ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ

# ПРАВО СОВЕТНИК

ЮРИСТУ
БУХГАЛТЕРУ
КАДРОВИКУ

№2[2]
июнь 2011

## МЕДИАЦИЯ

«Мирись, мирись, мирись и больше не дерись».
Новый институт досудебного урегулирования споров.
Входит ли медиация в систему судебных органов России?
Плюсы и минусы медиации.

### ПРИМЕНЕНИЕ НУЛЕВОЙ СТАВКИ НДС ПРИ МЕЖДУНАРОДНОЙ ПЕРЕВОЗКЕ

Новые правила подтверждения ставки 0% по НДС комментирует специалист.

### КАК КОМПАНИЯ МОЖЕТ ИСПОЛЬЗОВАТЬ СОБСТВЕННЫЕ (КАЗНАЧЕЙСКИЕ) АКЦИИ

Ограничения и возможности использования казначейских акций. Международный опыт.

### МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТНИКА

Условия наступления и правовое оформление материальной ответственности.

# Первый день лета:))

# День защиты детей

**Младенец рождается беспомощным. Ему даны огромные силы для того, чтобы выжить и вырасти, но без участия взрослых он обречен. И без любви он обречен. В этом и заключается защита - помочь стать человеком.**

**Дети - это смысл и надежда нашей жизни. Тот, кому не довелось увидеть, как взрастает ребенок - прошел мимо величайшего чуда мироздания. Тот, кто хоть раз допустил насилие в отношении ребенка - потерял себя и проиграл свою жизнь.**

**День защиты детей - это день регистрации участников человеческой эволюции, основанной на любви к детям и вообще - на любви.**

День защиты детей учрежден в ноябре 1949 года решением сессии Совета Международной демократической Федерации женщин и отмечается ежегодно 1 июня более чем в 30 странах.

В соответствии с Женевской декларацией о правах детей, принятой в 1924 году, была провозглашена необходимость социальной защиты прав ребенка.

Декларация прав ребенка была принята 20 ноября 1959 года и провозглашала равные права детей в области воспитания, образования, социального обеспечения, физического и духовного развития независимо от цвета кожи, национальной принадлежности, общественного происхождения, имущественного положения и др.

## ДОРОГИЕ ЧИТАТЕЛИ!

Премьера журнала, который вы держите в руках, состоялась в мае этого года. Сейчас вы получили лишь второй номер «ПРАВОсоветника». Журнал набирает обороты, завоевывает ваши рабочие столы и книжные полки. Вы прислали свои советы и замечания, а это значит, заинтересовались, приняли журнал. Спасибо вам за живое участие и неравнодушие!

Июньский номер мы постарались наполнить еще более глубокими материалами, практическими, ситуационными статьями и советами по разрешению типичных и нетипичных проблем.

В июне нас ждет множество замечательных праздников, но три из них в России празднуют особо. Это 1 июня — Международный день защиты детей, 6 июня — Пушкинский день России и 12 июня — День России.

Сейчас в нашем обществе «детская» проблематика звучит ежедневно и на всех уровнях. Это и проблема с демографической ситуацией, и те меры по стимулированию рождаемости, которые предпринимаются государством. Это и реформа образования, вызывающая у большинства народа негативную реакцию. Это и нехватка в стране садов и школ, а в садах и школах — воспитателей и учителей, их низкие заработки, перевод российского классического образования на рельсы тестирования и поверхностных знаний по непрофильным предметам. Это и проблемы детского здравоохранения, детской смертности, сиротства. С опаской гражданское общество посматривает и в сторону нового института детских омбудсменов — людей, призванных защищать права детей. Мы боимся перегибов, свойственных таким областям нашей жизни, куда могут втереться бесчувственные «толоконные лбы».

Будем надеяться, что, несмотря на «успехи» новой системы образования, наши дети не забудут имя Александра Сергеевича Пушкина и не «замылят» лозунгами «про наше все». Мы говорим на языке Пушкина, это очевидно каждому, кто возьмет в одну руку томик Кантемира, Ломоносова, Державина, а в другую — книгу Пушкина. Мы напомнили вам о возможности не только отметить 6 июня — день рождения поэта, но и почитать в этот день хотя бы несколько великих стихотворений, а может быть, и запланировать поездку по пушкинским местам. Кстати, наша редакция, а также ЗАО «ТЛС-ГРУП» расположены именно в таком месте. Совсем недалеко от нас расположен тот район, где Пушкин родился, а в Елоховском Богоявленском соборе его крестили. На Разгуляе жил его дядюшка, который, между прочим, и отвез некогда юного поэта в Царскосельский лицей под Санкт-Петербургом.

За национальной идеей России далеко ходить не надо, вся идеология российского человека, на самом деле, представлена в лучших произведениях русской классической литературы. День России — 12 июня — это день принятия Декларации о государственном суверенитете России. С этого документа, принятого в 1990 году, начался отсчет новой истории нашей страны. Не забудьте, что в соответствии со ст. 112 ТК РФ этот праздничный день является нерабочим.

Будем рады, если вы откликнетесь и напишете о своих впечатлениях по поводу выхода нашего журнала по адресу: info@pravo-sovetnik.ru.

**С уважением, Елена Корнеева,**
**главный редактор журнала «ПРАВОсоветник»**

Ежемесячный
практический журнал
№ 2 июнь 2011

Главный редактор:
Елена Корнеева

Выпускающий редактор:
Мария Ватутина

Дизайн, верстка:
Юлия Насеткина

Редактор–корректор:
Марина Шитова

Редакция:
Ольга Болотова
Надежда Ляхова
Дарья Молчанова
Наталья Троицкая
Регина Шулькина

Адрес редакции:
105082, Москва,
ул. Ф. Энгельса, д. 75,
стр. 21
Тел.:(495) 737-4747
(многоканальный)
Факс: (495) 730-0342

Дизайн и допечатная
подготовка:
ООО «ТНН», 129085,
Москва, пр. Мира, д.105
Тел.: (495) 221-6018

Учредитель:
ЗАО «ТЛС-ГРУП»

**Издание зарегистрировано в Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор). Свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-44030 от 22.02.2011**

**Тираж 7 500 экз.**

**Цена 390 руб. (вкл. НДС. 18%)**

Все права на материалы издания принадлежат ЗАО «ТЛС-ГРУП»

ПРАВО советник

Ежемесячный практический журнал
**№ 2** июнь 2011

## СОДЕРЖАНИЕ

КОЛОНКА РЕДАКТОРА 1

1 ПРИВЕТСТВИЕ ГЛАВНОГО РЕДАКТОРА

ИСТОЧНИКИ ПРАВА 4

4 ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

6 СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

В МИРЕ БУХГАЛТЕРИИ 9

ИДЕАЛЬНЫЙ БЕХГАЛТЕР

9 ПРЕСТУПЛЕНИЯ С БУХГАЛТЕРСКОЙ СПЕЦИФИКОЙ
Евгений Мосин

НА ПРАКТИКЕ

16 ПРИМЕНЕНИЕ НУЛЕВОЙ СТАВКИ НДС ПРИ ОКАЗАНИИ УСЛУГ ПО МЕЖДУНАРОДНОЙ ПЕРЕВОЗКЕ ТОВАРОВ: НОВЫЕ ПРАВИЛА ПОДТВЕРЖДЕНИЯ
Евгения Афонина

21 ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ

ЮРИДИЧЕСКИЙ КЛУБ 23

СТРАТЕГИЯ

23 ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СОБСТВЕННЫХ АКЦИЙ КОМПАНИЕЙ
Анастасия Буркова

СУД ДА ДЕЛО

26 МЕДИАЦИЯ — ПРИНЦИПИАЛЬНО НОВЫЙ МЕХАНИЗМ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ
Владимир Коржов

31 ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ





## СОДЕРЖАНИЕ

КАДРЫ РЕШАЮТ 33

УПРАВЛЕНИЕ ПЕРСОНАЛОМ

33 УПРАВЛЕНИЕ ТАЛАНТАМИ — ВЫГОДНЫЕ ИНВЕСТИЦИИ В ПЕРСОНАЛ
Анастасия Иванова

ТРУДОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

36 МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТНИКА
Юлия Белянинова

42 ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ

КОНФЕРЕНЦ-ЗАЛ 44

44 КРУГЛЫЙ СТОЛ

46 ПЛАН СЕМИНАРОВ

ИНСТРУМЕНТАРИЙ 48

48 КОНСУЛЬТАНТПЛЮС: В ПОМОЩЬ ЮРИСТУ
Александр Подосинников

ИНТЕЛЛЕКТУАЛ 54

54 ПО ДОРОГЕ В ТЛС-ГРУП
Мария Ватутина

57 ГДЕ РОДИЛСЯ ПУШКИН?
Мария Ватутина

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В СХЕМАХ 58

58 ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В СХЕМАХ
Марьяна Дорож

## ЧИТАЙТЕ В СЛЕДУЮЩЕМ НОМЕРЕ ЖУРНАЛА

### Нормативное регулирование переоценки основных средств

С 2011 года внесены изменения в ряд документов по бухгалтерскому учету в части переоценки основных средств и нематериальных активов. Каких конкретно правил коснулись новшества, введенные Приказом Минфина РФ? Что изменилось в учете переоценки основных средств после его вступления в силу?

### Ненормированный рабочий день

Любому ли сотруднику можно установить режим ненормированного рабочего времени? Пределы рабочего времени при ненормированном учете? Как компенсируется работнику работа в ненормированном режиме? Руководителям и кадровым работникам важно знать ответы на эти вопросы, чтобы установление работнику ненормированного рабочего дня не привело к конфликтным ситуациям.

# ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

**Обзор подготовила Елена Просветова,
старший юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**

**Федеральный закон от 21.04.2011 № 71-ФЗ «О внесении изменений в статьи 17.15 и 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 21 Федерального закона “Об исполнительном производстве”»**

Федеральным законом от 21.04.2011 № 71-ФЗ внесены изменения в законодательство об исполнительном производстве. С одного года до двух лет увеличен срок предъявления к исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях, а также срок, в течение которого постановление о назначении административного наказания может быть предъявлено к исполнению. С момента вступления данного Закона в силу срок для исполнения требований неимущественного характера, содержащихся в исполнительном документе, будет исчисляться с даты вынесения постановления о взыскании исполнительного сбора.

**Федеральный закон от 21.04.2011 № 77-ФЗ «О внесении изменений в статьи 224 и 333.29 части второй Налогового кодекса Российской Федерации и статью 19 Федерального закона “О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации”»**

Действующая налоговая ставка, установленная в отношении доходов, получаемых от трудовой деятельности физическими лицами, не являющимися налоговыми резидентами РФ, составляет 30%. В соответствии с внесенными изменениями для участников Государственной программы по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом, а также членов их семей, совместно переселившихся на постоянное место жительства в Российскую Федерацию, налоговая ставка устанавливается в размере 13%. Изменения распространяют свое действие на правоотношения, возникшие с 1 января 2011 года.

**Федеральный закон от 21.04.2011 № 80-ФЗ «О внесении изменений в статью 13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и статью 25.6 Федерального закона “О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию”»**

Упрощена процедура трудоустройства иностранных специалистов в РФ. Работодатель и заказчик работ (услуг) теперь имеют право привлекать и использовать иностранных работников без разрешения на привлечение и использование иностранных работников и разрешения на работу иностранных граждан, приглашенных в Российскую Федерацию с деловой или гуманитарной целью либо в целях осуществления трудовой деятельности и привлекаемых помимо этого для занятия преподавательской деятельностью в научных организациях и имеющих государственную аккредитацию высших учебных заведениях, за исключением учреждений профессионального религиозного образования (духовных образовательных учреждений).

**Указание Банка России от 29.04.2011 № 2618-У «О размере ставки рефинансирования Банка России»**

В соответствии с решением Совета директоров Банка России (протокол заседания Совета директоров Банка России от 29.04.2011 № 8). С 3 мая 2011 года ставка рефинансирования Банка России повышена и установлена в размере 8,25% годовых.





**Постановление ФСС РФ от 01.04.2011 № 62 «Об утверждении средних значений основных показателей для расчета скидок и надбавок к страховым тарифам на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в 2011 году»**

Страховые взносы на обеспечение обязательного социального страхования от несчастных случаев на производстве и профзаболеваний уплачиваются работодателями исходя из страхового тарифа с учетом скидок или надбавок, устанавливаемых ФСС РФ. На 2011 год утверждены средние значения основных показателей по видам экономической деятельности.

**Письмо ФНС России от 29.03.2011 № КЕ-4-3/4902@ «Об определении среднесписочной численности инвалидов»**

При определении права на освобождение от налогообложения, предусмотренное абз. 2 п.п. 2 п. 3 ст. 149 НК РФ, среднесписочная численность работников определяется на основании показателей Раздела 4 «Основания для применения пониженного тарифа» формы РСВ-1 ПФР. Расчет оформляется бухгалтерской справкой. Таким образом, данная льгота подтверждается бухгалтерской справкой (расчетом) с приложением Раздела 4 формы РСВ-1 ПФР. Если вместо приложения Раздела 4 формы РСВ-1 ПФР используются данные из формы № П-4 «Сведения о численности, заработной плате и движении работников», то к бухгалтерской справке (расчету) должна прилагаться форма № П-4.

**Письмо ФНС России от 18.04.2011 № КЕ-4-6/6116 «О представлении промежуточной бухгалтерской отчетности в 2011 году»**

Формы отчетности, утвержденные Приказом Минфина России от 02.07.2010 № 66н, вводятся в действие начиная с годовой бухгалтерской отчетности за 2011 год. В письме указано, что при формировании промежуточной бухгалтерской отчетности, включающей данные об имущественном и финансовом положении организации и о результатах ее деятельности нарастающим итогом с начала года, содержание включаемых в ее состав бухгалтерского баланса и отчета о прибылях и убытках должно соответствовать формам и содержанию бухгалтерского баланса и отчета о прибылях и убытках, включаемых в состав годовой бухгалтерской отчетности.

**Письмо ФНС России от 22.03.2011 № КЕ-4-3/4475**

Налогоплательщик имеет право не применять положения п. 4 ст. 170 НК РФ к тем налоговым периодам, в которых доля совокупных расходов на производство товаров (работ, услуг), имущественных прав, операции по реализации которых не подлежат налогообложению, не превышает 5% общей величины совокупных расходов на производство. При этом все суммы налога, предъявленные таким налогоплательщикам продавцами используемых в производстве товаров (работ, услуг), имущественных прав в указанном налоговом периоде, подлежат вычету в соответствии с порядком, предусмотренным ст. 172 НК РФ. Если налогоплательщик в налоговом периоде осуществляет не только производственную, но и торговую деятельность, применение указанного выше положения п. 4 ст. 170 НК РФ неправомерно.

**Письмо Минфина России от 21.04.2011 № 03-11-11/99**

Планируется, что на период с 1 января по 31 декабря 2012 года применение ЕНВД в отношении розничной торговли через магазины и павильоны, а также пункты общественного питания будет разрешено налогоплательщикам со среднесписочной численностью работников, не превышающей 50 человек. С 1 января 2013 года для вышеуказанных видов деятельности ЕНВД предлагается отменить.
В отношении иных видов предпринимательской деятельности, предусмотренных гл. 26.3 НК РФ, отмена ЕНВД предполагается с 1 января 2014 года.

# СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

**Обзор подготовила Нина Герасимова,
юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**

### Определение ВАС РФ от 28.02.2011 № ВАС-15479/10 по делу № А33-18333/2009

Налоговой инспекцией по результатам камеральной проверки установлено, что общество «А» при исчислении налоговой базы по налогу на прибыль за 2006 год неправомерно учитывало доходы и расходы, полученные (понесенные) присоединенным к нему обществом «Б» в последнем налоговом периоде деятельности.

Общество, ссылаясь на универсальность правопреемства, привело доводы об отсутствии у него обязанности по декларированию налоговых обязательств присоединенной к нему организации за последний налоговый период путем подачи отдельной декларации.

Признавая доводы общества неправомерными, коллегия судей исходила из следующего. Положениями ст. 55 НК РФ определена продолжительность налогового периода как элемента налогообложения при реорганизации (ликвидации) юридических лиц в целях определения налоговой обязанности реорганизуемого лица. Последним налоговым периодом для реорганизуемого юридического лица является период времени от начала года до дня завершения реорганизации. При этом в силу ст. 50 НК РФ на организацию-правопреемника возложена обязанность по уплате налогов реорганизованного лица, при исполнении которой данная организация пользуется всеми правами и исполняет все обязанности в порядке, предусмотренном НК РФ для налогоплательщиков (к числу указанных обязанностей отнесена и обязанность по декларированию).

Применительно к налогу на прибыль при исчислении налоговой базы реорганизованного лица и получении отрицательного финансового результата (убытка) общество, как правопреемник, в силу п. 5 ст. 283 НК РФ вправе учесть данный убыток путем переноса его на будущие налоговые периоды.

Таким образом, из системного толкования указанных норм следует, что общество, как правопреемник присоединенной к нему организации, обязано было определять размер налоговых обязательств указанной организации путем подачи отдельной декларации, и при получении положительного финансового результата — исчислить и уплатить налог на прибыль, исполнив обязанность реорганизованного лица, а при отрицательном финансовом результате — учесть убыток в порядке, предусмотренном п. 5 ст. 283 НК РФ.

### Постановление ФАС Московского округа от 29.03.2011 № КА-А40/1614-11 по делу № А40-75126/10-140-386

Обществом были ошибочно перечислены денежные средства в виде страховых взносов на обязательное пенсионное страхование в федеральный бюджет по коду бюджетной классификации налогового органа. Обществом были направлены в налоговую инспекцию 18 писем о возврате ошибочно перечисленных денежных средств.

Налоговый орган письмом сообщил заявителю об отказе в возврате денежных средств в порядке п. 6 ст. 78 НК РФ по мотиву наличия у заявителя недоимки по налогам, что послужило основанием для обращения в арбитражный суд.

Судом удовлетворены требования общества исходя из того, что страховые взносы на обязательное пенсионное страхование не отвечают понятию налога, закрепленному в ст. 8 НК РФ. На них не распространяются положения ст. 78 НК РФ, в связи с чем налоговый орган не вправе производить удержание страховых взносов на обязательное страхование, зачисляемых в Пенсионный фонд РФ. И поскольку денежные средства были перечислены в бюджетную систему Российской Федерации на лицевой счет налогового органа, суды возложили обязанность по уточнению платежа с ошибочно указанным кодом бюджетной классификации на налоговую инспекцию.

Довод налогового органа о том, что заявителю необходимо обратиться в Пенсионный фонд РФ, как к администратору пенсионных взносов с 2010 года, был отклонен, поскольку денежные средства в связи с ошибочным указанием кода бюджетной классификации поступили на лицевой счет налогового органа, и вопрос уточнения вида и принадлежности платежа может быть разрешен в соответствии с Порядком учета Федеральным казначейством поступлений в бюджетную систему Российской Федерации и их распределения между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации, утвержденным Приказом Минфина России от 05.09.2008 № 92н.

### Определение Верховного Суда РФ от 14.05.2010 № 45-В10-7

Истица обратилась в суд с иском к индивидуальному предпринимателю о признании отношений, сложившихся между сторонами, трудовыми, возложении на ответчика обязанности оформить трудовой договор, трудовую книжку и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования, восстановить ее на работе, выплатить заработную плату за время вынужденного прогула и компенсацию морального вреда, а также уплатить необходимые взносы в фонды пенсионного и социального страхования.

Отказывая в удовлетворении требований о восстановлении на работе, суд первой инстанции сослался на пропуск срока обращения в суд с требованием о восстановлении на работе, поскольку данное требование в нарушение ст. 392 ТК РФ заявлено по истечении месяца со дня увольнения и расчета с истицей.

Верховный Суд РФ указал, что данный вывод суда не основан на нормах трудового законодательства.

В соответствии со ст. 392 ТК РФ работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении — в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Как следует из материалов дела, копию приказа об увольнении и трудовую книжку истица не получала.

Тот факт, что истица знала об увольнении, не может служить основанием для отказа в иске в связи с пропуском срока обращения в суд, поскольку закон не содержит положения о том, что срок обращения в суд по спорам об увольнении исчисляется со дня, когда работник узнал о своем увольнении. Течение установленного ст. 392 ТК РФ срока для обращения в суд с иском о восстановлении на работе начинается с момента надлежащего оформления работодателем расторжения трудового договора с работником.

Соглашаясь с выводом суда первой инстанции о пропуске истицей срока обращения в суд, судебная коллегия областного суда указала на то, что исчисление срока обращения в суд со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки допустимо только в случае надлежащего оформления трудовых отношений.

Между тем трудовое законодательство не содержит подобного ограничения.

При таких обстоятельствах вывод судов о том, что истицей пропущен срок обращения в суд с требованием о восстановлении на работе, нельзя признать правильным и основанным на законе.

### Определение Верховного Суда РФ от 04.02.2011 № 49-В10-20

Истец обратился в суд с иском о взыскании компенсации за несвоевременную выплату заработной платы, индексации и компенсации морального вреда. Свои требования истец обосновал тем, что при увольнении ему не была выплачена причитающаяся заработная

плата в полном размере. Задолженность по заработной плате выплачена ответчиком полностью только по истечении 2,5 лет.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд первой инстанции исходил из того, что истцом пропущен срок обращения в суд, установленный ст. 392 ТК РФ, согласно которому работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. По мнению суда, о нарушении своих прав истец узнал в день увольнения. При этом суд признал необоснованным и противоречащим нормам ст. 14, 140, 392 ТК РФ довод истца об исчислении указанного срока с момента выплаты задолженности по заработной плате.

Верховный суд РФ не согласился с данными выводами по следующим основаниям.

Согласно ст. 236 ТК РФ при нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центробанка РФ от невыплаченных в срок сумм за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Обязанность выплаты указанной денежной компенсации возникает независимо от наличия вины работодателя.

Таким образом, судами первой и кассационной инстанций не было учтено, что заработная плата истцу была выплачена несвоевременно по вине работодателя, в связи с чем, истец имеет право на взыскание компенсации за несвоевременное получение заработной платы, предусмотренной ст. 236 ТК РФ.

В данном случае срок исковой давности подлежит исчислению с момента полного погашения работодателем задолженности по заработной плате, а не с момента увольнения истца, и нормы ст. 392 ТК РФ не могут быть применены к возникшим правоотношениям.

**Постановление Президиума ВАС РФ от 01.02.2011 № 13743/10**

По мнению заявителя, судом кассационной инстанции неправильно истолкованы и применены нормы процессуального права, что привело к ошибочному выводу о необходимости проведения предварительного судебного заседания по делам об оспаривании нормативных правовых актов коллегиальным составом суда. Суд кассационной инстанции основывался на положениях ч. 2 ст. 18 и ч. 1 ст. 194 АПК РФ. Президиум ВАС РФ указал, что положения ч. 2 ст. 18 АПК РФ о рассмотрении дела, начатого одним судьей или составом суда, этим же судьей или составом суда не могут быть истолкованы как определяющие коллегиальность состава суда, рассматривающего заявление об оспаривании нормативного правового акта, с момента возбуждения производства по делу.

Положение ч. 1 ст. 194 АПК РФ о сроке рассмотрения дела, включающем срок на подготовку дела к судебному разбирательства и принятие по нему решения, относится собственно к сроку, но не к положению о коллегиальности состава суда. В соответствии со ст. 133 АПК РФ обязательной стадией арбитражного процесса является подготовка дела к судебному разбирательству, которая проводится судьей единолично. По результатам проведения предварительного заседания суд решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству. Согласно ч. 1 ст. 136 АПК РФ в предварительном судебном заседании дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте его проведения.

Таким образом, ВАС РФ пришел к выводу, что проведение судьей предварительного судебного заседания единолично, в том числе по делам об оспаривании нормативных правовых актов, не противоречит названным нормам АПК РФ.





# ПРЕСТУПЛЕНИЯ С БУХГАЛТЕРСКОЙ СПЕЦИФИКОЙ

**(Продолжение статьи. Начало см. «ПРАВОсоветник», 2011, № 1)**

**Евгений Мосин,**
**адвокат Санкт-Петербургской городской коллегии адвокатов,**
**доцент кафедры правового регулирования экономики СПбГУЭФ**

**Мошенничество**

Как указано в п. 1—3 Постановления Пленума Верховного суда РФ № 51, в отличие от других форм хищения, предусмотренных главой 21 УК РФ, мошенничество совершается путем обмана или злоупотребления доверием, под воздействием которых владелец имущества (иное лицо либо уполномоченный орган власти) передают имущество (или право на него) другим лицам либо не препятствуют изъятию этого имущества или приобретению права на него другими лицами.

Обман, как способ совершения хищения или приобретения права на чужое имущество, ответственность за которое предусмотрена ст. 159 УК РФ, может состоять в сознательном сообщении заведомо ложных, не соответствующих действительности сведений либо в умолчании об истинных фактах, либо в умышленных действиях (например, в использовании различных обманных приемов при расчетах за товары или услуги, в имитации кассовых расчетов и т. д.), направленных на введение владельца имущества или иного лица в заблуждение. Сообщаемые при мошенничестве ложные сведения (либо сведения, о которых умалчивается) могут относиться к любым обстоятельствам, в частности, к юридическим фактам и событиям, качеству, стоимости имущества, личности виновного, его полномочиям, намерениям.

Злоупотребление доверием при мошенничестве заключается в использовании с корыстной целью доверительных отношений с владельцем имущества или иным лицом, уполномоченным принимать решения о передаче этого имущества третьим лицам. Доверие может быть обусловлено различными обстоятельствами, например, служебным положением лица либо личными или родственными отношениями лица с потерпевшим. Злоупотребление доверием также имеет место в случаях принятия на себя лицом обязательств при заведомом отсутствии у него намерения их выполнить с целью безвозмездного обращения в свою пользу или в пользу третьих лиц чужого имущества или приобретения права на него.

Согласно п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2007 № 51 мошенничество квалифицируется как безвозмездное обращение лицом в свою пользу или в пользу других лиц денежных средств, находящихся на счетах в банках, совершенное с корыстной целью путем обмана или злоупотребления доверием (например, путем представления в банк поддельных платежных поручений, заключения кредитного договора под условием возврата кредита, которое лицо не намерено выполнять). В этих случаях преступление считается оконченным с момента зачисле-

ния этих средств на счет лица, которое путем обмана или злоупотребления доверием изъяло денежные средства со счета их владельца, либо с момента зачисления денег на счета других лиц, куда похищенные средства поступили в результате преступных действий виновного.

По ч. 1 ст. 159 УК РФ мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием, наказывается штрафом в размере до 120 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 1 года, либо обязательными работами на срок до 180 часов, либо исправительными работами на срок до 1 года, либо ограничением свободы на срок до 2 лет, либо арестом на срок до 4 месяцев, либо лишением свободы на срок до 2 лет.

Часть 2 ст. 159 УК РФ предусматривает наказание за мошенничество, совершенное группой лиц по предварительному сговору, а равно с причинением значительного ущерба гражданину, в виде штрафа в размере до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 2 лет, либо обязательных работ на срок от 180 до 240 часов, либо исправительных работ на срок до 2 лет, либо лишения свободы на срок до 5 лет с ограничением свободы на срок до 1 года либо без такового.

Часть 3 ст. 159 УК РФ предусматривает наказание за мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере, в виде штрафа в размере от 100 тыс. до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 3 лет либо лишения свободы на срок до 6 лет со штрафом в размере до 10 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 1 месяца либо без такового и с ограничением свободы на срок до 1,5 лет либо без такового.

Часть 4 ст. 159 УК РФ предусматривает наказание за мошенничество, совершенное организованной группой либо в особо крупном размере, — лишение свободы на срок до 10 лет со штрафом в размере до 1 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 3 лет либо без такового и с ограничением свободы на срок до 2 лет либо без такового.

Крупным размером в ст. 159 и 160 УК РФ признается стоимость имущества, превышающая 250 тыс. руб., а особо крупным — превышающая 1 млн руб. (примечание 2 к ст. 158 УК РФ). Согласно п. 27 Постановления Пленума ВС РФ № 51 как хищение в крупном размере должно квалифицироваться совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого превышает 250 тыс. руб., а в особо крупном размере — 1 млн руб., если эти хищения совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном или особо крупном размере.

**Из жизни мошенников**

Бухгалтер отдела учета финансовых операций ФГУП «Государственный космический научно-производственный центр им. М.В. Хруничева» на протяжении 3 лет незаконно оформляла финансовые документы на выдачу подотчетных денежных средств сотрудникам предприятия, которые в командировки фактически не выезжали. Затем она уверяла сотрудников в своей ошибке и предлагала получить и тут же вернуть эти деньги в кассу. Получая наличные, бухгалтер денежные средства предприятию не возвращала, а использовала в личных целях.

Кроме того, она выписывала завышенные суммы на командировочные расходы, остатки от которых вернувшиеся из служебных поездок сотрудники возвращали ей для сдачи в кассу. Она же выдавала им фиктивные приходно-кассовые ордера, а деньги присваивала. Помимо этого она подделывала авансовые отчеты вернувшихся из командировок сотрудников. Некоторые из них лишь во время следствия узнали, что согласно авансовому отчету они добирались до места назначения не поездом, а самолетом.

Так бухгалтер похитила у ФГУП более 3 млн руб., следствие доказало 88 эпизодов ее мошеннических действий. По ч. 3 ст. 159 УК РФ суд назначил ей наказание в виде 5 лет лишения свободы с отбыванием наказания в колонии общего режима и штрафа в размере 9 тыс. руб. Гражданский иск ФГУП на 3 млн руб. также был удовлетворен[1].

Окончено предварительное расследование уголовного дела по обвинению 5 участников организованной преступной группы в совершении преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 159 УК РФ.

В ходе расследования установлено, что более 4 лет бухгалтер ЗАО «Завод экспериментального машиностроения ракетно-космической корпорации “Энергия”» совместно с 4 соучастниками — работниками этой же организации, совершала хищение бюджетных денежных средств, используя разные схемы. По одной из них бухгалтер выписывала расходные кассовые ордера на выдачу подотчетных денежных средств выдуманным работникам организации, а затем убеждала кассиров выдать эти деньги ей «на руки» в связи с особой занятостью «командируемых». И, конечно же, присваивала себе эти деньги.

По другой схеме она незаконно оформляла финансовые документы на выдачу подотчетных денежных средств работникам, которые в командировки и не собирались.

Затем ее подельники уверяли работников в ошибке бухгалтерии и предлагали получить и тут же вернуть эти деньги в кассу. Обвиняемые делили между собой наличные деньги, используя их в личных целях.

В результате у организации было похищено более 4,1 млн руб. Следствием доказано совершение бухгалтером 91-го эпизода мошеннических действий, из них в соучастии с другими обвиняемыми 58 эпизодов[2].

Главный бухгалтер кемеровской фирмы (оптовая торговля углем) в период с декабря 2008 года по август 2009 года похитила более 11 млн руб., что выявилось только после ее увольнения и сверки расчетов с налоговой инспекцией. Помимо прочих должностных обязанностей главный бухгалтер занималась также подтверждением экспорта товара для налоговой инспекции и оформлением документов для возмещения НДС из бюджета.

Руководство она информировала не обо всех суммах, подлежащих возмещению, и на оставшуюся в «тени» часть денежных средств подавала в инспекцию отдельный пакет документов, в которых фальсифицировала подпись руководителя фирмы. После прохождения камеральной проверки деньги из бюджета перечислялись на указанные главным бухгалтером счета ее самой, ее матери, заместителя главного бухгалтера, а большая часть денег — на счета двух фирм, которые использовались ею для обналичивания. В соответствии с частями 3 и 4 ст. 159 УК РФ преступница проведет 4 года в колонии общего режима[3].

Председатель правления и главный бухгалтер федерального унитарного предприятия учредили схожее с ним по названию закрытое акционерное общество и через преступную схему присвоили федеральную собственность на 28,5 млн руб.

В 2010 году Головинский районный суд Москвы признал их виновными по ч. 4 ст. 159 УК РФ и приговорил к 5 годам лишения свободы условно, приняв во внимание, что обвиняемые признали вину, раскаялись в содеянном и полностью возместили ущерб[4].

К 6,5 годам лишения свободы за совер-

[1] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[2] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[3] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[4] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

шение преступлений, предусмотренных ст. 159 и 160 УК РФ, приговорена главный бухгалтер открытого акционерного общества в г. Улан–Удэ.

На протяжении двух лет она похищала денежные средства из кассы общества, используя разные способы присвоения денег: подделывала подписи генерального директора в чековых книжках общества и подписи руководителей на платежных документах, совершала махинации с реализацией продукции — песчано-гравийной смеси и песка, выставляя покупателям счета на оплату и указывая в них банковские счета своих знакомых. Следствие доказало 42 эпизода ее преступной деятельности, ущерб от которых составил 2 млн руб. По приговору суда мошенница должна вернуть обществу все похищенные средства. Исполнение наказания ей отсрочено до момента достижения совершеннолетия ее ребенком.

В Комсомольске-на-Амуре на 6,5 лет лишения свободы осуждена главный бухгалтер (пенсионерка на дату вынесения приговора), а начальник финансового отдела и генеральный менеджер фирмы на 6 лет лишения свободы. Всем вменены в вину 33 млн руб. НДС, возмещенного по фиктивным договорам с фирмой-однодневкой; а главному бухгалтеру — еще 79 млн руб. НДС, недоплаченного в бюджет в результате незаконно полученных вычетов.

Бывшего главного бухгалтера осудили по совокупности двух статей УК РФ: уклонение от уплаты налогов (ст. 199) и мошенничество, совершенное организованной группой и в особо крупном размере (ч. 4 ст. 159), остальных — только за мошенничество[5].

Заслуживает внимания позиция государственного обвинителя: «К тому же немалая часть материальной выгоды компании от возмещения налога на добавленную стоимость распределилась между подсудимыми. В частности, на покупку квартир, ведь завод оплатил 70% их стоимости. Кроме того, частично денежные средства снова поступали на завод.

В этом тоже есть корысть — руководство заинтересовано в повышении материальной базы своего предприятия»[6].

В Биробиджане 25-летняя бухгалтер развлекательного центра 14 раз при составлении расчетных ведомостей умышленно увеличивала суммы на зарплату работникам. Директор фирмы доверял бухгалтеру и подписывал документы, не пересчитывая указанные в них суммы.

Получив заявленные суммы, бухгалтер выдавала зарплату, а «излишки» (от 81 тыс. до 150 тыс. руб.) присваивала, что за 2 года составило более 1,5 млн руб. Кроме того, имея клубную карту, она незаконно перечисляла деньги со счета фирмы, что позволило ей развлекаться и пользоваться услугами бара за счет фирмы на общую сумму свыше 56 тыс. руб.

Подозреваемая пыталась скрыться от следствия, оставив малолетнего ребенка на попечение отца. Но в ходе оперативно-розыскных мероприятий ее местонахождение установили. Суд признал ее виновной в совершении преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 159 УК РФ и ст. 165 УК РФ «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием», и приговорил к 3 годам 2 месяцам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима и взыскал сумму ущерба, причиненного ею фирме[7].

В Новокузнецке главный бухгалтер по указанию директора (владельца фирмы) подготовила подложные документы, свидетельствующие о финансовой надежности и платежеспособности фирмы, на основании которых фирме удалось получить кредит на 12 млн руб. Посредством ряда финансовых операций деньги были переведены на различные счета фирм и легализованы. Возбуждено (2010 год) уголовное дело по ч. 4 ст. 159 и ч. 3 ст. 174 УК РФ[8].

Статья 174 УК РФ «Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем» преследует совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем (за исключением преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198—199.2 УК РФ), в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом (актуальные разъяснения по применению ст. 174 УК РФ содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем»).

**Присвоение и растрата**

Согласно п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 51 предусмотренное ст. 160 УК РФ присвоение состоит в безвозмездном, совершенном с корыстной целью, противоправном обращении лицом вверенного ему имущества в свою пользу против воли собственника. Присвоение считается оконченным преступлением с того момента, когда законное владение вверенным лицу имуществом стало противоправным, и это лицо начало совершать действия, направленные на обращение указанного имущества в свою пользу (например, с момента, когда лицо путем подлога скрывает наличие у него вверенного имущества или с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства).

Как растрата должны квалифицироваться противоправные действия лица, которое в корыстных целях истратило вверенное ему имущество против воли собственника путем потребления этого имущества, его расходования или передачи другим лицам.

Как указано в п. 18 Постановления Пленума ВС РФ № 51, противоправное безвозмездное обращение имущества, вверенного лицу, в свою пользу или в пользу других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному законному владельцу этого имущества, должно квалифицироваться как присвоение или растрата, при условии, что похищенное имущество находилось в правомерном владении либо ведении этого лица, которое в силу должностного или иного служебного положения, договора либо специального поручения осуществляло полномочия по распоряжению, управлению, доставке, пользованию или хранению в отношении чужого имущества (совершение тайного хищения чужого имущества лицом, не обладающим такими полномочиями, но имеющим доступ к похищенному имуществу в силу выполняемой работы или иных обстоятельств, должно быть квалифицировано по ст. 158 УК РФ «Кража»).

В таких ситуациях под организованной группой понимается устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Организованная группа отличается наличием в ее составе организатора (руководителя), стабильностью состава участников группы, распределением ролей между ними при подготовке к преступлению и непосредственном его совершении. В такую группу могут входить лица, не обладающие полномочиями по распоряжению, управлению или пользованию вверенным имуществом, а также по его доставке либо хранению, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При наличии к тому оснований они несут ответственность как организаторы, под-

[5] Карамазова Т., «Суд вынес беспрецедентно суровый приговор по делу о возмещении НДС» // «Учет. Налоги. Право», 2009, № 4.

[6] Мартынова Е., «Немалая часть материальной выгоды компании от возмещения НДС распределилась между подсудимыми» // «Учет. Налоги. Право», 2009, № 4.

[7] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[8] Сайт МВД РФ / Новости. www.mvdinform.ru.

стрекатели либо пособники присвоения. Организаторы и руководители несут ответственность за все совершенные организованной группой преступления, если они охватывались их умыслом. Другие члены группы привлекаются к ответственности за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали (п. 23 Постановления Пленума Верховного суда РФ № 51).

Наказания, предусмотренные четырьмя частями ст. 160 УК РФ «Присвоение или растрата», почти полностью совпадают с предусмотренными соответствующими частями ст. 159 УК РФ (ч. 2—4 ст. 160 содержат те же квалифицирующие признаки деяния, что и соответствующие ч. 2—4 ст. 159).

**Из жизни «присвоителей» и растратчиков**

В Орловской области главный бухгалтер муниципального учебного заведения в 2007 году присвоила более 190 тыс. руб. из школьной кассы, внося ложные сведения в платежные ведомости по выдаче заработной платы и в расходные кассовые ордера, умышленно завышая в них итоговые суммы. По ч. 3 ст. 160 УК РФ ее приговорили к штрафу в 110 тыс. руб.[9]

Что там бедная школа! Прокуратура Ненецкого автономного округа выявила факты хищения 3,57 млн руб., предназначенных для выплаты заработной платы судьям, совершенного главным бухгалтером и старшим специалистом суда Ненецкого автономного округа, которые в 2004—2008 гг. внесли в финансовые документы заведомо ложные сведения. Возбуждено уголовное дело по ч. 4 ст. 160 УК РФ[10].

Главный бухгалтер одного из муниципальных предприятий жилищно-коммунального хозяйства г. Уфы без ведома директора, не имея соответствующего права, подписала фиктивный договор с туристической фирмой, по которому в 2008—2009 гг. перевела около 500 тыс. руб. на оплату туристических путевок.

Так члены ее семьи и ее подруга отдохнули в Турции, Индии, Египте и Италии. Возбуждено уголовное дело по ст. 160 УК РФ[11].

Во Владимирской области заместитель главного бухгалтера, имея право доступа к расчетному счету организации и полномочия по использованию программного обеспечения «Электронный банк», применению электронных ключей в системе «Банк-Клиент», в 2007—2009 гг. неоднократно незаконно перечисляла деньги с расчетного счета организации на свои счета, указывая при этом в качестве назначения платежа страховые возмещения или начисление заработной платы. Всего, по версии следствия, она присвоила свыше 4,3 млн руб. Возбуждено уголовное дело по ч. 1 ст. 159 и ч. 3 ст. 160 УК РФ[12].

В г. Серове Свердловской области в 2006 году к уголовной ответственности были привлечены директор, его заместитель, начальник отдела материально-технического снабжения и главный бухгалтер одного из муниципальных предприятий жилищно-коммунального хозяйства. Директор и его заместитель изначально обвинялись по ст. 199.2 УК РФ. Всем было предъявлено обвинение по ст. 160 УК РФ, а также по ч. 2 ст. 327 УК РФ (подделка официальных документов, совершенная с целью сокрытия или облегчения совершения другого преступления). Суд установил вину всех подсудимых в присвоении вверенных им денежных средств и банковских векселей, принадлежавших предприятию, на общую сумму более 2 млн руб., в изготовлении заведомо подложных документов (договоров, счетов-фактур, накладных и т.д.), при помощи которых они придавали хищениям вид законной хозяйственной деятельности предприятия.

[9] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[10] Сайт Генеральной прокуратуры РФ / Новости www.genproc.gov.ru.

[11] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[12] Сайт Генеральной прокуратуры РФ / Новости. www.genproc.gov.ru.

Реальные сроки получили все. Главный бухгалтер — 5,5 лет лишения свободы с отбыванием наказания в колонии общего режима[13].

В Пензенской области предъявлено обвинение по ч. 3 ст. 160 УК РФ бухгалтеру фирмы, занимающейся изготовлением и продажей сладостей. Подделывая более 20 раз подписи генерального директора на платежных документах, она переводила деньги с расчетного счета фирмы на свой счет, менее чем за год похитив 1,5 млн руб., и потратив их на свои нужды, в том числе на покупку квартиры. Затем она уволилась, прихватив с собой документы, изобличающие ее вину. Хищения были вскрыты новым бухгалтером, поступившим на ее место[14].

Обвинение по ст. ст. 160, 174.1 УК РФ предъявлено главному бухгалтеру ТСЖ в г. Ноябрьске Ямало-Ненецкого автономного округа, которая неоднократно совершала хищение денежных средств, поступавших в кассу ТСЖ от собственников жилья. Вместо того, чтобы вносить их на расчетный счет ТСЖ и производить расчеты с поставщиками коммунальных услуг, она тратила их на личные нужды, похитив за 2,5 года более 700 тыс. руб.

Значительные суммы она тратила на погашение банковских кредитов как собственных, так и полученных ее дочерью. Это послужило основанием для обвинения бухгалтера, помимо ст. 160 УК РФ, также и по ст. 174.1 УК РФ «Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления» (разъяснения по применению ст. 174.1 УК РФ содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23)[15].

**Из жизни прочих преступников**

Помимо вышеназванных статей бухгалтеры попадаются и по другим статьям УК РФ. Например, главный бухгалтер одной из поликлиник Санкт-Петербурга приговорена к штрафу 5 тыс. руб. по ч. 1 ст. 193 УК РФ «Халатность».

Она без должной проверки подписывала реестры заработной платы, в которых бухгалтер-расчетчик за 2006—2008 гг. ошиблась в сумме более чем на 1 млн руб. в пользу сотрудников поликлиники (излишне выплаченные суммы с них взыскивают)[16].

По исполнительным документам о взыскании алиментов, направленным по месту работы должника в 2008 году, Федеральная служба судебных приставов провела свыше 61 тыс. проверок бухгалтерий, в результате чего к уголовной ответственности привлечены 192 должностных лица — ст. 315 УК РФ «Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта»[17].

Перовский районный суд Москвы по обвинению в контрабанде и легализации имущества, нажитого преступным путем, приговорил генерального директора фирмы к 18 годам колонии строгого режима, главного бухгалтера — к 15 годам колонии общего режима. По версии суда и следствия, в 2005 и 2007 гг. фирма ввозила в страну полистирол. Хотя в декларациях указывался более дешевый полимер. Это позволило избежать уплаты 126 млн руб. таможенных платежей (таможенники претензий к ввозимому грузу не предъявляли)[18].

Актуальные разъяснения по применению ст. 188 УК РФ «Контрабанда» содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.2008 № 6 «О судебной практике по делам о контрабанде».

[13] «Коммунальщиков наказали за хищение денег и уход от налогов» // «Новый регион», 13.02.2006.

[14] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[15] Сайт МВД России / Новости. www.mvdinform.ru.

[16] Лобов П., «Главбуха осудили за счетные ошибки подчиненных» // «Учет. Налоги. Право», Северо-Западный выпуск, 2010, № 36.

[17] Интервью директора ФССП России А.О. Парфенчикова журналу «Главбух», 25.01.2010 // Сайт ФССП России / Стенограммы выступлений директора ФССП России.

[18] Рэм О., «Главбуха компании приговорили к 15 годам за контрабанду» // «Учет. Налоги, Право», 2010, № 5.

# ПРИМЕНЕНИЕ НУЛЕВОЙ СТАВКИ НДС ПРИ ОКАЗАНИИ УСЛУГ ПО МЕЖДУНАРОДНОЙ ПЕРЕВОЗКЕ ТОВАРОВ: НОВЫЕ ПРАВИЛА ПОДТВЕРЖДЕНИЯ

**Евгения Афонина,**
**ведущий юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**

**В чем суть новых изменений главы 21 НК РФ? Какова судебная практика в части налогообложения конкретных услуг, связанных с производством и реализацией экспортируемых товаров? По какой ставке должны облагаться услуги по хранению товаров на складе временного хранения?**

Порядок исчисления и уплаты НДС вызывает наибольшее количество споров налоговых органов с налогоплательщиками. Отсюда и стремление законодателя к постоянному усовершенствованию положений главы 21 НК РФ.

В этой статье мы поговорим о некоторых изменениях, внесенных в главу 21 НК РФ Федеральными законами от 27.11.2010 № 309-ФЗ[1] и от 03.11.2010 № 285-ФЗ[2].

Как показывает правоприменительная практика, огромное количество судебных споров касается применения ставки 0% при реализации работ (услуг), непосредственно связанных с вывозом (ввозом) товаров на территорию РФ и порядком подтверждения права на возмещение налога. Споры порождались неточностью формулировок пп. 2 п. 1 ст. 164, п. 4 ст. 165 НК РФ. Ведь статья 164 НК РФ не предусматривала закрытого перечня работ и услуг, налогообложение которых производится по ставке 0%, а существовавшая неопределенность приводила к разной трактовке положений пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ налогоплательщиками и контролирующими органами. Поэтому перед законодателем стояла задача предельно четко обозначить перечень работ и услуг, связанных с экспортом (импортом) товаров.

В результате внесенных изменений подпункт 2 п. 1 ст. 164 НК РФ утратил силу, а вместо него введены восемь подпунктов, содержащих перечень работ и услуг, облагаемых по ставке 0%.

В данный перечень входят:

- услуги по международной перевозке товаров;
- работы (услуги), выполняемые организациями трубопроводного транспорта нефти и нефтепродуктов;
- услуги по организации транспортировки трубопроводным транспортом природного газа;
- передача электроэнергии из общероссийской электрической сети в электроэнергетические системы иностранных государств;
- перевалка и хранение товаров, перемещаемых через границу РФ, в морских и речных портах;
- переработка товаров, помещенных под таможенную процедуру переработки на таможенной территории;
- предоставление железнодорожного состава или контейнеров для перевозки экспортируемых товаров или продуктов переработки при условии, что пункт отправления и пункт назначения находятся на территории РФ;
- работы (услуги), выполняемые организациями внутреннего водного транспорта при перевозке экспортируемых товаров в пределах территории РФ до перегрузки на иные виды транспорта.

Для каждого из перечисленных видов работ и услуг в ст. 165 НК РФ законодатель установил подробный перечень документов, представляемых в налоговые органы для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0%.

Начнем с того, что законодателем введено новое понятие «международные перевозки товаров», которое содержится в пп. 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ. Под этим понимаются перевозки товаров морскими, речными судами, судами смешанного (река-море) плавания, воздушными судами, железнодорожным транспортом и автотранспортными средствами, при которых пункт отправления или пункт назначения товаров расположен за пределами территории РФ.

Помимо услуг по перевозке положения пп. 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ распространяются на следующие услуги, оказываемые российскими организациями или индивидуальными предпринимателями:

- услуги по представлению железнодорожного подвижного состава и (или) контейнеров для осуществления международных перевозок;
- транспортно-экспедиционные услуги, оказываемые на основании договора транспортной экспедиции при организации международной перевозки.

Кроме того, в пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ приведен исчерпывающий перечень услуг, относящихся к транспортно-экспедиционным. Исходя из буквального толкования нормы, положения пп. 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ теперь не будут применяться к перечисленным в нем работам (услугам), если между сторонами не заключен договор транспортной экспедиции. Такие услуги должны облагаться по ставке 18%. Аналогичный вывод содержится в письмах Минфина России от 17.01.2011 № 03-07-08/10 и от 29.12.2010 № 03-07-08/375. В частности, в одном из таких писем рассматривается вопрос о налогообложении услуг по обслуживанию экспортно-импортных грузов, включая подготовку, доставку и оформление документов, составление электронных отчетов и предоставление информации клиенту, прием и транспортировку грузов к месту погрузки (выгрузки). Поскольку услуги были оказаны не в рамках договора транспортной экспедиции и не связаны с международной перевозкой, к ним применяется ставка 18%.

Такой подход финансового органа, на наш взгляд, излишне формален. К тому же он не соответствует цели вносимых изменений в главу 21 НК РФ и в дальнейшем может привести к увеличению споров с налоговыми органами. Далеко не все услуги по обслуживанию импортно-экспортных грузов оказываются по договорам транспортной экспедиции. Зачастую услуги, связанные с экспортом (импортом) партии товаров, оказываются несколькими контрагентами по договорам возмездного оказания услуг и никак не связаны с договором транспортной экспедиции.

Для подтверждения нулевой ставки налогоплательщикам необходимо представить в налоговый орган следующие документы (п. 3.1 ст. 165 НК РФ):

- контракт (копия контракта) налогоплательщика с иностранным или российским лицом на оказание указанных услуг;
- выписка банка (ее копия), подтверждающая фактическое поступление выручки от иностранного или российского лица — покупателя указанных услуг на счет налогоплательщика либо документы, подтверждающие право на незачисление валютной выручки;
- копии транспортных, товаросопроводительных и (или) иных документов, подтверждающих вывоз товаров за пределы территории РФ (ввоз товаров на территорию РФ) с отметками таможенного органа.

[1] Федеральный закон от 27.11.2010 № 309-ФЗ «О внесении изменений в главу 21 части второй Налогового кодекса Российской Федерации».

[2] Федеральный закон от 03.11.2010 № 285-ФЗ «О внесении изменений в ст. 165 части второй Налогового кодекса Российской Федерации и ст. 45 Федерального закона “Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности”».

Вид товаросопроводительного документа и наличие отметки таможенного органа будет зависеть от вида транспорта, которым перевозится товар. Срок представления документов установлен п. 9 ст. 165 НК РФ. Он составляет 180 календарных дней от даты помещения товаров под таможенные процедуры экспорта, свободной таможенной зоны, перемещения припасов. Из перечня документов, подтверждающих нулевую ставку при осуществлении международных перевозок, исключена таможенная декларация с отметками таможенного органа.

Проведем сравнительный анализ положений ст. 164 НК РФ, действовавших до внесения изменений, и вступивших в силу с 1 января 2011 года, регламентирующих применение нулевой ставки при реализации работ, услуг, связанных с экспортом (импортом) товара, на примерах отдельных видов работ (услуг).

Как упоминалось ранее, перечень таких работ (услуг) не был закрытым и в большинстве случаев прямо непоименованным в норме закона, возникали споры. Это касалось услуг по сертификации экспортируемых товаров, услуг таможенного брокера, услуг по хранению товаров на складах временного хранения, услуг, связанных с доставкой (возвратом) порожних вагонов-цистерн, необходимых для перевозки товара за пределы таможенной территории РФ, перевозки экспортируемых (импортируемых) товаров между двумя пунктами, расположенными на территории РФ и многих других.

Суды, разрешая споры по налогообложению конкретных услуг, связанных с производством и реализацией экспортируемых (импортируемых) товаров, исходили из того, что операции подлежат обложению по нулевой ставке при соблюдении одного из следующих условий: товары помещены под таможенный режим экспорта на момент совершения таких операций или выставления счетов-фактур; либо если по характеру самих операций они могут осуществляться только в отношении экспортных товаров (Постановления Президиума ВАС РФ от 25.02.2009 № 13893/08, от 01.04.2008 № 14439/07, от 04.03.2008 № 14227/07, от 04.03.2008 № 16581/07, от 06.11.2007 № 1375/07, № 10159/07, № 10160/07, № 10246/07, № 10249/07, от 20.11.2007 № 7205/07).

На сегодняшний момент положения пп. 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ не ставят в зависимость применение ставки 0% от помещения вывозимого (ввозимого) товара под определенную таможенную процедуру на дату оказания транспортно-экспедиционных услуг при организации международной перевозки.

Примером здесь являются **услуги по таможенному оформлению вывоза (ввоза) товаров.** Суды пришли к выводу, что вывоз товаров за пределы таможенной территории РФ в таможенном режиме экспорта невозможен без осуществления процедуры декларирования. При этом для целей налогообложения не имеет правового значения до или после физического вывоза конкретного товара допускается или предписывается производить его декларирование по таможенным правилам (Постановление Президиума ВАС РФ от 20.05.2008 № 12010/07, Постановление ФАС Московского округа от 14.01.2010 № КА-А40/14952-09).

Контролирующими органами высказывалась противоположная позиция, согласно которой услуги таможенных брокеров должны облагаться по ставке 18%, поскольку не были предусмотрены пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ (письмо Минфина России от 08.07.2009 № 03-07-08/145, письмо ФНС России от 22.01.2009 № ММ-22-3/53@). С 1 января 2011 года причина спора устранена: в перечне транспортно-экспедиционных услуг поименованы услуги по таможенному оформлению грузов и транспортных средств, однако для бесспорного применения нулевой ставки услуги по таможенному оформлению должны быть оказаны в рамках договора транспортной экспедиции.

Иначе обстоят дела с услугой **по оформлению сертификатов происхождения товаров.** Исходя из судебной практики такие услуги облагались по нулевой ставке, если были оказаны после помещения товаров под таможенный режим экспорта (импорта) и оформления временных грузовых таможенных деклараций (Постановление Президиума ВАС РФ от 14.10.2008 № 6269/08, Определение ВАС РФ от 17.10.2008 № 10345/08, от 16.06.2010 № ВАС-13202/09). Подпункт 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ, вступивший в силу с 2011 года, не содержит прямого указания на услуги по сертификации товаров. Следовательно, к таким услугам применяется ставка 18%.

До недавнего времени был спорным вопрос о размере ставки по НДС **по услуге доставки (возврату) порожних вагонов**, необходимых для перевозки экспортируемых (импортируемых) товаров. Президиум ВАС РФ пришел к выводу, что услуга по перевозке груза и услуга по доставке (возврату) порожних вагонов не могут считаться единой услугой, а являются самостоятельными услугами. Данный вывод основан на том, что перевезенные вагоны не являются товаром и не могут быть помещены под таможенный режим экспорта. Такие услуги должны облагаться по ставке 18% (Постановления ВАС РФ от 28.10.2008 по делу № 6080/08, 7752/08, 6068/08). После внесения изменений в положения ст. 164 НК РФ рассматриваемые услуги также облагаются по ставке 18%.

Изложенные ВАС РФ выводы являются препятствием и для квалификации услуги по доставке (возврату) вагонов как части «перевозочного процесса», под которым понимается совокупность организационно и технологически взаимосвязанных операций, выполняемых при подготовке, осуществлении и завершении перевозок пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом (абз. 8 п. 1 ст. 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации»).

Вместе с тем Минфин России в своем письме от 11.01.2011 № 03-07-08/02 указывает, что предоставление (подача) железнодорожного подвижного состава является неотъемлемой частью перевозочного процесса, оказываемого российской организацией, не являющейся перевозчиком на железнодорожном транспорте. Услуги по предоставлению (подаче) под погрузку железнодорожного подвижного состава для осуществления железнодорожным транспортом международных перевозок и перевозок по территории Российской Федерации экспортируемых товаров или продуктов переработки облагаются налогом на добавленную стоимость по ставке 0%.

Будет ли в связи с данной позицией государственного органа скорректирована судебная практика, покажет время.

Остается спорным вопрос по налогообложению **услуг по хранению товаров на складе** временного хранения. Как указал ВАС РФ (до 1 января 2011 года), поскольку товар не был вывезен в таможенном режиме экспорта или помещен под таможенный режим свободной экономической зоны, оснований для применения ставки 0% по НДС в отношении спорных услуг не имелось. При этом суд уточнил, что применение ставки 0% при реализации услуг по хранению товаров на складе временного хранения не ставится в зависимость от решения таможенным органом вопроса о выпуске ввезенных на территорию РФ товаров в свободное обращение (Постановление Президиума ВАС РФ от 08.12.2009 № 8133/09).

Чтобы ответить на вопрос, по какой ставке должны облагаться услуги по хранению товаров на складе временного хранения с 1 января 2011 года, необходимо определить, кто вправе оказывать услуги по хранению товаров на складах временного хранения и в каких случаях.

Согласно ст. 167 Таможенного кодекса Таможенного союза под временным хранением товаров понимается хранение иностранных товаров под таможенным контролем в местах временного хранения до их выпуска таможенным органом в соответствии с заявленной таможенной процедурой либо до совершения иных действий, предусмотренных таможенным законодательством Таможенного союза, без уплаты таможенных пошлин, налогов. При этом для включения в реестр владельцев складов временного хранения юридическое лицо должно соблюсти ряд требований и условий, предусмотренных ст. 24 Таможенного кодекса Таможенного союза, ст. ст. 70, 71 Федерального закона от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

Как следует из абз. 4 п. 2.1 ст. 164 НК РФ складские услуги должны облагаться по ставке 0%, если они оказаны на основании договора транспортной экспедиции при организации международной перевозки.

На наш взгляд, эта норма в полной мере будет распространяться на услуги по хранению товара на складе временного хранения, в случае если они оказаны в рамках договора транспортной экспедиции. На практике соблюсти все эти условия будет достаточно сложно, так как оказывать услуги по хранению товара на складе временного хранения вправе ограниченный круг лиц. Более вероятна ситуация, в которой экспедитор будет оказывать дополнительные услуги по организации хранения товаров путем привлечения третьих лиц. В соответствии со ст. 805 ГК РФ экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции.

Налоговое законодательство также не устанавливает ограничений, связанных с личным выполнением таких услуг лицом, заключившим договор транспортной экспедиции. Такую позицию подтверждали и судебные органы. Однако судебные акты появились до внесения изменений в ст. 164 НК РФ (Постановления ФАС Поволжского округа от 03.10.2006 по делу № А55-1757/2005-31, ФАС Северо-Кавказского округа от 26.02.2007 № Ф08-606/2007-255А). И поскольку такие ограничения не предусмотрены новой редакцией НК РФ, вполне логично требовать от судов более актуальных выводов после 1 января 2011 года.

Исходя из определения международной перевозки для признания ее таковой необходимо, чтобы пункт отправления или пункт назначения товаров был расположен за пределами территории РФ. Нередко экспортируемый или импортируемый товар перевозится несколькими видами транспорта: одним видом транспорта до момента пересечения границы и другим — после пересечения границы исключительно по территории РФ.

Согласно сложившейся практике применения пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ в подобных случаях ставка 0% применяется вне зависимости от территории, на которой оказываются транспортно-экспедиционные услуги в отношении экспортируемого или импортируемого груза, поскольку указанные услуги представляют собой единое целое. Следует учитывать, что разбивать стоимость оказываемой услуги на стоимость организации перевозки до и после границы РФ и облагать по разным ставкам неправомерно (письма Минфина России от 04.08.2006 № 03-04-08/175, от 24.05.2006 № 03-04-08/108, Постановление Президиума ВАС РФ от 24.12.2002 № 6018/02). С 1 января 2011 года услуги по международной перевозке и транспортно-экспедиционные услуги, предусмотренные пп. 2.1 п. 1 ст. 164 НК РФ при организации перевозки товаров, должны облагаться по ставке 0% как единая услуга.

Иная ситуация возникает, если ввозимый (вывозимый) на территорию РФ товар доставляется несколькими перевозчиками. Причем один из перевозчиков транспортирует груз между пунктами отправления и назначения, находящимися на территории РФ. На этот счет Минфин России уже высказал свое мнение: налогообложение операций по оказанию услуг перевозки экспортируемых (импортируемых) товаров между двумя пунктами, расположенными на территории РФ, осуществляется по ставке 18% на основании п. 3 ст. 164 НК РФ (письмо Минфина России от 17.01.2011 № 03-07-08/11). Такого же мнения чиновники придерживались и ранее на основании положений ст. 164 НК РФ до внесения в них изменений (письма Минфина России от 15.10.2010 № 03-07-08/293, от 01.08.2006 № 03-04-08/169, от 05.10.2006 № 03-04-08/206, от 26.07.2007 № 03-07-08/210).

По результатам анализа всего лишь нескольких поправок, внесенных в НК РФ, можно сделать вывод, что законодателем окончательно не решены проблемы, возникавшие при обосновании налогоплательщиками ставки НДС 0% по работам (услугам), связанным с перемещением товаров через границу РФ. Применение норм на практике по-прежнему будет вызывать большое количество вопросов и споров между налогоплательщиками и налоговыми органами. Окончательную точку в толковании новых норм должны поставить арбитражные суды.





# ПРОЦЕНТЫ ПО ДОГОВОРУ ЗАЙМА

**Марьяна Дорож,**
**ведущий юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**

**Вопрос:**
Учитывается ли курсовая разница при расчете предельного размера процентов, возникшая при переоценке по начисленным, но не выплаченным процентам?

Согласно абз. 4 п. 1 ст. 269 НК РФ при отсутствии долговых обязательств перед российскими организациями, выданных в том же квартале на сопоставимых условиях, а также по выбору налогоплательщика предельная величина процентов, признаваемых расходом (включая проценты и суммовые разницы по обязательствам, выраженным в условных денежных единицах по установленному соглашением сторон курсу условных денежных единиц), принимается равной ставке рефинансирования Центрального банка РФ, увеличенной в 1,1 раза, — при оформлении долгового обязательства в рублях и равной 15% — по долговым обязательствам в иностранной валюте, если иное не предусмотрено п. 1.1 ст. 269 НК РФ.

В отношении расходов в виде процентов по долговым обязательствам, осуществленных с 01.01.2010, предельная величина процентов при отсутствии долговых обязательств перед российскими организациями, выданных в том же квартале на сопоставимых условиях, определяется положениями п.1.1 ст.269 НК РФ (п.9 ст.10 Федерального закона от 27.07.2010 № 229-ФЗ), при этом расходом признаются, в том числе, проценты и суммовые разницы по обязательствам, выраженным в условных денежных единицах по установленному соглашением сторон курсу условных денежных единиц.

Таким образом, при определении предельной величины процентов, признаваемых в расходах, учитываются только суммовые разницы по обязательствам, выраженным в условных денежных единицах по установленному соглашением сторон курсу условных денежных единиц. Каких-либо положений в части расчета предельной величины процентов при наличии у налогоплательщика курсовых разниц, указанная норма не содержит.

Как следует из положений п.5 ст.252 НК РФ, расходы в виде процентов, подлежащих уплате в иностранной валюте, должны быть пересчитаны в рубли. Исходя из п.п.8, 10 ст.272 НК РФ по долговым обязательствам, срок действия которых приходится более чем на один отчетный период, в целях налогообложения расходов в виде процентов, выраженных в иностранной валюте, пересчитывается в рубли по официальному курсу, установленному ЦБ РФ на дату признания соответствующего расхода – на конец месяца соответствующего отчетного периода или на дату уплаты процентов (если она наступила раньше).

В соответствии с п.11 ст.250 и пп.5 п.1 ст.265 НК РФ положительные и отрицательные курсовые разницы, возникающие при пересчете обязательств, выраженных в иностранной валюте, в рубли, учитываются в целях налогообложения прибыли в составе внереализационных доходов или внереализационных расходов, соответственно, по самостоятельному основанию. Следовательно, курсовая разница не учитывается при определении предельной величины призна-ваемых расходом процентов по долговым обязательствам в отношении начисленных в иностранной валюте процентов, так как в расчет принимаются указанные

начисленные проценты, пересчитанные в рубли в установленном порядке. Аналогичное мнение содержится в письмах Минфина России от 13.11.2010 № 03-03-06/1/711, от 21.10.2010 № 03-03-06/1/656.

**Вопрос:**
По условиям кредитного договора, заключенного сроком на 3 года, организация возвращает сумму займа равными долями ежегодно в течение всего срока договора. По окончании действия договора заемщик уплачивает заимодавцу проценты за пользование денежными средствами, исходя из ставки определенной договором и срока пользования каждой части кредита. В каком порядке учитываются проценты за пользование денежными средствами в составе расходов для целей исчисления налога на прибыль организации-заемщика?

При методе начисления по общему правилу расходы признаются в том периоде, к которому они относятся, независимо от даты их оплаты (п. 1 ст. 272 НК РФ). В п. 8 ст. 272 и в ст. 318—320 НК РФ установлены специальные правила учета процентов по долговым обязательствам. По договорам займа и иным аналогичным договорам, срок действия которых приходится более чем на один отчетный период, в целях исчисления налога на прибыль расход признается осуществленным и включается в состав соответствующих расходов на конец месяца соответствующего отчетного периода (п. 8 ст. 272 НК).

В соответствии с п. 1 ст. 328 НК РФ сумма расхода в виде процентов по долговым обязательствам учитывается в аналитическом учете исходя из установленной по каждому виду долговых обязательств доходности и срока действия такого долгового обязательства в отчетном периоде на дату признания расходов, определяемую в соответствии с положениями ст. 271—273 НК РФ.

Кроме того, налогоплательщик, определяющий расходы по методу начисления, определяет сумму расхода, выплаченного либо подлежащего выплате в отчетном периоде в виде процентов в соответствии с условиями договора, исходя из установленных по каждому виду долговых обязательств доходности и срока действия такого долгового обязательства в отчетном периоде с учетом положений п. 4 ст. 328 НК РФ.

Налогоплательщик в аналитическом учете на основании справок ответственного лица, которому поручено ведение учета расходов по долговым обязательствам, обязан отразить в составе расходов сумму процентов, причитающуюся к выплате на конец месяца.

Таким образом, по общему правилу при методе начисления налогоплательщик обязан принимать в уменьшение прибыли проценты, начисленные за фактическое время пользования займом, равномерно, независимо от срока их уплаты. Аналогичное мнение изложено в письмах Минфина России от 18.11.2010 № 03-03-06/1/733, от 30.09.2010 № 03-03-06/1/622, от 16.08.2010 № 03-03-06/1/549, письмах УФНС России по г. Москве от 20.04.2010 № 16-15/041896@, от 20.04.2010 № 16-15/041925@, постановлениях ФАС Московского округа от 14.04.2010 № КА-А40/3376-10, ФАС Северо-Западного округа от 31.07.2008 № А42-7376/2007.

Однако существует иной подход к учету данного вида расходов. В частности, Президиум ВАС РФ в Постановлении от 24.11.2009 № 11200/09 рассмотрел ситуацию, при которой обязанность по уплате процентов у займодавца возникла после погашения основной суммы долга. Суд указал, что из положений ст. ст. 252, 272, 328 НК РФ следует правило, согласно которому налогоплательщик формирует налогооблагаемую базу конкретного налогового периода с учетом доходов и расходов, относящихся к данному периоду, а также исходя из того, когда такие расходы и доходы должны у него возникнуть в силу условий договора или иных особенностей, предусмотренных главой 25 НК РФ, в том числе, их обоснованности, документальной подтвержденности и реального осуществления расходов.

Поскольку исходя из условий договора займа расходы по уплате процентов не могли возникнуть у налогоплательщика ранее срока, установленного договором займа, их отнесение в уменьшение налогооблагаемой базы до указанного срока будет неправомерно.

По нашему мнению, поскольку начисление процентов производится за весь период пользования денежными средствами, включая период, в течение которого обязанность по выплате процентов не возникла, а также с учетом требования равномерности признания расходов для целей исчисления налога на прибыль (п. 1 ст. 272 НК РФ), организация-заемщик вправе учитывать начисленные проценты равномерно в течение срока действия договора при условии, что в период начисления процентов заемные денежные средства используются на осуществ-ление деятельности, направленной на получение дохода, т.е. являются экономически оправданными.

В ином случае учет расходов в указанном порядке будет являться неправомерным (Постановление ФАС Поволжского округа от 25.11.2010 № А12-580/2010).





# ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СОБСТВЕННЫХ АКЦИЙ КОМПАНИЕЙ

**Анастасия Буркова,**
**к. ю. н., сотрудник коммерческого банка, автор более 150 публикаций на темы банковского, гражданского и предпринимательского права**

**Как и в каких случаях компания может использовать собственные (казначейские) акции? Какие существуют ограничения на приобретение и использование собственных акций? Какова практика использования собственных акций в России и за рубежом?**

В мировой практике собственные акции, которые компания приобрела и держит на балансе, называются казначейскими акциями. Их выкуп происходит уже после того, как акции были выпущены, приобретены и оплачены первоначальным владельцем.

**Преимущества казначейских акций**

Казначейские акции позволяют компании сохранить свою структуру без каких-либо существенных затрат и административных процедур, связанных с необходимостью аннулировать часть акций и потом выпускать новые акции.

Казначейские акции предоставляют компании гибкость в регулировании ее капитала. Вместе с тем, с точки зрения налогового законодательства казначейские акции имеют режим, похожий на режим погашенных акций, поэтому не ведут к возникновению обязанности по уплате налога на прибыль при их продаже.

**Цели использования казначейских акций могут быть различными.**

1. *Временное сокращение количества акций на рынке.*

Казначейские акции уменьшают количество обращающихся акций компании на открытом рынке.

2. *Оптимизирование платежей акционерам с точки зрения налогообложения.*

Приобретение собственных акций может использоваться как механизм предоставления акционерам денежных средств не через дивиденды, что позволяет снизить налоговую нагрузку.

3. *Приобретение акций по заниженной цене.*

Компании могут выкупить собственные акции, когда их цена на рынке ниже действительной стоимости, а потом, когда ситуация на рынке восстановится, продать их уже по рыночной стоимости.

При приобретении недооцененных акций компанией выигрывают также акционеры, так как автоматически увеличивается стоимость акций, находящихся у оставшихся акционеров.

4. *Организация опционных программ для сотрудников.*

Бывают случаи, когда акции выкупаются компанией для того, чтобы предложить

опционную программу своим ведущим сотрудникам. В случае реализации опциона акции переходят сотруднику; если опцион не был реализован, акции могут быть погашены или проданы другому лицу.

5. *Защита от недружественного поглощения.*
В этом случае компания может искусственно сокращать количество акций на рынке или перераспределять акции другим акционерам.

6. *Иные цели.*
Это может быть, например, смена категорий акционеров. В этом случае компания может приобрести акции у институционального инвестора и продать их розничным инвесторам.

Несмотря на многие преимущества казначейских акций, на протяжении многих лет они были запрещены во многих странах мира. Сейчас идет процесс возрождения института казначейских акций. На протяжении последних лет вопрос их использования обсуждался в ряде стран.

**Недостатки оборота казначейских акций**

В качестве недостатков казначейских акций можно указать следующее:

- компания может манипулировать на рынке или искусственно поддерживать цену на свои акции;
- директоры компаний могут получать личные преимущества от купли-продажи казначейских акций.

**Ограничения на казначейские акции**

Обычно в отношении казначейских акций государства устанавливают определенные ограничения, которые могут, в том числе, заключаться в следующем:

- на казначейские акции не выплачиваются дивиденды;
- казначейские акции не предоставляют права голоса;
- при ликвидации компании казначейские акции не предоставляют права на получение имущества компании;
- общее количество казначейских акций не может превышать определенную величину.

В различных странах существуют различные сроки, в течение которых компания может держать казначейские акции. Иногда такое держание возможно бессрочно. В других случаях казначейские акции, например, могут держаться только один год или до наступления определенных обстоятельств, после чего они должны быть погашены.
В отношении казначейских акций могут быть установлены правила определения цены, по которой они могут быть проданы компанией. Например, их цена не может превышать более чем на 10% среднерыночную цену и т.д.

На казначейские акции может распространяться преимущественное право покупки, то есть продажа компанией казначейских акций новым инвесторам должна быть одобрена существующими акционерами.
Казначейские акции могут быть в будущем погашены или проданы новому акционеру.

В некоторых законах прописывается возможность запрещать держание казначейских акций по решению акционеров.
Во многих законодательствах существует требование о раскрытии информации о том, что компания имеет казначейские акции.

**Приобретение собственных акций в России**

В России общество может держать свои собственные акции в очень ограниченных случаях, один из которых — приобретение обществом размещенных акций. Под приобретением обществом размещенных акций понимается их покупка по воле общества.
Приобретение размещенных акций является правом акционерного общества, но не его обязанностью.
Условия приобретения обществом размещенных акций прописаны в ст. 72 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (Закон об АО).
Как следует из указанной статьи, приобретение размещенных акций может происходить в двух случаях:

- уменьшение уставного капитала;
- для их последующей реализации.



При приобретении обществом размещенных акций для уменьшения уставного капитала должны соблюдаться следующие условия:

- соответствующая возможность должна быть предусмотрена уставом общества;
- наличие корпоративного решения о таком приобретении;
- акции погашаются при их приобретении;
- срок, в течение которого осуществляется приобретение акций, не может быть меньше 30 дней;
- уведомление о приобретении должно происходить по крайней мере за 30 дней.

При приобретении обществом размещенных акций для их последующей реализации должны соблюдаться следующие условия:

- соответствующая возможность должна быть предусмотрена уставом общества;
- наличие корпоративного решения о таком приобретении;
- можно приобретать не более 10% уставного капитала;
- приобретенные акции не предоставляют права голоса, они не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды, и они должны быть реализованы не позднее одного года с даты их приобретения;
- срок, в течение которого осуществляется приобретение акций, не может быть меньше 30 дней;
- уведомление о приобретении должно происходить по крайней мере за 30 дней.

Таким образом, акционерные общества в России ограничены в возможности приобретать размещенные ими акции. На практике такие случаи происходят не часто, и обычно они преследуют или цели уменьшения уставного капитала, или цели защиты от недружелюбных инвесторов.

При приобретении собственных акций любые компании должны выполнять все формальности, установленные Законом об АО. Несоблюдение каких-либо из этих формальностей может привести к признанию сделки купли-продажи акций недействительной.

**Казначейские акции по праву Англии**

Возможность казначейских акций в Англии была введена в 2003 году поправками в Закон о компаниях, а потом инкорпорирована в новую версию Закона о компаниях, принятого в 2006 году.
Согласно Закону о компаниях последние могут иметь казначейские акции. В этом случае соответствующая запись делается в реестре акционеров.
Закон устанавливает источники финансирования приобретения казначейских акций. Компания может приобретать акции как на бирже, так и на внебиржевом рынке.
Компания может выкупать до 10% акций каждого класса. В случае если компания имеет большее количество казначейских акций, что разрешается по законодательству, она должна продать избыточное количество на рынке или погасить их.
Решение о приобретении собственных акций принимается собранием акционеров.
Казначейские акции не предоставляют акционерам права присутствия или голосования на общих собраниях. По казначейским акциям не выплачиваются дивиденды и не производятся иные выплаты, в том числе в случае ликвидации компании.
Компания обладает следующими полномочиями в отношении казначейских акций:

- может продать их за денежные средства;
- может передать акции для целей опционной программы сотрудников;
- может погасить акции или их часть.

Законодательством установлена ответственность руководителей компаний за нарушение положений о режиме обращения казначейских акций.
Устав компании может содержать ограничения на приобретение собственных акций.
Компании могут выкупать только уже оплаченные акции.

# МЕДИАЦИЯ — ПРИНЦИПИАЛЬНО НОВЫЙ МЕХАНИЗМ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

**Владимир Коржов,**
**юрист, автор ряда постатейных комментариев и практических изданий, в том числе комментариев к Федеральному закону от 10.01.2002 № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи», к Федеральному закону от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании»**

**Что такое процедура медиации?**
**В этой статье вы прочтете о необходимости поиска компромисса не только в бизнесе, но и в трудовых конфликтах, семейных размолвках, а так же о новых формах решения гражданско-правовых проблем.**

Любой конфликт независимо от его конечных результатов зачастую становится препятствием к дальнейшим отношениям, после чего по истечении времени участники этого спора понимают, что, потеряв доверие и дружеские отношения с партнером, они утратили гораздо большее, чем материальный результат решения спора. Так может стать, что после длительных судебных тяжб будет навсегда утеряна связь с хорошим работодателем, выгодным партнером или добротным работником, родным и близким человеком. И вроде хотелось бы снова наладить отношения, но твой давний соратник (близкий человек) не идет на примирение.

Общеизвестно, что в нашей жизни таких примеров больше, чем предостаточно — будь это спор, связанный с отношениями в бизнесе, или конфликт руководителя со своим подчиненным, или тем паче полный разрыв семейных отношений, ведь при любом решении семейного спора в отношении детей страдают и родители, и их дети.

Всюду наблюдается неспособность к поиску удобных для всех решений, во главе угла стоит девиз «своя рубашка ближе к телу», люди теряют достоинство, интересы окружающих вообще не существуют для обиженных спорщиков. Насажденные советской эпохой гены клановости не позволяют нам искать компромисс, добрую середину. Поэтому мало кто из нас получает удовольствие от работы, предпринимательской деятельности, а иногда и от общения с близкими.

Конфликтность в обществе неизбежно привела бы к необходимости улаживания бесконечно увеличивающейся спорной массы с помощью незаинтересованного лица, который устраивает конфликтующие стороны — профессионального посредника (медиатора).

Главными и принципиальными особенностями профессии медиатора является то, что, во-первых, посредник не обязывает и не принуждает к чему-либо стороны конфликта, которые хотя бы немного склонны к консенсусу, во-вторых, с помощью своего многостороннего профессионального опыта медиатор находит взаимовыгодное, приемлемое решение, в оптимальности которого он старается убедить стороны. Его одобрение всеми спорящими сторонами отводит необходимость обращения в судебные или административные инстанции, а значит — дает шанс на сохранение добрых отношений между сторонами. Наконец, в-третьих, обязанностью медиатора (как у священника) является соблюдение принципов нейтральности, конфиденциальности и добросовестности.

Можно назвать следующие типичные случаи, когда обращение к медиаторам — самый удобный способ решить возникший спор:

- стороны ограничены во времени и деньгах, стремятся найти и заключить компромиссное решение;
- у партнеров есть необходимость проведения переговоров с поиском компромисса с одним доверенным и профессиональным лицом (в тайне, без огласки);
- партнеры не доверяют друг другу, но после сделки (заключения соглашения) желают остаться в добрых отношениях и не чувствовать себя побежденными, ущемленными в правах.

**Позитивные примеры и статистика из зарубежной практики применения процедур медиации**

В ряде зарубежных стран приоритет поиска компромисса уже в прошлом веке привел к появлению института специального посредника (медиатора), который призван помочь уладить конфликт — чтобы и волки были сыты, и овцы целы.

Как показывает зарубежная практика, количество обращений к процедуре медиации значительно превосходит число судебных разбирательств.

По данным АНО «Центр медиации и права»[1], там, где медиация имеет наиболее длительную историю (прежде всего, в англосаксонских странах, где посредничество развивается с начала прошлого века), от 60% до 80% споров и конфликтов успешно разрешаются с помощью процедуры посредничества.

В 2009 году в Белоруссии по пятнадцати тысячам дел, которые поступили в хозяйственные суды Республики Белоруссия, были успешно опробованы посреднические процедуры, и 12 тысяч из них закончились подписанием мировых соглашений (информация сайта: Право.ру (pravo.ru).

Вообще медиация является старинной формой нейтрального и авторитетного посредничества в разрешении спора и своими корнями уходит в доисторические времена. Сам термин «медиация» на латыни звучит «mediare» — посредничать. Но современное развитие признанного посредничества стало получать с середины прошлого века.

То есть можно сделать вывод, что развитие прогресса, сопровождаемое конфликтами и войнами XX века, отмело необходимость в медиации, но выход общества на новый уровень развития в XXI веке требует ее возврата.

Становится понятным международное признание и закрепление в 1980 году института посредничества на уровне Генеральной Ассамблеи ООН (см. Типовой закон Комиссии ООН по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре или Европейский кодекс поведения для медиаторов 2004 года).

Показательных примеров успешной медиации великое множество, вот некоторые из них.

В Германии мать запрещала отцу встречаться с ребенком, отец подал в суд. В конце беседы медиатора с матерью, которая долго рассказывала о том, как сложно быть матерью-одиночкой, она сказала: «Вообще удивительно, что я сегодня смогла прийти в суд. Вы представить себе не можете, как трудно найти нянечку для ребенка!» Посредник спросил: «Я вас не понимаю: почему вы не используете отца в качестве няньки?» И отец согласился быть няней своему ребенку[2].

Или другой пример. Истец требовал, чтобы сосед спилил дерево. В заседании суда в таких случаях, как правило, будет устанавливаться право истца требовать от ответчика такого действия. Медиатором вопрос поставлен иначе: в чем состоит интерес истца? Выяснилась начальная причина спора — обида на соседа, который ранее невежливо обошелся с истцом. Медиатор подвел стороны к тому, что спор завершился обоюдным заключением соглашения, в котором сосед обязался пригласить истца в гости на барбекю[3].

В России: один банк одолжил 10 млн руб. старому добросовестному заемщику, продавцу бижутерии, который после получения кредита исчез вместе с фирмой. Счета должника были лишь в банке-кредиторе, телефоны не отвечали, товаров, под залог которых брали деньги, на складе не оказалось. На всякий случай медиатор-посредник заехал в офис должника. И наткнулся там на директора фирмы, стал импровизи-

[1] http://www.mediacia.com/publi.php?id=53

[2] http://www.pro-sovetnik.ru/tag/

[3] Опыт судебного разбирательства в Германии, http://88.204.241.90/index.php?option=com

ровать, дескать, он интересуется арендой офиса. В разговоре вышли на тему покупки недвижимости, и глава фирмы-банкрота неожиданно сказал, что у него есть два здания в Подмосковье: «Покупателей уже нашел, но если накинете пару процентов, то отдам вам. Только быстро». Посредник (медиатор) попросил — и получил! — копии документов на здания, цена которых многократно перекрывала сумму долга. А там уже и до примирения дошло. Встреча гендиректора и представителя банка под патронажем хитроумного посредника-агента закончилась миром. Долг вернули, проценты простили[4].

Одним из известных весомых достижений российских медиаторов считается разрешение конфликта между МИКОМом и «Русалом», которые хотели получить контроль над Новокузнецким алюминиевым заводом. Обмен судебными исками начался еще в 2000 году. К концу 2004 года дела, в соответствии с юрисдикцией, успели рассмотреть суды Швейцарии, Швеции, Великобритании, Кипра, Виргинских островов. Медиатор смог решить все проблемы за несколько месяцев. Посредник был знаком и внушал доверие обеим сторонам, потому его и выбрали. Стороны собирались у него в офисе, а встречи стали напоминать встречи добрых товарищей. Сумма исков к «Русалу» сначала составляла $420 млн, а в итоге «Русал» заплатил лишь около $50 млн, рассказал адвокат. Много ли досталось медиатору, представлявшему Комиссию по этике при Российском союзе промышленников и предпринимателей, юристы обеих компаний не знают, но, конечно, он получил свои проценты[5].

**Чем может помочь медиатор физическому лицу?**

Итак, теперь и в России с 1 января 2011 года любой из нас может на законных основаниях с целью поиска компромисса по взаимному и добровольному согласию привлечь к решению спорных ситуаций в бизнесе, семье и трудовых отношениях подходящее для всех лицо, именующееся медиатором.

[4] http://www.vedomosti.ru/smartmoney/article/2006/04/03/266

[5] http://www.vedomosti.ru/smartmoney/article/2006/04/03/266#ixzz1JVDColtE

Стоит обратить внимание на следующие особенности, характеризующие институт медиации согласно положениям Федеральных законов от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее — Закон № 193) и от 27.07.2010 № 194-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона “Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)”» (далее — Закон № 194).

1. Процедура медиации может применяться только к спорам трех категорий (в области семейных отношений, бизнеса и трудовых отношений) между определенными лицами, то есть вопросы конфликта не должны касаться кого-то третьего, не участвующего в споре, и тем более затрагивать интересы группы лиц (общества). Так, согласно ч. 5 ст. 1 Закона № 193 при коллективном трудовом споре мы не можем обратиться за разрешением конфликта к медиатору. О трудовых конфликтах можно сказать, что судебное разбирательство с работодателем приводит, как правило, к пирровой победе, а посредник, скорее всего, сможет найти безболезненные способы решения проблем с руководителем, так, чтобы и он не терял своего авторитета, и его работники защитили свои законные права.

2. Обращение к посреднику за разрешением конфликта может состояться по взаимному решению обеих сторон на любой стадии — до суда и во время судебного процесса, при этом посредник может быть одним лицом (группой лиц), непрофессионалом (только в случае обращения к нему до начала судебного процесса), профессионалом, а также специализированной организацией по оказанию услуг медиации (ч. 2 ст. 7, ст. 9, ч. 3 ст. 16 Закона № 193).

3. Течение срока исковой давности приостанавливается с момента заключения сторонами соглашения о проведении процедуры медиации до момента прекращения процедуры медиации, то есть срок, отпущенный законом на судебное обжалование нарушенных прав, продолжит длиться после окончания процедуры медиации (п. 4 ст. 202 ГК РФ и п. 2 ст. 1 Закона № 194).

4. Длительность процедуры медиации, согласно ст. 13 Закона № 193, составляет до 60 дней (если она началась в ходе судебного процесса) и до 180 дней (если обращение к посреднику произошло до направления иска или заявления в суд).

5. Медиатор соблюдает условия сохранения втайне информации конфликтующих сторон и в связи с этим несет ответственность за вред, причиненный сторонам (см. ст. 5, 6 и 17 Закона № 193).

6. Выбор медиатора (организации, предоставляющей услуги медиации) осуществляется по обоюдному согласию, помощь в выборе может оказать специализированная организация, при этом процедура медиации может быть бесплатной; взимание платы (в равных долях) осуществляется обязательно при обращении к организации по оказанию услуг медиации (см. ст. 9 и 10 Закона № 193).

7. Порядок самой процедуры примирения устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации и может соотноситься с принятыми формализованными правилами проведения процедуры медиации в организации, оказывающей услуги медиации (ст. 17 Закона № 193).

8. Процедура медиации согласно ст. 14 Закона № 193 прекращается:

- при заключении сторонами медиативного соглашения;
- при заключении соглашения сторон о прекращении процедуры медиации без достижения согласия;
- по заявлению медиатора о нецелесообразности дальнейшего проведения процедуры медиации;
- по заявлению одной (нескольких или всех сторон) об отказе от продолжения процедуры медиации;
- по истечении срока проведения процедуры медиации (60 и 180 дней).

9. Требования к медиаторам установлены нормами статей 15 и 16 Закона № 193. Например, осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут лица, достигшие возраста восемнадцати лет, обладающие полной дееспособностью и не имеющие судимости.

10. Запрещена реклама услуг медиаторов, не прошедших профессиональное обучение и не имеющих документов об этом (ст. 30.1 Федерального закона «О рекламе» и ст. 5 Закона № 194).

11. Профессиональное ядро сферы услуг медиации должны составлять саморегулируемые организации медиаторов, основные положения о которых указаны в статьях 18 и 19 Закона № 193.

**Как найти нужного профессионального медиатора? Чем подтверждается профессионализм медиатора? Какова примерная стоимость услуг?**

Положения Закона № 193 позволяют обращаться за помощью к непрофессиональному медиатору, главное преимущество которого в том, что его услуги могут быть безвозмездными. Мы рекомендуем в таком случае выбирать хорошо знакомое лицо, уже зарекомендовавшее себя в качестве успешного посредника по улаживанию конфликтов. Вероятно, услуги незнакомого человека не будут бесплатными. Обратим внимание на то, что к непрофессиональному медиатору вы можете обращаться, если не начался судебный процесс по вашей конфликтной ситуации. Если вы решили просить помощи медиатора после начала суда, то по Закону № 193 вы обязаны обращаться только к профессионалу (организации по оказанию услуг медиаторов), отличие которого от непрофессионала состоит в соответствующем ряду специальных требований к нему (см. ст. 16 Закона № 193). Например, он обязан иметь высшее профессиональное образование и пройти курс обучения по программе подготовки медиаторов, которая утверждена приказом Минобрнауки России от 14.02.2011 № 187.

В настоящее время сфера отечественных услуг медиации находится в стадии становления, тем не менее, определенный опыт такой деятельности уже наработан.

Солидные профессионалы-медиаторы представляют АНО «Центр медиации и права» (г. Москва), медиаторскую фирму «ММ-Класс» и другие. По сведениям рунета стоимость услуг медиаторов в настоящий момент составляет от 150 евро за час до оговоренного гонорара за день работы.[6]

[6] http://www.mediacia.com/publi.php?id=53

С учетом требований Закона № 193 уже создаются саморегулируемые организации медиаторов, отличие которых от простых организаций, осуществляющих деятельность по проведению процедуры медиации, состоит в том, что:

- во-первых, членам саморегулируемой организации предъявляются повышенные профессиональные требования;
- во-вторых, участники саморегулируемой организации обязаны соблюдать определенные стандарты и правила деятельности по медиации с учетом накопившегося опыта в России и за рубежом, кроме того, осуществляется постоянный контроль соблюдения организацией требований закона;
- в-третьих, и это считается главным, саморегулируемая организация медиаторов отвечает за каждого своего члена своим капиталом, то есть в случае неудовлетворительной работы медиатора, в результате которой конфликтующим сторонам нанесен вред, саморегулируемая организация выплатит сумму ущерба.

В заключение разговора о выборе медиатора отметим, что согласно Закону № 193 выбор медиатора (организации, предоставляющей услуги медиации) осуществляется по обоюдному согласию, при этом взимание платы за услуги в процессе медиации осуществляется в равных долях от всех конфликтующих сторон.

Отметим также, что выбор медиатора с помощью рекламы в настоящий момент является предпочтительным, так как согласно ст. 30.1 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама деятельности медиаторов по обеспечению проведения процедуры медиации, не прошедших соответствующего профессионального обучения и не имеющих подтверждающих такое обучение документов, выданных соответствующей некоммерческой организацией, осуществляющей подготовку медиаторов.

**О процессе обучения**

С учетом становления полноценного сообщества медиаторов параллельно происходят процессы их обучения по установленному в ст. 16 Закона № 193 порядку, а также процессы формирования саморегулируемых организаций медиаторов. Например, программа «Медиация. Общий курс» включает 120 академических часов. Так, на базе НОУ ВПО «Самарская гуманитарная академия» занятия по программе обучения медиаторов начались 16 апреля 2011 года, а первый модуль (40 академических часов) курса подготовки медиаторов в АНО «Центр медиации и права» (г. Москва) состоялась 26—29 мая.

Для прохождения соответствующей Программы подготовки медиаторов и получения статуса профессиональный медиатор согласно требованиям статей 15 и 16 Закона № 193 посредник должен достичь возраста 25 лет, иметь высшее профессиональное образование, не иметь судимостей, а также не замещать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной гражданской службы, должности муниципальной службы.

...выбор медиатора с помощью рекламы в настоящий момент является предпочтительным, так как согласно ст. 30.1 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама деятельности медиаторов по обеспечению проведения процедуры медиации, не прошедших соответствующего профессионального обучения и не имеющих подтверждающих такое обучение документов, выданных соответствующей некоммерческой организацией, осуществляющей подготовку медиаторов.

Подводя итог, добавим, что остаются в прошлом криминальные или психологически затратные способы решения сложных вопросов в бизнесе, в трудовых и гражданско-правовых отношениях, в семье. В современной России споры, в основном, рассматриваются в судебном порядке. Очевидны изъяны судебного процесса с его временными и материальными издержками. О посредническом, самом удобном (если стороны добросовестны) решении вопроса вспоминают, к сожалению, немногие. При окончательном формировании в России института медиации, по нашим прогнозам, через год—два, такое состояние дел наверняка будет исправлено.





# ПОРУЧИТЕЛЬСТВО ПОД ВОПРОСОМ

**Мария Зимина, юрист-эксперт, корреспондент журнала ПРАВОсоветник**

**Вопрос:**
В договоре поставки не указаны количество и ассортимент продукции, они должны определяться на основании счетов, счетов-фактур и товарных накладных. Договор содержит лишь указание на минимальный ежемесячный объем партии товара, который покупатель принимает и оплачивает. Максимальный объем партии товара не установлен. Одновременно был заключен договор поручительства с физическим лицом в качестве способа обеспечения выполнения обязательств по оплате товара со стороны покупателя. Можно ли взыскать задолженность по договору с поручителя, если покупатель оказался неплатежеспособным?

Договор поручительства заключен с целью обеспечить исполнение покупателем обязательств по оплате товара, которые возникнут в будущем. Поэтому он является производным от договора поставки. Часть вторая ст. 361 ГК РФ предусматривает, что договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем, поэтому заключение такого договора, в принципе, возможно. Но в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой законом форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Из ст. 361 ГК РФ следует, что то обязательство, за неисполнение которого будет отвечать поручитель, само по себе является существенным условием договора поручения. В связи с этим оно должно быть четко определено в договоре поручительства. Особое значение это имеет при заключении договора поручительства для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем, поскольку поручитель, принимая на себя ответственность за исполнение обязательства третьим лицом (должником), должен ясно представлять, какие последствия для него повлечет заключение договора поручительства, и его воля должна быть направлена на принятие на себя конкретного обязательства.

Следовательно, ответственность поручителя по договору поручения не может быть предположительной. Судя по всему, в имеющемся договоре поручительства не установлен объем ответственности поручителя, поскольку не указана конкретная сумма, в пределах которой поручитель несет солидарно с покупателем ответственность перед поставщиком. Данный подход согласуется с позицией Высшего Арбитражного Суда РФ, выраженной, в частности, в постановлении Президиума ВАС РФ от 30.11.1995 № 7045/95. В нем указывается, что ссылка в договоре поручительства на кредитный договор, который будет заключен в будущем, возможна лишь при том условии, что в договоре поручительства определенно названа сумма, в пределах которой поручитель несет ответственность (постановления Президиума ВАС РФ от 30.09.1997 г. № 2515/97, ФАС Северо-Западного округа от 27.03.2007 № А13-5503/2006, ФАС Поволжского округа от 05 декабря 2000 г. № А55-3120/00-13, решение Арбитражного суда Свердловской области от 10.09.2008 № А60-10438/2008-С3).

Таким образом, в отсутствие заключенного основного договора, устанавливающего объем обеспечиваемого обязательства, в договоре поручительства в обязательном порядке должна быть четко оговорена сумма, в пределах которой поручитель отвечает за нарушение должником обязательства, которое возникнет в будущем. Поэтому если наименование, количество, стоимость товара, поставляемого по обозначенному сторонами договору поставки, не определены, то обеспечивающий его договор поручительства, в котором не установлен предельный размер ответственности поручителя, как это имеет место в рассматриваемой ситуации, может быть квалифицирован судом как незаключенный.

Данная практика не является единообразной для судов, и договор поручительства может быть признан заключенным со всеми вытекающими последствиями, а поручитель и должник будут нести солидарную ответственность по возникшей задолженности.

В ряде случаев в подобных спорах суды признают поручителя и должника солидарно ответственными по обязательству, которое было обеспечено поручительством. В том случае если в договоре поручительства содержится условие о принятии поручителем на себя обязательства отвечать перед кредитором за исполнение должником всех обязательств по основному договору, как существующих на момент подписания договора поручительства, так и тех, которые могут возникнуть в будущем, даже в отсутствии согласованных на момент подписания договора поручительства условий о количестве и цене передаваемого товара, поручитель и должник отвечают по долгам солидарно.

## ОПРОТЕСТОВАНИЕ СДЕЛКИ «ВТОРОЙ ПОЛОВИНОЙ»

**Вопрос:**
Может ли быть признан недействительным договор купли-продажи акций ЗАО, если перед заключением сделки не получено нотариально заверенное согласие супруги физического лица — стороны сделки?

Да, может. Согласно ст. 35 СК РФ, сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по требованию последнего и только в случаях, если доказано, что противоположная сторона знала или заведомо должна была знать о таком несогласии.

Иногда этим даже пользуется сторона договора, чтобы опротестовать с помощью «второй половины» сделку, которая впоследствии оказалась невыгодной. Одним из самых сложных вопросов, связанных с подобной проблематикой споров является подсудность.

Согласно ст. 2 СК РФ к семейным отношениям отнесены имущественные отношения между членами одной семьи. В исковых требованиях истцу предстоит доказать несколько основополагающих вещей:

- срок, когда истец узнал о состоявшейся сделке (следует показать, что сроки исковой давности не прошли, с другой стороны, что факт совершения сделки стал известен истцу уже после того, как она состоялась),
- тот факт, что истец не давал согласия на сделку и никогда бы не дал подобного согласия,
- тот факт, что ответчик знал о несогласии истца на сделку.

Согласно п. 1 ст. 35 СК РФ владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляются по обоюдному согласию. Согласно п. 2 ст. 34 СК РФ, к общей собственности супругов относятся ценные бумаги. В соответствии со ст. 2 ФЗ «О рынке ценных бумаг» акции — это эмиссионные ценные бумаги. Без ведома супруга (супруги) акционер не вправе отчуждать свои акции. Супруг вправе опротестовать и цену продажи акций.

Продажа акций предприятия — не обычная сделка, которая совершается одним из супругов в повседневной жизни и которую не нужно согласовывать с другим супругом. В таких случаях необходимо иметь ясно выраженное согласие обоих супругов на распоряжение имуществом. Кроме того, закон устанавливает, что сделки с акциями подлежат обязательной регистрации в реестре акционеров. В соответствии с п. 3 ст. 35 СК РФ для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Следовательно, согласие супруга на сделку должно быть получено в обязательном порядке и заверено у нотариуса.

Естественно, ответчиком по иску будет супруг истца, а в качестве третьих лиц на стороне ответчика — партнеры ответчика по сделке.





# УПРАВЛЕНИЕ ТАЛАНТАМИ — ВЫГОДНЫЕ ИНВЕСТИЦИИ В ПЕРСОНАЛ

**Анастасия Иванова,**
**руководитель группы развития персонала**
**Департамента развития персонала и обучения клиентов**
**ЗАО «ТЛС-ГРУП»**

**Что значит управлять талантами? Можно ли направить таланты ваших работников на благо предприятия? Чем отличаются программа создания кадрового резерва и концепция управления талантами? Рекомендации компаниям по выбору оптимального способа работы с талантливыми и успешными сотрудниками вы обнаружите в этой статье.**

Посткризиный период предъявляет повышенные требования к эффективности и результативности работы компаний. Именно потому многие организации ищут все новые способы улучшения бизнес-процессов, более оптимального использования ресурсов и повышения конкурентоспособности.

И одной из возможностей быть впереди конкурентов является использование человеческого потенциала компании. Если организация задумывается не только о краткосрочной выгоде, но и планирует достигать амбициозных целей в долгосрочной перспективе, это наиболее верный путь.

Что значит «использовать человеческий потенциал»? Это значит расставлять правильных людей с правильными навыками на правильные позиции в правильное время. То есть эффективно управлять талантами. Неслучайно способы управления талантами являются сейчас наиболее востребованными инструментами в HR-технологиях.

Управление талантами (Talent-management) — подход к управлению людьми через построение культуры, вовлечение людей, развитие их способностей и возможностей, реализацию процессов привлечения, развития и использования (развертывания) талантов. Все эти процессы должны быть согласованы с целями организации.

По результатам исследования, проведенного Headway communications, внедрение системы управления талантами может способствовать достижению нескольких стратегических целей организации. Среди них:

- повышение конкурентоспособности компании;
- создание рабочих мест для сотрудников с высоким потенциалом;
- поддержка и развитие обучения в организации;
- повышение ценности и привлекательности «бренда» работодателя;
- внесение разнообразия в систему управления организацией[1] .

Это, безусловно, привлекательные цели. Но для их достижения необходимо время, четкое понимание всеми сотрудниками целей и ценностей компании, настойчивость и готовность вкладываться в персонал (в том числе, финансово).

А. Шахбазов в своей статье «Управление талантами. Западная блажь или будущее российского бизнеса» освещает три уровня управления талантами:

- кадровый резерв (или планирование замен);

[1] http://www.braining.ru/library/hr_researches/86/

- планирование преемственности;
- управление талантами.

Это разные пути развития системной работы с персоналом. Остановимся более подробно на «пограничных» понятиях — «кадровый резерв» и «управление талантами».

Быкова Л.А. дает следующие определения:

Кадровый резерв — это группа работников, которые, во-первых, потенциально способны к руководящей деятельности; во-вторых, отвечают требованиям, соответствующим должности того или иного ранга; в-третьих, прошли отбор и целевую квалификационную подготовку.

управление талантами — целенаправленная деятельность по созданию в компании системы привлечения, найма, развития и использования талантливых сотрудников, способных достигать исключительных результатов в бизнесе[2].

В чем различия? Построение кадрового резерва — это системная работа HR-подразделения, включающая отбор и оценку кандидатов, их обучение и мотивацию. В то время как управление талантами — это в первую очередь мировоззрение, опирающееся на постулат о том, что сотрудники — актив компании и конкурентное преимущество. Кроме того, это постоянное совершенствование технологий поиска и привлечения, мотивации, развития, удержания персонала.

Именно поэтому работа по управлению талантами под силу не всякой организации. В России большинство компаний ограничивает свою работу с талантами на уровне построения системы кадрового резерва. И это огромный шаг в сторону повышения эффективности организации. Помимо всего прочего, не каждой компании нужно выстраивать систему управления талантами.

**Факторы, определяющие выбор той или иной HR-технологии**

**Конкурентность рынка**

По результатам исследования Быковой Л. А.[3] «кадровый резерв» — это эффективная технология для компаний-монополистов, которые не работают на остроконкурентных рынках. Им нет необходимости использовать таланты каждого отдельного сотрудника. Эти организации выигрывают за счет стабильности, высокого уровня материальных активов, возможности для сотрудников прогнозировать карьеру на достаточно протяженный период.

В то же время управление талантами дает ощутимые результаты в тех компаниях, которые ведут свою деятельность в динамично развивающейся среде и вынуждены для достижения успеха быстро реагировать на изменения рынка, быть впереди конкурентов.

**Внутренняя структура организации**

Создание кадрового резерва будет эффективно в компаниях с иерархической структурой, где продвижение вверх возможно на один шаг. Работа с талантливыми сотрудниками в таких организациях направлена на закрытие конкретных должностей. За это отвечает HR-подразделение.

Система управления талантами будет нужна в компаниях, где существует гибкая, развитая система ротации. В данных организациях основной критерий эффективности подразделения или сотрудника — результаты в определенной профессиональной области. Требования к персоналу определяются потребностями бизнеса. При этом система управления талантами потребует вовлеченности и активности всех менеджеров компании. В этом ее основная сложность — далеко не все руководители готовы уделять львиную долю своего времени и сил на развитие подчиненных.

**Система отбора кандидатов**

Кандидаты в кадровый резерв — это сотрудники с лидерским потенциалом, будущие руководители. Критерии и методики отбора очень четко прописаны и проработаны. При управлении талантами рассматриваются все сотрудники компании. Каждый — как эффективный в своей области профессионал. Основной сложностью здесь будет определение талантов — сложно четко сформулировать критерии и требования.

**Обучение развитие, оценка**

Для кадрового резерва система обучения и развития определяется требованиями к замещаемой должности. В первую очередь это знания и навыки руководства. В программу развития могут входить следующие мероприятия:

[2] http://www.kadrovik.ru/modules.php?op=modload&name=News&file=article&sid=10831

[3] http://www.hrliga.com/index.php?module=news&op=view&id=6345





- повышение квалификации;
- стажировка в должности, на которую сотрудник зачислен в резерв;
- временное замещение отсутствующих начальников на период их командировок, отпусков;
- участие в аудите деятельности компании и ее подразделений;
- участие в подготовке и проведении конференций, семинаров и совещаний.

Задача системы управления талантами — развить профессиональное мастерство сотрудника в той области, где он максимально эффективен. Основные способы развития талантливых сотрудников — наставничество, участие в проектах, самостоятельная работа. Основной принцип развития — постоянное усложнение заданий с максимальной включенностью самого сотрудника.

**Оценка сотрудников**

Для каждого кандидата в кадровый резерв оценка проводится раз в год, где определяется уровень его профессионального развития. Критерии качества работы с кадровым резервом следующие: количество резервистов, успешно прошедших подготовку; доля должностей, замещенных внутренними кандидатами.

Оценка в системе управления талантами осуществляется на основе результатов работы сотрудника и его лидерских качеств. При этом учитывается обратная связь от наставника, результаты деятельности. В оценке участвуют не только сотрудники отдела персонала, но и ключевые менеджеры компании. Подобная процедура проводится регулярно, на ее основе определяются дальнейшие пути развития сотрудника, его компенсационный пакет и пр.

Система работы по управлению талантами не может быть структурирована и требует не только обязательного участия HR-специалистов и непосредственного руководителя. Работа с персоналом должна быть встроена в бизнес-процессы.

**Компенсации и вознаграждения**

В системе кадрового резерва компенсационный пакет, зарплата и льготы определяются должностью, на которую выдвинут кандидат.

Система компенсаций в системе управления талантами гибкая, зависит от вклада сотрудника в бизнес и его потребностей. Для каждого кандидата составляется индивидуальное предложение.

Итак, кадровый резерв и управление талантами — две разных технологии использования потенциала сотрудников компании. Оба подхода могут принести свои плоды, но важно правильно оценить потребности организации, в которую они внедряются.

**Перед вами действия, которые нужно сделать для выбора технологии, приемлемой в конкретной организации.**

- Сформулировать цели, ради которых создается система развития талантливых сотрудников. Вы хотите быстро закрывать появляющиеся вакансии? Или вы хотите максимально использовать возможности каждого сотрудника? А может быть, нужно удержать и мотивировать давно работающих профессионалов?
- Оценить среду, в которой функционирует организация. Если рынок конкурентный, необходимо ставить стратегическую цель на создание системы управления талантами. Это позволит быстро менять стратегию работы под изменяющиеся условия рынка, выпускать инновационные продукты.
- Оценить текущий уровень построения системы развития персонала. Если в компании нет четких технологий работы с сотрудниками, нет системы подбора, оценки, мотивации и продвижения персонала, первый шаг — систематизировать и описать эти процессы. Если эта проблема уже решена, можно двигаться в сторону создания системы управления талантами.
- Оценить уровень готовности администрации компании вкладывать дополнительные ресурсы в персонал. Готова ли администрация компании выделять финансирование для талантливых работников? Готовы ли все менеджеры организации участвовать в развитии персонала? Если нет, не стоит замахиваться на управление талантами.

Важно учитывать, что построение системы управления талантами — процесс длительный и требует включенности в процесс развития персонала не только сотрудников HR-подразделения, но и всех менеджеров организации. Требует вложений временных, финансовых и иных ресурсов. Но если в компании принят курс на развитие и сохранение лидирующих позиций в долгосрочной перспективе, это путь, который даст большие дивиденды.

# МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТНИКА

**Юлия Белянинова,**
**практикующий юрист, автор статей, книг и комментариев по вопросам трудового права и социального обеспечения**

**Зачастую у руководителя предприятия, сотрудников кадровой службы или службы по управлению персоналом возникает необходимость заключения с работником или несколькими работниками предприятия договора о материальной ответственности. Что понимается под материальной ответственностью? Какие обязательные условия должны быть соблюдены для привлечения работника к материальной ответственности? С кем и как должен быть заключен такой договор? Эти и другие вопросы мы рассмотрим в данной статье.**

**Общие условия материальной ответственности работника**

Имуществу компании причинен ущерб собственным работником. Кто будет его возмещать? Тут-то и выясняется, есть ли у работодателя возможность привлечь работника к материальной ответственности.

Материальная ответственность работника — одна из гарантий работодателя, направленная на сохранение и бережное отношение работников к его имуществу. Трудовой кодекс РФ прямо устанавливает обязанность работника возместить работодателю причиненный прямой действительный, то есть реальный ущерб.

**Реальный материальный ущерб**

Реальность материального ущерба — одно из основных условий привлечения работника к материальной ответственности, это первое, что нужно установить и доказать.

Итак, реальный материальный ущерб — это денежное выражение утраченного или поврежденного работником имущества, то есть денежные выплаты, которые предприятие вынуждено было произвести для восстановления имущества — его ремонта, приобретения нового взамен утраченного и т.д. Кроме того, в реальный действительный материальный ущерб включаются излишние денежные выплаты, которые произвело предприятие в результате неправомерных виновных действий работника, то есть штрафы, неустойки, пени и т.д.

Неполученные доходы, то есть упущенная выгода, с работника взысканы быть не могут. Обязанность установления размера причиненного реального ущерба и его доказывание лежит только на работодателе.

ОБРАТИТЕ ! ВНИМАНИЕ

**Противоправность действий работника**

Следующим обязательным основанием привлечения работника к материальной ответственности является противоправность его поведения, которая может выражаться в действиях или бездействии — нарушении должностных обязанностей, несоблюдении техники безопасности и иных установленных правил, обязательных для исполнения. При этом необходимо установить причинно-следственную связь между противоправными действиями или бездействием и причиненным материальным ущербом. При отсутствии такой связи материальная ответственность работника исключается.

**Виновность действий работника**

Еще одно обязательное условие материальной ответственности — вина работника, то есть его субъективное, психологическое отношение к совершаемым действиям. Существуют две формы вины — умысел и неосторожность, которые в свою очередь также подразделяются на виды. Умысел может быть прямым и косвенным. При прямом умысле работник сознает опасность и противоправность своих действий (бездействия), предвидит возможность или неизбежность причинения этими действиями материального вреда и сознательно желает наступления вредных последствий. Косвенный умысел означает, что работник сознает опасность и противоправность своих действий (бездействия), предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает прямо, но сознательно допускает эти последствия либо относится к ним безразлично. Неосторожная форма вины предполагает, что работник предвидит возможность наступления вредных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий (легкомыслие), либо работник не предвидел возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия (небрежность).

Итак, мы рассмотрели обязательные условия привлечения работника к материальной ответственности. Их всего четыре:

- наличие реального прямого ущерба;
- противоправность поведения, нарушение установленных правил;
- наличие вины, независимо от ее формы;
- причинно-следственная связь между противоправными действиями или бездействием работника и наступившим материальным ущербом.

Если хотя бы одно из перечисленных условий отсутствует, работник не может быть привлечен к материальной ответственности.

И еще один важный момент, касающийся условий привлечения работника к материальной ответственности. Законом установлен ряд обстоятельств, полностью исключающих вину работника в причинении материального вреда.

**Во-первых**, это действие непреодолимой силы, то есть обстоятельств, не зависящих от субъективной воли работника.

**Во-вторых**, нормальный и оправданный хозяйственный риск.

**В-третьих**, действия в условиях необходимой обороны или крайней необходимости.

**В-четвертых**, отсутствие надлежащих условий для хранения имущества (ценностей) из-за упущений самого работодателя.

Заключение письменного договора о материальной ответственности требуется только

При утрате имущества оно полностью выбывает из владения собственника, то есть работодателя, и его реальная стоимость определяется балансовой стоимостью. Близким к понятию утраты имущества является его уничтожение, то есть приведение имущества в непригодное для дальнейшего использования состояние, когда его восстановление невозможно или экономически невыгодно. В случае повреждения имущества оно утрачивает свои полезные свойства и становится временно непригодным для использования по прямому назначению, однако его восстановление возможно и целесообразно. В данном случае реальный ущерб определяется затратами на ремонт и восстановление данного имущества, транспортными и иными расходами. Одним из видов повреждения имущества является его разукомплектование, когда из-за изъятия каких-либо составляющих частей предмет выведен из строя и не может быть использован по прямому назначению. Разукомплектование влечет за собой расходы, которые предприятие должно произвести для восстановления имущества. В этом случае реальный ущерб складывается из стоимости недостающих частей, транспортных расходов на их доставку, расходов по ремонту и иных произведенных расходов.

при индивидуальной полной материальной ответственности, возлагаемой на работника в связи с определенной должностью и конкретными трудовыми обязанностями.

ОБРАТИТЕ ! ВНИМАНИЕ

Работодателю, если он является одновременно и собственником имущества, следует знать, что он по своей инициативе в соответствии с обстоятельствами вправе полностью или частично отказаться от взыскания с работника материального ущерба и покрыть материальный ущерб за счет прибыли.

Решение об освобождении работника от материальной ответственности в обязательном порядке должно быть изложено в приказе, там же указываются причины освобождения (к примеру, наличие нескольких малолетних детей у работника), и дается указание главному бухгалтеру покрыть прямой действительный ущерб за счет прибыли. Приводим примерный текст данного приказа.

1. С учетом тяжелого положения в семье (смерть родственника) и малозначительного материального ущерба (разбито боковое стекло автомашины) освободить водителя Иванова И.И. от возмещения материального ущерба.

2. Главному бухгалтеру обеспечить покрытие ущерба за счет прибыли, оставшейся после уплаты налогов.

**Пределы и виды материальной ответственности**

В общем порядке материальная ответственность работника ограничена размером его среднего месячного заработка. Данная норма действует во всех случаях, кроме тех, когда законом предусмотрена полная материальная ответственность. Что же означает ограниченная материальная ответственность? К примеру, если размер причиненного материального вреда — 8 000 руб., а средний месячный заработок работника составляет 10 000 руб., в этом случае работник полностью возмещает материальный ущерб. Если же размер причиненного ущерба выше среднего заработка и факт причинения ущерба не предусматривает полной материальной ответственности, то возмещается лишь сумма, равная среднему заработку данного работника, а оставшаяся часть списывается за счет убытков работодателя.

Размер среднего заработка в данном случае исчисляется на общих основаниях, то есть исходя из начисленной заработной платы и фактически отработанного времени за календарный год, предшествующий моменту обнаружения ущерба. Обращаем внимание, что средний заработок исчисляется именно на момент обнаружения ущерба, а не на момент его причинения.

Теперь поговорим о другом виде материальной ответственности — полной материальной ответственности, при которой ущерб возмещается в полном объеме, независимо от среднего заработка работника. Перечень случаев, когда работник привлекается к полной материальной ответственности, установлен ст. 243 ТК РФ, а также некоторыми федеральными законами.

Так, материальная ответственность работников почтовой связи отдельно предусмотрена ФЗ «О почтовой связи», а операторов связи — ФЗ «О связи». Приводить данный перечень мы не будем, так как его можно получить в первоисточнике, то есть в ТК РФ и в указанных законах, но дадим некоторые пояснения по вопросам полной материальной ответственности.

Вопрос первый, который зачастую возникает у работодателей и работников кадровых служб, — нужно ли при приеме на работу заключать с работником отдельный договор о полной материальной ответственности, и будет ли это законным?

Все случаи наступления полной материальной ответственности можно условно разделить на договорные и прямо предусмотренные законодательством, независимо от факта заключения договора. В зависимости от этого и следует решать вопрос о заключении письменного договора о полной материальной ответственности. К примеру, при причинении материального ущерба в состоянии опьянения законом прямо предусмотрена полная материальная ответственность работника, независимо от того, заключался ли с ним договор о полной материальной ответственности при приеме на работу. Полная материальная ответственность в данном случае наступает безусловно. При этом в наличии должны быть надлежащим образом оформленные документы о нахождении работника на рабочем месте в состоянии опьянения, а в случае рассмотрения дела в суде должно быть соответствующее медицинское заключение.

Взыскание может быть произведено только с согласия работника добровольно возместить ущерб.

Сразу оговоримся, что во всех случаях нахождения работника на рабочем месте в состоянии опьянения, даже если работник этого и не отрицает, целесообразно получить заключение медицинского освидетельствования на состояние опьянения, чтобы обезопасить себя в случае последующего обращения работника в суд.

Случаи полной материальной ответственности и возмещения материального ущерба в результате совершенного преступления или административного правонарушения тоже на первый взгляд являются безусловными. Однако зачастую до приговора суда или вынесения решения о привлечении к административной ответственности работодатель не вправе взыскивать денежные средства с зарплаты работника, так как в данном случае действует презумпция невиновности — никто не может быть признан виновным иначе как по приговору суда. Такие обстоятельства значительно затрудняют для работодателя возмещение ущерба, так как разбирательства по уголовным делам зачастую тянутся достаточно продолжительное время.

Если с работником заключен договор о полной материальной ответственности, достаточно установить факт причинения материального ущерба и его соответствие заключенному договору. При этом следует знать, что законом предусмотрено ограниченное количество случаев обязательного заключения договора о полной материальной ответственности.

Так, полная материальная ответственность возлагается на руководителя организации, его заместителей, главного бухгалтера. При этом условия полной материальной ответственности указанных лиц прямо предусмотрены трудовым договором, и заключения отдельного договора о полной материальной ответственности, как правило, не требуется.

Обязательное заключение договора о полной материальной ответственности предусмотрено законом в случаях полной индивидуальной и полной коллективной (бригадной) материальной ответственности. Стороной данного договора являются работники, выполняющие определенную функцию и занимающие конкретную должность, а выполнение ими своих должностных обязанностей напрямую связано с обслуживанием материальных ценностей и имуществом предприятия. Перечни таких должностей имеют свое нормативное обоснование и предусмотрены Постановлением Минтруда РФ от 31.12.2002 № 85 «Об утверждении перечней должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, а также типовых форм договоров о полной материальной ответственности».

Взыскание материального ущерба с работника, с которым заключен договор о полной материальной ответственности, как правило, затруднений для работодателя не представляет.

В этом случае необходимо просто определить, за какой объем материальных ценностей данный работник несет ответственность, какое имущество было ему вверено или какие денежные, товарные ценности или иное имущество данный работник непосредственно обслуживает, после чего определить объем взысканий с заработной платы. Вместе с тем тут кроются главные подводные камни — взыскание может быть

произведено только с согласия работника добровольно возместить ущерб. Если такого согласия не получено, ущерб может быть взыскан только в судебном порядке.

Для взыскания с работника ущерба, который не превышает его среднего заработка, работодатель выносит приказ или распоряжение. При этом приказ или распоряжение должны быть изданы в течение одного месяца после установления размера и объема причиненного ущерба.

Если с работником заключен договор о полной материальной ответственности, то в суде работодатель может не доказывать умысла работника в причинении ущерба. Для решения суда достаточно самого договора, заключенного в установленном законом порядке, и финансовых документов, подтверждающих передачу работнику определенного имущества или денежных средств и их последующую недостачу.

Стараясь обезопасить себя от недостач и материальных потерь, некоторые работодатели заключают договоры о полной материальной ответственности со всеми своими работниками. Понятно, что в этом нет никакого смысла. Если должность работника не включена в вышеуказанные Перечни, предусмотренные Постановлением Минтруда РФ от 31.12.2002 № 85, суд признает такой договор недействительным и откажет работодателю в удовлетворении иска.

Так, нецелесообразным является заключение договора о полной материальной ответственности, к примеру, с секретарем офиса, который использует в работе оргтехнику. Конечно, секретарь постоянно работает на компьютере, факсе, ксероксе, но не обслуживает данную технику, поэтому не может нести за нее полную материальную ответственность.

В том случае если секретарь по своей вине причинит ущерб данному имуществу, возмещение материального ущерба возможно только на основании общих норм о материальной ответственности, установленных ТК РФ, но не на основании договора. Такая же ситуация возникает при заключении работодателем договоров о полной материальной ответственности со всеми водителями предприятия, тогда как в соответствии с Перечнем такие договоры могут заключаться только с лицами, осуществляющими инкассаторские функции и перевозку (транспортировку) денежных средств и иных материальных ценностей.

Следовательно, заключение договора о полной материальной ответственности с личным водителем является незаконным и необоснованным. Управление автомашиной, принадлежащей предприятию или работодателю, хотя автомашина и сама является материальной ценностью, не дает оснований для заключения договора о полной материальной ответственности.

Если водитель одновременно выполняет функции экспедитора, что в настоящее время достаточно часто используется, то договор о полной материальной ответственности может быть заключен, однако действие его будет распространяться не на транспортное средство, а только на те материальные ценности, средства и товары, которые транспортируются, перевозятся на данной автомашине. А вот на предприятии, осуществляющем эвакуацию автомобилей, с водителями «эвакуаторов» могут заключаться договоры об индивидуальной полной материальной ответственности, так как они транспортируют материальные ценности — другие автомобили.

Если водитель не перевозит материальные ценности, он несет материальную ответственность за автомобиль, которым управляет на общих основаниях, то есть в соответствии со ст. ст. 241—243 ТК РФ. К примеру, водитель нарушил правила дорожного движения, что привело к дорожно-транспортному происшествию.

Поскольку нарушение ПДД является административным правонарушением, данный водитель может быть привлечен к полной материальной ответственности в соответствии с п. 6 ст. 243 ТК РФ.

Если же действия водителя не подпадают ни под один из пунктов ст. 243 ТК РФ, он будет нести ограниченную материальную ответственность, то есть в пределах средней заработной платы и не более.

Особо следует обратить внимание на заключение договоров о полной материальной ответственности на предприятиях оптовой торговли.

В последнее время руководители данных предприятий стараются заключать договоры о полной материальной ответственности со всеми своими менеджерами. Является ли это законным и обоснованным? Для ответа на этот вопрос рассмотрим механизм работы предприятия оптовой торговли.

Указанные предприятия заключают договоры об оптовых поставках товара более мелким предприятиям — мелким оптовикам или предприятиям, осуществляющим розничную торговлю. Зачастую такие договоры содержат условия отсрочки, рассрочки платежа, предоставления коммерческого кредита или передачи товара с оплатой после реализации.

Если предприятие-клиент не выполняет условия платежа, задерживает оплату, то оптовик несет серьезные материальные потери. Всю вину в этом случае работодатель старается переложить на менеджера по продажам — он не проверил благонадежность клиента и не проводил с ним работу надлежащим образом. Из сложившейся ситуации работодатель старается найти выход путем заключения с менеджерами договоров о полной материальной ответственности, по сути — за действия третьих лиц. Если клиент оказывается неплатежеспособным или просто не оплачивает товар, то работодатель пытается возместить убытки за счет менеджеров.

Такой подход не является законным и при рассмотрении дела в суде, работодателю будет отказано в удовлетворении иска. Многие работодатели, столкнувшись с данной проблемой, не делают подобных ошибок, а подходят к решению вопроса по другому — путем установления дисциплинарной ответственности, снижения размера премиальных выплат, установления заработной платы в процентном отношении к оплатам от клиентов и т.д.

Как мы видим, заключение договора о полной материальной ответственности — вопрос достаточно сложный, часто является причиной трудовых споров и должен всесторонне и объективно рассматриваться работодателем при приеме на работу каждого работника.

# СРОЧНЫЙ ДОГОВОР С ИНОСТРАННЫМ РАБОТНИКОМ

**Марьяна Дорож,**
**ведущий юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**

**Вопрос:**
Вправе ли организация заключить срочный трудовой договор с временно пребывающим в России иностранным гражданином на срок действия выданного ему разрешения на работу? По какому основанию осуществляется расторжение бессрочного трудового договора в случае окончания срока действия разрешения на работу иностранного гражданина?

В соответствии с п. 4 ст. 13 Закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее — Закон № 115-ФЗ) иностранный гражданин вправе работать на территории России при наличии разрешения на работу. Разрешение на работу выдается на срок временного пребывания иностранного гражданина и может быть продлено при наличии трудового или гражданско-правового договора на срок действия заключенного договора, но не более чем на один год (п. 5 ст. 5 Закона № 115-ФЗ).

Если у работодателя отсутствуют предусмотренные ст. 59 ТК РФ основания для заключения срочного трудового договора (например, выходящие за рамки обычной деятельности работодателя ремонт, строительно-монтажные, и другие работы, а также связанные с заведомо временным расширением производства или объема оказываемых услуг), то трудовой договор оформляется на неопределенный срок. В противном случае если судом будет установлено, что работник заключил срочный трудовой договор вынужденно, суд должен применить правила, установленные для договора, заключенного на неопределенный срок (ч. 3 п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации»).

Соответственно, заключенный на неопределенный срок трудовой договор с иностранным работником может быть расторгнут только по общим правилам и основаниям, предусмотренным ТК РФ. Так как в соответствии с п. 1 ст. 2 Закона № 115-ФЗ разрешение на работу является документом, подтверждающим право иностранного гражданина на временное осуществление на территории РФ трудовой деятельности, отсутствие данного разрешения или истечение его срока влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору и является поводом для расторжения трудового договора согласно п. 9 ч. 1 ст. 83 ТК РФ.

Трудовой договор должен быть расторгнут по данному основанию в последний день действия разрешения на работу. В противном случае суд может изменить дату увольнения (п. 60 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 17.03.2004 № 2).

Правомерность применения вышеуказанных норм подтверждается имеющейся судебной практикой, например, Определением Московского областного суда от 10.08.2010 № 33-15600.





# ОПЛАТА В ПЕРИОД ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ РАБОТЫ

**Вопрос:**
Сотрудником приостановлена работа на период до выплаты ему задержанной заработной платы. Обязан ли работодатель оплачивать время отсутствия работника на рабочем месте в период приостановления работы, и в каком размере?

Нормативно данный вопрос не урегулирован, а судебная практика противоречива. Существуют три позиции со следующим обоснованием.

В соответствии со ст. 142 ТК РФ, если срок задержки выплаты заработной платы сотруднику составил более 15 календарных дней, то сотрудник вправе приостановить работу, предварительно письменно известив об этом работодателя, и не присутствовать на рабочем месте. Исключение из данного правила составляют случаи запрета на приостановление работы, указанные в названной статье. Проценты за задержку выплаты заработной платы работодатель обязан выплатить работнику вне зависимости от того, воспользовался работник правом приостановить работу или нет.

В ст. 220 ТК РФ, предусматривающей гарантию сохранения места работы за работником и среднего заработка, не поименован случай приостановления работником работы в связи с задержкой работодателем выплаты заработной платы, кроме того, такой период приостановления работы не относится к простою (ст. 157 ТК РФ).
Так как в ТК РФ не оговорено, что за работником в период приостановления работы и его отсутствия на рабочем месте сохраняется средний заработок, то указанный период не подлежит оплате. Аналогичное мнение содержится в Определениях Московского городского суда от 22.06.2010 № 33-15497, от 22.06.2010 № 18408.

Противоположное мнение изложено в п. 4 Обзора судебной практики Приморского краевого суда по рассмотрению гражданских дел в кассационном и надзорном порядке во втором полугодии 2002 года от 01.01.2003 года, где суд квалифицировал приостановку работы как простой по вине работодателя. В этом случае время, на которое была прекращена работа, необходимо оплатить в размере не ниже 2/3 средней зарплаты сотрудника (ст. 157 ТК РФ).

Третья точка зрения изложена в п. 4 Постановления Президиума Верховного Суда РФ от 10.03.2010 года «Обзор законодательства и судебной практики ВС РФ за четвертый квартал 2009 года», где указано, что исходя из общепризнанных принципов и гарантий, предусмотренных трудовым законодательством, нормами международного права и Конституцией РФ, одним из основных принципов правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений признается обеспечение права каждого работника на выплату заработной платы своевременно и в полном размере.

Так как право работника на отказ от выполнения работы является мерой вынужденного характера, то работник, вынужденно приостановивший работу в связи с задержкой выплаты заработной платы на срок более 15 дней, имеет право на сохранение среднего заработка за все время задержки выплаты зарплаты, включая период приостановления им исполнения трудовых обязанностей. Следовательно, работодатель обязан возместить неполученный им за весь период средний заработок и, кроме того, выплатить за этот период еще и проценты по ст. 236 ТК РФ.

Последняя позиция является наиболее приоритетной, поскольку в силу требований ст. 19 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» Верховный Суд РФ имеет надзорные полномочия в отношении деятельности судов общей юрисдикции, является высшим судебным органом по трудовым делам и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, а также дает разъяснения по вопросам судебной практики. Соответственно, иное решение, принятое судом, может быть пересмотрено в порядке надзора, как нарушающее единство судебной практики.

# РАЗЪЯСНЕНИЯ ФСС РФ ИЗ ПЕРВЫХ УСТ

**Событие:** 11 мая 2011 года, блиц-семинар «Больничные листы и иные пособия: разъяснения ФСС РФ к новому порядку расчета, выплат и отчетности».
**Докладчик:** Е. А. Бреева, заместитель начальника правового отдела Московского регионального отделения ФСС РФ.
**Организатор:** МЦДР «АЭФ-КОНСАЛТ».

В настоящее время данной теме посвящено много семинаров, материалов в СМИ, пособий и даже учебных дисков. Такой диск представляется и участникам наших семинаров. Важно, что семинар проводит не просто опытный лектор, а должностное лицо профильного государственного учреждения. Стоит отметить, что в суровой должности заместителя начальника правового отдела Московского регионального отделения ФСС РФ предстала очень спокойная и доброжелательная женщина, терпеливо отвечающая на многочисленные вопросы участников семинара.

Тема была изначально расширена лектором: Фонд социального страхования, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, в том числе исчисление уплаты страховых взносов и осуществление расходования средств Фонда социального страхования на выплату пособий по временной нетрудоспособности и в связи с материнством.

Порядок уплаты страховых взносов регулируется Федеральным законом от 24.07.2009 № 212 - ФЗ (далее — Закон). С 1 января 2011 года Закон действует с существенными изменениями, поэтому интерес бухгалтеров к семинарам по данной теме огромен. Тариф страховых взносов в ФСС составляет 2,9 %. С 2011 года все организации, за небольшим исключением (1,9% — 2,0%), перешли на этот тариф. Базой для страховых взносов являются все выплаты, начисленные в рамках трудовых отношений, за исключением выплат, указанных в ст. 9 Закона. Это понятие шире понятия «трудовой договор», которым Закон апеллировал ранее.

Фонд социального страхования — единственный государственный социальный внебюджетный фонд, осуществляющий два вида социального страхования: по временной нетрудоспособности и от несчастных случаев на производстве и профзаболеваний. Надо помнить, что страховые взносы начисляются на выплаты гражданам Российской Федерации и иностранным гражданам, постоянно или временно проживающим на территории РФ. На выплаты иностранным гражданам, пребывающим в России, взносы не начисляются.

Постоянное проживание оформляется видом на жительство, выдаваемым ФМС РФ, временное проживание оформляется иностранцам, имеющим разрешение на временное проживание на территории РФ, в их национальном паспорте ставится соответствующий штамп. Все остальные иностранцы в России временно пребывают, либо на основании визы, либо на основании миграционной карты (СНГ).

И даже несмотря на то, что гражданам Белоруссии обеспечен более легкий режим въезда и пребывания в России, на них не распространяется социальное страхование, так как постоянным проживанием это не является. Со страхованием от несчастных случаев на производстве и профзаболеваний ситуация другая. Здесь независимо от того, какой правовой статус имеет иностранный гражданин, взносы начисляются, и он обеспечивается пособием при наступлении страхового случая.

Что касается страхования от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, такой пункт может быть включен в договор.

В лекции много времени было уделено также следующим темам:

- порядок и сроки уплаты страховых взносов;
- представление отчетности;
- виды страхового обеспечения;
- основные изменения в расчете больничных листов в 2011 году по сравнению с 2010 годом;
- исчисление среднего заработка для расчета пособий;
- место выплаты пособия и пр.

# ЦЕННЫЕ БУМАГИ И ДРУГИЕ ПОЛЕЗНЫЕ ВЕЩИ

**Событие:** 17 мая 2011 года, мастер-класс «Ценные бумаги, доли в ООО, займы и кредиты: практика использования и налоговые риски».
**Докладчик:** А.М.Рабинович, главный методолог Группы компаний Energy Consulting, автор публикаций в специализированных изданиях, к.и.н.
**Организатор:** МЦДР «АЭФ-КОНСАЛТ».

Альмин Моисеевич Рабинович — авторитетный лектор, преподносит материал интеллигентно и размеренно, в то же время успевает осветить все заявленные темы, а вопросы, которые могут интересовать отдельных слушателей, предлагает задавать по ходу мастер-класса, и чем больше, тем лучше.

Тема, касающаяся ценных бумаг, вексельного обращения, одна из самых сложных и загадочных для большинства юристов. Как правило, векселя в своих расчетах активно используют или очень крупные, продвинутые, специализированные компании, или бизнесмены, которые поняли некий алгоритм, обеспечивающий удобство и особые гарантии при работе с векселями и другими ценными бумагами.

Вначале лектор попробовал проверить степень знакомства слушателей с темой, спросив каждого, знает ли он, какие есть виды вложений и финансовых операций с ценными бумагами. Оказалось, что аудитория очень разноуровневая: кто-то представляет профессиональных участников рынка ценных бумаг, а кто-то лишь изредка имеет дело с ценными бумагами или вообще лишь планирует это делать. В ответ лектор пошутил: «Никто не должен уйти более недовольным, чем другие».

Раздаточный материал на электронных и на бумажных носителях был на столах у слушателей, распечатка иллюстрировала рассказ лектора. Слушатели имели возможность заглянуть в нормативный акт, о котором шла речь, будь то ГК РФ, ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Ценная бумага — это вещь. Но особая вещь. Для нас значимы не ее вещные свойства, а ее стоимость, и определяется она не свойствами самой бумаги, не ценой листа, на котором написано право держателя. Ценная бумага удостоверяет определенные имущественные права, и в этом ее главная отличительная черта.

Акция, например, удостоверяет право на получение части прибыли в виде дивидендов, если они распределяются, а также в виде части имущества, если организация ликвидируется, или уставного фонда при выходе из общества. Право требования, естественно, направлено на лицо, которое выпустило ценную бумагу.

Далее были рассмотрены более глубокие, раскрывающие тему вопросы относительно оборота ценных бумаг, изменения их стоимости, кредитов, займов.

Альмин Моисеевич ответил на сложные вопросы аудитории.

**(с места событий юрист-эксперт, корреспондент журнала «ПРАВОсоветник» Мария Зимина)**

| Дата 2011 | Вид семинара | Тема | Стои-мость участия | Клиентам ТЛС-ГРУП |
|---|---|---|---|---|
| Семинары проводит Международный центр делового развития «АЭФ-КОНСАЛТ» | | | | |
| 05.07. Вт. | Мастер-класс | «НДС при экспортно-импортных операциях: рекомендации Минфина РФ по исчислению, уплате и возмещению» Лектор: Шапошникова О.И. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 05.07 Вт **10:00-14:00** | Тематическая встреча | «НДФЛ» Лектор: Бойко Л.П. | 3 068 р | бесплатно |
| 06.07. Ср. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Разрабатываем штатное расписание» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 07.07. Чт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Исчисление НДС в различных хозяйственных ситуациях. Налоговые риски при возмещении НДС» Лектор: Михайлова Н.В. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 08.07. Пт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Особенности трудовых отношений с беременными женщинами и работающими родителями» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 08.07. Пт. | Мастер-класс | «Скидки, надбавки, бонусы и премии клиентам: правовые вопросы, бухгалтерский и налоговый учет» Лектор: Механикова И.М. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 11.07. Пн. **13:00-17:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Оформляем правила внутреннего трудового распорядка» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 12.07. Вт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Отражение расходов на содержание офиса в налоге на прибыль» Лектор: Наумова И.Н. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 12.07. Вт. | Блиц-семинар | «Отчетность в ФСС РФ: новый порядок расчета, составления и санкции за нарушение сроков» Лектор: Бреева Е.А. | 8 000 руб. | 6 240 руб. |
| 13.07. Ср. **10:00-14:00** | Тематическая встреча | «Налоговые проверки и другие виды налогового контроля. Оценка рисков налогоплательщиков и ответственность за нарушение налогового законодательства» Лектор: Михайлова Н.В. | 3 068 руб. | бесплатно |
| 14.07. Чт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Оформляем командировки сотрудников» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 14.07. Чт. | Блиц-семинар | «Рекомендации Минфина РФ по бухгалтерской отчетности за 6 месяцев 2011 года» Лектор: Шнайдерман Т.А. | 8 000 руб. | 6 240 руб. |





| Дата 2011 | Вид семинара | Тема | Стои-мость участия | Клиентам ТЛС-ГРУП |
|---|---|---|---|---|
| 14.07. Чт. | Блиц-семинар | «НДС и налог на прибыль: подготовка к отчетности за 1-е полугодие 2011 года» Лектор: Рабинович А.М. | 8 000 руб. | 6 240 руб. |
| 15.07. Пт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Отражение расходов на оплату труда в налоге на прибыль» Лектор: Наумова И.Н. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 15.07. Пт. | Мастер-класс | «Оценка финансовых и налоговых рисков в проектах и сделках» Лектор: Хачатурян Ю.А. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 18.07. Пн. **13:00-17:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Отпуска» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 19.07. Вт. | Мастер-класс | «Проблемные вопросы применения новых ПБУ, или как избежать ошибок при составлении промежуточной отчетности» Лектор: Позднякова Е.В. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 20.07. Ср. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Увольнение по инициативе работодателя: что важно знать» Лектор: Гежа Т.Л. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 21.07 Чт **10:00-14:00** | Круглый стол | «Ошибки в бухгалтерском и налоговом учете: определение, порядок исправления» Лектор: Бойко Л.П. | 3 838 р. | 3 068 р. |
| 21.07. Чт. | Мастер-класс | «Проверки в 2011 году: налоговые, правоохранительные органы и Роструд» Лектор: Николаев К.В. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 25.07 Пн **13:00-17:00** | Тематическая встреча | «Страховые взносы - 2011» Лектор: Бойко Л.П. | 3 068 руб. | бесплатно |
| 22.07. Пт. | Блиц-семинар | «Командировки по России и за рубеж: правила оформления, расчеты с подотчетными лицами и учет представительских расходов» Лектор: Семенихин В.В. | 8 000 руб. | 6 240 руб. |
| 26.07. Вт. **10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Некоторые актуальные вопросы исчисления и уплаты НДС» Лектор: Наумова И.Н. | 2 242 руб. | бесплатно |
| 26.07. Вт. | Мастер-класс | «Как управлять финансами предприятия на основе управленческого учета и бюджетирования» Лектор: Бурмистрова Л.М. | 9 500 руб. | 7 410 руб. |
| 27.07. Ср. **10:00-14:00** | Тематическая встреча | «Совместительство и совмещение» Лектор: Гежа Т.Л. | 3 068 руб. | бесплатно |

Внимание! В расписании возможны изменения.

«ТЛС-ГРУП» (495) 730-7171 www.tls-cons.ru | «АЭФ-КОНСАЛТ» (495) 737-4949 www.aefk.ru

# КОНСУЛЬТАНТПЛЮС: В ПОМОЩЬ ЮРИСТУ

**Александр Подосинников,**
**ведущий преподаватель Департамента развития персонала и обучения клиентов ЗАО «ТЛС-ГРУП»**

**Сегодня для успешного ведения бизнеса необходимо не только знание нормативных актов, но и знание правоприменительной практики, в том числе и судебной.**

Обладая подобной информацией, можно строить свою деятельность таким образом, чтобы не допускать ошибок, которые могут привести к возникновению спорных ситуаций и, как следствие, к судебному разбирательству.

Если же судебного спора избежать не удалось, знание судебной практики по конкретному виду правоотношений поможет минимизировать потери, поскольку будут известны те нормы, которыми руководствовались суды при вынесении решения. Это, в свою очередь, позволит соответствующим образом построить линию поведения во время судебного разбирательства, прогнозировать исход дела.

Найти судебные акты в настоящее время довольно просто: например, на официальном сайте Высшего Арбитражного Суда РФ представлен Банк решений арбитражных судов, а на сайте Государственной автоматизированной системы «Правосудие» открыт доступ к судебным актам судов общей юрисдикции.

Но работать с информацией из этих источников весьма неудобно: зачастую отсутствуют элементарные инструменты поиска и анализа. Поэтому большинство юристов, адвокатов, аудиторов, финансовых директоров, специалистов банков и страховых компаний, которые в своей деятельности опираются на судебную практику, предпочитают работать со справочно-правовыми системами, например, с СПС КонсультантПлюс.

Почему же они остановили свой выбор на этой системе? Компания КонсультантПлюс уже много лет сотрудничает с органами судебной власти, поэтому все судебные решения поступают в систему только из первоисточников.

СПС КонсультантПлюс — это единственная система, которая обеспечивает не только быстрый и точный поиск нужных судебных актов, но и имеет удобные инструменты для их анализа.

**На сегодняшний момент в СПС КонсультантПлюс представлено более 1,7 миллиона судебных решений.** Здесь можно найти решения Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, Европейского суда по правам человека, Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной Палате РФ, ФАС всех 10 судебных округов, решения всех 20 арбитражных апелляционных судов, арбитражных судов Москвы, Московской области, Свердловской области, Мосгорсуда, Мособлсуда, решения судов общей юрисдикции Санкт-Петербурга, Ленинградской области и других субъектов РФ.





В этой статье на конкретных примерах рассматриваются основные поисковые и аналитические инструменты КонсультантПлюс, применение которых позволяет эффективно проводить анализ судебной практики даже в условиях дефицита времени. Зачастую при работе с нормативными правовыми актами необходимо сравнить, как та или иная норма применяется различными судами.

Кнопка i на полях нормативного правового акта поможет быстро справиться с этой задачей.

**Ситуация 1.**

*Организации была начислена несоразмерно высокая неустойка за просрочку оплаты партии товара. Для защиты интересов организации юристу необходимо выяснить, какие обстоятельства суд учитывает при уменьшении размера неустойки.*

**Решение.**

**Шаг 1.** Введите в строке **«Быстрого поиска» «уменьшение неустойки»** и нажмите кнопку **«Найти»**.

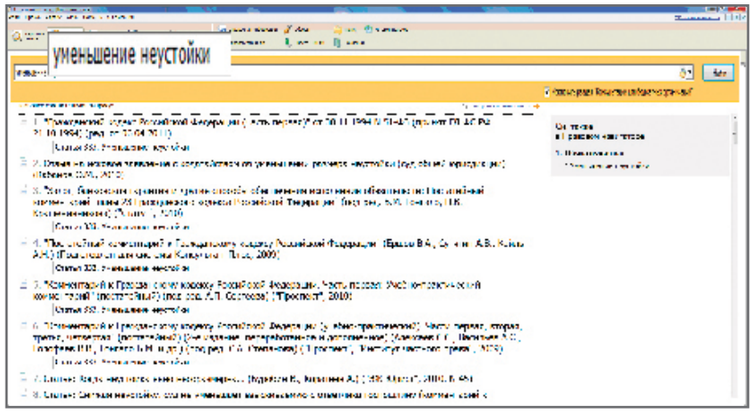



Рис. 1

**Шаг 2.** Первым документом в списке будет Гражданский кодекс РФ (часть первая). Кликните по нему левой кнопкой мыши, и он сразу откроется на статье 333.

**Шаг 3.** Нажмите слева от заголовка статьи кнопку i, позволяющую получить список дополнительных материалов к данной статье.

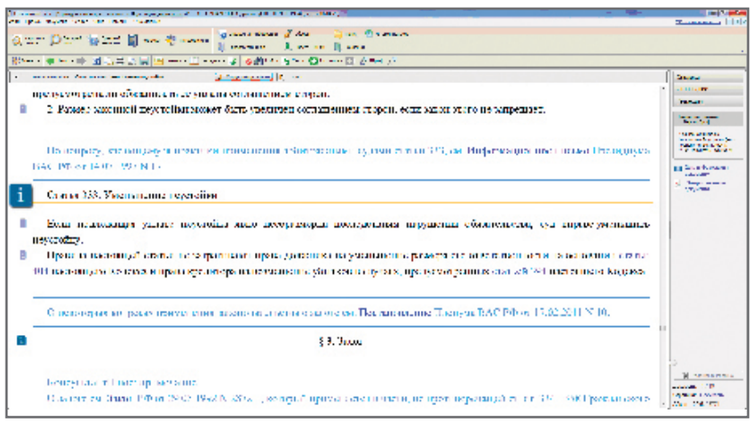


Рис. 2

В результате вы получили список судебных актов, в которых есть ссылка на интересующую нас норму. Решения каждого из судов находятся в своем информационном банке. Это позволяет вам без труда найти в этом списке решения интересующего вас суда.

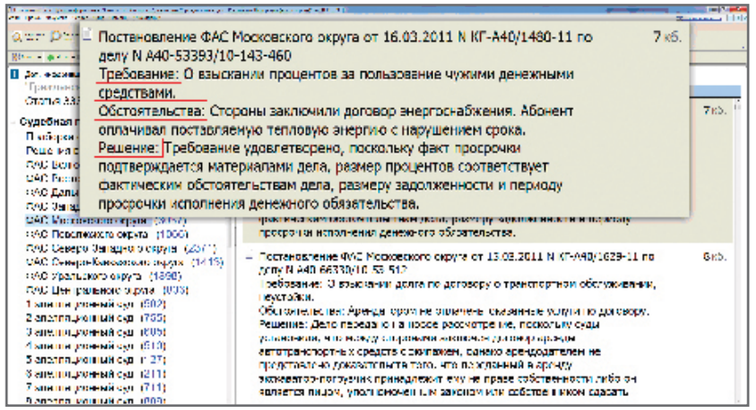



Рис. 3

Название судебного акта состоит из двух частей: заголовка и аннотации. В заголовке содержатся реквизиты судебного решения:

- вид;
- судебный орган, который вынес решение;
- номер;
- дата вынесения решения.

В аннотации отражена суть вынесенного решения. Благодаря этому вы сможете, даже не открывая документ, понять, стоит ли тратить время на его изучение.

**Внимание!**

Если вам не хватает времени на самостоятельный анализ судебной практики по проблеме, обратитесь к материалам информационного банка «Подборки судебных решений». В них кратко изложена суть наиболее значимых решений, принятых арбитражными судами и судами общей юрисдикции, а также даны ссылки на их полные тексты.

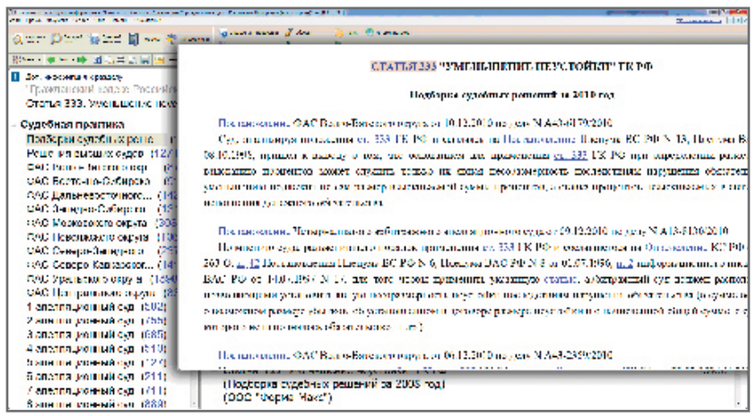



Рис. 4

**Вывод:** *кнопка* *на полях позволяет значительно сократить время на самостоятельный поиск судебной практики по применению любой нормы закона.*





Помимо кнопки в СПС КонсультантПлюс есть и другие возможности. Рассмотрим их на следующем примере.

**Ситуация 2.**

*Организация обратилась в арбитражный суд г. Москвы с иском к территориальному налоговому органу, в котором просит выплатить проценты за несвоевременный возврат излишне взысканного налога на прибыль. Судом первой инстанции заявленные требования были удовлетворены, однако налоговый орган обжаловал это решение. Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда решение арбитражного суда первой инстанции было оставлено без изменений. Налоговый орган подал кассационную жалобу. Необходимо провести анализ судебной практики, чтобы оценить перспективы рассмотрения дела в Федеральном арбитражном суде Московского округа и подготовиться к судебному разбирательству.*

**Решение.**

**Шаг 1.** Откройте «**Карточку поиска**» раздела «**Судебная практика**».

**Шаг 2.** В поле «**Тематика**» выберите тему **«зачет и возврат излишне уплаченных или излишне взысканных сумм».**

Рис. 5

**Шаг 3.** Для более точного поиска нужных судебных актов в поле **«Текст документа»** введите **«проценты за несвоевременный возврат»**, а в поле **«Принявший орган»** укажите **«Девятый арбитражный апелляционный суд».**

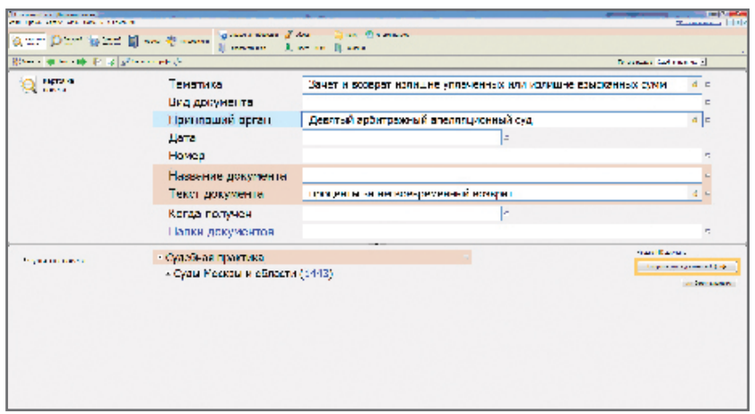
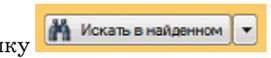



Рис. 6

**Шаг 4.** Постройте список. В результате вы получили список интересующих вас судебных актов, готовый к анализу. Для того чтобы оценить перспективы рассмотрения дела в Федеральном арбитражном суде Московского округа, нужно воспользоваться еще одной интересной функцией КонсультантПлюс — «**Уточнение списка**».

Допустим, вам необходимо уточнить список и найти судебные акты, оставленные в силе при рассмотрении в кассационной инстанции.

**Шаг 5.** Нажмите кнопку 

и в раскрывшемся списке выберите поле «**Пересмотр**». Отметьте галочкой **«оставить в силе»**.

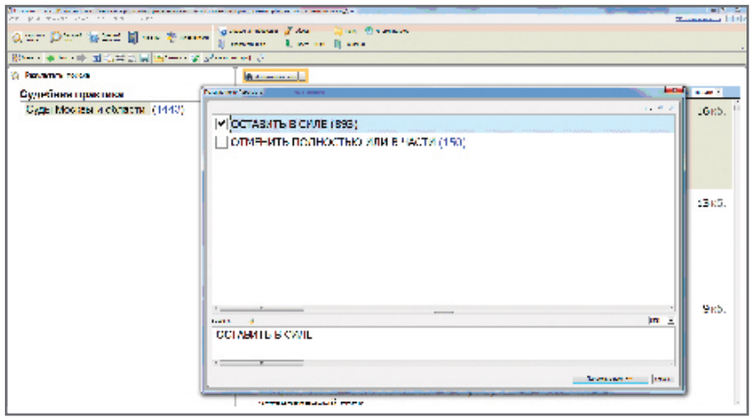


Рис. 7

В результате вы получили список судебных решений, которые были оставлены в силе при пересмотре в кассационной инстанции. Изучение этих документов поможет вам подготовиться к процессу.

**Вывод:** *функция «Уточнение списка» и специальное поле «Пересмотр» позволяют вам выбрать из списка именно то, что вас интересует.*

При работе с судебной практикой важно бывает проследить ход рассмотрения дела, начиная с первой инстанции и заканчивая Высшим Арбитражным Судом РФ. В этом вам поможет «Справка», которую готовят эксперты компании КонсультантПлюс к каждому судебному акту. Покажем на следующем примере, чем «Справка» будет вам полезна.

**Ситуация 3.**

*Организация планирует обратиться в арбитражный суд г. Москвы с иском о взыскании суммы задолженности по договору лизинга. Необходимо оценить целесообразность подачи такого иска.*

**Решение.**

**Шаг 1.** Откройте «**Карточку поиска**» раздела «**Судебная практика**».
**Шаг 2.** Укажите в поле «**Тематика**» «**лизинг**», в поле «**Принявший орган**» — «**арбитражный суд г. Москвы**», а в поле «**Текст» введите «взыскание суммы задолженности**».
**Шаг 3.** Постройте список документов. В результате вы получили список судебных актов, изучив которые, вы сможете понять, насколько целесообразно в вашей ситуации обращаться в суд.
**Шаг 4.** Откройте текст судебного акта, который вас заинтересовал.
**Шаг 5.** Если вы хотите узнать, пересматривалось ли это решение в вышестоящих инстанциях, откройте «**Справку**» и ознакомьтесь с «**Примечанием к документу**».

**Вывод:** *«Справка» позволяет не только найти информацию о пересмотре дела в вышестоящих инстанциях, но и дает возможность перейти по ссылкам в тексты соответствующих судебных актов.*





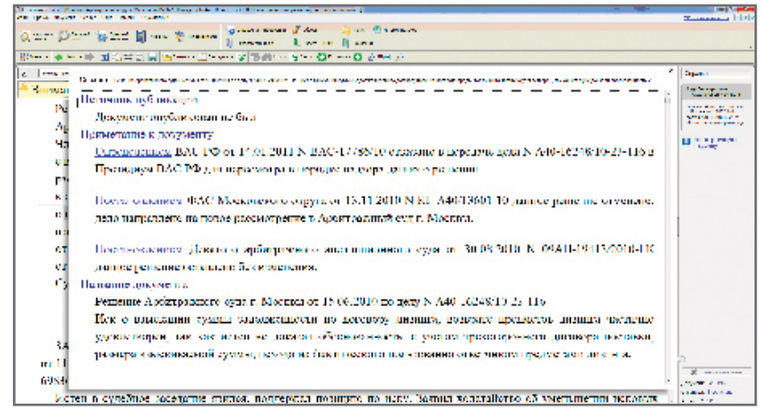


Рис. 8

**Внимание!**

Если решения вышестоящих судов отсутствуют в вашем комплекте КонсультантПлюс, вы можете заказать их на нашей «Горячей линии» по телефону (495) 956-42-22 либо скачать с сайта, просто кликнув по ссылке «Скачать».

Итак, мы с вами на конкретных примерах рассмотрели использование основных поисковых и аналитических инструментов. Как видите, КонсультантПлюс — это надежный помощник, позволяющий эффективно работать с судебной практикой.
Хочется отметить, что наша система постоянно развивается с учетом мнения пользователей: в нее добавляются новые материалы и информационные банки, совершенствуются поисковые и аналитические возможности, облегчая работу с правовой информацией.

**Удачи вам в работе с КонсультантПлюс и помните, что хотя система не решает за вас все проблемы, она помогает находить верные решения в любой ситуации!**

на правах рекламы

«Горячая линия» информационно-аналитической поддержки
(495) 956-4222

Библиотека тематических сборников
Более **45 актуальных правовых тем** для бухгалтера, руководителя, кадровика.
Посмотрите библиотеку на **www.tls-cons.ru**
и закажите тематический сборник, позвонив на «Горячую линию».

Задайте вопрос и получите информационно-аналитическую справку
- письменный ответ, сформированный на основе поиска и аналитической обработки материалов СПС КонсультантПлюс по заданному вопросу, представленный в виде перечня выдержек из документов, содержащих указания на нормы законодательства, ссылки на позиции государственных органов, судебную практику.

# ПО ДОРОГЕ В ТЛС-ГРУП

**Мария Ватутина, член Союза писателей России,
выпускающий редактор журнала «ПРАВОсоветник»**

**Басманная, Разгуляй, Елоховская, Бауманская, Бакунинская… Лефортово. Немецкая слобода. Многие юристы старшего поколения знают этот район Москвы не понаслышке. Именно здесь находился в советские времена знаменитый ВЮЗИ — Всесоюзный юридический заочный институт. Да и выпускникам знаменитой Бауманки (МГТУ им. Баумана) здесь довелось провести лучшие годы своей жизни. ЗАО «ТЛС-ГРУП» тоже расположено в этих местах.**

**Если вы идете в нашу компанию, например, на семинар по трудовому или налоговому праву, учтите, вы находитесь в одном из самых любопытных мест Москвы, где каждый дворик дышит стариной. Кроме того, вы — на малой родине А. С. Пушкина. Не забудьте, у великого поэта 6 июня — День рождения.**

## Басманная

Начнем наше путешествие от Садового Кольца по Старой Басманной улице. Мы попали на территорию Басманной слободы.

Басман — это особый вид клейма, который ставили на караваи, поставлявшиеся к царскому двору и для царского войска. Но были ли пекарями жители здешних мест или были они ремесленниками, которые «басмили», то есть делали украшения из серебра — неизвестно. А может быть, к этим землям имеет отношение суровый род Басмановых? Путеводитель по Москве 1833 года утверждал, что Алексей Басманов, по словам Карамзина, «воевода мужественный, но бесстыдный угодник тиранства», вдохновитель опричнины, и его сын Федор, по замечаниям многих и современников, и историков «любовник» царя Ивана Грозного, имели здесь свой дом. Алексей Басманов был сыном Данилы Басмана, взятого в плен под Оршей в 1514 году. Боярское звание было пожаловано Алексею за военные подвиги. То есть Басмановы были не знатными боярами, и у Алексея Даниловича были свои причины ненавидеть гордецов княжеских кровей и стать ядром опричнины… Карьера могущественных Басмановых закончилась драматично. В 1570 году отец и два его сына были брошены в темницу.

Есть легенда о том, что Иоанн предложил Федору избежать смерти ужасной ценой, обещав помиловать кого-то одного: отца или сына, а именно — того, кто первый убьет другого. Насладившись картиной отцеубийства, Иоанн велел отдать Федора палачам, пояснив при этом, что «ежели отца родного предал еси, то и царя предати сможешь». Сведения о кончине Федора также противоречивы. Одни пишут, что его казнили. Другие утверждают, что Федора не казнили, а сослали на Белоозеро, где он умер в тюрьме в 1571 году.

Но сообщение о том, что Басмановы имеют отношение к наименованию слободы, последующими изысканиями не подтверждено.

В начале XVIII века Петр расположил здесь офицеров своих полков, какое-то время Басманную слободу именовали Капитанской.

С правой стороны Старая Басманная начиналась у Земляного вала большой усадьбой графа Петра Александровича Румянцева, знаменитого полководца, одержавшего многочисленные победы в русско-турецких войнах, а потом перешла к его сыну, государственному канцлеру Николаю Петровичу Румянцеву. В усадьбе были расположены деревянный жилой дом, выстроенный в 1769 году, два каменных флигеля, сад с прудом. Как ни странно, графская усадьба находилась совсем рядом с толчеей и сумятицей площади на пересечении Басманной с проездами у Земляного вала, где стучали кузницы, толпился народ у питейного дома и многочисленных харчевен и лавок.

Старая Басманная, храм Николы Мученика

По левой же стороне Старой Басманной первое интереснейшее строение находим в домовладении № 15. Исследователи считают, что среднее из строений, входящих в комплекс дома № 15 по Старой Басманной улице является «путевым дворцом Василия III». История соседнего здания (также в доме № 15) связана с именем князя М. П. Голицына и начинается, очевидно, с 1740-х гг., когда на старом основании строится одноэтажный каменный дом, в котором в 1767 году освящается домовая Рождественская церковь, а в 1780 году надстраивается второй этаж, и в конце XVIII века Голицын становится его владельцем.

Позже князь М. П. Голицын продает его и присматривает себе на Новой Басманной демидовский дворец (№ 26), который сразу же перестраивает, а его усадьба на Старой Басманной переходит в купеческие руки. А за домом, в глубине нынешнего сада имени Баумана, между Старой и Новой Басманными, в маленьком домике более двадцати лет жил писатель, историк, общественный деятель, друг Пушкина Петр Яковлевич Чаадаев.

Дом Куракина, ныне Университет инженерной экологии, построен в 1790-х гг. М. Ф. Казаковым. Тут находилась представительная дворянская усадьба «бриллиантового» князя Александра Борисовича Куракина, который на балах появлялся исключительно в костюмах, сплошь усыпанных алмазными украшениями. Когда после великолепной карьеры при дворе Павла князь попал в немилость и удалился от двора в Москву, на Старой Басманной он приобрел участок и построил большой дом.

Интересно, что погиб князь из-за своей любви к роскоши, хотя и благородным образом — при пожаре во Франции, пропуская вперед дам, выбегавших из зала. Золотые пластины, украшавшие его камзол, расплавились и причинили ему смертельные ожоги. Французская художница Луиза Виже-Лебрен с восхищением отзывалась об отделке куракинского дворца, об изысканной мебели, дорогих коврах, прекрасных люстрах и редких картинах, украшавших его.

В 1836 году здание по проекту архитектора Е. Д. Тюрина перестраивается для Землемерного училища, ставшего позднее Межевым институтом (Константиновским, в честь сына Павла), первым директором института был будущий писатель — С. Т. Аксаков.

За Бабушкиным (ул. Лукьянова) переулком — один из замечательных образцов московского классицизма, изящный одноэтажный желтого цвета деревянный дом с колоннами, отделанный скульптурными барельефами. Теперь здесь Музей декабристов — ведь дом принадлежал Ивану Матвеевичу Муравьеву-Апостолу, отцу трех декабристов. В 1816 году, согласно исповедным ведомостям, какое-то время здесь жил гвардии штабс-капитан Константин Николаевич Батюшков — добрый друг семьи и известный русский поэт. Изящный классический особняк, похожий более на миниатюрный дворец, украшен соразмерным шестиколонным коринфским портиком, арочными нишами и барельефами. Отличительной особенностью этого замечательного памятника архитектуры является угловая полуротонда, которая когда-то была открытой. С середины XIX века в доме помещался Александро-Мариинский детский приют.

А если вернуться немного назад и перейти на четную сторону Старой Бассманной, мы увидим огромный собор. Дворяне Басманной улицы в 1751 году построили стоящий

...принимая во внимание, что участок земли по ул. К. Маркса № 16, на которой находится церковь так называемого Никиты, подлежит застройке домом Советов Бауманского района, президиум... постановляет: церковь т. н. Никиты закрыть, а здание ее снести (из решения Моссовета от 1933 г.)

доныне грандиозный храм Никиты Мученика (архитектор Д. В. Ухтомский) с освященными в ней приделами великомученика Никиты и Рождества Иоанна Предтечи.

Расположен храм на месте деревянной церкви, построенной еще при Василии III. Есть сведения, что впервые церковь упомянута в рассказе летописца о принесении икон в Москву. В 1517 году из Владимира в Москву принесли несколько икон, и в их числе Владимирскую Богоматерь, «поновити многими леты состаревшаяся и обетшавшая». Иконы пробыли в стольном городе почти год, после чего их «отпустиша в славный город Володимерь», и на том месте, где с ними прощались, «поставиша церковь нову во имя пречистыя владычицы нашея Богородицы, честнаго и славнаго Ея сретения и провожания».

Василий Львович Пушкин жил в приходе этой церкви, и его отпевали 23 августа 1830 году в ней же. В церкви присутствовал весь цвет литературной Москвы, представители всех направлений — И. И. Дмитриев, П. А. Вяземский, М. П. Погодин, Н. А. Полевой, П. И. Шаликов, И. М. Снегирев и многие другие. По словам Вяземского, «Никиты мученика протопоп в надгробном слове упомянул о занятиях его по словесности, и вообще говорили просто, но пристойно». А. С. Пушкин взял на себя все хлопоты по погребению дяди и проводил тело его из церкви на Донское кладбище.

На правом углу Старой Басманной и Токмакова переулка стоял деревянный одноэтажный домик (№ 28), углы которого были обработаны дощатым рустом, с четырьмя сдвоенными колоннами перед ним. Дом этот в 1810 году приобрела тетка А. С. Пушкина Анна Львовна и жила здесь до своей смерти в октябре 1824 году, а потом он по завещанию перешел к ее брату, поэту Василию Львовичу Пушкину. Он развелся со своей первой женой и на него было наложено церковное покаяние и наказание: лишение возможности вступить в церковный брак. Василий Львович полюбил молодую женщину Анну Ворожейкину, ставшую его гражданской женой и подарившую ему двух детей —дочь Маргариту и сына Льва, носивших фамилию Василевские. На другом углу Токмакова переулка — двухэтажное каменное строение, считающееся домом художника Ф. С. Рокотова.

Третий деревянный дом (№ 36) отмечен мемориальной доской: «Александр Сергеевич Пушкин бывал в этом доме у своего дяди поэта В. Л. Пушкина». Есть, однако, определенные сомнения в том, что А. С. Пушкин приехал к Василию Львовичу именно в этот дом, ибо уже с октября 1824 году Василий Львович имел собственный дом, оставленный ему по завещанию сестры Анны Львовны, находившийся на той же улице по соседству (№ 28), и похоже на то, что Александр Сергеевич приехал к дяде вовсе не сюда, а в дом № 28.

«Один из самых близких приятелей Пушкина, узнавши на бале у герцога Ратузского... о неожиданном его приезде, отправился к нему для скорейшего свидания в полной бальной форме, в мундире и башмаках. На другой день все узнали о приезде Пушкина, и Москва с радостию приветствовала славного гостя» (из воспоминаний современника).

В 1826 г. А. С. Пушкин, привезенный фельдъегерем из псковской глуши, попал сразу из кибитки в императорский кабинет в Кремле и после знаменательного разговора с Николаем I, оставив вещи в гостинице на Тверской, направился к дяде Василию Львовичу Пушкину на Старую Басманную. В тот же вечер к нему приезжает С. А. Соболевский, бывший на балу в куракинском дворце на той же Старой Басманной. Бал давал французский посол на коронации Николая I маршал Мармон, герцог Ратузский. Пушкин тогда поручил Соболевскому вызвать Федора Толстого на поединок... Хорошо, что того не оказалось в Москве, иначе бы Пушкин мог погибнуть еще раньше: Толстой был непревзойденным и хладнокровным дуэлянтом.

В пожар 1812 года Старая Басманная выгорела. Уцелели лишь дома графа Румянцева, князя Куракина, Салтыкова, Аникеева и купца Александрова. В 1930-х годах в связи с реконструкцией Земляного вала старые дома в начале Старой Басманной снесли и простроили многоэтажные здания.

**(Продолжение следует...)**





# ГДЕ РОДИЛСЯ ПУШКИН?

Сомнений в том, что Александр Сергеевич Пушкин родился 6 июня 1799 года в московской Немецкой слободе у исследователей нет. Спор свелся к выбору между двумя адресами, которые претендуют на звание места рождения поэта. Это дома № 40 и № 57 на Бауманской улице. На месте дома № 40, в котором по некоторым данным жила семья Пушкиных, стоит с тридцатых годов XX века средняя школа № 353. Но самого дома уже нет. А вот дом № 57 мы можем увидеть воочию недалеко от метро. Итак, что же это за дома и почему возник спор?

Семья Пушкина жила последовательно и в доме графини Головкиной (ныне Бауманская, 57), и в собственном доме И. В. Скворцова (Бауманская, 40). Скворцов был другом и сослуживцем отца семейства Пушкиных Сергея Львовича. Одновременно Скворцов был домоправителем у графини Головкиной (№ 57). Он сдавал Пушкиным площадь во владении Головкиной, но позже сдал Пушкиным и свою собственную площадь в купленном им неподалеку доме № 40. Именно этот дом со многими постройками мог определяться как «двор». От того, когда именно семья Пушкиных переехала от Головкиной в дом самого Скворцова, и зависит во многом решение спора. Дело в том, что купчая Скворцова на дом оформлена намного позже 6 июня, а именно 15 июля. Некоторые исследователи считают, что дом № 40, который купил Скворцов, загодя считался его собственным домом, поэтому Пушкины могли переехать в него и до получения Скворцовым купчей на дом, следовательно, дом № 40 вписан в метрическую запись Пушкина законно.

Накануне рождения Саши Пушкина у Скворцова родился шестой ребенок. Вполне правдоподобным кажется переезд в это время Пушкиных в свободный дом приятеля.

Видите, какая путаница. Приверженцы версии о доме № 40 считают, что Пушкины съехали перед рождением сына в собственный дом Скворцова (№ 40), а приверженцы версии о доме № 57 считают, что родился Пушкин в доме Головкиной, и его семья к дому № 40 не имеет никакого отношения.

Окончательное решение спора было вынесено в 1927 году. В основу решения был положен доклад Л. А. Виноградова «Семья А. С. Пушкина в Немецкой слободе и у Харитонья в Огородниках в 1799—1806 гг. по новым розысканиям». С тех пор памятная доска висит на школе, расположенной в том месте, где стоял дом № 40 по Бауманской улице.

Но нам важно лишь одно: это место рядом с нами, как и сам поэт, создавший современный русский литературный язык.

**Старая Басманная**

**По нечетной стороне**

№ 5 — Доходный дом Н. Козлова (арх. К. Л. Розенкампф, 1907 г.).
№ 7 — Доходный дом Н. Н. Шерупенкова (арх. В. И. Мясников, 1897 г.).
№ 13 — Доходный дом А. П. Половинкина (арх. С. Ф. Воскресенский, 1908 г.).
№ 15 — Усадьба Голицыных, XVIII век. Сад им. Баумана с 1920 г.
№ 15 к. 1 — Памятник модерна — доходный дом персидского подданного Аджи-Мамед Усейн Ага Аминезарба (арх. В. В. Шауб, 1902 г.).
№ 17 — Главный дом городской усадьбы И. К. Прове (арх. К. В. Трейман, 1892 г.).
№ 19 — Усадьба XVIII—XIX веков. Флигель построен в 1902 году архитектором П. К. Микини. Здание является объектом культурного наследия федерального значения.
№ 21 — Флигель усадьбы Куракиных (арх. Р. Р. Казаков, 1790-е гг.).
№ 21/4 — Усадьба Куракиных, (арх. Р. Р. Казаков, 1790-е годы); в 1836 году перестроена под размещение Константиновского межевого института архитектором Е. Д. Тюриным, в 1886 году перестроена в Александровское коммерческое училище Б. В. Фрейденбергом.
№ 23/9 — Усадьба Муравьевых-Апостолов, главный дом начала XIX века.
№ 33 — Доходный дом (арх. В. С. Масленников, 1912 г.).

**По четной стороне**

№ 12 — Доходный дом О. О. Вильнера (арх. Н. И. Жерихов, 1902—1904 года; арх. Ф. Н. Кольбе, 1916 г.).
№ 14/2 — Жилой дом XVIII века.
№ 16 — Храм Никиты Мученика (арх. Д. В. Ухтомский (предположительно), 1745—1751 гг.).
№ 20 — Дом З. Г. Чернышева, XVII—XVIII веков. Во дворах между Старой Басманной, д. 20 и Гороховским переулком сохранилась деревянная старомосковская застройка.
№ 20 к. 1 — Дом кооператива «Бауманский строитель», начало 1930-х гг. Ранее на этом месте стояла табачно-гильзовая фабрика Бостанжогло, а до нее — шелковая мануфактура.
№ 22 — Усадебный дом А. В. Сухово-Кобылина (арх. Н. Г. Лазарев, 1907 г.)
№ 30 (угол Токмакова переулка) — дом, где жил и работал Ф. С. Рокотов.
№ 32 — Деревянная усадьба на каменном подклете (арх. Г. П. Пономарев, 1807—1821, 1879 гг.).
№ 34 — Усадьба XVIII—XIX веков. В одном из корпусов с 1819 г. расположена Старобасманная аптека.
№ 36 — Деревянный дом П. В. Кетчер, памятник истории и культуры (1810 г.). В 1820-х годах жил В. С. Пушкин. Образец типовой послепожарной застройки Москвы.

**Учреждения**
**ЗАО «ТЛС-ГРУП»**
**Юридический адрес: 105082, Москва, ул. Ф. Энгельса, д. 75, стр. 1**
**Фактический адрес для проезда: ул. Бакунинская, д. 84.**

# Порядок проведения налоговых проверок в 2011 году

| Камеральная налоговая проверка | Выездная налоговая проверка | Производство по иным налоговым правонарушениям |
|---|---|---|
| **Основание проверки** | | |
| Представленная налоговая декларация (расчет) и приложенные к ней документы (ст. 88 НК РФ). | Решение о назначении выездной налоговой проверки (ст. 89 НК РФ). | Обнаружение фактов, свидетельствующих о нарушениях налогового законодательства, предусматривающих ответственность в соответствии со ст.ст. 116—119.1, 125—129.2, 132—135 НК РФ (ст. 101.4 НК РФ). |
| **Срок и порядок проведения проверки** | | |
| 3 месяца со дня представления налоговой декларации (расчета) (п. 2 ст. 88 НК РФ).<br>В случае выявления ошибок, противоречий налоговый орган обязан уведомить об этом налогоплательщика, потребовать предоставить в течение 5 рабочих дней пояснения или внести исправления в установленный срок (п. 3 ст. 88 НК РФ).<br>Если проводится проверка налоговой декларации по НДС, в которой заявлено право на возмещение налога или по налогам, связанным с использованием природных ресурсов, то налоговый орган вправе потребовать у налогоплательщика дополнительные документы (п. 8, п. 9 ст. 88, ст. 172 НК РФ).<br>Если налогоплательщик уточняет налоговую декларацию, проверка начинается с нуля. | 2 месяца со дня вынесения решения[1] о назначении выездной налоговой проверки юридического лица (п. 6 ст. 89 НК РФ). Указанный срок может быть продлен[1] до 4 месяцев, а в исключительных случаях - до 6 месяцев.<br>1 месяц со дня вынесения решения[1] о назначении самостоятельной выездной налоговой проверки филиала или представительства юридического лица (п. 7, 8 ст. 89 НК РФ).<br>Выездная налоговая проверка может быть приостановлена на срок до 6 месяцев в случаях, указанных в п. 9 ст. 89 НК РФ, в том числе, при истребовании[2] дополнительных документов.<br>О проведенной проверке вручается справка 3 (п. 15 ст. 89 НК РФ). | В течение 10 рабочих дней со дня обнаружения налогового правонарушения налоговый орган составляет акт[7] о выявленных правонарушениях (п. 1 ст. 101.4 НК РФ). |
| **Акт налоговой проверки** | | |
| В случае установления налоговым органом факта совершения налогового правонарушения должен быть составлен акт проверки[1] в течение 10 рабочих дней с даты окончания проведения камеральной проверки и вручен под расписку налогоплательщику (п. 5 ст. 88, абз. 2 п. 1, п. 5 ст. 100 НК РФ). | Акт[1] составляется в течение 2 месяцев со дня составления справки о проведенной выездной налоговой проверке и вручается под расписку налогоплательщику (п.1, 5 ст. 100 НК РФ). | Акт должен быть составлен не позднее одного рабочего дня, следующего за днем обнаружения должностным лицом соответствующих фактов (Письмо Минфина России от 22.01.2009 № 03-02-08-7).<br>Акт[7] вручается лицу, совершившему налоговое правонарушение, под расписку или направляется по почте заказным письмом. В последнем случае датой вручения этого акта считается шестой день, считая с даты его отправки (п. 4 ст. 101.4 НК РФ). |
| **Письменные возражения** | | |
| В случае несогласия с фактами, изложенными в акте налоговой проверки, налогоплательщик может предоставить письменные возражения (пояснения) в течение 15 рабочих дней со дня получения акта налоговой проверки (п. 6 ст. 100 НК РФ). | | В случае несогласия с фактами, изложенными в акте выявленных правонарушений, налогоплательщик может предоставить письменные возражения (пояснения) в течение 10 рабочих дней со дня получения акта (п. 5 ст. 101.4 НК РФ). |
| **Решение по результатам налоговой проверки [3]** | | |
| Рассмотрение материалов налоговой проверки и вынесение решения налоговым органом производится в течение 10 рабочих дней со дня истечения срока представления возражений налогоплательщиком, но может быть продлен на срок не более чем на один месяц (п. 1 ст. 101 НК РФ).<br>При рассмотрении материалов дела налоговым органом налогоплательщик или его представитель вправе присутствовать и давать свои объяснения. О месте и времени рассмотрения материалов налоговой проверки налоговый орган обязан уведомить налогоплательщика (п. 2, п. 4 ст. 101 НК РФ). | | В течение 10 рабочих дней со дня истечения срока, предусмотренного на представление налогоплательщиком возражений. При рассмотрении материалов дела налоговым органом налогоплательщик или его представитель вправе присутствовать и давать свои объяснения. О месте и времени рассмотрения материалов налоговой проверки налоговый орган обязан уведомить налогоплательщика (п. 7 ст. 101.4 НК РФ). |
| По результатам рассмотрения выносится решение:<br>1) о проведении дополнительных мероприятий налогового контроля в срок, не превышающий 1 месяц (истребование дополнительных документов, проведение экспертизы, допрос свидетелей) (п. 6 ст. 101 НК РФ);<br>2) о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения (п. 7 ст. 101 НК РФ);<br>3) об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения (п. 7 ст. 101 НК РФ). | | По результатам рассмотрения выносится решение:<br>1) о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения (п. 8 ст. 101.4 НК РФ);<br>2) об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения (п. 8 ст. 101.4 НК РФ). |
| **Вступление в силу решения налогового органа** | | |
| Решение налогового органа должно быть вручено налогоплательщику в течение 5 рабочих дней со дня его внесения и вступает в силу по истечении 10 рабочих дней со дня вручения данного решения (п. 9 ст. 101 НК РФ). В случае если решение вручить невозможно, оно направляется налогоплательщику по почте заказным письмом и считается полученным по истечении шести дней с даты направления заказного письма.<br>Исключением является случай апелляционного обжалования этого решения в вышестоящий орган в течение 10 дней с даты вручения оспариваемого решения. Указанное решение вступит в силу только после его утверждения вышестоящим органом (п. 9 ст. 101, ст. 101.2 НК РФ). | | Решение вступает в силу в момент его принятия. Налоговый кодекс не предусматривает срок, в течение которого налоговый орган должен исполнить обязанность по вручению принятого решения. Так как копия решения вручается вместе с требованием об уплате пеней и штрафа, то указанные документы должны быть вручены налогоплательщику в течение 3 месяцев со дня вынесения решения о привлечении к налоговой ответственности (п. 1 ст. 70, п. 11 ст. 101.4 НК РФ). |
| **Обеспечительные меры, принимаемые налоговым органом [4, 8]** | | |
| Вне зависимости от факта вступления в силу решения, налоговый орган вправе применить обеспечительные меры (запретить компании продавать свое имущество, приостановить операции по счету), если у него есть достаточные основания полагать, что непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным в дальнейшем исполнение данного решения или взыскание недоимки, пеней и штрафов. В п. 10 ст. 101 НК РФ предусмотрена последовательность применения налоговым органом обеспечительных мер.<br>Решение о принятии обеспечительных мер принимает руководитель налогового органа или его заместитель. Вступает в силу со дня его вынесения и действует до даты исполнения решения о привлечении к налоговой ответственности или его отмены судом, вышестоящим органом или органом, вынесшим данное решение (п. 10 ст. 101 НК РФ).<br>Копия решения о принятии (об отмене) обеспечительных мер в течение 5 рабочих дней после дня его вынесения вручаются налогоплательщику под расписку или передаются иным способом, свидетельствующим о дате получения налогоплательщиком соответствующего решения (п. 13 ст. 101 НК РФ). | | Обеспечительные меры в форме приостановления операций по счетам в банках налогоплательщика и арест имущества налогоплательщика осуществляются на основании решения налогового органа, принятого в общем порядке в соответствии со ст. ст.76, 77 НК РФ. |
| **Обжалование решения налогового органа в вышестоящий орган** | | |
| Срок обжалования решения, не вступившего в силу, в вышестоящий орган - 10 рабочих дней со дня вручения оспариваемого решения налогоплательщику (п. 9 ст. 101, п. 2 ст. 139 НК РФ).<br>Апелляционная жалоба подается через орган, который вынес оспариваемое решение. Налоговый орган, получивший жалобу, обязан в течение 3-х рабочих дней со дня поступления жалобы, направить ее со всеми материалами дела в вышестоящий орган (ст. 101.2, ст. 139 НК РФ).<br>Вступившее в законную силу решение может быть обжаловано в общем порядке в вышестоящий орган путем подачи жалобы в течение 1 года со дня вынесения данного решения (п. 2 ст. 139 НК РФ). | | Апелляционный порядок обжалования решения о привлечении организации к налоговой ответственности не применяется, так как решение налогового органа вступает в силу в момент его вынесения. В решении о привлечении к налоговой ответственности указывается срок, в течение которого оно может быть обжаловано, но не менее 3-х месяцев со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своих прав (п. 9 ст. 101.4, п. 2 ст. 139 НК РФ). |
| **Обжалование решения налогового органа в судебном порядке** | | |
| Заявление о признании решения налогового органа недействительным (обжаловании действий, бездействий) может быть подано налогоплательщиком в суд только после обжалования этого решения в вышестоящем налоговом органе в апелляционном порядке в течение 3 месяцев со дня, когда налогоплательщику стало известно о вступлении в силу оспариваемого решения (п. 5 ст. 101.2 НК РФ, п. 4 ст. 198 АПК РФ). | | Заявление о признании решения налогового органа недействительным (обжаловании действий, бездействий) может быть подано налогоплательщиком в суд в течение 3 месяцев со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своих прав (ст. 138 НК РФ, п. 4 ст. 198 АПК РФ). |
| Пропущенный по уважительной причине срок подачи заявления может быть восстановлен судом.<br>Рассматривается заявление арбитражным судом по месту нахождения ответчика и в срок не более 3 месяцев с даты поступления указанного заявления с возможным продлением до 6 месяцев (ст. 35, п. 1 ст. 200 АПК РФ).<br>Судебное обжалование не приостанавливает действия налогового решения, поэтому целесообразно обратиться в суд с ходатайством о принятии обеспечительных мер (например, ходатайство о запрещении налоговому органу взыскивать налог и санкцию до конца спора) (гл. 8 АПК РФ). | | |

| Исполнение решения налогового органа | |
|---|---|
| **Требование об уплате налога, пеней, штрафа[4]**<br>Требование по результатам проверки вручается налогоплательщику в течение 10 рабочих дней с даты вступления в силу решения налогового органа (п. 2 ст. 70 НК РФ). | **Требование об уплате пеней, штрафа[4]**<br>Требование об уплате пени, штрафа должно быть направлено налогоплательщику в течение 10 дней со дня вынесения решения о привлечении к налоговой ответственности (п. 2 ст. 70, п. 10 ст.101.4 НК РФ). |
| Срок исполнения требования 8 рабочих дней с даты получения требования, если более продолжительный срок исполнения не установлен в требовании (ст. 69, 70, п. 3 ст. 101.3 НК РФ).<br>Если в течение 2 месяцев со дня истечения срока исполнения требования об уплате налога, пени, штрафа налогоплательщик полностью не погасил указанную в данном требовании недоимку, размеры которой позволяют предполагать факт совершения нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления, налоговые органы обязаны в течение 10 рабочих дней со дня выявления указанных обстоятельств направить материалы в органы внутренних дел для решения вопроса о возбуждении уголовного дела (п. 3 ст. 32 НК РФ)[5]. | |
| **Инкассовое поручение на принудительное списание денежных средств с расчетного счета налогоплательщика**<br>Решение[6] о принудительном взыскании налога и пени за счет денежных средств на счетах налогоплательщика принимается в течение 2 месяцев со дня окончания срока, указанного в требовании об уплате налога, пени, штрафа. Указанное решение вручается налогоплательщику в течение 6 рабочих дней с даты его вынесения. В случае пропуска 2-х месячного срока со дня окончания срока исполнения требования, налоговый орган вправе подать в течение 6 месяцев со дня истечения срока исполнения требования заявление в суд о взыскании суммы налога, пени, штрафа (п. 3 ст. 46 НК РФ).<br>Одновременно налоговым органом может быть принято решение о приостановлении операций по счетам[4] (п. 8 ст. 46, ст. 76 НК РФ).<br>Порядок взыскания распространяется, в том числе, и на налоговых агентов. | |
| **Постановление о взыскании налога, пени и штрафа за счет имущества налогоплательщика**<br>Если денежных средств на счетах налогоплательщика недостаточно или отсутствуют, то налоговый орган вправе взыскать налог, пени или штраф за счет иного имущества налогоплательщика путем вынесения решения о взыскании налога, пени, штрафа или сбора за счет имущества[6]. Указанное решение может быть вынесено в течение 1 года с даты истечения срока, указанного в требовании об уплате налога, пени или штрафа (п. 1 ст. 47 НК РФ). В случае его пропуска налоговый орган вправе подать в течение 2 лет со дня истечения срока исполнения требования заявление в суд о взыскании суммы налога.<br>На основании вынесенного решения составляется постановление о взыскании суммы долга за счет имущества[6], которое должно быть направлено для исполнения судебному приставу-исполнителю в течение 3 рабочих дней с даты вынесения решения (п. 1 ст. 47 НК РФ), но не позднее 6 месяцев (п. 6 ст. 21 Закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»).<br>Исполнительные действия по исполнению постановления судебным приставом-исполнителем должны быть совершены в течение 2 месяцев со дня поступления исполнительного документа (п. 4 ст. 47 НК РФ).<br>Правила распространяются, в том числе, и на налогового агентов. | |
| **Судебное взыскание налога, пени или штрафа*** | |
| Налоговый орган может обратиться в суд с иском о взыскании с налогоплательщика (налогового агента) сумм налога, пени и штрафа в течение 6 месяцев после истечения срока исполнения требования об уплате налога, пени, штрафа или сбора. Данный срок не является пресекательным (п. 3 ст. 46 НК РФ).<br>В том числе, налоговый орган вправе подать заявление в суд о взыскании сумм налога в течение 6 месяцев со дня истечения срока исполнения требования в случае пропуска 2-х месячного срока со дня окончания срока исполнения требования для вынесения решения о принудительном взыскании налога за счет денежных средств (п. 3 ст. 46 НК РФ).<br>А также в течение 2 лет со дня истечения срока исполнения требования, в случае пропуска годичного срока с даты истечения срока исполнения требования для вынесения решения о взыскании налога за счет имущества налогоплательщика (п. 1 ст. 47 НК РФ). | |

1 Форма утверждена Приказом ФНС России от 25.12.2006 № САЭ-3-06/892@, от 07.05.2007 №ММ-3-06/281@
2 Форма утверждена Приказом ФНС России от 06.03.2007 № ММ-3-06/106@
3 Форма утверждена Приказом ФНС России от 31.05.2007 № ММ-3-06/338@
4 Форма утверждена Приказом ФНС России от 01.12.2006 № САЭ-3-19/825@
5 Приказ МВД РФ № 495, ФНС России от 30.06.2009 № ММ-7-2-347
6 Приказ ФНС России от 14.05.2007 № ММ-3-19/293@
7 Приказ ФНС России от 13.12.2006 № САЭ-3-06/860@
8 Приказ МНС РФ от 31.07.2002 № БГ-3-29/404

* не рассматриваются случаи судебного взыскания сумм налога, пени, штрафа с налогоплательщика - физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем.

**материал подготовила Марьяна Дорож,**
**ведущий юрисконсульт компании «ТЛС-ПРАВО»**



Издается с 2000 года
ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ ДЛЯ СОВРЕМЕННОГО БУХГАЛТЕРА
www.glavkniga.ru
ГЛАВНАЯ КНИГА
КонсультантПлюс
Два раза в месяц на 96 страницах:
Горячие бухгалтерские новости и их последствия.
Рекомендации по заполнению отчетности.
Расчеты с работниками в нестандартных ситуациях.
Разъяснения чиновников по спорным вопросам.
Аргументы для убеждения начальника, сотрудников, контрагентов.
Планы законодателей, влияющие на работу бухгалтера.
Подписка на журнал «Главная Книга»
Льготная подписка в Московском центре правовой поддержки «ТЛС-ГРУП» (включая стоимость доставки менеджером)
Подписка в Федеральном почтовом каталоге Агентства «РОСПЕЧАТЬ» (без стоимости доставки)
на II полугодие 2011 года
3 927,00 рублей
4 620,00 рублей
Узнайте подробнее об условиях льготной подписки на журнал «Главная Книга» в компании «ТЛС-ГРУП»
(495) 956 42 22 | www.tls-cons.ru
ТЛСГРУП Московский центр правовой поддержки
на правах рекламы

МОСКОВСКИЙ ЦЕНТР
ПРАВОВОЙ ПОДДЕРЖКИ
«ТАС-ГРУП»

ДЕПАРТАМЕНТ
ОБУЧЕНИЯ КЛИЕНТОВ
(495) 730-7171
www.tls-cons.ru / seminar@tls-cons.ru

«ГОРЯЧАЯ ЛИНИЯ»
ИНФОРМАЦИОННО-
АНАЛИТИЧЕСКОЙ ПОДДЕРЖКИ
(495) 956-4222
www.tls-cons.ru / tls@tls-cons.ru

«ГОРЯЧАЯ ЛИНИЯ»
ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОДДЕРЖКИ
(495) 730-5222
www.tls-cons.ru / consad@tls-cons.ru

КОМПАНИЯ «ТАС-ПРАВО»
(495) 730-7117
www.tls-pravo.ru / info@tls-pravo.ru

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ЦЕНТР
ДЕЛОВОГО РАЗВИТИЯ
«АЭФ-КОНСАЛТ»
(495) 737-4949
www.aefk.ru / seminars@aefk.ru