Рассылка от 22.11.2003

Защита прав налогоплательщиков. Арбитражная практика.

(Выпуск № 24 от 22.11.2003)

Здравствуйтесь Уважаемые подписчики !

Предлагаем Вам новый выпуск рассылки:

Уважаемые подписчики, приглашаем Вас подписаться на новую рассылку Банкир.Ру

"Обзор банковского законодательства"

Если Вы хотите обсудить проблемы, затронутые нашей рассылкой, высказать свое мнение, то это можно сделать на нашем форуме "Налоговое право". Вы можете ознакомиться со специальной "Темой-оглавлением", где все обсуждения разбиты по видам налогов и главам НК РФ

Наиболее интересные темы этой недели форума "Налоговое право":

-

Порядок распределения "входного" НДС по пункту 4 статьи 170 НК РФ - с данной проблемой ст

-

Как определить место передачи имущественных прав ?

-

Налогообложение при передаче акций в уставный капитал;

-

Если агент по НДС не исполнил своих обязанностей, что делать с НДС ?

-

Как списать пени по НПД;

Новые статьи (Аналитика):

Уважаемые приглашает, безвозвратная для написания статей, вы можете присылать

"Реализация Предприятия, лицензия, для бизнеса, Организация, как следствие, время (не торопитесь)

" ККТ - Контрольно-Кассовый Терминал, определяется Определением Конституционного Суда

Арбитражная практика:

1. Сегодняшнюю рассылку мы полностью посвятим проблемам возмещения экспортного НДС. Мы рассмотрим некоторые "придумки" налоговых органов с помощью которых, налоговые органы пытаются незаконно отказать в возмещении НДС.

Иногда налогоплательщик немного некорректно заполняет декларацию, а налоговый орган считает, что такое нарушение является основанием для отказа в возмещении экспорта. Например, налогоплательщик заполнил декларацию в рублях, а не в тысячах рублей. Именно такой случай рассмотрен в Постановлении ФАС Московского округа от 17 октября 2002 г. № КА-А40/7021-02:

"В кассационной жалобе Инспекция МНС РФ N 17 просит решение и постановление суда отменить. В судебном заседании представитель истца возражал против удовлетворения кассационной жалобы. Выслушав представителей сторон, изучив материалы дела, обсудив доводы жалобы и отзыва на нее, Судебная коллегия указала, что указание налогоплательщиком судовой декларации сумм в рублях, а не

Вывод:

Таким образом, составление налогоплательщиком декларации в рублях, а не в тысячах рублей **не является основанием для отказа в возмещении экспортного НДС.**

2. Пунктом 4 статьи 176 НК РФ предусмотрено, что возмещение экспортного НДС производится не позднее трех месяцев, считая со дня представления налогоплательщиком налоговой декларации и документов, предусмотренных статьей 165 НК РФ. При нарушении указанного срока на сумму, подлежащую возврату налогоплательщику, начисляются проценты исходя из ставки рефинансирования ЦБ РФ. Налоговые органы считают, что если они отказали в возмещении НДС в пределах трехмесячного срока, то налогоплательщик не имеет права на получение процентов в случае неправомерного отказа в возмещении. Такой спор рассмотрен в Постановлении ФАС Московского округа от 23 июля 2003 г. № КА-А40/4862-03:

"Общество с ограниченной ответственностью "Рузвнешторг" (далее ООО "Рузвнешторг") обратилось в арбитражный суд с иском к ООО "Рузвнешторг" в обоснование своих требований, ссылаясь на то, что вступившим в законную силу решением Арбитражного суда г. Москвы от 13 февраля 2003 года на основании данного решения суда были выданы исполнительные листы и возбуждено исполнительное производство. Решением Арбитражного суда г. Москвы от 13 февраля 2003 года исковые требования удовлетворены. Постановлением апелляционной инстанции того же суда от 15 апреля 2003 года решение оставлено в силе. В кассационной жалобе Инспекция МНС РФ N 4 по ЦАО г. Москвы просит состоявшиеся по делу судебные акты отменить. В отзыве на кассационную жалобу ООО "Рузвнешторг" считает принятые по делу судебные акты законными. В заседании суда кассационной инстанции представитель ИМНС РФ N 4 по ЦАО г. Москвы подвел итоги прений. Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, суд кассационной инстанции в соответствии с п. 4 ст. 176 Налогового кодекса Российской Федерации возмещение налога на добавленную стоимость в течение указанного срока налоговый орган проводит проверку обоснованности применения норм материального права.

При нарушении сроков, установленных настоящим пунктом, на сумму, подлежащую возврату, суд удовлетворяет исковые требования, суд исходил из того, что налоговым органом был нарушен срок возврата налога. Об этом свидетельствуют материалы дела.

Так, 20 сентября 2001 года налогоплательщиком подана налоговая декларация за август 2001 года. Решением от 18 декабря 2001 года N 147 налоговый орган отказал в возмещении НДС (л. д. 37 - 38). Решением Арбитражного суда г. Москвы от 24 апреля 2001 года установлено право истца на возмещение НДС. Доказательств, свидетельствующих о фактическом зачете или возврате налога, ответчиком не представлено. При таких обстоятельствах кассационная инстанция соглашается с выводом суда первой инстанции. Довод кассационной инстанции о том, что **подписание акта об обелении процентов в закон не связывает срок возврата налога с нарушением срока возврата налога, не является основанием для отмены решения суда первой инстанции.** Кроме того, **толкование норм Налогового кодекса Российской Федерации, в том числе положения статьи 176, не может быть использовано для отмены решения суда первой инстанции.** Признание судом по делу N А40-42880/02-107-45 решения ответчика об отказе в возмещении НДС законным. Возражений против методики расчета процентов ИМНС N 4 по ЦАО г. Москвы не представила. Кассационная инстанция считает, что нормы материального права судом применены правильно.

Аналогичная ситуация была рассмотрена в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 1 июля 2003 года №А56-35058/02, суд отметил следующее:

"Общество с ограниченной ответственностью "Сфинкс" (далее - общество, ООО "Сфинкс") обратилось в Арбитражный суд Северо-Западного округа в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации с заявлением об отмене Решения от 19.12.2002 суд удовлетворил заявление ООО "Сфинкс" в полном объеме. Постановлением апелляционной инстанции решение суда изменено. С Инспекции взыскано 693 000 руб. В кассационной жалобе Инспекция просит отменить принятые по делу судебные акты и отказать в удовлетворении кассационной жалобы. Инспекция также указывает, что проценты должны исчисляться с момента принятия постановления. Представители Инспекции, в установленном порядке извещенной о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы, в судебном заседании представитель общества отклонил доводы кассационной жалобы. Законность обжалуемых судебных актов проверена в кассационном порядке. Как видно из материалов дела, общество 19.02.2002 представило в налоговый орган декларацию по НДС. Инспекцией проведена камеральная проверка представленных обществом декларации и документов. Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 19.02.2002 постановлением от 13.03.2002 изменила решение суда, взыскав с налогоплательщика НДС. Согласно абзацу второму пункта 4 статьи 176 НК РФ возмещение НДС производится не позднее срока, установленного абзацем десятым пункта 4 статьи 176 НК РФ, установлен, что не позднее последнего дня срока. Возврат налога осуществляется органами федерального казначейства в течение двух недель после окончания срока, установленного абзацем десятым пункта 4 статьи 176 НК РФ. При нарушении сроков, установленных указанной нормой, на сумму, подлежащую возврату налога. **Таким образом, суд кассационной инстанции считает правомерным вывод судебных инстанций** В рассматриваемом деле обществу не был возмещен НДС за январь 2002 года в сроки, установленные абзацем десятым пункта 4 статьи 176 НК РФ. Кассационная инстанция считает, что суд апелляционной инстанции правомерно снизил размер возмещения НДС. При таких обстоятельствах следует признать, что постановление суда апелляционной инстанции

Вывод:

Таким образом, если налоговый орган выносит в пределах трехмесячного срока решение об отказе в возмещении НДС и в последствии такое решение будет признано незаконным, то на сумму возмещения начисляются проценты по ставке ЦБ РФ.

3. Как мы указывали выше, при нарушении сроков, установленных пунктом 4 статьи 176 НК РФ, на сумму, подлежащую возврату налогоплательщику, начисляются проценты исходя из ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. При этом между налогоплательщиками и налоговыми органами происходят споры относительно количества дней в году (360 или 365). В Постановлении ФАС Московского округа от 19 мая 2003 г. № КА-А40/2965-03 отмечено:

"Применив п. 4 ст. 176 Налогового кодекса Российской Федерации, суд указал, что налоговый о
Расчет количества дней просрочки ответчиком не оспаривается.

В соответствии с порядком, определенным Постановлением Пленума Верховного Суда Рос

В кассационной жалобе ИМНС РФ N 29 по ЗАО г. Москвы просит об отмене судебного акта, ука

Выслушав представителя заявителя, поддержавшего доводы жалобы, представителя ООО "Ала

Вывод суда первой инстанции об обоснованности заявленных требований подтвержден собранн

Нормы материального права при разрешении спора применены правильно, требования процесс

Ссылка ответчика на то, что он не является надлежащим ответчиком, необоснованна.

В соответствии с п. 3 Положения о Министерстве по налогам и сборам, утвержденного Постано

Заявитель состоит на учете в ИМНС РФ N 29 по ЗАО г. Москвы, поэтому суд правомерно взыска

Пунктом 4 ст. 176 Налогового кодекса Российской Федерации порядок начисления процен

Вывод:

Таким образом, при расчете процентов за несвоевременный возврат НДС по пункту 4
статьи 176 НК РФ **количество дней в году принимается за 360**. Все требования
налоговых органов о перерасчете процентов, исходя из 365 дней являются
неправомерными. На нашем форуме в отношении процентов обсуждалась еще одна
процентов, касающаяся не равных условий при начислении пеней и процентов. С
обсуждением можно ознакомиться [здесь](#)

4. При начислении процентов по пункту 4 статьи 176 НК РФ также возникает вопрос о порядке определения даты, до которой начисляются проценты. Налоговые органы считают, что проценты начисляются до момента направления заключения о возмещении НДС в органы Казначейства. В Постановлении ФАС Московского округа от 11 июня 2003 г. № КА-А40/3647-03 отмечено следующее:

"Решением Арбитражного суда г. Москвы от 18 февраля 2003 года удовлетворены заявленные на судебный акт ответчиком подана кассационная жалоба, в которой просит его отменить. Утверждая, что расчет процентов произведен с нарушением срока, заявитель просит отменить решение Арбитражного суда г. Москвы от 18.02.2003 года. Проверив материалы дела, заслушав представителей сторон, обсудив доводы жалобы, кассационный Суд, исследовав все доказательства по делу в их совокупности, дав им надлежащую оценку, об отмене решения Арбитражного суда г. Москвы от 18.02.2003 года просит. Как усматривается из материалов дела, решением Арбитражного суда г. Москвы от 20.08.2002 года (№ А40-02/2002-100) в пользу заявителя было постановлено удовлетворить его требования. При таких обстоятельствах налоговым органом были нарушены сроки возмещения НДС, установленные в соответствии со ст. 176 НК РФ при нарушении сроков, установленных настоящим пунктом, на основании которого Арбитражный суд г. Москвы признал расчет суммы процентов правильным. Доводы жалобы о том, что сумма процентов должна быть исчислена по день, предшествующий дате направления заключения о возмещении НДС в органы Казначейства, не обоснованы. Кроме того, при решении вопроса о возмещении НДС истцом не было представлено доказательств, подтверждающих нарушение срока возмещения НДС по вине налогового органа, по которому заявлено требование о возмещении НДС. **Поскольку нарушение срока возмещения НДС произошло по вине налогового органа, по**

Вывод:

Проценты по пункту 4 статьи 176 НК РФ начисляются до момента поступления возмещаемых сумм НДС на счет налогоплательщика. Если Вам начислена меньшая сумма процентов, то **Вы вправе предъявить требования налоговому органу о полном возмещении процентов** . **Позиция налоговых органов** о том, что проценты начисляются до момента подачи заключения в органы Казначейства, **неправомерна**

Уважаемые подписчики,

Ваши предложения и замечания направляйте автору рассылки.

Рассылку подготовил и составил: Костальгин Дмитрий