

**Арбитражный суд Хабаровского края**

г. Хабаровск, ул. Ленина 37, 680030, www.khabarovsk.arbitr.ru

Именем Российской Федерации**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Хабаровск

дело № А73-10976/2016

23 ноября 2016 года

Резолютивная часть судебного акта объявлена 16 ноября 2016 года

Арбитражный суд Хабаровского края в составе

судьи Серга Д.Г.,

при ведении протокола судебного заседания Пак С.Э. - секретарем судебного заседания,

рассмотрел в заседании суда дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «КИТ27»

к Инспекции Федеральной налоговой службы по Индустриальному району г. Хабаровска,

о признании незаконными решения ИФНС России по Индустриальному району г. Хабаровска от 24.11.2015 № 2856 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, решения ИФНС России по Индустриальному району г. Хабаровска от 24.11.2015 № 25 об отказе в возмещении полностью суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению в размере 4 168 235 руб.,

и о возмещении ООО «КИТ27» из бюджета суммы налога на добавленную стоимость в размере 4 168 235 руб.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, Управление Федеральной налоговой службы по Хабаровскому краю

при участии:

от заявителя: Юсупова А.А. по доверенности от 01.08.2016;

от инспекции: Козачек Н.А. по доверенности от 25.04.2016 № 04-13/39;

от управления: Богатова М.В. по доверенности от 02.06.2016 № 05-18/31.

У С Т А Н О В И Л:

Общество с ограниченной ответственностью «КИТ27» (далее – заявитель, ООО «КИТ 27», Общество) обратилось в Арбитражный суд Хабаровского края с заявлением, уточненным в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), к Инспекции Федеральной налоговой службы по Индустриальному району г. Хабаровска (далее – инспекция, ИФНС России по Индустриальному району г. Хабаровска) о признании незаконными: решения от 24.11.2015 № 2856 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения; решения от 24.11.2015 № 25 об отказе в возмещении полностью суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению в размере 4 168 235 руб., о возмещении ООО «КИТ27» из бюджета суммы налога на добавленную стоимость в размере 4 168 235 руб.

В качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требования относительно предмета спора, к участию в деле привлечено УФНС России по Хабаровскому краю.

Представитель Общества в судебном заседании поддержал заявленные требования с учетом представленных возражений на отзыв.

Представители ИФНС России по Индустриальному району г. Хабаровска и УФНС России по Хабаровскому краю в судебном заседании против заявленных требований возражали по доводам, изложенным в отзывах.

В ходе судебного разбирательства установлены следующие обстоятельства.

Инспекцией проведена камеральная налоговая проверка заявителя на основе налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость (далее также - НДС) за 1 квартал 2015 года.

В результате проведенных мероприятий налогового контроля Инспекцией установлено, что ООО «КИТ27» в нарушение п.2 ст. 171, п.1 ст. 172 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) неправомерно заявлена сумма налоговых вычетов по НДС за 1 квартал 2015 г. на сумму 4 395 334 рубля.

По итогам камеральной налоговой проверки Инспекцией налогоплательщику доначислен НДС в размере 227 099 руб., пени за несвоевременную уплату налога в размере 11 366,29 рублей.

Кроме того, ООО «КИТ27» привлечено к налоговой ответственности, предусмотренной п.1 ст. 122 НК РФ за неуплату (неполную уплату) налога в результате занижения налоговой базы, размер штрафных санкций составил 45 419,80 рублей.

Вышеуказанные результаты проверки отражены в решении от 24.11.2015 № 2856 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения и решении от 24.11.2015 № 25 об отказе в возмещении полностью суммы налога на добавленную стоимость, заявленной к возмещению в размере 4 168 235 руб.

Основанием для отказа в применении налоговых вычетов по НДС послужило то обстоятельство, что в налогоплательщик в 2014 г. в период применения упрощенной системы налогообложения (далее - УСН) приобрело 2 судна: баржу «Куршилир» и буксир «JINMYUNG TUG». Формирование первоначальной стоимости указанных судов датировано 24.12.2014. Введение в эксплуатацию приобретенных основных средств (далее - ОС) согласно документам бухгалтерского учета заявитель отразил 05.01.2015. В связи с тем, что в 2014 г. ООО «КИТ27» находилось на УСН и не являлось плательщиком НДС, при приобретении (вводе) объектов ОС предъявленные продавцами суммы НДС, а также «ввозной» НДС, налогоплательщик должен был учесть в стоимости данных объектов.

Решением Управления от 20.04.2016 № 13-10/60/06883 решения Инспекции оставлены без изменения.

Не согласившись с решениями налогового органа, ООО «КИТ 27» обратилось с заявлением в арбитражный суд.

Рассмотрев доводы заявителя и возражения налогового органа, исследовав материалы дела, арбитражный суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению.

Согласно статье 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Следовательно, для признания недействительным ненормативного правового акта должно иметь место два условия – несоответствие закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов налогоплательщика.

В соответствии пунктом 1 статьи 171 НК РФ плательщик НДС имеет право общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 НК РФ, уменьшить на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 2 статьи 170 НК РФ суммы налога, предъявленные покупателю при приобретении товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, либо фактически уплаченные при ввозе товаров, в том числе основных средств и нематериальных активов, на территорию Российской Федерации, учитываются в стоимости таких товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, в случае приобретения (ввоза) товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, лицами, не являющимися налогоплательщиками налога на добавленную стоимость либо освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика по исчислению и уплате налога.

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 346.16 НК РФ расходы на приобретение основных средств в период применения упрощенной системы налогообложения принимаются с момента ввода этих основных средств в эксплуатацию.

Основные средства, права на которые подлежат государственной регистрации в соответствии с законодательством Российской Федерации, учитываются в расходах с момента документально подтвержденного факта подачи документов на регистрацию указанных прав (абз. 9 п. 3 ст. 346.16 НК РФ).

Как установлено пунктом 6 статьи 346.25 НК РФ, при переходе налогоплательщика с упрощенной системы налогообложения на общий режим налогообложения, суммы налога на добавленную стоимость, предъявленные налогоплательщику, применявшему упрощенную систему налогообложения, при приобретении им товаров (работ, услуг, имущественных прав), которые не были отнесены к расходам, вычитаемым из налоговой базы при применении данной системы налогообложения, принимаются к вычету в порядке, предусмотренном гл. 21 НК РФ.

В связи с этим, суммы НДС по товарам (работам, услугам, имущественным правам), приобретенным, но использованным при применении упрощенной системы налогообложения, не подлежат вычету в порядке, установленном гл. 21 НК РФ.

Заявитель с момента создания (17.09.2013) по 31.12.2014 применял упрощенную систему налогообложения (объект - доходы, уменьшенные на величину расходов). На общеустановленную систему налогообложения налогоплательщик перешел с 01.01.2015 (дата заявления 15.01.2015).

ООО «КИТ27» 10.02.2014 заключило с ООО «МОРПОРТ» договор купли-продажи № 10/02 на покупку на условиях CFR (Инкотермс 2000) в порту Пусан

(Ю. Корея) баржи «Куршилик» (ex. «FB-1500») РС № 010553, стоимостью 12 000 000 рублей.

Статьями 5, 6 данного договора предусмотрено, что судно передается и принимается безопасно на плаву, на рейде в порту Пусан (Южная Корея) на основании акта приема-передачи судна, подписанного уполномоченными представителями сторон. Судно передается в состоянии «как есть», без докования. Покупатель обязан самостоятельно и за свой счет произвести регистрацию права собственности на судно в установленные действующим законодательством сроки.

Акт приема-передачи баржи «Куршилик» подписан 20.02.2014. На основании счета на оплату от 06.06.2014 №24 заявителем ООО «КИТ27» 10.06.2014 произведена оплата платежными поручениями № 1 на 5 000 000 и № 2 на 7 000 000 рублей. ООО «МОРПОРТ» составлен счет-фактура от 16.06.2014 № 24 на 12 000 000 руб., без НДС.

Поскольку баржа «Куршилик» являлась самоходной, то для ее передвижения был необходим буксир. Для этого 01.06.2014 ООО «КИТ27» заключило договор купли-продажи судна б/н с АО «WS Heavy Industries» (Республика Корея, г. Сеул) на приобретение судна по названию «JINMYUNG TUG (ИМО 8981169)». Данное судно является буксирным, стоимость буксира установлена договором в размере 180 000 долларов США. Оплата была произведена ООО «КИТ27» 17.06.2014 в размере 100 000 долларов США и 03.10.2014 - в размере 80 000 долларов США.

Самоходная баржа «Куршилик» с помощью буксира «JINMYUNG TUG», далее именуемого, согласно приказу ООО «КИТ27» от 24.09.2014 № 1, «Николай Иванов», доставлялись на территорию Российской Федерации силами плавсостава ООО «М-ПОРТ», сотрудники которого 02.12.2014 вылетели в г. Сеул Южной Кореи и вернулись в порт г. Владивостока 19.12.2014 на доставленных ими судах.

При ввозе на территорию Российской Федерации морского судна буксир «Николай Иванов» и баржи морской «Куршилик» составлены декларации №10702020/221214/0044095 и № 10702020/221214/0044203, где декларантом и лицом, ответственным за финансовое урегулирование, выступает ООО «КИТ27», исчислены к уплате таможенные пошлины и сборы, налог на добавленную стоимость.

Так, по буксиру исчислен НДС в размере 2 089 452,65 руб., по барже - в размере 2 305 881,82 рублей. Всего сумма НДС, исчисленная к уплате таможенным органам при ввозе судов на территорию Российской Федерации, составила 4 395 334,47 рубля. Перечисление авансовых платежей, уплата ввозных таможенных пошлин и сборов для Владивостокской таможни производились ООО «КИТ27» 19.12.2014 и 22.12.2014 на общую сумму 5 603 121,36 рублей.

Таким образом, баржа «Куршилир» и буксир «Николай Иванов», а также ввозные таможенные пошлины оплачены ООО «КИТ27» в 2014 г. в полном объеме, т.е. первоначальная стоимость данных основных средств была сформирована налогоплательщиком в 2014 г. - в момент применения специального налогового режима, в соответствии с положениями главы 26.2 НК РФ.

Право собственности ООО «КИТ 27» на буксир «Николай Иванов» и баржу «Куршилир» зарегистрировано в государственном судовом реестре Российской Федерации 30.10.2014 за №№ 35-15-369, 35-16-370.

Согласно документам, представленным заявителем, ООО «КИТ27» в регистрах бухгалтерского учета за 2014 г. были сделаны следующие записи:

- Дт. 08 «Вложения во внеоборотные активы» Кт. 60 «Расчеты с поставщиками и подрядчиками» - на суммы приобретения объектов основных средств и услуг, относящихся к приобретению данных объектов ОС - 18 657 228 руб.;

- Дт. 08 «Вложения во внеоборотные активы» Кт. 76 «Расчеты с разными дебиторами и кредиторами» - на суммы госпошлины по регистрации судов и других услуг, связанных с приобретением данных объектов ОС, и суммы, исчисленные Владивостокской таможней за ввозные таможенные пошлины и таможенные сборы - 2 378 658,89 рублей.

НДС, исчисленный к уплате таможенным органам при ввозе судов, отражен на счете 19 «Налог на добавленную стоимость по приобретенным ценностям» -4 395 334,47 рубля.

При УСН с объектом «доходы минус расходы» «входной» НДС при определенных условиях можно учесть в расходах. «Входной» НДС, относящийся к приобретенным товарам (работам, услугам), учитывается в расходах при УСН в том же квартале, в котором в расходах учитывается стоимость этих товаров (работ, услуг).

При этом в расходах учитывается стоимость ОС - после того как оно оплачено поставщику и введено в эксплуатацию (пп. 1 п. 3 ст. 346.16 НК РФ, пп. 4 п. 2 ст. 346.17 НК РФ). Кроме того, основные средства, права на которые подлежат государственной регистрации в соответствии с законодательством Российской Федерации, учитываются в расходах с момента документально подтвержденного факта подачи документов на регистрацию указанных прав (абзацем 9 пункта 3 статьи 346.16 НК РФ).

В ходе камеральной налоговой проверки было установлено, что 01.12.2014 ООО «КИТ27» (арендодатель) предварительно заключило договоры аренды судов № 1 (на буксир «Николай Иванов») и № 2 (на баржу «Куршилир») с ООО «М-ПОРТ» (арендатор). Условиями вышеуказанных договоров предусмотрено, что передаваемые транспортные средства находятся в

исправном состоянии, отвечающим требованиям, используемым для производственных, потребительских, коммерческих и иных целей в соответствии с конструктивным назначением арендуемых транспортных средств. В соответствии с условиями, предусмотренными п. 2.1 договоров, арендодатель обязуется в течение 5 дней со дня подписания договоров аренды передать транспортные средства арендатору. Арендная плата установлена дополнительными соглашениями от 30.12.2014, где стороны договоров определили, что в период с 01.01.2015 по 31.12.2015 размер арендной платы за один месяц по судну «Николай Иванов» составляет 300 000 руб., а по судну «Куршилир» - 200 000 рублей. Срок аренды - до 31.12.2016.

Договоры аренды зарегистрированы в Государственном судовом реестре морского порта Николаевск-на-Амуре 26.12.2014 за № 35-15-402 в отношении судна Николай Иванов и за № 35-16-401 в отношении судна Куршилир капитаном морского порта Николаевск-на-Амуре.

ООО «М-ПОРТ» 30.10.2014 заключило договор фрахтования данных судов на время (тайм-чартер) № 2014/10/1 с ООО «Сочиморстрой».

Согласно пп.1 п.1 договора фрахтования, Судовладелец (ООО «М-ПОРТ») обязуется за согласованную плату (фрахт) предоставить Фрахтователю (ООО «Сочиморстрой») суда с членами экипажа в пользование на определенный срок для выполнения комплекса гидротехнических работ на объекте Фрахтователя «Первая очередь трубопроводной системы «Восточная Сибирь - Тихий океан». Спецморнефтепорт «Козьмино» Площадка береговых сооружений. Морские сооружения. Причальные устройства. Коридор коммуникаций от нефтебазы до площадки береговых сооружений. Подходная дамба. Реконструкция». В пп.1.2 п.1 вышеуказанного договора определено, что Судовладелец передает Фрахтователю во временное владение и пользование в технически исправном состоянии с действующими судовыми документами караваны судов в составе: плавкран ПК-688, обеспечивающий безопасную работу плавкрана ПК-688 морской буксир МБ-386; баржа «Куршилир», обеспечивающий безопасную работу баржи «Куршилир» морской буксир МБ «Николай Иванов»; морская баржа «Аян», обеспечивающий безопасную работу указанной баржи морской буксир «Сахалиннефть»; буксир РБТ.

Суда передаются Судовладельцем Фрахтователю и возвращаются Фрахтователем Судовладельцу по акту приема-передачи в порту Находка. Акт приема-передачи подписывается представителями сторон в день прихода (отхода) судна на внешний рейд (с внешнего рейда) порта Находки. В актах фиксируется количество топлива, масла, воды, находящиеся на бортах судов в момент его передачи.

Согласно представленным актам приема-передачи, представленным ООО «КИТ27», передача баржи и буксира в аренду состоялась 10.01.2015 в г. Владивосток.

При этом из первичных документов, полученных от ООО «М-ПОРТ» и ООО «Сочиморстрой», следует, что баржа «Куршилир» и буксир «Николай Иванов» фактически переданы в аренду ООО «М-ПОРТ» в декабре 2014 года.

Согласно акту приема-передачи 27.12.2014, составленному в г. Владивостоке, ООО «М-ПОРТ» в лице директора Булыгина О.А. передал, а начальник флота ООО «Сочиморстрой» Прохин В.А. принял барже-буксирный состав в составе (судов): буксир «Николай Иванов», баржа «Куршилир».

Вышеуказанные суда осмотрены сторонами, недостатков или дефектов, препятствующих использованию судов по назначению, на момент осмотра не обнаружено.

Согласно акту от 31.12.2014 № 517, подписанному между ООО «М-ПОРТ» (Исполнитель) и ООО «Сочиморстрой» (Заказчик), Исполнитель выполнил услуги по предоставлению баржи «Куршилир», морского буксира «Николай Иванов» с членами экипажа в пользование на определенный срок (с 27.12.2014 по 31.12.2014) на общую сумму 700 000 рублей. На основании данного акта оформлена счет-фактура от 31.12.2014 № 562.

В соответствии с п. 2.3 договора фрахта, оплата фрахта производится за каждые сутки. Не производится оплата за время, в течение которого суда были не пригодны к эксплуатации, а также во время проведения технического обслуживания судов. В рамках исполнения договора ООО «Сочиморстрой» 18.12.2014 перечислило денежные средства (предоплату) ООО «М-ПОРТ» в сумме 4 200 000 руб., а ООО «М-Порт» 19.12.2014 перечислило полученную предоплату заявителю ООО «КИТ27» в том же размере с назначением платежа: «По счету № 1 от 18.12.14 предоплата за аренду флота, без налога НДС».

Экипаж, находящийся на судах, нанят ООО «М-ПОРТ» по трудовым договорам, заключенным в октябре, декабре 2014 г. с целью выполнения своих должностных обязанностей на буксире «Николай Иванов». Капитаном буксира «Николай Иванов» является Снегуренко К.Е. Согласно расчетной ведомости и табелю учета рабочего времени за декабрь 2014 г., экипаж выполнял свои должностные обязанности на судне полный месяц.

Кроме того, в судовом журнале буксира «Николай Иванов» имеются записи, согласно которым 27.12.2014 в 17.30 зафиксирован разворот на выход из порта Владивостока, 28.12.2014 судна следуют из порта Владивосток в порт Козьмино и находятся в районе Японского моря, 29.12.2014 судна находятся в заливе «Находка» в ожидании постановки в порту Козьмино, 30.12.2014 судна находятся в Козьмино, идет прием пресной воды и так далее, 31.12.2014 судна в ожидании распоряжений судовладельца, в течение дня выполняются судовые работы.

За период с 01.01.2015 по 24.02.2015 от капитана буксира «Николай Иванов» Снегуренко К.Е. представлены таймшиты (судовые документы, составляемые в портах, в которых производится расчет времени, необходимого

на грузовые операции в данном порту, и ведется учет фактически затраченного времени).

В таймшите за январь 2015 г. на 01.01.2015 имеется запись «Стоянка возле причала. Обеспечение каравана. Судовые работы». Такие же записи имеют место по датам с 02.01.2015 по 15.01.2015, в отдельные дни зафиксированы штормовые условия. То есть, на 01.01.2015 суда уже находились в распоряжении ООО «М-Порт».

Таким образом, в ходе проведения проверки инспекцией были получены доказательства и установлен факт использования Обществом судов «Николай Иванов» и «Куршилир» в предпринимательской деятельности в период применения УСН в 2014 г., что указывает на неправомерность отнесения налогоплательщиком в 1 квартале 2015 г. на вычеты сумм НДС, уплаченных на таможне при ввозе основных средств на территорию Российской Федерации.

Оценив в совокупности и взаимосвязи доказательства налогового органа и налогоплательщика, с учетом положений статьи 71 АПК РФ, суд установил, что выводы налогового органа об отсутствии у ООО «КИТ 27» права на возмещение НДС в сумме 4 395 334, 47 руб. правомерны.

Таким образом, судом установлено, что оспариваемые решения налогового органа в этой части соответствуют закону и не нарушают права и законные интересы заявителя, следовательно, основания предусмотренные статьей 201 АПК РФ для признания незаконными отсутствуют.

Судом отклоняются доводы заявителя о том, что суда куплены в состоянии, не позволяющем эксплуатировать их по назначению, поскольку в совокупности материалы камеральной проверки свидетельствует об обратном.

Кроме того, судом учтено следующее.

В соответствии с пунктом 6 статьи 346.25 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели, применявшие упрощенную систему налогообложения, при переходе на общий режим налогообложения выполняют следующее правило: суммы налога на добавленную стоимость, предъявленные налогоплательщику, применяющему упрощенную систему налогообложения, при приобретении им товаров (работ, услуг, имущественных прав), которые не были отнесены к расходам, вычитаемым из налоговой базы при применении упрощенной системы налогообложения, принимаются к вычету при переходе на общий режим налогообложения в порядке, предусмотренном главой 21 настоящего Кодекса для налогоплательщиков налога на добавленную стоимость.

Вышеуказанная норма не свидетельствует о возможности применения вычетов в отношении сумм НДС, исчисленного к уплате таможенным органом при ввозе товаров.

Данная норма регулирует вычет НДС, предъявленного продавцом налогоплательщику, применяющему упрощенную систему налогообложения, при приобретении им товаров (работ, услуг, имущественных прав).

В силу пункта 1 статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны. В связи с чем, расходы по государственной пошлине в размере 3000 руб. за подачу заявления об оспаривании решения налогового органа не взыскиваются, а подлежат отнесению на заявителя.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявленного требования отказать.

Решение вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия (изготовления его в полном объеме), если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в Шестой арбитражный апелляционный суд в течение месяца с даты принятия решения.

Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд апелляционной инстанции через Арбитражный суд Хабаровского края.

Судья

Серга Д.Г.