизам и государственной пошлине. Неосновательное обогащение было взыскано в связи с расторжением договора подряда, между вышеуказанными организациями и признанием не выполненными работы на сумму 37 169 359 рублей.

17 октября 2014 года обществом было представлено в налоговый орган заявление № 46 от 15.10.2014 (вх. № 23634105 от 17.10.2014), в котором заявитель просил вернуть налог на добавленную стоимость, подлежащий возмещению в размере 3 557 136 рублей.

30 октября 2014 года инспекцией было принято решение № 5440 об отказе в осуществлении зачета (возврата) по причине проведения камеральной налоговой проверки.

03 декабря 2014 года представителю ЗАО «СМУ 7» было вручено сообщение № 153 об окончании камеральной проверки налоговой декларации по НДС за 3 квартал 2011 года и об отсутствии выявленных нарушений законодательства о налогах и сборах.

28 ноября 2014 года инспекцией ФНС России по Приокскому району г. Н.Новгорода было принято решение № 153 о возмещении суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению в размере 1 574 693 рублей.

10 декабря 2014 года обществом было представлено в инспекцию заявление № 60 от 10.12.2014 (вх. № 23905249 от 10.12.2014) о возврате излишне уплаченной суммы НДС за 3 квартал 2011 года в размере 1 982 443 руб.

17 декабря 2014 года налоговым органом принято решение № 99613 о возврате налога на добавленную стоимость, в соответствии с которым на расчетный счет налогоплательщика была возвращена переплата по НДС в размере 660 815 рублей, а так же 17.12.2014 было принято решение об отказе в осуществлении зачета (возврата) в связи с тем, что заявление о возврате (зачете) подано налогоплательщиком по истечении 3-х лет со дня уплаты указанной суммы (п.7 ст. 78 НК РФ).

Таким образом, инспекцией был произведен возврат налога на добавленную стоимость, уплаченного за 3 квартал 2011 года в размере 660 815 руб., а так же был произведен возврат налога, заявленного к возмещению за указанный период, в размере 1 574 693 руб.

Считая решение ИФНС России по Приокскому району неправомерным, 19.05.2015г. ЗАО «СМУ-7» обратилось в Управление ФНС России по Нижегородской области с заявлением, в которой общество просило признать незаконными действия (бездействие) должностных лиц налогового органа, выразившееся в отказе в возврате 1 321 628 рублей (3 557 136 рублей -1 574 693 рублей -660 815 рублей) и просило начислить проценты за каждый календарный день нарушения срока возврата суммы в размере 1 321 628 рублей.

Управлением ФНС России по Нижегородской области было вынесено решение, в соответствии с которым жалоба ЗАО «СМУ-7» от 19.05.2015 б/н на решение инспекции ФНС России по Приокскому району г. Н.Новгорода от 17.12.2014 № 5498 об отказе в осуществлении возврата излишне уплаченного НДС за 3 квартал 2011 года было

удовлетворено частично, отказ налогового органа в возврате 513 883 руб. был признан не соответствующим действующему законодательству.

17 июня 2015 года во исполнение вышеуказанного решения Управлением ФНС России по Нижегородской области инспекцией было принято решение № 102437 о возврате заявителю НДС в размере 513 883 рублей.

29 июня 2015 года было принято решение № 14 об уплате процентов в размере 22 611 рублей за нарушение сроков возврата излишне уплаченного НДС.

Не согласившись с принятым решением налогоплательщик обратился в Арбитражный суд с заявлением, в котором просил суд обязать инспекцию ФНС России по Приокскому району г. Нижнего Новгорода возвратить оставшиеся 807 475 рублей, а так же взыскать с инспекции ФНС России по Приокскому району г. Нижнего Новгорода, в пользу закрытого акционерного общества «СМУ-7» проценты за несвоевременный возврат излишне уплаченного налога в размере 74388 рублей 63 копеек (за период с 16.11.2014 по 23.11.2015).

Суд, рассмотрев заявленные исковые требования, считает их подлежащими удовлетворению частично, в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 ст. 21 НК РФ и подпунктом 5 пункта 1 ст. 32 НК РФ налогоплательщики имеют право на своевременный возврат (зачет) сумм излишне уплаченных налогов, а налоговый орган обязан осуществлять возврат (зачет) излишне уплаченных сумм налогов.

Пунктом 1 ст. 78 НК РФ установлено, что сумма излишне уплаченного налога подлежит зачету в счет предстоящих платежей налогоплательщика по этому или иным налогам, погашения недоимки по иным налогам, задолженности по пеням и штрафам за налоговые правонарушения либо возврату налогоплательщику в порядке, предусмотренном настоящей статьей.

Согласно пункту 6 ст. 78 НК РФ, сумма излишне уплаченного налога подлежит возврату по письменному заявлению (заявлению, представленному в электронной форме с усиленной квалифицированной электронной подписью по телекоммуникационным каналам связи) налогоплательщика в течение одного месяца со дня получения налоговым органом такого заявления. Возврат налогоплательщику суммы излишне уплаченного налога при наличии у него недоимки по иным налогам соответствующего вида или задолженности по соответствующим пеням, а также штрафам, подлежащим взысканию в случаях, предусмотренных Налоговым кодексом, производится только после зачета суммы излишне уплаченного налога в счет погашения недоимки (задолженности).

Заявление о зачете или о возврате суммы излишне уплаченного налога может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы (пункт 7 ст. 78 НК РФ).

В соответствии с п. 10 ст. 78 НК РФ в случае если возврат суммы излишне уплаченного налога осуществляется с нарушением срока, налоговым органом на сумму излишне уплаченного налога, которая не возвращена в установленный срок, начисляются проценты налогоплательщику, за каждый календарный день нарушения срока возврата. Процентная ставка принимается равной ставке рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действовавшей в дни нарушения срока возврата.

В соответствии с пунктом 3 статьи 453 ГК РФ. в случае изменения или расторжения договора в судебном порядке обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

Из положений ст. 171 НК РФ следует, что налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога на добавленную стоимость, исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ, на установленные ст. 171 НК РФ налоговые вычеты.

Согласно пункту 2 ст. 173 НК РФ, если сумма налоговых вычетов в каком-либо налоговом периоде превышает общую сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ и увеличенную на суммы налога, восстановленного в соответствии с пунктом 3 ст. 170 НК РФ, положительная разница между суммой налоговых вычетов и суммой налога, исчисленной по операциям, признаваемым объектом налогообложения в соответствии с подпунктами 1 и 2 пункта 1 ст. 146 НК РФ, подлежит возмещению налогоплательщику в порядке и на условиях, которые предусмотрены ст. ст. 176 и 176.1 НК РФ, за исключением случаев, когда налоговая декларация подана налогоплательщиком по истечении трех лет после окончания соответствующего налогового периода.

В случае отказа налогового органа в удовлетворении заявления налогоплательщика о возврате или зачете излишне уплаченных сумм налогов и пеней налогоплательщик вправе обратиться в суд с иском о возврате или зачете указанных сумм (пункт 22 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.02.2001 N 5 "О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса Российской Федерации").

Пунктом 8 статьи 78 Налогового кодекса Российской Федерации определен трехлетний срок на подачу налогоплательщиком заявления о возврате излишне уплаченного налога в налоговый орган.

Вопрос о порядке исчисления срока подачи налогоплательщиком в суд заявления о возврате излишне уплаченного налога должен решаться применительно к пункту 2 статьи 79 Налогового кодекса Российской Федерации с учетом того, что такое заявление должно быть подано в течение трех лет со дня, когда налогоплательщик узнал или должен был узнать о факте излишне уплаченного налога.

Конституционный Суд Российской Федерации в Определении N 675-О-П от 01.10.2008 разъяснил, что условие реализации права налогоплательщика на возмещение сумм налога на добавленную стоимость, установленное пунктом 2 ст. 173 НК РФ, совпадает с правилом, закрепленным в качестве общего в пункте 7 ст. 78 НК РФ, согласно которому излишне уплаченная сумма налога подлежит возврату или зачету в течение трехлетнего срока на подачу заявления о возврате излишне уплаченной суммы налога. Этот срок, в соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении N 173-О от 21.06.2001, предназначен для предъявления соответствующего требования непосредственно налоговому органу, и его пропуск не препятствует налогоплательщику обратиться в суд в порядке гражданского или арбитражного судопроизводства с иском о возврате соответствующей суммы из бюджета, и в таком случае действуют общие правила исчисления срока исковой давности - со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (пункт 1 ст. 200 ГК РФ).

При этом, согласно правовой позиции, сформулированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 12882/08 от 25.02.2009, вопрос определения времени, когда налогоплательщик узнал или должен был узнать об излишней уплате налога, надлежит разрешать с учетом оценки совокупности всех имеющих значение для дела обстоятельств, в частности установить причину, по которой налогоплательщик допустил переплату налога; наличие у него возможности для правильного исчисления налога по данным первоначальной налоговой декларации, изменения действующего законодательства в течение рассматриваемого налогового периода, а также другие обстоятельства, которые могут быть признаны судом в качестве достаточных для признания не пропущенным срок на возврат налога.

Судом, в ходе судебного разбирательства установлено, что заявитель обратился в налоговый орган и в суд с заявлением о возврате излишне уплаченного налога на основании решения Арбитражного суда Нижегородской области от 18.10.2013 по делу А43-12760/2012, вступившего в законную силу 22 января 2014 года, в соответствии с которым был уменьшен объем реализации, осуществленной в третьем квартале 2011 года, в связи с расторжением договора подряда между ЗАО «СМУ-7» и ООО «Консорциум

Нижний Новгород-90» ИНН 5262013239 и признанием не выполненными работ на сумму 37 169 359 руб.

Учитывая правовую позицию Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенную в Постановлении от 08.11.2006 N 6219/06 о том, что вопрос о порядке исчисления срока подачи налогоплательщиком в суд заявления о возврате излишне уплаченного налога должен решаться применительно к пункту 2 статьи 79 НК РФ, с учетом того, что такое заявление должно быть подано в течение трех лет со дня, когда налогоплательщик узнал или должен был узнать о факте излишней уплаты налога. суд пришел к выводу, что срок заявителем не пропущен, так как в данном случае срок необходимо исчислять с момента вступления решения суда по делу А43-12760/2012 в законную силу, т.е. с 22.01.2014 .

Таким образом требования заявителя о признании незаконным бездействия инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в не возврате 807 475 руб., и обязать инспекцию ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода возвратить 807 475 рублей подлежат удовлетворению.

Требования заявителя о взыскании с инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в пользу закрытого акционерного общества «СМУ-7» процентов за несвоевременный возврат излишне уплаченного налога в размере 74388 рублей 63 копеек (за период с 16.11.2014 по 23.11.2015) подлежат удовлетворению частично, в размере 57734 рублей 46 копеек, в остальной части требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Согласно пункту 6 статьи 78 НК РФ сумма излишне уплаченного налога подлежит возврату по письменному заявлению налогоплательщика в течение одного месяца со дня получения налоговым органом такого заявления.

В пункте 11 Информационного письма от 22.12.2005 N 98 "Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с применением отдельных положений главы 25 Налогового кодекса Российской Федерации" Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указал на то, что срок на возврат (зачет) суммы излишне уплаченного налога (авансового платежа), определенный пунктом 9 статьи 78 НК РФ, начинается исчисляться со дня подачи заявления о возврате (зачете), но не ранее, чем с момента завершения камеральной налоговой проверки по соответствующему налоговому (отчетному) периоду либо с момента, когда такая проверка должна была быть завершена по правилам статьи 88 НК РФ.

В случае, если возврат суммы излишне уплаченного налога осуществляется с нарушением срока, установленного пунктом 6 статьи 78 Кодекса, налоговым органом на

сумму излишне уплаченного налога, которая не возвращена в установленный срок, начисляются проценты, подлежащие уплате налогоплательщику, за каждый календарный день нарушения срока возврата.

Процентная ставка принимается равной ставке рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действовавшей в дни нарушения срока возврата (пункт 10 статьи 78 Кодекса).

Как установлено судом и следует из материалов дела, Обществом было подано в налоговый орган заявление о возврате излишне уплаченного налога лишь 10 декабря 2014 года, следовательно с 12 января 2015 года подлежат начислению проценты.

Довод заявителя о том, что заявление о возврате переплаты по НДС за 3 квартал 2011 год в сумме 3557136 рублей было подано в налоговый орган 15.10.2014 судом во внимание не принимается, поскольку 15.10.2014 налогоплательщиком действительно было подано заявление, но не о возврате переплаты, а о возврате НДС к возмещению в соответствии со статьей 176 НК РФ.

На основании данного заявления было принято решение о возврате налога на добавленную стоимость, подлежащего возмещению в размере 1574693 рублей.

Таким образом, поскольку налоговым органом не произведен возврат излишне уплаченного налога налогоплательщику то в соответствии с пунктом 10 статьи 78 НК РФ налоговый орган должен выплатить истцу (налогоплательщику) проценты, подлежащие уплате в связи с несвоевременным возвратом суммы излишне уплаченного налога. Общая сумма процентов, подлежащая возврату, составила 57734 руб. 48 копейки ( за период с 12.01.2015 по 23.11.2015).

Расходы по госпошлине на основании статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса подлежат отнесению на ответчика.

Руководствуясь статьями 110, 167-170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### Р Е Ш И Л:

Признать незаконным бездействие Инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в невозврате 807 475 руб., обязать Инспекцию ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода вернуть 807 475 руб.

Взыскать с Инспекции ФНС России по Приокскому району г.Нижнего Новгорода в пользу закрытого акционерного общества «СМУ-7» (ОГРН 1025203561734, ИНН 5261024510) проценты за несвоевременный возврат излишне уплаченного налога в размере 57 734 руб.



Взыскать с ИФНС России по Приокскому району города Нижнего Новгорода в пользу закрытого акционерного общества «СМУ-7» (ОГРН 1025203561734, ИНН 5261024510) государственную пошлину в размере 3 000 руб.

В остальной части заявленных исковых требований истцу отказать.

Решение может быть обжаловано в Первый арбитражный апелляционный суд г.Владимир через Арбитражный суд Нижегородской области в течение месяца с момента принятия решения. В таком же порядке решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Волго-Вятского округа г.Н.Новгород в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта, при условии, что оно было предметом рассмотрения Первого арбитражного апелляционного суда г.Владимир или Первый арбитражный апелляционный суд г.Владимир отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

Е.А. Назарова