

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ****РЕШЕНИЕ****г. Москва****Дело № А40-36248/12****31 мая 2012 года****99-184**

Резолютивная часть решения объявлена 29 мая 2012 года

Решение в полном объеме изготовлено 31 мая 2012 года

**Арбитражный суд в составе:****судьи Карповой Г.А.****при ведении протокола секретарем судебного заседания Автаевым А.Е.****рассмотрев в открытом судебном заседании дело****по заявлению индивидуального предпринимателя Тарасова Александра Вячеславовича (дата регистрации – 10.02.2009; ОГРНИП 309774604100163, ИНН 773565093346) (далее – предприниматель, заявитель)****к Инспекции Федеральной налоговой службы № 35 по г. Москве (дата регистрации – 23.12.2004; 124482, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Юности, д. 5; ОГРН 1047735020618, ИНН 7735071603) (далее – инспекция, налоговый орган)****о признании незаконным требования № 53656/11-26 об уплате налога, сбора, пени, штрафа по состоянию 27.12.2011****при участии:****от заявителя:** Полянина Б.И., дов. от 29.02.2012,**от ответчика:** Черниковой Е.В., дов. от 11.01.2012 № 05-10/00144,**УСТАНОВИЛ:**

Предприниматель просит признать незаконным требование инспекции № 53656/11-26 об уплате налога, сбора, пени, штрафа по состоянию 27.12.2011, указав в обоснование, что при выставлении требования инспекцией не были учтены положения пункта 10 статьи 346.25.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), согласно которым при оплате оставшейся части стоимости патента она подлежит уменьшению на сумму страховых взносов на обязательное пенсионное страхование.

Инспекция требования не признала, указав, что на дату выставления требования у инспекции отсутствовали доказательства уплаты предпринимателем суммы страховых взносов на обязательное пенсионное страхование.

Выслушав объяснения представителей сторон, исследовав письменные доказательства, суд установил, что заявление подлежит удовлетворению.

Предпринимателю в соответствии с пунктами 5, 6 статьи 346.25.1 Кодекса предоставлен патент для осуществления предпринимательской деятельности.

Инспекцией в адрес предпринимателя выставлено требование № 53656/11-26 об по состоянию на 27.12.2011, которым предложено в срок до 24.01.2012 погасить задолженность по налогу на доходы от выдачи патента, выданного для осуществления предпринимательской деятельности, за декабрь 2010 года в размере 7 312 руб.

Согласно пункту 6 статьи 346.25.1 Кодекса годовая стоимость патента определяется как соответствующая налоговой ставке, предусмотренной пунктом 1 статьи 346.20 настоящего Кодекса, процентная доля установленного по каждому виду предпринимательской деятельности, предусмотренному пунктом 2 настоящей статьи, потенциально возможного к получению предпринимателем годового дохода.

В соответствии с пунктом 8 статьи 346.25.1 Кодекса индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения на основе патента, производят оплату одной трети стоимости патента в срок не позднее 25 календарных дней после начала осуществления предпринимательской деятельности на основе патента.

Согласно пункту 3 статьи 346.21 Кодекса сумма налога (авансовых платежей по налогу), исчисленная за налоговый (отчетный) период, уменьшается указанными налогоплательщиками, уплачивающими налог в связи с применением упрощенной системы налогообложения и выбравшим в качестве объекта налогообложения доходы, на сумму страховых взносов на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, обязательное медицинское страхование, обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (далее - страховых взносов), уплаченных (в пределах исчисленных сумм) за этот же период времени в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также на сумму выплаченных работникам пособий по временной нетрудоспособности. При этом сумма налога (авансовых платежей по налогу) не может быть уменьшена более чем на 50 процентов.

Федеральным законом от 28.11.2011 № 338-ФЗ внесены изменения, в соответствии с которыми с 01.01.2012 в отношении индивидуальных предпринимателей, не производящих выплат и иных вознаграждений физическим лицам и уплачивающих страховые взносы в Пенсионный фонд Российской Федерации

и фонды обязательного медицинского страхования в размере, определяемом исходя из стоимости страхового года, вышеуказанное ограничение не распространяется.

На основании пункта 10 статьи 346.25.1 Кодекса оплата оставшейся части стоимости патента производится налогоплательщиком не позднее 25 календарных дней со дня окончания периода, на который был получен патент. При этом при оплате оставшейся части стоимости патента она подлежит уменьшению на сумму страховых взносов на обязательное пенсионное страхование.

Упрощенная система налогообложения на основе патента, применяемая предпринимателем в соответствии со статьей 346.25.1 настоящего Кодекса, является разновидностью упрощенной системы налогообложения, применение которой регулируется главой 26.2 настоящего Кодекса.

Следовательно, с 1 января 2012 года на основании пункта 3 статьи 346.21 Кодекса (в редакции Федерального закона от 28.11.2011 № 338-ФЗ) оставшаяся часть стоимости патента у индивидуальных предпринимателей, не производящих выплат и иных вознаграждений физическим лицам и уплачивающих страховые взносы в Пенсионный фонд Российской Федерации и фонды обязательного медицинского страхования в размере, определяемом исходя из стоимости страхового года, может быть уменьшена на сумму страховых взносов, уплаченных за соответствующий период времени без ограничения.

При этом, поскольку уменьшению подлежит только оставшаяся часть стоимости патента, уплачиваемая индивидуальным предпринимателем вторым платежом в срок не позднее 25 календарных дней со дня окончания периода, на который был выдан патент, то вышеназванные индивидуальные предприниматели могут произвести уменьшение стоимости патента в пределах не более  $\frac{2}{3}$  его стоимости.

Судом установлено из представленного заявителем реестра платежей, что страховые взносы на обязательное пенсионное страхование уплачены предпринимателем 21.12.2010.

Доказательств обратного инспекцией не представлено.

Письмом от 28.05.2012 № 11-23/33152 инспекция сообщила об уменьшении стоимости патента на осуществление предпринимательской деятельности при применении упрощенной системы налогообложения по КБК 18210501042021000110 «Доходы от выдачи патентов на осуществление предпринимательской деятельности при применении упрощенной системы налогообложения» на сумму 6 750 руб., по сроку уплаты 25.01.2011.

По состоянию на 28.05.2012, по сроку уплаты 25.01.2011, задолженность по налогу по КБК 18210501042021000110 «Доходы от выдачи патентов на осуществление

предпринимательской деятельности при применении упрощенной системы налогообложения» составляет 562 руб.

Кроме того, представитель инспекции пояснила, что решается вопрос об отзыве требования № 53656/11-26 об уплате налога, сбора, пени, штрафа по состоянию 27.12.2011.

Принимая во внимание, что сумма задолженности определена налоговым органом без учета фактически уплаченных страховых взносов, суд признает требование незаконным.

В силу главы 25.3 Кодекса отношения по уплате государственной пошлины возникают между ее плательщиком – лицом, обращающимся в суд, и государством. Исходя из положений подпункта 1 пункта 3 статьи 44 Кодекса, отношения по поводу уплаты государственной пошлины после ее уплаты прекращаются.

Согласно ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации между сторонами судебного разбирательства возникают отношения по распределению судебных расходов, которые не регулируются главой 25.3 Кодекса.

Законодательством не предусмотрен возврат заявителю уплаченной государственной пошлины из бюджета в случае, если судебный акт принят в его пользу, а также не предусмотрено освобождение государственных органов, органов местного самоуправления от возмещения судебных расходов.

В связи с этим, если судебный акт принят не в пользу государственного органа (органа местного самоуправления) расходы заявителя по уплате государственной пошлины подлежат возмещению этим органом в составе судебных расходов (ч. 1 ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 110, 167, 170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### **РЕШИЛ:**

Признать незаконным, не соответствующим Налоговому кодексу Российской Федерации, требование Инспекции Федеральной налоговой службы № 35 по г. Москве № 53656/11-26 об уплате налога, сбора, пени, штрафа по состоянию 27.12.2011.

Взыскать с Инспекции Федеральной налоговой службы № 35 по г. Москве в пользу индивидуального предпринимателя Тарасова Александра Вячеславовича судебные расходы в размере 200 руб.

Решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия путем подачи апелляционной жалобы в Девятый арбитражный апелляционный суд.

**Судья**

**Г.А. Карпова**