



АРБИТРАЖНЫЙ СУД САХАЛИНСКОЙ ОБЛАСТИ
693000, г. Южно-Сахалинск, Коммунистический проспект, 28,
сайт: <http://info@sakhalin.arbitr.ru>, e-mail: office@sakhalin.arbitr.ru
факс 460-945, телефон 460-930

Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е

г. Южно-Сахалинск
15 августа 2013 года

Дело № А59-5311/2012

Резолютивная часть решения оглашена 07 августа 2013 года.
В полном объеме решение изготовлено 15 августа 2013 года.

Арбитражный суд Сахалинской области в составе судьи Бессчасной Л.А., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Нестеровой Т.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» (ИНН 9909005806) к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Сахалинской области (ОГРН 1046500652527, ИНН 6501115412) о признании недействительным решение об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238,

при участии представителей:

от Компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» -

Алексахиной Р.А. по доверенности от 17.01.2013, личность установлена по паспорту,

Лебедевой Ю.А. по доверенности от 17.01.2013, личность установлена по паспорту,

Волковой Е.А. по доверенности от 21.01.2013, личность установлена по паспорту,

Тюменцевой О.Г. по доверенности от 05.08.2013, личность установлена по паспорту,

Назарчук О.В. по доверенности от 17.12.2012, личность установлена по паспорту,

Зорина М.А. по доверенности от 30.07.2012, личность установлена по паспорту,

от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Сахалинской области –

заместителя начальника инспекции Ишмухаметова А.В. по доверенности от 05.09.2012 № 04-02/29011, личность установлена по служебному удостоверению;

начальника отдела УФНС России по Сахалинской области Мирошина Е.Ю. личность установлена по служебному удостоверению;

советник отдела Управления налогообложения ФНС России Крюков А.Ю действующего на основании доверенности от 17.06.2013 №04-02/17961 личность установлена по служебному удостоверению ЦА №3777;

заместитель начальника правового управления ФНС России ФНС Харитонов К.Г действующего на основании доверенности от 17.06.2013 №04-02/17962 личность установлена по служебному удостоверению РС №0762,

советник Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Министерства Финансов РФ Сорокиной Г.Я по доверенности от 02.08.2013 №04-021/24100 личность установлена по служебному удостоверению №2324.

от третьего лица:

от Министерства Энергетики Российской Федерации –

Клюевой О.Н по доверенности от 06.06.2013 № ан-5181/03 личность установлена по паспорту,

Балашовой С.С по доверенности от 11.06.2013 № ан-5367/03 личность удостоверена по паспорту,

Савкина А.В по доверенности от 31.01.2012 № СШ-679/03 личность установлена по паспорту,

У С Т А Н О В И Л :

Компания «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» (далее – заявитель, Компания) обратилась в Арбитражный суд Сахалинской области с заявлением к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Сахалинской области (далее – налоговый орган, инспекция, Межрайонная ИФНС № 1 по Сахалинской области) о признании недействительным решения об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238.

В обоснование требования, поддержанного представителями заявителя в судебном заседании, указала, что Межрайонной ИФНС России № 1 по Сахалинской области была проведена выездная налоговая проверка компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты Платы за

Пользование Недрами (Роялти) за период с 01.01.2008 по 31.12.2010 при исполнении «Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции».

Рассмотрев акт выездной налоговой проверки от 27.06.2012 № 12-12/153 (далее по тексту - акт проверки), возражения Компании, документы, представленные в ходе рассмотрения материалов проверки 06.08.2012 г., Инспекция вынесла Решение об отказе в привлечении Компании к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238 (далее по тексту – решение, оспариваемое решение, решение от 17.09.2012 № 12-12/238), которое было вручено Компании 20.09.2012.

Компания 03.10.2012 подала Апелляционную жалобу на Решение в вышестоящий налоговый орган.

По результатам рассмотрения Апелляционной жалобы Управление ФНС по Сахалинской области приняло решение от 16-20.11.2012 № 163 (12-04/09691), согласно которому решение инспекции было оставлено без изменения, а апелляционная жалоба, без удовлетворения.

Компания не согласна с вынесенным решением в части начисления Платы за Пользование Недрами (Роялти) за 2008-2010 гг. и полагает, что оно является незаконным и необоснованным по следующим основаниям.

По доводу о занижении размера базы для расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти) Компания в заявлении и ее представители в судебном заседании, указали, что полномочия налоговых органов по контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей за пользование недрами (роялти) в бюджет, возложены на налоговые органы пунктом 2 статьи 160.1 Бюджетного Кодекса РФ (далее - БК РФ), пунктом 1 статьи 7 Закона РФ от 21.03.1991 № 943-1 «О налоговых органах Российской Федерации».

Несмотря на то, что в отношении ФНС РФ Приказом от 05.12.2008 № ММ-3-1/643@ детально не установлены полномочия как администратора неналоговых доходов, анализ аналогичных по объему полномочий иных администраторов доходов свидетельствует о том, что функции по контролю за правильностью исчисления и перечислению доходов в бюджеты заключаются в проверке правильности уплаченной суммы и ее сверке с данными бюджетного учета.

По мнению компании, полномочия налогового органа как бюджетного администратора платежей за пользование недрами существенно отличаются от полномочий при проведении выездной налоговой проверки. Оспариваемое Решение в нарушение пункта 30 Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции (далее - СРП «Сахалин-2», соглашение) затрагивает исключительно вопрос толкования положений СРП «Сахалин-2» в части методологии расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), которая предусмотрена положениями пунктов 14, 15, 16

Соглашения, что не входит в полномочия налогового органа в соответствии с законодательством РФ и СРП «Сахалин-2».

Заявитель указал, что в соответствии с пунктом 14 СРП «Сахалин-2» («Использование и распределение Углеводородов») Углеводороды распределяются между Компанией и Российской Стороной в виде: распределения Ликвидной Продукции и Дополнительной Выручки (пп. d,e,f) с учетом возмещения затрат (подпункт а) и Платы за Пользование Недрами (пп. b,c,f). Плата за Пользование Недрами (Роялти), уплачиваемая в соответствии с СРП «Сахалин - 2», является составной частью распределения Углеводородов. Согласно пункта 1 СРП «Сахалин-2», Плата за Пользование Недрами (Роялти) выделяется Российской Стороне согласно п. 14 СРП «Сахалин-2». Сумма Платы за Пользование Недрами исчисляется с суммарного объема Углеводородов, добываемых на Лицензионных Участках. Данный суммарный объем замеряется у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с Лицензионного Участка (подпункт 14 (с) СРП).

По мнению компании в соответствии с пунктом 14 (b) СРП «Сахалин-2» из указанного объема вычитается объем добытых Углеводородов, использованных при ведении Работ Компании, в том числе на заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери, поскольку такой объем углеводородов не облагается никакой Платой. Стоимость объема Сырой Нефти определяется в соответствии с пунктом 15 (а) СРП «Сахалин-2». Стоимость объема Природного Газа определяется в соответствии с пунктом 15 (b) (и) СРП «Сахалин-2» при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость объема Природного Газа определяется в соответствии с пунктом 15 (b) (iii) СРП «Сахалин-2». Плата за Пользование Недрами составляет 6% (шесть процентов) от указанной стоимости. Этот объем направляется Российской Стороне с учетом порядка очередности его формирования, определенного в пункте 14(f) СРП «Сахалин-2», который устанавливает очередность предоставления РФ Углеводородов и выручки. При расчете Платы за Пользование Недрами (Роялти) необходимо руководствоваться пунктом 14 СРП «Сахалин-2» в целом, в том числе учитывать положения пункта 14 (b) Соглашения.

Компания полагает, что инспекция, игнорирует прямую норму пункта 1 СРП «Сахалин-2» о выделении Российской Стороне Платы за Пользование Недрами (Роялти), согласно пункта 14 СРП «Сахалин-2», а, следовательно, и соответствующего расчета с учетом положений пункта 14 в целом.

Компания отметила, что в соответствии с пунктом 9 СРП «Сахалин-2» Работы по реализации проекта «Сахалин-2» проводятся на основе Комплексного Плана Освоения (далее - «КПО») и уточнений к нему, утвержденных Наблюдательным Советом.

В феврале 2009 года Наблюдательный совет по проекту «Сахалин-2» утвердил Уточненные данные к Комплексному Плану Освоения Пильтун-Астохского и Лунского Лицензионных Участков от 2008 года (далее - «УКПО-2008»). Экономические показатели, отраженные в УКПО-2008, учитывали объемы Углеводородов, используемые при ведении Работ, учитываются при расчете Платы за Пользование Недрами (Роялти).

На основании изложенного, Компания полагает неправомерным довод Инспекции о том, что пункт 14 (с) СРП «Сахалин-2» предполагает порядок расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), отличный от используемого Компанией. Несмотря на положение об исключении из расчета Углеводородов, использованных при ведении Работ, содержащееся в пункте 14 (b), а не непосредственно в пункте 14 (с), смысл положений СРП «Сахалин-2» заключается в том, что для расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти) должен применяться пункт 14 в целом, и Плата за Пользование Недрами (Роялти) не должна уплачиваться за объемы Углеводородов, использованные при ведении Работ.

В соответствии с условиями СРП «Сахалин-2» Компания обязана уплачивать следующие виды платежей:

налоги и обязательные платежи в порядке, установленном пунктом 18 СРП «Сахалин-2», Приложением Е Дополнения 1 СРП «Сахалин-2»;

бонусы в Начальную Дату и после Даты Начала Освоения (пункт 17 СРП «Сахалин-2»);

возмещение Российских Затрат на Геологоразведочные Работы, понесенные до Даты Заключения Соглашения (пункт 17 СРП «Сахалин-2»);

распределение Углеводородов, включая Плату за Пользование Недрами (Роялти) и

распределение Ликвидной Продукции и Дополнительной Выручки (пункт 14 СРП «Сахалин-2»).

Плата за Пользование Недрами (Роялти) представляет собой Углеводороды и выручку от их реализации, выделяемые Российской Стороне в качестве платы за пользование недрами.

По мнению заявителя, Роялти является единственной Платой, предусмотренной СРП «Сахалин-2». Согласно пункта 14 (b) СРП «Сахалин-2», использование Углеводородов при ведении Работ по Проекту в пределах, которые представляются реально необходимыми или целесообразными для этого, включая, без ограничения, заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери, не требует какой-либо Платы. Если

Компания будет уплачивать Плату за Пользование Недрами (Роялти) за весь объем Углеводородов, замеренных у фланца на выходе ОБТК без вычета Углеводородов, использованных при ведении Работ, то фактически с этих объемов будет взиматься Плата. Исходя из положений СРП «Сахалин-2», исключение Инспекцией Углеводородов, использованных при ведении Работ из расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), является прямым нарушением условий Соглашения.

Компания не согласна с доводом налоговой о том, что использование Углеводородов для ведения Работ учитывается исключительно в целях определения Ликвидной Продукции (страница 21 Решения). По мнению заявителя, налоговым органом не учтен подпункт 14 (b) регулирующий процесс использования Углеводородов для ведения Работ Компании, в том числе для целей заполнения трубопроводов и технологических аппаратов, потребления топлива для собственных нужд, технологических потерь. Данный пункт Соглашения не содержит указания на то, что он должен применяться исключительно при определении Ликвидной Продукции (подпункт 14 (d) СРП «Сахалин-2»). Ликвидную Продукцию компания определяет следующим образом: суммарный объем Углеводородов замеряется во всех Пунктах Получения Продукции. Стоимость всего объема Сырой Нефти определяется в соответствии с подпунктом 15 (a). Стоимость всего объема СПГ определяется в соответствии с пунктом 15(b)(1). Стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с подпунктом 15(b)(ii) при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы РФ, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с подпунктом 15(b)(iii). После этого из суммарной стоимости указанной выше продукции вычитается величина Платы за Пользование Недрами (Роялти). Полученный результат считается "Ликвидной Продукцией", которая направляется Сторонам в соответствии с подпунктом 14 (e). Формирование объемов долей, получаемых Сторонами, производится в порядке очередности, оговоренном в подпункте 14(f). Для целей определения стоимости Ликвидной Продукции суммарный объем Углеводородов замеряется на Пунктах Получения Продукции, т.е. уже после того, как часть Углеводородов была использована Компанией для ведения Работ. В том случае, если бы условия подпункта 14 (b) не были включены в Соглашение, расчет Ликвидной Продукции остался бы прежним. Таким образом, для определения объемов Углеводородов, относящихся к Ликвидной Продукции, данные об использовании Углеводородов при ведении Работ не требуются. В случае замера Углеводородов в Пунктах Получения Продукции для определения Ликвидной Продукции, положение подпункта 14 (b) об использовании реально необходимых Углеводородов при ведении Работ, не является

актуальным, поскольку замер осуществляется после использования всего объема Углеводородов для ведения Работ без учета ограничения, предусмотренного подпунктом 14 (b). Данное положение применимо исключительно для расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти). Нормативы реально необходимых Углеводородов разработаны независимой организацией и применяются для целей Платы за Пользование Недрами (Роялти).

Компания считает, что отсутствие в тексте СРП «Сахалин-2» указания на применение пункта 14 (b) к механизму определения Ликвидной Продукции, а также то, что он не используется для определения Ликвидной Продукции, говорит о противоречии довода Инспекции положениям СРП «Сахалин-2».

Компания приводя анализ других СРП полагает возможным применить по аналогии положения иных СРП относительно возможности исключения объемов углеводородов использованных при ведении работ, при определении платы за пользование недрами, поскольку измерение объемов углеводородов и исчисление их стоимости происходит в одной точке (либо на месторождении, либо в пункте экспорта) путем исключения для целей расчета из Платы за Пользование Недрами (Роялти) объемов Углеводородов, использованных при ведении Работ, указанных в подпункте 14(b) Соглашения, из объемов, замеренных на ОБТК.

Довод Инспекции о том, что вышеуказанные соглашения заключены на различных условиях, в различные периоды времени с учетом индивидуальных особенностей месторождений (абз. 3 стр. 22 Решения), компанией не только не принимается во внимание, напротив обосновывая свою позицию компания настаивает использовании подхода предусмотренного иными СРП в отношении учета углеводородов, использованных при ведении работ, при расчете платы за пользование недрами.

По доводу о том, что объемные и стоимостные величины Углеводородов, подлежащих распределению между Компанией и Российской Стороной на основании пунктов 14-16 СРП «Сахалин-2», приводятся к одной точке, которая соответствует Пунктам Экспорта, заявитель указал следующее.

В случае трактовки подпункта 14 (c) без учета пункта 14 (b) объемные величины Углеводородов определяются на береговом технологическом комплексе, а стоимостные величины (согласно пункта 15 СРП «Сахалин-2») - в Пунктах Экспорта, то есть не в одной точке, что представляется неправильным с экономической точки зрения. Если при определении Платы за Пользование Недрами (Роялти) руководствоваться только положениями подпункта 14 (c) и не учитывать объемы использования Углеводородов на собственные нужды и технологические потери, то требуется приведение объемных и стоимостных величин к

одной точке, которой в данном случае будет фланец на выходе ОБТК, как замерный пункт. Но на ОБТК стоимость Углеводородов должна быть ниже, так как требуются дополнительные затраты (в частности, собственное потребление газа и потери Углеводородов) для транспортировки их до Пункта Экспорта. Если бы Углеводороды оценивались по стоимости на ОБТК, то тогда вычет был бы не нужен. Если считать, что подпункт 14 (b) устанавливает возможность вычета объемов Углеводородов, использованных при ведении Работ, для целей расчета роялти, то таким образом сохраняется "экономический баланс" интересов сторон. При одновременном использовании пунктов 14 (b) и 14 (c) СРП «Сахалин-2» объемные и стоимостные величины Углеводородов, подлежащих распределению между Компанией и Российской Стороной на основании пунктов 14-16 СРП «Сахалин-2», приводятся к одной точке, которая соответствует Пунктам Экспорта.

Компания отмечает, что Инспекция, указывая, что экспертное заключение ООО «НИИГазэкономика» представляет собой реферат (стр. 24 Решения), неверно истолковала стр. 3 заключения.

По мнению компании, предложение Инспекции о взыскании с Компании сумм Платы за Пользование Недрами (Роялти) противоречит положениям Соглашения.

Плата за Пользование Недрами (Роялти), также как и Ликвидная Продукция, направляется Российской Стороне с учетом порядка, определенного в пункте 14 (f) СРП «Сахалин-2», который устанавливает очередность предоставления Российской Стороне Углеводородов и выручки.

Российская Сторона получает объемы Углеводородов, выручку от их реализации и Дополнительную Выручку в следующем порядке:

- Российской Стороне направляются объемы Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок;

- при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется Сырая Нефть;

- при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, и Сырой Нефти для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется выручка от реализации Углеводородов и Дополнительная Выручка.

СРП «Сахалин-2» содержит особый порядок направления Российской Стороне Платы за Пользование Недрами (Роялти), согласно которому Российская Сторона получает Плату за Пользование Недрами (Роялти) в первую очередь путем передачи ей определенного количества объема Углеводородов (в натуральной форме), а в случае нехватки Углеводородов Российской Стороне направляется соответствующая часть выручки (в денежной форме).

При этом согласно пункта 7 статьи 2 Закона об СРП положения Соглашения имеют приоритет над нормами БК РФ об уплате регулярных платежей за добычу полезных ископаемых (роялти) в виде денежных средств.

Направление Российской Стороне платы за пользование недрами в 2008-2010 г.г. в денежном эквиваленте утверждалось Наблюдательным Советом в связи с отсутствием на территории о. Сахалин инфраструктуры по приему-передаче газа, на что указывает Инспекция (стр. 25 Решения).

По мнению заявителя, Инспекция произвольно трактует нормы СРП «Сахалин-2».

Ссылаясь на Распоряжение Правительства РФ от 06.09.2011 № 1539-р (Приложение 24), и Резолюцию Наблюдательного Совета от 13.12.2011 г. № SB/2011/19 Компания считает взыскание с Компании Платы за Пользование Недрами (Роялти) в денежной форме нарушением как положений СРП «Сахалин-2», так и Распоряжения Правительства РФ от 06.09.2011 № 1539-р. Ссылаясь на подпункты 16 (b) и 14 (f) СРП «Сахалин-2» компания считает неправомерным взыскание с Компании сумм Платы за Пользование Недрами (Роялти) предложенные к уплате налоговым органом по результатам выездной налоговой проверки.

Компания полагает, что Решение затрагивает не только права Компании, но и Российской Стороны, поскольку доначисление суммы Платы за Пользование Недрами (Роялти) по Решению Инспекции влечет уменьшение доли Ликвидной Продукции, которую Стороны должны получить по итогам распределения, что ведет к перераспределению долей Ликвидной Продукции между Сторонами.

Поскольку в соответствии с пунктом 15 СРП «Сахалин-2» для целей п. 14 стоимость Углеводородов определяется в долларах США, и соответствующая отчетность по распределению Углеводородов согласно положениям пункта 16 (a) СРП «Сахалин-2», и Положения о распределении Углеводородов представляется в долларах США с пересчетом в единицы натуральной продукции, заявитель полагает, что применение рублевых эквивалентов в расчетах не предусмотрено СРП «Сахалин-2». Таким образом, в нарушение положений пункта 16 (b) СРП «Сахалин-2» при применении корректировок Инспекцией в Решении и в Приложениях к Решению неправомерно применены рублевые эквиваленты сумм Платы за Пользование Недрами (Роялти), которые рассчитаны в долларах США.

Заявитель полагает, что налоговым органом при вынесении Решения допущены процессуальные нарушения. Суды в рамках дела № А59-231/2011 подтвердили, что Плата за Пользование Недрами (Роялти) не является налогом, однако, налоговые органы как администраторы доходов бюджета согласно БК РФ вправе проводить выездную налоговую проверку правильности ее исчисления и уплаты.

Полномочия администраторов доходов бюджета отличаются от полномочий налоговых органов в рамках проверки. При этом ни БК РФ, ни принятые на основании него нормативно-правовые акты не устанавливают правил оформления результатов проверки неналоговых доходов в виде решения по выездной налоговой проверки.

Компания полагает, что принятие Решения об отказе в привлечении к налоговой ответственности, на основании которого будет выпущено Требование об уплате налога, в то время как Плата за Пользование Недрами (Роялти) налогом не является, неправомерно и не соответствует статье 100, 101 НК РФ и положениям бюджетного законодательства РФ.

В судебном заседании представители компании дали пояснения аналогичные текста заявления и представленных суду письменных пояснений на удовлетворении требований настаивали. Указали, что расхождения в трактовке положений СРП между сторонами отсутствует.

Представители налогового органа в судебном заседании настаивали на отказе в удовлетворении заявленных требований Компании, по доводам, изложенным в отзыве на заявление и в дополнениях к отзыву, а так же указали, что инспекция не является стороной соглашения СРП «Сахалин-2», не затрагивает вопрос о толкования положений СРП «Сахалин-2» в части методологии расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), а выполняет возложенные Федеральным Законом функции администратора доходов бюджета, который наделен правом осуществлять учет и контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью платежей в бюджет, а также взыскивать доначисленную указанную задолженность при ее возникновении. Вместе с тем проверка правильности исчисления размера платы за пользование недрами произведена налоговым органом в строгом соответствии с положениями СРП «Сахалин-2».

Согласно пункту 30 (а) СРП «Сахалин-2» Соглашение регламентируется и толкуется в соответствии с законодательством штата Нью-Йорк, США, без учета соответствующих норм коллизионного права. Без ограничения вышесказанного, в соответствии с пунктом 24 к деятельности в связи с Сахалинским Проектом в Российской Федерации применяются законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов, действующие на территории Российской Федерации. Указанные законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов, включая предусмотренные в них льготы (изъятия), понимаются и толкуются в соответствии с российским законодательством.

Пунктом 24 (а) СРП «Сахалин-2» установлено, что Сахалинский Проект осуществляется в соответствии с законами, подзаконными актами, другими актами государственных органов, действующими на территории

Российской Федерации, которые официально введены в действие и общедоступны.

В соответствии с пунктом 30 (b) СРП «Сахалин-2» (Разрешение споров) любые споры, возникающие в связи с настоящим Соглашением, разрешаются путем взаимных консультаций Сторон. В случае невозможности разрешения спора путем взаимных консультаций в течение 60 (шестидесяти) дней после направления одной Стороной другой Стороне уведомления о существовании спорного вопроса и при отсутствии договоренности об ином, спор передается на разрешение в арбитраж в Стокгольме, Швеция, в соответствии с арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ.

При этом налоговый орган указал, что Компанией оставлено без внимания, что положения пункта 30 (b) СРП «Сахалин-2» (Разрешение споров) подлежат распространению на правоотношения, возникающие между Сторонами СРП «Сахалин-2», как участниками Соглашения, в свою очередь налоговый орган, выполняя функцию администратора доходов бюджета, не является стороной Соглашения, в связи с чем ссылка заявителя на данный пункт (п. 30 (b) СРП «Сахалин-2») недопустима.

Кроме того, в представленных Заявителем Объяснениях № 1 содержатся существенные противоречия. Так, Компания соглашается, что суды в рамках арбитражного дела № А59-231/2011 подтвердили право налогового органа как администратора доходов бюджета проводить мероприятия налогового контроля, в том числе, посредством проведения выездной налоговой проверки (в рамках статьи 89 Налогового Кодекса Российской Федерации (далее по тексту – НК РФ) выносить решение о проведении выездной налоговой проверки). При этом, заявитель не согласен с оформлением результатов проверки в виде окончательного решения (статьи 100, 101 НК РФ). Данные обстоятельства указывают на неопределенность правовой позиции Заявителя.

Определением суда от 15.04.2013, разрешая вопрос о составе участников арбитражного процесса, суд привлек Министерство Энергетики Российской Федерации к участию в деле в качестве третьего лица.

Представители Министерства Энергетики Российской Федерации в судебном заседании поддержали налоговую инспекцию и просили суд, отказать Компании в удовлетворении заявленных требований в полном объеме, по доводам изложенным в отзывах на заявление (.

В судебном заседании судом были опрошены специалисты: старший менеджер Управления аудита (ООО «РСМ ТОП-АУДИТ») Лынова Е.В. и старший менеджер в Налогово-правовом отделе (специалист независимой аудиторской фирмы ЗАО «КПМГ») Сурикова О.Л., которые отвечали на поставленные вопросы суда и лиц, участвующих в деле.

В судебном заседании объявлялся перерыв с 17.06.2013 до 18.06.2013 до 08 часов 30 минут и 07.08.2013 до 07.08.2013 до 15 часов 00 минут.

Судом установлены следующие обстоятельства дела.

Компания «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» является налогоплательщиком в РФ и состоит на налоговом учете в Межрайонной ИФНС России № 1 по Сахалинской области.

Компания является Оператором Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции (далее – «СРП «Сахалин-2» или «Соглашение», Приложение 15), заключенного между Компанией и Российской Федерацией 22.06.1994 года, и осуществляет деятельность по разработке и добыче полезных ископаемых в рамках освоения Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа.

В рамках указанного Соглашения Компания уплачивает Плату за Пользование Недрами (Роялти), которая согласно п. 1 СРП «Сахалин-2» представляет собой Углеводороды и выручку от их реализации, выделяемые Российской Стороне в качестве платы за пользование недрами согласно п. 14 Соглашения.

Пунктом 7 статьи 2 Федерального Закона от 30.12.1995г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» установлено, что соглашения, заключенные до вступления в силу указанного Закона, подлежат исполнению в соответствии с определенными в них условиями. В связи с тем, что СРП «Сахалин-2» заключено между сторонами (Компанией и Российской Федерацией) 22.06.1994г., т.е. до вступления в силу Федерального Закона от 30.12.1995г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции», условия и порядок уплаты за Пользование Недрами (Роялти), установленные СРП «Сахалин-2», подлежат применению, Компания обязана руководствоваться указанными положениями Соглашения при исчислении и уплате Роялти.

Как видно из материалов дела, главным государственным налоговым инспектором Межрайонной ИФНС России №1 по Сахалинской области Азряковой Юлией Владимировной – руководителем проверяющей группы, главным государственным налоговым инспектором Межрайонной ИФНС России №1 по Сахалинской области Почечуй Еленой Владимировной, заместителем начальника Межрайонной ИФНС России №1 по Сахалинской области – начальником юридического отдела - Ишмухаметовым Алексеем Вадимовичем, заместителем начальника отдела налогообложения юридических лиц УФНС России по Сахалинской области – Пак Елизаветой Владимировной на основании решения заместителя начальника Межрайонной ИФНС России №1 по Сахалинской области Н.А.Шуровой от 27.01.2011 №11-06/19 с изменениями,

внесенными Решениями заместителя начальника Межрайонной ИФНС России №1 по Сахалинской области Н.А.Шуровой от 18.01.2012 №12-12/10, от 17.02.2012 №12-12/38, проведена выездная налоговая проверка компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты роялти (платы за пользование недрами) за период с 01.01.2008 по 31.12.2010 при исполнении «Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции».

Настоящая проверка проведена в соответствии Налоговым кодексом Российской Федерации (далее – НК РФ), «Соглашением о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции», иными нормативными актами законодательства о налогах и сборах.

Место проведения проверки: фактическое местонахождение филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд»: г. Южно-Сахалинск, ул. Дзержинского,36.

Проверка начата 27.01.2011 и окончена 27.04.2012.

28.01.2011 Определением Арбитражного суда Сахалинской области действие Решения о проведении выездной налоговой проверки от 27.01.2011 №11-06/19 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта арбитражного суда по существу спора (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 31.10.2011 №Ф03-5202/2011).

Таким образом, действие Решения о проведении выездной налоговой проверки от 27.01.2011 № 11-06/19 было приостановлено с 28.01.2011 по 31.10.2011, выход на проверку был осуществлен 01.11.2011.

Должностными лицами филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» в проверяемом периоде являлись:

Глава филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» и финансовый директор филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» - Эрвин Найссе с 08.05.2007 по 30.10.2011 (приказ №2007/01 об утверждении главы филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» в г.Южно-Сахалинске);

Глава филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» и финансовый директор филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд»– Роберт Виллем ван Велден с 01.11.2011 по настоящее время (приказ №2011/01/04/OR-0001/D об утверждении главы филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» в г.Южно-Сахалинске).

Фактически за проверяемый период филиал компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» выполнял деятельность по разработке и добыче полезных ископаемых, связанную с исполнением «Соглашения о

разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции» (далее - СРП «Сахалин-2», Соглашение).

Настоящая выездная налоговая проверка проведена выборочным методом проверки представленных документов: ежедневных отчетов (протоколов, актов) сформированных по результатам измерений объема добытых углеводородов (нефти, газа), лицензий на право пользования недрами ШОМ 10409 НР, ШОМ 10408 НР, прогнозов распределения углеводородов, выручки от реализации углеводородов и дополнительной выручки, данных о фактическом распределении углеводородов, выручки от реализации и дополнительной выручки, данных о средних ценах франко-граница Западной Европы (Average of the Western Europe international border prices) за миллион БТЕ, регистров общего объема выручки от реализации сырой нефти с подтверждающими первичными документами (инвойсами, коносаменами, соглашениями купли – продажи и иными документами), расшифровок затрат, связанных с реализацией нефти, для приведения к цене FOB с подтверждающими первичными документами (инвойсами, коносаменами, соглашениями купли – продажи и иными документами) и иных документов, связанных с исчислением и своевременностью уплаты роялти (платы за пользование недрами).

В ходе выездной налоговой проверки проведены следующие мероприятия налогового контроля:

а) истребование документов (информации) на основании ст. 93 НК РФ у филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд»:

- требование о предоставлении документов (информации) от 15.12.2011 №11-06/3899, ответ получен 29.12.2011 вх. №42115,

- требование о предоставлении документов (информации) от 07.03.2012 №12-12/621, ответ получен 22.03.2012 вх. №08263;

б) проведен осмотр территории, помещения на основании ст.92 НК РФ:

- протокол осмотра от 29.02.2012 №2 Объединенного берегового технологического комплекса (ОБТК) находящегося по адресу: Сахалинская область, Ногликский район (Приложение №1);

в) проведены допросы свидетелей на основании ст. 90 НК РФ:

- Цуркан С.А. – наладчика КИП (контроль-измерительных приборов) ООО «Сахалиннефтегазсервис» (представителя подрядчика Компании, обслуживающего технические анализаторы, средства измерений количества нефти и газа, находящиеся на территории завода ОБТК), протокол допроса свидетеля от 29.02.2012 №12-12/20 (Приложение №2);

- Лукманова П.И. – руководителя группы КИП компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», протокол допроса свидетеля от 29.02.2012 №12-12/21 (Приложение №3);

- Дорошенко А.В. – специалиста отдела поверки теплотехнических средств измерений Федерального бюджетного учреждения «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний по Сахалинской области», протокол допроса свидетеля от 20.03.2012 №12-12/82 (Приложение №4);

г) привлечен специалист для оказания содействия в осуществлении контроля на основании статьи 96 НК РФ;

- договор об оказании услуг специалистом №б/н от 13.02.2012, заключенный с Федеральным бюджетным учреждением «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний по Сахалинской области»;

д) направлены запросы о выделении специалиста:

- Министерству природных ресурсов и охраны окружающей среды Сахалинской области от 10.01.2012 №11-06/00011дсп, ответ получен 19.01.2012 вх.№002608,

- Сахалинскому управлению Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 11.01.2012 №12-11/00039дсп, ответ получен 26.01.2012 вх.№003873,

- Федеральному бюджетному учреждению «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний по Сахалинской области» от 31.01.2012 №12-11/00330дсп, ответ получен 06.02.2012 вх.№005928,

- Отделу госнадзора (инспекции) Дальневосточного межрегионального территориального управления Росстандарта от 01.02.2012 №12-11/00348дсп, ответ получен 03.02.2012 вх.№005796,

- ФГУП «Всероссийский научно-исследовательский институт метрологической службы федерального агентства по техническому регулированию и метрологии Российской Федерации» г.Москва от 02.02.2012 №12-12/00414, ответ получен 07.02.2012 вх.№006314.

По результатам рассмотрения акта выездной налоговой проверки от 27.06.2012 № 12- 12/153, Межрайонной ИФНС России № 1 по Сахалинской области принято решение от 17.09.2012 № 12-12/238 об отказе в привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения. В соответствии с указанным Решением налоговым органом предложено Компании уплатить Роялти (Плату за Пользование Недрами) в сумме 1 700 102 995,53 руб., в том числе: по сырой нефти – 113 695 421,04 руб.; по природному газу – 1 586 407 574,49 рублей.

Не согласившись с принятым решением, Компания обжаловала его в апелляционном порядке в вышестоящий налоговый орган – УФНС России по Сахалинской области.

Решением Управления ФНС по Сахалинской области от 20 ноября 2012 года № 163 решение Межрайонной ИФНС России № 1 по

Сахалинской области от 17 сентября 2012 года № 12-12/238 оставлено без изменения, а апелляционная жалоба Компании - без удовлетворения.

Не согласившись с вынесенным решением, Компания обратилась в Арбитражный суд Сахалинской области с указанным заявлением.

Проверив в судебном заседании доводы лиц, участвующих в деле, представленные в обоснование заявленного требования и возражений доказательств, а также оспариваемое решение на соответствие закону и иным нормативным правовым актам, суд приходит к следующему.

Согласно части 4 статьи 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя.

Из части 2 статьи 201 АПК РФ следует, что для признания недействительным решения инспекции необходимо установить его несоответствие закону или иному нормативному правовому акту, нарушение этим решением прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту в соответствии с частью 5 статьи 200 АПК РФ возлагается на государственный орган, должностное лицо.

В соответствии с пунктом 2 статьи 89 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) решение о проведении выездной налоговой проверки выносит налоговый орган по месту нахождения организации или по месту жительства физического лица, если иное не предусмотрено данным пунктом.

Согласно пункту 6 статьи 89 НК РФ выездная налоговая проверка не может продолжаться более двух месяцев. Указанный срок может быть продлен до четырех месяцев, а в исключительных случаях - до шести месяцев.

При этом, как установлено пунктом 8 статьи 89 НК РФ, срок проведения выездной налоговой проверки исчисляется со дня вынесения

решения о назначении проверки и до дня составления справки о проведенной проверке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 100 НК РФ по результатам выездной налоговой проверки в течение двух месяцев со дня составления справки о проведенной выездной налоговой проверке уполномоченными должностными лицами налоговых органов должен быть составлен в установленной форме акт налоговой проверки.

Пунктом 5 статьи 100 НК РФ установлено, что акт налоговой проверки в течение пяти дней с даты этого акта должен быть вручен лицу, в отношении которого проводилась проверка, или его представителю под расписку или передан иным способом, свидетельствующим о дате его получения указанным лицом (его представителем). При этом, если лицо, в отношении которого проводилась проверка, или его представитель уклоняются от получения акта налоговой проверки, этот факт отражается в акте налоговой проверки, и акт налоговой проверки направляется по почте заказным письмом по месту нахождения организации. В случае направления акта налоговой проверки по почте заказным письмом датой вручения этого акта считается шестой день, считая с даты отправки заказного письма.

Согласно с пункту 1 статьи 101 НК РФ акт налоговой проверки и другие материалы налоговой проверки, в ходе которой были выявлены нарушения законодательства о налогах и сборах, а также представленные проверяемым лицом (его представителем) письменные возражения по указанному акту должны быть рассмотрены руководителем (заместителем руководителя) налогового органа, проводившего налоговую проверку, и решение по ним должно быть принято в течение десяти дней со дня истечения срока, указанного в пункте 6 статьи 100 данного Кодекса. Указанный срок может быть продлен, но не более чем на один месяц.

Пунктом 2 статьи 101 НК РФ предусмотрено, что руководитель (заместитель руководителя) налогового органа извещает о времени и месте рассмотрения материалов налоговой проверки лицо, в отношении которого проводилась эта проверка. Лицо, в отношении которого проводилась налоговая проверка, вправе участвовать в процессе рассмотрения материалов указанной проверки лично и (или) через своего представителя.

По результатам рассмотрения материалов налоговой проверки руководитель (заместитель руководителя) налогового органа выносит решение о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения либо об отказе в привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Пунктом 9 статьи 101 НК РФ установлено, что решение о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения и решение об отказе в привлечении к ответственности за

совершение налогового правонарушения вступают в силу по истечении десяти дней со дня вручения лицу (его представителю), в отношении которого было вынесено соответствующее решение. При этом соответствующее решение должно быть вручено в течение пяти дней после дня его вынесения. В случае, если решение вручить невозможно, оно направляется налогоплательщику по почте заказным письмом и считается полученным по истечении шести дней с даты направления заказного письма.

В случае подачи апелляционной жалобы на решение налогового органа в порядке, предусмотренном статьей 101.2 НК РФ, указанное решение вступает в силу со дня его утверждения вышестоящим налоговым органом полностью или в части.

Решение о привлечении (об отказе в привлечении) к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения в соответствии с пунктом 5 статьи 101.2 и пунктом 1 статьи 138 НК РФ может быть обжаловано в судебном порядке только после обжалования этого решения в вышестоящий налоговый орган.

Указанными нормами НК РФ установлен обязательный досудебный порядок обжалования в вышестоящий налоговый орган решений, принимаемых по результатам налоговых проверок.

В указанной части компания сочла законными свои права по оспариванию решения Межрайонной ИФНС № 1 № 12-12/238 от 17.09.2012г., а нормы Налогового Кодекса Российской Федерации применимыми к СРП «Сахалин-2». Однако суд не может согласиться с позицией компании, относительно частичного применения положений Налогового Кодекса Российской Федерации к указанному спору.

Между Российской Федерацией и компанией "Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд." 22.06.1994 было заключено Соглашение о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции, регулирующее вопросы разведки, освоения и разработки запасов углеводородов на этих месторождениях.

В рамках СРП «Сахалин-2» Компания уплачивает Плату за Пользование Недрами (Роялти), которая согласно пункта 1 СРП «Сахалин-2» представляет собой Углеводороды и выручку от их реализации, выделяемые Российской Стороне в качестве платы за пользование недрами согласно пункту 14 Соглашения.

Пунктом 7 статьи 2 Федерального Закона от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» установлено, что соглашения, заключенные до вступления в силу указанного Закона, подлежат исполнению в соответствии с определенными в них условиями. В связи с тем, что СРП «Сахалин-2» заключено между сторонами (Компанией и Российской Федерацией) 22.06.1994, т.е. до вступления в силу Федерального Закона от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе

продукции», условия и порядок уплаты за Пользование Недрами (Роялти), установленные СРП «Сахалин-2», подлежат применению, Компания обязана руководствоваться указанными положениями Соглашения при исчислении и уплате Роялти.

При этом, согласно пункта 30 (а) СРП «Сахалин-2» Соглашение регламентируется и толкуется в соответствии с законодательством штата Нью-Йорк, США, без учета соответствующих норм коллизионного права.

Без ограничения вышесказанного, в соответствии с пунктом 24 к деятельности в связи с Сахалинским Проектом в Российской Федерации применяются законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов, действующие на территории Российской Федерации. Указанные законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов, включая предусмотренные в них льготы (изъятия), понимаются и толкуются в соответствии с российским законодательством.

Пунктом 24 (а) СРП «Сахалин-2» установлено, что Сахалинский Проект осуществляется в соответствии с законами, подзаконными актами, другими актами государственных органов, действующими на территории Российской Федерации, которые официально введены в действие и общедоступны.

Таким образом, на момент заключения указанного соглашения, до принятия Федерального закона от 30.12.1995 № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" вопросы заключения соглашений о разделе продукции регулировались Указом Президента Российской Федерации от 24.12.1993 N 2285 "Вопросы соглашений о разделе продукции при пользовании недрами", в соответствии с которым соглашение о разделе продукции определялось как форма договорных отношений государства с инвестором - пользователем недр, предусматривающая раздел добытого минерального сырья между договаривающимися сторонами и заменяющая взимание налогов, сборов, пошлин, в том числе таможенных, акцизов (за исключением налога на прибыль и платежей за право на пользование недрами).

Определение соглашения о разделе продукции как договора, заключаемого между Российской Федерацией и инвестором, предметом которого является урегулирование отношений названных субъектов по вопросам поиска, разведки, добычи минерального сырья на указанном в соглашении участке недр, пользования недрами и раздела произведенной продукции, приведено и в статье 2 Закона «О соглашениях о разделе продукции».

Установление в отношении компании специального налогового режима, предусматривающего освобождение от уплаты ряда налогов, при выполнении соглашения о разделе продукции основано на том, что размер налоговой нагрузки, существующей на момент заключения соглашения, учитывается при определении его условий, в том числе при расчете

прибыльной продукции, подлежащей разделу между государством и инвестором, и доли данной продукции, причитающейся компании - инвестору.

В силу подпункта 4 пункта 2 статьи 18 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ, Кодекс) система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции относится к специальным налоговым режимам.

Специальные налоговые режимы устанавливаются настоящим Кодексом и применяются в случаях и порядке, которые предусмотрены настоящим Кодексом и иными актами законодательства о налогах и сборах. Специальные налоговые режимы могут предусматривать особый порядок определения элементов налогообложения, а также освобождение от обязанности по уплате отдельных налогов и сборов, предусмотренных статьями 13 - 15 настоящего Кодекса (пункт 1 статьи 18 НК РФ).

В соответствии с пунктом 15 статьи 346.35 главы 26.4 "Система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции" НК РФ при выполнении соглашений, заключенных до вступления в силу Федерального закона "О соглашениях о разделе продукции", применяются условия освобождения от уплаты налогов, сборов и иных обязательных платежей, а также порядок исчисления, уплаты и возврата (возмещения) уплачиваемых налогов, сборов и иных обязательных платежей, которые предусмотрены указанными соглашениями.

Пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 30.12.1995 N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" (далее – Закон № 225-ФЗ) предусмотрено, что соглашения, заключенные до вступления в силу настоящего Федерального закона, подлежат исполнению в соответствии с определенными в них условиями. При этом положения настоящего Федерального закона применяются к указанным соглашениям в той мере, в какой его применение не противоречит условиям таких соглашений и не ограничивает права, приобретенные и осуществляемые инвесторами в соответствии с этими соглашениями.

Как следует из материалов дела, 22.06.1994 года между Российской Федерацией в лице Правительства РФ и администрации Сахалинской области и Компанией «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» заключено Соглашение о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции (далее - СРП «Сахалин-2», Соглашение, Сахалинский проект), регулирующие вопросы разведки, освоения и разработки запасов углеводородов на Пильтун-Астохском и Лунском лицензионных участках.

Пунктом 1 СРП «Сахалин-2» установлено, что плата за пользование недрами означает Углеводороды и выручку от их реализации, выделяемые Российской стороне в качестве платы за пользование недрами.

Положениями СРП «Сахалин-2» установлена обязанность Компании по уплате, в том числе, платежей за пользование недрами.

Согласно пункту (с) статьи 14 СРП «Сахалин-2» суммы платы за пользование недрами определяются в следующем порядке. Суммарный объем Углеводородов, добываемых на лицензионных Участках, замеряется у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с Лицензионного Участка. Стоимость всего объема Сырой Нефти, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15 (а). Стоимость всего объема Природного газа, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15 (b) (ii) при отсутствии экспортных поставок Природного Газы трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема Природного Газы определяется в соответствии с пунктом 15 (b) (iii). Плата за Пользование Недрами составляет 6 процентов от указанной стоимости. Этот объем направляется Российской Стороне с учетом порядка очередности его формирования, определенного в пункте 14 (f).

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 10.02.2009 N 11295/08 виды налогов и сборов, взимаемых на территории Российской Федерации, устанавливаются Кодексом. Из положений главы 2 Кодекса, определяющей систему налогов и сборов в Российской Федерации, не следует, что платежи за пользование недрами относятся к налоговым платежам. Порядок и сроки взимания регулярных платежей за пользование недрами регулируются Законом о недрах.

Вместе с тем, довод Компании о том, что поскольку указанные платежи не являются налогами, у инспекции отсутствуют правовые основания для проведения выездной налоговой проверки по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты роялти, и оформления результатов проверки актом выездной налоговой проверки суд находит несостоятельным, по следующим основаниям.

В силу пункта 1 статьи 30 НК РФ налоговые органы составляют единую централизованную систему контроля за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты (перечисления) в бюджетную систему Российской Федерации налогов и сборов, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты (перечисления) в бюджетную систему Российской Федерации иных обязательных платежей. В указанную систему входят федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный по контролю и надзору в области налогов и сборов, и его территориальные органы.

Аналогичные положения содержатся и в статьях 1 и 2 Закона РФ от 21.03.1991 № 943-1 "О налоговых органах Российской Федерации" (далее – Закон № 943-1).

Согласно пункту 1 статьи 7 Закона № 943-1 налоговым органам предоставляется право в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, налоговые органы в праве, в том числе, производить в органах государственной власти и органах местного самоуправления, организациях, у граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства проверки документов, связанных с исчислением и уплатой обязательных платежей, не являющихся налогами или сборами, пенями, штрафами, предусмотренными Налоговым кодексом Российской Федерации, в бюджетную систему Российской Федерации, а также получать необходимые объяснения, справки и сведения по вопросам, возникающим при проверках, за исключением сведений, составляющих коммерческую тайну, определяемую в установленном законодательством порядке.

Пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 30.09.2004 № 506 "Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе" (далее – Положение о Федеральной налоговой службе) установлено, что Федеральная налоговая служба (ФНС России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет налогов и сборов, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет иных обязательных платежей, за производством и оборотом табачной продукции, а также функции агента валютного контроля в пределах компетенции налоговых органов.

Компетенция определена пунктом 5.1.1 Положения о Федеральной налоговой службе, согласно которому ФНС России осуществляет контроль и надзор за соблюдением законодательства о налогах и сборах, а также принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов, правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения налогов и сборов, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет иных обязательных платежей.

Согласно пункту 4 Положения о Федеральной налоговой службе ФНС России осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

Как сказано в преамбуле к Бюджетному кодексу РФ, Бюджетный кодекс РФ (далее – БК РФ) устанавливает общие принципы бюджетного

законодательства, организации и функционирования бюджетной системы РФ, правовое положение субъектов бюджетных правоотношений, определяет основы бюджетного процесса и межбюджетных отношений в Российской Федерации, порядок исполнения судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы, основания и виды ответственности за нарушение бюджетного законодательства Российской Федерации.

В силу статьи 6 БК РФ бюджет - форма образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления. Доходы бюджета - поступающие в бюджет денежные средства, за исключением средств, являющихся в соответствии с настоящим Кодексом источниками финансирования дефицита бюджета. Администратор доходов бюджета - орган государственной власти (государственный орган), орган местного самоуправления, орган местной администрации, орган управления государственным внебюджетным фондом, Центральный банк Российской Федерации, казенное учреждение, осуществляющие в соответствии с законодательством Российской Федерации контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты, начисление, учет, взыскание и принятие решений о возврате (зачете) излишне уплаченных (взысканных) платежей, пеней и штрафов по ним, являющихся доходами бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Кодексом;

В соответствии с пунктом 2 статьи 160.1 БК РФ администратор доходов бюджета, осуществляет начисление, учет и контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов, а также осуществляет взыскание задолженности по ним.

Таким образом, налоговые органы, как фискальный государственный орган, наделен законодательно закрепленными полномочиями и имеют право проводить проверку правильности исчисления и своевременности уплаты Платы за Пользование Недрами (Роялти) при исполнении СРП «Сахалин-2», так как являются администраторами Роялти.

Федеральными законами от 24.07.2007 N 198-ФЗ "О федеральном бюджете на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов", от 24.11.2008 N 204-ФЗ "О федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов", от 02.12.2009 N 308-ФЗ "О федеральном бюджете на 2010 год и на плановый период 2011 и 2012 годов" утверждены перечни главных администраторов доходов федерального бюджета, в соответствии с которыми, Федеральная налоговая служба является главным администратором следующих видов платежей: регулярные платежи за добычу полезных ископаемых (роялти) при выполнении соглашений о разделе продукции; регулярные платежи за

пользование недрами при пользовании недрами (ренталс) на территории Российской Федерации; регулярные платежи за пользование недрами (ренталс) при пользовании недрами на континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации и за пределами Российской Федерации на территориях, находящихся под юрисдикцией Российской Федерации.

Таким образом, из анализа вышеприведенных правовых норм следует, что налоговые органы, являясь главным администратором доходов бюджета, в частности, регулярных платежей за добычу полезных ископаемых (роялти) при выполнении соглашений о разделе продукции, регулярных платежей за пользование недрами, осуществляют контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения этих платежей.

При этом, довод Компании о полномочиях Инспекции при проведении проверки использовать исключительно метод сопоставления числовых показателей при определении Платы за Пользование Недрами (Роялти) без права на принятие соответствующего решения (статья 101 НК РФ), является декларативным и не основан на нормах процессуального права. В свою очередь, в период проведения проверочных мероприятий, а также при вынесении оспариваемого решения от 17.09.2012 № 12-12/238 должностные лица налоговых органов действовали в строгом соответствии с НК РФ и иными федеральными законами (статьи 31, 89, 100, 100.1, 101 НК РФ, пункт 2 статья 160.1 БК РФ, и др.).

Кроме того, в силу п. 2 ст. 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не подлежат доказыванию обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Судом установлено, что в рамках арбитражного дела № А59-231/2011 подтверждено право налогового органа как администратора доходов бюджета проводить мероприятия налогового контроля, в том числе, посредством проведения именно выездной налоговой проверки (в рамках статьи 89 НК РФ выносить решение о проведении выездной налоговой проверки).

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 10 мая 2012 года по делу № ВАС-2311/12 указал, что суды признали за налоговым органом право на проведение проверки правильности исчисления и своевременности уплаты спорных платежей в соответствии с положениями статьи 89 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 100 НК РФ при проведении выездной налоговой проверки по ее результатам в течение 2-х месяцев со дня составления справки о проведенной проверке уполномоченными должностными лицами налоговых органов должен быть составлен в установленной форме акт налоговой проверки. Акт по результатам выездной налоговой проверки подлежит обязательному составлению независимо от того, выявлены ли данной проверкой нарушения или нет.

Рассмотрение акта проверки и других материалов, а также вынесение решения по итогам проверки производится в общем порядке, предусмотренном статьей 101 НК РФ.

Таким образом, налоговый орган как администратор платежей за пользование недрами (Роялти) в рамках своей компетенции в соответствии со статьей 20 Бюджетного кодекса Российской Федерации имеет право проводить мероприятия налогового контроля, предусмотренные статьей 89 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении правильности исчисления и уплаты Компанией «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» указанных платежей, а также оформлять результаты налоговой проверки в соответствии со статьей 100 Налогового кодекса Российской Федерации.

Наличие у налогового органа полномочий по проведению проверки и вынесения решения по результатам рассмотрения материалов проверки правильности исчисления и своевременности уплаты Роялти также подтверждается позицией Минфина России, изложенной в письме от 17 июля 2013 года № 03-06-05-06/27973.

Из анализа положения Соглашения о разделе продукции (пункт 16 (b), пункт 6 Приложения А и других), на которые ссылается компания, с учетом выше указанных норм суд приходит к выводу о том, что данные положения не содержат ограничений в осуществлении налоговыми органами мер налогового контроля в форме выездной налоговой проверки и оформлению акта проверки по результатам осуществления мер налогового контроля, а также вынесения решения по результатам рассмотрения материалов проверки правильности исчисления и своевременности уплаты Роялти и не противоречат положениям Налогового кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации, а так же положениям СРП «Сахалин-2».

Рассмотрение акта проверки и других материалов, а также принятие решения по итогам выездной налоговой проверки производится в общем порядке, предусмотренном статьей 101 НК РФ, что не противоречит положениям СРП «Сахалин-2» (пункт 24 (а) СРП «Сахалин-2») и не имеет иного порядка завершения (статья 89 НК РФ).

Проведение выездной налоговой проверки осуществляется в соответствии с положениями статьи 89 НК РФ.

Согласно пункта 2 статьи 89 НК РФ решение о проведении выездной налоговой проверки выносит налоговый орган по месту нахождения организации или по месту жительства физического лица, если иное не предусмотрено настоящим пунктом. В последний день проведения выездной налоговой проверки проверяющий обязан составить справку о проведенной проверке, в которой фиксируются предмет проверки и сроки ее проведения, и вручить ее налогоплательщику или его представителю (пункт 15 статья 89 НК РФ).

Порядок оформления результатов выездной налоговой проверки, рассмотрения возражений по актам налоговых проверок и принятия решений по результатам рассмотрения материалов налоговых проверок предусмотрены статьями 100,101 НК РФ.

Таким образом, вынесенные Инспекцией Акт выездной налоговой проверки от 27.06.2012 №12-12/153 и Решение от 17.09.2012 № 12-12/238 об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения по результатам проведения выездной налоговой проверки на основании вынесенного Решения от 27.01.2011 №11-06/19 по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты Роялти (Платы за Пользование Недрами) за период с 01.01.2008 по 31.12.2010 при исполнении СРП «Сахалин-2» являются правомерными, а доводы Компании, о процессуальных нарушениях, допущенных при вынесении оспариваемого решения несостоятельными.

Из изложенного следует, что Инспекция не затрагивая вопрос о толковании положений СРП «Сахалин-2» в части методологии расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), выполнила возложенные на нее Федеральным Законом функции администратора доходов бюджета, который наделен правом осуществлять начисление, учет и контроль за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью платежей в бюджет, а также взыскивать указанную задолженность.

Кроме того, оспариваемое решение налогового органа непосредственно не устанавливает, не изменяет и не прекращает какие-либо права заявителя, не возлагает на него каких-либо дополнительных обязанностей, не устанавливает запретов и не возлагает иную ответственность, кроме предусмотренных СРП.

Таким образом, оспариваемое решение не нарушает прав заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Судом установлено, что компания "Сахалин Энерджи Инвестмент Компани ЛТД." является стороной Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции от 22.06.1994 (далее - СРП, соглашение).

Пунктом 14 (с) СРП предусмотрена плата за право пользования недрами и ее размер.

Обязанности по уплате роялти возникли с сентября 1999 года, периода, в котором впервые было отчуждено углеродное сырье.

Согласно пункту 24 соглашения сахалинский проект осуществляется в соответствии с законами, подзаконными актами, другими актами государственных органов, действующими на территории Российской Федерации, которые официально введены в действие и общедоступны.

В соответствии со статьей 39 Закона Российской Федерации "О недрах", пользования недрами являются платными, в связи с чем пользователи недр производят платежи, в том числе за право на пользование недрами.

В соответствии со статьей 41 Закона порядок и условие взимания платежей, критерии определения ставок определяются Правительством Российской Федерации.

22.06.1994 между Российской Федерацией и компанией «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд» заключено Соглашение о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции», регулирующее вопросы разведки, освоения и разработки запасов углеводородов на этих месторождениях. Компания является Оператором данного Соглашения.

В СРП «Сахалин-2» в пункте 1 «Определения» указано, что Российская сторона означает Российскую Федерацию, ее правопреемников и допускаемых цессионариев. Стороны означают Российскую сторону и Компанию.

Состав Российской Стороны утвержден Распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.03.2007 № 353-р и включает в себя членов Федеральных агентств (Министерство финансов РФ, Министерство энергетики РФ, Министерство природных ресурсов и экологии, Департамент добычи и транспортировки нефти и газа Минэнерго России) и Администрации Сахалинской области.

В соответствии с Положением о Министерстве энергетики Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 28 мая 2008 г. № 400, Минэнерго России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции. К полномочиям Минэнерго России отнесено, в частности, осуществление мероприятий, связанных с подготовкой и реализацией соглашений о разделе продукции.

В пункте 1 СРП «Сахалин-2» указано, что Российская сторона означает Российскую Федерацию, ее правопреемников и допускаемых цессионариев. Стороны означают Российскую сторону и Компанию «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 24 марта 2007 года № 353-р утвержден состав Стороны, которая включает в себя, в том числе членов Минэнерго России.

В рамках указанного Соглашения Компания направляет плату за пользование недрами (роялти), которая согласно пункту 1 СРП «Сахалин-2» представляет собой углеводороды и выручку от их реализации, выделяемые Российской стороне в качестве платы за пользование недрами согласно пункту 14 Соглашения. Плата за роялти является частью распределения углеводородов согласно пункту 14 Соглашения.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» (далее - Закон о СРП) соглашения, заключенные до вступления в силу Закона о СРП, подлежат исполнению в соответствии с определенными в них условиями. При этом положения данного закона применяются к указанным соглашениям в той мере, в какой его применение не противоречит условиям таких соглашений и не ограничивает права, приобретенные в соответствии с этими соглашениями.

В соответствии с пунктом 15 статьи 346.35 Налогового кодекса Российской Федерации при выполнении СРП, заключенных до вступления в силу Закона о СРП, применяются условия освобождения от уплаты налогов, сборов и иных обязательных платежей, а также порядок исчисления, уплаты и возврата (возмещения) уплачиваемых налогов, сборов и иных обязательных платежей, которые предусмотрены указанными соглашениями. В случае несоответствия положений настоящего Кодекса и (или) иных актов законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, актов законодательства субъектов Российской Федерации о налогах и сборах, нормативных правовых актов представительных органов местного самоуправления о налогах и сборах условиям указанных соглашений применяются условия таких соглашений.

Согласно пункту 24(а) Соглашения «Законодательство; определенные права Компании; результат процедуры утверждения», с учетом положений настоящего пункта 24 Сахалинский проект осуществляется в соответствии с законами, подзаконными актами, другими актами государственных органов, действующими на территории Российской Федерации, которые официально введены в действие и общедоступны.

Пунктом 24(d) СРП «Сахалин-2» «Законодательство; определенные права Компании; результат процедуры утверждения» предусмотрено, что Российская Сторона приложит все возможные усилия для нераспространения на Сахалинский проект действия любых решений Законодательного Органа Российской Федерации и Законодательного Органа Сахалинской области, которые вносят изменения в российские законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов после

31 декабря 1993 г. (в том числе в их толкование или порядок применения), ущемляя права Компании по данному Соглашению либо нанося ущерб ведению работ в соответствии с данным Соглашением. Российская Сторона не распространит на Сахалинский проект действия любых решений Президента, Правительства Российской Федерации, Администрации Сахалинской области и органов местного самоуправления, которые вносят изменения в российские законы, подзаконные акты и другие акты государственных органов после 31 декабря 1993 г. (в том числе в их толкование или порядок применения), ущемляя права Компании по данному Соглашению либо нанося ущерб ведению работ в соответствии с данным Соглашением.

В связи с тем, что СРП «Сахалин-2» заключено до вступления в силу Закона «О СРП», Соглашение подлежит исполнению в соответствии с определенными в нем условиями.

Согласно пункту 18 «Налоги и обязательные платежи» СРП «Сахалин-2», за исключением случаев, специально оговоренных в основном тексте Соглашения, права, обязанности и обязательства в отношении уплаты налогов и обязательных платежей, установленных для Сахалинского Проекта какими-либо Государственными органами, определяются в Дополнении 1 «Налоги и обязательные платежи» Приложение Е.

В соответствии с подпунктом (b) пункта 3 Приложения Е за исключением Платы за Пользование Недрами, предусмотренной пунктом 14 (c) Соглашения, Компания освобождается от уплаты любых налогов и сборов в отношении прав на разведку и разработку запасов Углеводородов на Лицензионных Участках, включая без ограничения акцизные сборы, платежи за право поиска и разведки запасов Углеводородов, отчисления на воспроизводство минерально-сырьевой базы, предусмотренные статьей 44 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах», и плату за пользование акваториями и участками морского дна, предусмотренную статьей 47 указанного закона.

Порядок исчисления и уплаты роялти (плата за пользование недрами) установлен подпунктом (c) пункта 14 Соглашения, согласно которому суммы платы за пользование недрами определяются в следующем порядке.

Суммарный объем углеводородов, добываемых на лицензионных участках, замеряется у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с лицензионного участка.

Стоимость всего объема сырой нефти, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15(a). Стоимость всего объема природного газа, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15(b)(ii) при отсутствии экспортных поставок природного газа

трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема природного газа определяется в соответствии с пунктом 15(b)(iii).

Плата за пользование недрами составляет 6% (шесть процентов) от указанной стоимости. Формирование объемов долей, получаемых сторонами, приводится в порядке очередности, оговоренном в пункте 14(f).

Согласно Положению о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции утвержденного резолюцией наблюдательного совета от 09.07.2010 года расчет платы за пользование недрами (Роялти) определяется в соответствии с пунктом 3 Положения (далее – Положение).

*Роялти = стоимость объема Углеводородов (Сырая нефть + Природный Газ) * 6%;*

*Стоимость объема Сырой Нефти = объем Сырой Нефти в баррелях * стоимость 1 барреля Сырой Нефти*

*Стоимость объема Природного Газа = объем Природного Газа в 1 м3 * стоимость 1 м3 Природного Газа.*

Объема Углеводородов для целей исчисления Роялти определяется согласно пункта 3.2 Положения.

Объем Сырой Нефти для целей исчисления Роялти определяется согласно пункту 14 СРП.

Объем Природного Газа для целей исчисления Роялти определяется к согласно пункту 14 СРП.

Стоимость 1 барреля Сырой Нефти определяется согласно пункту 15(a) СРП. Компания определяет стоимость Сырой Нефти в любом месяце по средней цене продажи ФОБ Пункт Экспорта, которую получает Компания за Сырую Нефть, продаваемую в данном месяце по контрактам со сторонними покупателями. Средняя цена продажи рассчитывается путем деления общего объема выручки от реализации, начисленной за реализацию в данном месяце, на суммарное количество баррелей такой Сырой Нефти, проданной Компанией в этом месяце. Цена на Сырую Нефть, продаваемую на условиях, отличных от ФОБ Пункт Экспорта, приводится к цене ФОБ.

Стоимость 1 барреля Сырой Нефти = средняя цена продажи ФОБ Пункт Экспорта [по контрактам со сторонними покупателями].

объем выручки от реализации, начисленной за реализацию по контрактам на условиях ФОБ +(объем выручки от реализации, начисленной за реализацию по контрактам на условиях, отличных от ФОБ - поправка на приведение к цене ФОБ с учетом затрат на транспортировку)

Средняя цена FOB = суммарное количество баррелей Сырой Нефти, проданной по контрактам на условиях FOB + суммарное количество баррелей Сырой Нефти, отгруженной в танкеры и замеренной в Пунктах Получения Продукции по контрактам на условиях, отличных от FOB

Цена на Сырую Нефть, продаваемую на условиях, отличных от FOB, приводится к цене FOB путем вычитания соответствующей стоимости перевозки, страхования и других транспортных издержек.

Соответствующая стоимость перевозки, страхования и другие транспортные издержки (транспортные расходы) определяются как расходы на перевозку, страхование и транспортировку Сырой Нефти, начисленные за тот же месяц, в котором была начислена выручка за реализацию Сырой Нефти.

Начисление и вычет транспортных расходов производится на основе контрактов и/или других соответствующих документов с поставщиками услуг по перевозке, страхованию и транспортировке.

Транспортными расходами, подлежащими вычету для определения цены продажи FOB Пункт Экспорта, являются транспортные расходы Компании, возникающие после Пунктов Экспорта исключительно в отношении поставок по контрактам на условиях, отличных от FOB.

Согласно пункту 15(a) СРП при отсутствии указанных контрактов со сторонними покупателями стоимость Сырой Нефти определяется по цене FOB для базового сорта нефти, аналогичного добываемой нефти, согласно данным, публикуемым в «Указателе цен на нефть в странах Азии» (Asian Petroleum Price Index) по этому месяцу либо, соответственно, в издании «Платте Ойлгрэм Ньюс» (Platt's Oilgram News), с поправкой, при необходимости, на разницу между характеристиками этого базового сорта нефти и Сырой Нефти. При отсутствии контрактов со сторонними покупателями в целях определения стоимости Сырой Нефти Стороны должны согласовать базовый сорт нефти. В случае прекращения публикации этой цены в обоих указанных изданиях ее определение будет производиться по изданию, общепризнанному в мировой нефтяной отрасли, публикующему сопоставимые данные по этой цене. В случае прекращения публикации цены на этот базовый сорт нефти во всех вышеуказанных изданиях либо снижения объема продаж этого сорта нефти до такого уровня, что она более не продается регулярно на мировом рынке в больших объемах, в качестве представительного сорта нефти будет использована нефть, продающаяся регулярно на мировом рынке в больших объемах, обладающая характеристиками, аналогичными первоначальному базовому сорту, для которой публикуются сопоставимые данные по ее цене, при этом в случае необходимости вводится поправка для учета разницы в свойствах этого базового сорта нефти и Сырой Нефти.

При отсутствии контрактов со сторонними покупателями в случае необходимости определения стоимости Сырой Нефти в соответствии со

статьей 3.3.2. Положения и невозможности ее определения без дополнительного согласования между Сторонами, настоящее Положение будет дополнено такими техническими условиями, которые подлежат одобрению Наблюдательным Советом.

Стоимость 1 м³ Природного Газа определяется согласно пункту 15(b)(ii) СРП. Стоимость Природного Газа, направляемого на внутренний рынок с Пункта Получения Продукции или реализуемого внутри страны, будет определяться таким образом, чтобы в любом данном месяце стоимость одной тысячи кубических метров газа равнялась среднему уровню цен франко-граница Западной Европы (Average of the Western Europe international border prices - WEBP) за миллион БТЕ в этом месяце, опубликованному во Всемирном вестнике газовой промышленности (World Gas Intelligence) или другом используемом в мировой практике издании по взаимному согласованию, умноженному на высшую теплотворную способность (в миллионах БТЕ) одной тысячи кубических метров Природного Газа, реализованного на внутреннем рынке. В случае прекращения публикации вышеуказанной цены франко-граница Западной Европы во всех изданиях, вместо нее должна применяться сопоставимая справочная цена с соответствующей поправкой на разницу в показателях, заложенных в эти справочные цены.

*Стоимость 1 м³ Природного Газа = средний уровень WEBP за млн. БТЕ * высшая теплотворная способность / 1 000*

где

Цены франко-граница Западной Европы - согласно данным, публикуемым во Всемирном вестнике газовой промышленности;

высшая теплотворная способность (в миллионах БТЕ) 1 000 м³ Природного Газа, реализованного на внутреннем рынке.

Для целей определения стоимости Природного Газа высшая теплотворная способность рассчитывается как среднее значение высшей теплотворной способности Природного Газа, реализуемого на внутреннем рынке, или, при отсутствии поставок Природного Газа на внутренний рынок, как среднее значение высшей теплотворной способности Природного Газа, проходящего через фланец на выходе ОБТК.

Среднее значение высшей теплотворной способности Природного Газа, реализуемого на внутреннем рынке, рассчитывается путем деления суммы произведений высшей теплотворной способности Природного Газа, замеряемой ежедневно на Узле отбора и учета газа, на объем Природного Газа в кубических метрах, проходящий ежедневно через измерительное устройство на Узле отбора и учета газа, на объем Природного Газа в кубических метрах, проходящий через измерительное устройство на Узле отбора и учета газа за месяц.

При отсутствии реализации Природного Газа на внутренний рынок среднее значение высшей теплотворной способности Природного Газа

рассчитывается путем деления суммы произведений высшей теплотворной способности Природного Газа, замеряемой ежедневно у фланца на выходе ОБТК и на фланце трубопровода в Северном Пункте Получения Продукции, на объем Природного Газа в кубических метрах, проходящий ежедневно через измерительные устройства у фланца на выходе ОБТК и у фланца трубопровода в Северном

Пункте Получения Продукции соответственно, на объем Природного Газа в кубических метрах, проходящий через измерительные устройства у фланца на выходе ОБТК и у фланца трубопровода в Северном Пункте Получения Продукции за месяц.

*Среднее значение высшей теплотворной способности = сумма за месяц (Высшая теплотворная способность, замеряемая ежедневно * Объем газа в кубических метрах, замеряемый ежедневно)/Объем газа в кубических метрах, проходящий через измерительное устройство за месяц*

Высшая теплотворная способность Природного Газа замеряется с помощью специального измерительного устройства - хроматографа, который устанавливается у фланца на выходе ОБТК и на любом Узле отбора и учета газа, через который осуществляется Распределение или реализация Природного Газа.

Согласно пункту 15(b)(iii) СРП, если Компания экспортирует Природный Газ за пределы Российской Федерации трубопроводным транспортом, то стоимость кубического метра Природного Газа (кроме СПГ), поставляемого как на экспорт, так и на внутренний рынок, определяется путем деления суммарной выручки от такой реализации газа на экспорт трубопроводным транспортом (за вычетом стоимости страхования и других транспортных расходов, объемов на заполнение трубопроводов, топлива на собственные нужды и потерь в трубопроводе после Пункта Экспорта, в том числе издержек на замеры и анализы Природного Газа при подаче на объекты покупателя, если пункт реализации находится за пределами острова Сахалин) на объем этого газа (в кубических метрах), поставленного на экспорт. В случае различной теплотворной способности газа, поставляемого на экспорт и на внутренний рынок, цена за кубический метр газа, поставляемого на внутренний рынок, корректируется с приведением его цены за единицу теплотворной способности к соответствующему показателю для газа на экспорт.

Если Компания начнет экспортировать Природный Газ за пределы Российской Федерации трубопроводным транспортом, в случае необходимости определения стоимости Природного Газа в соответствии со статьей 3.4.2. Положения и невозможности ее определения без дополнительного согласования между Сторонами, настоящее Положение будет дополнено такими техническими условиями, которые подлежат одобрению Наблюдательным Советом.

Ликвидная Продукция определяется следующим образом (пункт 4 Положения). Суммарный объем Углеводородов замеряется во всех Пунктах Получения Продукции. Стоимость этих Углеводородов, поданных на такие пункты, определяется в следующем порядке. Стоимость всего объема Сырой Нефти определяется в соответствии с пунктом 15(a) СРП. Стоимость всего объема СПГ определяется в соответствии с пунктом 15(b)(i) СРП. Стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с пунктом 15(b)(ii) СРП при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с пунктом 15(b)(iii) СРП. После этого из суммарной стоимости указанной выше продукции вычитается величина Роялти. Полученный результат считается «Ликвидной Продукцией», которая направляется Сторонам в соответствии с пунктом 14(e) СРП. Формирование объемов долей, получаемых Сторонами, производится в порядке очередности, оговоренном в пункте 14(f) СРП.

Ликвидная Продукция = Стоимость объема Углеводородов (Сырая Нефть, Природный Газ и СПГ) - Роялти

*Стоимость объема Сырой Нефти - объем Сырой Нефти в баррелях * стоимость 1 барреля Сырой Нефти*

*Стоимость объема Природного Газа = объем Природного Газа в м3 * стоимость 1 м3 Природного Газа*

*Стоимость объема СПГ = Объем СПГ в млн. БТЕ * стоимость 1 млн. БТЕ СПГ*

Определение объема Углеводородов, включенных в состав Ликвидной Продукции

Объем Сырой Нефти, включенной в состав Ликвидной Продукции, определяется как количество Сырой Нефти в баррелях, проходящее в отчетном месяце через узлы коммерческого учета, установленные на всех Пунктах Получения Продукции.

Объем Природного Газа, включенного в состав Ликвидной Продукции, определяется как количество Природного Газа в кубических метрах, проходящее в отчетном месяце через узлы коммерческого учета, установленные на всех Пунктах Получения Продукции.

Объем СПГ, включенного в состав Ликвидной Продукции, определяется как количество СПГ в миллионах БТЕ, проходящее в отчетном месяце через узлы коммерческого учета, установленные на всех Пунктах Получения Продукции.

Стоимость 1 барреля Сырой Нефти

Стоимость 1 барреля Сырой Нефти определяется в соответствии с вышеизложенными положениями статьи

Стоимость 1 м³ Природного Газа

Стоимость 1 м³ Природного Газа определяется в соответствии с вышеизложенными положениями статьи 3.4. Положения.

Стоимость 1 млн. БТЕ СПГ

Стоимость 1 млн. БТЕ СПГ определяется согласно пункту 15(b)(i) СРП. Компания определяет стоимость СПГ таким образом, чтобы в каждом данном месяце стоимость за один миллион БТЕ равнялась средней цене продажи FOB Пункт Экспорта, полученной при продаже СПГ в этом месяце по Соглашениям о Поставках СПГ, которая рассчитывается путем деления суммарной выручки от реализации, начисленной в этом месяце, на объем реализации (в миллионах БТЕ) в этом месяце. Цена на СПГ, продаваемый на условиях, отличных от FOB, приводится к цене FOB. Цена FOB в случае поставок на условиях, отличных от FOB, определяется путем деления выручки от реализации на условиях, отличных от FOB, минус стоимость перевозки, на отгруженные в танкер объемы СПГ, замеренные в Пункте Экспорта (так же, как при замере для поставки на условиях FOB) и направленные покупателям на условиях, отличных от FOB.

Стоимость 1 млн. БТЕ СПГ = средняя цена продажи FOB Пункт Экспорта.

объем выручки от реализации, начисленной за реализацию по контрактам на условиях FOB + (объем выручки от реализации, начисленной за реализацию по контрактам на условиях, отличных от FOB - поправка на приведение к цене FOB с учетом затрат на морскую транспортировку.)

*Средняя цена продажи FOB суммарный объем реализации (в миллионах БТЕ) по контрактам на условиях FOB + суммарный объем СПГ (в миллионах БТЕ), отгруженный в танкеры и замеренный в Пунктах Получения Продукции * для реализации по контрактам на условиях, отличных от FOB [Суммарные объемы СПГ (в миллионах БТЕ), отгружаемые в танкеры и замеряемые в Пунктах Получения Продукции, включают в себя объемы СПГ (в миллионах БТЕ), предназначенные для доставки покупателям по контрактам на условиях, отличных от FOB, и объемы СПГ (в миллионах БТЕ), используемые в качестве топлива на собственные нужды или являющиеся потерями при перевозке.]*

Цена на СПГ, продаваемый на условиях, отличных от FOB, приводится к цене FOB путем вычитания соответствующей стоимости перевозки, страхования и других транспортных издержек, включая потери СПГ и его использование в качестве топлива на собственные нужды при перевозке, а также издержки на замеры и анализы СПГ при доставке на объекты покупателя.

Соответствующая стоимость перевозки, страхования и другие транспортные издержки (транспортные расходы) определяются как расходы на перевозку, страхование и транспортировку СПГ, начисленные за тот же месяц, в котором была начислена выручка за реализацию этого СПГ.

Начисление и вычет транспортных расходов производится на основе контрактов и/или других соответствующих документов с поставщиками услуг по перевозке, страхованию и транспортировке.

Транспортными расходами, подлежащими вычету для определения цены продажи ФОб Пункт Экспорта, являются транспортные расходы Компании, возникающие после Пунктов Экспорта исключительно в отношении поставок по контрактам на условиях, отличных от ФОб.

Распределение Ликвидной Продукции и Дополнительной Выручки производится в соответствии с пунктом 14(e) СРП .

Для целей настоящего Положения расчет Дополнительной Выручки и невозмещенных Затрат производится по кассовому методу.

Стороны констатируют, что для целей настоящего Положения доход от субчартера судов относится к Дополнительной Выручке.

Российская Сторона получает объемы Углеводородов, выделяемые ей в счет доли Ликвидной Продукции и Роялти, из следующих источников в порядке очередности, установленном пунктом 14(f) СРП:

Российской Стороне направляются объемы Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок;

при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется Сырая Нефть;

при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, и Сырой Нефти для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется выручка от реализации Углеводородов и Дополнительная Выручка.

Для целей пересчета в физические единицы объема Углеводородов рассчитанная стоимость Роялти и Ликвидной Продукции делится на стоимость 1 м³ Природного Газа (пункт 15(b)(ii) СРП) или Стоимость 1 барреля Сырой Нефти (пункт 15(a) СРП).

Стоимость объема Роялти и Ликвидной Продукции

Объем Природного Газа в млн. БТЕ =

Стоимость 1 м³ Природного Газа (статья 3.4. Положения)

Исключительно в справочных целях миллионы БТЕ могут быть пересчитаны в тысячи кубических метров путем деления миллионов БТЕ на высшую теплотворную способность, определенную в соответствии со статьей 3.4.2. Положения.

Стоимость объема Роялти и Ликвидной Продукции

Объем Сырой Нефти в баррелях = Стоимость 1 барреля Сырой Нефти (статья 3.3.)

При определении очередности предоставления Углеводородов и выручки от их реализации и Дополнительной Выручки Стороны учитывают требования пункта 14 (h) СРП о выделении достаточного объема Природного Газа для выполнения обязательств по соглашениям на долгосрочные экспортные поставки Природного Газа в виде СПГ или в иной форме.

Стороны признают, что с учетом вышеуказанного положения Суточные объёмы поставки (СОП) газа для поставки и получения в Южном Пункте Получения Продукции и в Северном Пункте Получения Продукции согласуются Компанией и Уполномоченной Организацией в Технических Условиях (в том понимании, в котором этот термин используется в Резолюции Наблюдательного Совета № SB/2009/44 от 18 декабря 2009 г.).

В соответствии с положениями СРП и установившейся в отрасли практикой, планирование и учет поставляемых и принимаемых Объёмов производятся ежемесячно в виде Месячного Объёма Поставки (МОП).

Не позднее чем за 75 дней до начала каждого календарного года Компания и Уполномоченная Организация согласуют необходимые объёмы Природного Газа на планируемый год с разбивкой по кварталам (первый квартал по месяцам).

Не позднее чем за 75 дней до начала второго, третьего и четвертого кварталов Компания и Уполномоченная Организация согласуют квартальные объёмы с разбивкой по месяцам.

Месячные Объёмы Поставки (МОП) Природного Газа, согласованные в вышеуказанном порядке, отражаются в трехмесячных прогнозах объёмов Углеводородов, выручки от их реализации и Дополнительной Выручки, представляемых Компанией Российской Стороне в соответствии с пунктом 16(a) СРП.

Положение о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции утвержденное резолюцией наблюдательного совета от 09.07.2010 года подробно излагая механизм платы за пользование недрами не содержит отсылочных норм, оговорок, предоставляющих компании освобождение от уплаты роялти за объёмы углеводородов, использованных на собственные нужды, и потерь после выходного фланца ОБТК.

Согласно пункту 14(b) Соглашения оператор может использовать любые добытые углеводороды при ведении работ в пределах, которые представляются реально необходимыми или целесообразными, включая, без ограничения, заполнение трубопроводов и технологических аппаратов,

топливо для собственных нужд и технологические потери. Использование продукции на указанные цели не требует какой-либо платы.

Однако, ни пункт 1 Соглашения о разделе продукции, ни Положение о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции, ни условия подпункта 14 (b) не содержат прямых указаний на предоставление оператору освобождения от уплаты роялти за объемы углеводородов, использованных на собственные нужды, и потерь после выходного фланца ОБТК, так как формулировка «какая-либо плата» не может быть применима к термину «плата за пользование недрами», порядок определения которой четко установлен Соглашением.

Пунктом 14 Соглашения регулируется круг отношений, связанных с использованием и распределением углеводородов. Так, согласно пункту 14 (a) Соглашения все затраты возмещаются за счет выделения части ликвидной продукции и дополнительной выручки. В пункте 14 (b) Соглашения предусмотрена возможность использования углеводородов при ведении работ без какой-либо платы.

Предметом правового регулирования пункта 14 (c) Соглашения являются отношения, связанные с определением суммы платы за пользование недрами.

Таким образом, пункты 14 (b) и 14 (c) Соглашения регулируют разные отношения.

При этом следует отличать плату за использование углеводородов при ведении работ от платы за пользование недрами.

Пунктом 14 предусмотрено Использование и распределение углеводородов, что включает в себя: Возмещение затрат(a), Использование углеводородов при ведении работ(b), определение платы за пользование недрами(c), определение ликвидной продукции(d), порядок использования ликвидной продукции и дополнительной выручки(e), определение очередности предоставления углеводородов и выручки(f), их Оценки и корректировки(g), Реализация газа на экспорт(h)и иные вопросы касающиеся использования и распределения углеводородов.

Проанализировав положения пунктов 14,15, суд пришел к выводу, что компания при определении ликвидной продукции направляемой сторонам в соответствии с подпунктом 14(e) не учитывает порядок ее определения, а именно подпункт 14 (d) и подпункт 14(i) в силу которых «До 100% ликвидной продукции направляется на возмещение некомпенсированных Затрат согласно Приложению «Принципы Бухгалтерского Учета», что означает полное включение подпунктов (a) и (b) пункта 14 Соглашения, а именно возмещение всех затрат компании за счет части ликвидной продукции и Дополнительной выручки, то есть полное исключение использованных компанией углеводородов при ведении работ, таким образом все затраты компании включая использованные ею при ведении работ углеводороды возмещаются компании за счет ликвидной продукции и дополнительной

выручки, а оставшийся после этого объем ликвидной продукции распределяется между Российской Стороной и компанией в соответствии с подпунктом 14 (ii).

Учитывая порядок формирования стоимости Сырой нефти, предусмотренной подпунктом 15(a) стоимости СПГ и природного газа (подпункт 15 (b) исключение из Суммарного объема Углеводородов, «любых добытых Углеводородов использованных компанией при ведении Работ в пределах, которые представляются реально необходимыми или целесообразными для этого, включая, без ограничения, заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери не требующих какой-либо платы») фактически заложенных в затраты компании при определении Стоимости всего объема Сырой Нефти, определенной в соответствии с пунктом 15(a) и Стоимости всего объема Природного Газа, определенной в соответствии с пунктом 15(b) (ii), при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок из стоимости всего объема Природного Газа определенного в соответствии с пунктом 15(b)(iii), означает не предусмотренное соглашением уменьшение платы за пользование недрами и двойное уменьшение размера ликвидной продукции, а следовательно, и ее объема подлежащего распределению между сторонами.

Таким образом, соглашением предусмотрено возмещение всех Затрат Компании за счет выделения части Ликвидной Продукции и Дополнительной Выручки иные вычеты соглашением не предусмотрены.

В этой связи аргумент заявителя о необходимости вычета объема указанных углеводородов при расчете роялти на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с лицензионного участка, неправомерен.

Поскольку, в противном случае размер базы для расчета роялти будет занижен, и приведет двойному возмещению затрат компании.

Использование компанией при ведении работ углеводородов для собственных нужд и технологических потерь должно осуществляться до замера у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который он и непосредственно поступают после подачи с лицензионного участка.

Учитывая изложенное суд пришел к выводу, что порядок исчисления и уплаты Роялти (платы за пользование недрами) установлен подпунктом (c) пункта 14 Соглашения, согласно которому суммы платы за пользование недрами определяются в следующем порядке.

«Суммарный объем углеводородов, добываемых на лицензионных участках, замеряется у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с лицензионного участка.

Стоимость всего объема сырой нефти, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15(a). Стоимость всего объема природного газа, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с пунктом 15(b)(ii) при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема Природного Газа определяется в соответствии с пунктом 15(b)(iii).

Плата за пользование недрами составляет 6% (шесть процентов) от указанной стоимости».

Таким образом, точка замера углеводородов и порядок расчетов четко установлены пунктом 14 (с) Соглашения. При включении в указанную формулу еще одного компонента, такого как вычет углеводородов, используемых при проведении работ, Компания в одностороннем порядке меняет положения СРП «Сахалин-2», что недопустимо в соответствии с пунктом 31(a) Соглашения, а также в соответствии с законодательством Российской Федерации (Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции», Закон Российской Федерации от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах», Налоговый кодекс Российской Федерации).

Размер Роялти рассчитывается в месячных прогнозах и корректировках распределения углеводородов и выручки и годового отчета согласно пункту 16 Соглашения.

Пунктом 16 (а) Соглашения предусмотрено, что месячные прогнозы объемов углеводородов, выручки от их реализации и дополнительной выручки, направляются сторонам в соответствии с пунктами 14(с), 14(е) (i), 14(е) (ii) (aa), (bb), (cc).

Пунктом 16 (Б) Соглашения предусмотрено, что корректировка месячных прогнозов определяется согласно пунктам 14(с), 14(е) (i), 14(е) (ii) (aa), (bb), (cc).

Данное положение прямо указывает на пункт 14(с) без применения пункта 14(b).

Таким образом, в Соглашении неоднократно (пункт 14 (с), пункты 16 (а) и 16(b)) указывается, что Роялти определяется исходя из объема, замеренного на ОБТК, без каких-либо ссылок на вычеты из этой базы.

Согласно пункту 14(b) Соглашения «Использование углеводородов при ведении работ» любые добытые углеводороды могут использоваться при ведении работ в пределах, которые представляются реально необходимыми и целесообразными для этого, включая, без ограничения, заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери. Использование продукции на указанные цели не требует какой-либо платы.

Плата за пользование недрами (Роялти) определяется в СРП как 6% от стоимости продукции, замеренной на ОБТК (п. 14(с))

Углеводороды, используемые при проведении работ, используются компанией без взимания платы, следовательно, Компания не несет плату за использование углеводородов при проведении работ, но неправомерно вычитает их из базы определения роялти.

Таким образом, плата за использование углеводородов при ведении работ, предусмотренная пунктом 14(b) Соглашения, и плата за пользование недрами (Роялти), предусмотренная пунктом 14(c) Соглашения, являются разными понятиями и регулируют разные отношения.

Плата за пользование недрами (Роялти) - это фискальный (регулярный) платеж за право пользование недрами (100% Роялти по газу и 95% Роялти по нефти - доходы федерального бюджета Российской Федерации), а плата за использование углеводородов при ведении работ - это производственные расходы на энергетическое сырье, которые Компания не несет в отношении углеводородов, использованных при проведении работ.

Кроме того, суд считает необходимым отметить, что английская версия текста Соглашения, согласно которой пункт 14(c) «Плата за пользование недрами» обозначен как «Роялти», является приоритетной (пункт 31(d) Соглашения). В английской версии плата за пользование недрами (Роялти) представлена в виде отдельного платежа, пункт замера в целях исчисления которого четко определен пунктом 14(c) СРП «Сахалин-2» - у фланца на выходе берегового технологического комплекса. Также следует отметить, что в английской версии СРП «Сахалин-2» для обозначения платы, указанной в п. 14(b) и 14(c), используются различные термины - Royalty и fee. Английский термин «fee» используется для обозначения различных видов платы за товары и услуги, но не используется для обозначения платы за пользования недрами, для которой существуют специальные термины, в данном случае Royalty.

Понятие «плата за использование углеводородов при ведении работ» (fee) означает, что взамен использованных оператором при проведении работ углеводородов собственник этих углеводородов получает их стоимость, оцененную в соответствии с Соглашением либо законодательством по рыночным ценам. В СРП «Сахалин-2» за использование добытых углеводородов при проведении работ плата не взимается, т.е. Компания не оплачивает Российской Федерации стоимость добытых углеводородов, использованных при ведении работ.

Понятие «Плата за пользование недрами» (Royalty), предусмотренное пунктом 14(c) Соглашения, означает плату за право пользования недрами, включая право на добычу углеводородов. Эта плата однозначно определена в СРП «Сахалин-2» по результатам переговоров между Российской Федерацией и Компанией. Следует отметить, что в международной и российской практике СРП такие положения, как вычеты

из налоговой базы или базы определения платежа (в данном случае Роялти) подлежат включению в тексты соглашений. Отсутствие в Соглашении положений о вычете углеводородов, используемых при проведении работ, при определении базы Роялти, позволяет сделать однозначный вывод о неприменимости указанных вычетов.

Технико-экономическим обоснованием Сахалинского проекта (далее - ТЭО) определено, что нормативно-правовой базой реализации проекта является Закон Российской Федерации от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах». В ТЭО указывается, что понятие Роялти будет считаться синонимом платежей за пользование недрами.

Статьей 41 Закона «О недрах», действовавшего на момент заключения СРП «Сахалин-2», предусматривалось определение размера платежей за пользование недрами как доли от стоимости добытого минерального сырья.

Согласно Комплексному плану освоения по СРП «Сахалин-2» от 2008 г. на ОБТК производится сбор, сепарация, разделение на отдельные компоненты углеводородных флюидов. На выходе их ОБТК Компания получает два первых вида товарной продукции -осушенный газ и товарную нефть, смешанную со стабильным конденсатом. Таким образом, на ОБТК происходит завершение технологического цикла по добыче и появляется возможность замера объемов полученного сырья. Именно поэтому точка замера для целей расчета платы за пользование недрами располагается на выходе из ОБТК, а не раньше.

Пункт 14(с) Соглашения, говоря о плате за пользование недрами, указывает только два вида сырья, используемого для ее расчета: это сырая нефть и природный газ. Такой вид сырья как сжиженный природный газ (далее - СПГ) в расчете платы за недра не применяется (в противопоставление, например, ликвидной продукции, для определения которой используется стоимость трех видов сырья: сырая нефть, природный газ и СПГ).

Таким образом, добытым минеральным сырьем в данном случае установлены сырая нефть и природный газ.

После ОБТК насосно-компрессорная станция (ИКС) обеспечивает компримирование газа, необходимое для его доставки на завод СПГ посредством трубопроводной системы. Газ, поступающий с ОБТК, на заводе СПГ проходит осушку, удаление углекислого газа и сероводорода, переводится в жидкое состояние и переохлаждается. Все эти процессы требуют использования части газа на собственные нужды при производстве третьего, более технологичного вида сырья - СПГ. Однако в Соглашении, как и в Законе «О недрах», указанное технологическое сырье уже не является базой для расчета платы за пользование недрами. Соответственно, и объемы углеводородов, использованные для его

производства, не могут учитываться при определении базы для расчета Роялти.

Таким образом, с Компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» плата за использование углеводородов при ведении работ не взимается в течение всего производственного цикла: ни до фланца на выходе берегового технологического комплекса, ни после него. Компания использует для ведения работ любые необходимые объемы углеводородов, добытые на лицензионных участках, без взимания какой-либо платы. Объем всех добытых углеводородов уменьшается на объем углеводородов, используемых при ведении работ. Таким образом, положения пункта 14(b) Соглашения полностью реализованы.

При реализации пункта 14(c) Соглашения Компания необоснованно вычла из подлежащего уплате Российской Стороне Роялти (плата за пользование недрами) объем углеводородов, использованных для ведения работ, за которые она и так не платила денежные средства в соответствии с пунктом 14(b). Данная позиция является нарушением условий Соглашения, так как замер суммарного объема углеводородов для уплаты Роялти осуществляется у фланца на выходе берегового технологического комплекса (пункт 14 (c) Соглашения).

Кроме того, в силу п. 2 ст. 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не подлежат доказыванию обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Судом установлено, что Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа рассмотрев в судебном заседании кассационную жалобу компании "Сахалин Энерджи Инвестмент Компани ЛТД." на постановление от 22.03.2004 по делу N А59-2059/03-С11 Арбитражного суда Сахалинской области по заявлению компании "Сахалин Энерджи Инвестмент Компани ЛТД." к Межрайонной инспекции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам N 1 по Сахалинской области, третье лицо: Управление Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Сахалинской области, о признании незаконным решения N 17-09/13 от 08.07.2003, установил, что компания "Сахалин Энерджи Инвестмент Компани ЛТД." является стороной Соглашения о разработке Пильгун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции от 22.06.1994 (далее - СРП, соглашение).

Пунктом 14 (c) СРП предусмотрена плата за право пользования недрами и ее размер.

Обязанности по уплате роялти возникли с сентября 1999 года, периода, в котором впервые было отчуждено углеродное сырье.

Согласно пункту 24 соглашения сахалинский проект осуществляется в соответствии с законами, подзаконными актами, другими актами государственных органов, действующими на территории Российской Федерации, которые официально введены в действие и общедоступны.

Таким образом, судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу вступившим в законную силу установлено, что плата за право пользования недрами и ее размер предусмотрены пунктом 14 (с) без каких либо оговорок и на иные пункты, подпункты СРП .

Суд соглашается с доводами о том, что в спорный период Минэнерго России являлось представителем Российской стороны, входящей в наблюдательный совет в рамках Соглашения о разработке Пильтун-Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции, в силу следующего.

Указом Президента Российской Федерации от 12 мая 2008 г. № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти» Министерство промышленности и энергетики Российской Федерации преобразовано в Министерство промышленности и торговли Российской Федерации и Министерство энергетики Российской Федерации с соответствующим распределением функций между этими министерствами.

Минэнерго России переданы функции Федерального агентства по энергетике (Росэнерго) по обязательствам, возникшим в результате исполнения судебных решений, а также функции Министерства промышленности и энергетики Российской Федерации в сфере нормативного правового регулирования, в том числе по вопросам освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции.

Таким образом, Минэнерго России является правопреемником Министерства промышленности и энергетики Российской Федерации в сфере нормативного правового регулирования.

В соответствии с Положением о Министерстве энергетики Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 28 мая 2008 г. № 400, Минэнерго России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса, в том числе по вопросам электроэнергетики, нефтедобывающей, нефтеперерабатывающей, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, магистральных трубопроводов нефти, газа и продуктов их переработки, возобновляемых источников энергии, освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции, и в сфере нефтехимической промышленности, а также функции по оказанию государственных услуг, управлению

государственным имуществом в сфере производства и использования топливно-энергетических ресурсов.

В соответствии с пунктом 4.4.6 указанного Положения Минэнерго России осуществляет мероприятия, связанные с подготовкой и реализацией соглашений о разделе продукции.

В пункте 1 СРП «Сахалин-2» указано, что Российская сторона означает Российскую Федерацию, ее правопреемников и допускаемых цессионариев. Стороны означают Российскую сторону и Компанию «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 24 марта 2007 г. № 353-р утвержден состав Стороны, которая включает в себя, в том числе членов Минэнерго России.

В соответствии с приказами Министра энергетики Российской Федерации от 23 июля 2008 г. № 14, от 5 марта 2009 г. № 52, от 8 июня 2009 г. № 235, от 4 марта 2010 г. № 96 «О временном распределении обязанностей между заместителями Министра энергетики Российской Федерации» курирующим заместителем Министра энергетики Российской Федерации по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию по вопросам освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции являлся Светлицкий С.Ю.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 постановления Правительства Российской Федерации от 14 марта 2006 г. № 133 «О порядке назначения и деятельности представителей государства в управляющих комитетах, создаваемых в соответствии с условиями соглашений о разделе продукции» представители государства назначаются Правительством Российской Федерации по представлению федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции уполномоченного органа в рамках реализации соглашений о разделе продукции в отношении участков недр и месторождений всех видов полезных ископаемых (далее - уполномоченный орган), из числа федеральных государственных гражданских служащих и государственных гражданских служащих соответствующих субъектов Российской Федерации.

Управляющим комитетом проекта «Сахалин-2» является Наблюдательный Совет. Состав представителей государства в Наблюдательном совете определяется на основании постановления Правительства Российской Федерации от 14 марта 2006 г. № 133 «О порядке назначения и деятельности представителей государства в управляющих комитетах, создаваемых в соответствии с условиями соглашения о разделе продукции».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 13 октября 2008 года № 1495-р заместитель Министра энергетики Российской Федерации Светлицкий С.Ю. назначен представителем государства в наблюдательном совете по проекту «Сахалин-2» в качестве сопредседателя совета. Распоряжением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2011 года № 667-р Светлицкий С.Ю. освобожден от исполнения обязанностей представителей государства в наблюдательном совете по проекту «Сахалин-2».

Кроме того, в соответствии с приказами Министра энергетики Российской Федерации от 11 января 2011 года № 3, от 19 апреля 2011 года № 142, от 14 декабря 2011 года № 603 «О временном распределении обязанностей между заместителями Министра энергетики Российской Федерации» курирующим заместителем Министра энергетики Российской Федерации по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию по вопросам освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции являлся Кудряшов СИ.

Согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2010 года № 2382-р заместитель Министра энергетики Российской Федерации Кудряшов СИ. назначен представителем государства в наблюдательном совете по проекту «Сахалин-2» в качестве сопредседателя совета. Распоряжением Правительства Российской Федерации от 1 сентября 2012 года № 1600-р Кудряшов СИ. освобожден от исполнения обязанностей представителя государства в наблюдательном совете по проекту «Сахалин-2».

Довод Компании о том, что исчисление и уплата Платы за пользование Недрами (Роялти) со всего объема Углеводородов противоречит пункту 14 (b) Соглашения. Поскольку, согласно пункту 14 (b) при определении Платы за Пользование Недрами (Роялти) необходимо учитывать не только объем Углеводородов, замеренный у фланца на выходе объединенного берегового технологического комплекса (ОБТК), но и стоимость Углеводородов, определяемую в соответствии с п. 15 СРП «Сахалин-2». При этом стоимость Углеводородов для целей п. 15 СРП «Сахалин-2» определяется, в том числе, и на основе цены их реализации. Очевидно, что поскольку Углеводороды, использованные при ведении работ, не могут быть реализованы Компанией, они должны учитываться по нулевой стоимости, что исключает их из расчета Платы за Пользование Недрами (Роялти), суд считает несостоятельным в силу следующего.

Согласно пункту 15 (a) СРП «Сахалин-2» (Определение стоимости и учета углеводородов) Стоимость Сырой Нефти в любом месяце определяется по средней цене продажи фоб Пункт Экспорта, которую

получает Компания за Сырую Нефть, продаваемую в данном месяце по контрактам со сторонними покупателями. Средняя цена продажи рассчитывается путем деления общего объема выручки от реализации, полученной или начисленной за реализацию в данном месяце на суммарное количество баррелей такой Сырой Нефти, проданной Компанией в этом месяце. Цена на Сырую Нефть, продаваемую на условиях, отличных от фоб Пункт Экспорта, приводится к цене фоб.

При отсутствии указанных контрактов со сторонними покупателями стоимость Сырой Нефти определяется по цене фоб для базового сорта нефти, аналогичного добываемой нефти, согласно данным, публикуемым в "Указателе цен на нефть в странах Азии" (Asian Petroleum Price Index) по этому месяцу либо, соответственно, в издании "Платтс ойлгрэм ньюс" (Platt's Oilgram News), с поправкой, при необходимости, на разницу между характеристиками этого базового сорта нефти и Сырой Нефти. Стороны определяют базовый сорт нефти до начала промышленной добычи.

В соответствии с пунктом 15 (b) СРП «Сахалин-2» «стоимость СПГ определяется таким образом, чтобы в каждом данном месяце стоимость за один миллион БТЕ равнялась средней цене продажи фоб Пункт Экспорта, полученной при продаже СПГ в этом месяце по Соглашениям о Поставках СПГ...»

«Стоимость Природного Газа, направляемого на внутренний рынок с Пункта Получения Продукции или реализуемого внутри страны, будет определяться таким образом, чтобы в любом данном месяце стоимость одной тысячи кубических метров газа равнялась среднему уровню цен франко-граница Западной Европы (Average of the Western Europe International border price) за миллион БТЕ в этом месяце, опубликованному во Всемирном вестнике газовой промышленности (World Gas Intelligence) или другом используемом в мировой практике издании по взаимному согласованию...».

Учитывая вышеизложенное, «Реализация Углеводородов» как критерий, определяющий их стоимостное выражение является не единственным, а довод Компании о невозможности реализации Углеводородов использованных для собственных нужд и как следствие определения их по нулевой стоимости, противоречит положениям СРП «Сахалин-2» (пункт 15).

Судом установлено, что Российской стороной неоднократно направлялись претензии в Компанию «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» относительно исчисления Роялти (платы за пользование недрами), что подтверждается материалами дела.

Позиция аудитора Российской стороны (ООО «РСМ Топ-аудит») в отношении замечаний по расчету Роялти (платы за пользование недрами), представленная в феврале 2010 года, была детально изучена Минэнерго

России. На основании вышеуказанного Минэнерго России было направлено письмо оператору проекта 3 марта 2010 г. № СС-1648 о необходимости осуществить доплату Роялти. В ответ на указанное письмо Компания письмом от 26 марта 2010 г. № 2010-OUT-Y-01-00048 сообщила о том, что, по ее мнению, расчет и распределение Роялти осуществлялось в соответствии с положениями СРП «Сахалин-2».

Вопрос о расчетах по Роялти прорабатывался при обсуждении проектного документа Положения о распределении углеводородов (далее - Положение).

Письмом от 9 марта 2010 г. № 2010-OUT-M-28-00033 Компания представила Российской стороне обновленную версию проекта Положения о распределении углеводородов, включая раздел по расчету Роялти (платы за пользование недрами) без учета замечаний Минэнерго России по вопросу правильности исчисления Роялти.

Российская сторона на заседании Рабочей группы Наблюдательного Совета отметила, что по тексту имеются определенные вопросы, которые необходимо согласовать. Оператору было предложено доработать проект Положения (протокол заседания Рабочей группы Наблюдательного Совета от 11 марта 2010 года).

Письмом от 31 марта 2010 года № 2010-OUT-Y-01-00050 оператор представил новую редакцию Положения о распределении углеводородов, включая раздел по расчету Роялти (платы за пользование недрами) также без учета замечаний Минэнерго России по вопросу правильности исчисления Роялти. Проекты Положения, представленные Компанией, рассматривались Рабочей группой на заседаниях 26 мая 2010 г., 17 июня 2010 года, 23 июня 2010 года. Одним из существенных замечаний Российской стороны являлся вопрос о порядке расчета Роялти.

На письма Минэнерго России от 21 апреля 2010 года № 07-05/437 и от 23 апреля 2010 года № СС-3340/07 с замечаниями по порядку расчета Роялти оператор ответил письмами от 6 мая 2010 года № 2010-OUT-Y-01-00075 и № 2010-OUT-Y-01-00076 в отношении позиции Минэнерго России по вопросу уплаты роялти при реализации проекта «Сахалин-2» с предложением о проведении рабочих встреч для обсуждения данного вопроса, а также письмом от 21 мая 2010 года № 2010-OUT-Y-04-00292 по результатам проведенной 17 мая 2010 года рабочей встречи с представителями Минэнерго России.

По результатам рабочих встреч и обмена корреспонденцией между Российской стороной и Компанией оператор письмом от 10 июня 2010 года № 2010-OUT-M-28-00082 представил новую редакцию проекта Положения, включая раздел по расчету Роялти (платы за пользование недрами), без указания вычета объемов углеводородов для использования при ведении работ за пределами ОБТК.

На специальном заседании Рабочей группы Наблюдательного совета, состоявшегося 17 июня 2010 года, и заседании Рабочей группы Наблюдательного совета, состоявшегося 23 июня 2013 года, проект Положения с учетом предложений и замечаний Российской стороны был согласован для утверждения Наблюдательным советом. Утвержденное Наблюдательным советом Положение о распределении углеводородов не содержит положений о вычетах объемов углеводородов, используемых при ведении работ, за пределами ОБТК.

Кроме того, с точки зрения учета интересов оператора объемы углеводородов, используемые им на собственные нужды, утверждаются в составе Комплексного плана освоения проекта и учитываются при расчетах экономической эффективности реализации проекта. С ростом объемов таких углеводородов соответственно уменьшается выручка от реализации углеводородов и ликвидная продукция, увеличивается период возмещения оператору затрат и наступление момента раздела продукции, что влечёт за собой уменьшение доли прибыльной продукции государства и отсрочку получения этого вида доходов от реализации Соглашения.

В соответствии с частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу пункта 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 6 и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 8 от 1 июля 1996 г. основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Доводы Компании об исчислении и уплате Компанией платы за пользование недрами (роялти) в соответствии с положениями «Сахалин-2» и о неправомерности и противоречии положениям СРП «Сахалин-2» применение пункта 14 (b) исключительно для целей определения ликвидной продукции, являются несостоятельным в виду следующего.

В соответствии с положениями СРП «Сахалин-2» от 22.06.1994 года Оператор выделяет Российской стороне углеводороды или выручку от их реализации в качестве платы за пользование недрами.

Порядок исчисления и уплаты роялти (плата за пользование недрами) императивно установлен в подпункте (с) пункта 14 Соглашения.

Подпунктом (с) пункта 14 Соглашения установлено, что базой для исчисления роялти является суммарный объем Углеводородов, добываемых на Лицензионных Участках, замеряемый у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они поступают после подачи с Лицензионного Участка. Стоимость всего объема сырой нефти, замеренного в этой точке, определяется в соответствии с п.15 (а).

Стоимость всего объема природного газа определяется в соответствии с пунктом 15(b)(ii) при отсутствии экспортных поставок природного газа трубопроводным транспортом за пределы РФ, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема природного газа определяется в соответствии с пунктом 15(b)(iii).

Плата за Пользование Недрами составляет 6% от указанной стоимости.

Действительно, согласно пункту 14 (b) Соглашения оператор может использовать любые добытые углеводороды при ведении работ в пределах, которые предоставляются реально необходимыми или целесообразными, включая, без ограничения заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери. Использование продукции на указанные цели не требует какой-либо платы.

Однако условия пункта 14 (b) Соглашения не предоставляют оператору освобождение от уплаты роялти за объемы углеводородов, использованных на собственные нужды, потерь после выходного фланца ОБТК, так как формулировка «какая-либо плата» не может быть применима к термину «плата за пользование недрами», порядок которой четко установлен Соглашением.

Абзац 2 пункта 14 (f), устанавливающий порядок Пересчета величины платы за пользование недрами в физические единицы объема Углеводородов, также содержит указание на то, что Плата за пользование недрами должны быть определена в соответствии с пунктом 14 (с) Соглашения.

СРП «Сахалин-2» заключено 22.06.1994 на условиях раздела продукции между сторонами Соглашения - Российской стороной и Компанией.

Согласно пункту 1 Указа Президента РФ от 24.12.1993 № 2285 «Вопросы соглашений о разделе продукции при пользовании недрами» соглашение о разделе продукции является одной из форм договорных отношений государства с инвесторами - пользователями недр, которая предусматривает раздел добытого минерального сырья между договаривающимися сторонами, заменяющий взимание налогов, сборов, пошлин, в том числе таможенных, акцизов и других предусмотренных действующим законодательством обязательных платежей (далее именуются - налоги), за исключением налога на прибыль и платежей за право на пользование недрами, которые могут по согласованию сторон уплачиваться как в стоимостной, так и в натуральной форме.

СРП «Сахалин-2» состоит из норм, каждая из которых устанавливает определенный порядок действий либо порядок определения и порядок расчета поименованных в Соглашении показателей. Кроме этого, Соглашение содержит прямое указание на применение тех или иных норм, если исчисление (определение) отдельных установленных Соглашением показателей невозможно без использования иных показателей, поименованных в Соглашении. Таким образом, налоговый орган, так и компания не вправе трактовать нормы СРП произвольно.

Следовательно, условий, позволяющих уменьшать суммарные объемы углеводородов, замеряемых у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они поступают после подачи с Лицензионного Участка, на количество углеводородов, использованное для ведения работ, СРП «Сахалин-2» не содержит.

По условиям СРП «Сахалин-2» между инвестором (Компанией) и государством - Российской Федерацией осуществляется раздел произведенной продукции (Ликвидной продукции).

В соответствии с пунктом 14 (d) Ликвидная Продукция определяется следующим образом. Суммарный объем Углеводородов замеряется во всех Пунктах Получения Продукции. Стоимость этих Углеводородов, поданных на такие пункты, определяется в следующем порядке. Стоимость всего объема Сырой Нефти определяется в соответствии с пунктом 15 (a). Стоимость всего объема СПГ определяется в соответствии с пунктом 15(b)(i). Стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с пунктом 15(b)(ii) при отсутствии экспортных поставок Природного Газа трубопроводным транспортом за пределы Российской Федерации, а в случае наличия таких поставок стоимость всего объема Природного Газа (за вычетом СПГ) определяется в соответствии с пунктом 15(b)(iii).

После этого из суммарной стоимости указанной выше продукции вычитается величина Платы за Пользование Недрами.

Полученный результат считается "Ликвидной Продукцией", которая направляется Сторонам в соответствии с пунктом 14(е).

Формирование объемов долей, получаемых Сторонами, производится в порядке очередности, оговоренном в пункте 14(f).

В СРП «Сахалин-2» в пункте 1 «Определения» указано, что "Пункты получения Продукции" означают пункты на территории Российской Федерации (включая Пункты Экспорта), указанные в соответствующем Плане Освоения, где Углеводороды с объектов Сахалинского Проекта предоставляются Российской Стороне, Компании или покупателям, являющимся контрагентами любой из них.

Согласно письму Компании от 22.02.2012 исх. № 2012-OUT-Y-04-00125 (вх. № 08263 от 22.03.2012), направленному в адрес инспекции на требование о предоставлении документов №12-12/621 от 07.03.2012, а также на основании документов, исследованных в ходе выездной налоговой проверки, установлено, что в 2008 году отгрузка нефти осуществлялась с производственно-добывающего комплекса «Витязь» с применением Системы измерений количества и показателей качества нефти на плавучем нефтеналивном хранилище (ПНХ) Оха. Пункт замера общего объема Сырой нефти, установленный на выходном фланце гибкого трубопровода, используемый для отгрузки Сырой нефти с ПНХ на транспортные танкера одновременно считался «Пунктом получения Продукции» и «Пунктом Экспорта». Указанные объемы использовались также для расчета Платы за пользование недрами до декабря 2008 года.

С ноября 2008 года Конденсат Лунского месторождения совместно с подготовленной нефтью Пильтун-Астохского месторождения по нефтепроводу транспортируется от ОБТК на терминал отгрузки нефти (ТОН), расположенный в районе п. Пригородное, для последующей отгрузки через выносное причальное устройство (ВПУ) и далее с помощью насосов ТОН через подводный трубопровод в танкеры.

Таким образом, с декабря 2008 года «Пункт получения Продукции» и «Пункт Экспорта» расположены в п. Пригородное.

Следовательно, определение (замер) Суммарного объема Углеводородов в «Пункте получения Продукции» и «Пункте Экспорта» для расчета Ликвидной продукции производится Компанией уже после использования объемов добытых Углеводородов при ведении работ, в пределах, которые представляются реально необходимыми или целесообразными для этого, включая, без ограничения, заполнение трубопроводов и технологических аппаратов, топливо для собственных нужд и технологические потери, то есть Компания на участке до ОБТК, от

ОБТК и до Пунктов получения Продукции использует Углеводороды без какой-либо платы.

Допрошенный в судебном заседании специалист: старший менеджер Управления аудита (ООО «РСМ ТОП-АУДИТ») Лынова Е.В. (далее – Лынова Е.В.) указала на то, что С момента ввода в эксплуатацию объединенного берегового технологического комплекса (ОБТК) - 12 декабря 2008 года - замер объема добытой нефти для целей расчета роялти производится на выходном фланце ОБТК в соответствии с СРП, при этом:

базой для исчисления роялти, признавался объем добытой нефти, замеренный на выходном фланце ОБТК, т.е. по данным декабря 2008 года - 1 928 710 баррелей (пункт 14 (с) СРП);

объем добытой нефти, использованный для ведения работ, не включался в расчет роялти, что соответствует пункту 14 (b) СРП (так, в декабре 2008 объем нефти, использованной для выполнения работ и, соответственно, исключенный из расчета роялти, составил 549 265 баррелей);

при расчете средней цены реализации по отгрузкам не по условиям ФОБ, объем выручки от реализации приводился по цене ФОБ, т.е. исключались все расходы по доставке нефти от пункта отгрузки до покупателя (пункт 15 (a) СРП);

объем добытого природного газа не включался в расчет роялти, так как объем газа при начале добычи был несущественным и полностью использован на технологические цели.

Таким образом, расчет роялти в течение всего 2008 года соответствовал нормам, утвержденным резолюцией наблюдательного совета и нормам СРП.

Лынова Е.В. пояснила, что расхождение между расчетом Аудитора и расчетом Компании возникло только в декабре 2009 года (после ввода в эксплуатацию ОБТК), так как до даты ввода в эксплуатацию ОБТК действовала Резолюция Наблюдательного Совета №SB/99/05, согласно которой пункт замера объема добытой сырой нефти установлен на выходном фланце гибкого трубопровода плавучего нефтехранилища, используемого для отгрузки сырой нефти с ПНХ на транспортный танкер.

После даты ввода в эксплуатацию ОБТК замер объема добытой нефти для целей расчета роялти производится на выходном фланце ОБТК в соответствии с СРП.

Соответственно, после даты ввода в эксплуатацию ОБТК объем добытой и отгруженной нефти перестал совпадать.

При расчёте платы за пользование недрами (роялти) в декабре 2008 года количество углеводородов, замеренное в соответствии с подпунктом (с) п. 14 СРП («у фланца на выходе берегового технологического комплекса»), уменьшено Компанией на количество, использованное для ведения работ (собственные нужды и на технологические потери), что

противоречит Положению о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции утвержденного резолюцией наблюдательного совета от 09.07.2010 года.

Не может быть принят и довод Компании об аналогичности примененных принципов расчета и взимания платы за пользование недрами (роялти) в двух других действующих в РФ соглашениях о разделе продукции, разработанных и подписанных до вступления в силу Закона о СРП.

В соответствии с пунктом 1 статьи 18 НК РФ специальные налоговые режимы устанавливаются НК РФ и применяются в случаях и порядке, которые предусмотрены НК РФ и иными актами законодательства о налогах и сборах.

Специальные налоговые режимы могут предусматривать особый порядок определения элементов налогообложения, а также освобождение от обязанности по уплате отдельных налогов и сборов, предусмотренных статьями 13 - 15 НК РФ. Согласно пункта 2 статьи 18 НК РФ к специальным налоговым режимам относится система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции.

Глава 26.4 НК РФ устанавливает специальный налоговый режим, применяемый при выполнении соглашений о разделе продукции, которые заключены в соответствии с Федеральным законом «О соглашениях о разделе продукции».

Пунктом 15 статьи 346.35 НК РФ установлено, что при выполнении соглашений, заключенных до вступления в силу Федерального закона «О соглашениях о разделе продукции», применяются условия освобождения от уплаты налогов, сборов и иных обязательных платежей, а также порядок исчисления, уплаты и возврата (возмещения) уплачиваемых налогов, сборов и иных обязательных платежей, которые предусмотрены указанными соглашениями. В случае несоответствия положений Налогового Кодекса и (или) иных актов законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, актов законодательства субъектов Российской Федерации о налогах и сборах, нормативных правовых актов представительных органов местного самоуправления о налогах и сборах условиям указанных соглашений применяются условия таких соглашений.

Каждое из поименованных Компанией в представленных возражениях Соглашений заключено до вступления в силу Федерального закона от 30 декабря 1995 года № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции", на различных условиях, в различные периоды времени, с учетом индивидуальных особенностей месторождений в зависимости от горно-геологических и экономических условий, стадий разработки и расположения месторождений, в том числе:

- СРП «Сахалин-2» это Пильтун-Астохское и Лунское месторождение нефти и газа (Дальневосточный федеральный округ),
- СРП «Сахалин-1» - нефтегазоконденсатное месторождение Чайво, Одопту и Аркутун –Дагинское на шельфе острова Сахалин (Дальневосточный федеральный округ),
- Харьягинское СРП - Харьягинское месторождение (Ненецкий автономный округ),

следовательно, при выполнении поименованных Соглашений применяются условия освобождения от уплаты налогов, сборов и иных обязательных платежей, а также порядок исчисления, уплаты и возврата (возмещения) уплачиваемых налогов, сборов и иных обязательных платежей, установленные Соглашениями.

Следует также отметить, что предусмотренный в СРП «Сахалин-2» норматив роялти (6%), ниже международных стандартов и даже ниже, чем установлен другим сахалинским СРП -«Сахалин» -1 – 8%. В странах, где применяются СРП и где размеры месторождений и уровень добычи сравнимы с сахалинскими величинами, размер роялти колеблется в пределах 10-20%.

Таким образом, в виду специфических характеристик каждого месторождения, выраженных в особенностях добычи, транспортировки углеводородов и иных факторов, связанных с их добычей, принципы расчета и взимания платы за пользование недрами в каждом СРП индивидуальны.

Доводы Компании, о том, что экономические показатели, отраженные в Уточненных данных к Комплексному Плану Освоения Пильтун-Астохского и Лунского лицензионных участков 2008 года (далее - «УКПО-2008»), учитывали то, что объемы Углеводородов используются при ведении Работ при расчете платы за пользование недрами (роялти), так же является несостоятельным ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 9 (а) СРП «Сахалин-2» программа освоения и разработки Пильтун-Астохского и Лунского лицензионных участков определяется в Плане Освоения и Смете Расходов на освоение Пильтун-Астохского и Лунского лицензионных участков.

Компанией с возражениями представлен документ «Уточненные данные к Комплексному Плану Освоения Пильтун-Астохского и Лунского лицензионных участков 2008 год» (приложение № 4) (далее - УКПО-2008). УКПО представляются Компанией и утверждаются Наблюдательным советом (п.9 СРП). УКПО-2008 содержит информацию о планах освоения лицензионных участках, а именно информацию о технических условиях ввода в эксплуатацию оборудования, последние уточнения графика выполнения работ по проекту «Сахалин-2», прогнозов добычи нефти и

газа, данных сметы расходов на освоение и оценок экономических показателей Проекта.

Экономические показатели Проекта для Российской стороны, включая прогноз движения денежных средств, отраженные в УКПО-2008, являются прогнозными показателями расчетного варианта и на прямую не предусматривают, что объемы Углеводородов, использованных при ведении работ Компании, не должны участвовать при расчете платы за пользование недрами (роялти).

Суд не может согласиться с довод Компании о том, что методология, используемая Компанией для расчета платы за пользование недрами (роялти), подтверждалась соответствующей отчетностью и контрольными мероприятиями, проводившимися в рамках исполнения СРП «Сахалин-2».

Пунктом 16 СРП «Сахалин-2» установлен порядок предоставления Компанией месячных прогнозов, корректировок распределения углеводородов и выручки, годового отчета, вся отчетность представляется Российской Стороне.

В СРП «Сахалин-2» в пункте 1 «Определения» указано, что Российская сторона означает Российскую Федерацию, ее правопреемников и допускаемых цессионариев. Стороны означают Российскую сторону и Компанию.

Состав Российской Стороны утвержден Распоряжением Правительства Российской Федерации от 24.03.2007 № 353-р и включает в себя членов Федеральных агентств (Министерство финансов РФ, Министерство энергетики РФ, Министерство природных ресурсов и экологии, Департамент добычи и транспортировки нефти и газа Минэнерго России) и Администрации Сахалинской области.

Контроль за реализацией основных условий соглашения по проекту «Сахалин-2» возложен на Наблюдательный совет. В обязанности Наблюдательного совета по условиям соглашения (пункт 5(b) входит:

- Рассмотрение и утверждение Планов Освоения и Смет Расходов на Освоение;

- Рассмотрение и утверждение любых существенных поправок к Плану Освоения и Смете Расходов на Освоение согласно пункту 9(b);

- Рассмотрение и утверждение Годовых Программ Работ и Годовых Смет;

- Рассмотрение и утверждение любых существенных поправок к Годовым Программам Работ и Годовым Сметам согласно пункту 10(e);

- Рассмотрение и утверждение любого Соглашения о Поставках СПГ, другого долгосрочного соглашения о продаже Природного Газа и любой существенной поправки к ним;

- Рассмотрение и утверждение Порядка Организации Материально-Технического Снабжения и Подрядных Работ, представляемого согласно

пункту 12, любых существенных поправок к нему и любых изъятий из требований по проведению конкурса, изложенных в пункте 12(b);

- Рассмотрение и утверждение Программ Использования и Подготовки Российских Кадров, которые представляются в соответствии с пунктом 13 и любой существенной поправки к ним;

- Рассмотрение Годовых Отчетов;

- Утверждение любых сумм и видов Затрат, не включенных в статьи Затрат, перечисленные в пункте 4(a) Приложения "Принципы Бухгалтерского Учета";

- Утверждение назначения Оператора, поставщика финансовых маркетинговых или инженерно-технических услуг не являющегося для Компании Родственной Организацией, согласно пункту 6(f);

- Рассмотрение и утверждение соглашений с любыми пользователями (включая Стороны) об использовании свободных или резервных мощностей и объектов инфраструктуры для их нужд в связи с Углеводородами, добываемыми за пределами Лицензионных Участков, согласно пункту 19(c);

- Назначение независимой аудиторской фирмы согласно пункту 6 Приложения "Принципы Бухгалтерского Учета";

- Рассмотрение основных Финансовых Документов.

Однако из выше изложенного, следует, что анализ представленных отчетов аудиторских фирм в полномочия наблюдательного совета не входят, а рассмотрение годовых отчетов не означает их утверждение и проверку их правильности.

Во исполнение п.16 СРП «Сахалин-2» Наблюдательным Советом было утверждено Положение о распределении углеводородов при исполнении Соглашения (далее - Положение о распределении Углеводородов, Положение) и форма ежемесячного прогноза (Резолюция Наблюдательного совета №SB/2010/01 от 09.07.2010).

Целью настоящего Положения о распределении Углеводородов является конкретизация положения СРП, касающиеся распределения Углеводородов. В настоящем Положении содержится разъяснение положений СРП в отношении расчетов, отчетности и платежей по Распределению. Изложенные в настоящем Положении принципы и процедуры учета и определения стоимости Углеводородов используются исключительно для целей Распределения. Следовательно, ко всем другим аспектам реализации СРП применяются соответствующие положения СРП либо применимых законов и нормативных правовых актов.

В пункте 3.1 Положения «Расчет платы за пользование недрами (роялти), сумма роялти определяется по следующей формуле:

Роялти = Стоимость объема Углеводородов (Сырая нефть + Природный Газ)*6%.

Стоимость объема Сырой Нефти = объем Сырой Нефти в баррелях*стоимость 1 барреля Сырой Нефти

Стоимость объема Природного Газа = объем Природного Газа в м3*стоимость 1 м3 Природного Газа

Объем Сырой Нефти и объем Природного Газа для целей исчисления Роялти определяется согласно пункту 14 СРП».

В соответствии с пунктом 14 «Использование и распределение углеводородов» подпункт (с) «суммарный объем Углеводородов, добываемых на Лицензионных Участках, замеряется у фланца на выходе берегового технологического комплекса, на который они непосредственно поступают после подачи с Лицензионного Участка».

Таким образом, при определении платы за пользование недрами, а именно при определении стоимости объема Углеводородов, Положением о распределении Углеводородов не предусмотрено уменьшение объемов Углеводородов на объемы Углеводородов, использованных Компанией при ведении работ.

Иной подход к расчету роялти противоречит как положениям СРП так и Положению о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции утвержденного резолюцией наблюдательного совета от 09.07.2010 года.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30 НК РФ налоговые органы составляют единую централизованную систему контроля за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты (перечисления) в бюджетную систему Российской Федерации налогов и сборов, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет иных обязательных платежей.

Пунктом 1 ст. 7 Закона РФ от 21.03.1991 № 943-1 "О налоговых органах Российской Федерации" за налоговыми органами закреплено право в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством РФ, производить проверки документов, связанных с исчислением и уплатой обязательных платежей, не являющихся налогами или сборами, пенями и штрафами, предусмотренными НК РФ.

Таким образом, только налоговые органы имеют право проводить проверку правильности исчисления и своевременности уплаты платы за пользование недрами (роялти) при исполнении СРП «Сахалин-2», так как являются администраторами роялти (подтверждено Постановлением Арбитражного суда кассационной инстанции от 31.10.2011 по делу Ф03-5202/2011).

Доводы Компании о том, что взыскание сумм платы за пользование недрами (роялти) противоречит положениям Соглашения, является не состоятельным в виду следующего.

Согласно пункту 14 (с) СРП «Сахалин-2», сумма платы за пользование недрами (роялти) составляет процент от стоимости суммарного объема Углеводородов, добываемых на Лицензионных Участках, замеренного у фланца на выходе ОБТК, на который они непосредственно поступают после подачи с лицензионного участка.

Указанный объем направляется Российской Стороне с учетом порядка, определенного в пункте 14 (f) СРП «Сахалин-2», который устанавливает очередность предоставления Российской Стороне Углеводородов и выручки.

Так, Российская Сторона получает объемы Углеводородов, выручку от их реализации и Дополнительную Выручку в следующем порядке:

во-первых, Российской Стороне направляются объемы Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок;

во-вторых, при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется Сырая Нефть;

в-третьих, при нехватке Природного Газа, подаваемого на внутренний рынок, и Сырой Нефти для покрытия выделяемых Российской Стороне объемов, на эти цели направляется выручка от реализации Углеводородов и Дополнительная Выручка.

Несмотря на установленный Соглашением порядок, Компания в течение 2008-2009 годов плату за пользование недрами направляла Российской стороне в денежном эквиваленте, в том числе:

- в 2008 году выплата Роялти Российской стороне осуществлялась путем уплаты с расчетного счета Компании и путем зачета с НДС, подлежащего возмещению Компании из бюджета.

- в 2009 году, в соответствии с Резолюцией наблюдательного совета от 07.02.2009 № SB/2009/16 выплата Роялти Российской стороне направлялась в виде доли выручки от реализации углеводородов и дополнительной выручки.

- в 2010 году, в соответствии с Резолюцией наблюдательного совета от 18.12.2009 № SB/2009/44 выплата Роялти Российской стороне также направлялась в виде доли выручки от реализации углеводородов и дополнительной выручки.

Форму уплаты налогов в РФ устанавливает (определяет) Бюджетный кодекс Российской Федерации (далее – БК РФ).

Статьей 50 БК РФ установлены налоговые доходы от следующих федеральных налогов, сборов, налогов, предусмотренных специальными налоговыми режимами: регулярных платежей за добычу полезных

ископаемых (роялти) при выполнении соглашений о разделе продукции по нормативу 100 %. При этом, положения БК РФ предусматривают механизм уплаты налогов (поступления доходов в бюджет) в виде денежных средств.

Таким образом, направление Российской стороне платы за пользование недрами в денежном эквиваленте не противоречит ни нормам Соглашения, ни БК РФ.

В 2011 году в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 06.09.2011 №1539-р, а также согласно Резолюцией Наблюдательного Совета от 13.12.2011 №SB/2011/19, Правительством РФ принято предложение Минэнерго России о получении доходов в денежной форме, причитающихся РФ в счет регулярных платежей за добычу полезных ископаемых (роялти) и в виде доли (части доли) прибыльной продукции от реализации Соглашения о разделе продукции по проекту «Сахалин-2», за исключением получения в период с сентября 2011 по декабрь 2014 (включительно) доходов в натуральной форме (природный газ) от реализации Соглашения о разделе продукции по проекту «Сахалин-2», для поставок природного газа потребителям, расположенным на территории Дальневосточного федерального округа. Следовательно, Распоряжение Правительства РФ от 06.09.2011 №1539-р и Резолюция Наблюдательного Совета от 13.12.2011 №SB/2011/19 не устанавливают порядок направления Роялти Российской стороне за 2008-2010 года.

Положения Налогового кодекса Российской Федерации и Бюджетного кодекса Российской Федерации предусматривают механизм уплаты налогов (поступления доходов в бюджет) в виде денежных средств.

Проверка правильности исчисления размера платы за пользование недрами произведена налоговым органом в строгом соответствии с положениями СРП «Сахалин-2». Налоговый орган, выполняя функцию администратора доходов бюджета, не являясь стороной Соглашения, руководствуется положениями Налогового кодекса Российской Федерации.

Инспекцией при вынесении решения по результатам проверки не допущено нарушений положений пункта 14, как в целом, так и в частности.

Как следует из положений СРП стоимость Углеводородов определяется, в долларах США, оспариваемое решение налогового органа содержит расчет неуплаченного компанией роялти как в долларах США, так и в рублевом эквиваленте.

Вместе с тем, правильность исчисления размера роялти подлежащего уплате исчисленного налоговым органом как иностранной валюте, так и в рублях по курсу доллара США стороной заявителя не оспаривается.

Применение рублевых эквивалентов сумм роялти, так как решение по результатам проверки содержит расчет роялти в долларах США и

перерасчет роялти в рублевый эквивалент в соответствии с СРП «Сахалин-2» не противоречит положению СРП.

В соответствии с пунктом 2 Информационного письма Президиума ВАС России от 04.11.2002 г. N 70 "О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации" арбитражный суд выносит решение об удовлетворении требования о взыскании денежных средств в иностранной валюте, если будет установлено, что в соответствии с требованиями законодательства, действующего на момент вынесения решения, денежное обязательство может быть исполнено в этой валюте (статья 140 и пункты 1 и 3 статьи 317 Гражданского кодекса Российской Федерации).

СРП предусматривает исчисление стоимости Углеводородов в долларах США, но данное обстоятельство не имеет правового значения поскольку решение налогового органа не содержит запрета на осуществление платежа в бюджет, как в иностранной валюте, так и в ее рублевом эквиваленте.

Однако в силу пункта 5 статьи 45 Налогового кодекса Российской Федерации, обязанность по уплате налога исполняется в валюте Российской Федерации, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом. Пересчет суммы налога, исчисленной в предусмотренных настоящим Кодексом случаях в иностранной валюте, в валюту Российской Федерации осуществляется по официальному курсу Центрального банка Российской Федерации на дату уплаты налога. Следовательно, исчисление роялти в рублевом эквиваленте налоговым органом произведено правомерно, и требование о взыскании Инспекцией сумм платы за пользование недрами (роялти) за период с 01.12.2008 по 31.12.2010 с Компании в денежном выражении суд полагает обоснованным.

В связи с этим, в предоставленных Инспекцией расчетах к Акту выездной налоговой проверки от 27.06.2012 №12-12/153 (Приложение № 6,7,8) суммы платы за пользование недрами (роялти) рассчитаны в долларах США с пересчетом в рублевый эквивалент.

Особый порядок корректировки объемов Углеводородов и выручки, которые были распределены между Сторонами Соглашения, установленный в пункте 16 (b) СРП «Сахалин-2» применим в двух случаях:

- если прогнозируемые и фактические показатели отличны друг от друга,
- если корректировка требуется по результатам аудиторской проверки.

В обоих случаях Компания производит корректировку месячных прогнозов самостоятельно.

Как отмечалось выше, обязанность проводить проверку правильности исчисления и своевременности уплаты платы за пользование недрами (роялти) при исполнении СРП «Сахалин-2» возложена на налоговые органы, которые руководствуются Налоговым кодексом РФ и иными нормативными актами законодательства о налогах и сборах. Порядок проведения проверки, порядок оформления результатов налоговой проверки и порядок установлены также нормами НК РФ.

Налоговый орган, в соответствии со статьями 100-101 НК РФ, по материалам выездной налоговой проверки составляет акт выездной налоговой проверки и выносит Решение о привлечении либо об отказе в привлечении к налоговой ответственности. Данные документы и являются основанием для корректировки суммы роялти.

В результате занижения Компанией размера базы для расчета роялти (платы за пользование недрами) за период с 01.12.2008 по 31.12.2010 при исполнении СРП «Сахалин-2» неуплата (неполная уплата) роялти составила 1 700 102 995,53 руб., в том числе:

1) неуплата Роялти – 2 262 044 283,84, в том числе:

- Роялти (плата за пользование недрами) - сырая нефть – 321 957 356,51 руб., в том числе:

2008 год – 318 680 456,74 руб.

2009 год – 2 605 112,34 руб.

2010 год – 671 787,43 руб.

- Роялти (плата за пользование недрами) – природный газ – 1 940 086 927,33 руб., в том числе:

2008 год – 145 904 871,74 руб.

2009 год – 1 034 423 887,43 руб.

2010 год – 759 758 168,16 руб.

2) излишне уплаченная сумма Роялти – 561 941 288,31 руб., в том числе:

- Роялти (плата за пользование недрами) - сырая нефть – 208 261 935,47 руб., в том числе:

2009 год – 208 142 519,00 руб.

2010 год – 119 416,47 руб.

- Роялти (плата за пользование недрами) – природный газ – 353 679 352,84 руб., в том числе:

2009 год – 342 611 983,62 руб.

2010 год – 11 067 369,22 руб.

Всего по результатам проверки установлена неуплата роялти (платы за пользование недрами): Роялти (плата за пользование недрами) – сырая нефть в размере 113 695 421,04 рублей; Роялти (плата за пользование недрами) – природный газ в размере 1 586 407 574,49 рублей.

Вышеизложенные правонарушения произошли вследствие виновных действий должностных лиц Компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», филиала компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд», выразившихся в нарушении вышеуказанных нормативно-правовых актов.

Оценив имеющиеся в деле доказательства во взаимосвязи и совокупности по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном их исследовании (часть 1 статьи 71 АПК РФ), суд приходит к выводу о том, что оспариваемое решение об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238 вынесено МИФНС России № 1 по Сахалинской области, в соответствии с действующим законодательством и в пределах его полномочий, а представленные в обоснование законности вынесенного предписания доказательства суд находит относимыми, допустимыми, и достоверными, достаточными как в отдельности каждого доказательства, так и в их совокупности.

Представленный заявителем реферат ООО «НИИГазэкономика» является ничем иным как одним из вариантов трактовки положений СРП относительно порядка исчисления Роялти, вместе с тем сведений о представлении реферата на обсуждение наблюдательного совета, о его направлении Российской стороне суду не представлено. Кроме того реферат не содержит обоснования изменения компанией порядка исчисления роялти в 2010, 2011 года по сравнению с порядком исчисления проводимым компанией в 2008 году. Доводы специалистов основаны на сравнительном анализе мирового опыта иных соглашений и противоречат положениям СРП и Положению о распределении углеводородов при исполнении соглашения о разработке Пильтун -Астохского и Лунского месторождений нефти и газа на условиях раздела продукции утвержденного резолюцией наблюдательного совета от 09.07.2010 года.

Допрошенная в судебном заседании (специалист независимой аудиторской фирмы ЗАО «КПМГ») Сурикова О.Л., указала, что в данной аудиторской компании работает с 2011 года, анализ правильности исчисления роялти относительно разных позиций трактовки положений СРП аудиторской компанией не проводился. При проверке исчисления размера роялти аудиторская фирма проверяла правильность расчета экономических показателей руководствуясь подходом компании по порядку исчисления Роялти. «Проверка проводилась по формулам расчета, предложенным компанией».

Довод компании о том, что оспариваемое решение об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238 нарушает их права в сфере

предпринимательской деятельности, судом так же отклоняется исходя из следующего.

В соответствии с частью 3 статьи 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Для признания оспариваемого ненормативного правового акта незаконным необходимо наличие двух условий в совокупности: несоответствие ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту и нарушение оспариваемым ненормативным правовым актом прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В данном случае судом не установлено факта несоответствия обжалуемого заявителем решения закону или иному нормативному правовому акту.

Довод Компании о том, что применение методики Проверяющих в отношении расчета платы за пользование недрами (роялти) ухудшает условия реализации СРП «Сахалин-2» для Российской Стороны, в ходе судебного заседания не нашел своего подтверждения.

Компанией высказано мнение, что в случае расчета роялти в соответствии с пунктом 14 (с), без учета пункта 14 (b), объемные величины Углеводородов определяются на береговом технологическом комплексе, а стоимостные величины (согласно пункта 15 СРП «Сахалин-2») – в Пунктах Экспорта, то есть не в одной точке, что представляется неправильным с экономической точки зрения, что влечет необходимость приведения объемных и стоимостных величин к одной точке, которой, по мнению Компании, будет фланец на выходе ОБТК, как замерный пункт. Высказанное мнение Компания подтверждает экспертным заключением ООО «НИИгазэкономика» (стр. 41-45) (Приложение № 8).

Указанное экспертное заключение представляет собой реферат, выполненный сотрудниками ООО «НИИгазэкономика» и предназначенный для применения Компанией при осуществлении финансово-хозяйственной деятельности.

Порядок расчета роялти установлен п. 14 (с) Соглашения.

В соответствии с пунктом 30 (b) Соглашения «Разрешение споров» любые споры, возникающие в связи с настоящим Соглашением, разрешаются путем взаимных консультаций Сторон. В случае невозможности разрешения спора путем взаимных консультаций в течение 60 (шестидесяти) дней после направления одной Стороной другой Стороне уведомления о существовании спорного вопроса и при отсутствии

договоренности об ином, спор передается на разрешение в арбитраж в Стокгольме, Швеция, в соответствии с арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ.

Следовательно, Компания имеет право урегулировать спорный вопрос в рамках Соглашения.

Доказательств внесения изменений в СРП относительно порядка расчета Роялти стороной заявителя не представлено.

При установленных судом обстоятельствах, основания для удовлетворения требования Компании о признании недействительным решения об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238, отсутствуют.

Остальные доводы лиц, участвующих в деле, на принятие решения по настоящему делу не влияют.

Определением суда от 28 ноября 2012 года по ходатайству заявителя приняты обеспечительные меры в виде приостановления действие решения Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Сахалинской области об отказе в привлечении к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238 до вступления в законную силу судебного акта арбитражного суда по существу спора.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае отказа в удовлетворении иска, оставления иска без рассмотрения, прекращения производства по делу обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта. После вступления судебного акта в законную силу арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, выносит определение об отмене мер по обеспечению иска или указывает на это в судебных актах об отказе в удовлетворении иска, об оставлении иска без рассмотрения, о прекращении производства по делу.

Суд полагает необходимым указать в настоящем судебном акте на отмену обеспечительных мер с момента вступления решения в законную силу.

Руководствуясь статьями 167-170, 176 и 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

Р Е Ш И Л :

В удовлетворении требований Компании «Сахалин Энерджи Инвестмент Компани Лтд.» (ИНН 9909005806) к Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 1 по Сахалинской области (ОГРН 1046500652527, ИНН 6501115412) о признании недействительным решение об отказе в привлечении к ответственности за совершение

налогового правонарушения от 17.09.2012 № 12-12/238, отказать в полном объеме.

Отменить обеспечительные меры, наложенные определением суда 28 ноября 2012 года.

Решение может быть обжаловано в течение одного месяца со дня его принятия в Пятый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Сахалинской области.

Судья

Л.А. Бессчасная