



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД  
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12  
адрес электронной почты: [info@mail.9aas.ru](mailto:info@mail.9aas.ru)  
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 09АП-3975/2011-АК, № 09АП-3978/2011-АК

город Москва  
29.04.2011

дело № А40-105226/10-13-567

Резолютивная часть постановления объявлена: 22 апреля 2011 г.  
Постановление изготовлено в полном объеме: 29 апреля 2011 г.

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:

Председательствующего судьи С.Н. Кречетнева,

Судей Р.Г. Нагаева, В.Я. Голобородько,

при ведении протокола судебного заседания секретарем А.Н. Красиковой,

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционные жалобы Управления  
Федеральной налоговой службы по г. Москве и Инспекции Федеральной налоговой  
службы № 15 по г. Москве

на решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.12.2010

по делу № А40-105226/10-13-567, принятое судьей О.А. Высокинской

по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «Производственная  
Компания «Борец» (ИНН 7715265054, ОГРН 1027739356270)

к Инспекции Федеральной налоговой службы № 15 по г. Москве

Управлению Федеральной налоговой службы по г. Москве

о признании недействительными решений в части

**при участии в судебном заседании:**

от заявителя – Кузин И.А. по дов. № ПК/238/2010 от 23.08.2010, Сергеева Т.В. по дов.  
№ ПК/268/2009 от 11.12.2009, Пустовалов С.А. по дов. № ПК/266/2009 от 11.12.2009,  
Исаков С.Л. по дов. № ПК/157/2010 от 08.06.2010

от заинтересованных лиц: ИФНС № 15 по г. Москве – Чугунова Ю.М. по дов. № 02-  
18/72953 от 20.10.2010, Овчар О.В. по дов. № 02-18/24833 от 15.04.2011, Шишлова  
Л.Ю. по дов. № Б\Н от 21.02.2011, Яковлева М.П. по дов. № 02-18/77909 от 10.11.2010

УФНС по г. Москве – Шишлова Л.Ю. по дов. № 19 от 20.01.2011

## УСТАНОВИЛ:

ООО «Производственная Компания «Борец» обратилось в арбитражный суд с  
заявлением к ИФНС России №15 по г. Москве и УФНС России по г. Москве о  
признании недействительными:

- решения ИФНС России № 15 по г. Москве № 117 от 21.05.2010г. о привлечении  
к ответственности за совершение налогового правонарушения в части:

- привлечения ООО «ПК «Борец» к налоговой ответственности, предусмотренной п.1 ст.122 НК РФ, в виде штрафа в размере 90 176 151,00 руб., предусмотренной ст.123 НК РФ в виде штрафа в размере 9 006,40 руб. (п.1 резолютивной части Решения № 117), а всего в сумме 90 185 157,40 руб.;

- начисления пени по состоянию на 21.05.2010г. по налогу на прибыль в сумме 296 373 528,00 руб., по НДС в размере, начисленном на НДС в сумме 45 032,00 руб., и по ЕСН в сумме 26,00 руб. (п.2 резолютивной части Решения № 117);

- предложения уплатить недоимку по налогу на прибыль в сумме 448 516 249,00 руб.; уплатить штрафы, указанные в пункте 1 решения, и пени, указанные в п.2 Решения (п.3 резолютивной части Решения № 117);

- предложения внести необходимые исправления в документы бухгалтерского и налогового учета (п.4 резолютивной части Решения № 117);

- решения Управления Федеральной налоговой службы России по г. Москве № 21-19/080630 от 30.07.2010г. в части оставления без изменения, утверждения и признания вступившим в законную силу Решения Инспекции Федеральной налоговой службы России № 15 по г. Москве № 117 от 21.05.2010г. в оспариваемой части.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 30.12.2010 признано незаконным решение ИФНС России № 15 по г. Москве № 117 от 21.05.2010г. «О привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения» в части доначисления недоимки по налогу на прибыль в размере 448 516 249,00 руб., начисления пени по п.2 резолютивной части решения по налогу на прибыль, НДС, ЕСН в общей сумме 296.403.155руб. и взыскании соответствующих сумм штрафов в размере 90 185 157,40 руб., а также в части предложения внести необходимые исправления в документы бухгалтерского и налогового учета (п.4 резолютивной части Решения) и признано незаконным решение Управления Федеральной налоговой службы России по г. Москве, оформленного письмом № 21-19/080630 от 30.07.2010г. в части оставления без изменения Решения ИФНС России №15 по г. Москве.

Не согласившись с принятым по делу судебным актом Управления Федеральной налоговой службы по г. Москве и Инспекции Федеральной налоговой службы № 15 по г. Москве в Девятый арбитражный апелляционный суд с апелляционными жалобами, в которых просят решение суда от 30.12.2010г. отменить и принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявления налогоплательщика.

УФНС России по г. Москве поддержало доводы апелляционной жалобы, с учетом объяснений в порядке ст.81 АПК РФ., ИФНС России №15 по г. Москве поддержала доводы апелляционной жалобы, с учетом объяснений в порядке ст.81 АПК РФ.

Представитель ООО «ПК «Борец» в судебном заседании возражал против доводов апелляционных жалоб, с учетом представленного отзыва объяснений в порядке ст.81 АПК РФ. ООО «ПК «Борец» считает выводы ИФНС РФ № 15 по г. Москве, указанные в оспариваемой части Решения № 117 от 21.05.2010г., и выводы УФНС России по г. Москве, изложенные в оспариваемой части Решения № 21-19/080630 от 30.07.2010г., необоснованными и не соответствующими требованиям законодательства РФ о налогах и сборах.

Проверив законность и обоснованность обжалуемого решения в соответствии со ст.ст. 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, исследовав материалы дела, обсудив доводы апелляционных жалоб, заслушав участников процесса, Девятый арбитражный апелляционный суд считает, что обжалуемое решение Арбитражного суда города Москвы подлежит отмене в связи с неполным выяснением обстоятельств, имеющих значение для дела (п.1 ч.1 ст. 270 АПК РФ).

В судебном заседании объявлялся перерыв с 13.04.2011 г. по 18.04.2011 г.

Как следует из материалов дела Инспекцией ФНС России № 15 по г. Москве (далее - Налоговый орган, Инспекция, Ответчик) была проведена выездная налоговая проверка Общества с ограниченной ответственностью «Производственная компания «Борец» (далее - Заявитель, Налогоплательщик, ООО «ПК «Борец», Организация) по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты (удержания, перечисления) налогов и сборов за период с 01.01.2006 по 31.12.2007.

По результатам проведенной выездной налоговой проверки был составлен Акт от 11.03.2009 № 348.

После рассмотрения возражений налогоплательщика на акт выездной налоговой проверки было вынесено решение от 22.04.2010 № 466 о проведении дополнительных мероприятий налогового контроля.

Рассмотрев Акт выездной налоговой проверки от 11.03.2009 № 348, возражения налогоплательщика на указанный акт, а также материалы дополнительных мероприятий налогового контроля было вынесено решение от 21.05.2010 № 117 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Не согласившись с принятым по результатам выездной налоговой проверки решением Заявитель обратился с жалобой в Управление ФНС России по г. Москве.

По результатам рассмотрения указанной жалобы Управлением ФНС России по г. Москве письмом от 30.07.2010 № 21-19/080630 решение от 21.05.2010 № 117 отменено в части доначисления НДФЛ в размере 45 032 рублей, ЕСН в размере 56 308 рублей, налога на прибыль организаций в части эпизода, связанного с договором простого товарищества.

В остальной части Решение Инспекции от 21.05.2010 № 117 оставлено без изменения.

Заявитель, не согласившись с решением Инспекции от 21.05.2010 № 117 обратился с заявлением в Арбитражный суд г. Москвы с требованием признать указанное решение от 21.05.2010 № 117, а также письмо Управления ФНС России по г. Москве от 30.07.2010 № 21-19/080630 недействительными.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 30.12.2010 требования Заявителя удовлетворены.

Как установлено в ходе проведенной налоговой проверки и судебном заседании Заявителем в проверяемый период были приобретены доли в ряде российских организаций.

Как следует из материалов дела, согласно налоговой декларации ООО «ПК Борец» по налогу на прибыль за 2006г. во внереализационные расходы были включены начисленные проценты по займам в размере 23 521 753 руб.

Согласно декларации по налогу на прибыль за 2007г. проценты по займам в размере 1 845 295 950 руб. были включены во внереализационные расходы.

ООО «ПК Борец» за 2006-2007 гг. заключило договоры займа.

15.12.2006 был заключен договор займа №КПК/061215 с INTEGRAL CLEARING & FINANCE (Великобритания) на сумму 14 500 000 000 руб. По условиям договора процентная ставка для первых двух траншей устанавливалась в размере 12%, для последующих двух - 11.5%, дата возврата денежных средств - 01.04.2010. Оплата основного процента производится в долларах США по курсу ЦБ РФ на дату перечисления на счет заимодавца или по иным реквизитам, предоставленным заемщику уполномоченным представителем заимодавца.

Согласно дополнительным соглашениям №КПК/070117 от 17.01.2007 перечисление денежных средств в размере 5 542 972 600 руб. и №КПК/070207 от 07.02.2007 перечисление денежных средств в размере 3 753 554 329 руб. должно осуществляться Coafin Market Consultants Limited (Республика Кипр).

Согласно дополнительному соглашению №4/КПК от 01.06.2007 Coafin Market Consultants Limited приобретает все права, принадлежащие заимодавцу.

Был заключен договор займа №СВ/070614 от 14.06.2007 с Coafin Market Consultants Limited на сумму 2 465 801 000 руб. с процентной ставкой 11% и датой возврата 14.06. 2012.

ООО «ПК Борец» 11.09.2007 был заключен договор займа №СВ/070911 от 11.09.2007 с Coafin Market Consultants Limited на сумму 7 000 000 000 руб. с процентной ставкой 10.5% и датой возврата 11.09.2012.

В соответствии с договором займа от 15.12.2006 №КРК/061215 на расчетный счет №324322, открытый в Fortis Banque (Suisse), 18.12.2006г. были перечислены заемные средства в размере 194 000 000 долларов США.

Так же в рамках данного договора были перечислены 23.01.2007 денежные средства в размере 209 000 000 долларов США и 14.02.2007 - денежные средства в размере 142 310 000 долларов США.

Данные суммы денежных средств - 194 000000\$ и 209 0000 000\$ были перечислены 18.12.2006 и 23.01.2007 в пользу Fortis Escrow.

Денежные средства в размере 142310000\$ были перечислены в пользу Fortis Escrow на следующий день, после поступления на счет ООО «ПК «Борец».

Исходя из формы отчета о движении средств по счету (вкладу) в банке за пределами территории РФ за период с 29.11.2006 по 31.12.2006, представленной ООО «ПК «Борец» перечисленные суммы по договору займа были направлены на приобретение долей предприятий.

Суд апелляционной инстанции считает необоснованными выводы суда первой инстанции о недоказанности налоговым органом завышения цен по договорам купли-продажи доли.

ООО «ПК Борец» был заключен Договор купли-продажи доли от 18.12.2006г. с иностранной компанией Glomstore Ventures (Республика Кипр) на покупку 17% доли ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения» в сумме 38700000 долларов США и на покупку 83% доли от 22.01.2007 в сумме 188 940 000 долларов США, что в рублевом эквиваленте составляет 6 019 194 270 руб. (227 640 000 \$).

Первоначально 100% уставного капитала ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения» принадлежали ООО «ЭлитПрайз-М», которое 01.04.2006 г. внесло 19 998 000 руб. в качестве вноса в уставной капитал ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения». Данная доля (100%) была продана 06.06.2006 по цене 20 373 000 руб. В дальнейшем ООО ПК «Борец» приобретает согласно договору купли-продажи доли в уставном капитале ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения» в размере 100% у Glomstore Ventures Ltd за 6 019 194 270 руб. При этом, стоимость чистых активов ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения» за 3 квартал 2006 года составляет 21 336 000 руб., что соответственно существенно ниже стоимости сделки по покупке ООО «ПК «Борец» 100% долей ООО «Лысьвенский завод нефтяного машиностроения».

ООО «ПК «Борец» у Компании Бернер Прокьюэмент Лимитед (Сейшельские острова) по договорам купли-продажи долей от 18.12.2006, 12.02.2007, 18.06.2007 приобретены 100 % доли ООО «Борец-Нефтесервис» на общую стоимость 767 654 480 руб. При этом чистые активы ООО «Борец-Нефтесервис» ИНН 7715564135 за полугодие 2006, 2006 год и первый квартал 2007, полугодие 2007 составляют соответственно - 214 тыс. руб., 6 796 тыс. руб., чистые активы отсутствуют, 2 422 тыс. руб. 26.09.2006 г. 100 % долей в ООО «ПК «Борец» продавались ООО «ЭлитПрайз-М» по цене 525 000 рублей.

ООО «ПК Борец» приобретено у компании Leonares Investments Limited (Республика Кипр) 100 % долей ООО «ТД Борец» по договорам купли-продажи долей от 18.12.2006, 12.02.2007 и 18.06.2007 на общую сумму 255 694 000 . руб.

В соответствии с договором купли-продажи доли в уставном капитале от 13.02.2006 100% доли ООО «ТД Борец» были проданы иностранной компании Frigberg Holding LLC (США) за 8 500 рублей.

Разница в стоимости по сравнению со сделкой продажи долей от 13.02.2006 (ранее куплено за 8 500 рублей), что составляет 255 685 000. руб. При этом, за период 2006 - 2007 годов соотношение стоимости покупки доли к стоимости чистых активов превышает в среднем 3 раза. Кроме того, по данным декларации по налогу на имущество организаций за 3 квартал 2006 года, 2006 года и 1 квартал 2007 года среднегодовая стоимость имущества ООО «ТД Борец» составляет соответственно 285 000 руб., 194 000 ., 186 000 руб.

ООО «ПК Борец» были заключены договоры купли-продажи 100 % доли организации ООО «Борец Сервис-Нефтеюганск» с Компанией Vane Investments Limited от 18.12.2006, 12.02.2006 и 18.06.2007 на общую сумму 303 206 731 руб.

Компания Vane Investments Limited (Республика Сейшельские острова) приобрела долю по цене 30 100 руб. по договору купли-продажи владений доли от 25.09.2006.

Доли ООО «Борец-Нижевартовск» приобретаются ООО «ПК Борец» по цене 511 987 492 руб. При этом первоначально данные доли были приобретены по цене 10 000 руб.

Доли ООО «Контекко» приобретаются ООО «ПК Борец» по цене 508 956 951 руб.

При этом первоначально данные доли были приобретены по цене 27 128 820 руб.

Доводы решения суда первой инстанции о том, что договоры купли-продажи долей согласовывались с антимонопольными органами не опровергают выводы налогового органа о завышении цен.

Суд апелляционной инстанции считает, что вывод суда первой инстанции о недоказанности схемы движения денежных средств противоречит фактическим обстоятельствам.

В соответствии с договором займа от 14.06.2007 №СВ/070614, заключенным с Coafin Market Consultants Limited на валютный счет в долларах США №4070284000000292426, открытый в ЗАО АКБ «Алеф-банк» было перечислено 19.06.2007 95 000 000 долларов США, согласно выписки банка. Данные денежные средства поступили с корреспондентского счета №30114540700000301037, открытого в Fortis Banque.

При анализе движения денежных средств по валютным счетам в ЗАО АКБ «Алеф-банк»: ООО «ПК Борец», Компании Integral Clearing & Finans Limited, Компании Inex Limited, Компании Metalen Limited и Компании Elrey Limited налоговым органом было установлено:

19.06.2007 денежные средства в размере 95 000 000 \$ поступили на транзитный валютный счет №4070284000000292426 ООО «ПК Борец»;

20.06.2007 95 000 000\$ поступили на валютный счет №40702840100000202426 ООО «ПК Борец»;

21.06.2007 денежные средства поступили на валютный счет Компании Inex Limited №40807840500000209160 согласно договорам купли-продажи доли в уставном капитале в размере 19 778 183 \$ и 21.06.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited N40807840300000209108 для пополнения счета;

21.06.2007 денежные средства поступили на валютный счет Компании Metalen Limited №40807840300000209166 согласно договорам купли -продажи доли в уставном капитале в размере 70 673 665 \$ и 21.06.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108

для пополнения счета;

21.06.2007 денежные средства поступили на валютный счет Компании Elrey Limited № 40807840100000209159 согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 13 150 000 \$ и 21.06.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 для пополнения счета;

21.06.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 95 000 000 \$.

Таким образом, является правильным вывод налогового органа, что поступления денежных средств в размере 95 000 000 \$ из иностранного банка носили технический характер, так как данные суммы были перечислены обратно в источник поступления.

При анализе движения денежных средств по валютным счетам в ЗАО АКБ «Алеф-банк»: ООО «ПК Борец», Компании Integral Clearing & Finans Limited, Компании Metalen Limited и Компании Inex Limited и ООО «НПО Привод» налоговым органом было установлено:

02.11.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited был произведен перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 67 000 000 \$; 02.11.2007 денежные средства в размере 67 500 000 \$ поступили на транзитный валютный счет №40702840000000292426 000 «ПК Борец»; 02.11.2007 67 500 000\$ поступили на валютный счет №40702840100000202426 ООО «ПК Борец»;

06.11.2007 поступили на валютный счет Компании Metalen Limited №40807840300000209166 согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 56 610 000 \$ и 07.11.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 для пополнения счета;

06.11.2007 поступили на валютный счет Компании Inex Limited №40807840500000209160 согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 10 891 535 \$ и 07.11.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 по договору займа;

08.11.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 70 000 000 \$ источник поступления средств по предыдущему эпизоду;

денежные средства в размере 67 500 000 \$ поступили на транзитный валютный счет №40702840000000292426 ООО «ПК Борец» 13.11.07г.:

14.11.2007 67 500 000\$ поступили на валютный счет №40702840100000202426 ООО «ПК Борец»;

14.11.2007 поступили на валютный счет Компании Metalen Limited №40807840300000209166 согласно договорам купли -продажи доли в уставном капитале в размере 67 500 000 \$ и 15.11.07г. перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 для пополнения счета;

16.11.07г. с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 68 500 000 \$ источник поступления средств по предыдущему эпизоду;

денежные средства в размере 70 500 000 \$ поступили на транзитный валютный счет №40702840000000292426 000 «ПК Борец» 21.11.07г.:

21.11.07г. 70 500 000\$ поступили на валютный счет №40702840100000202426 ООО «ПК Борец»;

21.11.07г. поступили на валютный счет Компании Metalen Limited №40807840300000209166 согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 70 500 000 \$ и 22.11.07г. перечислены в полном объеме на

валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 для пополнения счета;

23.11.07г. с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 62 000 000 \$ источник поступление средств по предыдущему эпизоду;

денежные средства в размере 60 000 000 \$ поступили на транзитный валютный счет №4070284000000292426 ООО «ПК Борец» 27.11.07г.:

28.11.07г. 60000000\$ поступили на валютный счет №40702840100000202426 000 «ПК Борец»;

28.11.07г. поступили на валютный счет Компании Metalen Limited №40807840300000209166 согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 60 000 000 \$ и 29.11.07г. перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited №40807840300000209108 для пополнения счета, 30.11.07г. перевод денежных средств в Fortis Banque в размере 44 000 000 \$.

Таким образом, является правильным вывод налогового органа, что поступления денежных средств в размере 265 000 000 \$ из иностранного банка носили технический характер, так как источник финансирования находился в Российской Федерации, все суммы по выкупленным долям организаций уходили обратно в Fortis Banque при незначительном временном промежутке.

При анализе движения денежных средств по валютным счетам в ЗАО АКБ «Алеф-банк»: ООО «ПК Борец», Компании Integral Clearing & Finans Limited , Компании Omedax Limited, Компании Inex Limited, Компании Burner Procurement Limited, Компании Snug Finansial Limited, Компании Excise Limited, Компании Yukon Interprises Corp., Компании Guilliano Limited и Компании Vane Investments Limited налоговым органом было установлено:

27.09.2007 и 02.10.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 15 000000 \$ и 02.10.2007 в размере 13 500 000\$;

25.09.2007 поступили на валютный счет Компании Omedax Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 6 000 000 \$ и 28.09.2007 в размере 13203 151 \$, соответственно 26.09.2007 и 29.09.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для зачисления на счет;

03.10.07г. поступили на валютный счет Компании Inex Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 9 300 000\$ и 04.10.07г. перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по договору займа. (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

15.05.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 10 000 000\$;

16.05.2007 поступили на валютный счет Компании Burner Procurement Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 1 940 000 \$ и 17.05.2007 перечислены фактически в полном объеме (1 939 800) на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по процентному займу (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.);

16.05.2007 поступили на валютный счет Компании Snug Finansial Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 3 940 800\$ и 17.05.07г. перечислены фактически в полном объеме (3 939 800) на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по договору займа. (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.);

16.05.2007 поступили на валютный счет Компании Excise Limited согласно

договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 3 940 800\$ и 17.05.07г. перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по договору займа. (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

18.05.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 10 000 000\$;

18.05.2007 поступили на валютный счет Компании Burner Procurement Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 10 000 000 \$ и 21.05.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по процентному займу (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

22.05.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 10 000 000\$;

21.05.2007 поступили на валютный счет Компании Burner Procurement Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 7 780 000 \$ и 23.05.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по процентному займу (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

22.05.2007 поступили на валютный счет Компании Yukon Interprises Corp. согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 2 220 000 \$ и 23.05.2007 перечислены фактически в полном объеме (2 219 800) на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по процентному займу (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

29.05.2007 с валютного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 930 000\$;

29.05.2007 поступили на валютный счет Компании Yukon Interprises Corp. согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 930 000 \$ и 30.05.2007 перечислены в полном объеме на валютный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по процентному займу (Возврат займа, исходя из выписки по валютному счету, отсутствует.)

При анализе движения денежных средств по расчетным (в рублях) счетам в ЗАО АКБ «Алеф-банк»: ООО «ПК Борец», Компании Integral Clearing & Finans Limited, Компании Maverick Limited, Компании Omedax Limited, Компании Metalen Limited, Компании Croper Procurement Limited, Компании Leonares Investments Limited, ООО «Снабмашкомплект» в ЗАО «Кредит Европа Банк» и в ОАО «МДМ-Банк», ООО «Ремзапчасть» в ОАО АКБ «Авангард» налоговым органом было установлено:

17.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 40 000 000руб.;

16.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Maverick Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 40 000 000 руб, и 17.05.2007 перечислены фактически в полном объеме (39 995 000) на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

18.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 260 000 000 руб.;

17.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Croper Procurement Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 260 000 000 руб. и 17.05.2007 перечислены фактически в полном объеме (259 995 000) на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

22.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 260 000 000 руб.;

21.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Croper Procurement Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 11 345 667



руб. и 21.05.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

18.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Maverick Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 248 500 000 руб. и 21.05.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

24.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 260 000 000руб.;

22.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Maverick Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 260 000 000 руб. и 23.05.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

30.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 100 000 000 руб. и 04.06.2007 в размере 290 000 000 руб.;

24.05.2007 поступили на расчетный счет Компании Maverick Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 294 384 206 руб. и 25.05.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

30.05.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК борец» в размере 100 000 000 руб., 19.06.2007 в размере 36 500 000 руб. и 628 000 000 руб.;

19.06.2007 поступили на расчетный счет Компании Leonares Investments Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 84 460 000 руб. и 170 930 000 руб. (всего 256 390 000 руб.), 20.06.2007 перечислены фактически в полном объеме (256 385 000) на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

20.06.2007 поступили на расчетный счет Компании Omedax Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 495 690 000 руб. и 20.06.2007 перечислены фактически в полном объеме (495 685 000) на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

21.06.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 460 000 000 руб.;

22.06.2007 поступили на расчетный счет Компании Vane Investments Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 202 720 000 руб. и 22.06.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

22.06.2007 поступили на расчетный счет Компании Guiliano Limited согласно договорам купли - продажи доли в уставном капитале в размере 256 525 000 руб. и 22.06.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для пополнения счета.

04.12.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление взноса в Уставной капитал ООО «ПК Борец» в размере 440 000 000 руб. и 07.12.2007 в размере 50 672 088 руб. и 100 000 000 руб.;

05.12.2007 поступили на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited по договору купли продажи ценных бумаг для Компании Medihorne Limited в размере 156 645 300 руб., для Компании Stormwood Distribution Limited в размере 92 400 000 руб., для Компании Team Design Limited в размере 175 215 600 руб., для Компании Techimex в размере 175 123 200 руб.

19.12.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление денежных средств по договору займа на расчетный счет ООО «Ремзапчасть» в размере 193 650 000 руб. и 21.12.2007 в размере 230 000 000 руб.,

20.12.07г. и 24.12.07г. перечисление в полном объеме этих денежных средств ООО «Ремзапчасть» на расчетный счет ООО «ПК Борец» по договору купли-продажи ТМЦ;

17.12.2007 с расчетного счета Компании Integral Clearing & Finans Limited поступление денежных средств по договору займа на расчетный счет ООО «Снабмашкомплект» в размере 36 495 000 руб., 18.12.07г. перечисление в полном объеме этих денежных средств ООО «Снабмашкомплект» на расчетный счет ООО «ПК Борец» по договору купли-продажи ТМЦ;

20.12.07г. и 24.12.07г. поступление денежных средств на расчетный счет ООО «ПК Борец» от ООО «Ремзапчасть» по договору купли-продажи ТМЦ;

20.12.2007 и 21.12.2007 поступили на расчетный счет Компании Metalen Limited по договору купли-продажи ценных бумаг соответственно в размере 350 000 000 руб. и 121 233 658 руб., 21.12.2007 и 24.12.2007 перечислены в полном объеме на расчетный счет Компании Integral Clearing & Finans Limited для подкрепления счета.

Следовательно, является обоснованным вывод налогового органа о том, что договоры купли - продажи долей в уставном капитале, а также ценных бумаг предприятий носили формальный характер в виду значительного завышения цены по данным договорам, отсутствие подтверждения реальных затрат иностранных компаний продавцов по приобретению данных предприятий, возвращение фактически в полном объеме денежных средств, затраченных ООО «ПК Борец» на данные сделки в уставной капитал организации, использование Компании Integral Clearing & Finans Limited во всех вышеуказанных сделках в качестве расчетного центра.

Таким образом, для исключения из-под налогообложения части прибыли использовались договора купли-продажи по завышенным ценам долей и акций предприятий группы «Борец» путем применения оформленных договоров валютного займа для начисления по ним высоких процентов и уменьшения налогооблагаемой прибыли.

Подтверждением необоснованной налоговой выгоды является наличие в ЗАО АКБ «Алеф-банк» расчетных счетов большинства контрагентов по вышеуказанным сделкам.

Суд апелляционной инстанции не согласен с выводом суда первой инстанции об отсутствии доказательств неисполнения заявителем поручений об истребовании документов.

В ходе проведения проверки не исполнялись поручения об истребовании документов (информации) всеми компаниями группы «Борец».

Вследствие отсутствия информации о цене переуступки (продажи) доли в уставном капитале организаций по предыдущим сделкам до приобретения в конечном итоге ООО «ПК Борец» налоговым органом была обоснована проведена оценка сделок на основании выписок банка о движении денежных средств по расчетным счетам бывших участников, а также оценка чистых активов организаций на основании бухгалтерской отчетности.

Таким образом, организацией в нарушение п.1 статьи 252 НК РФ были приняты экономически неоправданные затраты по начисленным процентам договоров займа в 2006 году - в размере 23 521 753 руб., в 2007г. - в размере 1 845 295 950 руб.

Суд апелляционной инстанции считает, что суд первой инстанции необоснованно указал в решении, что произошел рост выручки и налогообложения заявителя, так как заявителем не доказано, что это обстоятельство связано с приобретением долей.

Указанные в решении суда первой инстанции нарушения при оформлении результатов проверки не влияют на законность оспариваемых решений.

Ознакомление представителей налогоплательщика с результатами дополнительных мероприятий налогового контроля было произведено 21.05.2010 г.

Заявителем представлены возражения и рассмотрение данных возражений налоговым органом произведено в установленном порядке.

30.07.2010г. Управлением ФНС России по г. Москве (далее – УФНС) принято Решение № 21-19/080630 по апелляционной жалобе Заявителя, в соответствии с которым Решение № 117 изменено путем отмены в части доначисления НДС в размере 45 032,00 руб., ЕСН в сумме 56 308,00 руб., налога на прибыль организаций в части эпизода, связанного с договором простого товарищества, в остальной части Решение № 21-19/080630 в оспариваемой части подтверждает доводы, изложенные в Решении № 117.

В связи с законностью решений № 117 в оспариваемой части не имеется оснований для признания незаконным Решения № 21-19/080630.

С учетом изложенного, суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что решение Арбитражного суда города Москвы подлежит отмене.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ госпошлина подлежит взысканию с общества.

Руководствуясь ст. ст. 110, 176, 266-269, 270, 271 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации

### **ПО С Т А Н О В И Л:**

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.12.2010 по делу № А40-105226/10-13-567 отменить.

Отказать Обществу с ограниченной ответственностью «Производственная Компания «Борец» в удовлетворении требования о признании незаконным решения Инспекции Федеральной налоговой службы № 15 по г. Москве № 117 от 21.05.2010 г. «О привлечении к ответственности за совершение налогового» в части доначисления недоимки по налогу на прибыль в размере 448 516 249, 00 руб., начисления пени по п. 2 резолютивной части решения по налогу на прибыль, НДС, ЕСН в общей сумме 296 403 155 руб. и взыскании соответствующих сумм штрафов в размере 90 185 157, 40 руб., а также в части предложения внести необходимые исправления в документы бухгалтерского и налогового учета (п.4 резолютивной части Решения), а также признания незаконным решения Управления Федеральной налоговой службы России по г. Москве, оформленное письмом № 21-19/080630 от 30.07.2010 г. в части оставления без изменения Решения Инспекции Федеральной налоговой службы № 15 по г. Москве № 117 от 21.05.2010 г.

Взыскать с Общества с ограниченной ответственностью «Производственная Компания «Борец» в доход федерального бюджета госпошлину по апелляционной жалобе в сумме 1 000 руб.

Постановление вступает в законную силу со дня принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления в полном объеме в Федеральный арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья:

С.Н. Кречетнев

Судьи:

В.Я. Голобородько

Р.Г. Нагаев