



АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва

2 апреля 2015 года

Дело № А40-144876/13

Резолютивная часть постановления объявлена 31 марта 2015 года

Полный текст постановления изготовлен 2 апреля 2015 года

Арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Егоровой Т. А.,

судей Бочаровой Н. Н. , Черпухиной В. А.,

при участии в заседании:

от заявителя – Николаева Т.А., доверенность от 1 декабря 2014 года, паспорт;

Чикибаева Д.Б., доверенность от 1 декабря 2014 года, паспорт,

от Управления – Ушакова Н.Р., Смирнов Т.С., Власов В.Л., удостоверения,
доверенности,

рассмотрев 31 марта 2015 года в судебном заседании кассационную
жалобу ООО «Русь-Алко»

на решение от 6 августа 2014 года

Арбитражного суда города Москвы,

принятое судьей Шудашовой Я.Е.,

на постановление от 28 ноября 2014 года

Девятого арбитражного апелляционного суда,

принятое судьями Порывкиным П.А., Масловым А.С., Поповой Г.Н.,

по заявлению ООО «Русь-Алко»
о признании недействительным решения от 25 апреля 2013 года № 3
к Управлению Федеральной налоговой службы по Московской области

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Русь-Алко» (далее – общество, налогоплательщик) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с требованием о признании недействительным решения Управлению Федеральной налоговой службы по Московской области (далее - налоговый орган, Управление) от 25.04.2013 № 3.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 06.08.2014, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.11.2014, в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с вынесенными по делу судебными актами, общество обратилось в Арбитражный суд Московского округа с кассационной жалобой, в которой просит их отменить и, не направляя дело на новое рассмотрение, принять новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований в полном объеме.

В судебном заседании кассационной инстанции представители общества поддержали доводы кассационной жалобы.

Представители Управления в заседании суда против удовлетворения кассационной жалобы возражали, считая судебные акты законными и обоснованными.

Отзыв поступил и приобщен к материалам дела.

Законность судебных актов проверена в порядке статей 284, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как установлено судами и следует из материалов дела, Управлением проведена повторная выездная налоговая проверка общества по вопросам правильности исчисления и уплаты всех налогов и сборов, а также страховых взносов на обязательное пенсионное страхование за период с 01.01.2008 по 31.12.2009, по результатам которой акт №9 от 12.12.2012 и вынесено решение от 25.04.2013 № 3, в соответствии с которым обществу доначислены следующие

налоги: акциз в сумме 673 497 510 рублей, налог на добавленную стоимость в сумме 160 454 806 рублей, налог на прибыль в сумме 43 583 600 рублей, а также начислены пени за несвоевременную уплату налогов в размере 288 573 512 рублей.

Вышеперечисленные доначисления произведены за второе полугодие 2009 года, за 2008 год и первое полугодие 2009 года нарушений не установлено.

Решением Федеральной налоговой службы от 25.12.2013 № 21-19/135191 решение Управления оставлено без изменения.

Основанием для вынесения оспариваемого решения послужили выводы Управления о занижении обществом доходов от реализации алкогольной продукции, вследствие неотражения указанных операций в налоговом и бухгалтерском учете организации.

Судами установлено, что в проверяемом периоде общество осуществляло производство хранение и поставку производственных спиртных напитков (водки) на основании следующих лицензий:

- лицензия Б 095513 от 07.07.2006 на осуществление производства, хранения и поставки произведенных спиртных напитков (водки), выдана ФНС России сроком до 07.07.2011;

- лицензия Б 068554 от 15.07.2008 на осуществление производства, хранения и поставки произведенных спиртных напитков (водки, ликероводочных изделий), выдана ФНС России сроком до 15.07.2013.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 19.04.2011 по делу №А41-35484/10 данная лицензия аннулирована.

Ассортимент алкогольной продукции, произведенной обществом в 2009 году, в полном объеме отражен в Приложении № 2 (т.2 л.д.29-150) к акту налоговой проверки.

Деятельность общества регулировалась нормами Федерального закона от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции».

В 2009 году обществом осуществлена реализация произведенной алкогольной продукции в общем объеме 2 774 164 литра, что подтверждается данными деклараций об объемах производства, оборота и использования

этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №6 к Положению).

В результате анализа сведений, отраженных в декларациях об объемах производства, оборота и использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №6 к Положению), книг продаж, банковских выписок по расчетным счетам Общества, налоговым органом установлено, что в 2009 году Заявитель осуществлял реализацию алкогольной продукции собственного производства в адрес нескольких контрагентов, в числе которых ООО «МД - Лидер».

Исходя из данных первичных бухгалтерских документов Общества, в 2009 году в адрес ООО «МД-Лидер» отгружено 324 166,7 литров алкогольной продукции собственного производства (данные бухгалтерских документов с указанием реквизитов, объема алкогольной продукции, количества бутылок и их емкости в полном объеме отражены в приложении № 7 к акту налоговой проверки (т.2 л.д.29-150)).

При этом в соответствии с данными деклараций об объемах поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции за 2009 год, ООО «МД-Лидер» осуществляло закупки водки и ликероводочных изделий только у ООО «Русь-Алко».

Приобретенная ООО «МД-Лидер» алкогольная продукция в дальнейшем реализована в адрес ООО «Сикорд» в объеме 231 859,93 литров, что подтверждается первичными документами и данными деклараций об объемах поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, представленными ООО «МД-Лидер» (данные бухгалтерских документов с указанием реквизитов, объема алкогольной продукции, количества бутылок и их емкости в полном объеме отражены в приложении № 8 к акту налоговой проверки (т.2 л.д.29-150)).

При этом в соответствии с данными деклараций об объемах поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции за 2009 год, ООО «Сикорд» осуществляло закупки водки и ликероводочных изделий производства ООО «Русь-Алко» только у ООО «МД-Лидер».

Таким образом, фактически в 2009 году общество осуществляло

реализацию собственной алкогольной продукции в адрес ООО «Сикорд» через организацию ООО «МД - Лидер».

С целью установления последующей реализации ООО «Сикорд» алкогольной продукции, налоговым органом проведены контрольные мероприятия в отношении конечных покупателей.

Исходя из данных первичных документов, представленных контрагентами (покупателями) ООО «Сикорд» (в том числе – товарно-транспортных накладных, справок «А» и «Б»), общий объем алкогольной продукции, изготовленной Обществом и приобретенный различными организациями у ООО «Сикорд», составил 9 139 580,2 литров (данные бухгалтерских документов с указанием реквизитов, объема алкогольной продукции, количества бутылок и их емкости в полном объеме отражены в приложениях № 9 и №10 к акту налоговой проверки (т.2 л.д.29-150)).

В ходе проверки установлены 62 организации - конечные покупатели, приобретавшие алкогольную продукцию во втором полугодии 2009 года у ООО «Сикорд».

Общая сумма реализованной продукции в адрес покупателей составила 1 103 353 436,71 рублей (в том числе 443 572 400 рублей в 3 квартале 2009 года и 659 781 028,71 рублей в 4 квартале 2009 года). Расчет по каждому покупателю имеется в материалах дела.

Управлением установлены обстоятельства, свидетельствующие о согласованности действий общества, ООО «МД - Лидер» и ООО «Сикорд», направленные на получение заявителем необоснованной налоговой выгоды путем не отражения в бухгалтерской и налоговой отчетности реальных объемов произведенной и реализованной алкогольной продукции (скрытая реализация).

Так, из ответов ИФНС России №23 по городу Москве следует, что ООО «Сикорд» снята с учета в ИФНС России № 23 по городу Москве и 12.07.2011 поставлена на учет в ИФНС России по городу Набережные Челны Республики Татарстан. Указанной организацией документы по требованию не представлены, по адресу государственной регистрации ООО «Сикорд» не располагается, в штате организации состоит 1 человек, последняя налоговая отчетность по НДС представлена за 2 квартал 2011 года, сведения отраженные в налоговых

декларациях по налогу на прибыль и НДС за 2009 год не соответствуют реальным оборотам организации. В ходе анализа банковской выписки по расчетному счету ООО «Сикорд» было установлено, что поставщиками указанной организации являются ООО «МД - Лидер», ООО «Вермель», ООО «Альфа», ООО «Балтика», ООО «Нова», ООО «Затея», ООО «Барс», ООО «Орион-М», ООО «Гектор», ООО «Кронверк», ООО «Фининвест», ООО «Армада», ООО «Триатор», ООО «Мастер», ООО «Ресурс», ООО «Инвест Актив», ООО «Гермес», ООО «Сегемент». Все перечисленные организации имеют признаки «фирм - однодневок», не представляют в налоговые органы по месту налогового учета налоговую и бухгалтерскую отчетность, не осуществляют расходы, свидетельствующие о ведении финансово-хозяйственной деятельности (арендные, коммунальные платежи), среднегодовая численность работников составляла 1 человека. Лицензий на осуществление производства, хранение и поставки алкогольной продукции, либо закупки, хранение и поставки алкогольной продукции ни одна из вышеприведенных организаций не имела. Указанные организации не имели транспортных средств, складских помещений ни в собственности, ни по договорам аренды, у них отсутствовали недвижимое имущество, а также зарегистрированная контрольно-кассовая техника. Руководители и учредители указанных организаций в ходе проведенных либо допросов отказались от участия и руководства их финансово – хозяйственной деятельностью, либо опровергли наличие договорных отношений с ООО «Сикорд». Общим для организаций являлось то, что через их расчетные счета перечислялись значительные денежные суммы, причем все поступавшие на расчетный счет денежные средства в тот же день перечислялись с назначением платежа «оплата согласно договору» на расчетные счета других организаций. ООО «Сикорд» арендовало у ЗАО «Оритэкс» два небольших помещения (111 кв. м. и 36 кв. м) (т.77 л.д.77-89, л.д.92-104), размер которых явно не позволял хранить алкогольную продукцию. Из условий договоров аренды следовало, что дополнительные услуги оплачиваются арендатором отдельно, проезд на территорию ЗАО «Оритэкс» осуществлялся по выдаваемым ЗАО «Оритэкс» пропускам. Допрошенная Осипова Наталья Юрьевна (генеральный директор ЗАО «Оритэкс») показала, что ООО «Сикорд» постоянных пропусков не

оформляло и значительных погрузочно-разгрузочных работ не осуществляло (т.79 л.д.17-20). Из представленных актов выполненных работ следует, что въезд/выезд на территорию ЗАО «Оритэкс» автотранспорта к арендуемым ООО «Сикорд» помещениям осуществлялся крайне редко.

Решение о создании ООО «МД-Лидер» было принято 16.12.2004, решением участника № 1 (Дворницыным В.С.) 16.12.2004 был утвержден Устав ООО «МД-Лидер» (т.78 л.д.7), пунктом 1.6 которого определен почтовый адрес данной организации: 142900, г. Кашира, ул. Ильича, д. 17, кв. 57 (т.78 л.д.9). Налоговым органом установлено, что по указанному адресу проживает учредитель и генеральный директор ООО «Сикорд» - Онищенко Юрий Юрьевич (данный адрес Онищенко Ю.Ю. указан в Решении единственного участника № 5 от 24.09.2004 ООО «Сикорд», Уставе ООО «Сикорд» от 24.09.2004 и в справках 2-НДФЛ) (т.78 л.д.48-52). Согласно вводной части Приговора Замоскворецкого районного суда города Москвы от 14.05.2010 в отношении Калининой Оксаны Владимировны (заместитель генерального директора ООО «Русь-Алко») (т.78 л.д.83-85) судом установлено, что осужденная Калинина О.В. была также зарегистрирована по указанному выше адресу: Московская область, г. Кашира, ул. Ильича, д. 17, кв. 57. Данные обстоятельства прямо указывают на согласованность действий руководства ООО «Русь-Алко» и ООО «Сикорд».

Учитывая изложенные обстоятельства, судебные инстанции пришли к выводу о том, что ООО «Сикорд» не имело физической возможности ни хранить, ни отгружать алкогольную продукцию в заявленных покупателями объемах.

Также судами поддержаны выводы, изложенные в решении налогового органа, об аффилированности общества, ООО «МД - Лидер» и ООО «Сикорд» и подконтрольности последнего обществу, а также согласованности действий всех участников схемы по реализации алкогольной продукции, произведенной ООО «Русь-Алко».

Установлено, что в период до 21.01.2004 общество имело наименование ООО «Торгинвест», сотрудником которого в период с 2003 по 2007 годы являлся Хан Илья Христофорович (т.77 л.д.46, л.д.75-76). Одновременно, в период с 21.08.2003 по 12.10.2004, Хан Илья Христофорович являлся учредителем и генеральным директором ООО «Сикорд» (т.77 л.д.64, 66, 72). После

прекращения деятельности в качестве генерального директора ООО «Сикорд» Хан И.Х. продолжал трудовую деятельность в обществе, что подтверждается справками о доходах по форме 2-НДФЛ за 2006 и 2007 годы (т.77 л.д.75-76). Заявитель и ООО «Сикорд» использовали одни и те же номера телефонов для связи с контрагентами, что подтверждается имеющимися в материалах дела документами (т.77 л.д.89, 90, 91, 104-106, 110, 113, 117, 126, т.78 л.д.4 и др.).

Генеральный директор ООО «МД-Лидер» в период с 01.03.2005 по 21.06.2007 - Влас Руслан Павлович (т.78 л.д.25) (также единственный учредитель ООО «МД-Лидер» с 02.03.2005 до момента ликвидации общества – 30.08.2012) являлся с ноября 2007 года по 2008 года сотрудником ООО «Сикорд» (в том числе в тот же период, когда Онищенко Ю.Ю. являлся учредителем и руководителем ООО «Сикорд»). В период с октября 2008 года по июнь 2011 года Влас Руслан Павлович, являясь единственным учредителем ООО «МД-Лидер» одновременно являлся и сотрудником ООО «Русь-Алко». Таким образом, в период с октября 2008 года по 01.01.2009 года Влас Руслан Павлович имел непосредственное отношение сразу ко всем трем участникам «цепочки» реализации алкогольной продукции являясь одновременно единственным учредителем ООО «МД-Лидер» (т.78 л.д.53-55) и сотрудником в ООО «Сикорд» (т.78 л.д.56-57) и ООО «Русь-Алко» (т.78 л.д.58-61).

В период с 2007 по 2009 годы часть сотрудников ООО «Сикорд» перешла работать в ООО «Русь-Алко» и в ООО «МД-Лидер» (Остроух С.В. и Мазус М.М. в ООО «Русь-Алко»; Эглит С.В. и Шашков В.В. в ООО «МД-Лидер»), что подтверждается справками о доходах по форме 2-НДФЛ за указанный период (т.78 л.д.62-65).

Лицензии на осуществление производства, хранения и поставки произведенных спиртных напитков получены заявителем, ООО «МД-Лидер» и ООО «Сикорд» в один период времени: 07.07.2006, 07.06.2006 и 13.04.2006 соответственно. При этом договоры на поставку алкогольной продукции с ООО «МД Лидер» и ООО «Сикорд» общество заключало еще при отсутствии соответствующей лицензии (лицензия Б 095513 выдана 07.07.2006), о чем свидетельствует платеж, отраженный в банковской выписке общества, в наименовании платежа от ООО «МД - Лидер» указано «оплата за алкогольную

продукцию по дог. поставки РА 39-1/06 от 14.06.2006».

Аналогичные обстоятельства установлены и по взаимоотношениям общества и ООО «Сикорд» (лицензия № 099353 выдана 13.04.2006). Из выписки по расчетному счету заявителя следует, что оплата за алкогольную продукцию от ООО «Сикорд» осуществлялась исключительно по договору поставки № 04/11/16 от 16.11.2004. При этом до 2009 года (платежи осуществлялись до 30.03.2009) ООО «Сикорд» являлся основным покупателем ООО «Русь-Алко» (не считая незначительных поставок, в основном, в адрес ООО «Атак» и ООО «АШАН»). Только за период с 01.01.2007 по 30.03.2009 ООО «Сикорд» перечислило ООО «Русь-Алко» более 185 млн. руб.

В 2009 году ООО «Сикорд» прекратило осуществление «прямых» закупок у общества и закупка продукции начала осуществляться исключительно через ООО «МД-Лидер», которое, в свою очередь, в 2009 году осуществляло закупки водки и ЛВИ только у ООО «Русь-Алко».

Общество имело возможность и ресурсы для производства алкогольной продукции в объеме, который налоговый орган установил в качестве «скрытой реализации» и в действительности произвело и реализовало указанный объем конечным покупателям, что подтверждается следующими обстоятельствами.

При анализе деклараций об объемах производства, оборота и использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и первичных документов общества, ООО «МД - Лидер» и ООО «Сикорд» (по закупке алкогольной продукции), налоговым органом расхождений не установлено, однако в результате анализа деклараций ООО «Сикорд» об объемах поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции за 2009 год и деклараций конечных покупателей за этот же период об объемах закупки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции установлено расхождение на 8 815 413, 5 литров продукции.

Указанный объем алкогольной продукции, отраженный в декларациях конечных приобретателей, а также тот факт, что данная продукция была произведена именно обществом подтверждается первичными документами (справками по форме А и Б к ТТН), сертификатами на продукцию, удостоверениями качества.

Кроме того, из анализа представленных контрагентами ООО «Сикорд» документов установлены расхождения в количестве и литраже бутылок алкогольной продукции, реализованной обществом в адрес ООО «МД-Лидер» и бутылок алкогольной продукции, реализованных ООО «МД-Лидер» в адрес ООО «Сикорд».

Также Управлением был произведен допрос ИП Ильина В.А. (протокол допроса от 21.02.2012), который пояснил, что в 2008 – 2009 годах осуществлял перевозки грузов с территории ООО «Русь-Алко» в сетевые магазины «Ашан», а также на станцию для ООО «Алкомаркет С» (т.79 л.д.50-54), при этом, согласно полученных Управлением документов, какие-либо финансово-хозяйственные отношения между ООО «Русь-Алко» и ООО «Алкомаркет С» отсутствовали. В качестве товаросопроводительных документов ИП Ильину В.А., а также водителям, работавшим у данного предпринимателя, выдавались товарные накладные, в которых в качестве грузоотправителя и продавца указывалась организация ООО «Сикорд». Водители - экспедиторы Синев М.М. и Лукичев Н.В., работавшие в 2008-2009 годах у ИП Ильина В.А. также пояснили (т.79 л.д.46-49, л.д.42-45), что перевозили алкогольную продукцию от ООО «Русь-Алко» в сетевые магазины «Ашан» и на товарную станцию «Перово»; в качестве товаросопроводительных документов им выдавались товарные накладные, в которых в качестве грузоотправителя и продавца указывалась организация ООО «Сикорд».

Таким образом, алкогольная продукция фактически реализовывалась самим налогоплательщиком в адрес конечных покупателей, а ООО «Сикорд» выступал формальным звеном с целью создания схемы ухода от налогообложения.

ООО «Русь-Алко» обладало достаточными производственными мощностями, для изготовления алкогольной продукции в объеме 22 млн. литров в год, в то время как ни ООО «МД-Лидер», ни ООО «Сикорд» не имели линий розлива, производственных мощностей, необходимого количества персонала для производства водки (учитывая установленный объем только незадекларированного алкоголя – 8 815 413,5 литров).

Установлен факт занижения обществом объемов отгруженной алкогольной продукции на 8 815 413,5 литров (9 139 580,20 литров - 324 166,70 литров) путем

реализации неучтенной алкогольной продукции через подконтрольную обществу организацию ООО «Сикорд», не осуществляющей реальной финансово-хозяйственной деятельности, не исполняющей свои налоговые обязательства, не имеющей штата сотрудников, основных средств.

Кроме того, многочисленными судебными актами, вступившими в законную силу установлено, что деятельность ООО «Русь-Алко» носила выраженный недобросовестный характер относительно дореализационных моментов поставки алкогольной продукции, а именно было установлено несоответствие заявленного содержания продукции действительности, акцизных марок, сопроводительных документов и др.

ООО «Русь-Алко» умышленно сокрыло реальный объем реализованной во втором квартале 2009 года спиртосодержащей продукции (водки), путем создания схемы ухода от налогообложения (указания в качестве продавца ООО «Сикорд») с использованием подконтрольных организаций (доказательства подконтрольности указаны выше и представлены в материалы дела).

Учитывая изложенные и иные установленные судами обстоятельства, с правильным учетом положений норм налогового законодательства, судебные инстанции пришли к обоснованному выводу о том, что действия общества и его контрагентов экономически не оправданны, вследствие того, что для целей налогообложения учтены операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом и учтены операции, не обусловленные разумными экономическими или иными причинами (целями делового характера), что в соответствии с Постановлением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» является получением налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды.

Изложенные в кассационной жалобе доводы заявителя, заявлены без учета выводов судов, не опровергают их, а лишь повторяют доводы, которые являлись предметом проверки судов первой и апелляционной инстанций, основаны на несогласии заявителя с выводами судов, которые сделаны судами при всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, которым дана надлежащая правовая оценка,

что нашло свое отражение в вынесенных по делу и обжалуемых судебных актах.

В соответствии со статьей 286 АПК РФ переоценка исследованных судами первой и апелляционной инстанций доказательств и сделанных на их основе выводов не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

Несогласие заявителя с их оценкой, иная интерпретация и толкование положений закона не означает допущенной судами при рассмотрении дела судебной ошибки.

Нарушения или неправильного применения судебными инстанциями норм материального и процессуального права при рассмотрении данного дела кассационная коллегия не усматривает.

При изложенных обстоятельствах Арбитражный суд Московского округа считает, что оснований для отмены принятых по делу и обжалуемых судебных актов не имеется, кассационная жалоба удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь статьями 284 - 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 6 августа 2014 года и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 28 ноября 2014 года по делу № А40-144876/13 оставить без изменения, а кассационную жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Русь-Алко» - без удовлетворения.

Председательствующий-судья

Судьи:

Т.А.Егорова

Н.Н.Бочарова

В.А.Черпухина