



**ОДИННАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**  
443070, г. Самара, ул. Аэродромная, 11А, тел. 273-36-45  
[www.11aas.arbitr.ru](http://www.11aas.arbitr.ru), e-mail: [info@11aas.arbitr.ru](mailto:info@11aas.arbitr.ru)

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

апелляционной инстанции по проверке законности и  
обоснованности решения арбитражного суда,  
не вступившего в законную силу

18 февраля 2010 г.  
г. Самара

Дело № А55-23119/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 15 февраля 2010 г.  
Постановление в полном объеме изготовлено 18 февраля 2010 г.  
Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:  
председательствующего судьи Апаркина В.Н.,  
судей Засыпкиной Т.С., Марчик Н.Ю.,  
при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Сурковой Г.В.,  
с участием:  
от заявителя Общества с ограниченной ответственностью «ВолгаТрастХолдинг» -  
извещен, не явился;  
от ответчика Инспекции Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г.  
Самары – представитель Ларионова Е.Н. доверенность от 20.11.2009 г. № 04-11/2490;  
рассмотрев в открытом судебном заседании 15 февраля 2010 г. в зале № 6 апелляционную  
жалобу Инспекции Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г.  
Самары,  
на решение Арбитражного суда Самарской области от 07 декабря 2009 г. по делу № А55-  
23119/2009 (судья Корнилов А.Б.),  
по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «ВолгаТрастХолдинг», г.  
Самара  
к Инспекции Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г. Самары, г.  
Самара  
о взыскании 5 615 164,39 руб.,

**УСТАНОВИЛ:**

Общество с ограниченной ответственностью «ВолгаТрастХолдинг» обратилось в  
Арбитражный суд Самарской области с заявлением (с учетом уточнений л.д. 37-39) о  
взыскании с Инспекции Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г.  
Самары 5 615 164,39 руб. - процентов за просрочку возврата излишне взысканных сумм  
налогов, пени и штрафа.

Решением суда 1 инстанции от 7 декабря 2009 года требования Общества  
удовлетворены, с Инспекции Федеральной налоговой службы по Железнодорожному  
району г. Самары в пользу заявителя взысканы 5 615 164,39 руб. - проценты за просрочку  
возврата излишне взысканных сумм налогов, пени и штрафа.

В апелляционной жалобе налоговый орган просит решение суда отменить и  
принять по делу новый судебный акт, ссылаясь на то, что до получения заявления  
налогоплательщика, в котором содержится явно выраженная воля на возврат ему сумм  
налога, у налогового органа отсутствует обязанность возвращать налог. Заявление на

возврат излишне взысканных сумм по решению выездной налоговой проверки было подано ООО «ВолгаТрастХолдинг» в 2005 году, в связи с чем проценты за несвоевременный возврат излишне взысканных сумм налога на добавленную стоимость должны начисляться с 2005 года.

Общество с ограниченной ответственностью «ВолгаТрастХолдинг» в отзыве на апелляционную жалобу просит решение суда 1 инстанции оставить без изменения, апелляционную жалобу Инспекции - без удовлетворения.

В судебном заседании представитель налогового органа доводы, изложенные в апелляционной жалобе, поддержал.

Представитель Общества в судебное заседание не явился, о времени и месте судебного разбирательства извещен надлежащим образом.

В соответствии со ст.156 АПК РФ рассмотрение дела проводится в отсутствие представителя ООО «ВолгаТрастХолдинг».

Проверив материалы дела, выслушав представителя налогового органа, оценив имеющиеся в деле доказательства, суд апелляционной инстанции считает решение суда 1 инстанции законным и обоснованным, а апелляционную жалобу - не подлежащей удовлетворению по следующим основаниям.

Вступившими в законную силу судебными актами: решением Арбитражного суда Самарской области от 15.04.2009 г., постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.07.2009 г. и постановлением Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 22.10.2009 г. по делу № А55-14573/2005, в котором участвовали те же лица, что и по настоящему делу, установлены следующие обстоятельства (л.д.6-12,43-48).

По результатам проведения выездной налоговой проверки по вопросу правильности уплаты ООО «ВолгаТрастХолдинг» НДС за 2001 г. Инспекцией Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г. Самары было установлено занижение налогооблагаемой базы по НДС в сумме 28 166 290 руб. и принято решение № 09-38/217 от 27 апреля 2002 г. о привлечении Общества к налоговой ответственности в виде взыскания штрафа по п.1 ст.122 НК РФ, доначислении налога в сумме 4 497 860 руб. и пеней в сумме 349 505 руб.

Решение от 27.04.2002 № 09-38/217 явилось предметом судебных разбирательств по делам А55-6244/06-25 и №А55-6924/2002 по искам налогоплательщика о признании недействительным ненормативного акта налогового органа и налогового органа о принудительном взыскании налоговых санкций.

Рассмотрев заявление о принудительном взыскании налоговых санкций (дело №А55-6924/2002), исследовав и оценив решение налогового органа от 27.04.2002 г. №09-38/217 и представленные доказательства, суды апелляционной и кассационной инстанции (постановления от 08.04.2008 г. и 11.06.2008 г.) отказали налоговому органу во взыскании санкций. Суды указали, что у Инспекции отсутствуют правовые основания для взыскания с Общества 939 855 руб. штрафа на основании статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, поскольку налоговый орган не доказал правильность доначисления НДС в сумме 4 699 282 руб. и штрафа.

Определением от 16.12.2008 г. отказано в передаче в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации дела № А55-6924/02 Арбитражного суда Самарской области для пересмотра в порядке надзора названных судебных актов.

В удовлетворении заявления налогоплательщика о признании недействительным ненормативного акта налогового органа по делу № А55-6244/06-25 отказано по процессуальным основаниям - в связи с пропуском трехмесячного срока на его обжалование, установленного пунктом 4 статьи 198 АПК РФ.

Налог и пени взысканы налоговым органом на основании инкассовых поручений от 13.05.2002 г. № 10927, от 15.05.2002 г. № 10926.

Параллельно процедуре судебного оспаривания, налогоплательщик занимался восстановлением и сбором бухгалтерских документов за 2001 год.

Проведя аудиторскую проверку по восстановленным документам, и, установив, излишнюю уплату налога и пени, налогоплательщик 03.03.2005 г., 17.06.2005 г. подал уточненную налоговую декларацию за декабрь 2001 года, в которой к вычету указал сумму НДС в размере 4 497 860 руб.

Требованием о предоставлении документов от 10.03.2005 г. № 09-33к/578/01-25/1281 Инспекции в целях проведения камеральной налоговой проверки уточненной налоговой декларации за декабрь 2001 года истребовало у налогоплательщика ряд документов.

Однако сведений о проведении налоговым органом камеральной проверки не установлено.

21.06.2005 г. заявитель обратился в налоговый орган с заявлением о возмещении НДС в сумме 4 497 860 руб., пени в сумме 349 505 руб. и штрафа в сумме 899 572 руб., начисленных решением от 27.04.2002 г. № 09-38/217. При этом заявитель просил вернуть не всю сумму излишне взысканной налоговой задолженности, а с учетом НДС к уплате (включая пени и штраф) по уточненной декларации за данный налоговый период.

Поскольку названную сумму налога и пени Инспекция не возвратила, Общество обратилось в Арбитражный суд Самарской области с настоящим заявлением об их возврате.

Излишне взысканный штраф в сумме 939 856 руб. налогоплательщику уже возвращен по определению Арбитражного суда Самарской области от 10.09.2008 г. по делу № А55-6924/2002.

Вступившим в законную силу судебным актом по делу № А55-6924/2002-постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.04.2008 г., где участвовали те же лица, установлено, что налоговый орган не доказал правильность начисления НДС в сумме 4 699 282 руб. и штрафа в размере 939 855 руб., поэтому налоговому органу было отказано во взыскании штрафа в сумме 939 855 руб.

Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Самарской области от 15.04.2009 г. по делу № А55-14573/2005, в котором также участвуют те же лица, требования налогоплательщика о возврате излишне взысканных сумм налога в размере 4 497 860 руб. и пеней в размере 349 505 руб. были удовлетворены (л.д.6-12).

В соответствии с ч.2 ст.69 АПК РФ обстоятельства, установленные указанными вступившими в законную силу судебными актами, не доказываются вновь при рассмотрении настоящего дела.

Из материалов настоящего дела следует, что платежными поручениями от 04.03.2009 г. № 579 на сумму 939 456 руб., от 03.08.2009 г. № 116 на сумму 4 497 860 руб. и № 115 на сумму 349 505 руб. Инспекция возвратила на расчетный счет заявителя в банке излишне взысканные по указанному решению инкассовыми поручениями от 13.05.2002 г. № 10927 и от 15.05.2002 г. № 10926 налог, пени и штраф (л.д.25-27).

О принятом решении о возврате излишне взысканных сумм налога и пеней Инспекция уведомила налогоплательщика извещением от 30.07.2009 г. № 2296 (л.д.13).

Поскольку возврат налога, пеней и штрафа произведен налоговым органом без начисления процентов, Общество обратилось в арбитражный суд с заявлением (с учетом уточнения) о взыскании с налогового органа процентов в сумме 5 615 164,39 руб. в соответствии со ст.79 НК РФ.

Суд 1 инстанции, удовлетворяя требования заявителя, руководствовался положениями ст.79 НК РФ.

Согласно пункту 1 статьи 79 НК РФ (в редакции Федерального закона от 09.07.1999 N 154-ФЗ) возврату налогоплательщику подлежала сумма излишне взысканного налога, сбора, а также пеней.

Пунктами 4 и 7 статьи 79 НК РФ предусматривалось возвращение сумм излишне взысканного налога, сбора и пеней с начисленными на них процентами.

С 01.01.2007г. вступил в силу Федеральный закон от 27.07.2006 г. N 137-ФЗ "О внесении изменений в часть первую и часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию налогового администрирования" (далее - Федеральный закон N 137-ФЗ), согласно которому статья 79 НК РФ предусматривает возврат сумм излишне взысканных налога, сбора, пеней и штрафа.

Пунктом 9 статьи 79 НК РФ в редакции названного Закона установлено, что правила настоящей статьи применяются также в отношении зачета или возврата сумм излишне взысканных авансовых платежей, сборов, пеней и штрафа и распространяются на налоговых агентов и плательщиков сборов.

В соответствии с пунктом 9 статьи 7 Федерального закона N 137-ФЗ суммы налогов, сборов, пеней, штрафов, излишне уплаченные (взысканные) до 1 января 2007 года и подлежащие возврату в соответствии со статьями 78 и 79 части первой Налогового кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) и статьей 333.40 части второй Налогового кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона), возвращаются налогоплательщику (налоговому агенту, плательщику сбора) в порядке, действовавшем до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Таким образом, Федеральный закон N 137-ФЗ распространил действие норм статьи 79 НК РФ, касающихся излишне взысканных сумм штрафа, на период до 01.01.2007г.

Начисление процентов на сумму излишне взысканного налога является компенсацией экономических потерь налогоплательщика в связи с неправомерным изъятием денежной суммы, то есть восстановлением нарушенного права налогоплательщика.

Согласно пункту 4 статьи 79 Налогового кодекса Российской Федерации сумма излишне взысканного налога возвращается с начисленными на нее процентами за счет общих поступлений в бюджет (внебюджетный фонд), в который были зачислены суммы излишне взысканного налога (в ред. Федерального закона от 09.07.1999 № 154-ФЗ).

Проценты на указанную сумму начисляются со дня, следующего за днем взыскания, по день фактического возврата.

Процентная ставка принимается равной действовавшей в эти дни ставке рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

Аналогичные положения содержатся также и в п.5 ст.79 НК РФ (в ред. Федерального закона от 27.07.2006 г. № 137-ФЗ).

Согласно представленному налогоплательщиком расчету за период со дня взыскания указанных сумм налога, пеней, штрафа и по день их фактического возврата налоговым органом сумма процентов составила 5 615 164,39 руб.

Расчет процентов судом 1 инстанции проверен и правомерно признан соответствующим требованиям налогового законодательства.

Возражений по механизму расчета налоговым органом не заявлено.

Приведенные налоговым органом в апелляционной жалобе доводы о том, что проценты должны начисляться с 2005 г., т.е. не с момента взыскания, а с момента подачи налогоплательщиком заявления о возврате излишне взысканных сумм налога, пени, штрафа, являются ошибочными, как не основанные на содержании п.5 ст.79 НК РФ.

При таких обстоятельствах суд 1 инстанции обоснованно удовлетворил заявление ООО «ВолгаТрастХолдинг», оснований для отмены решения суда не имеется.

Руководствуясь статьями 268-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Самарской области от 07 декабря 2009 г. по делу № А55-23119/2009 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в двухмесячный срок в Федеральный арбитражный суд Поволжского округа через суд первой инстанции.

Председательствующий

В.Н. Апаркин

Судьи

Т.С. Засыпкина

Н.Ю. Марчик