



**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

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

28 июня 2013 г.
г. Калуга

Дело №А62-4928/2012

Дело рассмотрено 21.06.2013г.

Федеральный арбитражный суд Центрального округа в составе:

Председательствующего
Судей

Чаусовой Е.Н.
Радюгиной Е.А.
Ермакова М.Н.

При участии в заседании:

от ООО «Галактика-С» (ОГРН не явились, о месте и времени
1106732003344; г. Смоленск, ул.Ново- слушания дела извещены
Московская, д. 2/8) надлежащим образом,

от Инспекции ФНС России по г. не явились, о месте и времени
Смоленску (г. Смоленск, пр-т Гагарина, слушания дела извещены
д.23-в) надлежащим образом,

рассмотрев кассационную жалобу ООО «Галактика-С» на решение Арбитражного суда Смоленской области от 16.11.2012г. (судья Яковенкова В.В.) и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2013г. (судьи Байрамова Н.Ю., Тимашкова Е.Н., Тиминская О.А.) по делу №А62-4928/2012,

У С Т А Н О В И Л:

Общество с ограниченной ответственностью "Галактика-С" обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными решений Инспекции ФНС России по г. Смоленску от 23.04.2012г. №11155, №985.

Решением Арбитражного суда Смоленской области от 16.11.2012г. в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2013г. решение суда оставлено без изменения.

В кассационной жалобе ООО "Галактика-С" просит решение и постановление судов отменить, ссылаясь на нарушение норм материального и процессуального права.

Изучив материалы дела, обсудив доводы жалобы, кассационная инстанция не находит оснований для ее удовлетворения.

Как следует из материалов дела, Инспекцией ФНС России по г. Смоленску проведена камеральная налоговая проверка представленной ООО "Галактика-С" уточненной налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 3 квартал 2011г., по результатам которой составлен акт от 13.03.2012г. №14003 и принято решение от 23.04.2012г. №11155 о доначислении налога на добавленную стоимость в сумме 225534руб., пени в сумме 7733руб.94коп., применения штрафа 45106руб.80коп., решение №985 об отказе в возмещении налога в сумме 4766559руб.

Решением Управления ФНС России по Смоленской области от 21.07.2012г. №83 решение инспекции оставлено без изменения.

Не согласившись с решением инспекции, ООО "Галактика-С" обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

В соответствии со ст. 1012 ГК РФ по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У."

Согласно ст.1018 ГК РФ имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего. Это имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе, и по нему ведется самостоятельный учет. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет.

Статьей 1023 ГК РФ предусмотрено, что доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет доходов от использования этого имущества.

Как следует из материалов дела, общество заключило договор доверительного управления недвижимым имуществом от 23.11.2010г. №1-Н, в соответствии с которым - Куценкова А.А., Куценкова Е.Ю., Филатова М.А., Шаров И.Г., Шамкина И.Г., Шамкина О.П., Шамкина А.Г., Строкатов А.Н., Строкатов Д.Н., Голубев С.В., Тимирязев А.В. передают в доверительное управление ООО "Галактика-С" (доверительный управляющий) принадлежащее им на праве собственности недвижимое имущество (земельный участок и находящийся на нем главный корпус (корпус чесальной фабрики, корпус прядильной фабрики, корпус ткацкой фабрики, корпус отделочной фабрики и химстанции), расположенное по адресу: г. Смоленск, ул. Ново-Московская, д. 2/8.

Согласно пункту 1.4 договора имущество передается доверительному управляющему для управления и использования в предпринимательских целях, в том числе осуществления за счет дохода, полученного от управления имуществом, и взносов учредителей управления строительных работ (текущий и капитальный ремонт, модернизация, реконструкция здания).

В пункте 5.1 договора предусмотрено, что Учредители управления имеют право получать доходы по переданному в управление имуществу за вычетом сумм, подлежащих выплате Доверительному управляющему в виде вознаграждения и компенсации расходов по доверительному управлению.

Пунктом 8.1 договора предусмотрено, что Учредители управления ежемесячно по предъявлению счета Доверительным управляющим, не позднее последнего числа каждого месяца, должны уплачивать Доверительному управляющему вознаграждение в размере 550000руб., включая НДС - 83898руб.

В соответствии со ст.171 НК РФ налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 настоящего Кодекса, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации либо уплаченные налогоплательщиком при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, в таможенных процедурах выпуска для внутреннего потребления, временного ввоза и переработки вне таможенной территории либо при ввозе товаров, перемещаемых через границу Российской Федерации без таможенного оформления, в отношении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения в соответствии с настоящей главой, за исключением товаров, предусмотренных пунктом 2 статьи 170 настоящего Кодекса; товаров (работ, услуг), приобретаемых для перепродажи.

Согласно ст.172 НК РФ налоговые вычеты, предусмотренные статьей 171 настоящего Кодекса, производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), имущественных прав, документов, подтверждающих фактическую уплату сумм налога при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные

территории, находящиеся под ее юрисдикцией, документов, подтверждающих уплату сумм налога, удержанного налоговыми агентами, либо на основании иных документов в случаях, предусмотренных пунктами 3, 6 - 8 статьи 171 настоящего Кодекса.

Вычетам подлежат, если иное не установлено настоящей статьей, только суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), имущественных прав на территории Российской Федерации, либо фактически уплаченные ими при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, после принятия на учет указанных товаров (работ, услуг), имущественных прав с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей и при наличии соответствующих первичных документов.

В соответствии со ст.174.1 НК РФ при совершении операций в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), договором инвестиционного товарищества, концессионным соглашением или договором доверительного управления имуществом на участника товарищества, концессионера или доверительного управляющего возлагаются обязанности налогоплательщика, установленные настоящей главой.

Налоговый вычет по товарам (работам, услугам), в том числе основным средствам и нематериальным активам, и по имущественным правам, приобретаемым для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг), признаваемых объектом налогообложения в соответствии с настоящей главой, в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), договором инвестиционного товарищества, концессионным соглашением или договором доверительного управления имуществом предоставляется только участнику товарищества, концессионеру либо доверительному управляющему при наличии счетов-фактур, выставленных продавцами этим лицам, в порядке, установленном настоящей главой.

При осуществлении участником товарищества, ведущим общий учет операций в целях налогообложения, концессионером или доверительным управляющим иной деятельности право на вычет сумм налога возникает при наличии отдельного учета товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, и имущественных прав, используемых при осуществлении операций в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), договором инвестиционного товарищества, концессионным соглашением или договором доверительного управления имуществом и используемых им при осуществлении иной деятельности.

Участник договора простого товарищества, участник договора инвестиционного товарищества - управляющий товарищ, ответственный за ведение налогового учета, концессионер, доверительный управляющий ведут учет операций, совершенных в процессе выполнения договора простого товарищества, договора инвестиционного товарищества, концессионного соглашения, договора доверительного управления имуществом, а также в срок, предусмотренный пунктом 5 статьи 174 настоящего Кодекса, представляют в налоговый орган по месту своего учета налоговую декларацию по каждому указанному договору отдельно.

Из материалов дела усматривается, что инспекция в ходе проверки пришла к выводу, что обществом в 3 квартале 2011 года необоснованно заявлены налоговые

вычеты по налогу на добавленную стоимость в сумме 4992093руб. по деятельности ООО "Галактика-С" ДУ при приобретении строительных материалов и работ для ремонта здания ткацкой фабрики, расположенном по адресу: г. Смоленск, ул. Ново-Московская, д. 2/8.

При этом налоговый орган указал следующее.

За 3 квартал 2011 года в книге продаж налогоплательщиком отражена выручка от реализации товаров в размере 1673937руб., в том числе налог на добавленную стоимость - 255346руб.; ООО "Галактика-С" "Д.У." - отражена выручка в размере 30000руб., в том числе налог на добавленную стоимость - 4576руб.

За 3 квартал 2011 года в книге покупок заявителем отражена стоимость покупок в размере 243059руб., в том числе налог на добавленную стоимость - 34389руб.; ООО "Галактика-С" "Д.У." стоимость покупок отражена в сумме 32725942руб., в том числе налог на добавленную стоимость - 4992093руб.

Ремонт имущества, находящегося в доверительном управлении общества, велся за счет личных денежных средств собственников этого имущества - физических лиц (учредителей управления), не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, которые вносили деньги в кассу ООО "Галактика-С", и в их личных интересах, при этом дохода от использования переданного в доверительное управление имущества за весь период действия договора доверительного управления, позволяющего покрыть расходы и получить вознаграждение, получено не было.

Более того, на основании протокола общего собрания участников общества от 15.09.2011г., акта приема-передачи от 11.10.2011г. №1 имущество, включая перечисленное в договоре доверительного управления от 23.11.2010г. №1-Н, было внесено физическими лицами в уставный капитал ООО "Галактика-С", так как эти физические лица являются учредителями ООО "Галактика-С".

Согласно пунктам 3, 4 и 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006г. №53 "Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды", налоговая выгода может быть признана необоснованной, 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). Налоговая выгода не может быть признана обоснованной, если получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности. Если суд на основании оценки представленных налоговым органом и налогоплательщиком доказательств придет к выводу о том, что налогоплательщик для целей налогообложения учел операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом, суд определяет объем прав и обязанностей налогоплательщика, исходя из подлинного экономического содержания соответствующей операции.

Оценив фактические обстоятельства дела, свидетельствующие о том, что рассматриваемые сделки, в том числе, по которым заявителем как доверительным управляющим применены налоговые вычеты, не соответствуют действительным целям деятельности по доверительному управлению имуществом в рамках договора от 23.11.2010г. №1, суды сделали правомерные выводы о том, что возмещение налога на добавленную стоимость в сумме 4766559руб. заявлено обществом необоснованно.

Доводы кассационной жалобы о получении обществом заемных средств от физических лиц не могут быть приняты во внимание, поскольку доказательств заключения и исполнения таких сделок в материалах дела не имеется.

Убедительных доводов, основанных на доказательственной базе и позволяющих отменить обжалуемые судебные акты, 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,

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Смоленской области от 16.11.2012г. и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2013г. по делу №А62-4928/2012 оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу с момента его принятия.

Председательствующий

Е.Н. Чаусова

Судьи

Е.А. Радюгина

М.Н. Ермаков