



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17  
<http://www.msk.arbitr.ru>

### РЕШЕНИЕ

г. Москва  
28.12.2011г.

Дело А40-105075/10-  
112-548

Резолютивная часть объявлена 23.12.2011г.  
Решение изготовлено в полном объеме 28.12.2011г.

#### Арбитражный суд г. Москвы в составе:

**Судья:** Зубарев В.Г., при ведении протокола секретарем с/з Дагаевым В.А.,  
**рассмотрел дело по заявлению** Инспекции Федеральной налоговой службы № 30 по г. Москве  
**к Индивидуальному предпринимателю** Бондареву Богдану Генриховичу  
**об обязанности уплатить сумму штрафа.**

#### При участии представителей сторон:

От заявителя – Медведев С.И. по дов. от 01.09.10 г., Жемчужникова О.Н. по дов. от 22.10.10 г.,  
Рябинова Е.Ю. по дов. от 25.04.11 г., Ушакова Н.Р. по дов. от 04.10.11 г.  
От ответчика – Лянгасов И.А. по дов. от 12.04.10 г., Аверина Н.В. по дов. 23.06.11 г.

#### УСТАНОВИЛ:

Заявитель - ИФНС России № 30 по г. Москве обратился в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением об обязанности Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить: Задолженность: по НДС в размере 424 070 151,00 руб.; по ЕСН в Федеральный бюджет в сумме 65 266 260,00 руб.; по ЕСН в ФФОМС - 7 680,00 руб.; по ЕСН в ТФОМС - 13 200,00 руб.; по НДС - 587 178 901,00 руб. штраф: по НДС-84 814 730,00 руб.; по ЕСН ФБ-13 053 252,00 руб.; по ЕСН ФФОМС - 1 536,00 руб.; по ЕСН ТФОМС-2 640,00 руб.; по НДС-117 435 780,00 руб.; пени: по НДС-22 485 601,00 руб.; по ЕСН ФБ-3 461 572,00 руб.; по ЕСН ФФОМС - 947,00 руб.; по ЕСН ТФОМС - 1 628,00 руб.; по НДС - 97 336 479,00 руб.

Арбитражный суд г. Москвы решением от 10.02.2011 г. в удовлетворении заявленных требований отказал в связи с пропуском заявителем срока на подачу иска, поскольку посчитал причины пропуска срока неуважительными.

Девятый Арбитражный Апелляционный суд Постановлением от 19.05.2011 года решение Арбитражного суда г. Москвы отменил в части отказа в обязанности ИП Бондарева Б.Г. уплатить штраф в размере 215 307 938 руб. (по НДС - 84 814 730 руб., по ЕСН ФБ -13 053 252 руб., по ЕСН ФФОМС - 1 536 руб., по ЕСН ТФОМ - 2 640 руб., по НДС - 117 435 780 руб.). В данной части заявление удовлетворено. В остальной части решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.02.2011 года оставлено без изменения.

Федеральный Арбитражный суд Московского округа состоявшиеся по делу судебные акты отменил в части удовлетворения требований Инспекции. В данной части дело направлено на новое рассмотрение. При этом суд кассационной инстанции указал на необходимость проверки обстоятельств виновности ИП Бондарева Б.Г. в совершении налогового правонарушения, расчета и размера штрафов, доводы и возражения сторон относительно заявленного требования о взыскании штрафа.

В судебном заседании заявитель поддержал заявленные требования.

Ответчик против удовлетворения требований заявителя возражал по доводам, изложенным в письменном отзыве на исковое заявление.

Принимая во внимания указания ФАС МО, заслушав объяснения сторон, исследовав материалы дела, суд установил следующие обстоятельства дела.

Как усматривается из материалов дела, налоговым органом была проведена выездная налоговая проверка индивидуального предпринимателя Бондарева Богдана Генриховича по вопросам правильности исчисления и уплаты единого налога, уплачиваемого в связи с применением УСН за период 01.01.2006 года по 31.12.2008 года, взносов в виде фиксированного платежа на ОПС за период с 01.01.2006 года по 31.12.2008 года.

По результатам выездной налоговой проверки в отношении налогоплательщика составлен Акт от 23.10.2009 г. № 13-10/111 и, 04.12.2009 г. вынесено Решение о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения № 13-10/227.

В рамках проведения выездной налоговой проверки индивидуальному предпринимателю Бондареву Б.Г. было выставлено требование о предоставлении документов от 24.06.2009 г. № 13-10/3027, необходимых для проведения налоговой проверки. Указанное требование было получено лично предпринимателем, однако в установленный ст. 93 НК РФ срок документы в налоговый орган представлены не были.

Налоговым органом были направлены запросы в кредитные организации с целью получения выписок по операциям по расчетным счетам Бондарева Б.Г. от 24.06.09 № 13-10/22040 в ОАО «ФИБ», от 24.06.2009 № 13-10/22044 в ОАО КБ «Союз», от 24.06.2009 № 13-10/22041 в ЗАО Московский филиал «Райффайзен банк», от 13.04.2009 № 16-10/12099 в КБ Российский промышленный банк, от 16-10/12100 в филиал АйСиАйСиАй Банк Евразия, от 20.08.2009 года № 13-10/29105. На направленные запросы получены банковские выписки.

При анализе выписок по операциям по расчетным счетам индивидуального предпринимателя установлено отсутствие платежей за приобретение товаров (работ, услуг). Денежные средства, полученные от контрагентов, обналичивались ИП Бондаревым Б.Г. в день их поступления на расчетный счет.

Согласно выпискам по операциям по расчетным счетам налогоплательщика сумма полученного дохода за 2007 г. составила 60 837 533, 77 руб., за 2008 сумма - 3 201 267 474, 49 руб. Величина расходов за 2007-2008 г. составила 0 руб. Указанный доход в налоговой отчетности налогоплательщиком не отражен, налог (НДФЛ, ЕСН, НДС) не исчислен и не уплачен, что повлекло за собой применение налоговым органом ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 НК РФ.

В соответствии с п.1 ст. 122 НК РФ, налоговым правонарушением признается неуплата или неполная уплата сумм налога (сбора) в результате занижения налоговой базы, иного неправильного исчисления налога (сбора) или других неправомерных действий (бездействия) налогоплательщика. Таким образом, форма вины, предусмотренная данной нормой, складывается из двух составляющих: возникновения обязанности о уплате налога и неисполнения данной обязанности. При этом, в отличие от диспозиции, предусмотренной пунктом третьим данной статьи, для привлечения к ответственности по пункту первому отсутствует необходимость установления умысла лица, совершившего правонарушение.

Как установлено в ходе выездной налоговой проверки, ИП Бондарев Б.Г. допустил неуплату налогов путем неотражения в налоговой отчетности сумм полученного дохода, и не уплатил неотраженный налог в следующих суммах:

Налог на доходы физических лиц.

В силу п. 1 ст. 210 НК РФ при определении налоговой базы учитываются все доходы налогоплательщика, полученные им как в денежной, так и в натуральной формах, или право на распоряжение которыми у него возникло, а также доходы в виде материальной выгоды, определяемой в соответствии со статьей 212 настоящего Кодекса.

Для доходов, в отношении которых предусмотрена налоговая ставка, установленная пунктом 1 статьи 224 настоящего Кодекса, налоговая база определяется как денежное выражение таких доходов, подлежащих налогообложению, уменьшенных на сумму налоговых вычетов, предусмотренных статьями 218 - 221 настоящего Кодекса, с учетом особенностей, установленных настоящей главой (п. 3 ст. 210 НК РФ).

В соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 221 НК РФ при исчислении налоговой базы в соответствии с пунктом 3 статьи 210 настоящего Кодекса право на получение профессиональных налоговых вычетов имеют налогоплательщики, указанные в пункте 1 статьи 227 настоящего Кодекса, - в сумме фактически произведенных ими и документально подтвержденных расходов, непосредственно связанных с извлечением доходов.

При этом состав указанных расходов, принимаемых к вычету, определяется налогоплательщиком самостоятельно в порядке, аналогичном порядку определения расходов

для целей налогообложения, установленному главой "Налог на прибыль организаций". К указанным расходам налогоплательщика относится также государственная пошлина, которая уплачена в связи с его профессиональной деятельностью.

Таким образом, в результате налоговой проверки установлено, что предприниматель занизил налоговую базу по налогу на доходы физических лиц за 2007 г. в размере 60 837 533, 77 руб., за 2008 г. - 3 201 267 474, 49 руб. Налоговая база за 2007 г. составила 60 837 533, 77 руб., за 2008 г. - 3 201 267 474, 49 руб. Налог, подлежащий уплате в бюджет за 2007 г. в свою очередь составил 7 908 879 руб., за 2008 г. - 416 164 772 руб.

При этом декларации по НДФЛ за 2007, 2008 г. в нарушение ст. 229 НК РФ ИП Бондаревым Б.Г. в налоговый орган не представлены. Суммы налога уплачены не были.

Таким образом, указанное правонарушение повлекло за собой привлечение ИП Бондарева Б.Г. к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 НК РФ за 2007 г. в виде штрафа в размере 1 581 775, 80 руб., за 2008 г. - 83 232 954, 40 руб. (переплата по состоянию на 16.07.2008 года (срок уплаты налога за 2007 г.) и на 16.07.2009 г. (срок уплаты налога за 2008 г.) у ИП Бондарева Б.Г. отсутствует).

Размер штрафа судом проверен, арифметически и методологически выполнен верно. Требование об обязанности Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить штраф по НДФЛ в размере 84 814 730 руб. подлежит удовлетворению.

Единый социальный налог.

В соответствии с пп. 2 п.1 ст. 235 НК РФ налогоплательщиками единого социального налога признаются индивидуальные предприниматели.

Объектом налогообложения для налогоплательщиков, указанных в подпункте 2 пункта 1 статьи 235 настоящего Кодекса, признаются доходы от предпринимательской либо иной профессиональной деятельности за вычетом расходов, связанных с их извлечением (п. 2 ст. 236 НК РФ).

Согласно п. 3 ст. 237 НК РФ налоговая база налогоплательщиков, указанных в подпункте 2 пункта 1 статьи 235 настоящего Кодекса, определяется как сумма доходов, полученных такими налогоплательщиками за налоговый период как в денежной, так и в натуральной форме от предпринимательской либо иной профессиональной деятельности, за вычетом расходов, связанных с их извлечением. При этом состав расходов, принимаемых к вычету в целях налогообложения данной группой налогоплательщиков, определяется в порядке, аналогичном порядку определения состава затрат, установленных для налогоплательщиков налога на прибыль соответствующими статьями главы 25 настоящего Кодекса.

Налоговым органом установлено, что в результате занижения налоговой базы по ЕСН за 2007-2008 г. ИП Бондарев Б.Г. допустил неуплату ЕСН за 2007 г. в сумме 1 244 271 руб. (в ФБ - 1 233 831 руб., в ФФОМС - 3 840 руб., в ТФОМС - 6 600 руб.), за 2008 г. - 64 052 869 руб. (в ФБ - 64 042 429 руб., в ФФОМС - 3 840 руб., в ТФОМС - 6 600 руб.).

При этом декларации по ЕСН за 2007, 2008 г. в нарушение ст. 244 НК РФ ИП Бондаревым Б.Г. в налоговый орган не представлены. Суммы налога уплачены не были.

Таким образом, указанное правонарушение повлекло за собой привлечение ИП Бондарева Б.Г. к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 НК РФ за 2007 г. в виде штрафа в размере 248 854, 20 руб. (ФБ - 246 766, 20 руб., ФФОМС - 768 руб., ТФОМС - 1 320 руб.), за 2008 г. - 12 810 573, 80 руб. (ФБ - 12 808 485, 80 руб., ФФОМС - 768 руб., ТФОМС - 1 320 руб.).

Размер штрафа судом проверен, арифметически и методологически выполнен верно. Требование об обязанности Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить штраф по ЕСН ФБ, ФФОМС, ТФОМС в размере 13 057 428 руб. подлежит удовлетворению.

Налог на добавленную стоимость.

В соответствии со ст. 143 НК РФ индивидуальные предприниматели являются плательщиками налога на добавленную стоимость.

Объектом налогообложения по налогу на добавленную стоимость признается реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации (п. 1 ст. 146 НК РФ).

Согласно ст. 153 НК РФ при определении налоговой базы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется исходя из всех доходов налогоплательщика, связанных с расчетами по оплате указанных товаров (работ, услуг), полученных: им в денежной и (или) натуральной формах, включая оплату ценными бумагами.

Налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг) определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, указанных сторонами сделки, с учетом акцизов (для подакцизных товаров и подакцизного<sup>4</sup> минерального сырья) и без включения в них налога.

Сумма налога исчисляется, как соответствующая налоговой ставке процентная доля налоговой базы (п. 1 ст. 166 НК РФ). Сумма налога исчисляется по итогам каждого налогового периода.

В силу п. 1 ст. 171 НК РФ налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 настоящего Кодекса, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

В ходе выездной налоговой проверки установлено, что выручка за реализацию товаров (работ, услуг) ИП Бондарева Б.Г. за 2007-2008 гг. составила: за 3 квартал 2007 г. - 28 409 033, 77 руб. (НДС - 5 113 626 руб.); за 4 квартал 2007 г. - 32 428 500 руб. (НДС - 5 837 130 руб.); за 1 квартал 2008 г. - 606 164 079, 62 руб. (НДС - 109 109 534 руб.); за 2 квартал 2008 г. - 517 739 097 руб. (93 193 037 руб.); за 3 квартал 2008 г. - 942 012 660 руб. (НДС - 169 562 297 руб.); за 4 квартал 2008 г. - 1 135 351 639 руб. (204 363 295 руб.).

Следовательно, неуплата НДС за 3 квартал 2007 г. составила 5 113 626 руб., за 4 квартал 2007 г. - 5 837 130 руб., за 1 квартал 2008 г. - 109 109 534 руб., за 2 квартал 2008 г. - 93 193 037 руб., за 3 квартал 2008 г. - 169 562 297 руб., за 4 квартал 2008 г. - 204 363 295 руб.

При этом декларации по НДС за указанные налоговые периоды в нарушение ст. 174 НК РФ ИП Бондаревым Б.Г. в налоговый орган не представлены. Суммы налога уплачены не были.

Указанное правонарушение повлекло за собой привлечение ИП Бондарева Б.Г. к ответственности, предусмотренной п. 1 ст. 122 НК РФ за 3 квартал 2007 г. в виде штрафа в размере 1 022 725, 20 руб., за 4 квартал 2007 г. - 1 167 426 руб., за 1 квартал 2008 г. - 21 821 906, 80 руб., за 2 квартал 2008 г. - 18 638 607, 40 руб., за 3 квартал 2008 г. - 33 912 455, 80 руб., за 4 квартал 2008 г. - 40 872 659 руб.

Размер штрафа судом проверен, арифметически и методологически выполнен верно. Требование об обязанности Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить штраф по НДС в размере 117 435 780 руб. подлежит удовлетворению.

Суд отклоняет доводы Ответчика изложенные в отзыве на исковое заявление в силу следующих обстоятельств.

Так, в пункте 1 отзыва ИП Бондарев Б.Г. указывает, что вступившим в законную силу решением Арбитражного суда г. Москвы от 10.02.2011 г. установлено отсутствие у налогоплательщика обязанности по уплате НДС, ЕСН, НДС в указанных выше размерах, а, следовательно, отсутствует у налогового органа и право на взыскание штрафа.

Суд не соглашается с данным доводом ответчика, поскольку решением Арбитражного суда г. Москвы от 10.02.2011 г. не проверялась законность вынесенного решения, правомерность выводов о неуплате налогов, начислении пени и привлечения к ответственности, а лишь установлена невозможность взыскания налогов, пени, ввиду пропуска срока на подачу в суд соответствующего заявления.

В пункте 2 отзыва индивидуальный предприниматель со ссылкой на п. 1 ст. 115 НК РФ указывает, что срок на взыскание штрафных санкций Инспекцией пропущен.

Суд обращает внимание, что ФАС Московского округа в Постановлении от 15.09.2011 г. указал на соблюдение Инспекцией срока на подачу заявления в суд в части взыскания с ответчика штрафа за неуплату налогов, поскольку срок начал исчисляться с даты получения Инспекцией извещения об отказе в возбуждении уголовного дела в отношении индивидуального предпринимателя.

Относительно довода Бондарева Б.Г. о невозможности применения п. 2 ст. 115 НК РФ, поскольку отсутствует налоговое правонарушение, суд отмечает, что неуплата налогов предпринимателем установлена решением от 04.12.2009 г. № 13-10/227 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения. Доводы относительно неправомерности выводов инспекции, изложенные в решении, о неуплате соответствующих сумм налогов, пени, штрафов налогоплательщиком не заявлены, доказательства не представлены.

При таких обстоятельствах, и на основании изложенного выше суд приходит к выводу, что требования Инспекции Федеральной налоговой службы № 30 по г. Москве об обязанности Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить: штраф: по НДС, по ЕСН ФБ; по ЕСН ФФОМС; по ЕСН ТФОМС.; и по НДС обоснованны и подлежат удовлетворению.

Судебные расходы по уплате госпошлины распределяются между истцом и ответчиком в порядке ст. 110 АПК РФ пропорционально размеру правомерно предъявленных исковых требований.

При таких обстоятельствах требования заявителя подлежат удовлетворению.

Руководствуясь ст. ст. 110, 167, 170, 171, 216 АПК РФ, суд

**РЕШИЛ:**

Обязать Индивидуального предпринимателя Бондарева Богдана Генриховича (ИНН 772438230421) уплатить штраф в размере 215 307 938 руб. (Двести пятнадцать миллионов триста семь тысяч девятьсот тридцать восемь рублей) (по НДС 84 814 730,00 руб.; по ЕСН ФБ-13 053 252,00 руб.; по ЕСН ФФОМС - 1 536,00 руб.; по ЕСН ТФОМС-2 640,00 руб.; по НДС-117 435 780,00 руб.).

Взыскать с Индивидуального предпринимателя Бондарева Богдана Генриховича в доход федерального бюджета госпошлину в размере 200 000 руб. (Двести тысяч рублей)

Решение может быть обжаловано в течении месяца с момента его принятия в Девятый Арбитражный апелляционный суд.

**Судья**

**В.Г. Зубарев**