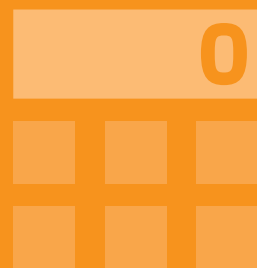




III МУЛЬТИПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ
КОНФЕРЕНЦИЯ

ТЕРРИТОРИЯ ПРАВА



СБОРНИК СТАТЕЙ

Санкт-Петербург
2016





ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон»

Сборник статей

Санкт-Петербург
2016

УДК 346(082)
ББК 67.404я43
Т35

Ответственный редактор: А.К. Андреева, к.э.н., заместитель директора ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон»

Составитель сборника: З.Г. Кузьмина, руководитель отдела маркетинга и дополнительного профессионального образования ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон»

Т35 Территория права: сборник статей / Под ред. А.К. Андреевой. – СПб.: ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон», 2016. – 152 с.

В настоящем издании представлены статьи участников III мультипрофессиональной конференции «Территория права» (г. Санкт-Петербург, 15 ноября 2016 года). Статьи посвящены актуальным вопросам бухгалтерского учета и налогообложения, юридического сопровождения деятельности организации, практике применения трудового законодательства. В работах рассматриваются вопросы управления организацией, безопасности бизнеса и взаимодействия с контролирующими органами. Основная задача данного сборника и конференции – представить широкий спектр возможностей защитить интересы бизнеса в рамках правового поля.

Сборник адресован руководителям организаций, бухгалтерам, юристам, специалистам кадровых служб.

Статьи публикуются в авторской редакции. Ответственность за достоверность информации несут авторы.

Подписано в печать 21.10.2016. Тираж 800 экз.

Типография ООО «Полиграфическая Компания «Горизонт», г. Санкт-Петербург, ул. Швецова, д. 12, корп.2

УДК 346(082)
ББК 67.404я43
Т35

© Коллектив авторов, 2016

© ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон», 2016

Содержание

Введение	5
Раздел I. Актуальные вопросы бухгалтерского учета и налогообложения	7
Волкова Т.Л. Взаимодействие с налоговыми органами: линия поведения и способы защиты	7
Карандашова И.И. Вычет НДС: спорные вопросы в свете арбитражной практики	16
Морозова И.В. Очередность удержаний по исполнительным документам	28
Прохорова О.И. Исправление ошибок в налоговом учете и отчетности.....	52
Слонимская Е.Г. Транспортный налог и «Платон». Нормы законодательства..	56
Раздел II. Проблемы соблюдения трудового законодательства	78
Веселова А.Б. Обзор изменений законодательства РФ 2016 года о работе в России иностранных граждан	78
Головцева Е.В. Локальные нормативные акты как механизм правового регулирования трудовых отношений.....	97
Малицкая Т.Н. Профессиональные стандарты: для кого обязательны, порядок применения, ответственность	105
Столяров О.И. Индексация заработной платы: миф или реальность?	117

Раздел III. Юридическое сопровождение деятельности организации	122
Игнатова М.В. Правовая охрана и методы защиты бизнеса в сети Интернет	122
Макарова О.А. Новеллы в регулировании крупных сделок в акционерных обществах	131
Николаева Ю.А. Безопасность вашего бизнеса: пять советов руководителю.....	143

Введение

Законодательство РФ в области правового регулирования деятельности организаций меняется и реформируется. Постоянно появляются поправки, дополнения и разъяснения, которые существенно влияют на бизнес-процессы и деятельность компаний. 2016 год не стал исключением.

Руководителям и специалистам необходимо быть в курсе последних изменений законодательства, разбираться с трудными вопросами практического применения норм права, быть готовыми к проверкам контролирующих органов, что позволит избежать штрафных санкций за нарушения, а сохраненные средства направить на развитие бизнеса. Соблюдать все актуальные требования и использовать возможности законодательства поможет опыт авторов данного издания.

Сборник «Территория права» содержит статьи, ориентированные на практические решения по актуальным вопросам правового регулирования деятельности организаций. В публикацию включены материалы лекторов и консультантов АСКОН, а также практикующих специалистов других организаций Санкт-Петербурга – участников III мультипрофессиональной конференции «Территория права». Руководители организаций, бухгалтеры, специалисты юридических и кадровых служб на конференции смогли получить правовую информацию с учетом последних изменений законодательства РФ, услышать рекомендации авторитетных лекторов и экспертов. Мультипрофессиональный формат конференции позволил комплексно и в максимально короткие сроки познакомить участников с инструментами поиска эффективных правовых решений. Организаторами мероприятия выступили ООО ИПЦ «Консультант+Аскон» и ЧОУ «Центр профессионального развития «Аскон». Больше 20 лет АСКОН предоставляет индивидуальный профессиональный сервис и услуги экспертов горячей линии для пользователей СПС КонсультантПлюс, правовые консультации для

поддержки принятия решений, проводит образовательные мероприятия.

Авторы сборника в своих статьях и выступлениях на конференции сделали акцент на практических решениях для бизнеса в рамках правового поля. Тематика статей затрагивает три направления: (1) актуальные вопросы бухгалтерского учета и налогообложения; (2) проблемы соблюдения трудового законодательства и обеспечения безопасности труда; (3) юридическое сопровождение деятельности организации. Сборник адресован руководителям коммерческих организаций, бухгалтерам, юристам, специалистам кадровых служб.

АСКОН благодарит авторский коллектив сборника за интересные, актуальные и полезные материалы.

Раздел I. «АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ БУХГАЛТЕРСКОГО УЧЕТА И НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ»

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ С НАЛОГОВЫМИ ОРГАНАМИ: ЛИНИЯ ПОВЕДЕНИЯ И СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ

Волкова Татьяна Леонидовна,
аудитор ООО «Кволити Аудит»

127055, г. Москва, ул. Новослободская, дом 14/19, стр. 5
8(495)104-74-00

Аннотация

В 2015-2016 годах значительно изменилась форма налогового контроля. Больше сведений необходимо раскрывать при сдаче налоговой отчетности. Обновились программные продукты, с помощью которых налоговый орган в автоматическом режиме осуществляет проверку представленной информации. Это привело, в том числе, к большей эффективности контроля за финансово-хозяйственными отношениями между организациями. Таким образом, доначисления налога на добавленную стоимость и налога на прибыль организации, в отношении «недобросовестных контрагентов» не теряет своей актуальности.

С 2015 года хозяйствующие субъекты обязаны в электронном виде сдавать налоговую декларацию по налогу на добавленную стоимость (далее по тексту - НДС), включающую сведения книг покупок и продаж, журналов учета счетов-фактур и выставленных счетов-фактур. С помощью информационной системы АИС «Налог-3» инспекторы ежеквартально проводят перекрестную сверку данных, отраженных в Ваших отчетах и отчетах *контрагента*. При выявлении расхождений в налоговых декларациях по НДС, в автоматическом режиме формируются

письма, с просьбой пояснить их причину. Далее, если в ходе предварительного анализа налоговый орган выявит признаки совершения налогового правонарушения при уплате налога, в отношении Вас может быть назначена выездная проверка. Таким образом, до начала ее проведения в инспекции уже есть показатели, на основании которых формируются суммы, планируемые к доначислению. И, уже в рамках проверки, будет проведен ряд контрольных мероприятий по сбору доказательств совершения Вами налогового правонарушения. Это значит, что начиная проверку, налоговый орган нацелен на результат – взыскать запланированные к доначислению налоги.

Учитывая данные обстоятельства необходимо быть готовым к возможной проверке, обеспечивать свои права на этапе проведения контрольных мероприятий, и в случае их нарушений - обжаловать в вышестоящий орган.

В сложившихся на сегодняшний момент экономических условиях ведения бизнеса, хозяйствующие субъекты вынуждены сокращать расходы на консультационные услуги, в том числе по вопросам правового сопровождения деятельности. Должностным лицам налогоплательщиков приходится самостоятельно вести диалог с налоговыми органами и защищать свои права при проведении контрольных мероприятий.

Мы обозначим основные моменты, которые помогут Вам выстроить линию защиты при выездной проверке, целью которой является доначисление налогов по сделкам с *недобросовестными контрагентами*.

Формируя вывод об *отсутствии реальных финансово-хозяйственных* отношения с организацией, инспекторы указывают о не проявлении должной осмотрительности при выборе поставщика, выявлении у *контрагента* признаков фирмы-однодневки, фиктивного документооборота.

Исходя из этого, уже **на этапе подготовке к возможной проверке** следует формировать пакет документов по

организациям, у которых Вы будете осуществлять приобретение товаров (работ, услуг).

Во-первых, направляйте запросы:

- в организацию, с просьбой представить учредительные документы и документы, подтверждающие полномочия лиц, представляющих интересы;
- в налоговый орган по месту учета организации с просьбой предоставить информацию относительно проведения контрольных мероприятий в отношении нее, а также фактов предоставления отчетности;
- в банк, в котором открыт расчетный счет организации, с просьбой сообщить, кто может выступать от ее имени.

Обязательно фиксируйте факт направления указанных запросов. Например, если Вы сдали письмо в окно приема налогового органа, сохраните второй экземпляр, с отметкой входящего номера; если направили почтой, то сохраняйте чеки и описи, подтверждающие его отправку.

Во-вторых, получите информацию об организации на официальных сайтах государственных органов и компаний, сотрудничающих с ними в сфере информационного обмена.

В разделе «Юридические лица» <https://egrul.nalog.ru/> сайта Федеральной налоговой службы РФ (далее по тексту - ФНС РФ) получите выписку из ЕГРЮЛ по организации. Оптимально, если Вы сделаете это до заключения договора на поставку товаров (работ, услуг). Обратите, внимание, что используя, программные продукты информационных партнеров ФНС РФ Вы можете скачать выписку из ЕГРЮЛ сформированную на более раннюю дату.

С каждым годом дополняется подраздел «Проверка контрагентов» <https://service.nalog.ru/> сайта ФНС РФ. На сегодняшний день с помощью него Вы можете создать досье на организацию, получив следующие сведения:

- представлялись ли за последний год документы для государственной регистрации изменений, вносимых в

- учредительные документы и в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ;
- было ли принято решение о ликвидации, о реорганизации;
 - было ли принято регистрирующими органами решение о предстоящем исключении из ЕГРЮЛ;
 - числится ли руководитель в перечне дисквалифицированных лиц;
 - является ли юридический адрес организации *«адресом массовой регистрации»*;
 - числится ли учредитель (руководитель) в списке лиц, в отношении которых факт невозможности участия (осуществления руководства) установлен (подтвержден) в судебном порядке;
 - относится ли организация к юридическим лицам, связь с которыми по указанному ими адресу (месту нахождения), внесенному в ЕГРЮЛ отсутствует;
 - имеет ли задолженность по уплате налогов и/или организация относится к категории не представляющих налоговую отчетность более года;
 - является ли руководитель или учредитель (участник) «массовым».

Также Вы можете проверить организацию в разделе «Сервисы» <http://fssprus.ru/iss/ip/> Федеральной службы судебных приставов РФ.

Результаты проверки Вы можете сохранить на своем рабочем компьютере, загрузив файлы либо сделав скриншоты. Затем, электронные документы, подтверждающие проявление Вами должной осмотрительности, следует распечатать и хранить вместе с договорами на поставку товаров (работ, услуг). Это позволит Вам оперативно представить информацию по запросу налогового органа. Кроме того, в случае проведения осмотра или выемки документов в рамках проверки, проверяющие

самостоятельно убедиться в проявлении Вами должной осмотрительности при выборе контрагента.

В-третьих, сохраняйте информацию, которая, дополнительно к первичным документам, подтверждает финансово-хозяйственные с поставщиком:

- переписку, о назначении встреч, обсуждении поставляемых объемов товаров (работ, услуг); направлении для согласования предварительных результатов;
- исполнительную документацию, составляемую в рамках договора с поставщиком. Для каждого вида деятельности она специфична, так, к примеру, в рекламной сфере это могут быть различные макеты, размещение результатов работ в газетах, сценарии рекламных роликов; при оказании консалтинговых услуг – отчеты, справки, презентации.

Как мы обозначили выше, ожидайте, что действия сотрудников будут направлены, прежде всего, на реализацию фискальной функции налогового органа. Поэтому не следует хранить на рабочих местах документы и информацию, содержащие сведения о поставщике, но напрямую не относящуюся к вашим финансово-хозяйственным взаимоотношениям. Возможно, при получении этих данных, проверяющие будут интерпретировать их как факт совершения Вами налогового правонарушения.

Если в отношении Вас **назначена выездная проверка**, как правило, проверяющими вместе с решением о проведении проверки вручается Уведомление об ознакомлении с документами и (или) Требование о предоставлении документов (информации), том числе по сделкам с *«недобросовестными контрагентами»*.

Не игнорируйте запросы налогового органа, поскольку неправомерное не предоставление документов может привести к привлечению Вас к налоговой ответственности, предусмотренной ст. 126 НК РФ и увеличит риск проведения выемки документов и предметов.

Обратите внимание, относятся ли истребуемые документы к предмету проверки, а именно, к правильности исчисления и

своевременности уплаты налогов и сборов за определенный период. К примеру, инспекторы могут приложить к требованиям трудоемкие для заполнения таблицы, в которых просят раскрыть каждую строку налоговой деклараций в разрезе всех *контрагентов*. По сути, всю эту информацию содержат ваши документы бухгалтерского и налогового учета, которые налоговые органы в праве истребовать, и которые Вы можете предоставить в ответ на подобный запрос.

В случае отсутствия возможности своевременно исполнить требование, например, в связи с необходимостью изготовления значительного объема копий или получения информации из архива, направьте проверяющим пояснения и попросите предоставить большее количество времени для подготовки документов. Это необходимо сделать не позднее дня следующего за днем получения требования.

Если документы истребуются повторно, и ранее Вы уже представляли документы по *контрагентам*, также в письменной форме, информируйте об этом налоговый орган, прикладывая описи документов.

Однако, если Требование незаконно, например, в нарушение п. 9 ст. 89 Налогового кодекса РФ, направлено Вам в период приостановки, исполнять его Вы не обязаны. В этом случае, обжалуйте ненормативный акт и незаконное действие проверяющих в вышестоящий орган.

Подготовка к возможным контрольным мероприятиям и обеспечение прав при проведении контрольных мероприятий во многом определяет исход проверки. Однако **обжалование результатов проверки – это наиболее трудоемкий этап защиты Ваших интересов.**

Получив Акт налоговой проверки, изучите, на чем инспекторы основывают свои выводы *об отсутствии финансово-хозяйственных взаимоотношений с контрагентом*, на какие документы ссылаются. Если Вы не ознакомлены с ними, направьте письмо об ознакомлении со всеми материалами проверки.

Далее, обратите внимание, есть ли среди них сведения о поставщиках, которые легли в основу выводов совершения налогового правонарушения, однако получены с нарушением законодательства РФ. Например, получены по запросу, направленному после окончания выездной проверки.

Посмотрите, есть ли у Вас документы и сведения, которые не истребовались в ходе проверки, однако их представление может опровергнуть выводы акта. К примеру, отражен вывод о не проявлении Вами *должной осмотрительности при выборе контрагента*, однако у Вас есть информация, полученная на этапе подготовке к проверке и указанная нами выше.

Проверьте расчеты доначислений по поставщику на предмет арифметических ошибок.

Составьте возражения на акт налоговой проверки, последовательно изложив свои доводы и подкрепив их документами.

При рассмотрении материалов проверки и возражений на акт, Вы можете дополнительно представить документы. Например, если руководитель (заместитель руководителя) будет утверждать, что первичных документов и счетов-фактур недостаточно для подтверждения реальных финансово-хозяйственных взаимоотношений, Вы представите исполнительную документацию, которая у Вас сформировалась на этапе подготовке к возможной проверке и указанная нами выше.

В случае, если руководитель (заместитель руководителя), должным образом не оценит Ваши доводы, и необоснованные выводы акта проверки получают свое отражение в решении о привлечении к ответственности, формируйте апелляционную жалобу.

Обращаем Ваше внимание, что с 1 июля 2016 года Вы можете лично присутствовать при рассмотрении апелляционной жалобы в вышестоящем налоговом органе и давать пояснения. Данное изменение позволяет Вам в досудебном порядке еще раз

обозначить свои доводы, которые будут оцениваться уже вышестоящим органом.

В заключении следует сказать, в связи с тем, что действия инспекции при проведении выездной проверки изначально носят фискальный характер, проверяющие пренебрегают правами налогоплательщика и допускают многочисленные нарушения налогового законодательства. Поэтому, требуйте от должностных лиц инспекции соблюдения своих законных прав, и, в случае их нарушения, обжалуйте в вышестоящий орган.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.10.2016).
2. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая): от 31.07.1998 № 146-ФЗ [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.10.2016).
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: от 30.12.2001 № 195-ФЗ [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.10.2016).
4. О налоговых органах Российской Федерации: закон РФ от 21.03.1991 № 943-1 [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 13.09.2016).
5. Об утверждении форм документов, предусмотренных Налоговым кодексом Российской Федерации и используемых налоговыми органами при реализации своих полномочий в отношениях, регулируемых законодательством о налогах и сборах, оснований и порядка продления срока проведения выездной налоговой проверки, порядка взаимодействия налоговых органов по выполнению поручений об истребовании документов, требований к составлению акта налоговой

- проверки, требований к составлению акта об обнаружении фактов, свидетельствующих о предусмотренных Налоговым кодексом Российской Федерации налоговых правонарушениях (за исключением налоговых правонарушений, дела о выявлении которых рассматриваются в порядке, установленном статьей 101 Налогового кодекса Российской Федерации)» (вместе с «Основаниями и порядком продления срока проведения выездной (повторной выездной) налоговой проверки», «Порядком взаимодействия налоговых органов по выполнению поручений об истребовании документов (информации)»: приказ ФНС России от 08.05.2015 № ММВ-7-2/189@ [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 12.10.2016).
6. Об утверждении Концепции системы планирования выездных налоговых проверок: приказ ФНС России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333@ [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 13.09.2016).
 7. Об оценке налоговых рисков: Письмо Минфина РФ от 17.06.2016 № 03-02-07/1/35452 [Электронный ресурс]//СПС КонсультантПлюс (дата обращения 13.09.2016).
 8. Официальный сайт Федеральной налоговой службы Российской Федерации [Электронный ресурс]// <https://www.nalog.ru/rn77/> (дата обращения 06.10.2015).
 9. Официальный сайт Федеральной службы судебных приставов Российской Федерации [Электронный ресурс]// <http://fssprus.ru/> (дата обращения 06.10.2015).

ВЫЧЕТ НДС: СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ В СВЕТЕ АРБИТРАЖНОЙ ПРАКТИКИ

Карандашова Ирина Игоревна,
к.э.н., эксперт-консультант, аттестованный аудитор

Основные принципы применения налоговых вычетов НДС содержатся в статьях 171 и 172 главы 21 Налогового кодекса РФ (далее – НК РФ).

Сумму «входного» НДС по приобретаемым товарам, работам, услугам, имущественным правам можно предъявить к вычету при выполнении трех базовых условий:

- 1) товары, работы, услуги, имущественные права приобретены для операций, облагаемых НДС,
- 2) товары, работы, услуги, имущественные права приняты к учету, о чем свидетельствуют должным образом оформленные первичные документы,
- 3) имеются должным образом оформленный счет-фактура поставщика, в котором НДС выделен отдельной строкой.

На основании пункта 3 статьи 168 НК РФ счет-фактура должен быть выставлен продавцом в течение пяти дней начиная с даты, к которой относится операция по отгрузке.

Обратите внимание! В письме от 25.01.16 № 03-07-11/2722 Минфин РФ впервые пришел к выводу о том, что нарушение пятидневного срока составления счета-фактуры не является «критической» ошибкой, которая не позволяет инспекторам определить продавца, покупателя, наименование товаров, их стоимость, ставку и сумму НДС. Следовательно, такой недочет не является основанием для отказа покупателю в вычете. Ранее Минфин занимал другую позицию, чиновники считали, что опоздание с выставлением счета-фактуры лишает покупателя права на вычет. Видимо, позиция Минфина изменилась под влиянием обширной арбитражной практики по этому вопросу в пользу

налогоплательщиков (например, Постановления ФАС СЗО от 18.01.13 №А21-2405/2012, от 25.10.12 №А26-9024/2011).

В соответствии с устоявшейся практикой арбитражных судов (например, Постановление АС СЗО от 12.01.16 №Ф07-3273/15 по делу №А56-4745/2015) документы, подтверждающие факт принятия на учет товаров (работ, услуг, имущественных прав), должны отвечать требованиям достоверности и подтверждать реальность хозяйственных операций. Обязанность представления документов, подтверждающих факт совершения хозяйственной операции, возложена на налогоплательщика.

Применение норм главы 21 НК РФ вызывает многочисленные споры, что отражено в арбитражной практике. Позиция региональных арбитражных судов может быть важна для оценки перспектив спора с налоговыми органами и является важным аргументом при подготовке возражений к акту налоговой проверки. Решения Верховного суда являются обязательными для применения налоговыми органами.

Рассмотрим наиболее сложные вопросы, отраженные в актуальной арбитражной практике.

Заметим, что арбитражная практика посвящена конкретным делам и ситуациям, решения может зависеть от особенностей рассматриваемого дела. Ввиду ограниченного объема статьи некоторые важные моменты могут остаться «за скобками», статья имеет характер аннотации, и мы рекомендуем самостоятельно ознакомиться с заинтересовавшими вас судебными актами.

Вычет по операциям, не формирующим объект налогообложения.

Обратите внимание! В случае, если приобретенные товары (работы, услуги, имущественные права) не предназначены для осуществления операций, облагаемых НДС, или будут использованы в операциях, которые не формируют объекта налогообложения НДС, то суммы «входного» НДС по таким товарам (работам, услугам) к вычету принять нельзя.

Арбитражный суд СЗО поддержал позицию налоговых органов в части отказа налогоплательщику в вычете НДС, уплаченного на таможне при ввозе образцов товара, в дальнейшем передаваемых покупателям основного товара безвозмездно, отметив следующее (Постановление АС СЗО от 29.01.16 №Ф07-3927/15 по делу А56-10090/2015).

Ввиду того, что образцы товаров в дальнейшем передавались безвозмездно в рекламных целях, данная передача не являлась самостоятельным объектом налогообложения. В данной ситуации, как считает суд, правомерна ссылка на пункт 12 Постановления Пленума ВАС от 30.06.14 №33. В Постановлении Пленума отмечено, что объектом налогообложения является отдельная хозяйственная операция, а не совокупность операций. Оснований для вычета «входного» НДС по образцам товаров не имеется, так как данная операция не является передачей товаров, работ, услуг, имущественных прав. В вышеназванном постановлении АС СЗО отмечено также, что ответственность по статье 122 НК РФ не применяется, если уточненные декларации представлены и пени уплачены до вынесения решения, на дату составления акта выездной проверки недоимка отсутствовала.

Использование объекта в облагаемых и необлагаемых операциях.

Вопрос восстановления «входного» НДС по основным средствам, которые по факту использовались как в облагаемых, так и в необлагаемых операциях, рассмотрен в Постановлении АС МО от 23.12.15 №Ф05-17707/15 по делу А40-65173/2015.

В Постановлении сделан важный вывод, что восстановлению подлежат предъявленные к вычету суммы НДС только в том случае, если данные основные средства используются только в необлагаемых операциях. В том случае, если основные средства используются как в облагаемых, так и в необлагаемых операциях, оснований для восстановления нет, так как законодательство не предусматривает необходимость восстановления НДС в такой

ситуации. Данное решение еще раз доказывает как важно досконально «прочитать» текст закона, не допуская никаких расширенных толкований.

Премии, бонусы, скидки – новейшие судебные решения.

Многие годы спорным вопросом является корректировка вычета «входного» НДС в случае выплаты премий, перечисляемых продавцом покупателю по результатам продаж. Стимулирование покупателей в форме премий, скидок, бонусов является распространенной в бизнесе практикой. Долгие годы вопрос корректировки вычетов у покупателя был спорным, неоднократно фигурировал в судебных прецедентах, практика была неоднозначная. Ситуация во многом разъяснилась после внесения в НК РФ положения о том, что премии, выплата которых не связана с изменением цены товара, не облагается НДС. В последнее время арбитражная практика показывает, что при вынесении решений в части корректировки НДС судьи прежде всего исследуют вопрос: есть ли связь премий и бонусов с изменением цены? Если налоговые органы не могут доказать такую связь, решение принимается в пользу налогоплательщика.

В качестве примера можно сослаться на Постановление АС СЗО №Ф07-3273/15 от 12.01.16 по делу А56-4745/2015, в котором суд отметил следующее.

Сумма НДС подлежит восстановлению в случае изменения стоимости товаров (работ, услуг) в сторону уменьшения. При получении от поставщика премии в рамках дилерского соглашения за выполнение плана продаж исходная цена товара не изменялась, в договоре стороны предусмотрели систему поощрительных выплат в виде бонусов и премий, определив, что это не влияет на цену товара. Обществу не выставлялись корректировочные счета-фактуры и новые первичные документы, следовательно, отсутствуют правовые основания для корректировки вычетов по НДС. Налоговые органы не доказали связь премии с изменением цены товара.

Еще один пример подобного решения содержится в Постановлении АС СКО от 28.12.15 №Ф07-9660/15 по делу А32-17129/15. В данном случае премия была рассчитана в процентах от стоимости товаров, налоговые органы потребовали восстановить ранее примененный вычет, однако с 01.07.13 действует новый порядок учета премий, в соответствии с которым необходимо доказать факт связи премий с ценой товара. Выплата поставщиком премии не свидетельствует об изменении стоимости товара, премия связана с условием выбранного со склада объема товара. Доводы инспекции о том, что премии в данной ситуации являлись скидками, суд счел недоказанными. Первичные документы не изменялись, корректировочные счета-фактуры не составлялись. Суд также встал на сторону налогоплательщика.

Обратите внимание! В вышеприведенных судебных решениях речь идет именно о премиях и бонусах. По такому способу корректировки расчетов как скидки выводы судов могут быть другими. Скидки изменяют цены, об этом сказано в Определении Верховного суда РФ от 16.05.16 №308-КГ15-19017, в соответствии с которым скидка на товар изменяет его стоимость, следовательно, влияет на размер налоговой базы. Верховный суд в этом вопросе солидарен с позицией ВАС РФ (Постановление Президиума ВАС РФ от 07.02.2012 №11637/11 по делу №А40-56521/10 и от 22.09.2009 №11175/09 по делу №А44-109/2008). Однако возможно арбитражная практика и здесь изменяется в сторону налогоплательщика: в соответствии с определением Верховного суда РФ от 22.06.16 №308-КГ15-19017 предоставление скидки без изменения цены товаров не приводит к корректировке налоговой базы у поставщика и налоговых вычетов у покупателя.

Таким образом, следует различать способы корректировки расчетов с применением премий, бонусов и скидок: результаты судебного разбирательства по этим основаниям различаются. Отсутствие связи премии с ценой товара должно четко прослеживаться в договоре – в этом случае покупателю не нужно восстанавливать вычеты. При предоставлении скидок пока

однозначный вывод сделать нельзя, безопаснее пользоваться системой премирования, здесь можно говорить об устоявшейся арбитражной практике.

Вычеты в случае выставления счетов-фактур неплательщиками, плательщиками, освобожденными от обязанностей налогоплательщиками, и плательщиками, осуществляющими операции, освобожденные от НДС.

Особое внимание следует уделить вопросам, связанным с вычетом НДС, отраженным в Постановлении Пленума ВАС РФ №33 от 30.05.2014. Изменений в законодательстве в части обсуждаемых вопросов не произошло, поэтому данный документ сохраняет актуальность и требует комментариев. Обратите внимание на следующие «тонкие» моменты, касающиеся налоговых вычетов.

В соответствии с пунктом 5 статьи 173 НК РФ предусмотрена обязанность лиц, не являющихся плательщиками налога, а также лиц, освобожденных от исполнения обязанностей плательщиков налога, в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога перечислить соответствующую сумму в бюджет.

Однако возникновение в данном случае обязанности по перечислению в бюджет налога не означает, что выставившее счет-фактуру лицо в отношении таких операций статус налогоплательщика, в том числе право на применение налоговых вычетов. На указанное лицо возлагается лишь обязанность перечислить в бюджет налог, размер которого в силу прямого указания пункта 5 статьи 173 НК РФ определяется исходя из суммы, отраженной в соответствующем счете-фактуре, выставленном покупателю. Возможность уменьшения этой суммы на налоговые вычеты положениями главы 21 НК РФ не предусмотрена.

Подведем итог: при выставлении счетов-фактур организациями, не являющимися налогоплательщиками, а также

организациями, освобожденными от обязанностей налогоплательщика (статья 145 НК РФ) налог уплачивается, декларация в сокращенном составе подается, но никакие вычеты по НДС применить нельзя.

Вернемся к обсуждению Постановления Пленума ВАС РФ № 33. Далее в Постановлении Пленума отмечено, что в силу подпункта 2 пункта 5 статьи 173 НК РФ налог подлежит уплате в бюджет в случае, если при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению, покупателю был выставлен счет-фактура с выделением суммы налога.

При применении этой нормы во взаимосвязи в другими положениями главы 21 НК РФ необходимо учитывать, что при таких обстоятельствах обязанность уплатить налог возлагается на лицо, являющееся налогоплательщиком, в связи с чем это лицо вправе применить и налоговые вычеты по товарам (работам, услугам, имущественным правам), приобретенным для осуществления указанных операций. Одновременно налогоплательщик обязан внести соответствующие коррективы в расчет налога на прибыль, если сумма налога, предъявляемая к вычету, ранее была учтена как часть стоимости приобретенных товаров (работ, услуг, имущественных прав).

Поясним: право на вычет имеет налогоплательщик, который выставил счет-фактуру по операциям, признаваемым необлагаемыми в силу норм статьи 149 НК РФ.

Таким образом, необходимо различать возможность применения налоговых вычетов при выставлении счетов-фактур организациями, не являющимися плательщиками НДС, организациями, освобожденными от обязанностей налогоплательщика (в соответствии со статьей 145 НК РФ) и организациями, осуществляющими операции, освобожденные от НДС.

Имеет ли право на вычет покупатель товара?

ФНС РФ в своих разъяснениях от 25.03.16 №СД-4-3/5153 отмечает, что при выставлении счета-фактуры организацией по операциям, освобожденным от налогообложения НДС, покупатель товаров (работ, услуг, имущественных прав) имеют право на вычет НДС. Такой вывод налоговые органы формулирую впервые. Ранее позиция МФ и ФНС состояла в том, что, если по освобожденным операциям, перечисленным в пункте 2 статьи 149 НК РФ, выставлен счет-фактура, то покупатель не вправе применить налоговый вычет. Новая позиция налоговых органов основана на Постановлении Конституционного суда от 3.06.14 № 17П.

Перенос вычетов на последующие налоговые периоды.

Спорный вопрос, связанный с возможностью переноса налоговых вычетов в пределах трех лет, возник после внесения в статью 172 НК РФ нового пункта 1.1 (в редакции Федерального закона от 28.11.14 №382-ФЗ).

Дело в том, что в этом пункте возможность переноса налоговых вычетов в пределах трех лет прямо связана с вычетами, перечисленными в пункте 2 статьи 171 НК РФ.

В соответствии с пунктом 2 статьи 171 НК РФ вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации либо уплаченные налогоплательщиком при ввозе товаров на территорию Российской Федерации. Товары (работы, услуги, имущественные права) должны быть приобретены или ввезены для совершения облагаемых налогом операций или перепродажи.

Таким образом, в пункте 2 статьи 171 НК РФ не предусмотрено право переноса налоговых вычетов в пределах трех лет по пунктам 3-12 статьи 171 НК РФ, в частности, вычеты налоговых агентов, вычеты налогоплательщиков при возврате товаров, вычеты по авансам и так далее. Именно такие разъяснения дал Минфин РФ, например, в письме от 30.07.11 №03-07-11/44082 отмечается, что при возврате товара вычет производится после

отражения в учете корректирующих операций, но не позднее 1 года с момента возврата товара (пункт 4 статьи 172 НК РФ). В письме от 09.04.15 №03-07-11/20290 МФ РФ сделан вывод, что по «агентскому» НДС вообще нет права переноса вычета в течение 3-х лет, так как эта ситуация не входит в состав нормы пункта 2 статьи 171 НК. В письме от 21.07.15 №03-07-11/41908 МФ отмечает, что вычет по авансам, возвращенным покупателям, можно перенести максимум на год. Аналогичные обобщенные выводы можно найти и в письме МФ РФ от 09.04.15 №03-07-11/20290.

На наш взгляд, письма МФ РФ соответствуют нормам статьи 172 НК, где прямо перечислены предельные сроки для применения вычетов по отдельным ситуациям.

Что же делать, если эти сроки (более короткие по сравнению со сроком переноса вычета по пункту 2 статьи 171 НК РФ) пропущены? Теряет ли налогоплательщик право на вычет?

Ответ содержится в пункте 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.14 №33(цитата):

«В силу пункта 2 статьи 173 НК РФ положительная разница, образовавшаяся в результате превышения суммы налоговых вычетов над суммами налога, исчисленного по облагаемым операциям, подлежат возмещению налогоплательщику из бюджета при условии подачи им налоговой декларации до истечения установленного данным пунктом трехлетнего срока.

Поскольку указанной нормой не предусмотрено иное, налоговые вычеты могут быть отражены налогоплательщиком в налоговой декларации за любой из входящих в соответствующий трехлетний срок периодов.

При этом правило пункта 2 статьи 173 НК РФ о трехлетнем сроке подачи налоговой декларации должно быть соблюдено налогоплательщиком и в случае включения им налоговых вычетов в подаваемую уточненную декларацию».

Исходя из приведенной цитаты, представляется правомерным следующий вывод.

По вычетам в соответствии с пунктом 2 статьи 171 НК трехлетний срок для переноса вычета предполагает включению «опоздавшей» суммы в декларацию текущего периода в пределах трех лет. По вычетам, предоставляемым в соответствии с другими пунктами статьи 171 НК РФ, вычеты также могут быть предоставлены в течение трех лет, но путем подачи уточненной налоговой декларации. Такой порядок не будет противоречить нормам налогового законодательства.

Вычеты по международной перевозке.

Организациям, осуществляющим деятельность по осуществлению международных перевозок, облагаемой по ставке ноль процентов, будет интересно Определение Верховного суда от 26.01.2016 №304-КГ15-18260 по делу А27-1682/2015.

В Определении содержится вывод о том, что реализация услуг, непосредственно связанных с оказанием услуг по организации международной перевозки и транспортировки товара в режиме экспорта, подлежат обложению НДС по ставке ноль процентов. В случае выставления экспортеру контрагентом счета-фактуры со ставкой 18 процентов (например, контрагентом, осуществляющим подачу вагонов под погрузку товаров, отправляемых в таможенном режиме экспорта – как это было в вышеуказанном деле) вычет по таким счетам-фактурам не правомерен.

Возникает вопрос: куда же отнести суммы НДС, выставленного контрагентами по международной перевозке, той организации, которой «с ошибкой» выставлены счета-фактуры с НДС по ставке 18 процентов? Есть опасения, что эти суммы не будут приняты на затраты, глава 25 НК РФ оснований для этого не содержит. Подождем ответа

официальных органов – или дождемся новой арбитражной практики.

Изменение вычетов в случае установления необоснованной налоговой выгоды.

В Апелляционном определении Верховного суда РФ от 12.05.16 №АПЛ16-124 отмечено, что выявленная (доказанная в рамках выездной или камеральной проверки) необоснованная налоговая выгода в виде уменьшения налоговой обязанности предполагает ее суммовую оценку. При этом НК РФ не предусматривает закрытый перечень способов оценки размера необоснованной налоговой выгоды и не содержит запрета на использование при ее оценке методов, установленных главой 14.3 НК РФ. Аналогичный вывод содержится в Решении Верховного суда от 01.02.2016 №АКПИ15-1383. Таким образом, пересчитать вычеты в сторону уменьшения на основе главы 14.3 налоговые органы могут в процессе выездной или камеральной проверки, несмотря на то, что функция контроля за сделками относится к компетенции Федерального налогового органа.

Обратите внимание! Ключевым моментом для возможности применения корректировки цен на основе методов определения рыночных цен, содержащихся в главе 14.3, по мнению судебных органов, является доказательство получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды. Сам по себе факт взаимозависимости организаций еще не является основанием для доведения цен до уровня рыночных. Это отмечено в Определении Верховного суда РФ от 11.04.16 №308-КГ15-16651.

Восстановление вычетов при списании товара.

Минфин в своих разъяснениях продолжает настаивать на том, что при списании морально устаревших товаров необходимо восстанавливать ранее примененные вычеты (письмо МФ РФ от 21.01.16 №03-03-06/1/1997). Эта позиция противоречит арбитражной практике. Суды считают, что все случаи, когда необходимо восстанавливать вычеты, перечислены в пункте 3 статьи 170 НК РФ. В этом пункте не названо такое основание для восстановления вычетов как списание морально устаревшего

товара. Следовательно, оснований для восстановления вычета нет. Эта позиция выражена в Постановлении ФАС Центрального округа от 24.02.16 №А09-4959/2015 и пункте 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.14 №33. Главным условием применения вычета является приобретение товара для операций, облагаемых НДС. Если впоследствии товар списан по причинам, не связанным с реализацией или безвозмездной передачей, применение вычета правомерно и оснований для его восстановления нет.

Безупречное заполнение первичных документов и счетов-фактур остается.

Региональные арбитражные суды отмечают важность наличия документов, оформленных в соответствии с действующим законодательством.

В Постановлении АС СЗО от 5.02.16 №Ф07-1769/15 по делу А26-10424/2014 отмечено, что первичные документы, подписанные неустановленными лицами, не могут являться основанием для применения вычета. В представленных документах отсутствовали расшифровки подписей и должностей лиц, ответственных за совершение операции, не имелось оттисков печати, таким образом, были нарушены требования статьи 9 Федерального закона от 06.12.11 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете».

В Постановлении АС СЗО от 6.06.16 № Ф07-1235/16 по делу №А26-1429/2015 вычеты были признаны неправомерными, так как подписи на счетах-фактурах принадлежали неустановленным лицам. Это установила почерковедческая экспертиза.

В Постановлении АС СЗО от 24.08.16 №Ф07-6092/2016 вычеты были признаны неправомерными, так как счета-фактуры были подписаны факсимильной подписью, что подтвердили данные произведенной экспертизы. Ссылки налогоплательщика на реальность операции и отсутствие необоснованной налоговой выгоды не были приняты во внимание. Арбитражный суд в данном случае ссылаясь на Постановление Президиума ВАС от

27.09.11 №4134/11, в котором был впервые в арбитражной практике сформулирован этот вывод. Верховный суд также неоднократно подтверждал эту позицию.

Оформление первичных документов в бумажном виде приводят к возможным дополнительным рискам в вопросе вычета НДС. Необходимо принимать все возможные меры для получения от поставщиков безупречных первичных документов и счетов-фактур. Требования о безупречном оформлении документов возможно включать в договора, а также инструктировать своих сотрудников, которые заняты приемом товара и первичных документов. Рекомендуется предпринимать все возможные действия для внедрения электронного документооборота. Новые электронные форматы счетов-фактур и товарных накладных утверждены ФНС РФ в приказах соответственно от 24.03.16 №ММВ-7-15/155@ и от 20.05.16 №ММВ-7-15/329@/. Применение новых форматов обязательно в случае перехода на электронный документооборот с 1.07.2017 года, до этого возможно и применение старых форматов.

Применение электронных документов решает все проблемы, связанные с возможным признанием недостоверности первичных документов и счетов-фактур, и существенно облегчает взаимодействие с налоговыми органами.

Изучайте арбитражную практику – критерий истины!

ОЧЕРЕДНОСТЬ УДЕРЖАНИЙ ПО ИСПОЛНИТЕЛЬНЫМ ДОКУМЕНТАМ

Морозова Ирина Владимировна,
эксперт-консультант по вопросам учета труда и заработной платы

При получении исполнительного листа на сотрудника нужно помнить о том, на какие виды доходов не может быть обращено взыскание, учитывать максимально возможный

процент удержания по исполнительному листу и очередность погашения нескольких исполнительных листов.

Удержания по исполнительным документам производятся на основании норм Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» и Семейного кодекса РФ (Федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ).

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 31 июля 2008 года № 579 «О бланках исполнительных листов», для федеральных арбитражных судов, федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей субъектов Российской Федерации утверждена общая форма бланка исполнительного листа. С февраля 2009 года были введены новые бланки, которые распечатаны на специальной бумаге и имеют защитные водяные знаки, исключающие их подделку, имеют сквозную нумерацию с указанием порядкового номера и выдаются под роспись.

Получение и регистрация исполнительных документов.

Статьей 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 02.10.2007 № 229-ФЗ предусматривается следующий перечень исполнительных документов:

- исполнительные листы, выданные судами общей юрисдикции и арбитражными судами;
- судебные приказы;
- нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии;
- акты органов, осуществляющих контрольные функции о взыскании денежных средств;
- судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях;
- постановления судебного пристава-исполнителя;
- акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Регистрация исполнительного листа.

Основанием для удержаний является оригинал исполнительного документа, либо его дубликат, который по своей юридической силе приравнивается к оригиналу. А вот на основании копии исполнительного документа удержания производить недопустимо. Поэтому, если работодателю поступила копия исполнительного документа на работника, ее можно вернуть отправителю, запросив оригинал, либо вообще не предпринимать никаких действий.

Все исполнительные документы нужно регистрировать в специальном журнале (книге) и хранить как бланки строгой отчетности. Форму такого журнала (книги) организация вправе разработать самостоятельно, при этом возможность применения данной формы должна быть предусмотрена учетной политикой. Журнал учета исполнительных документов может быть оформлен следующим образом:

<i>Входящий №</i>	<i>Дата поступления ИД</i>	<i>Наименование, №, дата ИД</i>	<i>ФИО должника</i>	<i>Наименование взыскателя</i>	<i>Сумма взыскания</i>	<i>Сущность взыскания</i>	<i>Размер удержаний</i>	<i>Результат исполнения (с указанием реквизитов)</i>

О поступлении на исполнение постановления об обращении взыскания на доходы должника уведомляется судебный пристав-исполнитель, вынесший постановление, путем направления в 3-дневный срок с момента поступления постановления заполненного обратного уведомления, прилагаемого к постановлению. Обратное уведомление может быть направлено по почте заказным письмом либо иным способом, позволяющим удостовериться в получении документа адресатом.

В случае поступления в организацию ошибочно направленного постановления (должник не работает в данной организации либо уволен на момент поступления постановления) поступившие документы незамедлительно (в день поступления либо не позднее следующего рабочего дня) направляются судебному приставу-исполнителю, вынесшему постановление.

В случае, если должник трудоустроен в организации, но по каким-либо причинам не получает заработную плату (находится в отпуске без сохранения заработной платы, имеется задолженность по заработной плате и т.п.), исполнительный документ подлежит приему и регистрации, а о причинах, препятствующих удержанию денежных средств, уведомляется судебный пристав-исполнитель.

Для каждого исполнительного документа рекомендуется завести контрольный лист, в который заносятся сведения о размерах выплаченной заработной платы и произведенных удержаниях.

Контрольный лист может быть оформлен следующим образом:

<i>Месяц</i>	<i>Сумма заработной платы после удержания налогов</i>	<i>Удержано</i>	<i>в том числе</i>	
			<i>текущие платежи</i>	<i>на погашение задолженности</i>
ИТОГО:				

Хранение исполнительных документов.

Ответственность за сохранность полученных исполнительных документов несет работодатель, который издает приказ о назначении отдельного работника, ответственного за хранение исполнительных документов и их регистрацию (например, менеджера по кадрам). Если же ответственный

работник не назначен, то ответственность лежит на самом руководителе.

Исполнительные документы рекомендуется хранить как документы строгой отчетности в сейфах. Об этом сказано в Приложении 1 к Методическим рекомендациям по порядку исполнения требований исполнительных документов о взыскании алиментов № 01-16 от 19 июня 2012 года (памятка для руководителей и организаций по вопросам удержания и перечисления денежных средств из заработной платы и иных доходов должника по исполнительным документам).

Возврат исполнительного листа.

Полученный работодателем исполнительный документ подлежит возврату в следующих случаях:

- если исполнительный документ пришел на уже уволенного работника – его необходимо вернуть отправителю (судебному приставу или взыскателю) с сопроводительным письмом.
- если работник, из доходов которого производились удержания по исполнительному документу, уволился – исполнительный документ необходимо вернуть отправителю в срок, не позднее рабочего дня, следующего за днем увольнения. В такой же срок нужно сообщить судебному приставу и взыскателю по исполнительному листу об увольнении должника, указав сумму произведенных удержаний (п. 4 ст. 98 Федерального закона № 229-ФЗ).
- если удержания по исполнительному документу прекращены в связи с исполнением указанных в нем обязательств, его необходимо вернуть отправителю с сопроводительным письмом.

В отметке о произведенных удержаниях бухгалтеру нужно указать:

- размер удержаний;

- фактически удержанные суммы;
- номера платежных поручений (квитанции);
- даты перечисления удержанных сумм, остаток задолженности.

Отметка о произведенных удержаниях заверяется печатью организации и подписью должностного лица (к примеру, бухгалтера или руководителя организации).

При возврате постановления бухгалтерия также указывает сведения о новом месте работы должника, если оно известно. Постановление направляется в структурное подразделение судебных приставов, должностным лицом которого было вынесено постановление, заказной почтой либо иным способом, позволяющим удостовериться в получении документов адресатом.

Факт возврата исполнительного документа нужно зафиксировать в журнале регистрации (если он ведется). Кроме того необходимо иметь документальное подтверждение возврата: если документ отправлялся почтой – опись вложения в ценное письмо с проставленным почтовым штемпелем, если документ передавался лично – расписка в получении.

Удержания по исполнительным документам.

После получения исполнительного документа на работника у работодателя появляется обязанность производить удержания из его доходов. Однако на некоторые виды доходов взыскания не распространяются. Закрытый перечень видов доходов, на которые не может быть обращено взыскание, установлен в ст. 101 Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 02.10.2007 № 229-ФЗ:

- 1) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда, причиненного здоровью;
- 2) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда в связи со смертью кормильца;
- 3) денежные суммы, выплачиваемые лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими

служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

4) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов гражданам, пострадавшим в результате радиационных или техногенных катастроф;

5) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов гражданам в связи с уходом за нетрудоспособными гражданами;

6) ежемесячные денежные выплаты и (или) ежегодные денежные выплаты, начисляемые в соответствии с законодательством Российской Федерации отдельным категориям граждан (компенсация проезда, приобретения лекарств и т.д.);

7) денежные суммы, выплачиваемые в качестве алиментов, а также суммы, выплачиваемые на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей;

8) компенсационные выплаты, установленные законодательством Российской Федерации о труде:

а) в связи со служебной командировкой, с переводом, приемом или направлением на работу в другую местность;

б) в связи с изнашиванием инструмента, принадлежащего работнику;

в) денежные суммы, выплачиваемые организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака;

9) страховое обеспечение по обязательному социальному страхованию, за исключением пенсии по старости, пенсии по инвалидности и пособия по временной нетрудоспособности;

10) пенсии по случаю потери кормильца, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета;

11) выплаты к пенсиям по случаю потери кормильца за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации;

12) пособия гражданам, имеющим детей, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета, государственных

внебюджетных фондов, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов;

13) средства материнского (семейного) капитала, предусмотренные Федеральным законом от 29 декабря 2006 года № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»;

14) суммы единовременной материальной помощи, выплачиваемой за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов, внебюджетных фондов, за счет средств иностранных государств, российских, иностранных и межгосударственных организаций, иных источников в связи со стихийным бедствием или другими чрезвычайными обстоятельствами, террористическим актом, смертью члена семьи, в виде гуманитарной помощи, за оказание содействия в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии террористических актов, иных преступлений;

15) суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок, за исключением туристических, выплачиваемой работодателями своим работникам и (или) членам их семей, инвалидам, не работающим в данной организации, в находящиеся на территории РФ санаторно-курортные и оздоровительные учреждения, а также суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок для детей, не достигших возраста шестнадцати лет, в находящиеся на территории РФ санаторно-курортные и оздоровительные учреждения;

16) суммы компенсации стоимости проезда к месту лечения и обратно (в том числе сопровождающего лица), если такая компенсация предусмотрена федеральным законом;

17) социальное пособие на погребение.

Таким образом, удержания производятся с сумм материальной помощи, зарплаты (в том числе премий, оплаты за сверхурочные и работу в выходной, надбавки за вахтовый метод работы и т. п.), пособий по временной нетрудоспособности, отпускных, компенсаций на питание, бензин, за использование

личного транспорта, добровольного медицинского страхования сотрудника, выходных пособий при увольнении, среднего заработка на период трудоустройства при сокращении штата, и т. п.

С суточных и компенсации иных расходов, которые работник несет в связи с направлением в служебные командировки, а также пособий по беременности и родам, по уходу за ребенком и в связи с рождением ребенка удержания по исполнительным листам не производятся.

В соответствии с п. 2 ст.101 Федерального закона № 229-ФЗ, по алиментам на несовершеннолетних детей, а также по обязательствам о возмещении вреда в связи со смертью кормильца, ограничения, установленные пп.1 и пп.4 п.1 ст. 101, не применяются.

Согласно Методическим рекомендациям по порядку исполнения требований исполнительных документов о взыскании алиментов, утвержденным ФССП России 19.06.2012 г. № 01-16, Семейным Кодексом РФ регламентируется особый порядок взыскания алиментов на содержание несовершеннолетних детей. В частности, в ст. 82 СК РФ установлено, что виды заработка, иного дохода, которые получают родители в рублях, в иностранной валюте и из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, определяются Постановлением Правительства от 18.07.1996 г. № 841 «О Перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей».

База для расчета удержаний по исполнительным документам.

Исходя из положений п.1 ст. 99 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ все удержания из заработной платы и иных доходов физического лица должны исчисляться из суммы, оставшейся после удержания налогов. Применительно к

заработной плате речь ведется о налоге на доходы физических лиц (НДФЛ), исчисляемого в соответствии с главой 23 НК РФ.

Согласно ст. 207 НК РФ налогоплательщиками налога на доходы физических лиц признаются физические лица, являющиеся налоговыми резидентами РФ, а также физические лица, получающие доходы от источников в РФ, не являющиеся налоговыми резидентами РФ.

Объектом налогообложения признается доход, полученный налогоплательщиками:

- от источников в РФ и (или) от источников за пределами РФ - для физических лиц, являющихся налоговыми резидентами РФ;
- от источников в РФ - для физических лиц, не являющихся налоговыми резидентами РФ.

Перечень видов доходов, на которые следует начислять НДФЛ, приведены в ст. 208 НК РФ. При определении налоговой базы по удержанию с работника НДФЛ следует учитывать все его доходы, полученные им как в денежной, так и в натуральной форме, а также доходы в виде материальной выгоды, определяемой в соответствии со ст. 212 НК РФ. Если из дохода налогоплательщика по его распоряжению, по решению суда или иных органов производятся удержания, то они не уменьшают налоговую базу. Причем налоговая база определяется отдельно по каждому виду доходов, в отношении которых установлены различные налоговые ставки.

В целях правильного и своевременного исчисления причитающихся к удержанию сумм НДФЛ и перечисления его в бюджет необходимо:

- определить сумму доходов каждого работника по каждой из предусмотренных ставок налогообложения отдельно - в результате устанавливается объект налогообложения;
- уменьшить исчисленную базу на выплаты, не подлежащие обложению налогом на доходы - в результате определяется совокупная облагаемая база по НДФЛ;

- уменьшить налогооблагаемую базу для налоговых резидентов в рамках доходов, облагаемых по ставке 13%, на сумму стандартных, профессиональных и имущественных налоговых вычетов - в результате устанавливается налогооблагаемая база по НДФЛ;
- отразить исчисленные суммы налога в регистрах бухгалтерского и налогового учета;
- перечислить в бюджет исчисленные к удержанию суммы НДФЛ не позднее дня фактического получения средств на оплату труда за вторую половину месяца или в иные сроки, установленные гл. 23 НК РФ.

При этом законодательство не оговаривает, что соответствующие суммы налогов должны быть исчислены только от тех выплат, с которых производятся удержания. Следовательно, расчетная база для исчисления суммы алиментов должна определяться за минусом общей суммы налога на доходы физических лиц, исчисленной за соответствующий месяц.

Пример.

В организацию поступил исполнительный лист на сотрудника, который часто ездит в командировки. На предприятии установлен размер суточных, превышающий 700 рублей. НДФЛ с суммы суточных превышающих 700 рублей рассчитывается на последнее число месяца, в котором утвержден авансовый отчет и удерживается из зарплаты сотрудника. По Постановлению Правительства РФ от 18.07.1996 № 841 с компенсационных выплат в связи со служебной командировкой удержание алиментов не производится. За июнь начислена зарплата в сумме 34483 руб., НДФЛ составил 4483 руб. В этом же месяце сотрудник находился в командировке на территории РФ 5 дней и получил суточные из расчета 1000 руб. в сутки (НДФЛ с суточных составил 195 руб.).

Расчетная база для исчисления суммы алиментов должна определяться за минусом общей суммы НДФЛ, исчисленной за

соответствующий месяц – 29805 руб. (34483 руб. – 4483 руб. – 195 руб.).

Ограничение размера удержаний из заработной платы.

В соответствии со ст. 138 ТК РФ общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать 20 %, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, - 50 % зарплаты, причитающейся работнику.

Ограничения, установленные ст. 138 ТК РФ, не распространяются на удержания из заработной платы при отбывании исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью другого лица, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещении ущерба, причиненного преступлением. Размер удержаний из заработной платы в этих случаях не может превышать 70 %.

При этом 70 процентов - это максимальный размер удержания только по конкретным, перечисленным в законе основаниям. Поэтому если такие удержания составляют менее 70 процентов заработной платы, то удерживать по остальным исполнительным документам из оставшейся до этого размера части нельзя (письмо Роструда от 30.05.2012 № ПГ/3890-6-1). Следовательно, если на работника поступило несколько исполнительных листов, один из которых связан с взысканием алиментов на детей, то 70-процентное ограничение удержаний из заработной платы работника применяется только к этому исполнительному листу, а для удержаний по другим исполнительным листам действует 50-процентное ограничение размера удержаний.

Ограничения размеров удержания из заработной платы и иных доходов должника-гражданина не применяются при обращении взыскания на денежные средства, находящиеся на счетах должника, на которые работодателем производится зачисление заработной платы, за исключением суммы последнего

периодического платежа (ч. 4 ст. 99 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ). Это означает, что от последней зарплаты приставы с помощью банка смогут удержать не более 50% (70%), а все, что было накоплено ранее, они вправе полностью взыскать в счет уплаты долга.

Очередность удержаний по исполнительным документам.

Поскольку удержания по исполнительному документу производятся с учетом ограничений, то необходимо контролировать, чтобы размер удержаний не превышал максимально допустимый, установленный законом. Если же на одного работника имеется несколько исполнительных документов, то удержания по ним должны производиться в порядке очередности.

Очередность удержания	Вид удержания	Ограничение удержания
Первая очередь	Алименты на несовершеннолетних детей; возмещение вреда, причиненного здоровью другого лица; возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца; возмещение ущерба, причиненного преступлением, компенсация морального вреда.	70 % в совокупности от суммы дохода за вычетом НДФЛ (п. 2, 3 ст. 99 Федерального закона № 229-ФЗ)
Вторая очередь	Выходное пособие, оплата труда лиц, работающих (работавших) по трудовому	50 % в совокупности от суммы дохода за

	договору, выплата вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности, возмещение материального ущерба и другие виды удержаний.	вычетом НДФЛ (п. 2, 3 ст. 99 Федерального закона № 229-ФЗ)
Третья очередь	Обязательные платежи в бюджет и во внебюджетные фонды.	
Четвертая очередь	Другие требования, например, долг по кредиту.	

При поступлении в адрес одного сотрудника нескольких исполнительных документов должностным лицом бухгалтерии должно неукоснительно исполняться правило очередности удержаний:

- удержания второй очереди производятся только после погашения в полном объеме удержаний первой очереди (п. 2 ст. 111 Федерального закона № 229-ФЗ);
- удержания одной очереди в пределах максимального размера распределяются между всеми взыскателями этой очереди пропорционально причитающимся им суммам (п. 3 ст. 111 Федерального закона № 229-ФЗ).

Требования по исполнительным листам одной очереди погашаются пропорционально суммам, которые нужно удержать по каждому из них (ч. 3 ст. 111 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ, гл. IV Методических указаний ФССП России от 19 июня 2012 г. № 01-16). Сумму, которую необходимо удержать по одному исполнительному листу одной очереди, рассчитывается по формуле:

Размер удержаний по одному исполнительному листу в месяц = Общая сумма удержаний по исполнительному листу /

Общая сумма удержаний по всем исполнительным листам одной очереди * Максимальный размер удержаний с сотрудника в месяц

Долги по нескольким исполнительным листам одной очереди требуется удерживать одновременно (ч. 3 ст. 111 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ). В такой ситуации общая сумма взыскания будет зависеть от того, укладывается ли общая ежемесячная сумма удержаний по всем листам в лимит. Если сумма ежемесячных удержаний по всем листам меньше лимита, то в этом случае долг надо взыскать полностью.

Пример.

На работника Иванова пришло два исполнительных листа одной очереди:

- *по первому с него взыскиваются алименты на детей в размере 1/3 месячного дохода.*
- *по второму - алименты в твердой сумме в размере 25000 руб. в месяц (на ребенка от другого брака).*

*Зарплата Иванова за сентябрь 2016 года составила 85000 руб. Стандартные налоговые вычеты ему не предоставляются. Базовый доход, на основании которого определяется максимальный размер удержаний, составил: 85000 руб. – 85000 руб. * 13% = 73950 руб.*

*Максимальный размер удержаний из дохода Иванова равен: 73950 руб. * 70% = 51765 руб.*

Размер удержаний по двум исполнительным листам одной очереди составляет:

*51765 руб. * 1/3 + 25000 руб. = 42255 руб.*

Эта сумма укладывается в максимальный лимит (42255 < 51695). Значит, именно столько бухгалтер вправе удержать из зарплаты работника за сентябрь.

Если сумма ежемесячных удержаний по всем листам больше лимита, то в этой ситуации долги удерживают пропорционально сумме по каждому из листов (ч. 3 ст. 111 Федерального закона № 229-ФЗ, глава IV Методических рекомендаций № 01–16).

Пример.

На основании исполнительного листа с доходов сотрудника Иванова взыскиваются алименты в размере 1/3 месячного дохода. В октябре в организацию поступил еще один исполнительный лист на возмещение Ивановым ущерба, нанесенного другому гражданину (ущерб причинен преступлением). Размер ущерба установлен в твердой сумме - 65000 руб. Зарплата Иванова за октябрь составляет 85000 руб. Стандартные налоговые вычеты ему не предоставляются.

*Максимальный размер удержаний из дохода Иванова равен: 85000 руб. – 85000 руб. * 13% = 73950 руб.*

*Размер удержаний по листам одной очереди составляет: 51695 руб. * 1/3 + 65000 руб. = 82231,67 руб.*

Эта сумма превышает максимально возможную сумму удержаний. Поэтому в октябре удержания по исполнительным листам производят в размере 73950 руб., в том числе:

- в уплату алиментов – 15496,24 руб. (51695 руб. * 1/3 / 82231,67 руб. * 73950 руб.);*
- в возмещение нанесенного ущерба – 58453,76 руб. (65000 руб. / 82231,67 руб. * 73950 руб.).*

Оставшаяся часть непогашенных обязательств в размере 8281,76 руб. (82231,67 руб.- 73950 руб.) будет удержана из дохода Иванова в следующем месяце.

Если на работника пришло два исполнительных листа разной очереди, долг по второму из них удерживается только после погашения задолженности по первому листу. В этом случае надо учитывать, что повышенный 70-процентный лимит удержаний,

установленный для алиментов, не распространяется на листы следующих очередей. Для них лимит все равно остается 50-процентным.

Если сумма удержания по каждому листу укладывается в лимит, то в этом случае надо полностью взыскать сумму по всем листам.

Пример.

Организация на основании исполнительного листа взыскивает с доходов Иванова алименты в размере 25 процентов месячного дохода. В сентябре в организацию поступил еще один исполнительный лист на взыскание с Иванова 10000 руб. в погашение не возвращенного кредита. Ежемесячная зарплата Иванова составляет 50000 руб. Стандартные налоговые вычеты работнику не предоставляются.

Базовый доход, на основании которого определяется максимальный размер удержаний, составил:

$$50000 \text{ руб.} - 50000 \text{ руб.} * 13\% = 43500 \text{ руб.}$$

*В первую очередь из дохода Иванова бухгалтер удержал алименты: $43500 \text{ руб.} * 25\% = 10875 \text{ руб.}$*

*Во вторую очередь из дохода Иванова бухгалтер удержал задолженность по кредиту. Максимальный размер удержания по данному листу составляет 50 процентов от суммы заработка. При этом часть от этого лимита уже направлена на алименты. Следовательно, бухгалтер рассчитал сумму возможного удержания следующим образом: $43500 \text{ руб.} * 50\% - 10875 \text{ руб.} = 10875 \text{ руб.}$*

Таким образом, бухгалтер уже в сентябре может удержать всю сумму задолженности по кредиту, так как она укладывается в лимит ($10000 < 10875$).

Если общая сумма по всем листам не укладывается в лимит, то в этом случае сначала надо взыскать долг по первому листу.

При этом второй лист будет ждать исполнения до тех пор, пока не закроется задолженность по предыдущему.

Пример.

Организация на основании исполнительного листа взыскивает с доходов Иванова алименты в размере 50 процентов месячного дохода. В сентябре в организацию поступил еще один исполнительный лист на взыскание с Иванова 10000 руб. в погашение не возвращенного кредита. Ежемесячная зарплата Иванова составляет 50000 руб. Стандартные налоговые вычеты работнику не предоставляются.

В таком случае удержать с Иванова задолженность по кредиту не получится до тех пор, пока он платит алименты на всех детей. Ведь для нее максимальный лимит составляет 50 процентов и до 70 процентов он не увеличивается.

В исполнительном документе, помимо основного долга, указываются суммы сборов, обязательных к удержанию. При распределении взысканных сумм соблюдается следующий порядок:

- удовлетворение требований взыскателя в полном объеме;
- возмещение расходов по исполнительному производству;
- исполнительский сбор;
- штрафы, наложенные службой судебных приставов.

Суммы, удержанные по исполнительным документам, необходимо перечислить взыскателю в трехдневный срок со дня каждой выплаты дохода работнику (п. 3 ст. 98 Федерального закона № 229-ФЗ). Платежные реквизиты взыскателя должны указываться в исполнительном документе. Если в исполнительном документе содержится только почтовый адрес взыскателя, то перечислять удержанные суммы придется почтовым переводом. При этом расходы на перечисление удержаний в адрес взыскателя (комиссия банка, почтовые расходы) должны осуществляться за счет работника.

Удержания по исполнительным листам в бухучете.

В бухгалтерском учете удержание из заработной платы работника на основании исполнительного документа отражается записями по кредиту счета 76 «Расчеты с разными дебиторами и кредиторами», к которому целесообразно открыть отдельный субсчет, например «Расчеты по исполнительным листам». Этот субсчет следует зафиксировать в рабочем плане счетов бухгалтерского учета, являющемся составной частью бухгалтерской учетной политики организации.

Суммы удержаний и расходы, связанные с удержаниями по исполнительным документам (например, почтовый сбор, плата банку за перевод средств), отражаются по счетам учета следующими проводками:

<i>Дебет</i>	<i>Кредит</i>	<i>Содержание операции</i>
70	76 субсчет «Расчеты по исполнительным листам»	Произведено удержание из заработной платы работника на основании исполнительного документа
76 субсчет «Расчеты по исполнительным листам»	50(51)	Удержанная сумма выплачена взыскателю.
70	76 субсчет «Расчеты по исполнительным листам»	Удержаны из заработной платы расходы, связанные с удержаниями по исполнительным листам

<i>73 субсчет «Расчеты по возмещению расходов на алименты»</i>	<i>76 субсчет «Расходы на выплату алиментов»</i>	<i>Учтена сумма расходов, подлежащая возмещению.</i>
<i>50(51)</i>	<i>73 субсчет «Расчеты по возмещению расходов на алименты»</i>	<i>Внесена сумма расходов, подлежащих возмещению работодателю.</i>

Сумма задолженности плательщика перед работодателем, возникшая в связи с переводом взыскиваемых сумм их получателю, признается расходом по совершению исполнительных действий (п. 3 ч. 2 ст. 116 Федерального закона № 229-ФЗ). Данная задолженность может быть возмещена работником добровольно либо взыскана принудительно на основании постановления судебного пристава-исполнителя, утвержденного старшим судебным приставом или его заместителем (ч. 3 ст. 117 Федерального закона № 229-ФЗ).

Пример.

*За январь 2016 года работнику начислена заработная плата в размере 12000 руб. и удержан НДФЛ 13% (12000 руб. * 0,13) – 1560 руб. Стандартный вычет на ребенка работнику не предоставляется, он отказался от его получения в пользу второго родителя.*

*Размер алиментов на несовершеннолетнего ребенка (по первому исполнительному листу)- 25%. Сумма удержания по исполнительному листу составит: 2610 руб. ((12000 руб. – 1560 руб.) * 0,25).*

Размер взыскания в счет погашения задолженности по налогам (по второму исполнительному листу), относящейся к третьей очереди, составляет 50%, то есть максимально

возможный размер удержаний из заработной платы по данному виду требований. Однако, учитывая, что 25% заработной платы должны быть удержаны в качестве алиментов, в целях погашения задолженности по налогам из заработной платы следует удержать не более 2610 руб. $((12000 \text{ руб.} - 1560 \text{ руб.}) * 0,5 - 2610 \text{ руб.})$. Оставшуюся часть задолженности по налогам, которую работодатель не имеет права удержать в этом месяце, в размере 2610 руб. $(5220 - 2610)$ следует удержать в следующих месяцах.

В отношении указанных операций вносятся записи:

Дебет 70 Кредит 76 субсчет «Расчеты по исполнительному листу (взыскание алиментов на несовершеннолетнего ребенка)» – 2610 руб. — взысканы по исполнительному листу алименты;

Дебет 70 Кредит 76 субсчет «Расчеты по исполнительному листу (взыскание задолженности по налогам)» – 2610 руб. — удержана часть взыскиваемой задолженности по налогам;

Дебет 76 субсчет «Расчеты по исполнительным листам (взыскание алиментов на несовершеннолетнего ребенка)» Кредит 50 (51) – 2610 руб. — выплачена удержанная сумма взыскателю;

Дебет 76 субсчет «Расчеты по исполнительным листам (взыскание задолженности по налогам)» Кредит 50 (51) – 2610 руб. — выплачена удержанная сумма взыскателю.

Допустим, что на этого же работника в феврале 2016 года поступили исполнительный лист из банка о направлении 25% от дохода (просроченная задолженность по кредиту) и исполнительный лист о возмещения ущерба, причиненного преступлением, в размере 50% заработной платы работника. Заработная плата сотрудника за февраль 2016 года составила 25000 руб.

Взыскания банка относятся к четвертой очереди, а возмещения ущерба, причиненного преступлением, — к первой.

Доход за февраль после удержания НДФЛ составит: 21750 руб. $(25000 \text{ руб.} - 25000 \text{ руб.} * 0,13)$.

*Величина удержаний по алиментам в текущем месяце составит: 5437,50 руб. (21750 руб. * 0,25), а в счет возмещения вреда, причиненного преступлением, — 10875 руб. (21750 руб. * 0,5); в сумме удержания первой очереди — 16312,50 руб., что больше максимально возможной величины удержаний: 15225 руб. (21750 руб. * 0,7).*

Поскольку взысканная с должника денежная сумма недостаточна для удовлетворения требований одной очереди в полном объеме, то они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме, указанной в исполнительном документе (ч. 3 ст. 111 Федерального закона № 229-ФЗ): в счет алиментов — 5075 руб., в счет возмещения вреда, причиненного преступлением, — 10150 руб.

При недостаточности суммы требования с иной очередностью (погашение задолженности по налогам и по кредиту) в этом месяце не удовлетворяются.

Ответственность должностных лиц.

Основными нарушениями законодательства об исполнительном производстве, которые допускаются работодателями и выявляются при проверке, являются:

- нарушение периодичности взыскания;
- задержка перечисления денежных средств взыскателю;
- несвоевременное возвращение исполнительных документов при увольнении должника.

Правильность удержания и перечисления алиментов проверяет судебный пристав, который может прийти с плановой проверкой, или по заявлению получателя (п. 2 ст. 12 Федерального закона от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах»).

Административная ответственность.

В соответствии с п. 16, ч. 1 ст. 64, ч. 2 ст. 12 Федерального закона 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах» судебный пристав-исполнитель вправе проводить проверку правильности

удержания и перечисления денежных средств по судебному акту, акту другого органа или должностного лица по заявлению взыскателя или по собственной инициативе. При проведении такой проверки организация или иное лицо, указанные в ч. 1 ст. 9 Федерального закона а, обязаны представить судебному приставу-исполнителю соответствующие бухгалтерские и иные документы.

По факту проверки судебный пристав-исполнитель составляет соответствующий акт, в котором указывает выявленные нарушения законодательства об исполнительном производстве (или их отсутствие). Копия акта вручается должностному лицу (руководителю организации, главному бухгалтеру).

При проверке бухгалтерий судебный пристав-исполнитель также обращает внимание на нарушения трудового законодательства при начислении и выплате заработной платы и сообщает о выявленных фактах в Государственную инспекцию труда в РК, а также устанавливает факты выплаты заработной платы в размере ниже среднеотраслевого уровня и сообщает об этом в территориальные органы ФНС России.

За невыполнение гражданами или должностными лицами законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве, судебный пристав-исполнитель налагает на виновное лицо штраф в порядке и размере, которые установлены законодательством РФ об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 17.14. КоАП РФ, за нарушение законодательства об исполнительном производстве предусмотрена следующая ответственность в виде административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Также в ходе проверок бухгалтерий судебные приставы-исполнители при установлении нарушений, предусмотренных законодательством об административных правонарушениях

(ст.17.8, ст. 19.7 КоАП РФ) вправе составлять протоколы об административных нарушениях и направлять материалы в суд для решения вопроса о привлечении должностного лица к административной ответственности.

Гражданско-правовая ответственность.

Если по вине лиц, выплачивающих должнику заработную плату, с должника будет удержана, но не будет перечислена денежная сумма, то взыскатель, в соответствии со ст. 118 Федерального закона № 229-ФЗ, вправе обратиться в суд с иском о взыскании денежной суммы. Предприятие в дальнейшем может поставить вопрос о материальной ответственности лица, виновного за причиненные убытки.

Уголовная ответственность.

Если в действиях должностного лица будут установлены признаки состава преступления, то судебный пристав-исполнитель вносит представление о привлечении указанного лица к уголовной ответственности в соответствии со ст. 315 УК РФ. Злостное неисполнение вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению (например, не удержание алиментов) наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет (ст. 315 УК РФ).

ИСПРАВЛЕНИЕ ОШИБОК В НАЛОГОВОМ УЧЕТЕ И ОТЧЕТНОСТИ

Прохорова Ольга Игоревна,
налоговый консультант, действительный член палаты
налоговых консультантов Северо-Западного региона,
аттестованный главный бухгалтер, преподаватель Центра
профессионального развития «Аскон»

Аннотация

На практике нередко возникают ситуации, когда после закрытия периода и сдачи отчетности выясняется, что были допущены ошибки при отражении хозяйственных операций. Статья предлагает рассмотреть правила исправления ошибок в налоговом учете и отчетности.

Налоговый Кодекс РФ не дает разъяснений, что относится к ошибкам для целей налогообложения. Поэтому в данном случае можно говорить про неправильное применение норм законодательства, неверные расчеты, а также отсутствие первичных документов в периоде осуществления расходов (Письмо Минфина России от 27.06.2016 N 03-03-06/1/37152).

Налоговое законодательство не позволяет разделить ошибки на существенные и несущественные, следовательно, любые ошибки, допущенные в налоговом учете, надо исправлять в налоговых регистрах. Нормы статьи 120 Налогового кодекса РФ допускают применение штрафных санкций за систематическое несвоевременное или неправильное отражение в регистрах налогового учета хозяйственных операций. Это означает, что за две и более ошибки, допущенные в налоговом регистре в течение календарного года, налоговый инспектор может оштрафовать организацию на сумму 10 000 руб. (пп. 1,3 ст. 120 НК РФ). Штраф вырастет до 30 000 рублей, если подобные нарушения будут

обнаружены в нескольких налоговых периодах (п. 2 ст. 120 НК РФ).

Прежде чем исправлять ошибки, нужно определить период, в котором это можно сделать. Выбрать можно один из двух вариантов:

- пересчитать налоговую базу за период совершения ошибки и представить уточненную декларацию;
- внести исправления в текущем периоде, когда обнаружена ошибка.

Согласно общему правилу, закрепленному в абзаце 2 п. 1 ст. 54 НК РФ, при обнаружении ошибок, относящихся к прошлым налоговым или отчетным периодам, перерасчет налоговой базы и суммы налога производится за период, в котором были совершены указанные ошибки. Если обнаруженная ошибка привела к занижению суммы налога, подлежащей уплате в бюджет, налогоплательщик обязан подать в инспекцию уточненную декларацию (п. 1 ст. 81 НК РФ).

В свою очередь, абзац 3 п.1 ст. 54 НК РФ четко определяет ситуации, при которых можно исправить ошибку в периоде ее выявления:

- если определить период совершения ошибки невозможно;
- если допущенная ранее ошибка привела к излишней уплате налога в бюджет.

Безусловно, исправлять ошибки в периоде их обнаружения выгодно налогоплательщику, так как это избавляет его от необходимости представления уточненной декларации, которая может послужить поводом для проведения дополнительных контрольных мероприятий со стороны налоговых органов. Как показывает практика, использование данного варианта налоговыми органами не приветствуется, нередко возникают разногласия между организациями и проверяющими. Однако суды встают на сторону налогоплательщиков, если выполнены нормы Налогового

кодекса РФ (Постановления ФАС Московского Округа от 09.07.2014 N Ф05-7080/2014, 20.06.2014 N Ф05-6024/2014, АС Западно-Сибирского Округа от 20.07.2015 N Ф04-21208/2015, АС Северо-Западного Округа от 19.06.2015 N Ф07-3463/2015, АС Восточно-Сибирского округа от 25.08.2016 N Ф02-4175/2016). В 2015 году Конституционный Суд РФ вынес Определение от 21.05.2015г. N 1096-О. Коллегия судей не усмотрела в абзаце 3 п.1 ст. 54 НК РФ противоречий Конституции РФ.

Минфин России по возможности старается ограничить количество исправлений, осуществляемых в соответствии с абзацем 3 п. 1 ст. 54 НК РФ, давая разъяснения по применению данной нормы (Письма Минфина России от 07.05.2010 N 03-02-07/1-225, 07.12.2012 N 03-03-06/2/127, от 22.09.2014 N 03-03-06/1/47331, от 22.07.2015 N 03-02-07/1/42067, от 13.04.2016 N 03-03-06/2/21034).

Обобщение писем Минфина России позволяет сделать выводы, что при обнаружении ошибки, допущенной в прошлом периоде, необходимо подавать уточненную декларацию в следующих случаях:

- если ошибка привела к занижению налога на прибыль или налога при упрощенной системе налогообложения, исчисленного к уплате по декларации;

- если ошибка совершена в периоде, когда был получен убыток. Суды поддерживают такой подход (Постановления ФАС Восточно-Сибирского Округа от 25.06.2014 по делу N А33-19216/2013, от 07.04.2014 по делу N А78-7833/2013, ФАС Московского Округа от 04.02.2013 по делу N А40-8920/11-116-23);

- если в результате ошибки в прошедшем периоде были занижены расходы, а в текущем периоде получен убыток;

- если ошибка в расчете налоговой базы по налогу при упрощенной системе налогообложения с объектом "доходы минус расходы" допущена в декларации, по которой уплачен минимальный налог, а ошибка привела к занижению расходов.

По мнению контролирующих органов, любая ошибка, связанная с применением вычета НДС, исправляется только в периоде ее совершения (Письмо Минфина от 25.08.2010 N 03-07-11/363). Это обусловлено тем, что ст. 54 НК РФ применима при обнаружении ошибок (искажений) в исчислении налоговой базы, а налоговые вычеты, в свою очередь, уменьшают не налоговую базу, а исчисленную сумму налога. К аналогичному выводу пришел Верховный Суд РФ в Определениях от 28.08.2014 по делу N 306-ЭС14-631, А55-15433/2013, от 28.08.2014 по делу N 306-ЭС14-374, А55-15154/2013. Но если ошибки в определении НДС уплате не касаются вычета налога, то применение абзаца 3 п. 1 ст. 54 НК РФ вполне законно, на что указывают суды (Постановление АС Московского Округа от 10.03.2016 N Ф05-1387/2016 по делу N А40-108415/2015).

Кроме перечисленных требований финансисты, со ссылкой на ст. 78 НК РФ, настаивают на том, что положения статьи 54 НК РФ должны применяться с учетом трехлетнего ограничения (Письма Минфина России от 07.12.2012 N 03-03-06/2/127, от 13.04.2016 N 03-03-06/2/21034). Однако суды зачастую не разделяют мнение контролирующих органов и строго руководствуются нормами законодательства (Постановления ФАС Московского Округа от 13.02.2014 N Ф05-17548/2013; АС Западно-Сибирского от 20.07.2015 N А81-4348/2014, Определение ВС РФ от 17.11.2015 N 304-КГ15-14256).

Соответственно, в текущем периоде можно без опасений исправить ошибки, обнаруженные за прошлые периоды, если:

- в результате совершения ошибки произошла переплата по налогу за прошлый период;
- в периоде совершения ошибки была сформирована налоговая база и уплачен корректируемый налог;
- налоговая база по данному налогу за текущий период не равна нулю (отсутствует убыток);
- ошибки не касались вычета НДС;

- с момента совершения ошибки прошло не более трех лет.

В заключение следует отметить, что в бухгалтерском учете применяется совершенно иной подход к выявлению и классификации ошибок и исправлять их следует по правилам, предусмотренным ПБУ 22/2010, утвержденным Приказом Минфина России от 28.06.2010 N 63н.

ТРАНСПОРТНЫЙ НАЛОГ И «ПЛАТОН». НОРМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Слонимская Елена Геннадьевна,
специалист по бухгалтерскому учету и налогообложению,
аттестованный аудитор, внутренний аудитор,
заместитель генерального директора крупного предприятия

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы бухгалтерского и налогового учета уплаты в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам общего пользования федерального значения транспортными средствами, имеющими разрешенную массу свыше 12 тонн, административная ответственность за уклонение от уплаты. А также особенности исчисления и уплаты транспортного налога по таким транспортным средствам, введенные изменениями в Налоговый кодекс с 2016 года.

Транспортный налог.

Глава 28. ТРАНСПОРТНЫЙ НАЛОГ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)

Согласно ст. 14 НК РФ транспортный налог является **региональным налогом**. Он формирует доходную часть региональных и местных бюджетов и в федеральный бюджет не зачисляется.

Данный налог устанавливается НК РФ и законами субъектов РФ, вводится в действие в соответствии с НК РФ и региональным законодательством и обязателен к уплате на территории соответствующего субъекта.

Закон Санкт-Петербурга от 04.11.2002 N 487-53 "О транспортном налоге"

Областной закон Ленинградской области от 22.11.2002 N 51-оз "О транспортном налоге"

Транспортный налог входит в систему имущественных налогов, взимаемых вне зависимости от факта использования транспортных средств. Вводя транспортный налог, субъект РФ определяет ставку налога в пределах, установленных НК РФ, порядок и сроки его уплаты. Так, налоговые ставки, установленные п. 1 ст. 361 НК РФ, могут быть увеличены или уменьшены законами субъектов РФ, но не более чем в десять раз.

В соответствии со ст. 357 НК РФ плательщиками транспортного налога признаются лица, на которых в соответствии с законодательством РФ зарегистрированы транспортные средства, признаваемые объектом налогообложения. Следовательно, **обязанность по уплате транспортного налога ставится в зависимость от государственной регистрации транспортного средства**, а не от фактического его наличия или использования налогоплательщиком.

С 1 января 2016 г. Если регистрация автомобиля произошла до 15-го числа соответствующего месяца включительно или снятие автомобиля с регистрации произошло после 15-го числа соответствующего месяца, за полный месяц принимается месяц регистрации или снятия с нее.

Если регистрация автомобиля произошла после 15-го числа соответствующего месяца или снятие транспортного средства с регистрации произошло до 15-го числа соответствующего месяца включительно, месяц регистрации или снятия с учета транспорта не учитывается при определении рассматриваемого коэффициента.

Для целей налога на прибыль транспортный налог и авансовые платежи по нему включаются в прочие расходы на дату начисления независимо от даты уплаты в бюджет (пп. 1 п. 1 ст. 264, пп. 1 п. 7 ст. 272 НК РФ, Письма Минфина от 12.09.2016 N 03-03-06/2/53182, от 21.09.2015 N 03-03-06/53920).

В декларации по налогу на прибыль транспортный налог и авансовые платежи по нему отражаются по строке 041 Приложения N 2 к Листу 02 нарастающим итогом в общей сумме начисленных в отчетном (налоговом) периоде налогов и сборов (п. 7.1 Порядка заполнения декларации).

При УСН с объектом "доходы минус расходы" транспортный налог и авансовые платежи по нему учитываются в расходах на дату уплаты (пп. 22 п. 1 ст. 346.16, пп. 3 п. 2 ст. 346.17 НК РФ).

В разд. 2.2 декларации по налогу при УСН в общей сумме произведенных расходов отражаются нарастающим итогом суммы транспортного налога и авансовых платежей по нему, уплаченные в течение (п. 8.3 Порядка заполнения декларации):

- I квартала - по строке 220;
- полугодия - по строке 221;
- 9 месяцев - по строке 222;
- года - по строке 223.

«Платон».

Федеральный закон от 08.11.2007 N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

В соответствии со ст. 31.1 Федерального закона N 257- движение транспортных средств, имеющих разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения допускается при условии внесения платы в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам такими транспортными средствами.

Согласно ст. 5 Федерального закона N 257-ФЗ в Российской Федерации автомобильные дороги в зависимости от их значения подразделяются на дороги федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также частные автомобильные дороги. Перечень автомобильных дорог общего пользования федерального значения утвержден Постановлением Правительства РФ от 17.11.2010 N 928. Именно за проезд по дорогам, утвержденным названным Постановлением, должна вноситься плата. В случае если автомобиль не проезжает по федеральной автомобильной дороге либо маршрут проходит по платной федеральной дороге, плата не начисляется.

Исключение из данного правила действует в отношении:

- транспортных средств, предназначенных для перевозки людей (кроме грузопассажирских автомобилей-фургонов);
- специальных транспортных средств, оборудованных устройствами для подачи специальных световых и звуковых сигналов и используемых для осуществления деятельности пожарной охраны, полиции, медицинской скорой помощи, аварийно-спасательных служб, военной автомобильной инспекции;
- специальных транспортных средств, осуществляющих перевозку вооружения и военной техники.

При этом под разрешенной максимальной массой транспортного средства понимается масса снаряженного ТС в килограммах с грузом, водителем и пассажирами, указанная в паспорте (свидетельстве о регистрации) транспортного средства в качестве максимально допустимой либо в одобрении типа ТС или свидетельстве о безопасности конструкции автомобиля. Организации, в собственности которых есть грузовики, имеющие разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, с 15 ноября 2015 г. обязаны вносить плату в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам такими транспортными средствами.

Размер платы в счет возмещения вреда, причиняемого автодорогам большегрузами, а также Правила ее взимания установлены Постановлением Правительства РФ от 14.06.2013 N 504. Российская система взимания платы (СВП) с большегрузов носит название "Платон" (является сокращением от словосочетания "плата за тонну"). С момента ее запуска (15.11.2015) оператором, на которого возложены полномочия по обеспечению функционирования названной системы, с перевозчиков взимается плата, которая, в свою очередь, подлежит зачислению в федеральный бюджет. Для обеспечения функционирования названной системы Распоряжением Правительства РФ от 29.08.2014 N 1662-р назначен ее оператор - ООО "ТР-Инвест Транспортные системы".

Конституционность взимания платы с большегрузных автомобилей проверена. Конституционный Суд РФ. постановил Подвергшиеся проверке нормативные правовые акты признаны находящимися в нормативном единстве и не противоречащими Конституции РФ (Постановление от 31.05.2016 N 14-П.)

Размер платы в счет возмещения вреда, причиняемого автодорогам федерального значения большегрузами, а также Правила ее взимания установлены Постановлением Правительства РФ от 14.06.2013 N 504. В соответствии с данным Постановлением размер платы составляет 3,73 руб. за 1 км пути по федеральным трассам. В целях недопущения волны недовольства среди перевозчиков правительство приняло решение на первое время установить к размеру платы корректировочные коэффициенты. Правительство решило пока не повышать плату за проезд большегрузов по федеральным трассам. Тариф 1,5293 руб. за километр пути теперь установлен на неопределенный срок. По прежним правилам с 1 марта эта сумма должна была удвоиться. Плата вносится в счет возмещения вреда, который причиняет федеральным автотрассам транспорт массой свыше 12 т. Документ: Постановление Правительства РФ от 27.02.2016 N 139 Вступило в силу 1 марта 2016 года

Принцип действия системы "Платон".

Для того чтобы бухгалтер смог грамотно отразить в учете внесение проездной платы, он должен четко понимать принцип работы системы "Платон". Согласно п. 3 Правил взимание платы осуществляется с использованием **системы взимания платы (СВП)**, под которой понимается совокупность технически и технологически связанных объектов, обеспечивающих для целей взимания платы сбор, обработку, хранение и передачу в автоматическом режиме данных о движении транспортного средства по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения (далее - по автомобильным дорогам).

В Правилах собраны основные положения относительно порядка взимания платы в счет возмещения вреда, причиняемого автомобильным дорогам большегрузами.

Основной принцип работы системы "Платон" предусматривает авансовую схему платежей. Это означает, что перед тем, как выехать в рейс, владелец (водитель, иное уполномоченное лицо) обязан внести плату. В настоящее время можно и с применением отсрочки. Условия для отсрочки:

- Регистрация в системе «Платон» более двух месяцев
- Юридическое лицо зарегистрировано в РФ
- На ТС установлено бортовое устройство
- Отсутствие неоплаченных административных штрафов за движение по федеральным дорогам без внесения платы
- отсутствие непрерывно в течение полугода просроченной задолженности по внесению платы.

Правилами предусмотрено, что вносить плату владельцы ТС смогут также с помощью сторонних бортовых устройств, требования к которым должны быть установлены Минтрансом. Поскольку в настоящее время указанные требования не утверждены, ни одно стороннее бортовое устройство, имеющееся в наличии у владельца ТС, применяться в СВП "Платон" не может. Информация об устройствах, разрешенных к применению, в свое время будет размещена на сайте оператора (www.platon.ru).

Первое, что должны сделать владельцы большегрузов, - зарегистрировать автомобили в реестре системы. Такая регистрация осуществляется безвозмездно.

В результате регистрации оператор создает персонифицированную запись владельца ТС по каждому автомобилю (если у организации их несколько). В процессе осуществления деятельности по каждому большегрузу будет отражаться информация:

- о маршруте, пройденном ТС, за которым закреплено бортовое устройство;

- о планируемом маршруте в соответствии с маршрутной картой;

- о фактах внесения владельцем ТС оператору платы (размер, дата поступления);

- о факте перечисления оператором в федеральный бюджет платы, перечисленной ему владельцем ТС.

Важно: компания, владеющая несколькими большегрузами, получает единый логин и пароль, при этом она должна зарегистрировать в реестре все имеющиеся автомобили. На каждый из автомобилей открывается отдельный лицевой счет и создается персонифицированная запись. Для удобства система "Платон" предоставляет возможность сформировать группу транспортных средств в привязке к одному лицевому счету.

После регистрации в реестре владелец ТС должен определиться, хочет он автоматизировать процесс внесения платы (для этого ему нужно получить и установить на автомобиль бортовое устройство) либо он предпочитает вносить плату "вручную" путем оформления маршрутных карт.

Если выбран первый вариант, владелец ТС должен обратиться в центр информационной поддержки пользователей, представив туда необходимый пакет документов для заключения договора безвозмездного пользования бортовым устройством (бортовое устройство предоставляется предприятию бесплатно, закрепляется за определенным грузовиком (не может быть

использовано на других машинах). Если в парке предприятия несколько большегрузов, ему предоставляется необходимое количество технических средств. Факт получения владельцем ТС технического средства подтверждается подписанием акта передачи бортового устройства. После его установки и внесения денежных средств на лицевой счет (в случае использования бортового устройства зачисление денежных средств на лицевой счет в размере, необходимом для осуществления поездки по маршруту, является внесением платы в счет возмещения вреда) грузовик может отправляться в поездку.

Лицевой счет владелец ТС вправе пополнить несколькими способами:

- через терминал самообслуживания "Платон" или партнерской сети QIWI;
- через личный кабинет или мобильное приложение банковской картой;
- в офисах "Платон";
- топливными картами Е100 и DKV;
- банковским переводом на расчетный счет оператора

При этом комиссионное вознаграждение, взимаемое банком-отправителем (в случае банковского перевода) или платежным агентом, оплачивается за счет владельца ТС.

После установки бортового устройства в кабине автомобиля при выезде на автомобильную дорогу с помощью навигационных систем определяются географические координаты движущегося автомобиля и с заданной периодичностью через сети сотового оператора отправляются в центр обработки данных. Плата рассчитывается на основании данных, полученных от бортового устройства в автоматическом режиме. Списывается с лицевого счета владельца ТС она также автоматически (поступает на специальный счет оператора). Оператор ежедневно (по состоянию на 1 час 00 минут по московскому времени) перечисляет полученную от владельцев ТС плату (за фактически проделанное расстояние) в федеральный бюджет.

У пользователей системы "Платон" возникает резонный вопрос: какая минимальная сумма должна быть на его лицевом счете? Законодательно эта сумма не определена, но ее должно быть достаточно для продолжения движения автомобиля на ближайшие сутки. Кстати, оператор предупредит пользователя о том, что на его счете денежных средств осталось менее чем на 100 км пути (в кабине водителя загорается специальный индикатор).

В случае неисправности или утраты закрепленного за большегрузом бортового устройства владелец ТС до начала движения должен проинформировать оператора о планируемом маршруте, времени и дате движения транспортного средства, а также внести плату и получить маршрутную карту .

Если по каким-либо причинам организация не установила бортовое устройство, движение на большегрузе по дорогам России возможно только после оформления маршрутной карты (разовой маршрутной карты). Владельцем ТС может быть оформлена разовая маршрутная карта в упрощенном порядке. Ее получение не требует регистрации ТС в реестре системы. Маршрутная карта формируется на бумажном носителе или в электронном виде. При ее составлении указываются:

- начальный и конечный пункты поездки, а также в случае необходимости от одной до 10 промежуточных точек маршрута;
- дата и время начала движения автомобиля по маршруту;
- государственный регистрационный знак ТС, номер свидетельства о регистрации ТС.

Оформление происходит на главной странице сайта www.platon.ru в закладке "Разовая поездка": выбираются страна регистрации ТС, номер свидетельства ТС, государственный регистрационный знак ТС, электронная почта, номер телефона. На адрес электронной почты приходит ссылка, пройдя по которой владелец ТС может закончить оформление маршрутной карты. Оплатить такую карту можно сразу или позже через терминал самообслуживания по номеру забронированной маршрутной карты. Минус в применении данного способа: у плательщика

отсутствует личный кабинет, с помощью которого он может получать персонифицированную информацию.

Автомобиль, на который оформлена маршрутная карта, может двигаться исключительно по оговоренному маршруту. Если возникнет необходимость свернуть с намеченного маршрута, а позднее - на него вернуться, должна быть оформлена дополнительная маршрутная карта. Маршрутная карта действует в течение месяца с даты начала пути, указанной владельцем ТС. До наступления даты начала пути маршрутная карта может быть отменена, после наступления этой даты - нет.

За что предусмотрена административная ответственность?

Статьей 12.21.3 КоАП РФ определено, что движение транспортного средства, имеющего разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения без внесения платы в счет возмещения вреда, причиняемого таким автодорогам названным транспортным средством, если данная плата является обязательной, влечет наложение административного штрафа.

До недавнего времени названная статья предусматривала нешуточные штрафы для организаций (450 000 руб. - если нарушение зафиксировано впервые и 1 000 000 руб. - при повторном нарушении), индивидуальных предпринимателей, должностных лиц, ответственных за движение автотранспорта (40 000 руб. и 50 000 руб. соответственно), а также водителей, допустивших нарушение (5000 руб.).

Федеральным законом N 378-ФЗ в ст. 12.21.3 КоАП РФ внесены существенные поправки, а именно размер штрафа уменьшен в десятки раз. Так, в настоящее время движение без внесения платы влечет наложение административного штрафа на водителей транспортных средств, принадлежащих иностранным перевозчикам, и на собственников (владельцев) транспортных средств, за исключением ТС, принадлежащих иностранным

перевозчикам, в размере 5000 руб. Повторное нарушение законодательства для названных лиц будет караться штрафом в размере 10 000 руб. С наемных водителей, работающих на российских перевозчиков, штраф не будет взиматься вовсе.

А теперь поясним, что применительно к ст. 12.21.3 КоАП РФ понимается под движением ТС без внесения платы. Таковым считается (п. 12 Правил):

1) движение транспортного средства, за которым **закреплено** бортовое устройство, по автомобильным дорогам при выключенном или неисправном бортовом устройстве либо при его отсутствии и без оформления при этом маршрутной карты;

2) движение транспортного средства, за которым **не закреплено** бортовое устройство, по автомобильным дорогам без оформления маршрутной карты;

3) движение транспортного средства, в отношении которого оформлена маршрутная карта, в дату, время или по маршруту, которые не соответствуют указанным в этой маршрутной карте;

4) продолжение движения транспортного средства при израсходовании денежных средств, внесенных владельцем ТС оператору в качестве платы.

Учет бортового устройства оператора системы "Платон".

Получение бортового устройства.

Оператор предоставляет бортовое устройство бесплатно на основании договора безвозмездного пользования (его форма приведена в Приложении 1 к Порядку пользования). Бортовое устройство выдается владельцу ТС, зарегистрированному в реестре транспортных средств системы взимания платы, и закрепляется только за определенным (одним) ТС, зарегистрированным в реестре за данным владельцем (п. 1.1 Порядка пользования).

В качестве документа, подтверждающего факт получения бортового устройства, выступает акт передачи, который составляется по форме, приведенной в Приложении 2 к Порядку

пользования. (Формой договора безвозмездного пользования предусмотрено, что ссудополучатель обязан принять бортовое устройство по акту передачи не позднее трех рабочих дней с даты подписания сторонами договора.)

Поскольку бортовое устройство предоставляется владельцу ТС в безвозмездное пользование (то есть предполагается возврат оборудования) и его использование никак не способствует притоку денежных средств в организацию, то есть получению экономических выгод, его получение не приводит к возникновению в бухгалтерском учете актива (в том числе в виде имущественного права пользования) (Активами считаются хозяйственные средства, контроль над которыми организация получила в результате свершившихся фактов ее хозяйственной деятельности и которые должны принести ей экономические выгоды в будущем (п. 7.2 Концепции бухгалтерского учета в рыночной экономике России, одобренной Методологическим советом по бухгалтерскому учету при Минфине России, Президентским советом ИПБ РФ 29.12.1997))

В то же время с целью организации контроля за наличием и движением бортового устройства его следует учесть на забалансовом счете. Для этих целей можно использовать забалансовый счет 001 "Арендованные основные средства", предусмотренный Планом счетов (Утвержден Приказом Минфина России от 31.10.2000 N 94н) (предназначен для обобщения информации о наличии и движении основных средств, арендованных организацией), или ввести дополнительный счет, например забалансовый счет 012 "Имущество, полученное в безвозмездное пользование". Бортовое устройство отражается на забалансовом счете в оценке, указанной в договоре безвозмездного пользования. Форма договора безвозмездного пользования, представленная в Приложении 1 к Порядку пользования, содержит такое условие: 3.3. В целях определения размера убытков стоимость бортового устройства (за единицу) согласована

сторонами в размере 6822 (шесть тысяч восемьсот двадцать два) руб. 98 коп.

Следовательно, в бухгалтерском учете владельца ТС на дату получения бортового устройства должна появиться такая запись.

Содержание операции	Дебет	Сумма, руб.	Документ
Отражен факт получения бортового устройства от оператора системы взимания платы "Платон"	Забалансовый счет 001 (012)	6822,98	Акт передачи бортового устройства

Возврат бортового устройства.

Согласно п. 5.2 Порядка пользования основаниями для возврата бортового устройства являются:

- отказ владельца ТС от использования бортового устройства;
- неисправность бортового устройства;
- намерение владельца ТС осуществить отчуждение транспортного средства и (или) снять его с учета в Госавтоинспекции;
- исключение ТС или его владельца из реестра транспортных средств системы взимания платы.

Условиями договора безвозмездного пользования установлено, что в случае отчуждения ТС либо передачи прав владения или пользования им ссудополучатель обязан вернуть соответствующее бортовое устройство в течение трех рабочих

дней с даты перехода права собственности на ТС, прав владения или пользования им третьему лицу.

При возврате бортового устройства оператором и владельцем ТС подписывается акт возврата, который составляется по форме, приведенной в Приложении 3 к Порядку пользования. В бухгалтерском учете данный факт находит отражение: бортовое устройство списывается с соответствующего забалансового счета на дату возврата оборудования.

Содержание операции	Кредит	Сумма, руб.	Документ
Отражен факт возврата бортового устройства оператору системы взимания платы "Платон"	Забалансовый счет 001 (012)	6822,98	Акт возврата бортового устройства

Утрата бортового устройства

В случае утраты бортового устройства владелец ТС должен немедленно известить об этом оператора и возместить убытки, а, как мы выяснили ранее, размер убытков - это стоимость бортового устройства. Если виновным лицом в утрате бортового устройства является работник организации - материально ответственное лицо, убытки в соответствующем размере могут быть взысканы с него.

Расчет транспортного налога в отношении большегрузов.

С 03.07.2016 в отношении ТС, имеющих разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, зарегистрированных в

реестре, установлен особый порядок исчисления транспортного налога: в отношении каждого такого ТС сумма транспортного налога, исчисленного за налоговый период, уменьшается на плату за проезд, уплаченную в отношении такого ТС в данном налоговом периоде (п. 5 ст. 1, п. 1 ст. 2 Закона N 249-ФЗ, абз. 12 п. 2 ст. 362 НК РФ)

Чтобы исчислить транспортный налог за грузовик, по которому вносятся платежи в систему "Платон" (в счет возмещения вреда, причиняемого дорогам грузовиками с разрешенной максимальной массой свыше 12 тонн), действуйте так:

1) исчислите налог за год за грузовик в обычном порядке;

2) рассчитайте налог, подлежащий уплате, по формуле (п. 2 ст. 362 НК РФ, Письма Минфина от 25.08.2016 N 03-05-06-04/49670, от 11.08.2016 N 03-05-05-04/47021):

$$\begin{array}{|c|} \hline \text{Сумма транспортного} \\ \text{налога за грузовик} \\ \text{к уплате за год} \\ \hline \end{array} = \begin{array}{|c|} \hline \text{Сумма транспортного} \\ \text{налога за грузовик,} \\ \text{исчисленного за год} \\ \hline \end{array} - \begin{array}{|c|} \hline \text{Плата «Платону», уплаченная} \\ \text{за этот грузовик за год, не бо-} \\ \text{лее начисленных сумм} \\ \hline \end{array}$$

Если результат равен нулю или отрицательный, сумма налога принимается равной нулю.

Важно! Плата "Платону" уменьшает транспортный налог к уплате только по конкретному грузовику и на сумму налога за другие автомобили не влияет (Письмо Минфина от 11.08.2016 N 03-05-05-04/47021).

Если законом субъекта РФ, в котором зарегистрирован грузовик, установлены отчетные периоды по транспортному налогу, то авансовые платежи по грузовику вы исчисляете в обычном порядке (без уменьшения на плату "Платону"), но в бюджет не уплачиваете (п. 2 ст. 363 НК РФ).

Бухгалтерский учет.

Сумма предварительно внесенной оператору платы за проезд не является расходом и отражается в составе дебиторской задолженности (п. п. 3, 16 Положения по бухгалтерскому учету "Расходы организации" ПБУ 10/99, утвержденного Приказом Минфина России от 06.05.1999 N 33н).

Действующими нормативными актами не установлен порядок отражения на счетах бухгалтерского учета операций по начислению платы за проезд и последующего уменьшения транспортного налога (авансовых платежей по транспортному налогу) на сумму платы за проезд, в связи с чем он определяется организацией и закрепляется в учетной политике (п. п. 4, 7 Положения по бухгалтерскому учету "Учетная политика организации" (ПБУ 1/2008), утвержденного Приказом Минфина России от 06.10.2008 N 106н).

Начисленная плата за проезд, которая в дальнейшем уменьшит сумму транспортного налога, т.е. принесет организации экономические выгоды в виде погашения обязательств перед бюджетом, учитывается в качестве актива. Это следует из п. 7.2, пп. "в" п. 7.2.1 Концепции бухгалтерского учета в рыночной экономике России (одобрена Методологическим советом по бухгалтерскому учету при Минфине России, Президентским советом ИПБ России 29.12.1997).

В общем случае авансовый платеж по транспортному налогу и плата за проезд сверх суммы, засчитываемой в уплату транспортного налога, относятся к расходам по обычным видам деятельности (п. 5 ПБУ 10/99).

Данные расходы признаются на дату начисления авансового платежа по транспортному налогу, поскольку на эту дату выполняются условия, установленные п. 16 ПБУ 10/99.

Напомним, что любой факт хозяйственной жизни подлежит оформлению соответствующими первичными документами (ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете"). Такими документами в отношении начисленной платы за проезд могут быть отчет оператора или

выписка по лицевому счету владельца ТС, зарегистрированного в реестре транспортных средств системы взимания платы (если оператор не предоставляет отчет), расчет авансового платежа по транспортному налогу, а также составленная на их основе бухгалтерская справка о распределении суммы платы за проезд с отнесением на расходы и на уменьшение транспортного налога.

Налог на прибыль организаций.

Перечисленные оператору денежные средства до начала движения ТС не признаются расходом (п. 14 ст. 270 НК РФ).

С 03.07.2016 перечень расходов, не учитываемых при налогообложении прибыли, дополнен новым пунктом. Так, не включается в состав расходов сумма платы за проезд в размере, на который в соответствии с п. 2 ст. 362 НК РФ была уменьшена сумма транспортного налога, исчисленного за налоговый (отчетный) период в отношении указанных ТС. Определение суммы указанной платы, не учитываемой при определении налоговой базы по итогам отчетных периодов, производится исходя из суммы авансовых платежей по транспортному налогу, исчисленной налогоплательщиком в соответствии с гл. 28 НК РФ в отношении данного ТС. Это следует из п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 2 Закона N 249-ФЗ, п. 48.21 ст. 270 НК РФ <*>.

Расходы в виде сумм авансовых платежей по транспортному налогу признаются на дату их начисления (пп. 1 п. 7 ст. 272 НК РФ).

Обозначения аналитических счетов, используемые в таблице проводок.

К балансовому счету 76 "Расчеты с разными дебиторами и кредиторами":

76-а "Расчеты по авансам, выданным оператору";

76-пл "Расчеты по плате за проезд";

76-тн "Плата за проезд, подлежащая отнесению на уменьшение транспортного налога".

Содержание операций	Дебет	Кредит	Сумма , руб.	Первичный документ
Отражено перечисление денежных средств оператору системы "Платон"	76-а	51	50 000	Выписка банка по расчетному счету
Начислена плата за проезд по системе "Платон"	76-пл	76-а	5900	Отчет оператора (Выписка по лицевому счету владельца ТС)
Отражен авансовый платеж по транспортному налогу	20 (23, 44 и др.)	68	6250	Бухгалтерская справка-расчет
Отражена плата за проезд, подлежащая отнесению на уменьшение транспортного налога	76-тн	76-пл	5900	Бухгалтерская справка-расчет
При начислении транспортного налога за налоговый период				
Уменьшен транспортный налог на сумму платы за проезд за второй квартал	68	76-тн	5900	Налоговая декларация по транспортному налогу, Бухгалтерская справка

Налоговые поправки по плате «Платону»: надо ли пересчитывать данные за I полугодие 2016 года.

Поправки в НК вступили в силу задним числом - с 01.01.2016, однако сам поправочный Закон (Закон от 03.07.2016 N 249-ФЗ) принят 3 июля 2016 г., то есть уже в III квартале. Как же надо было считать налог на прибыль за полугодие и надо ли было уплачивать авансовые платежи по транспортному налогу за II квартал?

Пересчеты по налогу на прибыль.

Сначала разберемся с **налогом на прибыль**. На отчетную дату полугодовой декларации (на 30.06.2016) действовали еще старые правила и плательщики налога на прибыль могли учесть в расходах:

- плату "Платону";
- суммы начисленных авансов по транспортному налогу.

Теперь же, поскольку в налоговых расходах плата "Платону" принимается только в части, которая не превышает транспортный налог, придется уменьшить расходы. Возникает сразу несколько вопросов. Первый - когда надо делать такой пересчет? В отчетности за полугодие (поскольку она сдана уже после вступления в силу поправочного Закона N 249-ФЗ) или же в отчетности за период, на который приходится дата вступления в силу этого Закона?

Новоселов Константин Викторович, государственный советник РФ 2 класса, к. э. н.:

"Федеральный закон от 03.07.2016 N 249-ФЗ вступил в силу с 03.07.2016 и распространяется на правоотношения, возникшие с 1 января 2016 г. Соответственно, начиная с 03.07.2016 налогоплательщик уже должен определять налоговые обязательства с учетом положений этого Закона. Причем Закон вводит комплексные изменения не только в части налога на прибыль организаций, но и по упрощенной системе налогообложения, по транспортному налогу.

Уже с 03.07.2016 у налогоплательщика сумма авансовых платежей по транспортному налогу подлежит уменьшению на фактически уплаченные и признанные расходом суммы платы в систему "Платон". А при определении объекта налогообложения по УСН при исчислении авансовых платежей по налогу за отчетный период налогоплательщики учитывают в расходах фактически уплаченную сумму платы за отчетный период, уменьшенную на сумму авансовых платежей по транспортному налогу, **исчисленную за I и II кварталы** в соответствии с гл. 28 НК РФ <3>. Представляется, что начиная с 03.07.2016, то есть при составлении декларации по налогу на прибыль за I полугодие 2016 г., положения этого Закона уже должны быть учтены.

Таким образом, по итогам I полугодия 2016 г. организации должны исключить из расходов сумму платы по системе "Платон", учтя ее в уменьшение транспортного налога. Если налоговая база за I полугодие 2016 г. определена без учета изменений, то необходимо сдать уточненную налоговую декларацию.

Уточненные декларации за предыдущие отчетные периоды 2016 г. подавать не требуется".

Штрафов за неправильно указанную сумму расходов в декларации, составленной по итогам полугодия 2016 г., не будет. Правда, налоговики могут начислить пени за не полностью перечисленный авансовый платеж по налогу на прибыль.

Изменения по транспортному налогу.

Теперь поговорим о **транспортном налоге**. В его отношении несомненным плюсом является то, что поправки надо учитывать уже по итогам полугодия. Из этого следует, что можно не платить авансы по транспортному налогу за II квартал по крупнотоннажным грузовикам, зарегистрированным в системе "Платон". Причем даже в том случае, если в региональный закон, предусматривающий необходимость уплаты авансов по транспортному налогу, не были внесены соответствующие

изменения. Ведь есть прямая норма Налогового кодекса (Пункт 2 ст. 363 НК РФ).

Но не забывайте, что если в регионе предусмотрена уплата авансовых платежей по транспортному налогу и, кроме крупнотоннажных грузовиков, зарегистрированных в системе "Платон", у организации есть другие автомобили, то по ним придется в общем порядке платить и авансовые платежи, и сам транспортный налог по итогам года.

"Лизинговые" нюансы

Вопрос в том, как эти правила вычитания работают в случае, если 12-тонник является предметом договора лизинга? В некоторой степени ситуацию прояснил Минфин в Письме от 18 июля 2016 г. N 03-05-04-04/41940. Чиновники указали, что льгота (вычет) по транспортному налогу, предусмотренная п. 2 ст. 362 Кодекса, предоставляется налогоплательщикам транспортного налога в связи с уплатой ими в отношении транспортных средств, имеющих разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, платы в счет возмещения вреда. Таким образом, если в отношении транспортных средств, имеющих разрешенную максимальную массу свыше 12 тонн, зарегистрированных на лизингодателя, плата в счет возмещения вреда уплачивается лизингополучателем, то лизингодатель не вправе уменьшить транспортный налог на уплаченную лизингополучателем сумму платы в счет возмещения вреда.

Надо сказать, что позиция представителей Минфина более чем логична: раз в рассматриваемом случае лизингодатель "Платону" не платит, то и вычет ему не положен. Нам остается только продолжить мысль финансистов. При таких обстоятельствах выходит, что лизингодатель, поскольку в отношении данного ТС он не признается плательщиком транспортного налога, то уплаченные в счет возмещения вреда федеральным трассам суммы он вправе учесть при исчислении налога на прибыль ("упрощенного" налога, если таковой

уплачивается с разницы между доходами и расходами) в полном объеме.

Если лизингополучатель является плательщиком транспортного налога в отношении "большегрузного" предмета договора лизинга и он же платит "Платону". В этом случае лизингополучатель при расчете транспортного налога и налога на прибыль ("упрощенного" налога) руководствуется общими стандартными правилами вычитания (уменьшает транспортный налог на плату "Платону", а излишек относит на расходы).

Раздел II. «ПРОБЛЕМЫ СОБЛЮДЕНИЯ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА»

ОБЗОР ИЗМЕНЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РФ 2016 ГОДА О РАБОТЕ В РОССИИ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН

Веселова Анна Борисовна,
начальник юридического отдела компании "А-БЭСТ",
практикующий юрист, консультант по трудовым вопросам

Аннотация

В статье рассматриваются следующие вопросы с учетом изменений законодательства 2015 года: (1) Категории иностранных граждан и законодательные новшества 2016 года, регулирующие трудоустройство иностранцев в России - что изменилось в связи с реорганизацией ФМС РФ; (2) особенности работы безвизовых иностранцев на основании Патента; переоформление патента; (3) еще раз о продлении регистрации: что говорит закон; (4) ограничения для приема иностранцев на определенные виды деятельности.

1. Категории иностранных граждан и законодательные новшества 2016 года, регулирующие их трудоустройство в России.

2016 год не ознаменовался какими-либо кардинальными изменениями миграционного законодательства. Напомним, что среди множества нормативно-правовых актов, регулирующих правоотношения с участием иностранных граждан, следует выделить три базовых Федеральных закона, которые и составляют основу правового регулирования и содержат права и обязанности как самих иностранцев, так и их работодателей:

- Федеральный Закон РФ от 25.07.2002г. № 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в РФ";

- Федеральный закон РФ от 18 июля 2006 г. N 109-ФЗ "О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации";

- Федеральный Закон РФ от 15 августа 1996 года N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию".

Напомним также, что ратифицированные Россией и вступившие в силу международные договоры по юридической силе выше, чем законодательство Российской Федерации, следовательно, к гражданам стран-участниц следует применять нормы соответствующих международных договоров (см., например, Договор о Евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане 29.05.2014 года), Договор между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о равных правах граждан от 25 декабря 1998 года и др.).

Последствия принятия многих правовых норм в 2015 году на практике начинают ощущаться только сейчас. В частности, в 2016 году мы впервые столкнулись с процедурой переоформления патента безвизовым иностранным работникам. Кроме того, до сих пор вызывает множество споров неоднозначное толкование вопроса о продлении срока пребывания в РФ иностранных граждан, работающих по патенту.

На практике ситуация осложняется еще и тем, что Указом Президента России от 5.04.2016 года N 156 Федеральная миграционная служба РФ упразднена. Обычно процесс смены власти в этой сфере происходит очень болезненно для участников правоотношений, т.к. зачастую меняются адреса и привычные методы работы уполномоченных государственных органов. Все выполняемые ФМС РФ функции были переданы органам МВД РФ. Однако в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 305-ФЗ, сотрудники ФМС продолжают исполнять свои

полномочия до 31 декабря 2016 года. Таким образом, на момент подготовки настоящей статьи мы переживаем период двоевластия, требующий от заинтересованных лиц особенного внимания и грамотной правовой оценки ситуации. Поскольку процедура передачи полномочий ФМС органам внутренних дел еще не завершена в тексте данной статьи для обозначения государственных органов власти в сфере контроля за миграцией будет использоваться термин «уполномоченные органы».

Адреса уполномоченных органов в сфере миграции, действующих на сегодняшний день в Санкт-Петербурге указаны в Приложении №1.

Не секрет, что в подобные переходные периоды возрастает количество различных слухов относительно наличия или отсутствия тех или иных прав, обязанностей, ответственности. Например, автор данной статьи неоднократно сталкивался с мнением некоторых лиц, что поскольку ФМС РФ упразднена, - автоматически теряют силу изданные ранее многочисленные нормативные правовые акты этого органа. Не вдаваясь в полемику, отметим лишь, что это утверждение противоречит принципам правовой системы государства, а для практиков рекомендуем заглянуть в любую справочную правовую систему и убедиться, что Приказы ФМС РФ, до их официальной отмены или изменения соответствующими Приказами МВД РФ действуют и продолжают применяться. Непроверенная информация распространяется среди иностранцев, доходит до работодателей, успевая обрасти всякими домыслами, и зачастую абсолютно не соответствует реальности. Слепое доверие подобным слухам, не сопоставление их с нормами действующего законодательства может повлечь правовые ошибки, влекущие рано или поздно негативные последствия в виде крупных штрафов для работодателей, а для иностранцев – в виде штрафов и выдворения из РФ. Попытаемся проанализировать неоднозначные правовые ситуации с помощью законодательства.

2015 год ознаменовался принятием законодательных изменений, повлекших для безвизовых иностранных работников переход от Разрешений на работу к Патентам. Для того, чтобы не нарушить закон, работодателю, намеревающемуся принять на работу иностранца, следует для начала правильно определить, к какой категории с точки зрения прав и обязанностей относится данный иностранец. ФЗ-115 «О правовом положении иностранных граждан в РФ» разделяет иностранных граждан на три группы:

1. Временно пребывающие в РФ.
2. Временно проживающие, т.е. имеющие Разрешение на временное проживание в РФ
3. Постоянно проживающие, т.е. имеющие Вид на жительство в РФ.

К временно пребывающим относятся лица, прибывшее в Российскую Федерацию на основании визы или в порядке, не требующем получения визы, не имеющее вида на жительство или разрешения на временное проживание. У них должна быть на руках миграционная карта (кроме граждан Беларуси) с отметкой пограничной службы о въезде в РФ. Для иностранцев, этой категории, имеющих намерение трудоустроиться в РФ, обязательно наличие в миграционной карте подчеркнутой цели въезда: «работа», в противном случае в выдаче разрешительных документов, дающих право на работу в РФ, иностранцу будет отказано.

Большое количество случаев выдворения в судебном порядке вызывает ситуация, когда временно пребывающий иностранец на момент въезда в РФ не имеет на руках полиса добровольного медицинского страхования, а приобретает его лишь впоследствии. На обязательное наличие такого полиса, за исключением случаев, предусмотренных законом или международным договором, указывает ст.37 ФЗ-114 от 15 августа 1996г.

Минтруда РФ в письме от 17.12.2015 № 16-4/В-823 выразило мнение, что предусмотренное Трудовым кодексом РФ включение в трудовой договор с иностранцем реквизитов полиса ДМС обязательно в т.ч. и при приеме на работу граждан стран ЕАЭС (Казахстана, Армении, Кыргызстана), за исключением граждан Беларуси. Следовательно, и они также должны до, либо при въезде в Россию приобрести этот полис ДМС, несмотря на то, что впоследствии после трудоустройства на работающих граждан этих государств Договором о ЕАЭС распространяется право на обязательное медицинское страхование.

Временно проживающий в РФ иностранец имеет выданное уполномоченным органом РФ Разрешение на временное проживание (РВП), как правило, в виде штампа в паспорте, а постоянно проживающий в РФ иностранец имеет Вид на жительство (ВНЖ). В отличие от временно пребывающих иностранцев, иностранцам, имеющим РВП или ВНЖ в России, не требуется получать разрешение на работу или патент. Их регистрация в РФ также отличается от регистрации временно пребывающих иностранцев. Иностранцы, имеющие РВП или ВНЖ, регистрируются самостоятельно по месту проживания в жилом помещении, в то время как местом пребывания и регистрации временно пребывающих иностранцев может быть как жилое, так и нежилое помещение, например, место нахождения работодателя, и регистрирует временно пребывающих граждан, как правило, принимающая сторона путем направления в уполномоченные органы уведомления о прибытии иностранного гражданина в место пребывания.

Процедура трудоустройства иностранцев, относящихся к различным категориям, разная. Так, за исключением случаев, установленных законами или международными договорами, временно пребывающие визовые иностранцы должны иметь Разрешение на работу, выданное органами ФМС, как правило на срок до 1 года, а работодатели, привлекающие их на работу, по

общему правилу должны иметь Разрешение на привлечение и использование иностранных работников. Временно пребывающие безвизовые иностранцы, за исключением случаев, предусмотренных законом или международным договором, должны получить Патент на право работы в РФ. Иностранцы, имеющие статус постоянно проживающих и временно проживающих, а также беженцы, лица, имеющие временное убежище в РФ, граждане стран-членов ЕАЭС, а также некоторые другие категории иностранцев, перечисленные в ч.4 ст.13 ФЗ № 115, работают в России без Разрешения на работу или Патента. При этом работодателям следует помнить, что, если иное не установлено законодательством, право работы в России иностранцев, имеющих Разрешение на работу или Патент ограничено только тем субъектом РФ, который указан на этом Разрешении или Патенте. Также и временно проживающие иностранцы могут работать только в том субъекте РФ, в котором им было выдано Разрешение на временное проживание. Право работы в России иностранцев с видом на жительство, или со статусом беженца или с временным убежищем не ограничено пределами субъекта РФ.

Среди временно пребывающих иностранцев (визовых и безвизовых) закон также выделяет несколько особых льготных категорий. Их льготы выражаются в основном в упрощении порядка получения разрешительных документов на работу (отсутствие необходимости квотирования и получения работодателем Разрешения на привлечение иностранных работников, длительный срок действия Разрешения), льготы по налогообложению доходов, а также более длительные сроки нахождения в России и осуществления регистрации по месту пребывания. К таким льготникам относятся: высококвалифицированные специалисты (ВКС), иностранные студенты, обучающиеся в России по очной форме в учебных заведениях, имеющих государственную аккредитацию, ключевой персонал иностранных филиалов, представительств, дочерних

компаний иностранных организаций из стран-членов Всемирной торговой организации (ВТО), иностранные граждане, работающие у резидентов свободного порта Владивосток и некоторые другие. Следует отметить, что для вышеперечисленных временно пребывающих иностранцев документом, дающим им право работать в РФ, является по-прежнему Разрешение на работу, а не Патент, независимо от того, по визе или в безвизовом порядке прибыл такой гражданин.

Федеральным законом от 1 мая 2016 г. N 124-ФЗ "О внесении изменений в статьи 14 и 30 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" предусмотрен упрощенный порядок приема в российское гражданство (без необходимости соблюдения пятилетнего срока проживания в России на основании ВНЖ) иностранных граждан, проживающих в России и осуществляющих не менее трех лет до дня обращения с заявлением о приеме в гражданство РФ трудовую деятельность по профессии (специальности, должности), включенной в перечень профессий (специальностей, должностей) иностранных граждан и лиц без гражданства - квалифицированных специалистов, имеющих право на прием в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке (перечень профессий квалифицированных специалистов, имеющих право на прием в гражданство РФ в упрощенном порядке, утвержден Приказом Министерства труда и социальной защиты РФ от 13 июля 2015г. № 446н). При этом в указанный период в отношении таких иностранных граждан и лиц без гражданства работодателем должны быть начислены страховые взносы в Пенсионный фонд Российской Федерации.

2. Особенности работы безвизовых иностранцев на основании Патента. Переоформление патента.

С 2015 года временно пребывающие в РФ граждане Украины, Узбекистана, Таджикистана, Азербайджана и Молдовы (безвизовые иностранцы) работают в России на основании

Патента. Это же касается и бывших граждан СССР, проживающих на территории Эстонии и Латвии, ставших после распада СССР лицами без гражданства, которым право безвизового въезда в РФ предоставлено Указом Президента РФ от 17.06.2008 № 977.

Работодатель, принимающий иностранцев с Патентом, освобожден от процедуры квотирования, т.е. подачи в орган занятости заявки о потребности в иностранной рабочей силе.

Срок пребывания работающего в России иностранца определяется сроком действия патента (или разрешения на работу) и не ограничен, как раньше, одним годом. Срок действия патента определяется сроком, на который он оплачен, т.е. периодом, за который иностранцем внесен фиксированный авансовый платеж по НДФЛ. Этот период составляет от одного до двенадцати месяцев. Срок окончания патента на самом бланке не указан. Своевременное внесение фиксированных авансовых платежей продлевает срок действия патента автоматически без необходимости явки в уполномоченный государственный орган.

Таким образом, принимая на работу иностранца с патентом, работодатель должен проверить наличие у него всех платежных документов, начиная с даты выдачи патента. Если в какой-то из периодов иностранец допустил просрочку платежа, работодатель рискует в нарушение закона принять такого работника с недействующим патентом.

Отсчет следует начинать от указанной на самом патенте даты выдачи. Если очередной платеж не внесен иностранцем вовремя, патент автоматически прекращает свое действие в связи с истечением его срока. Согласно ч.4 ст.227.1 Налогового кодекса РФ фиксированный авансовый платеж должен быть уплачен до начала срока, на который выдается (продлевается), переоформляется Патент.

Таким образом, если, например, на патенте указана дата выдачи 6 февраля, и авансовый платеж внесен иностранцем за первый месяц действия патента, то для продления срока

действия патента на следующий месяц, последней датой для внесения авансового платежа будет 5 марта, и далее при ежемесячной оплате – пятое число каждого соответствующего месяца в течение 12 месяцев подряд, начиная с даты выдачи.

Затем иностранному гражданину, намеревающемуся продолжать работу по тому же патенту, следует переоформить его в уполномоченном государственном органе. Патент может быть однократно переоформлен на период от 1 до 12 месяцев. За переоформлением иностранец должен обратиться в уполномоченный орган не позднее, чем за десять рабочих дней до истечения 12 месяцев со дня выдачи патента с теми же документами, что и для получения Патента, а также с трудовым (или гражданско-правовым) договором и ходатайством работодателя.

На обратной стороне переоформленного патента в разделе «особые отметки» указываются реквизиты первоначального патента, который был переоформлен. В настоящее время при переоформлении патента на практике в связи с нарушениями работы компьютерных программ ФМС возникают различные спорные ситуации.

Примеры.

1) На обратной стороне переоформленного патента не указаны реквизиты первоначального патента. Поэтому новый работодатель, принимая такого работника, не может определить ожидаемый срок работы по патенту. В этом случае стоит попытаться при приеме на работу получить исчерпывающую информацию от самого иностранца (из его объяснений и документов), а также обратиться к информационному ресурсу проверки наличия патентов в базе данных на сайте уполномоченного органа, и при отсутствии каких-либо сведений о переоформлении,

такой патент следует рассматривать, как первоначальный.

2) Последний месяц действия первоначального патента истекает, например, 10 декабря, а дата выдачи переоформленного патента – 5 декабря, т.е. раньше даты окончания первоначального патента. С точки зрения трудовых отношений ситуация не представляет сложности. Трудовые отношения продолжаются, увольнять такого работника не надо. Но необходимо оформить дополнительное соглашение к трудовому договору, включив в него реквизиты переоформленного патента, как того требует Трудовой кодекс РФ. Необходимости уведомления уполномоченных органов о заключении дополнительного соглашения к трудовому договору законодательство не предусматривает. Однако срок внесения авансового платежа при работе по переоформленному патенту следует определять всегда по дате выдачи переоформленного патента. Т.е. в данном примере по окончании срока действия первоначального патента авансовые платежи за последующие месяцы работы по переоформленному патенту в случае ежемесячной оплаты следует вносить до 5-го числа соответствующего месяца. Т.е. по 4-е число включительно.

3) Последний месяц действия первоначального патента истекает, например, 10 декабря, а дата выдачи переоформленного патента – 12 декабря, т.е. позже даты окончания первоначального патента с разрывом в один день или более. При этом сам иностранец обратился за переоформлением патента своевременно в установленные сроки, а разрыв вызван некорректной работой программного оборудования. В данной ситуации увольнять работника не надо, он продолжает законно находиться на

территории РФ. Однако в связи с тем, что срок действия первоначального патента истек, а срок действия переоформленного патента, судя по его дате, еще не начался, рекомендуется во избежание претензий проверяющих органов 11 декабря такого работника к работе не допускать. Отстранение от работы в случае истечения срока действия патента предусмотрено ст.327.5 ТК РФ. Далее он продолжает работать по переоформленному патенту, внося авансовый платеж при ежемесячной оплате не позднее 11 числа соответствующего месяца. Стороны оформляют дополнительное соглашение к трудовому договору с реквизитами переоформленного патента.

4) Работнику могут отказать в переоформлении патента. Исчерпывающие основания отказа в переоформлении предусмотрены п.9 ст.13.3 ФЗ-115, однако на практике в Санкт-Петербурге встречаются такие мотивы отказа, как: работник в течение 2 месяцев с момента получения первоначального патента не предоставил в ФМС копию трудового договора; работодатель не направил в ФМС уведомление о приеме на работу иностранца и т.д. Подобные основания отказа в приеме документов на переоформление патента не законны, но на практике у работника есть два пути: либо требовать от уполномоченных органов письменный отказ и затем обжаловать его, либо выехать из РФ, а по возвращении оформить новый патент, не прибегая к процедуре продления. В этом случае, если срок между окончанием первоначального патента и датой выдачи нового патента составит более 1 месяца, работодатель должен иностранца уволить по основанию, предусмотренному п.5 ст.327.6 ТК РФ, если меньше – то достаточно отстранения от работы на основании ст.327.5 ТК РФ.

Иностранца запрещено привлекать к работе по иной специальности, чем та, которая указана на его Патенте. Однако Федеральным законом от 29 июня 2015 года N 199-ФЗ в п.15 ст.13.3 ФЗ-115 было внесено следующее дополнение: "В случае необходимости осуществления иностранным гражданином трудовой деятельности по профессии (специальности, должности, виду трудовой деятельности), не указанной в патенте, данный иностранный гражданин вправе обратиться в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции, выдавший патент, для внесения соответствующих изменений в сведения, содержащиеся в таком патенте."

Работодатель обязан уведомить уполномоченный государственный орган о приеме и увольнении иностранца любой категории (и визовой и безвизовой), включая даже тех, кому не требуется Разрешение на работу или Патент, например, граждан, имеющих РВП, ВНЖ, граждан стран ЕАЭС (относительно уведомления о приеме на работу гр-н Беларуси существует судебное решение Городского суда Санкт-Петербурга по Делу № 7-1264/15, из которого следует со ссылкой на Решение Высшего Совета Сообщества Беларуси и России от 22.06.1996 №4, что работодатели подобные уведомления направлять не обязаны, с чем автор статьи полностью согласен, однако позиция проверяющих органов относительно приема гр-н Беларуси остается прежней: работодатель должен уведомлять уполномоченный орган об их приеме и увольнении). Эту обязанность работодатель должен выполнить в течение 3 рабочих дней с даты приема или увольнения иностранца (форма и порядок уведомления установлены Приказом ФМС РФ от 28.06.2010 N 147 с изменениями, внесенными Приказом ФМС РФ от 12.03.2015 N 149). Следует также помнить, что при приеме на работу на основании Разрешения на работу иностранных студентов, обучающихся в России по очной форме в учебных заведениях,

имеющих государственную аккредитацию, сохраняется обязанность работодателя, как и прежде, уведомлять ФМС и Службу занятости о приеме, увольнении и предоставлении отпуска без сохранения зарплаты свыше 30 дней в году.

Иностранца, работающего по Патенту, запрещено привлекать к работе в ином субъекте РФ, чем тот, который указан на Патенте, в т.ч. и направлять в командировки. На данный момент это правило не имеет никаких исключений (действующий в настоящее время Приказ Минздравсоцразвития РФ от 28.07.2010 N 564н, перечисляющий в порядке исключения из общих правил случаи осуществления трудовой деятельности иностранцем в другом субъекте Российской Федерации, распространяется только на иностранцев, имеющих Разрешения на работу или Разрешения на временное проживание). Закон лишь разрешает наряду с действующим Патентом приобретать Патент на работу в другом субъекте РФ. Но при этом процедура подачи документов для получения второго Патента несколько не упрощена, в частности, нужно второй раз уплачивать фиксированный платеж по НДФЛ. Все это создает для работодателей существенные неудобства в хозяйственной деятельности, а для иностранных работников создает ситуацию двойного налогообложения.

3. Еще раз о продлении регистрации: что говорит закон?

Порядок пребывания иностранцев в России, в т.ч. и различные регистрационные процедуры (миграционный учет) регулируются Федеральным законом РФ от 18 июля 2006 г. N 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации». На сегодняшний день вопрос о регистрации иностранцев с патентами по месту пребывания, в т.ч. продления срока пребывания в РФ, является одним из самых запутанных. Попробуем разобраться.

До августа 2016 года регистрационные действия по продлению сроков пребывания иностранцев, имеющих патенты, в

Санкт-Петербурге и Ленинградской области не осуществлялись. Временно пребывающие иностранцы имели на руках отрывной корешок уведомления о прибытии, подтверждающий регистрацию (постановку на миграционный учет) на 90 суток после въезда в РФ, а также патент и платежные документы, подтверждающие право на пребывание РФ в связи с внесением авансовых фиксированных платежей. Следует отметить, что в других городах практика была иная, например, в Москве регистрация продлевалась отделами ФМС по мере внесения иностранцем авансовых платежей. Что же изменилось в законодательстве в августе 2016 года? Ответ парадоксальный: ничего. Однако именно с этого месяца в Санкт-Петербурге активно идет процедура продления иностранцам регистраций путем проставления соответствующих штампов на новых заполненных уведомлениях о прибытии. В настоящее время такие штампы на уведомлениях о прибытии в Санкт-Петербурге проставляют Многофункциональные центры предоставления государственных и муниципальных услуг (МФЦ). Насколько это обязательно?

По закону Уведомление (форма Уведомления утверждена Приказом ФМС от 23.09.2010 N 287 «Об утверждении формы уведомления о прибытии иностранного гражданина в место пребывания») о прибытии иностранного гражданина в место пребывания направляет в уполномоченные органы, как правило, принимающая сторона (работодатель, либо владелец жилого помещения, предоставленного иностранцу, либо гостиница и т.п.). Она же обязана отдать иностранцу проштампованный корешок Уведомления о прибытии. У безвизовых иностранцев срок временного пребывания составляет 90 суток со дня въезда в РФ, а дальше при наличии у иностранца действующего патента срок временного пребывания продлевается на период действия патента (также продление срока пребывания возможно и в некоторых других случаях, указанных в п.2,3 ст.5 ФЗ-115). Пунктом 9 Приказа ФМС № 321 от 29 июня 2015 года предусмотрено освобождение иностранцев, имеющих и своевременно оплачивающих патент, от

обязанности явки в уполномоченный орган и подачи заявления о продлении срока временного пребывания. Таким образом, указанная категория иностранцев освобождена от процедуры фиксации в документах факта продления срока пребывания и не может быть привлечена к ответственности за т.н. непродленный миграционный учет. Однако своеобразие нашего законодательства заключается в том, что в Приказе № 321 ничего не говорится об освобождении от этой обязанности принимающей стороны. Более того, в п.9 ст.9 ФЗ-109, также в п.42 Постановления Правительства РФ №9 от 15.01.2007, и в Регламенте ФМС, утвержденном Приказом ФМС № 364 от 29.08.2013 содержится обязанность принимающей стороны сообщать в ФМС об изменении срока пребывания иностранца в произвольной форме с приложением заполненного уведомления о прибытии в течение 3 рабочих дней после наступления события, влияющего на изменение срока пребывания (к такому событию, в частности, можно отнести очередное внесение иностранцем фиксированного авансового платежа). Стоит заметить, что на практике это требование не выполнялось, и случаев привлечения к ответственности за это принимающей стороны почти не встречалось. Но на данный момент уполномоченные органы начали настоятельно советовать осуществлять процедуру продления под угрозой возможных штрафов, таким образом актуализировав законодательные нормы, не применявшиеся ранее.

Следовательно, принимающая сторона во избежание санкций за нарушение правил миграционного учета по-прежнему обязана в течение 3 рабочих дней уведомлять уполномоченные органы об изменении срока пребывания иностранного гражданина, который у нее живет или работает. Правда, то, что это необходимо делать именно в той форме, которая практикуется сейчас (т.е. через МФЦ), ни в каком нормативном акте не указано. Законодательство обязывает принимающую сторону делать это в произвольной форме с приложением нового заполненного бланка Уведомления о прибытии и с приложением документов, подтверждающих факт

продления пребывания иностранца (копии патента, платежных квитанций), в т.ч. можно это делать и почтой, поскольку такой способ уведомления не запрещен. Однако обязательно ценным письмом с описью вложения. Таким образом, принимающая сторона, выполняющая вышеуказанные обязанности, не будет считаться нарушившей закон. Что касается самого иностранца, ему, конечно, хотелось бы иметь на руках документ с печатью, подтверждающий законное пребывание в РФ. На практике в СПб эта потребность и нашла свое отражение в деятельности МФЦ по продлению срока пребывания, однако законодательного закрепления данного способа на данный момент нет, хотя, вероятно, и ожидается.

В отношении иностранцев, имеющих Разрешения на работу, порядок миграционного учета не изменился. Первоначально иностранец регистрируется принимающей стороной по месту пребывания (жительства или работы) на срок действия визы. При получении иностранцем Разрешения на работу, уполномоченный орган по обращению принимающей стороны или самого иностранца продлевает регистрацию по месту пребывания на срок действия Разрешения на работу путем проставления штампа в уведомлении о прибытии. Похожие правила содержатся в Договоре о Евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане 29.05.2014) в отношении работающих граждан из стран-членов ЕАЭС (Беларуси, Казахстана, Армении, Кыргызстана). Только для них основанием продления срока пребывания является не Разрешение на работу, а заключенный с российским работодателем трудовой договор. В этом случае регистрация осуществляется на срок трудового (гражданско-правового) договора, либо, если договор длительный или бессрочный, - на 1 год с момента въезда с возможностью последующего продления регистрации без необходимости выезда из РФ, при условии продолжения работы.

4. Ограничения для приема иностранцев на определенные виды деятельности.

В настоящее время существует ряд правовых норм, ограничивающих прием иностранцев на определенные должности и на занятие ими определенными видами деятельности. В соответствии со ст. 18.1 ФЗ-115: Правительство РФ вправе ежегодно с учетом региональных особенностей рынка труда и необходимости в приоритетном порядке трудоустройства граждан РФ устанавливать допустимую долю иностранных работников, используемых в различных отраслях экономики. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 12 декабря 2015 г. N 1358 "Об установлении на 2016 год допустимой доли иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в отдельных видах экономической деятельности на территории Российской Федерации" на 2016 год определены допустимые доли иностранных работников для следующих отраслей экономики:

выращивание овощей* (код 01.13.1) - в размере **50 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

** ограничение в сфере выращивания овощей не распространяется на территории Республики Крым, Кабардино-Балкарской Республики, Краснодарского края, Ставропольского края, Астраханской области, Волгоградской области, Воронежской области, Липецкой области, Московской области, Ростовской области и Саратовской области.*

торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (код 47.25.1) - в размере **15 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (код 47.26) - в размере **15**

процентов общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

торговля розничная лекарственными средствами в специализированных магазинах (аптеках) (код 47.73) - в размере **0 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

торговля розничная в нестационарных торговых объектах и на рынках (код 47.8) - в размере **0 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков (код 47.99) - в размере **0 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта (код 49.3) - в размере **40 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

деятельность автомобильного грузового транспорта (код 49.41) - в размере **35 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами;

деятельность в области спорта прочая (код 93.19) - в размере **25 процентов** общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами.

Следует отметить, что данные ограничения распространяются только на временно пребывающих иностранцев, и не распространяются на иностранцев, имеющих в России РВП, ВНЖ, статус беженца, временное убежище, а также высококвалифицированных специалистов и граждан стран-членов ЕАЭС.

Приложение № 1 Адреса органов и организаций по вопросам миграции на период реорганизации ФМС в Санкт-Петербурге

1. **Руководящий орган** - Управление по вопросам миграции по СПб и ЛО (УВМ) при Главном Управлении МВД России по Санкт-Петербургу 191028, г. Санкт-Петербург, ул. Кирочная, д.4 литер А

По этому адресу можно направлять почтой Уведомления от работодателей о приемах и увольнениях иностранных работников с описью вложения и уведомлением.

2. Прием и выдача Приглашений от юридических лиц для деловых виз - ул. Капитана Воронина, д. 10А

3. Отдел трудовой миграции ФМС РФ + коммерческий отдел ГУП «Паспортно-визовый центр» - ул. Красного Текстильщика д. 15 (оформление документов для ВКС, приглашения для визовых работников, патенты, переоформление патентов, постановка и продление миграционного учета, рабочие визы, разрешения на работу, прием уведомлений от работодателей и др.)

4. ул. Смолячкова 15-17 – постановка на миграционный учет к работодателям, в т.ч. гр-н ЕАЭС, перерегистрация на другого работодателя, регистрация продления миграционного учета. *(Планируется в ближайшее время переезд указанного отдела по адресу: ул.Капитана Воронина, 10А)*

5. Почтовые отделения - постановка на миграционный учет на 90 суток в течение 7 рабочих дней после въезда иностранца в РФ.

6. МФЦ по районам – постановка на миграционный учет на 90 суток в течение 7 рабочих дней после въезда иностранца в РФ (прием уведомления о прибытии от принимающей стороны). Регистрация продления срока пребывания ИГ с патентами.

7. Отдел по организации иммиграционного контроля (проверки, вопросы закрытия въезда в РФ) - наб. Реки Фонтанки, 78, Санкт-Петербург, 191180

8. Районные отделы ФМС (до 31.12.2016) – гражданство, РВП, ВНЖ, признание беженцем, регистрация по месту пребывания ИГ на адрес физического лица, прием от работодателей уведомлений о приеме и увольнении иностранных граждан.

ЛОКАЛЬНЫЕ НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ КАК МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

Головцева Евгения Валерьевна,
юриисконсульт Санкт-Петербургского
Интеллектуального Правового Центра АСП «Право в
экономике»
(812) 244-59-41

Аннотация

Что такое локальные нормативные акты? Зачем они нужны? Какую роль они играют в отношениях между работником и работодателем? Чем грозит их отсутствие? Эти вопросы неизменно возникают в деятельности каждой организации, независимо от ее размера, сферы деятельности, численности работников. Ответы на них помогут грамотно построить внутреннюю социальную политику организации, наладить корпоративные связи, повысить эффективность работы. Как же этого добиться? Об этом расскажем в настоящей статье.

Трудовые и иные непосредственно связанные с ними

отношения согласно ст. 5 ТК РФ регулируются множеством правовых источников, имеющих иерархическую структуру и включающих в себя законы, подзаконные акты, а также коллективные договоры, соглашения и локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права [1].

В существующей иерархии локальные нормативные акты стоят на самой последней ступени, но при этом они не являются последними по значимости.

Несмотря на то, что законодательно понятие локального нормативного акта не дано, ТК РФ в ст. 8 устанавливает для работодателей (юридических лиц и ИП) право принимать в пределах своей компетенции нормативные акты, основанные на нормах трудового права и соответствующие законодательству РФ [1].

По своей сути, локальные нормативные акты, представляют собой правила поведения работодателей и работников внутри организации и рассчитаны на постоянное (неоднократное) применение. Таким образом, при их составлении рекомендуется сохранять компромисс интересов сторон трудовых отношений, при этом соблюдая нормы законодательства.

Локальные нормативные акты регулируют процесс труда в организации в целом, на их основании выстраивается политика защиты информации в организации.

Стоит отметить, что любая организация в процессе осуществления своей деятельности сталкивается с необходимостью принятия локальных нормативных актов.

В настоящее время существует множество норм регулирующих порядок применения организацией локальных нормативных актов. На основании указанных норм правоведы выделяют различные классификации локальных нормативных актов. Для примера рассмотрим несколько из них:

1) Обязательные и необязательные локальные нормативные акты.

Обязательные – это локальные нормативные акты, которые

закреплены в ТК РФ. Например, Правила внутреннего трудового распорядка (ст.189 ТК РФ), Положение о персональных данных работников (ст. 86 ТК РФ) и т.д. [1].

В отдельных случаях некоторые локальные нормативные акты становятся обязательными для применения. Так, Положение о коммерческой тайне в силу ФЗ от 29.07.2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне» обязательно, если трудовым договором предусмотрена обязанность работника сохранять коммерческую тайну [2].

Принятие необязательных локальных нормативных актов в организации оставлено на усмотрение руководителя организации. Иногда оно может быть обусловлено практической необходимостью.

2) Общие и специальные локальные нормативные акты.

Общие локальные нормативные акты, отличаются от специальных тем, что распространяются на всех работников организации. В то же время специальными будут являть положения касающихся надомников (ст. 310 ТК РФ), либо спортсменов и тренеров (ст. 348.1 ТК РФ) и иных отдельных категорий работников [1].

Еще раз подчеркну, что создание локальной нормативной базы - это требование законодательства. С учетом рассмотренных классификаций работодатель помимо случаев прямо указанных в законе, вправе принимать решение, о том какие локальные правовые акты требуется принять, а от каких он может отказаться.

Всегда стоит помнить, что грамотно составленные локальные нормативные акты помогают организации в разрешении трудовых и налоговых споров, а также при проведении проверок контрольно-надзорными органами.

Итак, подойдем к рассмотрению процесса принятия локальных нормативных актов организацией.

Начнем с того, что порядок разработки, согласования и утверждения локальных нормативных актов законодательно не установлен, поэтому работодатели определяют его самостоятельно

с учетом специфики осуществляемой организацией деятельности.

Рассмотрим пошагово, какие действия необходимо провести для создания локальной нормативной базы в организации.

Таблица № 1. Порядок разработки локальных нормативных актов

Шаг 1	Определить круг вопросов необходимых для урегулирования
Шаг 2	Определить перечень необходимых организации локальных нормативных актов. *Обратите внимание на классификацию обязательных и необязательных локальных нормативных актов.
Шаг 3	Определить рабочую группу. В такую группу могут, входить работники любой структурной единицы организации: юристы, бухгалтеры, работники отдела кадров и т.д. При разработке нескольких локальных нормативных актов, могут создаваться несколько рабочих групп.
Шаг 4	Установить сроки разработки локального нормативного акта.
Шаг 5	Подготовить проект локального нормативного акта.
Шаг 6	Согласовать проект локального нормативного акта.
Шаг 7	При необходимости обратиться в выборный профсоюзный орган, представляющий интересы работников.
Шаг 8	Утвердить проект локального нормативного акта.

Более детально остановимся на вопросах разработки проекта локального нормативного акта и его утверждения.

Итак, каковы основные моменты, на которые необходимо обратить внимание при определении содержания и составлении текста локального нормативного акта:

1. Положения, которые работодатель вносит в текст

локального нормативного акта, должны соответствовать нормам законодательства, действующим на момент принятия такого локального нормативного акта. Для этого рекомендуется для начала определить список источников, которые будут использоваться при составлении локального нормативного акта. Если за основу берется предоставляемая правовыми системами или интернетом форма локального акта, необходимо тщательно проанализировать актуальность применяемых в такой форме норм законодательства.

2. В соответствии с ст. 8 ТК РФ положения, вносимые в локальные нормативные акты организации не должны ухудшать положение работников по сравнению с иными источниками трудового законодательства [1]. Если такие положения в локальном акте имеются, то они не подлежат применению. В таком случае применяются нормы действующего трудового права, регулирующие спорную ситуацию.

3. Часто встречаются мнения, что сами по себе локальные нормативные акты имеют расплывчатый текст, т.е. копируют в себя нормы трудового законодательства. Однако с этим мнением можно согласиться лишь в части. Действительно в основу любого локального нормативного акта ложатся нормы права, но уникальность таких актов заключается в том, что работодатель может включить в их текст также нормы непротиворечащие законодательству. Например, в организации имеется система пропусков, при помощи которой работодатель определяет момент начала и окончания рабочего дня работника. Указанное положение может быть внесено в Правила внутреннего трудового распорядка организации. Таким образом, если в дальнейшем у работника и работодателя возникнет конфликт, например в случае увольнения работника по п. а) ч. 6 ст. 81 ТК РФ за отсутствие на рабочем месте в течение более чем 4 часов, работодатель может в качестве доказательства предоставить суду журнал/иной документ подтверждающий, что работник пришел на работу с опозданием.

4. Также при всем желании работодатель не имеет права

устанавливать в организации требования, запрещенные ТК РФ. В частности согласно ст. 3 ТК РФ ограничивать права, либо напротив предоставлять преимущества работникам, отличающимся по полу, возрасту, вероисповеданию, национальности и т.д. [1]. Вносить положения, которые запрещают устраиваться увольняющемуся работнику на работу к конкурентам, либо ограничивать его временем в течение которого работник не может вовсе устраиваться на работу. Подобные положения не имеют юридической силы.

5. Составляя текст локального нормативного акта, обратите внимание на то, что положения, закрепленные в локальном акте должны соответствовать фактически исполняемым функциям работника, а также применяемым организацией порядком работы.

6. Локальные нормативные акты должны быть изготовлены и оформлены в письменной форме. Такой формой могут служить правила, положения, инструкции и т.д.

7. Локальный нормативный акт вступает в силу согласно ст. 12 ТК РФ со дня его принятия, либо если в тексте локального акта будет указана конкретная дата, с указанной даты. Важный момент заключается в том, что локальный нормативный акт применяется только к тем отношениям, которые возникли после введения его в действие [1].

Дату прекращения действия локального нормативного акта, также можно указать в тексте локального акта, либо оно производится по иным основаниям указанным ст. 12 ТК РФ [1].

После того, как текст локального нормативного акта был составлен, он передается на утверждение работодателю.

Для начала определим, кто в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право подписывать локальные нормативные акты организации.

Согласно ст. 33 ФЗ от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» полномочия по принятию внутренних документов возложены на общее собрание участников. В ст. 32 того же закона говорится, что указанным полномочием

могут быть также наделены (в случаях указанных в законе) совет директоров и единоличный исполнительный орган общества [3].

ФЗ от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» возлагает на единоличный исполнительный орган общества руководство всей его текущей деятельностью, в том числе утверждение штата, издание приказов обязательных для исполнения всеми работниками такого общества (ст.69 ФЗ). В качестве единоличного исполнительного органа может выступать директор или генеральный директор общества [4].

Согласно ст. 21 ФЗ от 14.11.2002 N 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» руководитель унитарного предприятия принимает на работу работников, заключает трудовые договора, издает приказы, а также утверждает структуру и штат сотрудников такого предприятия [5].

Лицо, уполномоченное на подписание локального нормативного акта, принимает такой акт одним из следующих способов: утверждает, либо издает приказ об утверждении локального нормативного акта.

Отметим, что в отдельных случаях, предусмотренных ТК РФ, локальные нормативные акты могут быть приняты организацией только с учетом мнения представительного органа работников. Так в соответствие с ст. 190 ТК РФ Правила внутреннего трудового распорядка, ст. 103 ТК РФ График сменности утверждаются работодателем в порядке, определенном ст. 372 ТК РФ [1]. Данные требования применяются, только в том случае если в организации имеется такой представительный орган работников.

Теперь, когда локальный нормативный акт организацией принят, у работодателя появляется обязанность ознакомить с ним свой штат работников. Это касается только тех локальных актов организации, которые относятся непосредственно к его трудовой функции. Например, должностных инструкций работника. В случае если работник принимается на работу уже после введения локального акта в действие, он должен быть с ним ознакомлен до

подписания трудового договора.

Ознакомление работника с локальными нормативными актами производится под роспись и фиксируется одним из следующих способов:

- в журнале ознакомления с локальными нормативными актами;
- на листе ознакомления, прилагаемому к самому локальному нормативному акту или непосредственно к трудовому договору с работником.

В заключении хотелось бы отметить, что при несоответствии локальных нормативных актов указанным выше критериям, их положения в части или целиком могут быть оспорены в суде. Таким образом, работодатель при принятии или наоборот в случае отказа введения в организацию локальных нормативных актов, должен заранее оценить свои действия и просчитать возможные риски.

Список литературы:

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
2. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 N 98-ФЗ (ред. от 12.03.2014) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
3. Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об обществах с ограниченной ответственностью» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
4. Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об акционерных обществах» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
5. Федеральный закон от 14.11.2002 N 161-ФЗ (ред. от 23.05.2016) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ СТАНДАРТЫ: ДЛЯ КОГО ОБЯЗАТЕЛЬНЫ, ПОРЯДОК ПРИМЕНЕНИЯ, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Малицкая Татьяна Николаевна,
аттестованный профессиональный бухгалтер, действительный член
ИПБ России,
специалист по бухгалтерскому учету и налогообложению,
преподаватель Центра профессионального развития
«Аскон»

Аннотация

1 июля 2016 года вступила в силу новая редакция Трудового Кодекса, согласно которой введен в действие порядок применения профессиональных стандартов. К сожалению, до сих пор законодательно не утверждена методика внедрения профстандартов и у работодателей возникает большое количество вопросов, в частности: для каких организаций применений профстандартов является обязательным, а для каких нет? Какова ответственность за не применение профстандартов? Кто будет контролировать правильность применения профстандартов? Можно ли уволить сотрудника за несоответствие профстандартам? И многие другие. В данной статье будут рассмотрены наиболее важные вопросы, касающиеся профессиональных стандартов.

Прежде, чем перейти к рассмотрению наших вопросов, следует разобраться с тем – а что такое профстандарт? В части первой статьи 195.1 ТК РФ дано определение тому, что является квалификацией работника – это «уровень знаний, умений, профессиональных навыков и опыта работы работника», а в части второй, указанной статьи сказано, что профессиональный стандарт – это характеристика квалификации, необходимой работнику для осуществления определенного вида профессиональной

деятельности. Перефразировав определение из Кодекса можно сказать, что профессиональный стандарт – не что иное, как минимальные требования к уровню знаний, умений, навыков и опыта работы, которыми должен обладать соискатель для того, чтобы выполнять работу по определенной должности (профессии).

Каждый работодатель ведет свою деятельность в определенных отраслях экономики, на большинство из которых распространяют свое влияние различные законодательные акты: Трудовой кодекс, федеральные законы, иные нормативно-правовые акты. И если в этих законодательных актах для осуществления той или иной деятельности выдвигаются требования к квалификации сотрудников – применение профстандартов становится обязательным. Например, в Трудовом Кодексе есть статья 330.2 согласно которой, при приеме на подземные работы работодатель должен проверять соответствие знаний, умений сотрудников на соответствие квалификационным требованиям, содержащимся в квалификационных справочниках или профстандартах. Или еще один пример: работники из организаций, осуществляющих перевозки автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом тоже должны соответствовать профстандартам, Это уже требования приказа Минтранса России от 28.09.2015 № 287 «Об утверждении Профессиональных и квалификационных требований к работникам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих перевозки автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом». Таким образом, для того, чтобы профстандарт стал обязательным для применения работодателем, нужно, чтобы требования к квалификации, необходимой работнику, были установлены указанными нормативно-правовыми актами. Следует отметить, что обязательность применения требований профессиональных стандартов не зависит от формы собственности организации или статуса работодателя. Однако, при желании, работодатели могут применять профессиональные

стандарты в добровольном порядке, это следует закрепить в локально-нормативных актах компании.

Если же ни в одном нормативно-правовом акте не установлены требования к квалификации работников, согласно части второй статьи 195.3 ТК РФ - работодатели применяют профстандарты в качестве основы для определения требований к квалификации работников с учетом особенностей выполняемой работы и с учетом специфики деятельности предприятия.

У профессиональных стандартов много целей и задач, самые очевидные из них — установить единые квалификационные требования к работникам, которые занимают определенные должности, работают по конкретным профессиям, и уже на этой основе подтягивать систему образования, которая должна будет обеспечить подготовку квалифицированных кадров. По структуре все профессиональные стандарты примерно одинаковы, поскольку составляются на основе типового макета, утвержденного приказом Минтруда России от 12.04.13 № 147н. Профессиональный стандарт раскрывает конкретные трудовые функции, ранжированные по уровням квалификации в зависимости от сложности и ответственности выполняемой специалистом работы. Сначала в стандарте обозначается вид профессиональной деятельности, затем описываются обобщенные трудовые функции, в каждую из которых включается совокупность связанных между собой отдельных трудовых функций.

В свою очередь, отдельная трудовая функция реализуется посредством выполнения конкретных трудовых действий, применения необходимых умений и знаний (все это также внесено в стандарт). В результате профстандарт представляет собой подробное описание компетенций, необходимых специалисту для выполнения работы.

Кроме того, в стандарте указываются возможные наименования должностей, требования к образованию, опыту практической работы, а также особые условия допуска к работе (например, отсутствие судимости, запрета на занятие

педагогической деятельностью, прохождение обязательных медосмотров).

Что касается уровня квалификации, который устанавливается для каждой обобщенной и отдельной трудовой функции - он проставляется в соответствии с Приказом Минтруда России от 12.04.2013 N 148н. Им определено девять уровней, отличающихся друг от друга полномочиями и ответственностью работника, выполняющего соответствующую трудовую функцию, а также характером необходимых умений и знаний. Наиболее простые работы отнесены к уровню 1.

В отличие от квалификационных справочников, где каждый раздел посвящен одной должности или участку работ - профессиональный стандарт может содержать в себе требования, предъявляемые к разным должностям (профессиям), дифференцировать уровни квалификации работников и т.д.

Планируется, что профессиональные стандарты займут место квалификационных и тарифно-квалификационных характеристик должностей и профессий, которые на данный момент входят в состав квалификационных справочников.

В настоящее время при заключении трудового договора, работодатель должен учитывать нормы статьи 57 ТК РФ. В которой сказано, что если при выполнении работ по конкретной должности (профессии, специальности) законодательство предусматривает предоставление компенсаций и льгот либо существуют какие-либо ограничения, то в таком случае в части наименования должности (профессии или специальности) и квалификационных требований к ней, работодатели обязаны руководствоваться квалификационными справочниками или профстандартами.

В качестве примера можно привести сотрудников, занятых на работах с вредными или тяжелыми условиями труда, им согласно ст. 30 Федерального закона от 28.12.13 № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» в качестве льготы полагается досрочное назначение пенсии по старости. А это означает, что его должность

(профессия, специальность) в трудовом договоре должна быть обозначена именно так, как она названа в квалификационном справочнике или профстандарте. Если же работодатель укажет в трудовом договоре должность (профессию, специальность) без учета положений ЕКС, ЕТКС или профессионального стандарта, то такого работодателя можно привлечь к административной ответственности по части 3 статьи 5.27 КоАП РФ. Штраф для организации составит от 50 тыс. до 100 тыс. рублей, для должностных лиц организации — от 10 тыс. до 20 тыс. рублей., на ИП — от 5 тыс. до 10 тыс. рублей. А у самого работника могут возникнуть проблемы при оформлении «льготной» пенсии, а также с получением других льгот и компенсаций.

А какие же могут быть ограничения по профессиям (должностям)? Наиболее часто встречающееся ограничение – уровень образования, установленный для отдельных категорий работников. Например, закон запрещает работать медицинским работником без наличия специального медицинского образования. Нельзя проводить инструктаж по охране труда, не пройдя специального обучения и не получив подтверждающего удостоверения. Ограничения законодательно могут быть установлены так же и по полу (на определенных работах запрещено использовать труд женщин), по возрасту (есть работы, на которых запрещено использование труда несовершеннолетних) и несомненно - квалификационные требования, установленные законодательством, являются ограничениями.

Таким образом, если в законодательстве (в том числе в самих профессиональных стандартах) по определенным должностям (профессиям) есть компенсации, льготы или ограничения (в том числе квалификационные) - работодатель обязан использовать не свои произвольные названия должностей (профессий), а только те, которые прописаны в Квалификационных справочниках или профессиональных стандартах.

А если выполнение работ не связано с предоставлением льгот, компенсаций или наличием ограничений - работодатель вправе самостоятельно определить наименование должности или профессии. Например, должность программиста не предполагает предоставление каких-либо льгот или введение ограничений. Соответственно, работодатель может называть ее в документах на свое усмотрение: инженер-программист, техник-программист и др.

Если же для работодателя применение профессиональных стандартов является обязательным (или он выбрал их добровольное применение), то положения профстандартов следует учитывать в следующих случаях:

- при формировании кадровой политики;
- в управлении персоналом;
- при организации обучения и аттестации работников;
- при разработке должностных инструкций;
- при тарификации работ;
- при присвоении тарифных разрядов работникам и установлении систем оплаты труда с учетом особенностей организации производства, труда и управления.

Допустим по определенной профессиональной деятельности есть профессиональный стандарт, утвержденный в соответствии с требованиями действующего законодательства, то его требования и должны учитывать работодатели при приеме соискателей на работу. Поэтому, если в таком стандарте есть требования об образовании, то норма ст. 65 ТК РФ обязывает требовать при приеме на работу документ об образовании. А если у соискателя нет соответствующего образования, которое требуется по профессиональному стандарту по данному виду профессиональной деятельности, работодатель должен, отказать соискателю при приеме на работу по этому основанию. Обратите внимание, что в ст. 65 ТК РФ речь идет не только о документе об образовании, но и

о квалификации и (или) наличии специальных знаний, которые также устанавливаются в профессиональном стандарте. Поэтому работодатель может отказать соискателю в приеме на работу, если у последнего отсутствуют требуемое образование и опыт работы, а также если его знания, умения и навыки находятся на недостаточном уровне по сравнению с теми, что указаны в соответствующем профессиональном стандарте.

Один из самых сложных вопросов каждого работодателя - как профессиональные стандарты влияют на оплату труда работников. На сегодняшний момент работодатели должны ориентироваться на определение заработной платы, установленное в ст. 129 ТК РФ, и гарантии, установленные в ст. 132 ТК РФ. Таким образом, для работников, у которых будет установлен разный квалификационный уровень в профессиональном стандарте, должен соблюдаться принцип справедливой системы оплаты труда. То есть сотрудник, имеющий 5-й квалификационный уровень по профессиональному стандарту, должен получать меньше, чем работник, которому установлен 7-й квалификационный уровень по профессиональному стандарту.

Однако, на сегодняшний законодательно не регламентирована конкретная разница между уровнями, которая должна соблюдаться работодателем. Например, на сколько, заработная плата работника, которому по профессиональному стандарту установлен 6-й уровень, должна быть выше, чем заработная плата работника, которому установлен 5-й квалификационный уровень по соответствующему профессиональному стандарту? Ответа на этот вопрос пока в законодательстве нет. Поэтому на сегодняшний день главным является соблюдение только разницы в размерах оплаты труда работников, имеющих разные квалификационные уровни.

Профстандарты также повлияют на увольнение сотрудников. Точнее на две группы оснований прекращения трудового договора с работником:

- в связи с непрохождением работником аттестации (п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК РФ) и,
- в случае сокращения численности или штата (п. 2 ч. 1 ст. 81 ТК РФ).

Рассмотрим первую ситуацию: несоответствие работника занимаемой должности, если по данной позиции есть профессиональный стандарт, который описывает требования к данному виду профессиональной деятельности.

Здесь возникает вопрос: можно ли работника уволить в связи с тем, что он не соответствует требованиям конкретного профессионального стандарта? Прямого основания для увольнения в подобном случае в трудовом законодательстве в настоящий момент нет. Однако учитывая, что работодатель при внедрении профессиональных стандартов должен убедиться в том, соответствуют ли его работники требованиям, установленным в конкретном профессиональном стандарте, ему необходимо будет провести процедуру аттестации. И расторжение трудового договора с работником, который не прошел аттестацию, предусмотрено п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК РФ. Представляется, что в части увольнения работника в связи с сокращением численности и штата профессиональные стандарты с установленными в них квалификационными требованиями сильно усложняют процедуру выбора работников с преимущественным правом и повлияют на судебную практику по рассмотрению споров по данному основанию.

А что работодателю делать с сотрудниками, которые давно поступили в организацию и не соответствуют требованиям профстандартов (например, нет нужного образования)? В ходе аттестации работодатель обязан проверить квалификацию работника на соответствие требованиям, которые установлены в конкретном профстандарте. В случае обнаружения несоответствия сотрудника этим требованиям работодатель сначала должен предложить сотруднику дообучиться либо перевестись на другую работу, которая не содержит требования к образованию, а в случае

отказа - получает право прекратить с сотрудником трудовой договор по своей инициативе по указанному выше основанию.

Обучение может оплачивать работодатель или сотрудник. Организация сама определяет, нужно ли ей за свой счет обучать работника (ч. 1 ст. 196 ТК РФ). Порядок обучения можно закрепить в коллективном договоре, трудовом договоре или дополнительном соглашении к нему, в ученическом договоре (ч. 2 ст. 196, 199 ТК РФ). В зависимости от вида обучения организация обязана предоставить сотруднику определенные гарантии и компенсации (ст. 196 ТК РФ). Например, когда сотрудника направляют на курсы повышения квалификации с отрывом от работы, за ним сохраняется основное место работы и средний заработок (ст. 187 ТК РФ).

Если сотрудник обучаться не хочет и согласен на перевод, то следует помнить, что работа, которую работодатель может предложить сотруднику, не прошедшему аттестацию, должна по квалификационным требованиям соответствовать тем квалификационным характеристикам, которые у него есть.

То есть при таком переводе работодателю необходимо убедиться:

- есть ли профессиональный стандарт, описывающий этот вид профессиональной деятельности;
- есть ли в этом стандарте (при его наличии) квалификационные требования;
- соответствует ли переводимый работник установленным квалификационным требованиям.

Технология оценки персонала через аттестацию существует очень давно и призвана оценивать соответствие уровня квалификации персонала занимаемой должности в конкретной организации, на основе внутренних требований руководства, других регламентов и проводится силами самой организации. Проводят ее непосредственное руководство предприятия, которое, как правило, уже имеет сформированное мнение о достоинствах и недостатках специалиста, часто не всегда

объективное. Либо в организации может не оказаться специалистов, способных провести аттестацию в отношении некоторых специалистов. В подобном случае работодатель может воспользоваться независимой оценкой квалификации. Независимая оценка вынесена за пределы конкретной организации, ее проводит третья независимая сторона и ее целью является установление соответствия качественных характеристик персонала требованиям внешних профессиональных стандартов, разработанных вне конкретной организации профессиональными сообществами. Независимая оценка позволяет установить и удостоверить более широкую область собственной компетенции специалиста, дает гарантию уровня его профессионализма, позволяет специалисту использовать больший диапазон смены профессиональных ролей при соответствующей дополнительной профессиональной подготовке.

Что получит работник после прохождения независимой оценки:

- Подтверждение независимой организацией уровня квалификации и профессионального мастерства на текущий момент времени;
- Документально оформленное свидетельство профессионализма, которое позволит различным категориям работников, с различным стажем или только выходящим на рынок труда, получить официальное признание их компетенции и квалификации, что определит их ценность для рынка труда с одной стороны, а с другой – позволит выявить пути для дальнейшего обучения и профессионального роста;
- Повышение шансов трудоустройства с учетом качества своей подготовки;
- Основание для заключения трудового договора по эффективному контракту;
- Приоритетность продвижения по служебной лестнице.

- Подтверждение качества и надежности всех выполняемых работником операций;
- Дополнительное основание для повышения заработной платы;
- Обеспечение психологической комфортности и уверенности в собственных возможностях;
- Повышенное внимание руководства предприятия, доверие и уважение к обладателю сертификата;

В настоящее время утверждены несколько федеральных законов, которые вносят изменения в законодательство относительно проведения независимой оценки квалификации. Подтверждать соответствие установленным квалификационным требованиям будут специальные центры оценки квалификаций. Направлять работников на независимую оценку квалификации можно будет с 2017 года. Работодателю нужно будет получить письменное согласие сотрудника, а также соблюсти порядок и условия, которые определяются, коллективным или трудовым договором. При направлении на прохождение оценки с отрывом от работы за сотрудником следует сохранить должность и выплатить средний заработок.

Независимая оценка будет проводиться в форме профессионального экзамена. Если работник сдаст его успешно - получит свидетельство о квалификации. Оно подтверждает, что квалификация соответствует профстандарту или иным требованиям, установленным нормативными правовыми актами. Если экзамен проводится по направлению работодателя, оплата производится за его счет. Пройти независимую оценку можно будет в том числе и по своей инициативе (за счет собственных средств).

Вторая ситуация - это увольнение работника по сокращению численности или штата. Процедура сокращения численности и штата достаточно трудная. Одной из главных ее проблем является необходимость учитывать преимущественное право работника остаться на работе в том случае, если его должность (или

количество сотрудников на этой должности) сокращается. Процедура учета преимущественного права при данных основаниях установлена в ст. 179 ТК РФ, согласно которой преимущественное право на оставление на работе при сокращении численности или штата предоставляется работникам с более высокими производительностью труда и квалификацией.

При проведении сокращения учет преимущественного права работников исходя из ст. 79 ТК РФ осуществляется в три этапа:

- 1) оценка производительности труда сокращаемых работников;
- 2) оценка их квалификации;
- 3) сравнение льгот, которые они имеют.

Обратите внимание, что сопоставление возможных льгот у сокращаемых работодателем производится только в том случае, когда обнаруживается, что у работников равная производительность и равная квалификация. На практике же очень часто работодатель сразу начинает оценивать льготы работников и делать выбор именно исходя из этого. Такое поведение является основанием для признания незаконным увольнения работников, чьи преимущественные права оценивались в нарушение требований законодательства.

Чтобы провести процедуру сокращения грамотно, работодатель в целях учета преимущественного права на этапе 2 должен оценить квалификацию работников.

Подведем итог вышесказанному: применение профессиональных стандартов носит рекомендательный характер (за исключением случаев, когда их использование обязательно). Профессиональные стандарты выступают в качестве ориентиров и могут применяться в части наименования должностей, профессий и специальностей, определения трудовых функций, требований к образованию и опыту работы с учетом особенностей, обусловленных технологией и организацией производства и труда у данного работодателя.

ИНДЕКСАЦИЯ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ: МИФ ИЛИ РЕАЛЬНОСТЬ?

Столяров Олег Игоревич,
кандидат юридических наук

Написать заметку меня подтолкнуло предписание государственной инспекции труда в части необходимости устранения нарушений работодателем норм действующего законодательства в связи с отсутствием в локальных актах организации установленного порядка индексации заработной платы.

Да простят меня работодатели - органы государственной власти и прочие бюджетники в погонах и без, также упомянутые в ст.134 ТК РФ, обязанность по индексации заработка которых также необходима, но в силу особенностей правового регулирования, останавливаться в настоящей заметке не буду, тем более что до 01.01.2017 приостанавливается индексация окладов государственных гражданских служащих, военнослужащих, судей и других лиц, находящихся на государственной службе (ст. 1 Закона от 06.04.2015 №68 ФЗ; п. 1. ст. 1 Закона от 14.12.2015 №371 ФЗ).

Мало кто из работников знает о существовании ст.134 ТК РФ. Работодатели, в большей части, информированы о существовании такой нормы, однако в силу её неопределённости и труднореализуемости на практике, не принимают во внимание и не индексируют заработок. Наиболее сознательные работодатели самостоятельно определяют порядок и периодичность проведения индексации, включая положение о ней в локальные нормативные акты. Самые хитрые работодатели, дабы не быть привлечёнными к административной ответственности (ч.1 ст. 5.27 КоАП РФ), указывают в локальных актах символические размеры индексации, например, раз в десять лет, да ещё обуславливают возможность

индексации экономическими показателями деятельности предприятия.

Напомним, что индексация проводится в идеале для того, чтобы размер заработной платы соответствовал уровню потребительских цен и при её проведении не имеют значения трудовые показатели работника (результаты труда) и его дисциплинарная практика.

Что же такое обеспечение повышения уровня реального содержания заработка или его индексация? Прочитую ст.134 ТК РФ:

"Обеспечение повышения уровня реального содержания заработной платы включает индексацию заработной платы в связи с ростом потребительских цен на товары и услуги. Государственные органы, органы местного самоуправления, государственные и муниципальные учреждения производят индексацию заработной платы в порядке, установленном трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, другие работодатели - в порядке, установленном коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами".

Теперь переходим к практическому толкованию приведённой нормы.

Как верно отмечают все комментаторы ТК РФ, законодательство не предусматривает единого для всех способа индексации заработной платы. Т.е. не разработан комплекс гарантий проведения индексации, таких как порог/периодичность/минимальная величина и т.п. В ТК установлена лишь обязанность работодателя осуществлять её. Правила индексации определяются в зависимости от типа работодателя.

В Письме мегарегулятора Роструда от 19.04.2010 № 1073 6 1 говорится о необходимости внесения соответствующих изменений (дополнений) в действующие в организации локальные

нормативные акты, если они не предусматривают порядка индексации.

Индексация заработной платы рассматривается как одно из условий оплаты труда, которые должны отражаться в трудовом договоре (ст. 57 ТК РФ).

Поскольку Трудовой кодекс не устанавливает требований к механизму индексации, работодатель вправе избрать любые критерии для проведения индексации и самостоятельно предусмотреть порядок её осуществления. Как правило, индексация реализуется путем повышения должностных окладов.

И, наконец, мы не можем пройти мимо ключевого судебного толкования. Здесь, прежде всего, следует ознакомиться с правовой позицией КС РФ, содержащейся в Определении Конституционного Суда РФ от 19.11.2015 № 2618 О, согласно которой, индексировать заработную плату предписывается всем, кто работает по трудовому договору. Работодатели, не вправе лишать своих работников предусмотренной законом гарантии и уклоняться от установления индексации (Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2014 № 1707 О). Определения Санкт-Петербургского городского суда от 10.07.2012 г. по делу № 33 8880/2012, Свердловского областного суда от 10.05.2012 г. по делу № 33 5756/2012, Московского городского суда от 06.02.2012 г. по делу № 33 3216, Нижегородского областного суда от 25.10.2011 г. по делу № 33 10824; Апелляционное определение Волгоградского областного суда от 19.07.2012 по делу № 33 - 6936/2012, находятся в тренде защиты прав работника.

Сложнее обстоят дела в судах общей юрисдикции районного звена, которые зачастую неспособны понудить работодателя реально индексировать+выплачивать заработок при отсутствии регулирующего такой порядок локального акта, коллективного договора, соглашения.

Хочется завершить заметку на положительной ноте. Законодательное Собрание Республики Карелия, понимая "сырость" анализируемой статьи ТК, вышло с законодательной

инициативой в Государственную Думу. С 06.10.2016 Совет Государственной Думы в первом чтении начал рассматривать законопроект № 1119655 6 О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации (в части порядка осуществления индексации заработной платы в связи с ростом потребительских цен на товары и услуги).

Как законотворцы указывают в Пояснительной записке к документу, ".....обязанность работодателя производить индексацию заработной платы в связи с ростом цен на товары и услуги зачастую интерпретируется как возможность производить данную индексацию. Как показывает практика, на многих предприятиях индексация заработной платы не производилась несколько лет. Работодатель, оформив документально положения, содержащие порядок индексации в зависимости от финансовых и экономических возможностей предприятия, ограждает себя от ответственности. В правоприменительной практике есть ряд случаев, когда суды и органы прокуратуры не принимали заявления об отсутствии индексации заработной платы. Данные судебные акты четко указывают, что действующее законодательство не содержит императивных норм в отношении обязанности работодателя производить индексацию заработной платы, в то время как индексация, то есть обеспечение повышения уровня реального содержания заработной платы, является социальной гарантией. Как следует из статьи 134 ТК РФ, рост потребительских цен на товары и услуги является основанием проведения индексации заработной платы работников, но не обязательной величиной такой индексации".

В частности, предлагается ввести минимальный размер индексации и производить её за счет собственных средств работодателя не реже одного раза в год.

"Минимальный размер индексации заработной платы в субъекте Российской Федерации не может быть ниже минимального размера индекса потребительских цен, утвержденного федеральным органом исполнительной власти,

осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно правовому регулированию в сфере официального статистического учета, формированию официальной статистической информации о социальных, экономических, демографических, экологических и других общественных процессах в Российской Федерации. Минимальный размер индексации заработной платы в субъекте Российской Федерации обеспечивается:другими работодателями – за счет собственных средств работодателя».

Как видим, проект поправок в случае их принятия, улучшит финансовое положение тружеников, чего не скажешь о "небюджетных работодателях", за чей счёт, собственно, изменения будут реализованы.

Раздел III. «ЮРИДИЧЕСКОЕ СОПРОВОЖДЕНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНИЗАЦИИ»

ПРАВОВАЯ ОХРАНА И МЕТОДЫ ЗАЩИТЫ БИЗНЕСА В СЕТИ ИНТЕРНЕТ

Игнатова Маргарита Валерьевна,

эксперт в области права интеллектуальной собственности,
юрисконсульт ООО «Консультационная группа «ТИМ»

www.teamgroup.ru,

office@teamgroup.ru, (812) 336-48-52

Аннотация

Вопросы правовой охраны интеллектуальной собственности являются наиболее актуальными в рамках ведения деятельности в сети Интернет. В статье обозначены потенциальные риски нарушения интеллектуальных прав, предложены способы их восстановления, а также предложен реальный порядок действий для эффективной защиты бизнеса от подобного нарушения законодательства.

Согласно действующему гражданскому законодательству РФ результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (другими словами, интеллектуальной собственности) предоставляется правовая охрана (Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ. Ст.1225). Правообладатели в отношении объектов интеллектуальной собственности имеют исключительные права, в некоторые из которых согласно ст. 1226 ГК РФ входят имущественные права, а также личные неимущественные и иные права (право следования, право доступа и другие) (ГК РФ. Ст.1226).

На текущем этапе развития экономики и информационно-коммуникационных технологий, вопрос правовой охраны интересов участников гражданского оборота в сети Интернет является, на наш взгляд, крайне актуальным, не только потому что интеллектуальная собственность является нематериальным активом компании и может составлять существенную часть баланса организации. Несанкционированное использование объектов интеллектуальной собственности может стать причиной убытков для компании при нарушении как её исключительных прав, так и при нарушении прав третьих лиц со стороны компании. При этом необязательно должна идти речь о крупных ИТ-компаниях или сложно структурированных холдингах.

Говоря об интеллектуальной собственности, стоит учитывать, что все юридические лица так или иначе используют средства индивидуализации компании, к которым согласно ст. 1225 ГК РФ относятся: фирменное наименование, товарный знак и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товара, коммерческое обозначение (ГК РФ. Ст.1225). Правонарушения в сфере интеллектуальной собственности в сети Интернет могут носить различный характер. Наиболее распространенными случаями нарушения гражданского законодательства в сети Интернет являются:

- незаконное использование доменного имени, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, или иным средством индивидуализации юридического лица;
- создание и использование Интернет-сайта схожего до степени смешения с компанией-конкурентом;
- торговля контрафактной продукцией с помощью Интернет-сайта;
- незаконное использование на Интернет-сайте иных результатов интеллектуальной деятельности (изображения, дизайна, и.т.д).

Данные действия являются прямым нарушением исключительных прав юридического лица.

Для того, чтобы разработать алгоритм, который поможет не допустить или пресечь подобные нарушения, а также привлечь виновных лиц к ответственности, придется учитывать специфику Интернет-пространства, которая придает правонарушениям трансграничный характер и затрудняет процесс выявления и пресечения нарушений законодательства. Несмотря на то, что в действующем законодательстве существует ряд неопределенных вопросов, мы предлагаем рассмотреть наиболее простой и действенный механизм правовой охраны и защиты прав в сети Интернет.

В связи с этим рассмотрим два наиболее распространенных случая: первый – когда интеллектуальные права Вашей компании нарушаются; второй – каким образом Ваша компания может нарушить интеллектуальные права другого лица.

Ваши права нарушены.

Иностранная компания, производитель детской обуви, стала жертвой мошенников, которые, используя схожие до степени смешения доменные имена сайтов и товарные знаки, продавали контрафактную продукцию и обманывали потребителей. Специалисты юридической фирмы обратились к нотариусу для заверения контента сайтов правонарушителей, затем направили адвокатский запрос регистратору хостинга, на котором были размещены сайты с рекламой контрафактной продукции. В результате предпринятых действий все сайты, использующие данные, нарушающие исключительные права иностранной компании, были заблокированы.

Столкнувшись с нарушением интеллектуальных прав в сети Интернет, юридическое лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, то есть **Правообладатель, может использовать следующий алгоритм действий:**

Первым шагом должно быть обращение к нотариусу, который сможет осмотреть Интернет-ресурс и заверить имеющийся контент сайта (доменное имя, изображения, дизайн, содержание), нарушающий законные права организации. С помощью обращения к Интернет-архивам есть возможность также сопоставить момент появления сайта и дату регистрации товарного знака. Таким образом можно удостоверить факт нарушения исключительных прав, а также момент начала правонарушения во времени, что в дальнейшем может быть использовано в качестве надлежащего доказательства при обращении в судебные или внесудебные органы. Кроме того, в соответствии со ст. 1252 ГК РФ, если различные средства индивидуализации оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, то преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет (ГК РФ. Ст.1252).

Далее, для того чтобы оперативно заблокировать сайты, нарушающие интеллектуальные права Правообладателя, необходимо направить запрос регистратору домена, на котором были размещены сайты правонарушителей, с уведомлением о нарушении законодательства со стороны владельцев доменов и требованием раскрытия информации о владельцах, а также с требованием о блокировке сайтов. Для большей эффективности данной меры рекомендуем воспользоваться услугами адвоката, потому как на адвокатский запрос регистратор будет обязан предоставить ответ в 30-тидневный срок (Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Ст. 6.1).

После совершения первых экстренных действий, направленных на пресечение правонарушения, необходимо

выбрать дальнейшую стратегию. **Существует 2 способа защиты нарушенного права – судебный и внесудебный.**

Под внесудебным способом защиты подразумевается обращение в Федеральную антимонопольную службу России с заявлением о нарушении Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». ФАС России обладает полномочиями на рассмотрение и разрешение вопросов в случае приобретения и использования исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг, использование результатов интеллектуальной деятельности только по факту недобросовестной конкуренции (Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Глава 2.1).

При этом, если речь идет о незаконном использовании товарного знака, то ФАС привлекает Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент), которая проводит экспертизу с целью выяснения схожести доменного имени и товарного знака, либо товаров, выпускаемых Правообладателем, и контрафактных товаров. По факту рассмотрения жалобы, с учетом заключения эксперта, ФАС России принимает решение по жалобе. Результаты предпринятых действий могут быть следующие:

1. Предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства;
2. Предписания о прекращении недобросовестной конкуренции;
3. Предписание об изменении или ограничении использования фирменного наименования;
4. Привлечение к административной или уголовной ответственности.

Кроме того, существует еще один способ защиты нарушенного права – судебный. Для этого необходимо обратиться с иском заявлением в Суд по интеллектуальным правам,

который является специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции в качестве суда первой и кассационной инстанций дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав (Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ. Ст. 34).

Одновременно с подачей искового заявления следует заявить ходатайство о применении обеспечительных мер – в частности о блокировке сайта правонарушителя. Органом исполнительной власти, который занимается блокировкой Интернет-ресурсов, содержащих сведения, нарушающие интеллектуальные права, является Федеральная Служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее – Роскомнадзор), который обязан будет исполнить предписание суда.

Важным аспектом при обращении в суд является вопрос определения надлежащего ответчика, то есть лица, которое должно нести ответственность за нарушение исключительных прав Правообладателя. Можно попробовать самостоятельно определить лицо, которому принадлежит доменное имя, то есть администратора домена. Эти данные чаще всего находятся в открытом доступе и могут быть получены с помощью сайтов типа <http://whois-service.ru/>. Однако в сложившейся практике зачастую контакты администратора скрыты и в процесс «пресечения нарушения» вовлекаются все стороны: и регистратор домена, и хостинг-провайдер, и администратор домена. К тому же регистратор доменов является информационным посредником и может нести ответственность согласно ст.1253.1 ГК РФ (ГК РФ. Ст. 1253.1).

Суд по интеллектуальным правам по результатам рассмотрения иска, связанного с нарушением исключительных прав Правообладателя на средства индивидуализации в сети Интернет, может принять одно из следующих решений:

1. О пресечении действий, нарушающих право (например, лишить администратора права на домен и передать его в управление законному владельцу товарного знака);
2. О возмещении убытков либо компенсации. Размер компенсации определяется судом в зависимости от характера нарушения, срока незаконного использования, возможных убытков и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости. Например, при незаконном использовании товарного знака размер компенсации может быть:
 - 1) от десяти тысяч до пяти миллионов рублей,
 - 2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака (ГК РФ. Ст. 1515).
3. О публикации на сайте правонарушителя решения суда и информирования о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

Как не нарушить чужие права.

Несколько компаний без разрешения автора использовали на своих сайтах изображение плана-панорамы Санкт-Петербурга, что послужило основанием для подачи искового заявления автором в суд для привлечения их к гражданско-правовой ответственности за нарушение исключительных прав. Суд удовлетворил иски и взыскал с юридических лиц компенсацию в общем размере 1 000 000 руб. (Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 14.01.2015 по делу №2-828/2014; Решение Красногвардейского районного суда Санкт-Петербурга от 22.06.2015 по делу №2-4122/2015).

Безусловно, самым действенным методом по предотвращению правонарушений в области интеллектуальной собственности, как и в любой другой, является соблюдение законодательства. Однако существует определенный алгоритм, который поможет дополнительно обезопасить юридическое лицо от нарушения чужих прав на интеллектуальную собственность.

Во-первых, необходимо понимать, что любое использование результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации должно осуществляться на законных основаниях. Не стоит забывать, что не все, что находится в открытом доступе, может быть свободно использовано. Довольно распространено мнение, что объект, опубликованный Правообладателем в Интернете, является размещенным в «месте, открытом для свободного посещения», что дает основание для его свободного использования. Однако, как подтвердил Верховный суд РФ в Обзоре судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 23.09.2015, сеть Интернет не является местом, открытым для свободного посещения по смыслу статьи 1276 ГК РФ ("Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015). П. 13).

Во-вторых, перед тем как размещать на своем Интернет сайте какой-либо объект, следует убедиться, имеются ли законные основания для его свободного использования. Законным может быть использование, например, в учебных целях при условии указания Правообладателя и источник заимствования. Кроме того, всегда можно обратиться к материалам, на которые выданы свободные лицензии, что дает право бесплатно использовать лицензированный объект определенным образом.

В-третьих, самым действенным методом по предотвращению нарушения законодательства будет оформление надлежащим образом договоров по отчуждению или

предоставлению права пользования результатом интеллектуальной деятельности или средством индивидуализации (лицензии).

И наконец, депонирование контента (текст, изображения, дизайн, доменное имя и т.д.) в Российском авторском обществе. Наиболее актуально это действие в отношении именно доменного имени, которое не является самостоятельным средством индивидуализации юридического лица и на него не распространяется правовая защита и охрана, предусмотренная в области интеллектуальной собственности. Депонирование же предполагает выдачу свидетельства о регистрации, которое может в дальнейшем использоваться при защите авторских прав в Интернете.

Таким образом, любое несоблюдение вышеуказанных правил может привести к нарушению законодательства в области интеллектуальной собственности, что грозит неприятными последствиями для юридических лиц в виде запрета использования доменного имени, блокировки сайта, возмещения ущерба, а также выплаты компенсации в размере от 10 000 рублей до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения либо в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения или товаров, или в двукратном размере стоимости права использования объекта интеллектуальной собственности (ГК РФ. Ст. 1515, 1252, 1301).

Заключение.

Бурное развитие информационных технологий и «электронной экономики» обуславливает возрастание важности правовой охраны интеллектуальной собственности в том числе при осуществлении деятельности в сети Интернет. Существуют различные методы защиты, которые для достижения эффективности целесообразно применять систематизировано и в комплексе. В качестве руководства может быть предложен следующий порядок действий:

Первый шаг – определение с чьей стороны исходит или предполагается нарушение законодательства в области интеллектуальной собственности.

Второй шаг – если нарушаются Ваши права, то необходимо обеспечить доказательственную базу путем заверения Интернет сайта у нотариуса и как можно скорее заблокировать сайт правонарушителя, отправив запрос регистратору домена.

Третий шаг напрямую зависит от фактических обстоятельств дела. С одной стороны, могут быть нарушены Ваши исключительные права в отношении интеллектуальной собственности. В зависимости от характера противоправных действий и ожидаемых результатов можно выбрать – обращаться к судебному или внесудебному способу защиты и восстановления интеллектуальных прав. Первый позволяет добиться вероятно большего, но и требует соответствующих затрат по времени и средствам. Внесудебный же способ подходит для более оперативного решения проблемы, однако, не всегда может быть применим.

С другой стороны, всегда есть угроза того, что Вы можете нарушить чьи-либо права в сфере интеллектуальной собственности. Для того, чтобы избежать предъявления претензий и судебных исков к Вашей компании целесообразно будет не только надлежащим образом оформлять отношения с Правообладателями объектов, размещенных на сайте в Интернете, но и фиксировать свои права на контент сайта в целом.

НОВЕЛЛЫ В РЕГУЛИРОВАНИИ КРУПНЫХ СДЕЛОК В АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВАХ

Макарова Ольга Александровна,
доктор юридических наук, доцент кафедры коммерческого права
Санкт-Петербургского государственного университета

Аннотация

С 01 января 2017 года вступает в силу Федеральный закон от 03.07.2016 N 343-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" и Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" в части регулирования крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" [1]. В данной статье мы анализируем новые положения в части регулирования крупных сделок.

С 01 января 2017 года вступает в силу Федеральный закон от 03.07.2016 N 343-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" и Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" в части регулирования крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" [1]. Проанализируем новые положения в части регулирования крупных сделок.

Понятие и признаки крупной сделки. Прежде всего, изменяется само понятие крупной сделки. В старой редакции закона об АО (до 01.01.17) крупной сделкой называлась сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату (под балансовой стоимостью активов общества в целях признания сделки в качестве крупной сделки следует понимать валюту баланса общества, т.е. сумму оборотных и внеоборотных активов по данным бухгалтерского баланса общества) [2], за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, и иными определенными законом исключениями.

Сделки, совершенные в процессе обычной хозяйственной деятельности, не требовали порядка одобрения. Как отмечалось в постановлении Пленума ВАС от 16 мая 2014 г. №28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью», «не требуется соблюдения предусмотренного законом порядка одобрения крупных сделок в случаях, когда сделка совершена в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Время доказывания совершения оспариваемой сделки в процессе такой деятельности лежит на ответчике.

Под обычной хозяйственной деятельностью следует понимать любые операции, которые приняты в текущей деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности, сходных по размеру активов и объему оборота, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее.

К сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, могут относиться сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, получению кредитов для оплаты текущих операций (например, на приобретение оптовых партий товаров для последующей реализации их путем розничной продажи).

При этом не является основанием для квалификации сделки как совершенной в процессе обычной хозяйственной деятельности один только факт ее совершения в рамках вида деятельности, упомянутого в едином государственном реестре юридических лиц или уставе общества как основного для данного юридического лица, либо то, что общество имеет лицензию на право осуществления такого вида деятельности». [3]

В соответствии с новой редакцией п. 1 ст. 78 Закона об АО крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных

сделок), отвечающая следующим признакам. Во-первых, это сделка, выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности. Закон исходит от обратного и определяет понятие сделки, не выходящей за пределы обычной хозяйственной деятельности. Под такими сделками понимаются «любые сделки, заключаемые при осуществлении деятельности соответствующим обществом либо иными организациями, осуществляющими аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов».

Во-вторых, это сделка, выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности, и при этом:

1) связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, которое повлечет возникновение у общества обязанности направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона),

2) предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии.

Новеллы заключаются в раскрытии и перечислении сделок, связанных с отчуждением имущества прямо или косвенно. Кроме того, к таким сделкам отнесены сделки, предусматривающие обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии (лицензионных договоров).

В-третьих, для определения сделки как крупной цена или балансовая стоимость отчуждаемого или приобретаемого имущества (права использования результата интеллектуальной деятельности) составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

В случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется наибольшая из двух величин - балансовая стоимость такого имущества либо цена его отчуждения. В случае приобретения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена приобретения такого имущества.

В случае передачи имущества общества во временное владение и (или) пользование с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется балансовая стоимость передаваемого во временное владение или пользование имущества.

В случае совершения обществом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок по приобретению акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, которые повлекут возникновение у общества обязанности по приобретению акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, в соответствии с главой XI.1 Федерального закона, с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена всех акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, которые могут быть приобретены обществом по таким сделкам в соответствии с главой XI.1 Федерального закона.

Согласие на совершение крупной сделки. Если в старой редакции закона об АО говорилось об одобрении крупной сделки, то новая редакция с 01.01.17 говорит о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении крупной сделки (ст. 157.1 ГК РФ).

Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части 1 ГК РФ», «если иное прямо не следует из закона или иного правового акта, статья 157.1 ГК РФ применяется к любому согласию третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления на совершение гражданско-правовой сделки. При этом, например, правила о согласии на совершение сделок, предусмотренные ФЗ "Об акционерных обществах" и ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", являются специальными по отношению к общим положениям ст. 157.1.ГК РФ». [4]

Действия совета директоров (наблюдательного совета) АО. Что следует сделать совета директоров АО для принятия общим собранием акционеров общества решения о согласии на совершение крупной сделки?

1. совет директоров определяет стоимость имущества или прав на результаты интеллектуальной деятельности, являющихся предметом крупной сделки, в соответствии со ст. 77 Федерального закона об АО.

2. Совет директоров (наблюдательный совет) общества утверждает заключение о крупной сделке, что является новеллой закона об АО в регулировании крупных сделок. В заключении о крупной сделке должны содержаться:

информация о предполагаемых последствиях для деятельности общества в результате совершения крупной сделки и оценка целесообразности совершения крупной сделки.

Заключение о крупной сделке включается в информацию (материалы), предоставляемую акционерам при подготовке к проведению общего собрания акционеров общества, на котором рассматривается вопрос о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки.

Принятие решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки. Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров (наблюдательного совета) общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

В случае, если единогласие совета директоров (наблюдательного совета) общества по вопросу о согласии на совершение или последующем одобрении крупной сделки не достигнуто, по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества вопрос о согласии на совершение или последующем одобрении крупной сделки может быть вынесен на решение общего собрания акционеров. В таком случае решение о согласии на совершение или последующем одобрении крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

К исключительной компетенции общего собрания акционеров относится принятие решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50 процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату. Принятие такого решения не может быть отнесено уставом общества к компетенции иных органов общества.

Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении такой крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

Содержание решения о согласии на совершение крупной сделки. В решении о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки должны быть указаны:

лицо (лица), являющееся стороной (сторонами) такой сделки, выгодоприобретателем (выгодоприобретателями),

цена,

предмет крупной сделки,

иные ее существенные условия (ст. 432 ГК РФ) или порядок их определения.

Если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона такой сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение сделки, в решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель. Данное правило не применяется к сделкам акционерных обществ, включенных в перечень стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ [5], а также акционерных обществ, 50 и более процентов акций которых находятся в собственности РФ и (или) в отношении которых используется специальное право на участие РФ в управлении этим обществом ("золотая акция").

Решение о согласии на совершение крупной сделки может содержать и другие сведения. Например, указание на минимальные и максимальные параметры условий такой сделки (верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости продажи имущества) или порядок их определения, согласие на совершение ряда аналогичных сделок, альтернативные варианты условий такой сделки, требующей согласия на ее совершение, согласие на совершение крупной сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно. Кроме того, в решении о согласии на совершение крупной сделки может быть указан срок, в течение которого действительно такое решение.

Последствия нарушения порядка получения согласия на совершение крупной сделки. Крупная сделка, совершенная с нарушением порядка получения согласия на ее совершение, может быть признана недействительной на основании ст. 173.1. ГК РФ. С иском о признании крупной сделки недействительной может обратиться: общество, член совета директоров (наблюдательного совета) общества или его акционер (акционеры), владеющий в совокупности не менее чем 1% голосующих акций общества.

Иски о признании крупных сделок недействительными и применении последствий их недействительности могут предъявляться в течение срока, установленного п. 2 ст. 181 ГК РФ для оспоримых сделок.

Срок давности по иску о признании недействительной сделки, совершенной с нарушением порядка ее одобрения, исчисляется с момента, когда истец узнал или должен был узнать о том, что такая сделка требовала одобрения в порядке, предусмотренном законом или уставом, хотя бы она и была совершена раньше. Предполагается, что участник должен был узнать о совершении сделки с нарушением порядка одобрения крупной сделки не позднее даты проведения годового общего собрания участников (акционеров) по итогам года, в котором была совершена оспариваемая сделка, если из предоставившихся участникам при проведении этого собрания материалов можно было сделать вывод о совершении такой сделки (например, если из бухгалтерского баланса следовало, что изменился состав основных активов по сравнению с предыдущим годом). [6]

Срок исковой давности по требованию о признании крупной сделки недействительной в случае его пропуска восстановлению не подлежит.

Изменены обстоятельства, при наличии которых суд отказывает в удовлетворении требований о признании крупной сделки недействительной. До 1 января 2017 года в законе предусматривалось, что суд отказывает в удовлетворении

требований о признании крупной сделки, совершенной с нарушением предусмотренных законом требований к ней, недействительной при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

голосование акционера, обратившегося с иском о признании крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;

не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;

к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным Федеральным законом;

при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением предусмотренных Федеральным законом требований к ней.

В редакции, вступающей в силу с 01.01.2017, новым п.6.1.ст.79 Закона об АО предусматривается следующее: «Суд отказывает в удовлетворении требований о признании крупной сделки, совершенной в отсутствие надлежащего согласия на ее совершение, недействительной при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

1) к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения совершения данной сделки;

2) при рассмотрении дела в суде не доказано, что другая сторона по данной сделке знала или заведомо должна была знать о том, что сделка являлась для общества крупной сделкой, и (или) об отсутствии надлежащего согласия на ее совершение».

Новый п.6.1. данной статьи акционерного закона открывает более широкие возможности акционерам для обращения в суд с исками о признании крупных сделок недействительными при отсутствии согласия на их совершение.

Иными словами, если сделка оспаривается акционером – владельцем не менее 1 % голосующих акций, то даже в том случае, если будет установлено, что голосование акционера не могло повлиять на результаты голосования, у суда не будет оснований отказать в удовлетворении требования о признании крупной сделки недействительной по данному основанию. Равным счетом у акционера, обращающего с иском в суд, отпадает необходимость доказывать, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них.

Исключения из правил о крупных сделках. Положения закона о крупных сделках не применяются:

1) к обществам, в которых 100 процентов голосующих акций принадлежит одному лицу, являющемуся одновременно единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества;

2) к сделкам, связанным с размещением либо оказанием услуг по размещению (публичному предложению) и (или) организации размещения (публичного предложения) акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества (за исключением условий об определении и выплате вознаграждения лицу (лицам), оказывающему услуги, предусмотренные настоящим подпунктом);

3) к отношениям, возникающим при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении;

4) к сделкам, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами РФ и расчеты по которым производятся по

ценам, определенным в порядке, установленном Правительством РФ, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти, а также к публичным договорам (ст. 426 ГК РФ), заключаемым обществом на условиях, не отличающихся от условий иных заключаемых обществом публичных договоров;

5) к сделкам по приобретению акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, заключенным на условиях, предусмотренных обязательным предложением о приобретении акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества;

6) к сделкам, заключенным на тех же условиях, что и предварительный договор (ст. 429 ГК РФ), если такой договор содержит все сведения, что и решение о согласии на совершение сделки, и получено согласие на его заключение в порядке, предусмотренном главой X закона.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 03.07.2016 N 343-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" и Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" в части регулирования крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" // Собрание законодательства РФ (часть II) – 2016 – №27, июль. – ст. 4276.
2. Информационное письмо ФКЦБ РФ от 16.10.2001 № ИК-07/7003 «О балансовой стоимости активов хозяйственного общества. // Вестник ФКЦБ. – 2001. – №10, октябрь.
3. Вестник ВАС РФ. – 2014. – №6, июнь.
4. Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. – №8, август.
5. Указ Президента РФ от 04.08.2004 №1009 (ред. от 10.09.2016) "Об утверждении Перечня стратегических предприятий и

стратегических акционерных обществ"- Собрание законодательства РФ. – 2004. – №32, август. – ст. 3313.

6. Постановление Пленума ВАС от 16 мая 2014 г. №28 “О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью». – Вестник ВАС РФ. – 2014. – №6, июнь.

БЕЗОПАСНОСТЬ ВАШЕГО БИЗНЕСА: ПЯТЬ СОВЕТОВ РУКОВОДИТЕЛЮ

Николаева Юлия Анатольевна,
директор Санкт-Петербургского Интеллектуального
Правового Центра АСП «Право в экономике»,
(812) 244-59-41, (495) 135-38-00, +7-967-562-11-75,
www.pravoekonomika.ru

Аннотация

Что изменилось в бизнесе с правовой точки зрения за последние два-три года? По каким принципам нужно выстраивать систему защиты своих интересов в период кризиса? Какие «бреши» в защите выявляют компании? Простым языком о сложных вопросах рассказывается в этой статье, подготовленной для руководителей. Мы обсудим примеры из практики. А еще поговорим о том, что позволит не пугаться слов «проверка», «суд» и даже «банкротство», чем Вам может помочь хороший юрист, и как отличить специалиста от непрофессионала.

В 2014 году начались серьезные изменения в гражданском законодательстве и судебной практике по экономическим спорам.

Как поясняют нам законодатели, необходимость таких масштабных изменений назрела в связи с тем, что с момента становления законодательства Российской Федерации прошло 20

лет – первая часть нашего Гражданского кодекса была принята Государственной Думой 21 октября 1994 года [1].

За это время отношения не стояли на месте. И развивались они не только в позитивном направлении, когда участники гражданских правоотношений используют заложенные в законе нормы для достижения целей правовым путем. Безусловно, нашлись и те, кто использовал пробелы и «лазейки» в праве для «захвата» чужого бизнеса и имущества. Отчасти изменения в Гражданском кодексе Российской Федерации стали работой над ошибками.

Другим фактором послужило то, что жизнь богаче любых норм и предписаний. И здесь у законодателя есть два пути: либо вносить все новые и новые положения в нормативные акты, что приводит к заурегулированности отношений и отягощает их. Либо определить основные принципы – правила игры, и сформулировать подход к решению вопросов в ситуациях, когда отношения выбиваются из общих рамок в силу своих индивидуальных обстоятельств – логику принятия решений. Именно вторым путем идут законодатель и судебная практика последних трех лет.

С 01.09.2013г. в Гражданском кодексе Российской Федерации претерпели изменения положения о сделках и представительстве, сроках и исковой давности, также появились нормы, регулирующие порядок принятия и оспаривания решений собраний [2].

С 01.09.2014г. изменились нормы о юридических лицах: акционерные общества стали публичными и непубличными, появились нормы о корпоративном договоре и дочернем хозяйственном обществе [3]. Не прошла незамеченной статья 67.1. ГК РФ - Особенности управления и контроля в хозяйственных товариществах и обществах, которая определила порядок подтверждения принятия решения общим собранием участников [3]. Появилось понятие юридически значимых сообщений (статья 165.1. ГК РФ), в статье 54 ГК РФ законодатель закрепил, что юридическое лицо несет риск неполучения таких сообщений по

адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц [3].

01.06.2015г. был большой блок изменений в нормах об обязательствах и общих положениях о договоре [4]. Показательно, что в статье 451 ГК РФ словосочетание «деловой оборот» заменили на формулировку **«существо обязательства»** [4]. В конце того же года вступили в силу поправки, предусматривающие типовые уставы, а также разделяющие понятия «адреса юридического лица» и «места нахождения юридического лица» [5].

Процессуальное законодательство и практика тоже менялись активно. В 2014 году вышло Постановление Пленума ВАС РФ «О свободе договора и ее пределах», которое разъяснило, порядок определения диспозитивности или императивности нормы [6]. И здесь тоже, при этом даже раньше, чем в ГК РФ, судам предписывают толковать нормы о правах и обязанностях сторон договора **исходя из существа норм** и целей законодательного регулирования, не только буквально, но **принимая во внимание цели, которые законодатель преследовал**, устанавливая то или иное правило (абзац третий пункта 1 указанного Постановления) [6].

В середине 2014 года произошло объединение Верховного и Высшего арбитражного судов. Объединение судов повлекло за собой сближение норм Гражданского процессуального и Арбитражного процессуального кодексов Российской Федерации. Примерами могут служить изменения, вступившие в силу с 01.06.2016г.: в арбитражный процесс из гражданского пришло приказное производство, также стало обязательным соблюдение претензионного порядка до обращения в суд [7]. А гражданский процесс из арбитражного позаимствовал упрощенное производство [8].

За два года своего руководства объединенной системой судов Верховный Суд успел высказаться по важным аспектам в следующих Постановлениях:

1) «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» [9];

2) «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» [10];

3) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» [11].

Результат объединения судов, на мой взгляд, начал проявляться в попытке привнесения в арбитражную практику большей ответственности суда за изучение всех обстоятельств дела, что хорошо. И одновременно в попытке обязать применять те или иные нормы (последствия) по инициативе суда, даже если сторона спора не заявляла о необходимости их применения, а это уже ударяет по принципу состязательности сторон.

Все эти изменения требуют от нас более внимательного изучения вопросов. Мало заложить какой-нибудь выгодный для Вашей компании пункт в Договор. Надо еще быть уверенным в том, что он «устойит» в суде – не будет признан недействительным или истолкован иначе.

Но эти же изменения дают возможность защиты для менее сильных участников экономических отношений. Подписание «жесткого» пункта в договоре под давлением сильного игрока еще не влечет неизбежное ущемление интересов слабой стороны. У нее есть свои способы защиты: направить протокол с разногласиями, заявить в суде о недействительности несправедливого условия.

На фоне происходящих глобальных изменений в праве мы имеем дело со сложной экономической ситуацией в стране и мире. Все затаились. Какие же советы можно дать руководителям компаний в сегодняшних непростых условиях?

1. Проверьте Вашу «линию защиты».

– Убедитесь, что Ваша компания находится по адресу, указанному в ЕГРЮЛ. Организуйте получение почты не реже двух раз в неделю. Судебные извещения хранятся на почте

всего семь дней, и их получение вовремя позволит Вам не упустить момент начала спора и защитить свои интересы.

- Обеспечьте сохранность учредительных документов, договоров, первичных документов и переписки. Проверьте, что в компании оформляются и хранятся все требуемые по закону документы: протоколы годовых общих собраний, решения об одобрении крупных сделок и сделок с заинтересованностью – особенно, если у компании не один, а несколько участников (акционеров). Это может казаться скучной формальностью, пока дела идут хорошо. Но как только появятся сложности и разногласия, такие документы могут сыграть важную роль. Недавно мы с коллегами наблюдали ситуацию, когда одним из факторов в цепочке банкротства группы компаний стало как раз то, что необходимые документы не оформлялись, а те, что были, хранились не организовано.
- Поступающие входящие документы не должны оставаться без внимания. Определите компетенции Ваших специалистов по их анализу, установите до сведения какого руководителя и в какой срок необходимо довести результат анализа для принятия решения.
- Организуйте сбор и проверку сведений о принимаемых на работу сотрудниках. Делайте это в границах, установленных законом, но не позволяйте Вашему отделу кадров относиться к такой проверке, как к излишней.

2. Убедитесь, что команда играет сплоченно и по правилам.

- Не обязательно разрабатывать длинные положения, но краткая инструкция или даже «памятка» на одну страницу поможет Вашим сотрудникам всегда знать, что от них требуется, а руководителям отделов контролировать процесс.
- Работа по заключению договоров должна вестись системно, а их исполнение отслеживаться и своевременно оформляться. Это значит, что поставка не должна начинаться раньше, чем

подписан договор и согласована заявка, передача товара и получение оплаты должны быть в срок, а по факту поставки товара к Вам должна незамедлительно вернуться подписанная покупателем накладная.

- Командная работа не должна быть «свалена» на одного «мальчика для битья». Коммерческий отдел достигает договоренностей и оформляет их, юрисконсульт проверяет корректность договора и помогает коммерсантам сформулировать условия, бухгалтерия своевременно выставляет счета и оформляет накладные. В таком или чуть ином порядке могут распределяться функции, но это совместная работа всех трех звеньев.
- В команде все игроки – и лидеры, и запасные обязаны соблюдать правила и нести реальную ответственность за их нарушение. Другое положение дел просто демотивирует всех.

3. Игра должна быть честной.

- Чем ближе к правде, тем лучше. Этот принцип всегда работал, а в свете тех изменений, о которых мы поговорили в первой части статьи, он стал особенно актуальным.

Когда в начале своей карьеры я столкнулась со сделками между российской компанией и иностранными контрагентами, адвокат, помогавшим нам вести дела, поделился секретом: «Если не знаешь, как какой-то вопрос регулируется международными нормами, пиши максимально простым языком обо всех договоренностях». При разрешении споров международные арбитражи стараются установить, на что была направлена воля сторон при совершении сделки.

Сейчас такой подход применяется и в российской судебной практике.

- Второй важный аспект состоит в том, что договорённости всегда следует класть на бумагу. Не спешите исполнять сделку, если документы еще не подписаны – лучше направьте свою энергию на ускорение подписания.

- И не подходите к содержанию договора легкомысленно – он должен отражать Ваши реальные договоренности, и именно все Ваши договоренности. В этом мы недавно еще раз убедились на опыте нашего клиента, который пошел на встречу важному для него заказчику и не стал оформлять протокол разногласий при заключении контракта. Изменение нескольких параметров оборудования по просьбе заказчика, которая не была задокументирована, дало заказчику повод контракт расторгнуть. А в связи с расторжением контракта Федеральная антимонопольная служба внесла исполнителя в список неблагонадёжных поставщиков на два года.

4. Имейте стратегию игры и наблюдайте за противником.

Обязательно проверяйте Ваших контрагентов и до заключения договора, и на этапе исполнения обязательств. Просчитывайте риски на два-три шага вперед. Особенно если контрагенту дана отсрочка платежа. Определяйте лимит допустимой задолженности и просите о дополнительных гарантиях оплаты, таких как, например, поручительство более крупной компании, входящей в одну группу с Вашим контрагентом, или залог имущества.

5. Выпускайте на поле свежих игроков.

В Вашей компании наверняка есть свои специалисты: юрисконсульт, бухгалтер. Надо понимать, что основная их задача – сопровождать текущую деятельность компании.

Юрист, имеющий гражданско-правовую специализацию, не всегда настолько подкован в уголовном процессе, чтобы уверенно защитить интересы в случае внезапного визита правоохранительных органов. Это не значит, что у Вас плохой юрист. Просто каждый должен заниматься своим делом. На случай таких визитов компании хорошо иметь договор с надежным адвокатом, который способен приехать или прислать коллегу при необходимости.

Адвокат, являясь специалистом в своей сфере, поможет Вам сориентироваться, что у Вас вправе запрашивать, а что нет, и проследит, чтобы все прошло в рамках закона.

Другой узкой сферой юриспруденции являются дела о несостоятельности (банкротстве). И при возникновении риска банкротства Вашего контрагента лучше проконсультироваться с юристом, специализирующимся в этой области. Он поможет вовремя предпринять шаги, которые значительно увеличат шансы на получение задолженности.

Так же и бухгалтер время от времени обращается к советам аудитора или налогового консультанта. Такие специалисты помогают ему разобраться в спорных ситуациях с налоговыми органами.

При привлечении специалистов со стороны важно не делать это в «пожарном» режиме, и заранее убедиться в профессионализме консультанта. Мы для себя выработали такое правило проверки. Если мы имеем дело с профессионалом, то он способен объяснить нам сложное простым языком. И наоборот, если компетенция консультанта оставляет желать лучшего, то, как правило, он начинает сыпать длинными фразами и заумными терминами.

Подытоживая, скажу - да, неприятности случаются. И, может быть, в ближайшие год-два нам предстоит сталкиваться с ними чаще. Но если не паниковать и не пускать ситуацию на самотек, то можно справиться со многими сложностями. И даже выиграть матч на чужом поле!

Список литературы:

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
2. Федеральный закон от 07.05.2013 N 100-ФЗ (с изм. от 15.02.2016) "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела

- I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
3. Федеральный закон от 05.05.2014 N 99-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 4. Федеральный закон от 08.03.2015 N 42-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 5. Федеральный закон от 29.06.2015 N 209-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части введения возможности использования юридическими лицами типовых уставов" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 6. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 7. "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 23.06.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 8. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.07.2016) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
 9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).

10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 N 1 "О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 11.10.2016).