

Утверждено  
постановлением Президиума  
Арбитражного суда  
Республики Марий Эл  
№ 05/12 от 31 января 2012 года

**О практике рассмотрения споров о возмещении страхователям расходов по обязательному социальному страхованию**

## 1. Общие положения

1. Предметом настоящего обобщения являются правовые и процессуальные вопросы, связанные с применением законодательства по обязательному социальному страхованию в части возмещения территориальным органом Фонда социального страхования расходов, произведенных страхователями в результате выплаты пособий по социальному обеспечению.

2. Обобщение проведено судьей Лабжания Л.Д. и помощником судьи Бахтиной А.В. в целях обеспечения единства судебной–арбитражной практики и во исполнение Плана работы Арбитражного суда Республики Марий Эл на второе полугодие 2011 года.

3. В обобщении проанализированы две категории дел:

- споры, вызванные принятием Фондом социального страхования решений об отказе в возмещении расходов, произведенных страхователем в результате выплаты работнику пособия по беременности и родам;
- споры о взыскании излишне полученных страхователем за счет средств ФСС сумм возмещения расходов на обязательное социальное страхование.

4. При составлении обобщения использованы дела, рассмотренные Арбитражным судом Республики Марий Эл в 2009-2011 годах.

Динамика и результаты рассмотрения указанных споров Арбитражным судом Республики Марий Эл характеризуются следующими показателями:

| Год   | Количество разрешенных споров | Количество споров о признании недействительными решений (действий, бездействий) органов социального страхования |          |            | Количество споров о взыскании излишне выплаченной за счет средств Фонда суммы возмещения |
|-------|-------------------------------|---|----------|------------|--|
|       |                               | удовлетворено   | отказано | прекращено |  |
| 2009  | 7                             | 3   | 3        | 1          | -  |
| 2010  | 2                             | 1   | -        | -          | 1  |
| 2011  | 14                            | 7   | 3        | 2          | 2  |
| Итого | 23                            | 11  | 6        | 3          | 3  |

## **II. Нормы права, подлежащие применению, и обстоятельства, входящие в предмет доказывания**

1. В соответствии с пунктом 2 статьи 6 Федерального закона от 16.07.1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» (далее - Федеральный закон № 165-ФЗ) **субъектами обязательного социального страхования** являются страхователи (работодатели), страховщики, застрахованные лица.

**Страхователями** признаются организации любой организационно-правовой формы, а также граждане, обязанные в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования и законодательством Российской Федерации о налогах и сборах уплачивать страховые взносы и (или) налоги, а в отдельных случаях, установленных федеральными законами, выплачивать отдельные виды страхового обеспечения. Страхователями являются также органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, обязанные в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования уплачивать страховые взносы. Страхователи определяются в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования.

**Страховщики** - некоммерческие организации, создаваемые в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования для обеспечения прав застрахованных лиц по обязательному социальному страхованию при наступлении страховых случаев.

**Застрахованные лица** - граждане Российской Федерации, а также иностранные граждане и лица без гражданства, работающие по трудовым договорам, лица, самостоятельно обеспечивающие себя работой, или иные категории граждан, у которых отношения по обязательному социальному страхованию возникают в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования.

2. Согласно подпункту 1 пункта 1 статьи 9 Федерального закона № 165-ФЗ **отношения по обязательному социальному страхованию** возникают у страхователя (работодателя) по всем видам обязательного социального страхования с момента заключения с работником трудового договора.

3. В силу подпунктов 7, 8 пункта 2 статьи 8 Федерального закона № 165-ФЗ и статье 3 Федерального закона от 19.05.1995 № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» **пособие по беременности и родам** является одним из видов государственных пособий гражданам, имеющим детей, и страховым обеспечением по обязательному социальному страхованию.

Выплата государственных пособий по беременности и родам, пособия по уходу за ребенком, производится за счет средств Фонда социального страхования Российской Федерации. При этом назначение и выплата пособий осуществляется работодателем по месту работы застрахованного лица. В случае, если застрахованное лицо работает у нескольких работодателей, пособие назначается и выплачивается ему каждым работодателем (статьи 4 и 13 Федерального закона № 81-ФЗ).

**4. Размеры и порядок исчисления пособий** по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, ежемесячного пособия по уходу за ребенком предусмотрены статьями 10-14 Федерального закона от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством» (в редакции, действовавшей в период рассмотрения споров).

5. Основанием для назначения и выплаты страхового обеспечения застрахованному лицу согласно является наступление документально подтвержденного **страхового случая**. Для назначения и выплаты пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам застрахованное лицо представляет листок нетрудоспособности, выданный медицинской организацией (пункт 1 статьи 22, пункт 4 статьи 13 ФЗ «Об основах обязательного социального страхования»).

**6. Расходы страхователя**, связанные с выплатой застрахованному лицу (работнику страхователя) пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам возмещаются Фондом социального страхования на основании заявления. При этом страхователи в силу подпункта 5 пункта 2 статьи 12 Федерального закона № 165-ФЗ обязаны предъявлять страховщику для проверки документы по учету и перечислению страховых взносов, расходованию средств обязательного социального страхования.

**7. Порядок возмещения** таких расходов регламентирован Инструкцией, утвержденной постановлением Фонда социального страхования Российской Федерации от 09.03.2004 № 22 (далее - Инструкция № 22).

Согласно пункту 3.3 Инструкции выделение средств страхователям-работодателям, применяющим специальные налоговые режимы, осуществляется отделением (филиалом отделения) Фонда на основании: письменного заявления страхователя; расчетной ведомости по средствам Фонда социального страхования Российской Федерации и (или) отчета по страховым взносам, добровольно уплачиваемым отдельными категориями страхователей за отчетный период, или промежуточной расчетной ведомости по средствам Фонда социального страхования за соответствующий календарный месяц, подтверждающий начисление расходов по обязательному социальному страхованию; копий платежных поручений, подтверждающих уплату за соответствующий год налога в соответствии с применяемой системой налогообложения, а также заверенных надлежащим образом копий документов, подтверждающих обоснованность и правильность расходов по обязательному социальному страхованию (для страхователей, имеющих льготы по уплате единого социального налога, страхователями, применяющих специальные налоговые режимы, а также по усмотрению отделения (филиала отделения) Фонда иными категориями страхователей).

Страхователи-работодатели, применяющие специальные налоговые режимы, в том числе уплачивающие добровольно в Фонд страховые взносы на социальное страхование работников, дополнительно представляют копии платежных поручений, подтверждающих уплату указанных страховых взносов.

8. Таким образом, расходы на выплату пособий по беременности и родам подлежат возмещению при условии документального подтверждения факта наступления страхового случая, наличия трудовых отношений, выплаты пособия, а также представления документов об уплате налогов и страховых взносов на обязательное социальное страхование.

Тем самым возмещение средств из фонда является восстановительной мерой, направленной на компенсацию законных затрат страхователя. При этом в силу подпункта 3 пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ №165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» страховщики вправе **не принимать к зачету расходы** на обязательное социальное страхование, произведенные с нарушением законодательства Российской Федерации.

9. По результатам рассмотрения заявлений страхователей и проведения проверок (выездных и камеральных) территориальное отделение ФСС выносит **решения о зачете или возмещении** за счет средств фонда расходов страхователя, произведенных на цели социального страхования, либо отказывает в зачете (возврате) указанных сумм.

10. Решение органа социального страхования об отказе является основанием для обращения в арбитражный суд.

**При рассмотрении дела** правовой оценке подлежат вопросы правомерности и обоснованности выплаты пособия по беременности и родам, единовременного пособия для женщин, вставших на учет в ранние сроки беременности, и пособия по уходу за ребенком.

Также арбитражным судом должны проверяться как факт наступления страхового случая и его надлежащее документальное сопровождение, так и наличие обязанности конкретного страхователя выплатить пособие в установленном размере.

Отдельному анализу подлежат обстоятельства злоупотребления страхователями и застрахованным лицом правом на получение средств из бюджета Фонда социального страхования.

## Практика Высшего Арбитражного Суда РФ

Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ не сформированы единообразные правила применения норм социального законодательства о выплатах пособий в связи с материнством.

Высшим Арбитражным Судом РФ выносились только определения об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ, чем подтверждалась сложившаяся в регионах судебная практика.

В период с 2004 по 2011 годы Президиумом ВАС РФ по рассматриваемым спорным ситуациям принято два постановления.

### 1. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29.06.2004 № 2901/04 по делу № А76-9622/03-41-402.

Решение органа Фонда социального страхования о непринятии к зачету в счет взносов на обязательное социальное страхование расходов, произведенных страхователем по выплате работнице пособия по беременности и родам, признано законным, поскольку страховщик имеет право не принимать к зачету расходы на обязательное социальное страхование в случае, если данные расходы произведены страхователем с нарушением законодательства РФ. В качестве оснований, подтверждающих нарушения закона признаны: **перевод работницы на другую должность непосредственно перед наступлением страхового случая, отсутствие у работницы соответствующего образования и опыта работы.** Указанные действия страхователя расценены как создание искусственной ситуации, направленной на незаконное получение средств ФСС.

### 2. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 19.07.2011 № 282/2011 по делу № А27-2743/2010.

В данном судебном акте сделаны противоположные выводы. Решение Фонда социального страхования о непринятии к зачету расходов страхователя на обязательное социальное страхование признано не соответствующим законодательству о социальном обеспечении, поскольку страховщиком документально не опровергнуто фактическое исполнение работницей трудовых обязанностей и не доказано создание страхователем искусственной ситуации по трудоустройству беременной женщины.

При этом, согласно факту дела, работница также была принята непосредственно перед наступлением страхового случая, у нее отсутствовало соответствующее образование, ей установлена заработная плата, значительно превышающая размер заработных плат при сопоставимых условиях.

Правовая позиция Высшего Арбитражного Суда РФ сведена к тому, что условиями, необходимыми для возмещения страхователю расходов по обязательному социальному страхованию, являются следующие: **между страхователем и застрахованным лицом имелись трудовые отношения (наличие трудового договора); наступление страхового случая подтверждено листком нетрудоспособности; документально подтверждена выплата пособия застрахованному лицу.** Высший Арбитражный Суд РФ признал указанные обстоятельства установленными, а их переоценку в надзорной инстанции недопустимой.

3. Вместе с тем при принятии **определения от 29.04.2011 № ВАС-282/11** о передаче дела в Президиум ВАС РФ был поставлен вопрос о нарушении единообразия в толковании и применении арбитражными судами норм социального законодательства.

В определении указано, что согласно статье 4 Федерального закона № 165-ФЗ к основным принципам осуществления обязательного социального страхования относятся, в том числе: устойчивость финансовой системы обязательного социального страхования, обеспечиваемая на основе эквивалентности страхового обеспечения средствам обязательного социального страхования; обязательность уплаты страхователями страховых взносов. Страховые взносы являются основным источником формирования бюджетов фондов конкретных видов обязательного социального страхования. В соответствии со статьей 6 Федерального закона №165-ФЗ организации любой организационно-правовой формы, а также граждане, обязанные в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования уплачивать страховые взносы, являются страхователями по обязательному социальному страхованию.

В силу подпункта 3 пункта 1 статьи 11 данного закона страховщик имеет право не принимать к зачету расходы на обязательное социальное страхование в том случае, если данные расходы произведены страхователем с нарушением законодательства Российской Федерации.

В определении сделан вывод о том, что анализ указанных норм свидетельствует о наличии причинно-следственной связи между уплатой взносов в Фонд социального страхования Российской Федерации на основании реальных трудовых отношений с целью формирования финансовой основы для осуществления последующих выплат и возникновением у Фонда социального страхования Российской Федерации обязанности компенсировать произведенные добросовестным страхователем расходы, связанные с выплатой пособий. При этом недопустима существенная диспропорция между платежами, которые вносятся работодателем в Фонд социального страхования Российской Федерации и из которых формируются его средства, и страховым обеспечением, выплачиваемым из этих средств. Иное приведет к нарушению конституционных принципов справедливости, юридического равенства и сбалансированности прав и обязанностей.

Несоразмерность суммы взносов, исчисленной и уплаченной с заработной платы застрахованного лица, и суммой пособия, в совокупности с иными обстоятельствами (принятие на работу незадолго до наступления страхового случая, отсутствие специального образования, квалификации и стажа работы, отсутствие доказательств реального осуществления трудовой деятельности, отсутствие в штатном расписании должности до принятия на нее работницы, вакантность этой должности после ухода работницы в декретный отпуск, установление заработной платы в завышенном размере и т.д.) свидетельствует о том, что страхователь, используя свои полномочия в сфере трудовых отношений, создал искусственную ситуацию по трудоустройству с целью злоупотребления правом на возмещение пособия по беременности и родам за счет средств Фонда социального страхования Российской Федерации.

Однако указанная позиция не нашла своего отражения в постановлении, принятом по результатам рассмотрения надзорной жалобы.

### **III. Практика Арбитражного суда Республики Марий Эл**

**1. Руководитель юридического лица вправе получать пособие по социальному обеспечению и в том случае, когда он является единственным учредителем организации. При этом не происходит совмещения статуса страхователя и застрахованного лица.**

Возложение учредителем общества на себя функций постоянно действующего исполнительного органа не противоречит статье 53 ГК РФ и соответствующим нормам корпоративного законодательства о коммерческих организациях. В результате избрания или назначения на должность с руководителем организации заключается трудовой договор. Из анализа статей 11, 273, 255, 256, 273 Трудового кодекса РФ следует, что трудовое законодательство регулирует отношения между юридическим лицом и его директором как работником, в связи с чем такой работник имеет право на получение и выплату пособий по государственному социальному страхованию в установленном законом размере.

Отсутствие заключенного между страхователем и руководителем трудового договора не препятствует выплате пособия по беременности и родам при доказанности фактического исполнения работником трудовых обязанностей. (Дела Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-5942/2009, А38-1824/2011).

Указанная позиция отражена в постановлениях ФАС Волго-Вятского округа от 30.10.2008 № А11-1435/2008-К2-21/81, от 30.07.2009 № А29-568/2009.

**2. Принятие страхователем работницы незадолго до наступления страхового случая не является безусловным основанием для отказа в возмещении расходов по выплате пособия по беременности и родам.**

Решением Фонда социального страхования отказано в выделении страхователю средств на возмещение расходов по выплате пособия по социальному обеспечению, поскольку работник принят на работу за полтора месяца до наступления страхового случая, у работника отсутствовало соответствующее образование и стаж работы для замещения должности заместителя директора, необоснованно начислена и выплачена страхователем в завышенном размере заработная плата работнице, а также в связи с наличием между руководителем общества и работницей супружеских отношений.

Арбитражным судом решение Фонда признано недействительным.

Оформление трудовых отношений на должность заместителя директора произведено в соответствии с трудовым законодательством. Прием страхователем работницы вызван возникшей производственной необходимостью, открытием еще одной торговой точки. Наличие опыта работы в данной сфере не требовало на момент приема на работу соответствующего окончанного высшего образования. Размер должностного оклада определен с учетом нагрузки и не может быть приравнен к заработной плате иных сотрудников общества.

Заработная плата и пособия по обязательному социальному обеспечению исчислены и выплачены работнику в соответствии с трудовым договором. Обязательные отчисления от полученного дохода работника исчислялись и уплачивались обществом регулярно и своевременно. У заявителя отсутствовала задолженность по страховым взносам, исчисляемым и выплачиваемым во внебюджетные фонды, в том числе и Фонд социального страхования.



Также арбитражным судом учтено, что наличие родственных (супружеских) отношений работника и работодателя в коммерческой организации не запрещено законом и не препятствует заключению трудового договора и выплате пособия по беременности и родам. (Дела Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-211/2011, А38-6/2011, А38-4157/2010, А38-2285/2010).

Аналогичный вывод сделан в постановлениях ФАС Волго-Вятского округа от 17.04.2008 по делу № А43-9155/2007-31-267, от 20.12.2010 по делу № А28-3960/2010.

**3. Принятие страхователем работницы незадолго до наступления страхового случая, выплата совместителю явно завышенной заработной платы, недоказанность фактического исполнения работником служебных обязанностей признаны основаниями для отказа в возмещении расходов по выплате пособия по социальному обеспечению.**

Арбитражный суд признал законным решение Фонда социального страхования об отказе страхователю в возмещении расходов по социальному обеспечению и указал, что работница была принята на должность главного специалиста отдела продаж по совместительству только за месяц до наступления страхового случая. Ее рабочий день составлял 4 часа, но размер заработной платы в несколько раз превышал уровень заработка других сотрудников общества (директора организации, заместителя директора, главного бухгалтера). Начисление страхователем пособия по беременности и родам изначально было отражено в бухгалтерском учете из размера заработной платы в меньшем размере. Позднее бухгалтерией пособие доначислено.

Организацией документально не подтверждены экономическая необходимость приема на работу указанного сотрудника, не доказано фактическое исполнение им своих служебных обязанностей. С момента ухода работницы в отпуск и до дня рассмотрения спора указанная должность оставалась вакантной, общество не осуществляло никаких действий по подбору кадров на ее замещение.

Указанные обстоятельства оценены арбитражным судом как достаточные основания для отказа в возмещении расходов, произведенных страхователем, применявшим специальный налоговый режим (Дела Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-4497/2010, А38-3699/2010).

Указанные выводы подтверждены постановлением ФАС Волго-Вятского округа от 12.08.2011 по делу А38-3699/2010.

**4. Перевод на высокооплачиваемую должность (оформление совмещения должностей) работницы незадолго до наступления страхового случая не препятствует возмещению расходов по выплате пособия по беременности и родам.**

Арбитражный суд признал недействительным решение Фонда социального страхования об отказе в возмещении расходов по социальному обеспечению по следующим причинам.

Трудовые отношения оформлены с соблюдением трудового законодательства, перевод работницы на должность финансового директора обусловлен открытием магазина, связан с увеличением штата сотрудников. На момент перевода на должность финансового директора у работницы имелись соответствующее образование и опыт работы в должности заместителя директора.

Размер должностного оклада финансового директора определен с учетом нагрузки и не может быть приравнен к заработной плате иных сотрудников общества. После ухода работницы в отпуск по беременности и родам должность была временно замещена другим работником с прежним окладом. (Дело Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-3337/2011).

**5. Перевод работницы на высокооплачиваемую должность незадолго до наступления страхового случая при отсутствии образования и опыта работы, родственные отношения с руководителем организации повлекли законный отказ в возмещении произведенных страхователем расходов.**

Арбитражный суд признал законным и обоснованным отказ Фонда социального страхования в возмещении понесенных страхователем расходов на социальное обеспечение и сделал вывод о том, что страхователь при оформлении совмещения работницей нескольких должностей лишь формально увеличил объем ее трудовых обязанностей незадолго до наступления страхового случая, необоснованно установил оплату труда, значительно превышающую уровень заработных плат других работников, с ежемесячной выплатой премиального вознаграждения в размере 100% оклада. При этом работница не обладала ни необходимыми знаниями, ни опытом работы, Также у страхователя отсутствовала финансовая возможность для увеличения размера заработной платы работнице в связи с убыточностью предпринимательской деятельности.

Она состояла в родственных отношениях с руководителем юридического лица. Страхователем не представлены документальные доказательства фактического исполнения работницей дополнительных обязанностей. (Дело Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-472/2011).

**6. Повышение страхователем своему работнику заработной платы (выплата премии) незадолго до наступления страхового случая, соответствие работника занимаемой должности, наличие образования не является достаточным основанием для отказа в возмещении страхователю расходов по выплате пособия по беременности и родам.**

Несмотря на прием на работу страхователем работницы незадолго до наступления страхового случая, отсутствие у сотрудницы необходимого стажа работы для замещения данной должности, наличие между руководителем общества (учредителем) и работником родственных отношений, а также на начисление страхователем работнице в завышенном размере заработной платы для получения значительно большей суммы возмещения за счет средств Фонда, арбитражный суд признал недействительным решение Фонда социального страхования об отказе в возмещении страхователю расходов на выплату пособия по обязательному социальному страхованию.

В решении арбитражного суда отмечено, что прием работницы на должность коммерческого директора подтвержден фактическим осуществлением ею трудовых обязанностей, соответствием занимаемой должности, наличием образования. Размер должностного оклада коммерческого директора определен с учетом нагрузки, особой сложности выполняемых функций. Заработная плата и пособия по обязательному социальному обеспечению исчислены и выплачены работнику в соответствии с трудовым договором и дополнительным соглашением к нему. (Дела № А38-211/2011, А38-1483/2011, А38-5995/2009).

Аналогичный вывод сделан в постановлениях ФАС Волго-Вятского округа от 28.07.2011 по делу № А79-10354/2010, от 14.06.2011 по делу № А82-6611/2010, от 26.01.2011 по делу № А39-1953/2010, от 07.05.2010 по делу № А28-16789/2009.

**7. Является ли основанием для отказа в возмещении страхователю расходов, произведенных на выплату работнице пособия по социальному обеспечению, незамещение должности после ухода сотрудницы в отпуск по беременности и родам?**

*Вариант 1.* Наличие у страхователя вакантной должности после ухода сотрудницы в отпуск по беременности и родам не является основанием для отказа в возмещении расходов по выплате работнице пособия по социальному обеспечению. (Дело Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-2177/2010, А38-4157/2010, А38-1824/2011). Аналогичный вывод сделан в постановлениях ФАС Волго-Вятского округа от 24.04.2008 по делу № А31-5748/2006-16, от 23.01.2009 по делу № А43-28409/2007-15-726, от 28.05.2010 по делу № А82-7734/2009.

*Вариант 2.* Наличие у страхователя вакантной должности после ухода сотрудницы в отпуск по беременности и родам влечет отказ в возмещении страхователю расходов по выплате работнице пособия по социальному обеспечению. (Дело Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-472/2011). Аналогичный вывод сделан в постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 28.05.2010 по делу № А82-7734/2009.

**8. Влечет ли недоказанность фактического исполнения работницей своих трудовых обязанностей отказ в возмещении страхователю расходов по выплате пособия по социальному обеспечению?**

Отсутствие у страхователя доказательств фактического исполнения работницей своих трудовых обязанностей является безусловным основанием для отказа в возмещении страхователю расходов, произведенных в результате выплаты пособия по социальному обеспечению. (Дела Арбитражного суда Республики Марий Эл № А38-191/2009, А38-3699/2010, А38-4497/2010, А38-472/2011, А38-3814/2011).

Аналогичный вывод сделан в постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 28.05.2010 по делу № А82-7734/2009.

**Итоговый вывод**

Исходя из сложившейся практики, единственным безусловным основанием для отказа в возмещении указанных средств является отсутствие фактических трудовых отношений между страхователем и работницей, получившей пособие.

Судья

Лабжания Л.Д.

Помощник судьи

Бахтина А.В.