**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД**
**ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА**

---

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**
кассационной инстанции по проверке законности
и обоснованности судебных актов арбитражных судов,
вступивших в законную силу

11 февраля 2014 г. Дело №А62-2656/2013
г. Калуга

Резолютивная часть постановления объявлена 04.02.2014г.

Федеральный арбитражный суд Центрального округа в составе:

| | |
|---|---|
| Председательствующего | Чаусовой Е.Н. |
| Судей | Егорова Е.И.<br>Ермакова М.Н. |

При участии в заседании:

| | |
|---|---|
| от ОАО "Смоленскэнергоремонт" (ОГРН 1036758336009, г. Смоленск, ул. Индустриальная, д.5) | Седова В.В. - представителя (доверен. от 31.12.2013г. №5, пост.),<br>Хатрусова А.И. - представителя (доверен. от 17.06.2013г. №12, пост.), |
| от Инспекции ФНС России по г. Смоленску (г. Смоленск, пр-т Гагарина, д.23В) | Близнюка М.В. – представителя (доверен. от 08.04.2013г. №0703/008698), |

рассмотрев кассационную жалобу ОАО "Смоленскэнергоремонт" на решение Арбитражного суда Смоленской области от 13.08.2013г. (судья Пузаненков Ю.А.) и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.11.2013г. (судьи Еремичева Н.В., Мордасов Е.В., Стаханова В.Н.) по делу №А62-2656/2013,

У С Т А Н О В И Л:

Открытое акционерное общество "Смоленскэнергоремонт" обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения Инспекции

ФНС России по г. Смоленску от 11.03.2013г. №20/2.

Решением Арбитражного суда Смоленской области от 13.08.2012г. в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.11.2013г. решение суда оставлено без изменения.

В кассационной жалобе ОАО "Смоленскэнергоремонт" просит решение и постановление судов отменить, ссылаясь на нарушение норм материального и процессуального права.

Изучив материалы дела, обсудив доводы жалобы, выслушав объяснения представителей сторон, кассационная инстанция не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов.

Как следует из материалов дела, Инспекцией ФНС России по г. Смоленску проведена выездная проверка ОАО "Смоленскэнергоремонт" по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты (удержания, перечисления) налогов и сборов за период с 01.01.2009г. по 31.05.2012г., по результатам которой составлен акт от 31.01.2013г. №20/1 и принято решение от 11.03.2013г. №20/2 о доначислении налога на прибыль в сумме 1858445руб. и пени в сумме 177351руб., налога на добавленную стоимость в сумме 1672602руб. и пени в сумме 451274руб., применении штрафа по налогу на прибыль в сумме 371689руб., штрафа по налогу на добавленную стоимость в сумме 188101руб., а также обществу предложено уменьшить убытки, исчисленные налогоплательщиком по налогу на прибыль организаций за 2009 год в сумме 4067195руб.

Решением Управления ФНС России по Смоленской области от 29.04.2013г. №77 решение инспекции оставлено без изменения.

Не согласившись с решением инспекции, ОАО "Смоленскэнергоремонт" обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Из оспариваемого решения инспекции следует, что налоговый орган в ходе проверки пришел к выводу о завышении обществом расходов на сумму затрат, связанных с оказанием ему ЗАО ИФК "Регион" услуг по поиску контрагентов в рамках договора оказания услуг от 07.11.2008г. №Д/004/08, агентского договора от 01.06.2011г. №Д/004/2011, в частности, по поиску ОАО "ТГК-4", ОАО "ОГК-4", ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж", а также о необоснованном применении плательщиком налоговых вычетом по данным сделкам.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды правомерно исходили из следующего.

Согласно ст. 247 НК РФ объектом налогообложения по налогу на прибыль организаций признается прибыль, полученная налогоплательщиком. Прибылью в целях главы 25 НК РФ для российских организаций признаются полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, которые определяются в соответствии с настоящей главой НК РФ.

Пунктом 1 статьи 252 НК РФ установлено, что налогоплательщик уменьшает полученные доходы на сумму произведенных расходов (за исключением расходов, указанных в статье 270 НК РФ). Расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты, осуществленные (понесенные) налогоплательщиком.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 264 НК РФ к прочим расходам, связанным с производством и реализацией, относятся суммы комиссионных сборов и иных подобных расходов за выполненные сторонними организациями работы (предоставленные услуги).

Пунктом 1 статьи 171 Налогового кодекса РФ предусмотрено, что налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога на добавленную стоимость, исчисленную в соответствии со статьей 166 Кодекса, на установленные статьей 171 налоговые вычеты, порядок применения которых определен статьей 172 Кодекса.

Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006г. №53 "Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды" разъяснено, что судебная практика разрешения налоговых споров исходит из презумпции добросовестности налогоплательщиков и иных участников правоотношений в сфере экономики. В связи с этим предполагается, что действия налогоплательщика, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды экономически оправданы, а сведения, содержащиеся в налоговой декларации и бухгалтерской отчетности, - достоверны.

Налоговая выгода не может быть признана обоснованной, если получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности. Налоговая выгода может быть признана необоснованной, в частности, в случаях, если для целей налогообложения учтены операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом или учтены операции, не обусловленные разумными экономическими или иными причинами (целями делового характера).

Установление судом наличия разумных экономических или иных причин (деловой цели) в действиях налогоплательщика осуществляется с учетом оценки обстоятельств, свидетельствующих о его намерениях получить экономический эффект в результате реальной предпринимательской или иной экономической деятельности.

Из материалов дела видно, что ОАО "Смоленскэнергоремонт" (заказчик) 07.11.2008г. заключило с ЗАО ИФК "Регион" (исполнитель) договор оказания услуг №Д/004/08, по условиям которого исполнитель обязуется регулярно на возмездной основе оказывать заказчику следующие услуги: в сфере финансового управления предприятием заказчика и организации бухгалтерского учета, налогового и управленческого учета; в сфере проведения маркетинговых исследований, продвижения на рынок товаров (работ, услуг) предприятия заказчика, организации сбыта товаров, работ, услуг; в сфере производственно-технической деятельности предприятия заказчика; в сфере правовой защиты интересов заказчика; в сфере обеспечения реализации продукции предприятия заказчика; в сфере организации сбыта производимых им товаров, работ, услуг предприятия.

ОАО "Смоленскэнергоремонт" (принципал) 01.06.2011г. заключило с ЗАО ИФК "Регион" (агент) агентский договор №Д/004/2011, по условиям которого принципал поручает, а агент принимает на себя обязательство осуществлять от имени и за счет принципала поиск организаций и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, заинтересованных в выполнении принципалом следующих работ: ремонтные работы на блоках атомных станций "Концерна Росэнергоатом" в соответствии с подписанным соглашением и утвержденными календарными графиками; производственные и ремонтные работы на объектах электроэнергетики и муниципальных образований; проведение энергетического обследования (энергетический аудит), подготовка энергетического паспорта и разработка мероприятий по энергоснабжению и повышению

энергетической эффективности; выполнение работ и услуг по профилю принципала.

Оценивая представленные заявителем договор оказания услуг, агентский договор, акты приема-передачи результатов оказанных услуг, протоколы согласования цен на услуги, счета-фактуры, отчеты, представленные обществом в подтверждение оказания ЗАО ИФК "Регион" услуг в период с 01.01.2009г. по 31.12.2011г. по поиску ОАО "ТГК-4" - дилиал ОАО "ТГК-4" - "Смоленская региональная генерация", в том числе по производственным подразделениям: "Смоленсктеплосеть", "Дорогобужская ТЭЦ", "Смоленская ТЭЦ-2" (с мая 2010 года - ОАО "Квадра- Генерирующая компания" - филиал ОАО "Квадра" - "Смоленская региональная генерация"); ОАО "ОГК-4" - филиал "Смоленская ГРЭС" ОАО "ОГК-4"; ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж" - филиал ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж" Десногорское монтажное управление; ОАО "Энергострой-холдинг" - филиал ОАО "Энергострой-холдинг"; ОАО"МРСК Центр" - филиал "Смоленскэнерго"; ОАО "Атомэнергоремонт" - филиал "Волгодонскатомэнергоремонт"; ЗАО "Росмонтажналадка"; ООО "СИКАМ"; ОАО "Атомэнергоремонт" - филиал "Калининатомэнергоремонт"; ОАО "ФСК ЕЭС" - филиал ОАО "ФСК ЕЭС" - "Магистральные электрические сети Северо-Запада"; ОАО "ФСК ЕЭС" - филиал ОАО "ФСК ЕЭС" - Брянское ПМЭС, суды пришли к правильным выводам, что указанные документы не могут быть признаны достаточными доказательствами, достоверно подтверждающими реальность финансово-хозяйственных операций ОАО "Смоленскэнергоремонт" с ЗАО ИФК "Регион" по поиску контрагентов для общества: ОАО "ТГК-4", ОАО "ОГК-4", ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж".

Судами установлено, что из имеющихся в материалах дела документов не усматривается, какие юридические и иные действия ЗАО ИФК "Регион", действующего в качестве агента, реально совершало от своего имени или от имени общества, в чем проявилось содействие ЗАО ИФК "Регион" в подготовке конкурсной документации на участие в конкурсах, ведение последующих переговоров и заключении договоров с указанными контрагентами.

Из отчетов, представленных ЗАО ИФК "Регион", невозможно установить, каким образом осуществлялся поиск потенциальных покупателей работ для ОАО "Смоленскэнергоремонт", из чего сложилась стоимость услуги. В протоколах согласования цен на услуги, оказанные ЗАО ИФК "Регион" по договору от 07.11.2008г. №Д/004/08, данная информация также отсутствует.

В перечне оказанных услуг актов приема-передачи по договору от 07.11.2008г. №Д/004/08 отсутствуют услуги по поиску контрагентов, оказанные в соответствии с пунктом 3 приложения №5 "Поиск контрагентов для Заказчика". Причем указанные в данном приложении услуги дублируют функции производственно-технического отдела общества.

Налогоплательщиком не опровергнут и тот факт, что финансово-хозяйственные отношения ОАО "Смоленскэнергоремонт" с данными контрагентами сложились задолго до заключения договора на оказание услуг от 07.11.2008г. №Д/004/08.

Это обстоятельство, а также отсутствие каких-либо отношений ЗАО ИФК "Регион" с ОАО "ТГК-4", ОАО "ОГК-4", ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж" подтверждают и должностные лица организаций, допрошенные налоговым органом в ходе проверки.

Так, согласно протоколам допросов главного бухгалтера общества Медведковой Н.М., производственно-технический отдел ОАО "Смоленскэнергоремонт" занимается поиском заказчиков услуг общества, заключением договоров, подготовкой документации для участия в конкурсах, аукционах, тендерах. С ОАО "ТГК-4" ОАО "Смоленскэнергоремонт" имеет финансово-хозяйственные отношения с 2003 года, с ОАО "Энергострой-холдинг с 2009г., с ОАО "ОГК-4" филиал "Смоленская ГРЭС" - с 2005 года, с филиалом ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж" - с 2008 года, с филиалом ОАО "МРСК Центра-Смоленск" сотрудничает ежегодно с 2005 года. Основным заказчиком услуг является ОАО "ТГК-4" (ОАО "Квадра").

Главный инженер ОАО "Смоленскэнергоремонт" Егунов Н.И. пояснил, что до 03.11.2010г. он работал в ОАО "Смоленскэнергоремонт" зам. главного инженера, а с 03.11.2010г. по 07.07.2012г. - техническим директором - главным инженером. Основным направлением деятельности ОАО "Смоленскэнергоремонт" являлось обеспечение энергетического обслуживания производственных подразделений ОАО "ТГК-4" (ОАО "Квадра"). Основными заказчиками услуг (работ) ОАО "Смоленскэнергоремонт" являлись производственные подразделения: ОАО "ТГК-4" (ОАО "Квадра") - Смоленская ТЭЦ-2, Смоленсктеплосеть, Дорогобужская ТЭЦ.

Согласно протокола допроса Прудникова А.Н. (технический директор ЗАО ИФК "Регион"), ЗАО ИФК "Регион" находило заказчиков работ для ОАО "Смоленскэнергоремонт", используя его личные связи, так как он работал в этой системе 30 лет. ЗАО ИФК "Регион" не имеет отношений с ОАО "ТГК-4" (ОАО "Квадра"), не осуществляло поиск ОАО "ОГК-4", филиал ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж".

Согласно пояснениям главного инженера ОАО "ТГК-4" - "Смоленская региональная генерация" Лапина В.В., директора филиала ОАО "ТГК-4" - "Смоленская региональная генерация" Иноземцева В.П., директора филиала ОАО "ОГК-4" Смоленская ГРЭС Бращенкова В.И., директора филиала ОАО "Е4-ЦЭМ Десногорское монтажное управление Акиншонкова А.И., финансово-хозяйственные отношения ОАО "Смоленскэнергоремонт" с ОАО "ТГК-4" начались с 2005 года, отношения фактически никогда не прерывались, менялись только юридические лица; финансово-хозяйственные отношения между ОАО "ОГК-4" Смоленская ГРЭС и ОАО "Смоленскэнергоремонт" сложились с 2005 года; финансово-хозяйственные отношения между Десногорским монтажным управлением и ОАО "Смоленскэнергоремонт" поддерживаются с 2005 года.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, суды сделали правомерный вывод, что ОАО "Смоленскэнергоремонт" не подтвердило реальность хозяйственных операций с ЗАО ИФК "Регион" по поиску контрагентов для общества ОАО "ТГК-4", ОАО "ОГК-4", ОАО "Е4-Центрэнергомонтаж".

Доводы кассационной жалобы отклоняются, поскольку направлены на переоценку доказательств и повторяют заявленные в ходе рассмотрения спора доводы общества, которые оценены судами на основе всестороннего, полного, объективного и непосредственного исследования представленных в материалы дела доказательств.

Опровергающих выводы судов доводов, основанных на доказательственной базе, кассационная жалоба не содержит, в связи с чем удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь п.1 ч.1 ст.287, ст.289 Арбитражного процессуального кодекса

Российской Федерации.

**П О С Т А Н О В И Л:**

Решение Арбитражного суда Смоленской области от 13.08.2013г. и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.11.2013г. по делу №А62-2656/2013 оставить без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу с момента его принятия.

Председательствующий Е.Н. Чаусова

Судьи Е.И.Егоров

М.Н. Ермаков