



## 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](mailto:info@fasmo.arbitr.ru)

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва  
18.12.2014

Дело № А40-39433/14

Резолютивная часть постановления объявлена 11.12.2014

Полный текст постановления изготовлен 18.12.2014

Арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Черпухиной В.А.

судей: Коротыгиной Н.В., Шишовой О.А.

при участии в заседании:

от заявителя: Бураков Н.В.- доверенность № 303-14 от 10.06.2014,

от налоговой инспекции: Мелякин М.Ю.- доверенность № 04-03/13310

от 31.10.2014, Тарасова В.С.- доверенность № 04-13/14846 от 09.12.2014,

Киндеева Е.А.- доверенность № 04-08/07063 от 16.06.2014

рассмотрев 11.12.2014 в судебном заседании

кассационную жалобу МИ ФНС России по крупнейшим налогоплательщикам  
№4

на решение от 21.05.2014

Арбитражного суда города Москвы,

принятое судьей Паршуковой О.Ю.,

на постановление от 28.08.2014

Девятого арбитражного апелляционного суда,

принятое судьями Масловым А.С., Голобородько В.Я., Окуловой Н.О.,

по заявлению ОАО «ФСК ЕЭС» (ОГРН 1024701893336)  
к МИ ФНС России по крупнейшим налогоплательщикам № 4  
о признании недействительным решения

#### УСТАНОВИЛ:

ОАО «ФСК ЕЭС» (далее - заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительным решения МИ ФНС по крупнейшим налогоплательщикам № 4 (далее - инспекция, налоговый орган) от 08.11.2013 № 91 об отказе в привлечении ОАО «ФСК ЕЭС» к ответственности за совершение налогового правонарушения в части начисления НДС в размере 267 902 757 рублей по пункту 1 резолютивной части решения и в части предписания внести соответствующие исправления в документы бухгалтерского и налогового учета по пункту 5 резолютивной части решения.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 21.05.2014, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.08.2014, заявленные требования удовлетворены.

Законность принятых судебных актов проверена в порядке статей 284 и 286 АПК РФ в связи с кассационной жалобой инспекции, в которой со ссылкой на неправильное применение судами норм материального права, ставится вопрос об их отмене и отказе в удовлетворении заявленных требований.

В обоснование жалобы налоговый орган указывает, что вычет по НДС по корректировочным счетам-фактурам, исходя из даты их составления, не может быть принят в 3 квартале 2012 года, поскольку указанные счета-фактуры составлены позднее проверяемого периода.

Представители налогового органа в судебном заседании суда доводы кассационной жалобы поддержали в полном объеме, просили судебные акты отменить, в удовлетворении требований отказать.

Представитель общества против удовлетворения кассационной жалобы возражал, просил судебные акты оставить без изменения, кассационную жалобу - без удовлетворения.

Изучив материалы дела, проверив соответствие выводов, содержащихся в обжалуемых судебных актах, имеющимся в материалах дела доказательствам, заслушав представителей сторон, обсудив доводы кассационной жалобы и возражения против них, проверив правильность применения судами норм материального права, соблюдения норм процессуального права, суд кассационной инстанции полагает, что имеются основания для удовлетворения кассационной жалобы.

Как следует из материалов дела и установлено судами, налоговым органом была проведена проверка по уточненной налоговой декларации по НДС за 3 квартал 2012 года. По результатам проверки инспекцией составлен акт от 13.08.2013 № 79 и вынесено решение от 08.11.2013 № 91 об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, согласно которому обществу доначислена сумма излишне возмещенного НДС с учетом состояния расчетов с бюджетом в размере 269 096 119 рублей, а также начислены пени в сумме 17 380 662 рублей 42 копеек.

Основанием для принятия оспариваемого решения и отказа в возмещении НДС в размере 267 902 757 рублей послужили выводы налогового органа о том, что заявителем в нарушение [пункта 13 статьи 171](#) и [пункта 10 статьи 172](#) Налогового кодекса Российской Федерации неправомерно принят к вычету НДС по корректировочным счетам-фактурам от 31.12.2012.

Решением ФНС России от 16.01.2014 № СА-4-9/455@ решение налоговой инспекции оставлено без изменения.

Посчитав решение налогового органа частично незаконным, заявитель обратился в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Удовлетворяя заявленные требования, суды руководствуясь положениями [статей 154, 166, 171 и 172 НК РФ](#) исходили из того, что заявителем соблюдены необходимые условия для применения вычетов по НДС, а также о правомерном предъявлении заявителем сумм спорного налога к вычету по корректировочным счетам-фактурам.

Суд кассационной инстанции не соглашается с выводами судов в связи со следующим.

Судами установлено, что в связи с тем, что обществом были заключены договоры аренды объектом единой национальной электрической сети (ЕНЭС) с межрегиональными распределительными сетевыми компаниями, оно не могло оказывать услуги по передаче электроэнергии ряду потребителей, в связи с чем направило уведомления о расторжении договоров.

На основании решений арбитражных судов расторжение договоров оказания услуг по передаче электрической энергии по ЕНЭС с контрагентами признано незаконным, договорные отношения с ними были восстановлены. В связи с этим контрагентам были направлены акты об оказании услуг и счета-фактуры за каждый месяц, начиная со 2 квартала 2011 года по 4 квартал 2012 года; при этом все акты и счета-фактуры были датированы 31.12.2012.

Данные документы послужили основанием для увеличения объемов реализации услуг по вышеперечисленным потребителям на общую сумму 1 932 667 937 рублей 65 копеек (в том числе НДС в размере 294 813 753 рублей 21 копейки) и уменьшения объемов реализации услуг, оказанных в пользу МРСК на общую сумму 1 756 251 408 рублей 84 копейки (в том числе НДС в размере 267 902 757 рублей 28 копеек). При этом произошло перераспределение объема услуг и замена потребителей без изменения общего количественного объема реализации соответствующих услуг.

Заявителем 31.12.2012 были составлены соответствующие корректировочные счета-фактуры и соответствующая сумма НДС была заявлена обществом к вычету по уточненной налоговой декларации за 3 квартал 2012 года.

Суды согласились с налогоплательщиком.

Между тем судами не учтено следующее.

Согласно ст. 171 НК РФ налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ, на установленные данной статьей налоговые вычеты.

Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику и уплаченные им при приобретении товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации в отношении товаров (работ, услуг), приобретаемых для

осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения в соответствии с [главой 21](#) Кодекса, и товаров (работ, услуг), приобретаемых для перепродажи.

В соответствии с п. 1 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.

В соответствии с п. 1 ст. 169 НК РФ счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав (включая комиссионера, агента, которые осуществляют реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав от своего имени) сумм налога к вычету в порядке, предусмотренном гл. 21 НК РФ.

Согласно п. 2 указанной статьи счета-фактуры являются основанием для принятия предъявленных покупателю продавцом сумм налога к вычету при выполнении требований, установленных [пунктами 5, 5.1 и 6](#) настоящей статьи. Корректировочный счет-фактура, выставленный продавцом покупателю товаров (работ, услуг), имущественных прав при изменении стоимости отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав в сторону уменьшения, в том числе в случае уменьшения цены (тарифа) и (или) уменьшения количества (объема) отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, является основанием для принятия продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав сумм налога к вычету при выполнении требований, установленных [пунктами 5.2 и 6](#) настоящей статьи.

П. 5.2. ст. 169 НК РФ закреплен перечень требований предъявляемых к [корректировочному счету-фактуре](#) невыполнение которых, может являться основанием для отказа принять к вычету суммы налога.

Согласно [пункту 3 статьи 168](#) НК РФ при изменении стоимости отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, в том числе в случае изменения цены (тарифа) и (или) уточнения количества (объема) отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, продавец выставляет покупателю корректировочный счет-фактуру не позднее пяти календарных дней, считая со дня составления документов, указанных в [пункте 10 статьи 172](#) НК РФ.

Согласно [пункту 13 статьи 171](#) Налогового кодекса Российской Федерации при изменении стоимости отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав в сторону уменьшения, в том числе в случае уменьшения цен (тарифов) и (или) уменьшения количества (объема) отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, вычетам у продавца этих товаров (работ, услуг), имущественных прав подлежит разница между суммами налога, исчисленными исходя из стоимости отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав до и после такого уменьшения.

Согласно [пункту 10 статьи 172](#) Налогового кодекса Российской Федерации вычеты суммы разницы, указанной в [пункте 13 статьи 171](#) настоящего Кодекса, производятся на основании корректировочных счетов-фактур, выставленных продавцами товаров (работ, услуг), имущественных прав в порядке, установленном [пунктами 5.2 и 6 статьи 169](#) настоящего Кодекса, при наличии договора, соглашения, иного первичного документа, подтверждающего согласие (факт уведомления) покупателя на изменение стоимости отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, в том числе из-за изменения цены (тарифа) и (или) изменения количества (объема) отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), переданных имущественных прав, но не позднее трех лет с момента составления корректировочного счета-фактуры.

Таким образом, установлен специальный порядок отражения корректировочных счетов-фактур, выставленных в связи с изменением (уменьшением) стоимости отгруженных товаров(работ, услуг) у продавцов, в соответствии с которым момент возникновения права на вычет является момент согласования сторонами правоотношений измененных прав и обязанностей в корректирующих документах (дата их составления и подписания), при этом трехлетний срок на принятие налога к вычету исчисляется с указанной даты.

Поскольку корректирующие счета-фактуры были составлены обществом и его контрагентами только 31.12.2012, т.е. за пределами проверяемого периода, инспекцией сделан обоснованный вывод об отсутствии у общества права на предъявление вычета по НДС по корректирующим счетам-фактурам в 3 квартале 2012 года.

Ссылка судов на [пункт 1 статьи 54 НК РФ](#) является неправомерной, поскольку регламентирует порядок исчисления налоговой базы, а не вычетов.

Вывод судов о необоснованном увеличении налоговой базы по НДС за 3 квартал 2012 года за счет двойного учета одного и того же объема реализации услуг по передаче электроэнергии по ЕНЭС как в пользу МРСК, так и в пользу вышеуказанных отдельных потребителей, что нарушает принцип достоверности налоговой отчетности, является несостоятельным.

Суды не приняли во внимание довод инспекции о том, что учет в составе налоговых обязанностей общества НДС в сумме 267 902 757,28 руб., является следствием его неправомерного отказа в заключении договоров по передаче электрической энергии и мощности по ЕНЭС непосредственно с контрагентами. Таким образом дополнительных налоговых обязанностей на общество возложено не было.

Исходя из изложенного, основания для удовлетворения заявленных требований у судов отсутствовали.

При изложенных обстоятельствах вынесенные по делу судебные акты подлежат отмене по основаниям, предусмотренным [частью 2 статьи 288 АПК РФ](#), в связи с неправильным применением судами норм материального права.

Поскольку установления по делу фактических обстоятельств не требуется, суд кассационной инстанции полагает возможным в соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 287](#) АПК РФ, не передавая дело на новое рассмотрение, вынести по делу новый судебный акт об отказе обществу в удовлетворении требования.

Руководствуясь статьями 284, 286-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**ПОСТАНОВИЛ:**

Решение Арбитражного суда города Москвы от 21.05.2014 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.08.2014 по делу № А40-39433/14 отменить, в удовлетворении требований ОАО «ФСК ЕЭС» к МИ ФНС России по крупнейшим налогоплательщикам № 4 о признании недействительным решения – отказать.

Председательствующий-судья

В.А.Черпухина

Судьи:

Н.В.Коротыгина

О.А.Шишова