\*\*\*\*спрашивает:

17 февраля 2014 в 05:35

Доброе утро. Начислены пени за несвоевременную уплату физическим лицом, неудержанного налоговым агентом, НДФЛ. Налогоплательщик произвел оплату НДФЛ как только ему стал известен факт не полного удержания НДФЛ с его заработной платы. Налоговый агент о невозможности удержания НДФЛ известил налогоплательщика и ИФНС с запозданием на 3 года. То есть фактически пени начислены по вине налогового агента. Можно ли и как в данном случае налогоплательщику добиться аннулирования пеней? Работники ИФНС утверждают, что поскольку пени начисляются за несвоевременое поступление денег в бюджет, то их пересчитывать не будут.

 Эксперт «Норматива» отвечает:

17 февраля 2014 в 17:19

Добрый день!

Не смотря на то, что плательщиком НДФЛ является непосредственно физлицо ([ст. 207 НК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h5801)),  организации и ИП, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить сумму налога ([ст. 226 НК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201)).  Вы как физическое лицо не должны следить за правильностью и своевременностью уплаты НДФЛ  за Вас это должен делать Ваш работодатель.

Ведь именно работодатель является налоговым агентом, исчисляющим, удерживающим и уплачивающим этот налог это его обязанность ([ст. 226 НК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201)). **За несвоевременную уплату НДФЛ в бюджет пени взыскиваются с того, на кого возложена обязанность по уплате налога с учетом его вины.**

**Следовательно,  Вам нужно доказать, что задолженность перед бюджетом образовалась не по Вашей вине.**В принципе, то, что Ваш бывший работодатель сообщил о невозможности удержания налога только спустя 3 года, подтверждает факт нарушения законодательства именно по его вине.

В этой ситуации Вы можете, для начала, написать письмо в адрес инспекции с требованием взыскания пеней с налогового агента, указав в нем о том, что налоговый агент не уведомил Вас о наличии неудержанного и неоплаченного налога.

Аргументы и ссылки на нормативные документы  используйте  приведенные в письме Минфина РФ № 03-04-05/21472 от 10.06.2013г., в тексте письма можете прямо на него сослаться.

Ключевые моменты я выделила Вам жирным шрифтом.

«…Письмо Минфина РФ № 03-04-05/21472 от 10.06.2013г.

«О привлечении к налоговой ответственности за неуплату НДФЛ и непредставление налоговой декларации в случае, если физлицо не было проинформировано налоговым агентом о невозможности удержания им соответствующей суммы налога»

Вопрос: Согласно [п. 5 ст. 226 НК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201) при невозможности удержать у налогоплательщика исчисленную сумму НДФЛ налоговый агент обязан не позднее одного месяца с даты окончания налогового периода, в котором возникли соответствующие обстоятельства, письменно сообщить налогоплательщику и налоговому органу по месту своего учета о невозможности удержать налог и сумме налога.

Статьей 228 НК РФ установлено, что физические лица, получающие доходы, при получении которых не был удержан налог налоговыми агентами, обязаны самостоятельно исчислить и уплатить сумму налога в отношении указанных доходов, а также представить в налоговый орган по месту своего учета соответствующую налоговую декларацию.

Подлежит ли физлицо привлечению к налоговой ответственности за неуплату налога и непредставление налоговой декларации в случае, если физлицо не было в установленном [п. 5 ст. 226 НК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201) порядке проинформировано налоговым агентом о невозможности удержания им соответствующей суммы налога, а факт неудержания суммы налога налоговым агентом стал известен физлицу после истечения установленных законодательством РФ сроков на уплату налога и представление налоговой декларации?

Возникает ли у физлица обязанность по уплате суммы пени в связи с уплатой налога в более поздний срок?

Ответ: Департамент налоговой и таможенно-тарифной политики рассмотрел письмо по вопросам привлечения к налоговой ответственности за несвоевременную уплату налога на доходы физических лиц и непредставление налоговой декларации в случае, когда физическое лицо не было в установленном порядке проинформировано налоговым агентом о невозможности удержать налог и сумме налога, и в соответствии со [ст. 34.2](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h2975) Налогового кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) разъясняет следующее.

Законодательство о налогах и сборах связывает возникновение обязанности по уплате налога с наличием объекта налогообложения.

Объектом налогообложения по налогу на доходы физических лиц согласно [ст. 209](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h5823)Кодекса признается доход, полученный налогоплательщиком, являющимся налоговым резидентом Российской Федерации, от источников в Российской Федерации и (или) от источников за пределами Российской Федерации.

Согласно [п. 1 ст. 210](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h5824)Кодекса 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 [ст. 212](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h5833) Кодекса.

При получении налогоплательщиком дохода от организаций и индивидуальных предпринимателей в натуральной форме в виде товаров (работ, услуг), иного имущества, налоговая база определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), иного имущества, исчисленная исходя из их цен, определяемых в порядке, аналогичном предусмотренному ст. 105.3 Кодекса (п. 1 ст. 211 Кодекса).

Согласно [п. 2 ст. 226 Кодекса](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201) исчисление сумм и уплата налога производятся в отношении всех доходов налогоплательщика, источником которых является налоговый агент, за исключением доходов, в отношении которых исчисление и уплата налога осуществляются в соответствии со ст. ст. 214.1, 214.3, 214.4, 214.5, 227, 227.1 и 228 Кодекса с зачетом ранее удержанных сумм налога.

В соответствии с [п. 4 ст. 226 Кодекса](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201) налоговые агенты обязаны удержать начисленную сумму налога непосредственно из доходов налогоплательщика при их фактической выплате.

**Пунктом 5**[**ст. 226 Кодекса**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h6201)**установлено, что при невозможности удержать у налогоплательщика исчисленную сумму налога налоговый агент обязан не позднее одного месяца с даты окончания налогового периода, в котором возникли соответствующие обстоятельства, письменно сообщить налогоплательщику и налоговому органу по месту своего учета о невозможности удержать налог и сумме налога.**

При этом обязанность по исчислению и уплате налога на доходы физических лиц, а также по представлению налоговой декларации в отношении доходов, при получении которых не был удержан налог налоговым агентом, в соответствии с пп. 4 п. 1 ст. 228 и п. 1 ст. 229 Кодекса, возлагается на самого налогоплательщика.

Таким образом, в силу [п. 1 ст. 209](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=221342#h5823) и пп. 4 п. 1 ст. 228 Кодекса обязанность по исчислению и уплате налога на доходы физических лиц должно исполнить лицо, получившее доход.

**Налоговый орган, привлекая налогоплательщика к налоговой ответственности, должен доказать факт нарушения законодательства и выяснить, в результате каких виновных действий (бездействий) налогоплательщика было допущено нарушение либо неуплата налога.**

**Статьей**[**109**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h3455)**Кодекса установлено, что отсутствие вины лица в совершении налогового правонарушения является обстоятельством, исключающим привлечение лица к ответственности за совершение налогового правонарушения.**

При этом [ст. 111](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h3460) Кодекса устанавливает обстоятельства, которые исключают вину лица в совершении налогового правонарушения.

Следовательно, при решении вопроса о привлечении лица к ответственности за совершение налогового правонарушения необходимо учитывать наличие состава налогового правонарушения с учетом положений, установленных ст. ст. [109](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h3455) и [111](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h3460)Кодекса**.**

**В случае если физическое лицо не было в установленном порядке проинформировано налоговым агентом о невозможности удержания им соответствующей суммы налога, то вопрос о его привлечении к ответственности за неуплату налога и непредставление налоговой декларации должен быть рассмотрен с учетом наличия вины.**

**В соответствии с**[**п. 2 ст. 75**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=220988#h3193)**Кодекса сумма соответствующих пеней уплачивается помимо причитающихся к уплате сумм налога или сбора и независимо от применения других мер обеспечения исполнения обязанности по уплате налога или сбора, а также мер ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах.**

**За несвоевременную уплату налога в бюджет пени взыскиваются с того субъекта налоговых правоотношений, на кого возложена обязанность по уплате налога.**

Заместитель директора

Департамента налоговой

и таможенно-тарифной политики

С.В.Разгулин

10.06.2013…»

Вопрос закрыт 18 февраля 2014 в 15:18

*Причина закрытия: Ответ получен.*