

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД САМАРСКОЙ ОБЛАСТИ**

443045, г.Самара, ул. Авроры, 148, тел. (846) 226-56-17, факс (846) 226-55-26

<http://www.samara.arbitr.ru>, e-mail: info@samara.arbitr.ru**Именем Российской Федерации****Р Е Ш Е Н И Е**

г. Самара

29 сентября 2014 года

Дело №А55-17349/2014

Резолютивная часть решения объявлена 22 сентября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 сентября 2014 года.

Арбитражный суд Самарской области в составе судьи Мешковой О.В., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Поповой Т.Н., рассмотрев в судебном заседании 22 сентября 2014 года дело по заявлению Товарищества собственников жилья "Восточное", Самарская область, г.Жигулевск, ОГРН 1076300008212

к Самарскому Региональному отделению Фонда социального страхования Российской Федерации в лице Филиала №13, г.Самара, ОГРН 1026300964238, ИНН 6315801679

о признании недействительным решения № 04-11/04/1169 от 13.05.2014 о привлечении налогоплательщика страховых взносов к ответственности за нарушение законодательства РФ о страховых взносах в части доначисления страховых взносов на ежемесячное вознаграждение председателю правления Голубевой М.В. на общую сумму 31 591 руб., соответствующих пени и штрафа

при участии в заседании

от заявителя – Ледяев Е.Б., доверенность от 10.10.2013 года, паспорт;

от заинтересованного лица – Аверина О.В., доверенность от 31.12.2013 года, удостоверение;

установил:

Товарищество Собственников Жилья «Восточное» (далее – заявитель, ТСЖ, товарищество) обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением к Государственному учреждению - Самарскому Региональному отделению Фонда социального страхования Российской Федерации в лице Филиала №13 (далее - Фонд) с учетом принятого судом на основании ст. 49 Арбитражного процессуального кодекса

Российской Федерации (далее АПК РФ) о признании недействительным решения о привлечении плательщика страховых взносов - товарищества к ответственности за совершение нарушения законодательства Российской Федерации о страховых взносах от 13.05.2014 № 04-11/04/1169 в части признания неправомерным не включение ТСЖ «Восточное» в базу для начисления страховых взносов на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством выплат, произведенных председателю правления ТСЖ «Восточное» Голубевой М.В. за период с апреля 2013 года на общую сумму 31591 руб.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении с учетом уточнения требований и представленных возражений на отзыв, ссылаясь на то, что вознаграждение членам и председателю правления ТСЖ производится не на основании трудовых или гражданско-правовых договоров, предметом которых является выполнение работ, оказание услуг, а на основании решения общего собрания членов товарищества, поэтому такие вознаграждения в отличие, например, от заработной платы наемных работников, не являются объектом обложения страховыми взносами. При этом заявитель ссылается на положения п. 3.1 ст. 147 Жилищного кодекса Российской Федерации и то, что никаких соглашений между Голубевой М.В. и товариществом в рассматриваемый период не заключалось, премий она не получала, председатель правления не является самостоятельным органом управления, отсутствие трудовых отношений ТСЖ с Голубевой М.В. подтверждается копией трудовой книжки, штатным расписанием, табелем учета рабочего времени, деятельность председателя правления ТСЖ не подпадает под понятие трудовых отношений, а размер вознаграждения выплачиваемый ему в силу ст. 129 Трудового кодекса Российской Федерации не является заработной платой и, тем более, не является выплатой вознаграждения по гражданско-правовому договору.

Фонд согласно представленному отзыву просит отказать в удовлетворении заявленных требований. Представитель Фонда в судебном заседании поддержал возражения относительно требований ТСЖ, указывая, что должность председатель правления ТСЖ введена в штатное расписание, и вознаграждение по данной должности выплачивалось в размере согласно размеру оклада, установленному штатным расписанием, вознаграждение выплачивалось ежемесячно, при чем в расчетных ведомостях начисление отражено как оклад по дням. Фонд полагает, что с Голубевой М.В. не был заключен трудовой договор, однако согласно расчетным ведомостям за 2013 год она ежемесячно получала заработную плату, выплаты получены в рамках трудовых отношений. Также Фонд отмечает, что по спорному эпизоду страховые взносы не были

доначислены в связи с применением ИСЖ пониженных тарифов страховых взносов.

Как следует из материалов дела, Филиалом № 13 ГУ- СРО ФСС РФ в отношении ТСЖ проведена выездная проверка правильности исчисления, полноты и своевременности уплаты (перечисления) страховых взносов на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством за период с 01.01.2011 по 31.12.2013. Итоги проверки оформлены актом выездной проверки от 08.04.2014 № 39-ОСС-взносы.

Проверкой установлено в том числе, что страхователем неправомерно в базу для начисления страховых взносов на обязательное социальное страхование на случай нетрудоспособности и в связи с материнством не включены выплаты, производимые работнику в рамках трудовых отношений, а именно денежное вознаграждение (оклад, премия), выплачиваемое ежемесячно председателю правления ТСЖ Голубевой М.В. с апреля 2013 года на общую сумму 31591 руб.

13.05.2014 года с учетом возражений товарищества по результатам рассмотрения материалов проверки Фондом вынесено оспоренное в указанной выше части решение о привлечении плательщика страховых взносов - товарищества к ответственности за совершение нарушения законодательства Российской Федерации о страховых взносах от 13.05.2014 № 04-11/04/1169, которым ТСЖ привлечено к ответственности за неуплату сумм страховых взносов в результате занижения базы для начисления страховых взносов, иного неправильного исчисления страховых взносов, предусмотренной ст. 47 Федерального закона от 24.07.2009 г. № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования» (далее – Закон № 212-ФЗ) в виде штрафа в размере 168,43 руб. Тем же решением Фонд начислил товариществу страховые взносы на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством в размере 842,16 руб., а также пени в сумме 153,62 руб.

При этом согласно решению за 2012 и 2013 годы доначисление страховых взносов, в частности по оспариваемому нарушению, не произведено Фондом, поскольку ТСЖ применяет упрощенную систему налогообложения и основным видом деятельности ТСЖ является управление недвижимым имуществом, вследствие чего применяет пониженный тариф по страховым взносам.

Оценив представленные в дело доказательства, доводы сторон, суд находит заявленные требования обоснованными и подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Лицом, действующим без доверенности от имени и в интересах ТСЖ «Восточное» является председатель правления товарищества.

Компетенция по выбору членов правления ТСЖ «Восточное» принадлежит исключительно общему собранию членов товарищества.

Председатель правления избирается из числа членов правления непосредственно самим правлением. Размер вознаграждения председателю правления и порядок его выплаты (ежемесячно, раз в квартал и т.п.) определяется общим собранием членов товарищества.

В соответствии с подпунктом "а" пункта 1 части 1 статьи 5 Закона N 212-ФЗ организации, производящие выплаты и другие вознаграждения физическим лицам, являются плательщиками страховых взносов.

Согласно части 1 статьи 7 Закона N 212-ФЗ объектом обложения страховыми взносами для плательщиков страховых взносов, указанных в подпунктах "а" и "б" пункта 1 части 1 статьи 5 Закона N 212-ФЗ, признаются выплаты и иные вознаграждения, начисляемые плательщиками страховых взносов в пользу физических лиц по трудовым договорам и гражданско-правовым договорам, предметом которых является выполнение работ, оказание услуг (за исключением вознаграждений, выплачиваемых лицам, указанным в пункте 2 части 1 статьи 5 Закона N 212-ФЗ), а также по договорам авторского заказа, договорам об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, издательским лицензионным договорам, лицензионным договорам о предоставлении права использования произведения науки, литературы, искусства.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Закона N 212-ФЗ база для начисления страховых взносов для плательщиков страховых взносов, указанных в подпунктах "а" и "б" пункта 1 части 1 статьи 5 Закона N 212-ФЗ, определяется как сумма выплат и иных вознаграждений, предусмотренных частью 1 статьи 7 Закона N 212-ФЗ, начисленных плательщиками страховых взносов за расчетный период в пользу физических лиц, за исключением сумм, указанных в статье 9 Закона N 212-ФЗ.

Статьей 9 Закона N 212-ФЗ определен перечень выплат, не подлежащих обложению страховыми взносами, в том числе: государственные пособия, выплачиваемые в соответствии с законодательством Российской Федерации, законодательными актами субъектов Российской Федерации, решениями представительных органов местного самоуправления, в том числе пособия по безработице, а также пособия и иные виды обязательного страхового обеспечения по обязательному социальному страхованию; все виды установленных законодательством Российской Федерации, законодательными актами субъектов Российской Федерации, решениями представительных органов местного

самоуправления компенсационных выплат (в пределах норм, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации), связанных: с увольнением работников, за исключением компенсации за неиспользованный отпуск (подпункт "д" пункта 2); с выполнением физическим лицом трудовых обязанностей, в том числе в связи с переездом на работу в другую местность (подпункт "и" пункта 2); суммы единовременной материальной помощи, оказываемой плательщиками страховых взносов работнику в связи со смертью члена (членов) его семьи (подпункт "б" пункта 3); суммы материальной помощи, оказываемой работодателями своим работникам, не превышающие 4 000 рублей на одного работника за расчетный период (пункт 11) и другие.

В силу статьи 56 Трудового кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) трудовой договор - это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Из статьи 57 Кодекса следует, что по соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений. Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

Статьей 135 Кодекса предусмотрено, что заработная плата работнику устанавливается трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда. При этом системы оплаты труда, включая размеры тарифных ставок, окладов (должностных окладов), доплат и надбавок компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, системы доплат и надбавок стимулирующего характера и системы премирования, устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами,

содержащими нормы трудового права.

Фондом сделан вывод о том, что спорные выплаты произведены ТСЖ председателю правления Голубевой в рамках трудовых отношений, в связи с чем являются объектом обложения страховыми взносами и подлежат включению в базу для их начисления.

Однако Фондом не учтено следующее.

Согласно части 1 статьи 7 Закона N 212-ФЗ к объекту обложения страховыми взносами относятся, в частности, выплаты и иные вознаграждения, начисляемые плательщиками страховых взносов в пользу физических лиц именно по трудовым договорам.

Статья 15 Кодекса определяет трудовые отношения как отношения, основанные на соглашении между работниками и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

В соответствии со статьей 16 Кодекса трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора, заключаемого ими в соответствии с Кодексом, а также в результате назначения на должность или утверждения в должности.

Статьей 129 Кодекса установлено, что заработная плата (оплата труда работника) - это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты).

В соответствии с положениями Жилищного кодекса Российской Федерации (статьи 144, 145) органами управления товарищества собственников жилья являются общее собрание членов товарищества и правление товарищества. При этом правление ТСЖ избирается непосредственно общим собранием членов ТСЖ, к компетенции которого также относится и определение размера вознаграждения членов правления товарищества,

в том числе председателя правления товарищества.

В силу пункта 3.1 статьи 147 Жилищного кодекса Российской Федерации членом правления товарищества собственников жилья не может являться лицо, с которым товарищество заключило договор управления многоквартирным домом, или лицо, занимающее должность в органах управления организации, с которой товарищество заключило указанный договор, а также член ревизионной комиссии (ревизор) товарищества. Член правления товарищества собственников жилья не может совмещать свою деятельность в правлении товарищества с работой в товариществе по трудовому договору, а также поручать, доверять другому лицу или иным образом возлагать на него исполнение своих обязанностей члена правления товарищества.

Из указанных норм Жилищного кодекса РФ следует, что вознаграждение членам правления и его председателю может и не устанавливаться.

Размер вознаграждения председателя правления в отличие от заработной платы не зависит от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы (он просто определяется, в данном случае в фиксированном размере общим собранием членов ТСЖ).

Председатель правления в силу ст. 145 Жилищного кодекса Российской Федерации не является самостоятельным органом управления, таковым является правление ТСЖ.

Согласно материалам дела никаких соглашений между Голубевой М.В. и заявителем в рассматриваемый период не заключалось, каких-либо премий она не получала, доказательств обратного фондом суду не представлено.

Представленные в дело Фондом копии расчетных ведомостей не свидетельствуют о наличии между заявителем и Голубевой М.В. трудовых отношений, являются внутренним документом ТСЖ, в них отсутствует подпись о получении заработной платы Голубевой М.В.

Представленные в дело Фондом копия штанного расписания, приказов не могут быть приняты судом во внимание, поскольку регламентировали деятельность ТСЖ при предыдущем председателе правления, не относятся к проверяемому периоду, за который вменено нарушение.

Отсутствие трудовых отношений между Голубевой М.В. и ТСЖ «Восточное» в проверяемом периоде подтверждаются совокупностью представленных в дело доказательств, в частности:

- копией трудовой книжки Голубевой М.В., в которой отсутствует запись о приеме на работу в ТСЖ «Восточное»;
- Положением о председателе правления ТСЖ «Восточное», из которого следует,

что председатель правления не вправе совмещать свою деятельность с работой в ТСЖ по трудовому договору;

- штатным расписанием ТСЖ «Восточное», утвержденное протоколом общего собрания членов ТСЖ от 05.09.2013 года, из которого следует, что председатель правления не является штатной единицей, а размер вознаграждения членов правления составляет 0 руб., в штате имеется должность управляющего с которыми заключен трудовой договор;

- табелями учета рабочего времени за период с апреля 2013 года по декабрь 2013 года, из которых следует, что учет рабочего времени на Голубеву М.В. не велся, что свидетельствует об отсутствии такого элемента трудовых отношений как режим рабочего времени и времени отдыха;

- расходными кассовыми ордерами за период с 30.04.2013 по 27.12.2013 года о выплате Голубевой М.В. председателю правления вознаграждения, а не заработной платы или платы по гражданско-правовому договору.

Согласно материала дела, объяснениям заявителя, Голубевой М.В. как председателю правления ТСЖ в отличие от работников ТСЖ не были установлены как один из элементов трудовых отношений условия оплаты труда, то есть в зависимости от чего зависит размер получаемого вознаграждения, условия труда на рабочем месте.

Таким образом, с учетом конкретных обстоятельств дела деятельность правления ТСЖ не является по своей сути деятельностью в рамках трудовых правоотношений, а размер вознаграждения, выплачиваемый председателю Правления в силу ст. 129 Трудового кодекса РФ не является заработной платой и тем более выплатой вознаграждения по гражданско-правовому договору.

На основании вышеизложенного в соответствии со ст. 201 АПК РФ следует признать недействительным как несоответствующее Федеральному закону от 24.07.2009 года № 212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования" решение Филиала № 13 Государственного учреждения – Самарского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации о привлечении плательщика страховых взносов - Товарищества собственников жилья «Восточное» к ответственности за совершение нарушения законодательства Российской Федерации о страховых взносах от 13.05.2014 № 04-11/04/1169 в части признания неправомерным не включение ТСЖ «Восточное» в базу для начисления страховых взносов на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством выплат, произведенных председателю правления ТСЖ «Восточное» Голубевой М.В. за

период с апреля 2013 года на общую сумму 31591 руб. Данное решение Фонда нарушает права заявителя в сфере предпринимательской деятельности, возлагая на него необоснованно дополнительные обязанности по отражению и учету выплат, произведенных председателю правления ТСЖ в базе для начисления страховых взносов на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством

На основании статьи 110 АПК РФ в корреспонденции со ст. 333.21 Налогового кодекса РФ понесенные ТСЖ судебные расходы по уплате государственной пошлины в сумме 2000 руб., подлежат отнесению на Фонд и взысканию с него в пользу заявителя. Излишне уплаченная ТСЖ сумма государственной пошлины в размере 2000 руб. подлежит возврату заявителю из федерального бюджета на основании ст. 333.40 Налогового кодекса РФ.

Руководствуясь ст. ст. 101-102, 110, 112, 167-170, 176, 180-182, 201
Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации

Р Е Ш И Л :

1. Заявленные требования удовлетворить.

Признать недействительным как несоответствующее Федеральному закону от 24.07.2009 года № 212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования" решение Филиала № 13 Государственного учреждения – Самарского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации о привлечении плательщика страховых взносов - Товарищества собственников жилья «Восточное» к ответственности за совершение нарушения законодательства Российской Федерации о страховых взносах от 13.05.2014 № 04-11/04/1169 в части признания неправомерным не включение ТСЖ «Восточное» в базу для начисления страховых взносов на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством выплат, произведенных председателю правления ТСЖ «Восточное» Голубевой М.В. за период с апреля 2013 года на общую сумму 31591 руб.

2. Взыскать с Самарского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации (ОГРН 1026300964238, ИНН 6315801679, 443010, Самарская область, г. Самара, ул. Шостаковича, д. 3, дата регистрации 05.04.2000) в пользу Товарищества собственников жилья "Восточное" (ОГРН 1076300008212, ИНН 6345017567, 445359, Самарская область, г. Жигулевск, пр-т Молодежный, д. 13, дата регистрации 26.12.2007) судебные расходы в размере 2000 руб.

3. Выдать Товариществу собственников жилья "Восточное" (ОГРН 1076300008212, ИНН 6345017567) справку на возврат из федерального бюджета

государственной пошлины в сумме 2000 руб.

Решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия в Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд (г. Самара) с направлением апелляционной жалобы через Арбитражный суд Самарской области.

Судья

/ О.В. Мешкова