



ОДИННАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
443070, г. Самара, ул. Аэродромная, 11А, тел. 273-36-45
www.11aas.arbitr.ru, e-mail: info@11aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

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

03 июня 2010 г.
г. Самара

Дело № А55-36159/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 02 июня 2010 г.
В полном объеме постановление изготовлено 03 июня 2010 г.

Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего Семушкина В.С., судей Филипповой Е.Г., Кувшинова В.Е.,
при ведении протокола секретарем судебного заседания Олениной Е.В.,
с участием в судебном заседании:
представителя ООО «Промкриоген» Ковалевой С.В. (доверенность от 25 января 2010г.),
Скляр Т.В. - представителя Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №2 по
Самарской области (доверенность от 12 ноября 2009г.) и Управления Федеральной налоговой
службы по Самарской области (доверенность от 04 августа 2009г.),
рассмотрев в открытом судебном заседании 02 июня 2010г. в помещении суда апелляционные
жалобы Управления Федеральной налоговой службы по Самарской области, г. Самара, и
Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №2 по Самарской области,
Самарская область, г. Тольятти, на решение Арбитражного суда Самарской области от 26
марта 2010г. по делу №А55-36159/2009 (судья Харламов А.Ю.), принятое по заявлению ООО
«Промкриоген», Самарская область, г. Тольятти, к Межрайонной инспекции Федеральной
налоговой службы №2 по Самарской области, при участии в деле в качестве третьего лица
Управления Федеральной налоговой службы по Самарской области,
о признании недействительным ненормативно-правового акта налогового органа,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Промкриоген» (далее – ООО «Промкриоген», общество) обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением о признании недействительным постановления Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №2 по Самарской области (далее – налоговый орган) от 15 октября 2009г. № 402 о взыскании налогов, сборов, пеней, штрафов за счет имущества налогоплательщика.

Решением от 26 марта 2010 г. по делу № А65-36159/2009 Арбитражный суд Самарской области удовлетворил заявление ООО «Промкриоген».

В апелляционных жалобах налоговые органы просят отменить решение суда первой инстанции, считая его незаконным и необоснованным.

Общество отклонило апелляционные жалобы по основаниям, приведенным в отзыве.

В заседании суда апелляционной инстанции представитель налоговых органов поддержала апелляционные жалобы по изложенным в них мотивам.

Представитель ООО «Промкриоген» отклонила апелляционные жалобы, просила оставить без изменения решение суда первой инстанции, считая его законным и обоснованным.

Рассмотрев дело в порядке апелляционного производства, проверив обоснованность доводов, приведенных в апелляционных жалобах и в отзывах на них, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции отменяет решение суда первой инстанции ввиду несоответствия выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела (пункт 4 части 1 и часть 2 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации) и неправильного применения норм материального права (пункт 4 части 1 и часть 2 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Как видно из материалов дела, решением от 12 августа 2009 г. №07-20/30 налоговый орган предложил ООО «Промкриоген» уплатить недоимку по налогу на прибыль и налогу на добавленную стоимость (далее – НДС) в общей сумме 43092389 руб., начислил пени, приходящиеся на указанную сумму налога, а также штраф в сумме 5018048 руб.

24 сентября 2009 г. налоговый орган вынес требование №5547, которым предложил ООО «Промкриоген» в срок до 04 октября 2009 г. погасить задолженность по налогам в сумме 43092389 руб., пени в сумме 14697596 руб., штрафам в сумме 5018048 руб.

Суд первой инстанции сделал правильный вывод о том, что налоговым органом соблюдены требования НК РФ о порядке вынесения и вручения ООО «Промкриоген» требования об уплате налогов, пени и штрафов.

В связи с неисполнением ООО «Промкриоген» в добровольном порядке требования от 24 сентября 2009 г. № 5547 налоговый орган принял решение от 06 октября 2009 г. № 15683 о взыскании с общества налогов в сумме 43092389 руб. 00 коп., пени в сумме 14693596 руб. и штрафов в сумме 5018048 руб. за счет денежных средств на счетах налогоплательщика.

Поскольку задолженность ООО «Промкриоген» перед бюджетом не была погашена за счет денежных средств на счетах в банках, налоговый орган 15 октября 2009 г. вынес постановление №402 о взыскании налогов в общей сумме 43092389 руб., пени в сумме 14693305 руб. 53 коп. и штрафов в сумме 4232771 руб. 32 коп. за счет имущества налогоплательщика.

Суд первой инстанции сделал ошибочный вывод о том, что налоговым органом не была соблюдена процедура взыскания налогов, пени и налоговых санкций за счет денежных средств ООО «Промкриоген» в банках, в связи с чем незаконно признал недействительным в полном объеме оспариваемое постановление.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок обязанность по уплате налога исполняется в принудительном порядке путем обращения взыскания на денежные средства на счетах налогоплательщика. Пунктом 2 данной статьи предусмотрено, что взыскание налога производится по решению налогового органа путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика, поручения налогового органа на списание и перечисление в бюджетную систему Российской Федерации необходимых денежных средств со счетов налогоплательщика.

Из материалов дела видно, что по состоянию на 15 октября 2009 г. (дату вынесения оспариваемого постановления) у ООО «Промкриоген» были открыты расчетные счета в Поволжском банке Сбербанка России и ОАО «НТБ». Расчетный счет общества в филиале АКБ «НРБАНК» в г. Саратове открыт 19 октября 2009 г. При таких обстоятельствах вывод суда первой инстанции о том, что налоговый орган неправомочно не запросил информацию о наличии денежных средств на данном расчетном счете до принятия постановления о взыскании налогов, пени и штрафов за счет имущества общества, является незаконным.

Материалами дела подтверждается, что 06 октября 2009 г. налоговый орган с целью взыскания с ООО «Промкриоген» задолженности перед бюджетом выставил инкассовые поручения №№ 31459-31469.

Суд первой инстанции незаконно посчитал, что налоговый орган выставил на расчетный счет ООО «Промкриоген» инкассовые поручения №№ 31460, 31468 15 октября 2009 г., то есть одновременно с принятием оспариваемого постановления.

Как было указано ранее, инкассовые поручения датированы 06 октября 2009 г., а 15 октября 2009 г. на основании платежных ордеров банка было осуществлено списание денежных средств с расчетного счета общества. Из указания Центрального банка Российской Федерации от 01 марта 2001 г. №926-У «О порядке работы с расчетными документами, платежными ордерами

при изменении реквизитов банков и их клиентов» усматривается, что платежный ордер не является расчетным документом, а используется при оформлении внутрибанковских расчетов.

По мнению суда апелляционной инстанции, отзыв инкассовых поручений не является необходимым условием для вынесения налоговым органом постановления о взыскании налога за счет имущества, а само наличие инкассовых поручений не может быть основанием для признания этого постановления недействительным.

НК РФ не содержит норм о том, что отзыв налоговым органом инкассовых поручений из банка является обязательным условием принятия решения о взыскании налога за счет иного имущества налогоплательщика, а также норм о необходимости направлении инкассовых поручений во все банки, в которых открыты расчетные счета налогоплательщика.

Данный вывод согласуется с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении Президиума от 19 июля 2005 г. № 853/05.

Суд апелляционной инстанции также считает, что принятие решения о взыскании налогов, пени и налоговых санкций за счет имущества налогоплательщика при одновременном наличии выставленных инкассовых поручений не влечет нарушения прав и законных интересов налогоплательщика.

Согласно пункту 3.2 Методических рекомендаций по организации взаимодействия налоговых органов Российской Федерации и службы судебных приставов Министерства юстиции Российской Федерации при исполнении постановлений налоговых органов о взыскании налога (сбора), а также пеней за счет имущества налогоплательщика-организации или налогового агента - организации, утвержденных 13 ноября 2003 г. совместным приказом МНС России (№ БГ-3-29/619) и Минюста России (№289), в целях защиты прав должника и приведения действий по принудительному взысканию налогов (сборов), а также пеней в соответствие с законодательством Российской Федерации после получения от службы судебных приставов копии постановления о возбуждении исполнительного производства налоговый орган принимает решение о приостановлении списания денежных средств в бесспорном порядке со счетов должника (приостанавливает действие инкассового поручения, выставленного к счету должника) и в тот же день направляет его в соответствующий банк.

Суд первой инстанции сделал ошибочный вывод о том, что налоговый орган не предпринял достаточных действий для получения сведений о наличии денежных средств на расчетных счетах ООО «Промкриоген».

Из материалов дела видно, что 15 октября 2009 г. налоговый орган направил запросы в Поволжский банк Сбербанка России и в ОАО «НТБ». По сведениям, представленным данными банками, по состоянию на 15 октября 2009 г. на расчетных счетах ООО «Промкриоген» отсутствовали денежные средства, достаточные для погашения задолженности общества перед бюджетом (остаток на расчетном счету в ОАО «НТБ» составлял 666 руб. 60 коп., в Поволжском банке Сбербанка России – 98918 руб.).

Вопреки требованиям части 1 статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации об обязанности доказывания, ООО «Промкриоген» не представило никаких доказательств, которые бы подтверждали наличие у него денежных средств, достаточных для уплаты налогов, пени и налоговых санкций, начисленных налоговым органом по решению от 12 августа 2009 г. №07-20/30.

Исходя из оценки изложенных обстоятельств в их совокупности и взаимосвязи суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что суд первой инстанции безосновательно признал недействительным оспариваемое постановление по мотиву несоблюдения процедуры взыскания налогов, пени и налоговых санкций за счет денежных средств на счетах общества в банках.

Между тем, решением от 26 декабря 2009 г. по делу №А55-28840/2009 Арбитражный суд Самарской области признал недействительным решение налогового органа от 12 августа 2009 г. №07-20/30 в части предложения уплатить налоги в общей сумме 43037611 руб., начисления пени, приходящихся на указанную сумму налогов, а также штрафа в сумме 4856098 руб. Данное решение суда первой инстанции оставлено без изменения постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 17 марта 2009 г. и вступило в законную силу.

Исходя из положений части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации об основаниях освобождения от доказывания, суд апелляционной инстанции считает, что с ООО «Промкриоген» могут быть взысканы налоги, пени и налоговые санкции лишь в сумме, превышающей налоги, пени и налоговые санкции, начисление которых признано неправомерным решением Арбитражного суда Самарской области от 26 декабря 2009 г. по делу №А55-28840/2009.

На основании изложенного суд апелляционной инстанции отменяет решение суда первой инстанции и принимает новый судебный акт, которым признает недействительным оспариваемое постановление в части взыскания с ООО «Промкриоген» налогов в сумме 43037611 руб., пени, приходящихся на указанную сумму налогов, и штрафов в сумме 4232771 руб. В остальной части суд апелляционной инстанции отказывает в удовлетворении заявления общества.

Руководствуясь статьями 268-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд апелляционной инстанции

ПОСТАНОВИЛ:

Отменить решение Арбитражного суда Самарской области от 26 марта 2010г. по делу №А55-36159/2009.

Принять новый судебный акт.

Признать недействительным постановление Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №2 по Самарской области от 15 октября 2009г. № 402 о взыскании налогов, сборов, пеней, штрафов за счет имущества налогоплательщика (плательщика сборов) - организации, индивидуального предпринимателя или налогового агента - организации, индивидуального предпринимателя в части взыскания с общества с ограниченной ответственностью «Промкриоген» налогов в сумме 43037611 (сорок три миллиона тридцать семь тысяч шестьсот одиннадцать) рублей, пени, приходящихся на указанную сумму налогов, штрафов в сумме 4232771 (четыре миллиона двести тридцать две тысячи семьсот семьдесят один) рубль.

В удовлетворении заявления общества с ограниченной ответственностью «Промкриоген» в остальной части отказать.

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

Председательствующий

В.С. Семушкин

Судьи

В.Е. Кувшинов

Е.Г. Филиппова