



ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

Президиума Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

№ 6691/11

Москва

20 октября 2011 г.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
в составе:

председательствующего – Председателя Высшего Арбитражного
Суда Российской Федерации Иванова А.А.;

членов Президиума: Андреевой Т.К., Бациева В.В.,
Завьяловой Т.В., Иванниковой Н.П., Козловой О.А., Маковской А.А.,
Никифорова С.Б., Першутова А.Г., Петровой С.М., Слесарева В.Л.,
Юхнея М.Ф. –

рассмотрел заявление государственного учреждения – Кузбасского
регионального отделения Фонда социального страхования Российской
Федерации филиал № 2 о пересмотре в порядке надзора решения

Официальный сайт Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: <http://www.arbitr.ru/>
(информация о движении дела, справочные материалы и др.).

Арбитражного суда Кемеровской области от 13.09.2010 по делу № А27-7262/2010, постановления Седьмого арбитражного апелляционного суда от 09.12.2010 и постановления Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 22.03.2011 по тому же делу.

Заслушав и обсудив доклад судьи Петровой С.М., Президиум установил следующее.

Государственное учреждение – Кузбасское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации филиал № 2 (далее – фонд) обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с заявлением о взыскании с индивидуального предпринимателя Лейпи А.А. (далее – предприниматель) 99 659 рублей 97 копеек, выделенных на осуществление (возмещение) расходов по обязательному социальному страхованию.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 13.09.2010 в удовлетворении заявленного требования отказано.

Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 09.12.2010 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа постановлением от 22.03.2011 решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции оставил без изменения.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, о пересмотре в порядке надзора решения суда первой инстанции, постановлений судов апелляционной и кассационной инстанций фонд просит их отменить, ссылаясь на нарушение арбитражными судами единообразия в толковании и применении норм права, принять по делу новый судебный акт об удовлетворении его требования.

В отзыве на заявление предприниматель просит оставить названные судебные акты без изменения.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлении и отзыве на него, Президиум считает, что оспариваемые судебные акты подлежат отмене, дело – передаче на новое рассмотрение в суд первой инстанции по следующим основаниям.

Предприниматель является страхователем-работодателем, применяющим специальный налоговый режим в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности.

В марте 2008 года предприниматель заключил трудовой договор с гражданкой Шичкиной А.Н. и принял ее на должность главного бухгалтера, установив должностной оклад в размере 31 000 рублей в месяц. В связи с наступлением страхового случая – уходом Шичкиной А.Н. в отпуск по беременности и родам – предприниматель выплатил Шичкиной А.Н. 138 267 рублей 58 копеек пособия по беременности и родам за период с 15.04.2008 по 01.09.2008 и 390 рублей единовременного пособия женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности.

В апреле 2008 года предприниматель обратился в фонд с заявлением о выделении средств обязательного социального страхования на осуществление (возмещение) названных расходов.

По результатам камеральной проверки представленных документов фонд принял решение от 25.04.2008 № 1294 о выделении предпринимателю выплаченных им сумм пособия.

Однако в ходе проведения выездной документальной проверки фонд пришел к выводу, что действия предпринимателя по приему Шичкиной А.Н. на должность главного бухгалтера с 01.03.2008 с должностным окладом в размере 31 000 рублей направлены на неправомерное возмещение за счет средств фонда 99 659 рублей 97 копеек пособия по беременности и родам и решением от 18.01.2010 № 1 (далее – решение фонда), не принял названную сумму в счет средств, полученных

от фонда на выплату пособия по обязательному социальному страхованию, а также предложил предпринимателю возратить эту сумму фонду.

Решение фонда мотивировано тем, что Шичкина А.Н. работала главным бухгалтером у предпринимателя с 2006 года, ее должностной оклад составлял 7 500 рублей, но 02.02.2008 Шичкина А.Н. уволилась, а с 01.03.2008 была вновь принята на работу на ту же должность с окладом 31 000 рублей. Кроме того, в решении указано, что пособие по временной нетрудоспособности было начислено предпринимателем непропорционально фактически отработанному Шичкиной А.Н. времени.

На основании решения фонда предпринимателю выставлено требование от 02.02.2010 № 1 о возврате в срок до 19.02.2010 средств, полученных от фонда на цели обязательного социального страхования.

В связи с неисполнением предпринимателем данного требования, фонд обратился в арбитражный суд с заявлением о взыскании этой суммы.

Суды, исследовав и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, установили, что между предпринимателем и застрахованным лицом Шичкиной А.Н. имеются трудовые отношения, соответствующими документами подтверждается наступление страхового случая и выплата пособия застрахованному лицу. Учитывая названные обстоятельства, суды сделали вывод о соблюдении предпринимателем всех условий, необходимых для возмещения ему расходов по выплате пособия по беременности и родам.

Отказывая в удовлетворении заявленного фондом требования, суды сочли недоказанным создание предпринимателем искусственной ситуации, направленной на завышение размера заработной платы застрахованного лица с целью неправомерного получения средств фонда в упомянутой сумме.

Выводы судов основаны на положениях статей 132, 135 Трудового кодекса Российской Федерации, статей 8, 9, 12 Федерального закона от

16.07.1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» (далее – Федеральный закон № 165-ФЗ), статей 13 и 14 Федерального закона от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обеспечении пособиями по временной нетрудоспособности, по беременности и родам граждан, подлежащих обязательному социальному страхованию» (далее – Федеральный закон № 255-ФЗ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Федерального закона № 165-ФЗ отношения по обязательному социальному страхованию у страхователя (работодателя) по всем видам обязательного социального страхования возникают с момента заключения с работником трудового договора. Предприниматель, являясь страхователем наемных работников, в соответствии с подпунктом 6 пункта 2 статьи 12 Федерального закона № 165-ФЗ обязан выплачивать страховое обеспечение застрахованным работникам при наступлении страхового случая.

Из положений статьи 4 Федерального закона от 19.05.1995 № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» и статьи 2 Федерального закона от 31.12.2002 № 190-ФЗ «Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, работающих в организациях и у индивидуальных предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан» следует, что выплата пособия по беременности и родам гражданам, работающим по трудовым договорам, заключенным с индивидуальными предпринимателями, являющимися плательщиками единого налога на вмененный доход, осуществляется за счет средств Фонда социального страхования Российской Федерации.

Наличие трудовых отношений между предпринимателем и застрахованным лицом Шичкиной А.Н., наступление страхового случая, а также представление предпринимателем соответствующих документов подтверждены материалами дела и заявителем не оспариваются.

С учетом изложенного вывод судов о соблюдении предпринимателем условий, необходимых для возмещения расходов по выплате Шичкиной А.М. пособия по беременности и родам является обоснованным.

Между тем судами не учтено следующее.

На основании части 1 статьи 11 Федерального закона № 255-ФЗ пособие по беременности и родам выплачивается застрахованной женщине в размере 100 процентов среднего заработка.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона № 255-ФЗ (в редакции, действовавшей до 01.01.2010) пособия по временной нетрудоспособности, по беременности и родам исчисляются исходя из среднего заработка застрахованного лица, рассчитанного за последние 12 календарных месяцев, предшествующих месяцу наступления временной нетрудоспособности, отпуска по беременности и родам.

С 01.01.2007 указанные пособия исчислялись из среднего заработка, определяемого в соответствии с Положением об особенностях порядка исчисления пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам гражданам, подлежащим обязательному социальному страхованию, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2007 № 375.

Пунктом 8 названного Положения установлен перечень периодов, которые исключаются из расчетного периода (12 календарных месяцев, предшествующих месяцу наступления временной нетрудоспособности либо отпуска по беременности и родам) при определении среднего заработка застрахованного лица для исчисления пособия.

Время работы у другого страхователя-работодателя, а также у данного работодателя до перерыва в трудовых правоотношениях (имевших место в результате увольнения работника и последующего его приема вновь на работу) в данном перечне не поименовано.

Таким образом, в целях исчисления пособия по беременности и родам в рассматриваемый период расчет среднего заработка застрахованного лица должен производиться исходя из фактически начисленной этому лицу заработной платы за 12 календарных месяцев, предшествующих месяцу наступления отпуска по беременности и родам, включая заработок за время работы у предпринимателя до перерыва в трудовых отношениях.

Данному выводу корреспондируют положения пункта 59 Методических указаний о порядке назначения, проведения документальных выездных проверок страхователей по обязательному социальному страхованию и принятия мер по их результатам, утвержденных постановлением Фонда социального страхования Российской Федерации от 07.04.2008 № 81 (зарегистрировано в Минюсте России 13.05.2008), которым установлено, что в случае, если работник в последние 12 календарных месяцев работал у нескольких работодателей, при определении фактической работы учитывается также период его работы у предыдущего работодателя (работодателей) в соответствии с записями в трудовой книжке на основании копий трудовых договоров.

Из материалов дела следует, что согласно приказу от 01.02.2006 № 2-60 Шичкина А.Н. принята предпринимателем по трудовому договору на должность главного бухгалтера с 01.02.2006.

За выполнение трудовых обязанностей ей установлен должностной оклад с 01.05.2007 в размере 7 500 рублей в месяц.

Трудовой договор прекращен 02.02.2008 в связи с его расторжением по инициативе работника.

Приказом от 01.03.2008 № 3 Шичкина А.Н. вновь принята на работу на ту же должность (главный бухгалтер), однако за выполнение трудовых обязанностей ей установлен должностной оклад в размере 31 000 рублей.

Пособие по беременности и родам Шичкиной А.Н. исчислено предпринимателем из среднего заработка, рассчитанного исходя из фактически начисленной ей заработной платы за март 2008 года, то есть из 31 000 рублей, что противоречит положениям пункта 1 статьи 14 Федерального закона № 255-ФЗ (в редакции, действовавшей до 01.01.2010).

Следовательно, основания для принятия в счет средств, полученных предпринимателем от фонда по решению от 25.04.2008 № 1294, расходов, произведенных им на выплату пособия по беременности и родам Шичкиной А.Н., отсутствуют, поскольку при определении среднего заработка застрахованного лица предприниматель неправильно установил расчетный период, а также не учел начисленную этому лицу за данный период заработную плату.

При таких обстоятельствах оспариваемые судебные акты нарушают единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права, поэтому в силу пункта 1 части 1 статьи 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежат отмене.

Поскольку судами не исследован вопрос о действительном размере среднего заработка застрахованного лица, не установлен расчетный период и размер начисленной ему за этот период заработной платы, дело подлежит направлению на новое рассмотрение в Арбитражный суд Кемеровской области.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 303, пунктом 2 части 1 статьи 305, статьей 306 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Кемеровской области от 13.09.2010 по делу № А27-7262/2010, постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 09.12.2010 и постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 22.03.2011 по тому же делу отменить.

Дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Кемеровской области.

Председательствующий

А.А. Иванов