ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ

# ПРАВО СОВЕТНИК

ЮРИСТУ
БУХГАЛТЕРУ
КАДРОВИКУ

№3
март 2013 [21]

## ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

О перспективах института судебных представителей в России

### УЧЕТ РАСХОДОВ НА РАЗМЕЩЕНИЕ РЕКЛАМЫ

Об особенностях учета расходов на различные виды рекламы читайте в рубрике «В мире бухгалтерии»

### ЗАПРЕТЫ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Какие условия договора способны привести к ограничению конкуренции, читайте в рубрике «Юридический клуб»

### МЕНЬШЕ ЗНАЕШЬ — ЛУЧШЕ СПИШЬ

Может ли работник отказаться от допуска к информации, составляющей коммерческую тайну, читайте в рубрике «Кадры решают»

# ДОРОГИЕ ЧИТАТЕЛЬНИЦЫ И ЧИТАТЕЛИ!

Мы поздравляем всю нашу женскую аудиторию с праздником 8 марта! Этот праздник приносит нам весну, мы расцветаем, как сама природа! Сколько красивых девушек, женщин, даже дам преклонного возраста появляется на улицах города! Используйте этот праздник для собственного преображения, пусть природа вдохнет в вас новые силы и желание любви, радости, счастья! Помните, что счастье дается лишь тем, кто хочет быть счастливым! Берегите себя и своих близких, пусть ваши дети не знают огорчений и не доставляют их вам.

В этом номере публикуются материалы сугубо деловые. Ведь женщины сегодня — это основная и ударная производственная сила нашего общества.

В рубрике «В мире бухгалтерии» вы найдете материал о правильном письменном документарном оформлении передачи товара по договору поставки. Момент перехода права собственности очень важен для фиксации исполнения обязательств по договору и исключения дальнейших взаимных претензий сторон.

В рубрике «Юридический клуб» Наталия Агешкина исследует законодательство, которое регулирует допустимый уровень шума, который имеют право производить компании, занимающие площади в жилых домах.

В номере вы увидите материалы о запретах антимонопольного законодательства, интересные размышления нашего нового автора Марии Гордиенко о перспективах развития института представительства в арбитражном суде.

В рубрике «Кадры решают» статья Владимира Дворецкого на животрепещущую тему о возможности прослушивания телефонных разговоров и перлюстрации электронной почты на работе. Материал будет интересен и полезен как работнику, так и работодателю.

Информацию о том, как в 2013 году управляться с УСН, вы узнаете, прочитав материал в рубрике «Инструментарий».

На сладкое — портретная галерея. Мы решили напомнить нашим читателям о том, какие интересные, великие женщины были в истории человечества. Имена их на слуху у каждого, но чем именно они знамениты, мы уже забываем. В веселой форме мы напомним вам о них, а еще о том, что все женщины на Земле — великие, потому что на них держится мир.

Еще раз с праздником вас, дорогие читательницы!
Приятного и полезного вам чтения.

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

Ежемесячный
практический журнал
№ 3 март 2013

Главный редактор:
Елена Корнеева

Выпускающий редактор:
Мария Ватутина

Редакторская группа:
Ольга Болотова
Наталья Троицкая
Регина Шулькина
Редактор–корректор:
Марина Шитова

Дизайн, верстка:
Юлия Насеткина

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 «ФРЕЙГ»
143400, Московская обл,
Пушкинский р-н,
п. Зеленоградский,
ул. Туристов, д. 1В,
тел.: (496) 531-09 85

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
**№ 3 март** 2013

## СОДЕРЖАНИЕ

**НОВОСТИ ПРАВА** 4

4 ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

6 СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

**В МИРЕ БУХГАЛТЕРИИ** 8

**ИДЕАЛЬНЫЙ БУХГАЛТЕР**

8 УЧЕТ РАСХОДОВ НА РАЗМЕЩЕНИЕ РЕКЛАМЫ
Светлана Уткина

**НА ПРАКТИКЕ**

12 К КОМУ УЕХАЛ ТОВАР?
Марьяна Дорож

**ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ**

16 КОРРЕКТИРОВКА НДС У ПРОДАВЦА И ПОКУПАТЕЛЯ ПРИ ВОЗВРАТЕ ТОВАРА, ПРИНЯТОГО НА УЧЕТ
Евгения Афонина

**ЮРИДИЧЕСКИЙ КЛУБ** 20

**СТРАТЕГИЯ**

20 ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ. ПРОБЛЕМЫ ВВЕДЕНИЯ ИНСТИТУТА ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ СУДЕБНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ
Мария Гордиенко

**СУД ДА ДЕЛО**

24 ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ЗА НАРУШЕНИЕ ТИШИНЫ И ПОКОЯ ГРАЖДАН
Наталия Агешкина

28 ЗАПРЕТЫ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
Нина Скляр

**ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ**

32 УСЛОВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА ПОДРЯДА

33 КАК ДОКАЗЫВАЕТСЯ ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА ПО ЭЛЕКТРОННОЙ ПЕРЕПИСКЕ
Наталья Михайлова





## СОДЕРЖАНИЕ

**КАДРЫ РЕШАЮТ** 34

**УПРАВЛЕНИЕ ПЕРСОНАЛОМ**

34 ПРОБЛЕМЫ ЗАКОННОСТИ ПРОСЛУШИВАНИЯ ТЕЛЕФОННЫХ ПЕРЕГОВОРОВ НА РАБОЧИХ МЕСТАХ
Владимир Дворецкий

**ТРУДОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ**

38 ВПРАВЕ ЛИ РАБОТНИК ОТКАЗАТЬСЯ ОТ ДОПУСКА К ИНФОРМАЦИИ, СОСТАВЛЯЮЩЕЙ КОММЕРЧЕСКУЮ ТАЙНУ?
Петр Прусаков

**ВОПРОСЫ-ОТВЕТЫ**

42 ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ НАДОМНОЙ РАБОТЫ: ОБЯЗАННОСТЬ ИЛИ ПРАВО РАБОТОДАТЕЛЯ?

43 ОТПУСК ЗА СВОЙ СЧЕТ НА ВРЕМЯ ПРОХОЖДЕНИЯ СРОЧНОЙ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ
Нина Скляр

**КОНФЕРЕНЦ- ЗАЛ** 44

**КРУГЛЫЙ СТОЛ**

44 РАСПИСАНИЕ СЕМИНАРОВ

**ИНСТРУМЕНТАРИЙ** 48

48 КОНСУЛЬТАНТ ПЛЮС: УСН С 2013 ГОДА
Регина Шулькина

**ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В СХЕМАХ** 53

53 ИНОСТРАННЫЕ РАБОТНИКИ В 2013 ГОДУ
Марьяна Дорож

**ИНТЕЛЛЕКТУАЛ** 56

56 НЕВЕРОЯТНЫЕ И НЕДОСЯГАЕМЫЕ
Мария Ватутина

### ЧИТАЙТЕ В СЛЕДУЮЩЕМ НОМЕРЕ ЖУРНАЛА

**Преддоговорная подготовка к сделке**

В апрельском номере читайте первую часть статьи Елены Бобровской о заключении договоров: методический полный разбор всех этапов договорной работы. Эта часть статьи посвящена преддоговорной работе: проверке контрагента, согласованию проекта, проверке полномочий представителей сторон.

**Порядок заполнения декларации физическим лицом по итогам 2012 года**

В канун срока подачи деклараций мы публикуем материал, который поможет заполнить декларацию о доходах физического лица.

При перепечатке материалов журнала ссылка на «ПРАВОсоветник» обязательна. Рукописи не рецензируются и не возвращаются. Мнение редакции может не совпадать с точкой зрения авторов публикаций. Редакция оставляет за собой право использовать опубликованные статьи в других изданиях, в том числе в электронных базах данных.
За содержание рекламы ответственность несут рекламодатели. По вопросам размещения рекламы обращайтесь в редакцию по телефону: +7 (495) 737-4747 (добавочный 1199) или по электронному адресу: art@teleserv.ru

# ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

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

## Стоимость страхового года в 2013 году

Стоимость страхового года на 2013 год составляет 16 239 руб. 60 коп. исходя из тарифа страховых взносов в Пенсионный фонд РФ, установленного ч. 2 ст. 12 Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования», и минимального размера оплаты труда, установленного Федеральным законом «О минимальном размере оплаты труда» на 1 января 2013 года.

*Постановление Правительства РФ от 17.01.2013 № 8 «О стоимости страхового года на 2013 год»*
*Начало действия документа — 31.01.2013*

## Предельная величина базы для начисления страховых взносов

Предельная величина базы для начисления страховых взносов в государственные внебюджетные фонды, предусмотренная ч. 4 ст. 8 Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования», подлежит индексации с 1 января 2013 года в 1,11 раза с учетом роста средней заработной платы в РФ. Для плательщиков страховых взносов в государственные внебюджетные фонды база для начисления страховых взносов с учетом ее индексации составляет в отношении каждого физического лица сумму, не превышающую 568 000 руб. нарастающим итогом с 1 января 2013 года.

*Постановление Правительства РФ от 10.12.2012 № 1276 «О предельной величине базы для начисления страховых взносов в государственные внебюджетные фонды с 1 января 2013 г.»*

*Начало действия документа — 01.01.2013*

## Порядок привлечения к ответственности налогоплательщиков за непредставление налоговой отчетности

Непредставление налогоплательщиком в установленный срок налоговой декларации в налоговый орган по месту учета влечет в соответствии с п. 1 ст. 119 НК РФ взыскание штрафа в размере 5% неуплаченной суммы налога, подлежащей уплате (доплате) на основании этой декларации, за каждый полный или неполный месяц со дня, установленного для ее представления, но не более 30% указанной суммы и не менее 1 000 руб.

Непредставление в установленный срок налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) в налоговые органы документов и (или) иных сведений, предусмотренных НК РФ и иными актами законодательства о налогах и сборах, если такое деяние не содержит признаков налоговых правонарушений, предусмотренных ст. 119 и 129.4 НК РФ, влечет в соответствии с п. 1 ст. 126 НК РФ взыскание штрафа в размере 200 руб. за каждый непредставленный документ.

Нарушение установленных законодательством о налогах и сборах сроков представления налоговой декларации в налоговый орган по месту учета влечет в соответствии со ст. 15.5 КоАП РФ предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 300 до 500 руб.

*Письмо ФНС России от 18.12.2012 № АС-4-2/21574 «О направлении для сведения и использования в работе»*

## Об организации работы по переходу налогоплательщиков на уплату ЕНВД в добровольном порядке

Организации или индивидуальные предприниматели, изъявившие желание перейти на уплату ЕНВД, подают в налоговые органы в течение 5 дней со дня начала применения системы налогообложения в виде ЕНВД заявление о постановке на учет в качестве налогоплательщика единого налога.

Если организацией (индивидуальным предпринимателем) применялась система налогообложения в виде ЕНВД, в том числе представлялись в налоговый орган налоговые декларации по ЕНВД, но не было подано заявление о постановке на учет в налоговом органе в качестве налогоплательщика ЕНВД, то при изъявлении этим лицом желания продолжить в 2013 году уплачивать единый налог следует подать заявление о постановке на учет в налоговом органе в качестве налогоплательщика ЕНВД, указав в заявлении дату начала применения системы налогообложения в виде ЕНВД, соответствующую дате начала первого налогового периода, за который представлялась в этот налоговый орган налоговая декларация по ЕНВД.

Если указанной организацией (индивидуальным предпринимателем) заявление о постановке на учет в качестве налогоплательщика ЕНВД не будет подано в налоговый орган до представления в 2013 году налоговой декларации по ЕНВД за первый налоговый период, и налоговый орган не будет уведомлен о переходе этого лица на упрощенную систему налогообложения или патентную систему налогообложения, то эта организация (индивидуальный предприниматель) признается с 2013 года налогоплательщиком, применяющим общий режим налогообложения.

*Письмо ФНС России от 29.12.2012 № ЕД-4-3/22653@ «Об организации работы по переходу налогоплательщиков на уплату ЕНВД в добровольном порядке»*

## Предельный размер среднего дневного заработка для исчисления пособия по беременности и родам, ежемесячного пособия по уходу за ребенком, по страховым случаям, наступившим в 2013 году

Средний дневной заработок для исчисления пособий не может превышать величину, определяемую путем деления на 730 суммы предельных величин базы для начисления страховых взносов в Фонд социального страхования РФ, установленных в соответствии с Федеральным законом от 24.07.2009 № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» на два календарных года, предшествующих году наступления соответствующего отпуска по беременности и родам, отпуска по уходу за ребенком.

Таким образом, предельный размер среднего дневного заработка для исчисления пособия по беременности и родам, ежемесячного пособия по уходу за ребенком, по страховым случаям, наступившим в 2013 году, составляет 1335,62 руб. ((463000,00 + 512000,00) / 730).

Учитывая нормы ч. 1 ст. 11.2 и ч. 5.1 ст. 14 Федерального закона от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством», предельный размер ежемесячного пособия по уходу за ребенком в 2013 году составляет 16241,14 руб.

*Письмо ФСС РФ от 11.01.2013 № 15-03-18/12-169 «О порядке назначения, исчисления и выплаты пособия по беременности и родам и ежемесячного пособия по уходу за ребенком в 2013 году»*

## Транспортная накладная применяется по утвержденной форме

Согласно п. 2 ст. 785 ГК РФ заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или ГК РФ).

На основании п. 6 Правил перевозок грузов автомобильным транспортом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.04.2011 № 272, в соответствии с Федеральным законом от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» оформление транспортной накладной, составленной грузоотправителем (если иное не предусмотрено договором перевозки груза) по форме согласно Приложению № 4, необходимо для подтверждения заключения договора перевозки груза.

*Письмо Минфина России от 28.01.2013 № 03-03-06/1/36*

# СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

**Обзор подготовила Нина Скляр,
старший юрисконсульт ООО «ТЛС-ПРАВО»**

### О взыскании компенсации за нарушение права на исполнение решения суда в разумный срок

Как усматривается из материалов дела, вступившее в законную силу решение суда не исполнялось налоговым органом и судебным приставом-исполнителем более шести лет не по вине взыскателя, неоднократно инициировавшего в суде процессы о наложении штрафа, признании незаконным бездействия указанных органов, неоправданно затягивающих процедуру исполнения судебного акта.

В данной ситуации общество обладает правом на обращение в арбитражный суд с требованием о присуждении ему соответствующей компенсации. Возложение на общество как взыскателя бремени, связанного с повторным предъявлением исполнительного документа, его пересылкой в иной компетентный орган, противоречит законодательству Российской Федерации и ущемляет право выигравшей стороны на исполнение судебного акта в разумный срок.

Исполнение судебного акта является публичной обязанностью государства, в связи с чем именно на государственных органах, ответственных за исполнение решения суда, лежит обязанность по своевременному совершению действий, направленных на удовлетворение интересов взыскателя.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 11.12.2012 № 10237/04 по делу
№ А40-45316/03-117-526*

### Изменение организационно-правовой формы ТОО на ООО не является реорганизацией

Изменение организационно-правовой формы товарищества с ограниченной ответственностью на общество с ограниченной ответственностью не является реорганизацией, а представляет собой приведение учредительных документов юридического лица в соответствие с положениями законодательства.

С учетом названных обстоятельств общество не может считаться созданным в указанный период в результате реорганизации товарищества. Деятельность товариществ с ограниченной ответственностью до 1997 года регламентировалась Законом РСФСР от 25.12.1990 № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности», который не предусматривал требований к минимальному размеру уставного капитала. Следовательно, вывод инспекции о несоответствии изменений, связанных с уменьшением уставного капитала общества, положениям п. 1 ст. 20 Закона об обществах с ограниченной ответственностью ошибочен.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 04.12.2012 № 8616/12 по делу
№ А17-4033/2011*

### Выводы налогового органа об отсутствии реального выполнения работ не требуют заявления самостоятельного требования о признании сделки ничтожной

Для обеспечения поступления в бюджет налогов в полном объеме налоговый орган вправе, руководствуясь ст. 170 ГК РФ, предъявить требование о признании совершенных налогоплательщиком сделок недействительными.

Вместе с тем, поскольку ничтожные сделки являются недействительными независимо от признания их таковыми судом, оценка налоговых последствий финансово-хозяйственных операций, совершенных во исполнение сделок, квалифицируемых в качестве ничтожных, может быть произведена налоговым органом в порядке, предусмотренном налоговым законодательством (пп. 3 п. 2 ст. 45 НК РФ). Таким образом, обращение инспекции в суд с требованием о признании сделки недействительной по основанию ее совершения от имени общества неустановленным лицом выходит за рамки полномочий налогового органа, а заявленный иск не подлежит удовлетворению.

Целью обращения инспекции в суд с требованием о признании спорной сделки недействительной являлось доказывание факта ее несовершения и отсутствия реального выполнения работ со стороны общества. Однако указанные выводы, сделанные на основе установленных в ходе налоговой проверки обстоятельств, свидетельствующих, по мнению инспекции, об отсутствии у общества реальной возможности выполнения работ, могли быть сделаны при рассмотрении материалов налоговой проверки вне зависимости от признания спорной сделки ничтожной и в дальнейшем проверены судом в рамках налогового спора при оспаривании вывода налогового органа о получении обществом необоснованной налоговой выгоды.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 06.11.2012 № 8728/12 по делу
№ А56-44428/2010*

### Налогоплательщик вправе исчислять земельный налог с учетом измененного вида разрешенного пользования с месяца внесения изменений в кадастр

После внесения изменений в государственный кадастр недвижимости об изменении вида разрешенного использования общество для исчисления налоговой базы по земельному налогу применило кадастровую стоимость земельного участка с учетом измененного вида использования с месяца внесения изменений в кадастр.

На основании п. 1 ст. 391 НК РФ судами апелляционной и кассационной инстанций был сделан вывод, что сумма земельного налога, подлежащая уплате за 2010 год, должна определяться исходя из кадастровой стоимости земельных участков по состоянию на 01.01.2010 без учета изменения кадастровой стоимости в течение налогового периода, установленного п. 1 ст. 393 НК РФ в один год.

ВАС РФ указал, что отсутствие в главе 31 НК РФ нормы, регулирующей определение налоговой базы по земельному налогу при изменении вида разрешенного использования земельных участков, не препятствует налогоплательщику исчислять налог с учетом кадастровой стоимости, рассчитанной за соответствующий период исходя из измененного вида разрешенного использования.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 06.11.2012 № 7701/12 по делу
№ А46-10030/2011*

### Спор из договора поручительства, заключенного физическим лицом — единственным участником общества, подведомственен арбитражному суду

Спор, вытекающий из договора поручительства, заключенного физическим лицом — единственным учредителем (участником) общества в целях обеспечения сделки этого общества, имеющей экономический характер, может иметь экономический характер.

ВАС РФ указал, что поскольку в силу ч. 1 ст. 27 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, правильное решение вопроса о подведомственности дела зависит от выяснения имеющих значение обстоятельств: правового статуса гражданина в отношении других участников спора; наличия (отсутствия) экономического интереса физического лица в осуществлении тех или иных юридически значимых действий по договорам, заключенным юридическим лицом.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 13.11.2012 № 9007/12 по делу
№ А40-63017/11-23-510*

### ВАС РФ разъяснил критерии применения повышающего коэффициента для основных средств, работающих в условиях повышенной сменности

Пунктом 7 ст. 259 НК РФ установлено, что в отношении амортизируемых основных средств, используемых для работы в условиях агрессивной среды и (или) повышенной сменности, к основной норме амортизации налогоплательщик вправе применять повышающий коэффициент, но не выше 2.

НК РФ не содержит определения понятия повышенной сменности. ВАС РФ указал, что целях устранения неопределенности в вопросе правомерности применения налогоплательщиком повышающего коэффициента следует исходить из того, что ускоренная амортизация основных средств в связи с их эксплуатацией в режиме повышенной сменности применяется во всех случаях, кроме машин и оборудования, поименованных в разделе «Машины и оборудование» Классификатора ОК 013-94 как основные средства непрерывных производств.

*Постановление Президиума ВАС РФ
от 20.11.2012 № 7221/12 по делу
№ А40-94475/11-115-295*

# УЧЕТ РАСХОДОВ НА РАЗМЕЩЕНИЕ РЕКЛАМЫ

**Светлана Уткина,**
**финансовый директор ООО «ДОМ.ТВ»**

**Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама — это информация, которая адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, поддержание к нему интереса и продвижение на рынке.**

Объектом рекламы могут быть (п. 2 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ):

- товар;
- средство индивидуализации организации или товара;
- изготовитель или продавец товара;
- результаты интеллектуальной деятельности;
- мероприятие.

Результатами интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации считаются товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, промышленные образцы, изобретения, компьютерные программы, базы данных (ст. 1225 ГК РФ).

А вот способы, формы и средства распространения рекламы могут быть любыми (п. 1 ст. 3 Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ), к примеру рекламный ролик на телевидении или радио, информация о компании, размещенная на чужом интернет-сайте, рекламные объявления в СМИ, информация на рекламных щитах, транспортных средствах, на пунктах их остановки, реклама на стендах, щитах в метро (Письмо Минфина России от 16.10.2008 № 03-03-06/1/588), товары или готовая продукция, размещенные на витринах, в комнатах образцов и демонстрационных залах, на выставках, экспозициях, ярмарках, безадресная рассылка каталогов о товарах по почте (Письмо Минфина России от 03.11.2010 № 03-03-06/1/688).

**Рекламные щиты**

Первое, о чем хотелось бы рассказать, — это рекламные щиты. Устанавливать рекламный щит можно на основании соответствующего разрешения.

За выдачу такого разрешения рекламораспространитель должен заплатить госпошлину (пп. 105 п. 1 ст. 333.33 НК РФ).

Если рекламодатель одновременно является и распространителем рекламы, то он должен заплатить госпошлину, в остальных случаях плательщиком является рекламораспространитель.

Данная точка зрения подтверждена в Письме Минфина России от 10.07.2006 № 03-06-03-03/28.

Помимо уплаты госпошлины необходимо в органах местного самоуправления и в управлении архитектуры и градостроительства получить разрешение на установку рекламных конструкций.

Также, согласно п. 8 ст. 26 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в РФ», установка рекламных конструкций в границах придорожных полос автомобильной дороги допускается при наличии согласия в письменной форме владельца автомобильной дороги, которое содержит технические требования и условия, подлежащие обязательному исполнению лицами, осуществляющими установку рекламных конструкций.

При этом если рекламный щит будет менять изображение, то необходимо согласовывать и платить госпошлину за каждую смену изображения.

Если стоимость рекламного щита превышает 40 000 руб., то в бухгалтерском и налоговом учете он должен учитываться в составе основных средств с начислением амортизации.

До 2012 года применение системы налогообложения в виде ЕНВД было обязательным, если деятельность попадала под перечень видов деятельности, утвержденный местными органами власти.

С 2013 года применение ЕНВД носит добровольный характер.

Но если в целях оптимизации налогообложения вы продолжаете применять ЕНВД, то помните, что:

- если организация занимается распространением и размещением наружной рекламы с использованием рекламных конструкций (кроме конструкций с автоматической сменой изображения и электронных табло), в качестве физического показателя при расчете ЕНВД используется площадь нанесенного на них изображения (в кв. м) (п. 3 ст. 346.29, абз. 32 ст. 346.27 НК РФ);
- если организация размещает рекламу на конструкциях с автоматической сменой изображения, то физическим показателем является площадь экспонирующей поверхности (в кв. м) (п. 3 ст. 346.29, абз. 33 ст. 346.27 НК РФ). Количество сменных изображений, которое имеет конструкция, не имеет значения (Письмо Минфина России от 28.04.2006 № 03-11-04/3/224);
- если организация размещает рекламу на электронном табло, то физическим показателем является площадь его светоизлучающей поверхности (в кв. м) (п. 3 ст. 346.29, абз. 34 ст. 346.27 НК РФ).

Этот показатель не зависит от количества демонстрируемой информации на табло (Письмо Минфина России от 01.02.2005 № 03-06-05-04/14).

**Реклама на вывесках и упаковках**

Второй вопрос, который часто возникает на практике, — является ли рекламой информация, размещенная на вывеске?

Для ответа обратимся к п. 1 ст. 9 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», в котором указано, что продавец обязан довести до покупателя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы.

Поэтому вывеска носит информационный, а не рекламный характер (Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 и Письмо ФАС России от 16.03.2006 № АК/3512).

Такое же мнение распространяется и на информацию, указываемую на упаковке товара.

**Реклама в метро и подземных переходах**

Третье — размещение стендов, щитов в вестибюлях метрополитена и подземных переходах не относится к наружной рекламе.

Это вытекает из самого нахождения рекламы, другими словами, если эта реклама расположена на внешних стенах (крышах, других элементах) строений либо на специальных конструктивных элементах, то она признается наружной рекламой, а внутри помещений — не признается.

Аналогично не признается наружной рекламой реклама внутри электропоездов. Здесь также используется тот аргумент, что деятельность метрополитена отнесена к деятельности сухопутного транспорта.

А реклама на транспортных средствах наружной не признается (ст. 20 Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ). Поэтому при расчете расходов, учитываемых для налогообложения, такая реклама учитывается в пределах норматива (письма Минфина России от 16.10.2008 № 03-03-06/1/588 и от 20.04.2006 № 03-03-04/1/361).

**Реклама на одежде сотрудников**

Размещение на одежде сотрудников фирменного наименования организации также не признается рекламой (Постановление ФАС Московского округа от 25.04.2012 № А40-79873/11-99-360).

**Реклама в терминалах экспресс-оплаты**

Четвертое — это ситуация, когда размещается реклама в терминалах экспресс-оплаты. Такая реклама при расчете налоговой базы по налогу на прибыль может быть учтена только в пределах норматива (1% от выручки без НДС) (Письмо Минфина России от 19.12.2007 № 03-03-05/273).

**Реклама на сайте компании**

Пятое, на чем хотелось бы остановиться, — это сайт компании и размещение на нем рекламы.

Сайт является компьютерной программой, а поэтому разработка сайта — это создание специальной компьютерной программы (ст. 1261 ГК РФ).

Для открытия сайта, кроме разработки, необходимо доменное имя сайта — адрес сайта в Интернете (регистрируется в Региональном сетевом информационном центре (RU-CENTER) или у другого действующего регистратора). Также необходимо оплатить услуги хостинга (аренды места на сервере провайдера).

Если сайт создан сторонней организацией и используется в деятельности, направленной на получение доходов, но его критерии не удовлетворяют требованиям, предусмотренным для нематериальных активов (т. е. организации не принадлежат исключительные права, а срок использования менее 12 месяцев, и сайт создан не для производства продукции (оказания услуг, выполнения работ), управленческих целей), то затраты на создание сайта включаются в состав прочих расходов, связанных с производством и реализацией (пп. 26 п. 1 ст. 264 НК РФ).

При соблюдении условий признания нематериальными активами расходы на создание сайта создают нематериальный актив.

Расходы на размещение рекламы организация вправе учесть в составе расходов на рекламу (п. 4 ст. 264 НК РФ).

Интернет отнесен к телекоммуникационным сетям (ч. 8 ст. 28 Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ), а расходы на рекламу, распространяемую через телекоммуникационные сети, при расчете налога на прибыль не нормируются (абз. 5 п. 4 ст. 264 НК РФ).

В связи с этим все расходы можно учесть в полном объеме (письма Минфина России от 29.01.2007 № 03-03-06/1/41, от 12.03.2006 № 03-03-04/2/54, УФНС России по г. Москве от 26.08.2005 № 20-08/60490).




# УСТНЫЕ И ПИСЬМЕННЫЕ ФИНАНСОВО-ЮРИДИЧЕСКИЕ КОНСУЛЬТАЦИИ

**Финансово-юридические консультации** - анализ хозяйственных ситуаций в рамках гражданского и трудового законодательства с учетом налоговых последствий и отражения в бухгалтерском учете.

**Консультирование проводят специалисты компании «ТЛС-ПРАВО»** - практикующие эксперты в области бухучета; юристы в области налогового, гражданского, трудового и валютного законодательства.

ТЛСПРАВО
Юридическое сопровождение бизнеса

**Финансово-юридические консультации в совокупности освещают вопросы, связанные:**

- с договорными обязательствами (купля-продажа, подряд, возмездное оказание услуг, аренда и т.п.), в том числе с возникновением, изменением, прекращением, обеспечением и исполнением обязательств;
- с налогообложением деятельности организации (НДС, НДФЛ, налог на прибыль, УСНО, ЕНВД, транспортный налог, налог на имущество организаций, взносы во внебюджетные фонды);
- с отражением хозяйственных операций в бухгалтерском учете организации;
- с применением законодательства о валютном контроле.

**Заказ финансово-юридической консультации:**

**(495) 737 4747 (доб.1360) | prosvetova@tls-pravo.ru | Просветова Елена | www.tls-pravo.ru**

# К КОМУ УЕХАЛ ТОВАР?

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

**В современном мире заключение договора поставки с постоянными контрагентами носит систематический характер, поэтому по истечении длительного сотрудничества стороны перестают уделять должное внимание четкому документальному оформлению операций по договору.**

Формальное документирование факта передачи товара покупателю может привести поставщика к серьезным убыткам.

Большинство ошибок возникают в случаях, когда покупатель забирает товар у поставщика, пользуясь услугами автоперевозчика.

Рассмотрим типичные ошибки поставщиков, исправление которых позволит последнему минимизировать риски получения от покупателя претензий о недопоставках товара.

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием — ст. 506 ГК РФ.

Договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика (выборка товаров).

При поставке товаров на вышеуказанных условиях поставщик считается исполнившим свои обязательства, когда товар в установленный договором срок был предоставлен в распоряжение покупателя в порядке, определенном п. 1 ст. 458 ГК РФ (п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки»).

Положения ГК РФ о поставке не предусматривают обязанности сторон письменно документировать факт передачи товара. Следовательно, в случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон, то к таким отношениям применяются обычаи делового оборота и гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

В деловой оборот гражданско-правовых отношений вошли первичные учетные документы бухгалтерского учета. В целях документального оформления продажи (отпуска) товарно-материальных ценностей сторонней организации до 01.01.2013 применялась товарная накладная (форма ТОРГ-12), утвержденная Постановлением Госкомстата РФ от 25.19.98 № 132, которая составлялась в двух экземплярах. Первый экземпляр оставался в организации, сдающей товарно-материальные ценности, и являлся основанием для их списания. Второй экземпляр передавался сторонней организации и служил основанием для оприходования этих ценностей. То есть данной формой фиксировался переход права собственности на товар.

На сегодняшний день в связи с вступлением в силу Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерской учете» формы первичных учетных документов утверждает руководитель юридического лица по представлению должностного лица, на которое возложено ведение бухгалтерского учета.

Следовательно, документ, содержащий необходимые реквизиты, предусмотренные ст. 9 Закона № 402-ФЗ, может являться доказательством факта передачи товара покупателю.

При этом товарная накладная по форме ТОРГ-12 может также применяться в хозяйственной деятельности компании, т. к. содержит все реквизиты первичного учетного документа, предусмотренные ст. 9 Закона № 402-ФЗ, а также содержит все необходимые сведения позволяющие установить в гражданско-правовых отношениях наличие какого-либо факта, а именно идентифицировать грузоотправителя, грузополучателя, поставщика, плательщика, товар, его количество и цену, в накладной также указываются лица, отпустившие и принявшие товар, ставятся их подписи, штамп, т. е. товарная накладная может подтверждать факт отгрузки и получения товара.

Так как товарную накладную можно изменять и дополнять, то целесообразно уточнить наименование граф 7, 8, например, заменить слово «место» на «грузоместо» для отражения в них информации из перевозочных документов.

Обязанность поставщика по передаче товара считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику (представителю) покупателя, что соответствует п. 2 ст. 458 ГК РФ.

Следовательно, в случае, когда товар поставляется самовывозом через экспедиторскую (транспортную) компанию, перевозчик не вправе подписывать документы, фиксирующие факт передачи покупателю права собственности на товар, например товарную накладную по форме ТОРГ-12, если не уполномочен на это покупателем (Постановление ФАС Московского округа от 06.06.2012 по делу № А40-58109/11-7-472). При отсутствии полномочий на подписание товарной накладной представитель (водитель) транспортной компании вправе расписаться только в документах, подтверждающих погрузку и перевозку груза.

Документ, подтверждающий факт передачи товара лицу, не имеющему на это полномочий, не может быть доказательством исполнения поставщиком своих обязательств по передаче товара покупателю.

Во избежание спорных ситуаций необходимо наличие доверенности от покупателя на подписание товарной накладной сотрудником транспортной компании. Имеет смысл отразить в договоре поставки (дополнительном соглашении к договору) обязанность покупателя оформить надлежащим образом доверенности на сотрудников транспортной компании. Также необходимо указать сотрудникам, какой именно экспедиторской (транспортной) компании поставщик обязан передать товар.

Также в данной ситуации необходимо учесть, что отношения между экспедитором (перевозчиком), грузоотправителем и грузополучателем на автомобильных видах транспорта регули-

руются Гражданским кодексом РФ, (ст. 801 ГК РФ), Федеральным законом от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее — Закон № 259-ФЗ), Федеральным законом от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» (далее — Закон № 87-ФЗ), Постановлением Правительства РФ от 08.09.2006 г. № 554 «Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности» (далее — Постановление № 554), Постановлением Правительства РФ от 15.04.2011 № 272 «Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом» (далее — Постановление № 272), Приказом Минтранса РФ от 11.02.2008 № 23 «Об утверждении Порядка оформления и форм экспедиторских документов» (далее — Приказ Минтранса РФ № 23), Общими правилами перевозок грузов автомобильным транспортом, утвержденными Минавтотрансом РСФСР 30.07.1971 применяемыми в части, не противоречащей действующему законодательству (далее — Общие правила перевозок).

Согласно п. 5 Постановления № 554 факт получения экспедитором для перевозки груза от клиента либо от указанного им грузоотправителя удостоверяет экспедиторская расписка.

Экспедиторские документы составляются в письменной форме. Порядок оформления и форма экспедиторской расписки утверждены Приказом Минтранса РФ № 23. Данная форма является обязательной для применения перевозчиками груза.

Однако, исходя из п. 6 Постановления № 554, сторонами договора транспортной экспедиции может быть определена возможность использования экспедиторских документов, не указанных в п. 5 Постановления № 554, поэтому на практике вместо экспедиторских расписок может быть оформлен иной документ (например, квитанция в приемке груза, приемная накладная и т. д.).

Данные документы могут быть приняты в суде в качестве доказательства факта передачи товара перевозчику, если в них отражены характеристики груза, принятого к перевозке (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2011 по делу № А56-53823/2010, Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 27.01.2012 по делу № А28-2673/2011) и возможно идентифицировать, кто и кому передал груз.

Унифицированные формы, в отличие от форм, предлагаемых обычно экспедитором, содержат такие практически важные для грузоотправителя графы, как «стоимость груза», «особые условия».

При использовании официальных форм экспедиторских документов грузоотправитель (поставщик) вправе обозначить стоимость груза и сослаться на номер товарной накладной, по которой сформировано грузоместо, для идентификации вида и количества, переданного экспедитору груза.

При отсутствии этих данных доказать фактический размер ущерба в суде будет крайне сложно.

В соответствии с п. 12 Постановления № 554 экспедиторская расписка выдается экспедитором клиенту (грузоотправителю) при приеме груза и предоставляет экспедитору право владения грузом до момента передачи груза клиенту (грузополучателю) либо указанному им грузополучателю по окончании перевозки.

Если груз перевозится в контейнерах, а погрузка и выгрузка груза осуществляются посредством снятия контейнера с транспортного средства, то перевозчиком дополнительно оформляется сопроводительная ведомость в трех экземплярах (или в количестве равном числу транспортных средств) в порядке и по утвержденной форме (ст. 11 Закона № 259-ФЗ, Постановление Правительства № 272, приложение № 1 Общих правил перевозок грузов).

В случае предъявления к перевозке груза с объявленной ценностью грузоотправитель обязан составить также опись грузовых мест в трех экземплярах по установленной форме (п. 6 ст. 10 Закона № 259-ФЗ, § 20 раздела 2, приложение № 2 Общих правил перевозок грузов).

После проверки описи один экземпляр возвращается грузоотправителю, второй остается у перевозчика, а третий вручается грузополучателю при сдаче груза.

Как правило, при приемке груза в товаросопроводительных документах перевозчиком указывается количество грузовых мест.

Исходя из понятия, данного в Постановлении № 272 и Рекомендациях № 21/Rev.1 Европейской экономической комиссии ООН «Коды для видов груза, упаковки и материалов упаковки (с дополнительными кодами для наименований упаковки)» (trade/WP.4/195) (Принята в г. Женеве в августе 1994 года), грузовое место (паллета или короб) — это материальный объект, принятый для перевозки; неделимое грузовое место, которое содержит товары от одного поставщика и имеет маркировку — идентификационную бирку и фирменную упаковку; конечный продукт упаковочной операции в том виде, в каком он подготовлен для транспортировки и состоит из собственно упаковки (резервуар, контейнер) и находящегося в ней груза. Данный термин исключает средства транспортировки и транспортное оборудование, как-то поддоны и контейнеры.

Какое количество перевозимого товара входит в одно грузовое место, зависит от индивидуальных характеристик перевозимого товара (веса, объема, наличия упаковки каждой единицы товара и т. д.), т. е. в каждом случае соотношение количества товара в одном грузовом месте определяется индивидуально и может быть определено грузоотправителем и перевозчиком в момент упаковки и погрузки товара.

В целях конкретизации определения количества перевозимого товара к количеству грузовых мест рекомендуется в экспедиторской расписке делать ссылку на товарную накладную, по которой сформировано грузоместо.

Для минимизации рисков выставления покупателем поставщику претензий о недопоставке необходимо в договоре поставки (дополнительном соглашении к договору) прописать порядок документального оформления фактов передачи и получения товара.

Учитывая, что в порядке ст. 458 ГК РФ вручение товара покупателю может подтверждаться любыми письменными доказательствами: актами, расписками, иными документами, свидетельствующими о том, что покупатель принял товар, рекомендуется при передаче товара перевозчику оформлять с подписью последнего акт приемки-передачи в произвольной форме с отражением наименований сторон, ФИО представителей организаций, количества, стоимости и наименования передаваемого товара (Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 04.10.2011 по делу № А58-46/11).

Также вполне допустима видеофиксация упаковки и передачи груза перевозчику, которая будет являться допустимым дополнительным доказательством в суде факта передачи количества конкретного товара.

Учитывая вышеизложенное, для защиты прав поставщика в судебном порядке необходимы любые документы, из которых следует в совокупности: идентификация поставщика и перевозчика, а также полномочия представителя перевозчика, идентификация переданного товара, его количества и стоимости.

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

# КОРРЕКТИРОВКА НДС У ПРОДАВЦА И ПОКУПАТЕЛЯ ПРИ ВОЗВРАТЕ ТОВАРА, ПРИНЯТОГО НА УЧЕТ

**? В каком порядке производится возврат товара, принятого на учет покупателем, в случае его несоответствия ассортименту, количеству или качеству, предусмотренному договором поставки? Каким образом корректируется обязанность по уплате налога на добавленную стоимость у продавца и покупателя при возврате товара?**

Документооборот при возврате товара, принятого к учету покупателем, в случае несоответствия товара условиям договора поставки несколько отличается от документооборота при возврате не принятого на учет покупателем товара.

Как правило, порядок возврата товара в связи с претензиями покупателя к качеству, ассортименту товара и по другим случаям нарушения поставщиком договорных обязательств оговаривается сторонами в договоре поставки и зачастую оформляется путем составления двустороннего акта, в котором фиксируются выявленные недостатки товара и/или иные претензии, связанные с ненадлежащим выполнением обязательств поставщиком.

Форма такого документа может быть согласована сторонами при заключении договора поставки. Поскольку указанный акт является первичным учетным документом, отражающим факт хозяйственной жизни сторон договора, он должен содержать обязательные реквизиты, предусмотренные п. 2 ст. 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (далее — Закон № 402-ФЗ). Его содержание будет аналогичным акту по форме № ТОРГ-2 (№ ТОРГ-3), утвержденной Постановлением Госкомстата России от 25.12.1998 № 132 и применяемой в случае расхождении по количеству и качеству при приемке товарно-материальных ценностей.

При этом покупатель не освобождается от обязанности уведомить поставщика о нарушении условий договора и направить претензию с указанием требований к поставщику (п. 1 ст. 483, ст. ст. 518—520 ГК РФ). При возврате товара продавцом оформляется накладная по форме № ТОРГ-12 с пометкой «Возврат» и указанием стоимости товара.

Налоговый кодекс РФ не содержит различий в порядке оформления возврата товара в зависимости от того, был ли ранее товар принят на учет у покупателя или нет. Более того, возврат товара может являться частным случаем уменьшения стоимости товара в результате уточнения количества (объема) ранее отгруженных товаров.

В этом случае, исходя из положений абз. 3 п. 3 ст. 168, абз. 3 п. 1 ст. 169 НК РФ, количество (объем) отгруженных товаров должно уточняться продавцом путем выставления корректировочного счета-фактуры. Иной техники уточнения количества ранее отгруженных товаров НК РФ не предусматривает.

Однако, согласно официальной позиции контролирующих органов, выраженной в письмах Минфина России от 31.07.2012 № 03-07-09/100, от 10.08.2012 № 03-07-11/280, ФНС России от 05.07.2012 № АС-4-3/11044@), возврат принятого на учет товара производится путем выставления покупателем счета-фактуры на возвращаемую партию и/или часть партии товара.





При этом контролирующие органы ссылаются на положения пп. «а» п. 7 Правил ведения журнала учета полученных и выставленных счетов-фактур, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.12.2011 № 1137 (далее — Постановление № 1137). Данной нормой установлено, что в части 1 «Выставленные счета-фактуры» журнала учета отражаются оказатели счетов-фактур, выставленных покупателем - налогоплательщиком продавцу при возврате продавцу принятых покупателем на учет товаров.

Ранее, до внесения в НК РФ изменений, предусматривающих применение корректировочных счетов-фактур, и вступления в силу Постановления № 1137 аналогичный порядок возврата принятого на учет товара был изложен в Письме Минфина России от 07.03.2007 № 03-07-15/29. Возврат принятых на учет товаров расценивался в качестве обратной реализацией товаров.

Порядок возврата товара, предложенный Минфином России в данном Письме, на сегодняшний момент не применяется, но общий подход к проблеме остался прежним. В многочисленных разъяснениях контролирующие органы предлагают оформлять возврат товара в качестве обратной реализации.

По мнению чиновников, покупатель при отгрузке возвращаемых товаров, принятых им на учет, должен выставить продавцу этих товаров соответствующий счет-фактуру и второй экземпляр счета-фактуры зарегистрировать в книге продаж, отразив налог к уплате в бюджет в периоде возврата товара.

Счет-фактура, полученный продавцом товаров от покупателя, подлежит регистрации в книге покупок по мере возникновения права на налоговые вычеты в порядке, установленном п. 4 ст. 172 НК РФ, т. е. в том налоговом периоде, в котором возвращенный товар принят к учету у продавца.

Такая позиция является довольно спорной как минимум по двум основаниям.

Во-первых, несмотря на то, что на момент возврата товар был принят к учету у покупателя, договор купли-продажи в случае ненадлежащего исполнения обязанностей продавцом считается расторгнутым полностью или частично. Возврат товара производится в рамках договорных отношений, которые расторгнуты, а обязательство поставщика по поставке товара не выполнено.

Во-вторых, счета-фактуры при реализации товаров (работ, услуг) выставляются только продавцами, обязанность выставить счет-фактуру при возврате покупателем ст. 168 НК РФ не предусмотрена.

Положениями п. 5 ст. 171, п. 4 ст. 172 НК РФ предусмотрено, что вычетам подлежат суммы налога, предъявленные продавцом покупателю и уплаченные продавцом в бюджет при реализации товаров, в случае возврата товара. Вычеты сумм налога у продавца производятся в полном объеме после отражения в учете соответствующих операций по корректировке в связи с возвратом товаров или отказом от товаров, но не позднее одного года с момента возврата или отказа.

Таким образом, рассматриваемые положения не предписывают продавцу принимать налог к вычету на основании счета-фактуры, выставленного именно покупателем. Более того, используемая п. 5 ст. 171 НК РФ формулировка «сумма налога, предъявленная продавцом покупателю» не предполагает необходимости выставления счета-фактуры покупателем при возврате товара.

Частным случаем возврата товара, не соответствующего требованиям договора поставки, является возврат некачественного товара.

При осуществлении указанной операции наиболее очевидна неоднозначность позиции Минфина России.

Так, согласно положениям ст. 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, в которых товар такого рода обычно используется, при отсутствии в договоре купли-продажи иных условий о качестве товара.

Таким образом, не соответствующий требованиям качества товар, не может быть предметом договора купли-продажи, соответственно, не может быть и объектом реализации.

Кроме того, согласно п. 1 ст. 154 НК РФ, налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг) определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со ст. 105.3 НК РФ.

Применение указанной нормы к реализации некачественного товара, т. е. товара, не соответствующего в полной мере требованиям стандартов, или потребительские качества которого частично утрачены, с формальной точки зрения влечет уменьшение цены такой реализации, что не соответствует требованиям п. 2 ст. 475 ГК РФ о возврате всей суммы, уплаченной при поставке некачественного товара.

В рассматриваемой ситуации целесообразно руководствоваться абз. 3 п. 3 ст. 168, пп. 4 п. 3 ст. 170, п. 5 ст. 171 , п. 4 ст. 172 НК РФ и корректировать обязательства перед бюджетом на основании выставленного продавцом корректировочного счета-фактуры.

У продавца вычетам подлежат разницы между суммами налога, исчисленными исходя из стоимости отгруженных товаров до и после уменьшения стоимости товара на основании корректировочного счета-фактуры и при наличии первичного учетного документа, подтверждающего согласие (факт уведомления) покупателя (пп. 13 ст. 171, п. 10 ст. 172 НК РФ), при этом вычет заявляется не ранее отражения соответствующих операций по корректировке в связи с возвратом товаров или отказом от товаров и не позднее одного года с момента возврата или отказа (п. 5 ст. 171, п. 4 ст. 172 НК РФ). Основанием для выставления корректировочного счета будет являться акт об обнаружении недостатков товаров унифицированной формы. Данные корректировочного счета-фактуры отражаются в книге покупок в текущем налоговом периоде, когда выполнены вышеизложенные требования.

Покупатель обязан восстановить сумму налога, отразив данные корректировочного счета-фактуры в книге продаж в том налоговом периоде, на который приходится наиболее ранняя из следующих дат: дата получения покупателем первичного учетного документа на изменение в сторону уменьшения стоимости отгруженных товаров или дата получения покупателем корректировочного счета-фактуры (пп. 4 п. 3 ст. 170 НК РФ).

Покупатель регистрирует в книге продаж наиболее ранний из полученных документов — первичный документ об уменьшении стоимости приобретенных (полученных) товаров или корректировочный счет-фактуру (абз. 2 п. 14 разд. II Приложения № 5 к Постановлению № 1137).

Необходимо отметить, что, несмотря на рассмотренные выше противоречия, Высший Арбитражный Суд РФ (далее — ВАС РФ) в Решении от 30.09.2008 № 11461/08 признал позицию, изложенную в п. 1 Письма Минфина России от 07.03.2007 № 03-07-15/29, соответствующими требованиям НК РФ. Суд пришел к выводу, что положения письма соответствуют п. 3 ст. 168 НК РФ и п. 16 ранее действовавших Правил и не содержат дополнительных обременений для налогоплательщиков.

Таким образом, с учетом существующей позиции Минфина России, ранее поддержанной ВАС РФ, возврат принятого на учет товара с выставлением продавцом корректировочного счета-фактуры может вызвать споры с налоговым органом.



ТЛСПРАВО
Юридическое сопровождение бизнеса

ЗАЩИТА ВАШИХ ИНТЕРЕСОВ В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

Представительство в суде по налоговым и гражданско-правовым спорам

Услуга “Защита интересов в арбитражном суде” включает:

- **Анализ и изучение** представленных Клиентом документов.
- **Оценку** перспективы рассмотрения спора.
- **Разработку** доказательственной базы, основывающейся на нормативно-правовых актах, для подтверждения законности действий (требований) Клиента.
- **Подготовку** с учетом требований процессуального законодательства, норм материального права письменного мотивированного искового заявления (отзыва на исковое заявление) в арбитражный суд, основанного на представленных Клиентом документах.
- **Подготовку** необходимых расчетов (договорной неустойки, процентов и т.д.)
- **Участие** в предварительном и судебном заседаниях.
- **Подготовку** ходатайства о взыскании судебных расходов, иных ходатайств.

Заказ услуги “Защита интересов в арбитражном суде”:
(495) 737 4747 (доб.1360) | prosvetova@tls-pravo.ru | Просветова Елена | www.tls-pravo.ru

# ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ. ПРОБЛЕМЫ ВВЕДЕНИЯ ИНСТИТУТА ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ СУДЕБНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ

**Мария Гордиенко,**
**помощник адвоката**

**Представительству в арбитражном процессе посвящена одноименная глава в АПК РФ (глава 6). Несмотря на законодательное закрепление норм, а также неоднократные разъяснения Президиума ВАС РФ по проблеме представительства, эта тема остается актуальной и злободневной. Кроме того, в последнее время активно обсуждается вопрос о необходимости обязательного участия в арбитражном процессе профессионального судебного представителя. Данная инициатива также вызывает огромное количество вопросов у практикующих юристов.**

Итак, согласно п. 3 ст. 59 АПК РФ, представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей и организаций, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. Деятельность адвоката урегулирована Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», а вот кого можно рассматривать в качестве «иных оказывающих юридическую помощь лиц» — не совсем ясно.

### Юридическая помощь

Для начала следует ответить на вопрос: что такое юридическая помощь? Законодательно данное понятие нашло отражение лишь в нескольких актах. Так, согласно ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в РФ», бесплатная юридическая помощь оказывается в виде правового консультирования в устной и письменной форме; составления заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера; представления интересов гражданина в судах, государственных и муниципальных органах, организациях в случаях и в порядке, которые установлены указанным Федеральным законом, другими федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Далее указанное понятие раскрывается в ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»: оказывая юридическую помощь, адвокат дает консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме; составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера; представляет интересы доверителя в конституционном судопроизводстве и так далее.

И, наконец, в ч. 2 ст. 22 Федерального закона 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» указано: военнослужащим обеспечивается право на защиту в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными актами в РФ.





Таким образом, законодательно закреплена возможность получения лишь бесплатной юридической помощи, либо юридической помощи, оказываемой адвокатом, либо юридической помощи, оказываемой военнослужащим.

Соответственно, юридическая помощь оказывается либо специальным субъектом (адвокатом), либо адресована отдельным категориям граждан (имеющим право на получение бесплатной юридической помощи или военнослужащим).

Разумеется, статья 48 Конституции РФ гарантирует каждому возможность получения квалифицированной юридической помощи, но для практикующих юристов очевидно, что эта норма носит исключительно декларативный характер, и остается неясным, что является юридической помощью «для всех и каждого», а не для отдельных категорий граждан.

### Представители

Логично предположить, что юридическую помощь оказывают юристы (как лица, имеющие высшее юридическое образование) в рамках своей профессиональной деятельности.

Однако в ответе на вопрос 10 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.08.2004 № 82 «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» сообщается, что представителями граждан в арбитражном суде могут быть и лица, не имеющие юридического образования.

В отношении граждан такой ответ как раз очевиден и обоснован, ведь как в судах общей юрисдикции, так и в арбитражных судах представителями граждан нередко являются родственники: родители, дети и так далее, которые имеют возможность посещать судебные заседания вместо своих родственников-доверителей. А что же в отношении организаций? ВАС РФ по данному вопросу не высказался, однако, если следовать аналогии права, предусмотренной ч. 6 ст. 13 АПК РФ, представлять интересы организации также может и лицо, не имеющее юридического образования. Но, согласно АПК РФ, лицо при этом должно оказывать юридическую помощь.

Таким образом, остается неясной логика законодателя в аспекте указания в АПК РФ в качестве представителей лиц, оказывающих юридическую помощь. Гораздо правильнее здесь кажется логика ГПК РФ, в ст. 49 которого указано: представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Таким образом к представителю предъявляются два требования: дееспособность и оформленные полномочия, т. е. наличие доверенности.

Видится правильным отсутствие какого-либо указания на профессиональную (юридическую) деятельность представителя в процессуальном законодательстве.

### Перспективы развития института представительства

В связи с изложенной проблемой в настоящее время активно обсуждается вопрос необходимости обязательного участия в арбитражном процессе профессионального судебного представителя.

Еще в 2009 году председатель ВАС РФ А. А. Иванов, принимая участие в интернет-конференции на тему: «Итоги работы Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации за 2009 год и стратегия развития арбитражной системы Российской Федерации», на вопрос о повышении качества защиты и ускорения разбирательства в судах в случае, если бы интересы сторон представляли только адвокаты, сообщил: «Мы согласны с этим предложением. Насколько мне известно, практически во всех странах мира ведение дел в суде через

адвоката считается конституционным. правом. Российская Федерация в этом смысле представляет собой уникальный пример.

И я думаю, что, если Конституционный Суд РФ смягчит свою позицию, то, возможно, и в России будет введено правило о том, что в судах дела должны вести только адвокаты».

25 октября 2012 года в Высшем Арбитражном Суде РФ состоялся круглый стол, на котором обсуждался вопрос о введении института профессионального судебного представительства.

Основной предпосылкой для его введения считается необходимость реальной реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи.

ВАС РФ подготовил законопроект «О судебных представителях», согласно которому:

- судебным представителем может быть любое лицо, имеющее высшее юридическое образование и осуществляющее свою деятельность на профессиональной основе, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела и аккредитованное при арбитражном суде;
- в реестре аккредитованных при арбитражном суде представителей должны быть указаны Ф.И.О., место жительства, дата и место рождения, реквизиты диплома о высшем юридическом образовании, номер и все остальные реквизиты удостоверения адвоката;
- когда начинается каждое новое дело, суд должен проверить аккредитацию представителя, а также статус адвоката;
- судебные представители, аккредитованные при арбитражном суде в качестве таковых и не имеющие статуса адвоката, вправе представлять интересы только тех лиц, с которыми состоят в трудовых отношениях.

При этом данный законопроект предусматривает право дисквалификации судебного представителя, проявившего к арбитражному суду неуважение более раза за год. За единичные проступки вводятся штрафы от 30 000 до 50 000 руб., а дисквалификация допускается на срок от полугода до трех лет.

Не обсуждая сейчас возможные перспективы принятия законопроекта в данной редакции, в случае введения института профессионального судебного представительства объективно будут возникать следующие практические проблемы и вопросы.

Во-первых, снижение конкуренции на рынке юридических услуг или так называемая «адвокатская монополия».

При этом неизбежно последует увеличение стоимости услуг профессионального представителя, что, безусловно, станет преградой для реализации права на обращение в суд некоторых категорий граждан.

Во-вторых, возникает вопрос о требованиях, предъявляемых к лицу, не имеющему статуса адвоката, при аккредитации в качестве судебного представителя в арбитражном суде. Так, исполнение требования о наличии высшего юридического образования вряд ли гарантирует профессионализм участника процесса при нынешнем уровне юридического образования.

И сейчас в судебных заседаниях в арбитражных судах принимают участие лица, формально имеющие юридическое образование, но совершенно не знающие основ процесса и материального права.

Соответственно, наличие юридического образования не сможет решить проблему непрофессионализма участников процесса.

Возможно, при аккредитации в качестве профессионального представителя необходимо проводить своего рода экзамен, подобный экзамену на приобретение статуса адвоката, но с акцентом на знание арбитражного процесса, корпоративного, предпринимательского и налогового права.

В-третьих: в каких инстанциях необходимо участие именно профессионального судебного представителя?

Есть мнение, что профессиональный представитель необходим лишь в стадии кассационного и надзорного обжалования решения суда, в которых исследуются именно правовые аспекты, а не фактические обстоятельства дела.

С другой стороны, при отсутствии профессионального представителя в первой и апелляционной инстанции основная цель введения института профессионального представительства — снижение нагрузки на арбитражные суды — не будет достигнута.

Далее следует проблема введения административной ответственности представителей за неуважение к суду. Законопроект предусматривает возможность дисквалификации представителя или наложения штрафа.

При этом в настоящий момент ст. 297 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за неуважение к суду, выразившееся в оскорблении участников судебного разбирательства или судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия. Возникает вопрос, за какое «неуважение к суду» будет введена административная ответственность профессионального представителя?

Вероятно, за активное отстаивание интересов доверителя, которое может выразиться, например, в неудобном для судьи истребовании дополнительных доказательств, которое влечет нарушение сроков рассмотрения дела...

Подводя итог, можно отметить объективную необходимость принятия изменений в АПК РФ и смежные законодательные акты по вопросу представительства в арбитражном процессе.

Однако для реального повышения уровня представителей в арбитражном процессе и снижения нагрузки на суды, основным критерием отбора профессиональных арбитражных представителей должно стать не наличие высшего юридического образования или трудовых отношений с доверителем, а опыт работы по специальности, особенно в сфере предпринимательской деятельности.

В любом случае в настоящий момент законопроект еще не принят в окончательной редакции, поэтому его активное обсуждение должно пойти на пользу дальнейшему развитию законодательства в данной сфере.

# ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ЗА НАРУШЕНИЕ ТИШИНЫ И ПОКОЯ ГРАЖДАН

**Наталия Агешкина,**
**юрист-эксперт, автор ряда публикаций в области гражданского, предпринимательского, международного публичного права, комментариев к федеральным законам**

**Действующий с 01.03.2005 Жилищный кодекс РФ в ч. 4 ст. 17 установил, что «пользование жилым помещением осуществляется с учетом соблюдения прав и законных интересов проживающих в этом жилом помещении граждан, соседей, требований пожарной безопасности, санитарно-гигиенических, экологических и иных требований законодательства, а также в соответствии с правилами пользования жилыми помещениями...».**

### Чем измеряется шум?

Основным «виновником» нарушения тишины и покоя граждан является шум. Под термином «шум» также понимается всякий неприятный или нежелательный звук или совокупность звуков, мешающих восприятию сигналов, нарушающих тишину, оказывающих вредное или раздражающее влияние на организм человека, снижающих его работоспособность.

В структуре жалоб населения на негативные факторы окружающей среды 32% жалоб связано с повышенным шумом (по данным социологических опросов, шум попадает в «тройку» наиболее актуальных экологических проблем). Более 80% населения России постоянно испытывают чувство дискомфорта от действия повышенного шума, что значительно влияет на продолжительность жизни граждан. Последствия массового воздействия повышенного шума проявляются в росте заболеваний слухового аппарата, нервной системы, нарушениях режима сна.

Согласно ст. 8 Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» граждане имеют право на благоприятную среду обитания, факторы которой не оказывают вредного воздействия на человека. Статьей 1 указанного Закона шум отнесен к факторам среды обитания, которые оказывают или могут оказывать воздействие на человека и (или) на состояние здоровья будущих поколений. В ч. 1 ст. 23 этого же Закона дается перечень критериев, которым должны соответствовать жилые помещения (в т. ч. по уровню шума), а правовые нормы ст. 27 устанавливают, что условия работы с машинами, механизмами, установками, устройствами, которые являются источниками физических факторов воздействия на (в т. ч. шум), не должны оказывать вредного воздействия на человека.

### Ответят по закону

Несоблюдение перечисленных выше требований влечет для правонарушителей применение мер ответственности, установленных нормами административного законодательства. На федеральном уровне такие нормы регламентированы в КоАП РФ, преимущественно в ст. 6.3 «Нарушение законодательства в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения», ст. 6.4 «Нарушение санитарно-эпидемиологических требований к эксплуатации жилых помещений и общественных помещений, зданий, сооружений и транспорта» и ст. 7.21 «Нарушение правил пользования жилыми помещениями». Однако напрямую ответственность за нарушение тишины и покоя граждан в КоАП РФ не предусмотрена.

### Лицо — юридическое, а шум — физический

Иногда виновными в нарушении тишины и покоя граждан признаются не физические лица — обычные граждане, являющиеся нашими соседями в многоквартирном доме, а юридические лица (также индивидуальные предприниматели), деятельность которых, осуществляемая с нарушением установленных норм и правил, приводит к образованию соответствующего состава правонарушения.

В основном к ответственности привлекаются те лица, чья деятельность связана с культурно-досуговыми и развлекательными мероприятиями, которые проводятся в помещениях, расположенных в жилых домах, или зданиях, находящихся в непосредственной близости от них (клубы, караоке-бары, кафе и пр.).

Много нареканий имеется и в адрес организаций, занимающихся ремонтно-строительными, погрузочно-разгрузочными работами, уборкой улиц (особенно если данные работы ведутся в ночное время).

Прежде всего определим, что следует понимать под «шумовым воздействием», что является источником шума, каковы допустимые уровни шума в жилых помещениях, какие существуют требования к обеспечению защиты от шума?

**Шумовое воздействие** — воздействие непостоянного шума на здоровье граждан в производственных, общественных и жилых зданиях и помещениях, а также на окружающую природную среду на открытых территориях городских или сельских поселений. Шум имеет определенный спектр, выражаемый в герцах, и интенсивность — уровень звукового давления[1], который измеряется в белах (Б). Орган слуха человека способен различать изменение уровня интенсивности звука на 0,1 Б поэтому для практического использования применяют единицу в 10 раз меньше — децибел (дБ).

**Источник шума** — изделие, агрегат, машина, установка, механизм, устройство, аппарат, являющиеся источником физических факторов воздействия на человека и излучающие шум в свободное пространство. Источники шума бывают внешними и внутренними.

Основными источниками внешнего шума являются потоки всех видов городского транспорта, проходящего по автомобильным и железнодорожным магистралям, суда при их движении в акваториях, самолеты в зонах воздушного подхода к аэропортам, производственные, коммунальные и энергетические объекты и их отдельные установки, открытые стадионы, внутриквартальные источники шума: транспорт в местах въезда в гаражи, стоянки; вентиляция и системы кондиционирования воздуха этих объектов, центральные тепловые пункты, хозяйственные дворы магазинов, спортивные и игровые площадки, стройплощадки и др.

Основными источниками внутреннего шума являются инженерно-технологическое оборудование (оборудование лифтов, системы вентиляции, кондиционирования воздуха, насосное оборудование, другие системы, обеспечивающие функционирование жилых и общественных зданий); производственное и другое оборудование в общественных зданиях.

### Сколько можно шуметь?

Классификация шумов, нормируемые параметры и предельно допустимые уровни шума на рабочих местах, допустимые уровни шума в помещениях жилых, общественных зданий и на

[1] Звуковое давление — переменная составляющая давления воздуха или газа, возникающая в результате звуковых колебаний, Па.

территории жилой застройки предусмотрены санитарными нормами СН 2.2.4/2.1.8.562-96 «Шум на рабочих местах, в помещениях жилых, общественных зданий и на территории жилой застройки» (утв. Постановлением Госкомсанэпиднадзора РФ от 31.10.1996 № 36). Допустимые уровни шума для жилых помещений также определены в СанПиН 2.1.2.2645-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям проживания в жилых зданиях и помещениях» (утв. Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 10.06.2010 № 64) и Постановлении Правительства РФ от 28.01.2006 № 47 «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции».

Имеются также санитарные нормы допустимой громкости звучания звуковоспроизводящих и звукоусилительных устройств в закрытых помещениях и на открытых площадках (СанПиН 42-128-4396-87, утв. Главным государственным санитарным врачом СССР от 07.07.1987 № 4396-87). Эквивалентные уровни звука различных источников шума в жилых домах определены в Методических указаниях по осуществлению государственного санитарного надзора за устройством и содержанием жилых зданий (утв. Главным государственным санитарным врачом 24.02.1981 № 2295-81).

**Допустимый уровень шума** — это уровень, который не вызывает у человека значительного беспокойства и существенных изменений показателей функционального состояния систем и анализаторов, чувствительных к шуму.

В жилом помещении допустимые уровни звукового давления в октавных полосах частот, эквивалентные и максимальные уровни звука и проникающего шума не должны превышать максимально допустимого уровня звука в комнатах и квартирах:

- в дневное время суток 55 дБ;
- в ночное — 45 дБ.

При этом допустимые уровни шума, создаваемого в жилых помещениях системами вентиляции и другим инженерным и технологическим оборудованием, должны быть ниже на 5 дБ указанных уровней в дневное и ночное время суток.

Для правильного применения СанПиН 2.1.2.2645-10 при квалификации правонарушений, нарушающих тишину и покой граждан, следует учитывать позицию Верховного Суда РФ, согласно которой указанные санитарные правила и нормативы регламентируют уровни шума при эксплуатации инженерного и технологического оборудования, установленного в помещениях общественного назначения.

Уровень шума, обусловленный поведением людей, нарушением ими тишины и общественного спокойствия в жилых зданиях и на прилегающей территории, оценке и регламентации не подлежит. Для привлечения лиц к административной ответственности по названному основанию достаточно показаний свидетелей о том, что из квартиры нарушителя доносились громкие звуки, нарушающие их покой и тишину (см. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за IV квартал 2011 года).

**Общие требования**

Статья 24 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» устанавливает общие требования к обеспечению защиты от шума. Защита от шума должна быть обеспечена:

1) в помещениях жилых, общественных и производственных зданий;
2) в границах территории, на которой будут осуществляться строительство и эксплуатация здания или сооружения.

В местах, где от звука, создаваемого средствами радиооповещения, может зависеть безопасность людей, должны быть предусмотрены меры по обеспечению оптимального уровня громкости и различимости звука.





Основным документом, регламентирующим обязательные требования, которые должны выполняться при проектировании, строительстве и эксплуатации зданий различного назначения, планировке и застройке городских и сельских поселений с целью защиты от шума и обеспечения нормативных параметров акустической среды в производственных, жилых, общественных зданиях, на прилегающих к ним территориях и в рекреационных зонах, является свод правил СП 51.13330.2011 «СНиП 23-03-2003. Защита от шума» (утв. Приказом Министерства регионального развития РФ от 28.12.2010 № 825).

Порядок контроля уровней шума на территории жилой застройки, в жилых и общественных зданиях для оценки их соответствия требованиям гигиенических нормативов осуществляется в соответствии с положениями МУК 4.3.2194-07 (утв. Главным государственным санитарным врачом РФ 05.04.2007). Согласно данному документу оценка соответствия уровня шума гигиеническим нормативам (санитарно-эпидемиологическая экспертиза) осуществляется центрами гигиены и эпидемиологии, другими организациями, аккредитованными в установленном порядке, или экспертами с подтвержденной квалификацией.

Измерение параметров шума в целях оценки их соответствия гигиеническим нормативам осуществляется аккредитованной испытательной лабораторией. Санитарно-эпидемиологическое заключение о соответствии гигиеническим нормативам по уровню шума дается органами Роспотребнадзора на основании результатов санитарно-эпидемиологической экспертизы.

Рассмотрим пример из судебной практики. Суд правомерно пришел к выводу о необходимости запретить после 23.00 работу предприятия досуга с музыкальным сопровождением, использованием звуковоспроизводящей аппаратуры и звукоусилительных устройств — кафе-бара «Фишка» (общей площадью 530,6 кв. м., на 50 посадочных мест), расположенного в нежилых помещениях на первом этаже двухэтажного кирпичного жилого здания, используемых на праве аренды муниципального нежилого фонда. Основанием для запрета явились нормы п. 4.10 СНиП 31-01-2003 «Здания жилые многоквартирные» (утв. Приказом Минрегионразвития РФ от 24.12.2010 № 778), согласно которым в подвальном, цокольном, первом и втором этажах жилого здания не допускается размещать все предприятия, а также магазины с режимом функционирования после 23.00 часов, предприятия питания и досуга с числом мест более 50, общей площадью более 250 кв. м., все предприятия, функционирующие с музыкальным сопровождением, в том числе дискотеки, танцевальные студии, театры). Согласно п. 4.2 СанПиН 42-128-4396-87 работа дискотек, музыкальных ансамблей в кафе, ресторанах, танцевальных залах и танцевальных верандах должна заканчиваться в 23.00 часа.

Особенно жесткие требования должны предъявляться к объектам, расположенным во встроенных и пристроенных к зданиям помещениям и открытым танцевальным верандам. Суд также правомерно запретил использовать в кафе-баре «Фишка» в период времени с 7.00 до 23.00 часов музыкальное сопровождение, создающее сильный шум и вибрацию в жилых помещения и превышающее предельно допустимые нормы, установленные СанПин 2.1.2.2645-10.

Факты нарушений этих норм выявлялись неоднократно, как в результате прокурорских проверок, проверок органами внутренних дел, так и территориальным управлением Роспотребнадзора, проводимым по многочисленным жалобам гр. Н., проживающего непосредственно над помещениями, где расположено кафе-бар «Фишка» (см. подробнее Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Тамбовского областного суда от 01.08.2012 по делу № 33-1999).

*Окончание статьи в № 4 журнала «ПРАВОсоветник» за 2013 год*

# ЗАПРЕТЫ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

**Нина Скляр,**
**старший юрисконсульт ООО «ТЛС-ПРАВО»**

**Вступая в договорные отношения с контрагентами, производителям и импортерам необходимо соблюдать ограничения (запреты), установленные антимонопольным законодательством. В данной статье рассмотрим, допустимо ли включать в договор поставки условия, устанавливающие право продавца требовать от покупателя увеличения цены последующей продажи товара, а также ограничения территории последующей продажи товара.**

Требования к заключению соглашений между хозяйствующими субъектами, запрещающие ограничение конкуренции, содержатся в ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон № 135-ФЗ).

Для целей применения норм Закона № 135-ФЗ под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (п. 18 ст. 4 Закона № 135-ФЗ).

Из всех возможных соглашений законодатель особо выделяет «вертикальные» соглашения — соглашения между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой предоставляет (продает) товар.

Не является «вертикальным» соглашением агентский договор (п. 19 ст. 4 Закона № 135-ФЗ).

**Запреты на заключение ограничивающих конкуренцию соглашений**

Установленные ст. 11 Закона № 135-ФЗ запреты на заключение ограничивающих конкуренцию соглашений подразделяются на безусловные запреты, запреты на заключение «вертикальных» соглашений, условные запреты.

**1. Безусловные запреты** сформулированы в п. 1 ст. 11 Закона 135-ФЗ и распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке («горизонтальные» соглашения). Безусловные запреты — это перечень последствий соглашения, приводящих или способных привести к ограничению конкуренции, которые запрещены по формальным основаниям, доказывание факта ограничения конкуренции этими соглашениями (установления наличия обстоятельств, названных в п. 17 ст. 4 Закона № 135-ФЗ) не требуется. Безусловно запрещены соглашения, которые приводят или могут привести к:

- установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;
- разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- сокращению или прекращению производства товаров;
- отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Таким образом, в случае, если покупатель и продавец осуществляют продажу товаров на одном товарном рынке (например, покупатель и продавец осуществляют реализацию одного и того же товара оптовым покупателям в г. Москве), включение в договор поставки условий, устанавливающих право продавца требовать от покупателя увеличения цены последующей продажи товара, а также ограничения территории последующей продажи товара будет признаваться нарушением пп. 1 и 3 п. 1 ст. 11 Закона № 135-ФЗ.

**2. Запреты на заключение «вертикальных» соглашений** перечислены в п. 2 ст. 11 Закона № 135-ФЗ. Запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если:

- такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара;
- такими соглашениями предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца. Данный запрет не распространяется на соглашения об организации покупателем продажи товаров под товарным знаком либо иным средством индивидуализации продавца или производителя.

Так, в случае, если продавец, являющийся единственным импортером товара, поставляет товар покупателям, которые впоследствии реализуют товар розничным покупателям, условие договора поставки, устанавливающее право продавца требовать от покупателя увеличения цены последующей продажи товара, противоречит пп. 1 п. 2 ст. 11 Закона № 135-ФЗ.

**3. Условные запреты** сформулированы в п. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ и распространяются на все соглашения: «горизонтальные», «вертикальные» и конгломератные, т. е. соглашения хозяйствующих субъектов, которые не конкурируют между собой и осуществляют деятельность на разных товарных рынках.

Условные запреты применяются к соглашениям, если в результате заключения таких соглашений происходит ограничение конкуренции, подлежит доказыванию факт ограничения конкуренции или возможность такого ограничения (установления наличия обстоятельств, названных в п. 17 ст. 4 Закона № 135-ФЗ). Пункт 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ содержит открытый перечень соглашений, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции:

- о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор, другие требования);
- об экономически, технологически и иным образом необоснованном установлении хозяйствующим субъектом различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка;
- об установлении условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях.

Так, в случае, если продавец и покупатель по договору поставки реализуют товар на разных товарных рынках (например, в разных регионах РФ), условие договора поставки, устанавливающее право продавца требовать от покупателя увеличения цены последующей продажи товара, а также ограничения территории последующей продажи товара может быть квалифицировано антимонопольным органом как навязывание

контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора по пп. 1 п. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ, если будут установлены признаки ограничения конкуренции, перечисленные в п. 17 ст. 4 Закона 135-ФЗ.

**Допустимые соглашения**

В соответствии с п. 6 ст. 11 Закона № 135-ФЗ хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что заключенные им «вертикальные» соглашения или соглашения, подпадающие под условные запреты, предусмотренные п. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ, могут быть признаны допустимыми по основаниям, установленным ст. 12 или ч. 1 ст. 13 Закона № 135-ФЗ.

Во-первых, допускаются «вертикальные» соглашения в письменной форме, если они являются договорами коммерческой концессии (п. 1 ст. 12 Закона № 135-ФЗ);

Во-вторых, допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает 20%. Расчет долей хозяйствующих субъектов на рынке осуществляется антимонопольным органом в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (п. 2 ст. 12 Закона № 135-ФЗ);

В-третьих, могут быть признаны допустимыми соглашения, предусмотренные пп. 2—4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ при одновременном выполнении следующих условий (п. 1 ст. 13 Закона № 135-ФЗ):

1) если такими соглашениями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке;

2) если на участников соглашений или третьих лиц не налагаются ограничения не соответствующие достижению целей таких соглашений;

3) если результатами соглашений являются или могут являться:

- совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование технического, экономического прогресса либо превышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;
- получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате соглашений.

Соглашения, соответствующие условиям, предусмотренным п. 1 ст. 13 Закона № 135-ФЗ, признаются допустимыми в случаях, определенных Правительством РФ (Общие исключения в отношении соглашений между покупателями и продавцами, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 № 583 (далее — Общие исключения)), а именно при совокупном выполнении следующих требований:

а) продавец продает товар двум или более покупателям и имеет долю на рынке этого товара менее 35% либо в соответствии с соглашением продает товар единственному покупателю, доля которого на рынке этого товара составляет менее 35%;

б) продавец и покупатель не конкурируют между собой либо конкурируют на товарном рынке, на котором покупатель приобретает товар в целях его последующей продажи;

в) покупатель не производит товары, взаимозаменяемые по отношению к товарам, которые являются предметом соглашения.

**Недопустимые условия соглашений**

В п. 2 Общих исключений сформулированы недопустимые условия соглашений между покупателем и продавцом.

Это, во-первых, условия, ограничивающие возможность покупателя самостоятельно определять цену, по которой он перепродает товар иным лицам;

Во-вторых, условия, предусматривающие отказ покупателя продавать товар на определенной в соглашении территории и (или) покупателям, относящимся к определенной в соглашении категории, за исключением запрета покупателю (если только это не организация розничной торговли) рекламировать и продавать товар на территории, на которой продажу товара осуществляет сам продавец или иной покупатель (эта территория прямо обозначается в договоре).

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 35 Закона № 135-ФЗ хозяйствующие субъекты, имеющие намерение достичь соглашения, вправе обратиться в антимонопольный орган с заявлением о проверке соответствия проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Вместе с указанным заявлением в антимонопольный орган представляются документы и сведения в соответствии с Перечнем, утвержденным Приказом ФАС России от 18.06.2007 № 168 «Об утверждении Перечня документов и сведений, представляемых в антимонопольный орган при представлении заявления хозяйствующими субъектами, имеющими намерение заключить соглашение».

В соответствии с данным перечнем в антимонопольный орган должны предоставляться документы и сведения о лицах, имеющих намерение заключить соглашение, сведения о соглашении, сведения о лицах, принадлежащих к той же группе лиц, что и лица, имеющие намерение заключить соглашение.

Среди указанных выше документов и сведений должны предоставляться, по установленным данным Приказом ФАС России формам, сведения о производстве и реализации товаров (работ, услуг) хозяйствующим субъектом, сведения об основных покупателях (потребителях) товаров (работ, услуг), сведения о закупках товаров (работ, услуг), сырья и комплектующих, необходимых для производства товаров (работ, услуг), сведения об обороте услуг по основным видам деятельности финансовых организаций.

В течение 30 дней с даты поступления всех необходимых для рассмотрения заявления документов антимонопольный орган принимает решение о соответствии или несоответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Таким образом, запреты, установленные ст. 11 Закона № 135-ФЗ, в частности, в отношении установления цены и ограничения территории последующей продажи товара покупателем, не применяются, в случае если договор поставки между продавцом и покупателем, можно квалифицировать как «вертикальное» соглашение, при этом доля каждого из них на товарном рынке не превышает 20%.

Также соглашение, содержащее условие об отказе покупателя (за исключением организаций розничной торговли) продавать товар на территории, на которой продажу товара осуществляет сам продавец или иной покупатель, может быть признано антимонопольным органом допустимым при одновременном соблюдении требований п. 1 ст. 13 Закона № 135-ФЗ и ограничений, установленных общими исключениями.

Соответственно, если дистрибьютор и его покупатели являются конкурентами, включение в договор поставки условий, устанавливающих право продавца требовать от покупателя увеличения цены последующей продажи товара (продажу товара по цене выше минимальной), а также ограничения территории последующей продажи товара будет признаваться нарушением безусловных запретов, установленных ст. 11 Закона № 135-ФЗ.

В случае если отношения между дистрибьютором и его покупателем можно квалифицировать как вертикальное соглашение, включение в договор условий о согласовании цены последующей продажи товара может признаваться допустимым при условии соблюдения требований ст. 12 Закона № 135-ФЗ.

**Наталья Михайлова,**
**ведущий юрисконсульт ООО «ТЛС-ПРАВО»**

# УСЛОВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА ПОДРЯДА

**? В переписке по электронной почте между уполномоченными представителями заказчика и исполнителя согласованы размеры и наименование комплекта мебели, подлежащего изготовлению исполнителем. Стоимость и срок выполнения работы в переписке по электронной почте отсутствуют. Исполнитель приступил к выполнению работ. Можно ли квалифицировать указанный договор как заключенный, при условии, что письменный двусторонний договор на изготовление мебели отсутствует?**

В соответствии с п. п. 1, 2 ст. 160 ГК РФ сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными лицами. Двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными п. п. 2 и 3 ст. 434 ГК РФ. Согласно п. 1 ст. 161 ГК РФ сделки между юридическими лицами, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, в обязательном порядке должны совершаться в простой письменной форме.

Нормой п. 2 ст. 434 ГК РФ установлено, что договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны.

Вопрос подтверждения достоверности электронной переписки в рамках данного вопроса не рассматривается, исходим из предположения, что достоверность переписки по электронной почте сторонами не оспаривается.

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях 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.

В силу п. 1 ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Существенными условиями договора подряда являются:

- условие о предмете (ст. 702 ГК РФ);
- условие о сроках выполнения работ (ст. 708 ГК РФ).

Данный вывод подтверждается и правоприменительной практикой (см., например, Определение ВАС РФ от 30.05.2012 № ВАС-6830/12).

Таким образом, поскольку из формулировки вопроса согласование всех существенных условий договора не усматривается, договор на изготовление комплекта мебели может быть квалифицирован как незаключенный, что означает для заказчика:

- отсутствие обязанности исполнителя оплатить работу;
- отсутствие обязанности по принятию результата работы (либо части выполненных работ), выполненных исполнителем.





# КАК ДОКАЗЫВАЕТСЯ ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА ПО ЭЛЕКТРОННОЙ ПЕРЕПИСКЕ

**? Каким образом в судебном споре для целей взыскания задолженности по договору оказания услуг участники гражданско-правовых отношений могут подтвердить достоверность обмена документов посредством электронной почты?**

Согласно ч. ч. 1, 3 ст. 75 АПК РФ письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа.

Документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием сети «Интернет», а также документы, подписанные электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены АПК РФ, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или договором либо определены в пределах своих полномочий ВАС РФ.

Важной составной частью подтверждения достоверности электронных сообщений будет являться указание в договоре возможности применения электронной почты в ходе исполнения договора с указанием лиц, уполномоченных вступать в отношения от имени организаций, используемых ими адресов электронной почты.

При отсутствии подписанного письменного двустороннего соглашения, а равно в случае, если возможность использования электронной почты договором не предусмотрена, доказательством достоверности электронного сообщения в суде может являться использование доменов организаций — участников спора раздел 8.3. «Документы, передаваемые по каналам электронной почты (ЭП)» Методических рекомендаций по внедрению ГОСТ Р 6.30-2003, утв. Федеральным архивным агентством Всероссийского научно-исследовательского института документоведения и архивного дела) (например, ivanova@tls-cons.ru).

Для целей идентификации участников переписки участниками процесса или судом может быть инициировано исследование протоколов связи или иных результатов передачи данных по электронным каналам путем проведения соответствующей экспертизы (Определение ВАС РФ от 16.02.2012 № ВАС-16392/11, Постановление ФАС Поволжского округа от 29.09.2011 № А57-13604/2010).

Кроме того, важно отметить, что полномочия лиц выступать от имени организации в гражданско-правовых отношениях, в частности, осуществлять исполнение договора посредством электронной почты должны быть подтверждены (ст. ст. 182, 185 ГК РФ). В качестве такого подтверждения может быть прямое указание в договоре уполномоченных специалистов организации и (или) оформление в установленном гражданским законодательством порядке доверенностей (например, Постановление ФАС ЗСО от 03.03.2009 № Ф04 -1207/2009(1502-А46-11)).

# ПРОБЛЕМЫ ЗАКОННОСТИ ПРОСЛУШИВАНИЯ ТЕЛЕФОННЫХ ПЕРЕГОВОРОВ НА РАБОЧИХ МЕСТАХ

**Владимир Дворецкий,**
**начальник юридического отдела ООО «Партнер Альянс»**

**В последние годы многие коммерческие структуры в поисках способов эффективного контроля деятельности своих работников все чаще стали прибегать к прослушиванию разговоров, ведущихся на рабочих местах при помощи служебных телефонов. Однако о законности этих мер задумываются далеко не все лица, которые их реализуют на практике.**

Практика прослушивания рабочих переговоров по телефону достаточно распространена, но даже у юристов вызывают споры вопросы о ее законности.

Основной проблемой тут является необходимость соблюдения баланса интересов организации как лица, которое вправе требовать от своих работников соблюдения трудовой дисциплины, а также правил использования принадлежащего ему имущества, и работника, имеющего право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

**Как и кто слушает?**

Доступ сотрудников к телефонной связи организуется коммерческими структурами по-разному: для этого используются линии связи операторов стационарной и сотовой связи, а также локальные телефонные сети связи, организуемые при помощи специальных коммутаторов, установленных в помещениях, — так называемые средства коллективного доступа к телефонной связи.

Чаще всего прослушивание телефонных переговоров организуют службы безопасности организаций, некоторые из них даже имеют в своем составе специальные технические отделы, которые осуществляют различные функции, в том числе предоставляют техническое обеспечение для прослушивания.

Аппаратура, используемая для этих целей, имеет свободное хождение на рынке, однако реализующие ее фирмы вынуждены подтверждать правоохранительным органам законность своей деятельности (а именно, что данная аппаратура не предназначена для негласного получения информации).

Дело в том, что статья 138.1 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за незаконные производство, приобретение и (или) сбыт специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

**Для чего ставят «прослушку»?**

Устанавливая аппаратуру для прослушивания или записи телефонных разговоров, компании обычно преследуют несколько целей.

Во-первых, это дает возможность существенно ограничить желание работников отвлекаться в рабочее время на личные разговоры, а также позволяет выявить нерадивых сотрудников.



Во-вторых, это позволяет снизить расходы по оплате услуг телефонной связи, особенно фирмам, где существует необходимость часто пользоваться междугородней или международной телефонной связью, когда установление самого факта разговора и его длительности не дает возможности определить, являлся ли данный разговор личным или был вызван служебной необходимостью.

В-третьих, прослушивание телефонов иногда позволяет предупредить разглашение коммерческой тайны, хотя такой способ является скорее профилактической мерой.

В-четвертых, это позволяет выявить работников, нелояльных к руководству организации.

В различных компаниях по-разному подходят к тому, нужно ли ставить в известность работников о том, что их разговор по телефону на работе может быть прослушан, или нет, и если ставить, то каким образом. В некоторых организациях об этом устно говорится при приеме на работу, в других — на каком-нибудь стенде вывешивается приказ или иной документ, регулирующий данный вопрос, в-третьих, уведомление о «прослушке» содержится в специальном соглашении о конфиденциальности и т. д.

Некоторые компании вообще никак не уведомляют об этом своих работников и получают информацию из телефонных разговоров в негласном порядке.

И, наконец, в-пятых, существует ряд организаций, создающих специальные службы для обмена информацией с потребителями товаров или услуг этих компаний — call-центры, службы сервиса и приема рекламаций, информационные центры и т. д. Запись переговоров таких служб позволяет с одной стороны контролировать качество обслуживания потребителей, а с другой — фиксировать те или иные обращения, имеющие значение для исполнения возложенных на эти организации или потребителей договорами или законом обязанности.

**Законные ли основания?**

В соответствии с ч. 2 ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

В соответствии с п. 8 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» запрещается получать информацию о частной жизни гражданина (физического лица), в том числе информацию, составляющую личную или семейную тайну, помимо воли гражданина (физического лица), если иное не предусмотрено федеральными законами.

Части 1 и 2 ст. 138 УК РФ предполагают уголовное наказание за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан. Кроме того, ст. 137 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия.

Не стоит также забывать, что при совершении телефонных переговоров очень часто передаются персональные данные, (п. 1 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»), т. е. любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу.

Сторонники законности прослушивания служебных телефонов полагают, что поскольку сотрудник находится на работе, то и никаких личных разговоров он вести не должен, т. к. обязан исполнять свои служебные обязанности, если только работодатель сам не позволит работнику вести какое-то количество личных разговоров (например, в обеденный перерыв). В том же случае, если работодатель официально запретил такие разговоры на работе, а работник этот запрет

игнорирует, обеспечение конфиденциальности таких переговоров — его личная проблема.

Надо сказать, что данные аргументы не выдерживают критики. Работодатель вправе правилами трудового распорядка ограничить ведение телефонных переговоров в личных целях в рабочее время, а в случае, если тем или иным работником эти требования будут нарушены, к данному работнику может быть применено дисциплинарное взыскание.

Однако данное нарушение не дает права работодателю получать сведения о частной жизни сотрудника, составляющие его личную или семейную тайну, без его согласия. А исключить саму возможность передачи этих сведений по рабочему телефону работодатель даже путем установления прослушивания и уведомления об этом всех работников не сможет.

Во-первых, работник может, как уже говорилось, проигнорировать запрет; во-вторых, не всегда имеется возможность четко определить, какая информация является личной, а какая — нет; в-третьих, работник может сам не вести никакого разговора, а просто неожиданно для себя получить информацию личного характера от собеседника; в-четвертых, в разговоре всегда участвуют, как минимум, два человека, и второй из них чаще всего не является работником организации, прослушивающей переговоры своих работников, а между тем он также имеет право на неприкосновенность тайны телефонных переговоров и сведений составляющих личную тайну.

**«Вид телефонного разговора»**

Конечно, тут возникает вопрос: а как работодатель определит, личный разговор был или служебный? Очень часто это просто невозможно сделать, не прослушав самого разговора.

То есть работодателю нужно либо идти на нарушение закона, прослушивая разговор, в отношении которого у него нет уверенности, что этот разговор не является личным, либо допускать возможность ведения личных переговоров на работе.

В то же время работодатель может найти иные способы минимизации потерь от неслужебных телефонных переговоров, например ограничить для части работников возможность выхода на междугороднюю и международную связь, а для тех, кому это необходимо по работе, ввести режим ежедневной отчетности по всем проведенным переговорам.

**Согласие на прослушивание**

Некоторые организации пытаются выйти из этой ситуации, в письменной форме предупреждая своих работников о том, что любые их разговоры по телефону на работе могут быть прослушаны и записаны.

Заключив соглашение с работниками организации об их согласии на прослушивание и последующее использование полученной информации, работодатель избегает ответственности, предусмотренной ст. 137 УК РФ, за незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, поскольку данные действия признаются преступными только тогда, когда отсутствует согласие лица, чьи данные могут быть собраны и распространены.

Однако вопрос о законности самого факта прослушивания разговоров остается открытым, ведь, повторим, второй собеседник, не являющийся работником прослушивающей компании, никаких согласий на прослушивание не давал.

В тех случаях, когда организация организует работу call-центра или иной аналогичной службы, каждый телефонный разговор обычно предваряется автоматическим сообщением о возможности прослушивания разговора.

Данная мера существенно снижает шансы на то, что по такой линии связи будет вестись личный разговор, кроме того, продолжение разговора после предупреждения о его записи может расцениваться как согласие на нее. Но по большому счету это ничего не меняет: собеседник может не знать русского языка, плохо его понимать, просто не понять, о чем идет речь и т. д. Поэтому само продолжение разговора после уведомления при данных обстоятельствах не может быть расценено как конклюдентные действия, подтверждающие согласие на запись.

Можно попробовать расценить действия человека, знающего о том, что его прослушивают, и ведущего личные разговоры по телефону, как попытку сделать такой разговор общедоступным. Но в таком случае инициатором раскрытия информации, составляющей личную тайну, является не ее обладатель, а лицо, стремящееся получить доступ к такой информации, а именно работодатель.

Законодатель не напрасно не стал увязывать законность доступа к телефонным переговорам с уведомлением о таком доступе. Понятие «тайна телефонных переговоров» следует понимать буквально и применять ко всем телефонным переговорам без исключения, несмотря на ту или иную сложившуюся практику.

Кроме того, звонящий, по сути, лишается выбора: если ему необходим разговор, он вынужден его продолжать, даже если он не согласен с его записью. А между тем в соответствии с п. 1 ст. 63 Федерального закона «О связи» на территории Российской Федерации гарантируется тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электросвязи и сетям почтовой связи.

Ограничение права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электросвязи и сетям почтовой связи, допускается только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

**«Обращаем ваше внимание: все переговоры с оператором записываются...»**

Еще один довод в пользу законности прослушивания — факт, что многие специальные государственные ведомства (полиция, МЧС, «Скорая» помощь) записывают все входящие звонки на «горячие» номера телефонов. Подобные ведомства вполне открыто записывают все звонки, содержащие сообщения о тех или иных чрезвычайных ситуациях (преступлениях, пожарах, травмах, ранениях и т. д.).

Однако в данном случае имеют место действия, совершенные в условиях крайней необходимости, т. е. когда данные действия необходимы для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не может быть устранена иными средствами.

В соответствии с ч. 1 ст. 39 УК РФ такие действия не признаются преступлением, даже если при их совершении был причинен вред охраняемым уголовным законом интересам.

Проще говоря, запись телефонных разговоров в подобных случаях необходима для предотвращения гораздо худших последствий, нежели нарушение тайны телефонных переговоров, ведь сделанная запись позволяет в экстремальных ситуациях уточнить переданную информацию, выяснить личность звонившего, определить его состояние, а также получить массу другой крайне необходимой в таких случаях информации.

Поэтому коммерческим организациям на указанные выше службы равняться не стоит: у последних в записи телефонных разговоров нет такой необходимости.

По большому же счету согласие участников телефонного разговора на получение третьими лицами доступа к этому разговору особого значения не имеет, поскольку в соответствии с п. 3 ст. 63 Федерального закона «О связи» ознакомление с информацией и документальной корреспонденцией, передаваемыми по сетям электросвязи, осуществляются только на основании решения суда, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

# ВПРАВЕ ЛИ РАБОТНИК ОТКАЗАТЬСЯ ОТ ДОПУСКА К ИНФОРМАЦИИ, СОСТАВЛЯЮЩЕЙ КОММЕРЧЕСКУЮ ТАЙНУ?

**Петр Прусаков,**
**главный специалист-эксперт представительного органа**

**Со стороны работодателя**

Допуск работников к информации, составляющей коммерческую тайну, — это ряд мероприятий, которые работодатель проводит в отношении работников в случае принятия им решения обеспечить охрану конфиденциальности коммерчески ценной информации.

К этим мероприятиям в соответствии со ст. ст. 10, 11 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (далее — Закон о коммерческой тайне) относятся:

1) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

2) урегулирование в трудовых договорах или дополнительных соглашениях к ним отношений по использованию работниками информации, составляющей коммерческую тайну;

3) ознакомление под расписку с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, работников, доступ которых к такой информации необходим для выполнения ими своих трудовых обязанностей;

4) ознакомление под расписку работников с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;

5) создание работникам необходимых условий для соблюдения ими установленного работодателем режима коммерческой тайны.

Для всего этого работодатель должен обеспечить каждого такого работника необходимым оборудованием, инструментами, документацией и другими средствами, необходимыми для работы с информацией, составляющей коммерческую тайну.

**Со стороны работника**

Получая допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, работник в соответствии с п. 3 ст. 11 Закона о коммерческой тайне принимает на себя обязательства:

1) выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;

2) не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;

3) передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании работника материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, либо уничтожить такую информацию или удалить ее с этих материальных носителей под контролем работодателя.

**Отказ от допуска**

Очевидно, что принятие работником обязательств по охране коммерческой тайны налагает на него ряд дополнительных обязанностей и ограничений.

**В соответствии с п. 2 ст. 11 Закона о коммерческой тайне доступ работника к информации, составляющей коммерческую тайну, осуществляется с его согласия, если это не предусмотрено его трудовыми обязанностями.**

Поэтому на практике может возникнуть ситуация, когда в организации вводится режим коммерческой тайны, а работник по каким-либо причинам не хочет получать допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, и брать на себя обязательства по охране коммерческой тайны фирмы.

И тогда возникает вопрос: вправе ли работник отказаться от допуска к информации, составляющей коммерческую тайну? И каковы правовые последствия отказа работника получить такой допуск?

В соответствии с п. 2 ст. 11 Закона о коммерческой тайне доступ работника к информации, составляющей коммерческую тайну, осуществляется с его согласия, если это не предусмотрено его трудовыми обязанностями.

Иными словами, если трудовые обязанности работника не предполагают получение, обработку, хранение, передачу им информации, составляющей коммерческую тайну, то работник имеет право без всяких правовых последствий отказаться от оформления его допуска к такой информации.

В данной ситуации будет иметь значение, какие сведения включил работодатель в перечень информации, составляющей коммерческую тайну, и какой порядок обращения с этими сведениями установил (работодатель делает это самостоятельно, но при этом должен учитывать требования ст. 5 Закона о коммерческой тайне, содержащей перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну).

Например, в перечень информации, составляющей коммерческую тайну, включены маршруты передвижения и пункты назначения руководителя организации. В порядке обращения с такой информацией содержится требование о ее неразглашении.

В связи с этим в отношении персонального водителя руководителя компании должен быть оформлен допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, т. к. трудовые обязанности такого водителя предусматривают обращение с информацией, составляющей коммерческую тайну. В этом случае положения п. 2 ст. 11 Закона о коммерческой тайне, предусматривающие согласие работника на доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, уже применяться не будут.

**Правовые последствия отказа**

Рассмотрим, какими будут правовые последствия отказа работника от допуска к информации, составляющей коммерческую тайну, если доступ к такой информации предусмотрен его трудовыми обязанностями.

Как справедливо отметил М. В. Пресняков, «...введение режима коммерческой тайны вполне может рассматриваться как изменение организационных условий труда...» (см. М. В. Пресняков. «Социально-трудовые гарантии работ-

ника в связи с допуском к сведениям, составляющим коммерческую тайну.» «Право и экономика», 2007, № 1 // СПС «КонсультантПлюс»).

Действительно, режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, предусмотренных законом мер по охране конфиденциальности такой информации (п. п. 1, 2 ст. 10 Закона о коммерческой тайне).

А принятие указанных мер ведет к изменению организационных условий труда (устанавливается порядок обращения с информацией, составляющей коммерческую тайну, осуществляется контроль за соблюдением этого порядка, в результате чего ограничивается доступ к соответствующей информации).

В связи с изменением организационных условий труда не могут быть сохранены условия трудовых договоров с работниками, в трудовые обязанности которых входит использование информации, составляющей коммерческую тайну.

В трудовых договорах с такими работниками становится необходимым урегулировать отношения по обращению с информацией, составляющей коммерческую тайну (это, в свою очередь, одно из мероприятий по оформлению допуска работника к информации, составляющей коммерческую тайну).

При этом трудовая функция работника не изменяется. Таким образом, возникает правовая ситуация, предусмотренная ст. 74 ТК РФ «Изменение определенных сторонами условий трудового договора по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда».

Следовательно, работодатель и работник в данном случае должны руководствоваться ст. 74 ТК РФ, согласно которой:

- о предстоящих изменениях условий трудового договора, а также о причинах, вызвавших необходимость таких изменений, работодатель обязан уведомить работника в письменной форме не позднее, чем за два месяца;
- если работник не согласен работать в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему другую имеющуюся у работодателя работу, которую работник может выполнять с учетом его состояния здоровья;
- при отсутствии указанной работы или отказе работника от предложенной работы трудовой договор прекращается в соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 77 ТК РФ.

На случай возникновения в подобной ситуации судебного трудового спора в п. 21 Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации трудового кодекса Российской Федерации» даются следующие разъяснения: «...исходя из ст. 56 ГПК РФ работодатель обязан предоставить доказательства, подтверждающие, что изменение определенных сторонами условий трудового договора явилось следствием организационных или технологических условий труда и не ухудшило положения работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

При отсутствии таких доказательств прекращение трудового договора по пункту 7 части первой статьи 77 Кодекса или изменение определенных сторонами условий трудового договора не может быть признано законным».

Еще проще решается вопрос, если лицо, поступающее на работу, отказывается от включения в трудовой договор условия о неразглашении информации, составляющей коммерческую тайну.

В этом случае работодатель имеет право отказать ему в заключении трудового договора. Если речь идет о приеме на работу в порядке перевода, то работодатель в этой ситуации вправе отказаться сделать письменное приглашение работника на работу в порядке перевода от другого работодателя.

Такие выводы следуют из п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 (в ред. от 28.09.2010) «О применении судами Российской Федерации трудового кодекса Российской Федерации», согласно которому «...работодатель в целях эффективной экономической деятельности и рационального управления имуществом самостоятельно, под свою ответственность принимает необходимые кадровые решения (подбор, расстановка, увольнение персонала) и заключение трудового договора с конкретным лицом, ищущим работу, является правом, а не обязанностью работодателя/.../

Кроме того, работодатель вправе предъявить к лицу, претендующему на вакантную должность или работу, и иные требования, обязательные для заключения трудового договора в силу прямого предписания федерального закона, либо которые необходимы в дополнение к типовым или типичным профессионально-квалификационным требованиям в силу специфики той или иной работы...».

Таким образом, на сегодняшний день работодатель имеет право еще при приеме на работу отказать кандидату в заключении трудового договора либо отказаться сделать письменное приглашение на работу в порядке перевода от другого работодателя, если кандидат в работники откажется от оформления его допуска к информации, составляющей коммерческую тайну.

Устанавливая режим коммерческой тайны, работодатель разделяет всех работников на две группы:

1) работников, трудовые обязанности которых не предусматривают доступ к информации, составляющей коммерческую тайну. Такие работники могут с их согласия получить допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, а их отказ от получения такого допуска не повлечет никаких правовых последствий;
2) работников, трудовые обязанности которых предусматривают доступ к информации, составляющей коммерческую тайну. Такие работники подлежат учету работодателем, работодатель оформляет в их отношении допуск к информации, составляющей коммерческую тайну.

При этом работник также имеет право отказаться от оформления такого допуска. Но выбор у него небольшой. Либо получить допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, принять на себя обязательства о неразглашении такой информации и соблюдать установленный в компании режим коммерческой тайны. Либо перейти на другую, возможно, нижеоплачиваемую работу или на работу в другую местность у того же работодателя, а при отсутствии такой работы или отказе работника от предложенной работы — перестать быть работником компании.

Подводя итог сказанному, можно сказать, что в настоящее время законодательство по вопросам охраны коммерческой тайны в рамках трудовых отношений в большей степени защищает права работодателя.

Возможно, это объясняется необходимостью защитить права предпринимателей и коммерческих организаций в существующих жестких условиях конкурентной борьбы.

Ведь разглашение информации, составляющей коммерческую тайну, может привести к убыткам или даже к потере бизнеса, что, в свою очередь, повлечет частичное или полное сокращение рабочих мест.

**Нина Скляр,**
**старший юрисконсульт ООО «ТЛС-ПРАВО»**

# ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ НАДОМНОЙ РАБОТЫ: ОБЯЗАННОСТЬ ИЛИ ПРАВО РАБОТОДАТЕЛЯ?

**? Женщина во время нахождения в отпуске по уходу за ребенком просит предоставить ей возможность работать на дому. Обязан ли работодатель предоставить ей надомную работу?**

Согласно ч. 3 ст. 256 Трудового кодекса РФ по заявлению женщины во время нахождения в отпуске по уходу за ребенком она может работать на условиях неполного рабочего времени или на дому с сохранением права на получение пособия по государственному социальному страхованию.

Трудовой договор — это добровольное соглашение между работником и работодателем, содержащее предусмотренные ст. 57 ТК РФ обязательные условия: место работы, трудовая функция, дата начала работы, условия оплаты труда, режим рабочего времени и времени отдыха, другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

Поэтому в случае, если трудовой договор, заключенный с работницей, находящейся в отпуске по уходу за ребенком, не содержит условия о надомном характере работы, изменение режима работы является правом, а не обязанностью работодателя. На основании ст. 72 ТК РФ изменение определенных сторонами условий трудового договора допускается только по соглашению сторон, заключаемого в письменной форме.

Условия надомного труда регламентированы в главе 49 ТК РФ, а также в Положении об условиях труда надомников, утвержденном Постановлением Госкомтруда СССР и Секретариата ВЦСПС от 29.09.1981 № 275/17-99 (далее — Положение), в части, не противоречащей ТК РФ (ст. 423 ТК РФ).

Согласно ст. 310 ТК РФ надомниками считаются лица, заключившие трудовой договор о выполнении работы на дому из материалов и с использованием инструментов и механизмов, выделяемых работодателем либо приобретаемых надомником за свой счет. Надомник может выполнять работу, обусловленную трудовым договором, с участием членов его семьи.

Работодатель при оценке возможности использования надомного труда должен исходить из характера и технологии производства и экономической целесообразности (абз. 2 п. 3 Положения).

В соответствии ст. 311 ТК РФ работы, поручаемые надомникам, не могут быть противопоказаны им по состоянию здоровья и должны выполняться в условиях, соответствующих требованиям охраны труда.

Как следует из Положения, работник может выполнять работу на дому при соблюдении следующих условий:

- организация в надомных условиях трудовых процессов допускается только для лиц, которые имеют необходимые жилищно-бытовые условия, а также практические навыки либо могут быть обучены этим навыкам для выполнения определенных работ (п. 9 Положения);
- конкретный вид работы для надомников выбирается с учетом их профессиональных навыков и состояния здоровья (принимаются во внимание характер оборудования и инструментов, свойства сырья и материалов, рекомендации врачебно-трудовой экспертной комиссии или врачебно-консультационной комиссии и т.п.). Запрещается предоставлять надомникам такие виды работ, которые создают неудобства для проживающих соседей (п. 12 Положения).

При несоблюдении перечисленных условий использования надомного труда работодатель вправе отказать работнице в предоставлении работы на дому.





# ОТПУСК ЗА СВОЙ СЧЕТ НА ВРЕМЯ ПРОХОЖДЕНИЯ СРОЧНОЙ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

**? Работник организации призван на военную службу. Может ли работодатель предоставить работнику отпуск без сохранения заработной платы на время прохождения военной службы?**

По общему правилу в случае призыва работника организации на срочную военную службу трудовые отношения с ним расторгаются на основании п. 1 ч. 1 ст. 83 ТК РФ — призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу.

Для прекращения трудового договора в связи с призывом на военную службу не требуется заявления работника или другого волеизъявления сторон. На основании ст. 83 ТК РФ трудовой договор прекращается в силу наступления обстоятельств, указанных в данной норме, работодатель осуществляет только документальное оформление факта прекращения трудового договора.

В соответствии со ст. 128 ТК РФ по письменному заявлению работника может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется соглашением между работником и работодателем. В рассматриваемой ситуации такое соглашение неправомерно, поскольку осуществляется вне рамок трудовых отношений, которые были прекращены помимо их воли с момента призыва работника на военную службу.

Основанием для прекращения трудовых отношений в порядке п. 1 ч. 1 ст. 83 ТК РФ может быть повестка о призыве на военную службу. Ее выдача призывнику предусмотрена п. 16 Положения о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.11.2006 № 663.

ТК РФ не устанавливает срока, в течение которого работодатель должен оформить приказ о прекращении трудового договора в связи с призывом работника на военную службу, поэтому стороны трудового договора определяют ее самостоятельно с учетом даты, указанной в повестке о явке на призывной пункт для прохождения военной службы.

При этом днем прекращения трудового договора является последний день работы работника, за исключением случаев, когда он фактически не работал, но за ним согласно ТК РФ или иному федеральному закону сохранялось место работы (должность).

Работодатель должен направить в течение двух недель в соответствующий военкомат сведения об увольнении призываемого по форме, предусмотренной Приложением № 9 к Методическим рекомендациям по ведению воинского учета в организациях, разработанным Генеральным штабом Вооруженных Сил РФ (пп. «а» п. 29 Рекомендаций).

В ином случае должностное лицо организации, ответственное за военно-учетную работу (например, руководитель или назначенный приказом работник), может быть привлечено к административной ответственности по п. 3 ст. 21.4 КоАП РФ.

Таким образом, работодатель не вправе предоставить работнику отпуск без сохранения заработной платы на срок прохождения военной службы, поскольку трудовые отношения между ними подлежат прекращению независимо от воли сторон.

# РАСПИСАНИЕ КОНСУЛЬТАЦИОННЫХ СЕМИНАРОВ

| Дата 2013 | Вид семинара | Тема семинара | Стоимость участия | Клиентам ТЛС-ГРУП |
|---|---|---|---|---|
| 03.04 | Мастер-класс | Сложные вопросы подготовки бухгалтерской и налоговой отчетности за 1-й квартал 2013 года<br>Лектор: Бондаренко О. А. | 10 000 руб. | 7 800 руб.* |
| 12.04 | Флэш-семинар | Страховые взносы и пособия: изменения в законодательстве и особенности исчисления и уплаты<br>Лектор: Тарасова Т. В. | 6 500 руб. | 5 070 руб.* |
| 16.04 | Флэш-семинар | Налоговое планирование: признаки, риски и последствия применения<br>Лектор: Наталюк Н. В. | 6 500 руб. | 5 070 руб.* |
| 17.04 | Блиц-семинар | Актуальная арбитражная практика по НДС и налогу на прибыль: минимизируем налоговые риски<br>Лектор: Рабинович А. М. | 8 500 руб. | 6 630 руб.* |
| 18.04 | Мастер-класс | Новая редакция Гражданского кодекса РФ: разъяснения и рекомендации эксперта<br>Лектор: Гуев А. Н. | 10 000 руб. | 7 800 руб.* |
| 19.04 | Мастер-класс | Себестоимость в бухгалтерском и налоговом учете: новый порядок оценки и признания расходов<br>Лектор: Позднякова Е. В. | 10 000 руб. | 7 800 руб.* |
| 23.04 | Флэш-семинар | Иностранец на работе: законодательная практика и оформление без риска<br>Лектор: Гежа Т. Л. | 6 500 руб. | 5 070 руб.* |
| 24.04 | Блиц-семинар | Как правильно работать с дебиторской задолженностью, или практика взыскания безнадежных долгов<br>Лектор: Матвеев А. В. | 8 500 руб. | 6 630 руб.* |
| 25.04 | Блиц-семинар | Командировочные и представительские расходы, прием представителей других организаций<br>Лектор: Семенихин В. В. | 8 500 руб. | 6 630 руб.* |
| 26.04 | Мастер-класс | Бухгалтерский учет и налогообложение внешнеторговой деятельности и валютных операций<br>Лектор: Медведева М. В. | 10 000 руб. | 7 800 руб.* |

**По окончании семинаров слушателям вручается именной сертификат МЦДР «АЭФ-КОНСАЛТ»**
Точное время начала семинаров вы можете узнать по телефону (495) 737-4949
*Для клиентов ЗАО «ТЛС-ГРУП»



# РАСПИСАНИЕ ОБУЧАЮЩИХ СЕМИНАРОВ ЗАО «ТЛС-ГРУП»

| Дата 2013 | Вид семинара | Тема семинара | Стоимость участия | Клиентам ТЛС-ГРУП |
|---|---|---|---|---|
| **02.04 Вт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру и юристу: «Важное о проверках правоохранительных и налоговых органов»<br>Лектор: Наталюк Н. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **03.04 Ср. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Порядок приема на работу и увольнения временно пребывающих в РФ безвизовых иностранных граждан»<br>Лектор: Гежа Т. Л. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **04.04 Чт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Страхование от несчастных случаев на производстве»<br>Лектор: Тарасова Т. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **05.04 Пт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Бухучет на новый лад или основные моменты Закона 402-ФЗ»<br>Лектор: Наталюк Н. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **09.04 Вт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | «Головоломки средней заработной платы»<br>Лектор: Тарасова Т. В. | 3 068 руб. | Бесплатно |
| **10.04 Ср. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Что нужно знать кадровику и бухгалтеру об аттестации рабочих мест»<br>Лектор: Гежа Т. Л. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **11.04 Чт 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «УСНО-2013: основные требования контролирующих органов»<br>Лектор: Наталюк Н. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **12.04 Пт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Расчет страхового стажа»<br>Лектор: Гежа Т. Л. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **17.04 Ср. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь кадровику: «Устанавливаем режим рабочего времени»<br>Лектор: Гежа Т. Л. | 2 242 руб. | Бесплатно |

| Дата 2013 | Вид семинара | Тема семинара | Стоимость участия | Клиентам ТЛС-ГРУП |
|---|---|---|---|---|
| **18.04 Чт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «НДФЛ: порядок исчисления, удержания и уплаты у налогового агента» Лектор: Тарасова Т. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **19.04 Пт. 10:00-14:00** | Тематическая встреча | «Особенности налоговых споров: проблемы доказывания и позиции судов Лектор: Наталюк Н. В. | 3 068 руб. | Бесплатно |
| **23.04 Вт. 10:00-14:00** | Тематическая встреча | «Оплата труда при различных обстоятельствах — не все так просто.... Лектор: Тарасова Т. В. | 3 068 руб. | Бесплатно |
| **24.04 Ср. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру и юристу: «Проблемы взыскания задолженности по договорам и пути их разрешения» Лектор: Наталюк Н. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **25.04 Чт. 10:00-14:00** | Практический семинар КонсультантПлюс | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Начисление пособий из средств ФСС» Лектор: Наталюк Н. В. | 2 242 руб. | Бесплатно |
| **26.04 Пт. 10:00-14:00** | Тематическая встреча | КонсультантПлюс в помощь бухгалтеру: «Начисление пособий из средств ФСС» Лектор: Гежа Т. Л. | 3 068 руб. | Бесплатно |

Внимание! В расписании возможны изменения. «ТЛС-ГРУП» (495) 730-7171 www.tls-cons.ru

## ЛЕКТОРЫ

**Гежа Татьяна Львовна** — ведущий эксперт-консультант, аттестованный преподаватель ООО «ТЛС-ПРАВО». Имеет большой опыт управления кадровой службой предприятия, а также опыт работы главным бухгалтером в коммерческой компании. Специализируется на миграционном законодательстве, постановке учета на предприятии.

**Наталюк Наталья Вячеславовна** — ведущий эксперт-консультант ООО «ТЛС-ПРАВО», советник налоговой службы РФ III ранга практикующий юрист по налоговым и гражданским спорам. Большой опыт работы в налоговом органе в отделе выездных налоговых проверок и юридическом отделе. Значительный положительный опыт в судебных разбирательствах в арбитражных судах и судах общей юрисдикции. Автор семинаров и публикаций в СМИ по вопросам налогового контроля, корпоративного и гражданского права, а также правоприменительной практики по налоговым и гражданским спорам.

**Тарасова Татьяна Викторовна** — ведущий эксперт-консультант, аттестованный преподаватель ООО «ТЛС-ПРАВО», аттестованный аудитор. Более 5 лет работала государственным налоговым инспектором, занималась проведением налоговых проверок. Имеет опыт работы бухгалтером в крупной компании. Автор семинаров и многочисленных публикаций в СМИ по вопросам начисления заработной платы и пособий.



ТЛСГРУП Московский центр правовой поддержки
АЭФКОНСАЛТ Международный центр делового развития
ТЛСПРАВО Юридическое сопровождение бизнеса

**22 марта 2013 года**

**ПРИГЛАШАЕМ НА КОНФЕРЕНЦИЮ**

**«БУХГАЛТЕРСКИЙ УЧЕТ И ОТЧЕТНОСТЬ В 2013 ГОДУ: КОММЕНТАРИИ И РЕКОМЕНДАЦИИ МИНФИНА РОССИИ К ПОСЛЕДНИМ ИЗМЕНЕНИЯМ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ»**

**Лектор**
**Шнайдерман Татьяна Александровна**
Заместитель начальника отдела методологии бухгалтерского учета и отчетности Департамента регулирования бухгалтерского учета, финансовой отчетности и аудиторской деятельности Минфина России.

**ПРОГРАММА:**

- **Бухгалтерский учет и отчетность в 2013 году. Закон 402-ФЗ «О бухгалтерском учете». Сближение РСБУ с МСФО: введение МСФО в России, новые и обновленные ПБУ (федеральные стандарты). Проект федерального стандарта (ПБУ) «Бухгалтерская отчетность организации».**
- **Последние изменения нормативной правовой базы по бухгалтерскому учету: комментарии к разъясняющим и инструктивным документам Минфина России. Новое в нормативном регулировании форм бухгалтерской отчетности организаций.**
- **Порядок применения новых форм отчетности в 2013 году (Приказ Минфина России от 02.07.2010 № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» с учетом последних изменений).**
- **Формирование и представление бухгалтерской отчетности в 2013 году. Порядок и особенности составления бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах в соответствии с нормативными актами, влияющими на составление отчетности. Взаимная увязка показателей форм бухгалтерской отчетности. Влияние на бухгалтерскую отчетность и практика применения важнейших ПБУ (5/01, 6/01, 9/99, 10/99, 18/02 и др.) с учетом внесенных в них изменений. Применение ПБУ 22/2010 «Исправление ошибок в бухгалтерском учете и отчетности» и др.**
- **Годовой бухгалтерский отчет за 2012 год: на что обратить внимание. Рекомендации по составу и содержанию пояснительной записки, сопровождающей годовую бухгалтерскую отчетность.**

Для пользователей КонсультантПлюс, клиентов «ТЛС-ГРУП» БЕСПЛАТНО

**14 марта 2013 г. - начало предварительной регистрации участников по многоканальному телефону (495) 739 44 33**

**МЕСТО ПРОВЕДЕНИЯ**
ТЕАТРАЛЬНО-КОНЦЕРТНЫЙ ЗАЛ ЦДКЖ
М.Комсомольская, Комсомольская площадь, дом 4
В 3-х минутах ходьбы от станции метро «Комсомольская» на площади 3-х вокзалов, между зданиями Казанского вокзала и универмагом «Московский».

# КОНСУЛЬТАНТ ПЛЮС: УСН С 2013 ГОДА

**Регина Шулькина,**
**методист-эксперт Департамента развития персонала ЗАО «ТЛС-ГРУП»**

**«Упрощенка» — один из наиболее привлекательных режимов налогообложения. Поэтому многие организации и индивидуальные предприниматели стараются перейти на него. Летом прошлого года Президент РФ подписал Федеральный закон от 25.06.2012 № 94-ФЗ, который внес многочисленные поправки в Налоговый кодекс РФ. Многие из этих поправок затрагивают налогоплательщиков на УСН. Например, этот закон увеличил сроки подачи заявления о переходе на УСН и смене объекта налогообложения, а также установил правила сдачи декларации, если упрощенец прекращает деятельность. Другое изменение связано с учетом больничных листов. Теперь разрешено относить на расходы пособие по временной нетрудоспособности, выплачиваемое из средств работодателя, только за первые три дня болезни сотрудника.**

**Также с 1 января 2013 года вступил в силу Федеральный закон от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете». Согласно этому Закону на организации, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, теперь возлагается обязанность по ведению бухгалтерского учета.**

**В данной статье мы рассмотрим, как с помощью КонсультантПлюс найти информацию, которая поможет разобраться в сути этих изменений, ведь многие из них к лучшему. Как и в предыдущих статьях этой рубрики, мы сделаем это на конкретных примерах.**

**Что нового ждет «упрощенцев» в этом году?**

Как хорошо знают все опытные пользователи КонсультантПлюс, если существует необходимость быстро войти в курс дела по какой-либо ситуации, удобнее всего воспользоваться «Быстрым поиском». Давайте откроем КонсультантПлюс и прямо на «Стартовой странице» введем в строку «Быстрого поиска» «УСН с 2013 года» и нажмем кнопку «Найти».

Мы получили список из 50 документов, наиболее соответствующих нашему запросу (рис. 1). Первый документ в этом списке — Информационное письмо Минфина России «Об изменениях в специальных налоговых режимах». Третий пункт этого письма посвящен обзору изменений, которые касаются налогоплательщиков на УСН.

Рис. 1

Вот только некоторые из них. Во-первых, действующие ограничения по доходам для перехода на упрощенную систему налогообложения (45 млн руб.) и для ее применения (60 млн руб.) закреплены на постоянной основе. Эти ограничения каждый год будут индексироваться на коэффициент-дефлятор.

В соответствии с Федеральным законом № 94-ФЗ коэффициент-дефлятор, который учитывает изменение потребительских цен на товары (работы, услуги) в нашей стране, установлен на 2013 год в целях УСН в размере, равном 1. Следовательно, реальное увеличение размеров ограничений по доходам начнется только с 2014 года.

Следующее важное изменение — при переходе организаций на УСН ограничение по остаточной стоимости в размере 100 млн руб. будет определяться только в отношении основных средств. Остаточная стоимость нематериальных активов не будет учитываться.

Еще одно изменение касается налогоплательщиков УСН с объектом налогообложения в виде доходов. Для них уточнен порядок уменьшения налога на суммы пособий по временной нетрудоспособности. Установлено, что учитываются выплаты за дни временной нетрудоспособности, которые оплачиваются за счет средств работодателя и число которых установлено Федеральным законом от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством».

Кроме Информационного письма Минфина России в построенном нами списке документов можно ознакомиться с подборкой интересных статей из периодических изданий.

Первая статья, на которую хочется обратить внимание, — «Семь главных изменений по «упрощенке» для всех, начиная с 1 января 2013 года». В этой статье Н. П. Епихин, эксперт журнала «Упрощенка», рассматривает такие вопросы:

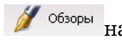
- каковы новые сроки для подачи заявлений о переходе на УСН;
- что меняется в отношении учета доходов и расходов;
- какие пособия теперь можно включать в налоговый вычет при УСН.

Шишкина Т. в статье «Как перейти на «упрощенку» с 2013 года», которая опубликована в журнале «Просто для бизнеса», дает рекомендации, как перейти на УСН по новым правилам. Автор обращает внимание читателей на то, что ФНС России Приказом от 02.11.2012 № ММВ-7-3/829@) утвердила новые формы уведомлений для перехода на УСН.

В статье «Упрощенцы и бухучет: год 2013-й» Елина Л. А. дает фактически пошаговую инструкцию, как начать с нуля ведение бухгалтерского учета тем, кто ранее его не вел. Эта статья опубликована в первом номере за 2013 год популярного журнала «Главная книга».

Итак, с помощью «Быстрого поиска» мы выяснили, какие именно изменения произошли в 2013 году. Давайте теперь ознакомимся с комментариями экспертов к этим изменениям.

**Практический комментарий основных изменений налогового законодательства с 2013 года**

Воспользуемся кнопкой 

на панели «Быстрого доступа» в верхней части экрана.

Перед нами список аналитических обзоров правовой информации, подготовленных экспертами компании «КонсультантПлюс» (рис. 2).

Перейдем по ссылке Изменения налогового законодательства с 2013 года и откроем «Перечень основных изменений налогового законодательства с 2013 года». С помощью «Оглавления» найдем интересующий нас раздел «Упрощенная система налогообложения (глава 26.2 НК РФ)».

Как мы видим, здесь перечислены все изменения, которые бухгалтеры должны учитывать в своей работе начиная с 2013 года (рис. 3). Рядом с каждым пунктом находится ссылка >>>, которая позволяет быстро перейти в «Практический комментарий основных изменений налогового законодательства с 2013 года» и ознакомиться с разъяснениями экспертов.

Например, в комментариях к пункту 2 «При непредставлении уведомления о переходе на УСН в установленные сроки налогоплательщики не вправе применять данный спецрежим (пп. 19 п. 3 ст. 346.12 НК РФ)» авторы обращают внимание на то, что теперь «в Налоговом кодексе РФ нашла отражение позиция контролирующих органов: при несвоевременном представлении вновь зарегистрированным налогоплательщиком названного уведомления он должен применять общий налоговый режим (Письмо ФНС России от 02.11.2010 № ШС-37-3/14713@)». Дело в том, что ранее арбитражные суды подобные споры решали в пользу налогоплательщиков.

Разобравшись с помощью специальных обзоров, подготовленных экспертами компании «КонсультантПлюс», с изменениями в Налоговом кодексе РФ, рассмотрим, как в системе можно найти информацию, которая поможет избежать ошибок в ведении бухгалтерского учета.

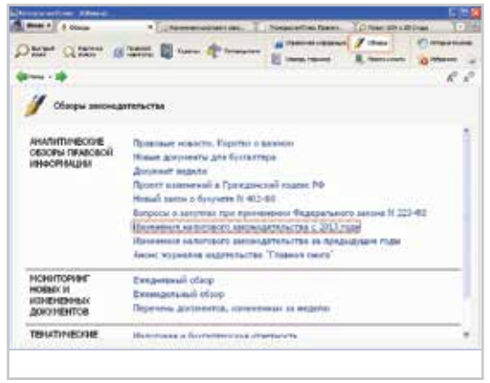


Рис. 2

**Бухучет при УСН**

С 1 января 2013 года в связи с вступлением в силу Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» на организации, которые перешли на УСН, возлагается обязанность по ведению бухгалтерского учета. Естественно, по этой причине у бухгалтера возникает много вопросов, в особенности, если до этого бухучет не велся и приходится начинать с нуля.

Поэтому в информационный банк «Корреспонденция счетов» включено большое количество готовых схем отражения в бухгалтерском учете финансово-хозяйственной деятельности организаций, применяющих УСН.

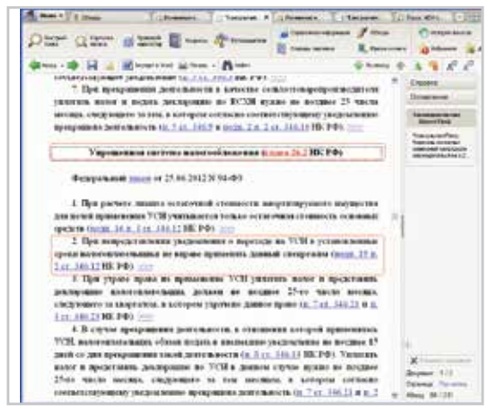


Рис. 3

Давайте, например, выясним, как отразить в учете организации-поставщика возврат покупателем товара. С помощью ссылки на «Стартовой странице» откроем «Карточку поиска» раздела «Финансовые и кадровые консультации», в котором находится интересующий нас информационный банк (рис. 4).

В поле «Налоги. Взносы. Платежи» выберем «Единый налог при упрощенной системе налогообложения», а в поле «Название документа» введем «возврат товара покупателем» (рис. 5).

Построим список документов и перейдем в информационный банк «Корреспонденция счетов» (рис. 6). Перед нами подборка готовых схем учета. Остается только выбрать наиболее подходящую из них.

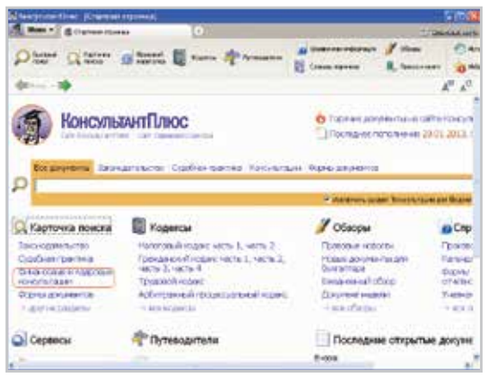


Рис. 4

Также хотелось бы обратить ваше внимание на статью Емельяновой Е. В. «Возврат качественного товара: поставщик на УСНО, покупатель на ОСНО» из журнала «Пищевая промышленность: бухгалтерский учет и налогообложение». Эта статья находится в информационном банке «Бухгалтерская пресса и книги».





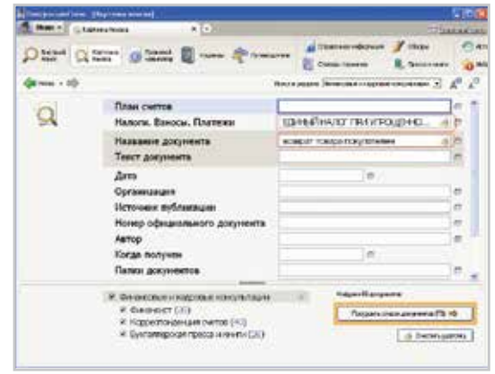


Рис. 5

В этой статье подробно рассказано о том, как сторонам вести расчеты в ситуации, когда поставщик применяет «упрощенку», а покупатель находится на общей системе налогообложения.

Аналогично можно найти схемы учета и для других ситуаций из практики. Для этого требуется только изменить контекст, который мы ввели в поле «Название документа», а в поле «Налоги. Взносы. Платежи», как и раньше, выбрать «Единый налог при упрощенной системе налогообложения».

Как мы видим, с помощью специальной «Карточки поиска» раздела «Финансовые и кадровые консультации» легко найти информацию, которая поможет без особого труда разобраться в особенностях отражения в бухгалтерском и налоговом учете хозяйственной деятельности организации на УСН.

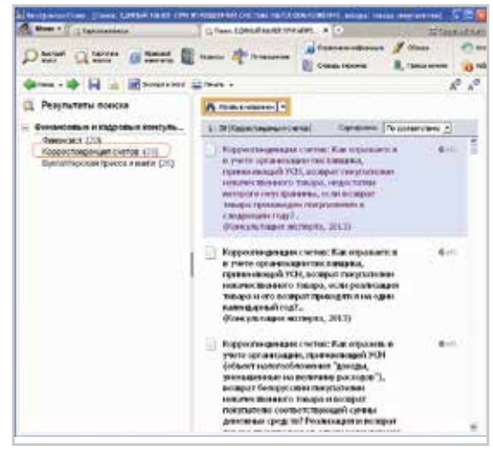
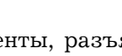


Рис. 6

**Особенности учета пособия по временной нетрудоспособности при УСН**

Еще один вопрос, который, наверняка, интересует бухгалтера организации, которая применяет УСН с объектом «доходы», касается того, как теперь принять к вычету суммы выплаченных по больничному листку пособий. Дело в том, что с 2013 года в вычет можно включить только пособие за три дня болезни, оплачиваемые работодателем. Такие изменения в ст. 346.21 НК РФ внесены Федеральным законом от 25.06.2012 № 94-ФЗ. Для поиска нужной информации воспользуемся «Правовым навигатором», который можно открыть с помощью кнопки  на панели «Быстрого доступа». Введем в поисковую строку «УСН больничный». В левой колонке у нас осталось только две группы понятий «Больничный лист» и «УСН». Курсор сейчас находится на первой из них, в которой справа выделено желтым цветом четыре ключевых понятия:

- Расчет больничного при УСН;
- Больничный при УСН;
- Больничный в расходах при УСН;
- Возмещение больничных их ФСС при УСН.

Отметим галочкой эти понятия и построим список (рис. 7).

В этот список включены основные нормативные документы, разъяснения экспертов, публикации из периодических изданий. По мнению многих пользователей КонсультантПлюс, удобнее всего начать изучение вопроса с «Практического пособия по УСН» из информационного банка «Путеводитель по налогам», в котором собрана вся информация, необходимая для решения большинства профессиональных задач, связанных с «упрощенкой» (рис. 8).

Открыв пособие, мы сразу попадаем в нужный нам раздел 8.1.1.1.2.2. «Пособия по временной нетрудоспособности: условия принятия к вычету по авансовому платежу, если объект налогообложения — «доходы»».

Авторы пособия обращают внимание на то, что с 1 января 2013 года в состав вычета включаются взносы, уплаченные (в пределах исчисленных сумм) в том же отчетном (налоговом) периоде.

Поэтому неважно, за какой период начислены взносы, главное, чтобы они были фактически уплачены в том периоде, за который рассчитывается налог (авансовый платеж). Кроме того, следует учитывать, что «сумму налога (авансового платежа) можно будет уменьшать:

- на пособия по временной нетрудоспособности (за исключением несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний), выплаченные работникам за первые три дня за счет собственных средств работодателя, в части, не покрытой страховыми выплатами (пп. 2 п. 3.1 ст. 346.21 НК РФ);
- платежи (взносы) по договорам добровольного личного страхования в пользу работников на случай их временной нетрудоспособности, за исключением несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (пп. 3 п. 3.1 ст. 346.21 НК РФ)».

Кроме «Практического пособия по УСН» рекомендуем также ознакомиться с консультациями экспертов из информационного банка «Вопросы-ответы». Например, откроем консультацию «Вопрос: Организация применяет УСН, объект налогообложения — «доходы». Вправе ли организация уменьшить сумму налога, уплачиваемого в связи с применением УСН, на сумму выплаченных работникам пособий по временной нетрудоспособности?

Можно ли уменьшать налог на всю сумму пособия или только на сумму, выплаченную за счет средств организации (без учета средств бюджета ФСС РФ)? Какова позиция официальных органов по этому вопросу?».

Дело в том, что ранее позиция Минфина России по этому вопросу несколько раз менялась. По мнению автора консультации, начиная с 2013 года неоднозначности по этому вопросу в принципе быть не должно. Теперь «при расчете налога по УСН следует учитывать только размер пособия, выплаченного организацией за счет собственных средств, поскольку в п. 3 ст. 346.21 НК РФ говорится именно о средствах, выплаченных организацией».

Воспользовавшись «Правовым навигатором», мы нашли документы и разъяснения, которые помогут нам разобраться во всех тонкостях учета больничных.

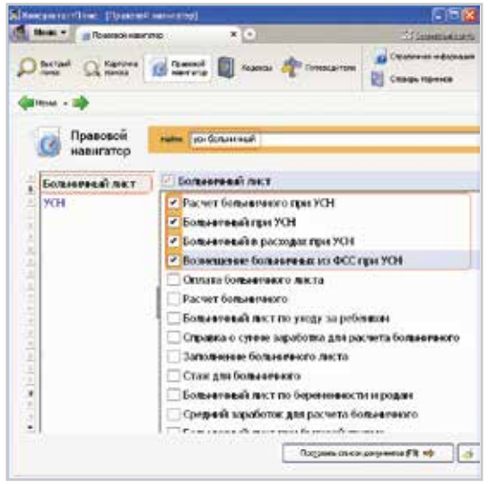



Рис. 7

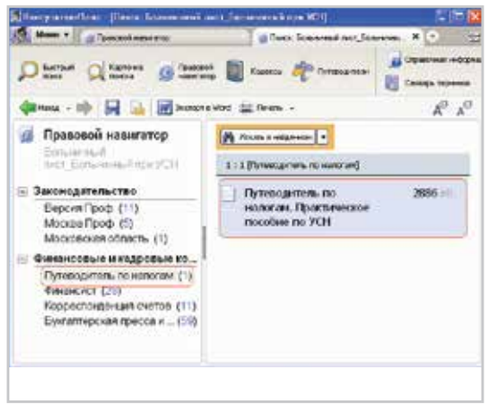



Рис. 8

**Заключение**

Итак, мы рассмотрели несколько приемов работы, последовательное выполнение которых позволяет не только упростить и ускорить поиск нужной информации, но и на основе анализа полученной информации быстро выработать наиболее оптимальный вариант решения проблемы. Автор искренне надеется, что его советы помогут вам более эффективно решать ваши задачи.

Конечно, в рамках одной статьи невозможно рассказать обо всех возможностях нашей системы, поэтому, если у вас возникнут какие-либо вопросы, обращайтесь на нашу «Горячую линию» по телефону: (495) 956-42-22.





# ИНОСТРАННЫЕ РАБОТНИКИ В 2013 ГОДУ[1]

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

| Статус иностранного гражданина | Временно пребывающий гражданин | | Временно проживающий гражданин | Постоянно проживающий гражданин |
|---|---|---|---|---|
| | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, не требующем получения визы | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, требующем получения визы | | |
| Документ, определяющий статус иностранного лица | **Миграционная карта**[2] при безвизовом режиме — срок действия миграционной карты не более года | **Виза** При визовом режиме — срок обыкновенной визы — 1 год | **Разрешение на временное проживание** сроком на 3 года (ст. 6 Закона № 115-ФЗ, Приказ ФМС России от 29.02.08 № 40) | **Вид на жительство** сроком на 5 лет (ст. 8 Закона № 115-ФЗ, Приказ ФМС России от 29.02.08 № 41) |
| | (ст. 5 Закона № 115-ФЗ, Постановление Правительства РФ № 413, п. 6 ст. 25.6 Закона № 114-ФЗ, п. 35 Постановления Правительства № 335) | | | |
| Наличие разрешения на работу у иностранного гражданина | **Требуется** (п. п. 4, 4.2 ст. 13, п. п. 1—2 ст. 13.1 Закона № 115-ФЗ). | **Требуется** (п. п. 2, 3, 4, 4.5 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) | **Не требуется** (пп. 1 п. 4, п. 4.5 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) | **Не требуется** (пп. 1 п. 4 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) |

[1] Особенности трудоустройства высококвалифицированных иностранных работников, а также работников — граждан Казахстана и Беларуси будут рассмотрены в следующих номерах журнала «ПРАВОсоветник».

[2] Письмо МИД России от 27.09.2006 № 32253/19 «О перечне стран и режимах въезда их граждан на территорию РФ».

**Нормативная база и сокращения**

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации;
Закон № 114-ФЗ — Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»;
Закон № 115-ФЗ — Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в РФ»;
Закон № 167-ФЗ — Федеральный закон от 15.12.2001 № 167-ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в РФ»;
Закон № 212-ФЗ — Федеральный закон от 24.07.2009 № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования»;

| Статус иностранного гражданина | Временно пребывающий гражданин | | Временно проживающий гражданин | Постоянно проживающий гражданин |
|---|---|---|---|---|
| | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, не требующем получения визы | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, требующем получения визы | | |
| Наличие разрешения на привлечение иностранной рабочей силы у работодателя | **Не требуется** (пп. 1 п. 4.5 ст. 13 Закона 115-ФЗ) Работодатель обязан уведомить орган ФМС России и службу занятости о приеме на работу иностранца в течение 3 рабочих дней с момента фактического начала работы работника (Постановление Президиума ВАС РФ № 7197/11), в порядке, установленном Приказом ФМС России № 147 | **Требуется** (п. п. 2, 3, 4, 4.5 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) | **Не требуется** (п. 4 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) | **Не требуется** (п. 4 ст. 13 Закона № 115-ФЗ) |
| | Работодатель обязан уведомить налоговый орган по месту своего учета о привлечении и об использовании иностранных работников в течение 10 дней в случаях, установленных пп. 4 п. 8 ст. 18 Закона № 115-ФЗ [3] | | | |
| Ставка НДФЛ [4] | **30%** — для налоговых нерезидентов; в случае пребывания иностранного сотрудника на территории РФ более 183 дней в течение 12 следующих подряд месяцев, следует произвести перерасчет налога на выплаченный доход по ставке 13% (п. 2 ст. 207, п. 3 ст. 224 НК РФ). **13%** — для налоговых резидентов. Иной порядок налогообложения доходов иностранных физических лиц может быть предусмотрен международными соглашениями об избежании двойного налогообложения | | | |

[3] В соответствии с позицией Президиума ВАС РФ, уведомление налогового органа требуется только в случае получения приглашения на въезд иностранного гражданина (Постановление ВАС РФ от 02.02.2010 № 11773/09).

[4] Статус иностранного налогоплательщика устанавливается в каждом налоговом периоде отдельно. Срок пребывания иностранного гражданина на территории РФ определяется отметкой пропускного контроля в документе, удостоверяющем личность гражданина, либо иными документами, например трудовым договором, табелем учета рабочего времени, миграционной картой, авиабилетом и т. п.

| Статус иностранного гражданина | Временно пребывающий гражданин | | Временно проживающий гражданин | Постоянно проживающий гражданин |
|---|---|---|---|---|
| | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, не требующем получения визы | Временно пребывающий гражданин, прибывший в порядке, требующем получения визы | | |
| Ставки взносов во внебюджетные фонды (указаны общие тарифы без учета льготных категорий плательщиков) | **Взносы не начисляются и не уплачиваются** (пп. 15 п. 1 ст. 9 Закона № 212-ФЗ) **Исключение**: если с иностранцем заключен трудовой договор на неопределенный срок или срочный трудовой договор (трудовые договоры) продолжительностью не менее шести месяцев в общей сложности в течение календарного года, работодатель обязан начислить взносы в ПФР на финансирование страховой части трудовой пенсии, независимо от года рождения: **22%** с выплат в пределах 568 000 руб. Из них: солидарная часть тарифа страховых взносов — 6,0%, индивидуальная часть тарифа страховых взносов — 16,0%; **10%** с суммы превышения предела полностью относится к солидарной части тарифа (ст. 7, 22.1, 33.1 Закона № 167-ФЗ) | | | **ПФР:** уплачиваются по тарифу, установленному для граждан РФ на финансирование страховой и накопительной частей трудовой пенсии, в зависимости от года рождения указанных застрахованных лиц: **для работников 1966 года рождения и старше:** **22%** с выплат в пределах 568 000 руб. на финансирование страховой части трудовой пенсии. Из них: 6% — солидарная часть тарифа, 16% — индивидуальная часть тарифа; **для работников 1967 года рождения и моложе:** **16%** на финансирование страховой части трудовой пенсии из них: 6% — солидарная часть тарифа, 10% — индивидуальная часть тарифа; **6%** на финансирование накопительной части трудовой пенсии; вне зависимости от возраста работника: **10%** с суммы превышения предела полностью относится к солидарной части тарифа. **ФСС** — 2.9%. **ФФОМС** — 5,1% (ст. 33.1 Закона № 167-ФЗ, ст. 58.2 Закона № 212-ФЗ) |
| Ставки взносов на обязательное социальное страхование от несчастного случая на производстве | Взносы уплачиваются исходя из страхового тарифа, дифференцированного по классам профессионального риска - в случае заключения с иностранным гражданином трудового договора; - в случае заключения с иностранным гражданином гражданско-правового договора, если в соответствии с указанным договором страхователь обязан уплачивать страховщику страховые взносы (ст.ст.5, 21, 22 Закона [1] 125-ФЗ). | | | |

**Нормативная база и сокращения**

Закон № 255-ФЗ — Федеральный закон от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством»;

Закон № 326-ФЗ — Федеральный закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации»;

Закон № 125-ФЗ — Федеральный закон от 24.07.1998 № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»;

Постановление Правительства РФ № 413 — Постановление Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 «О миграционной карте»;

Постановление Правительства РФ № 335 — Постановление Правительства РФ от 09.06.2003 № 335 «Об утверждении Положения об установлении формы визы, порядка и условий ее оформления и выдачи, продления срока ее действия, восстановления ее в случае утраты, а также порядка аннулирования визы»;

Приказ ФМС России № 147 — Приказ ФМС России от 28.06.2010 № 147 «О формах и порядке уведомления Федеральной миграционной службы об осуществлении иностранными гражданами трудовой деятельности на территории Российской Федерации»;

Приказ ФМС России от 29.02.08 № 40 — Приказ ФМС России от 29.02.2008 № 40 «Об утверждении Административного регламента по предоставлению Федеральной миграционной службой государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешения на временное проживание в Российской Федерации»;

Приказ ФМС России от 29.02.08 № 41 — Приказ ФМС России от 29.02.2008 № 41 «Об утверждении Административного регламента по предоставлению Федеральной миграционной службой государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации»;

Постановление Президиума ВАС РФ № 7197/11 — Постановление Президиума ВАС РФ от 22.11.2011 № 7197/11 по делу № А40-82952/10-79-451.

# НЕВЕРОЯТНЫЕ И НЕДОСЯГАЕМЫЕ

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

**Поговорим о женщинах. У них — восьмое марта, чем не повод, право, прибавить наш оригинальный штрих к картине мира. Мы — ее оправа. Великие, известные и нет, мудрейшие или совсем блондинки, — мы придаем особый шик и свет картинке мира, женственной картинке.**

**Достойные высокого пера и гениальной кисти, и хорала, они сегодня в рубрике журнала.**

**Знакомьтесь ближе, с праздником, ура!**

### Афродита

Афродита, грубо говоря, вообще не женщина. Она Богиня. Она заведует любовью, красотой и еще огромным количеством полезных вещей. Но она настолько популярна, что мы так и видим ее мягкие гибкие формы, белеющие в пене морской, и кажется, что знали ее такой всегда.

Она одна из двенадцати главных богов Олимпа, а до этого еще дослужиться надо. Но как суметь и золотым гребнем кудри причесывать, и Гефеса обстирывать, и таким хозяйством командовать, одному только Зевсу известно.

Гефесу Афродита, она же Киприда, нещадно изменяла, один только Арес чего стоит. Она, а не чревоугодие, превращала женщин в коров.

У нее был поясок, который обладал волшебной силой и заставлял в нее влюбляться, и еще она то и дело возвращала себе девственность. По служебной линии, в конце концов, у нее осталась лишь одна обязанность — ничего не делать. Кроме любви. Чтоб мы так жили.

### Елизавета I Тюдор

Кто не знает центральной фигуры всей истории Великобританской короны — Елизаветы Тюдор? Сразу вспоминаем, как она (не то, чтоб девственная, но совершенно незамужняя и бездетная) зачем-то отрезала голову Марии Стюарт, а также, что при ее правлении жил Шекспир, который еще неизвестно был ли автором своих гениальных произведений…

Говорят, что она была рыжая и некрасивая. Но кажется, все кругом думали, что она была первой красавицей в Англии.

Ну, в Англии может быть… В каком веке это было? В XVI веке. В один прекрасный момент в стране даже начался культ личности Елизаветы, некоторые даже уподобляли ее Деве Марии — за нескрываемую девственность.

Так или иначе, Елизавета быстро — за каких-нибудь 77 лет — состарилась и умерла, уступив трон сыну Марии Стюарт.

### Клеопатра

Заглянем в Египет. Казалось бы, Клеопатра стала каждому из нас практически членом семьи. Мы о ней слышим чаще, чем о родной тете. Национальности она египетской, что-то у нее было с Цезарем, понаехавшим из Рима.

Сама она была, конечно, не топ-модель, но жила красиво. Многие хотели любить ее всю жизнь, и даже любили, но только один раз, потому что утром она их убивала. Чем ей так насолили мужчины, остается загадкой.
Ну, конечно, ни Цезаря, ни Марка-Антония она не порешила сразу, но и они много из-за нее понервничали. Она родила от Юлия сына, а от Марка троих детей, что уже стресс для мужчины.

Эти великие мужи так и не проявили доблести: первый никак не облагодетельствовал сына Цезариона в своем завещании, второй женился на совершенно другой женщине. В общем, с мужчинами Клеопатре не везло. А царицей она была опытной, правила 21 год.

### Лилит

Конечно, Лилит — образ не натуральный, а литературный, да еще и не канонический, а вовсе каббалистический.

В эпоху Возрождения интеллектуалы сильно увлекались каббалой. Ну а теперь, мы лишь смутно помним, что это первый брак в биографии Адама в прямом и переносном смысле, т. е. неудачно получившаяся у Бога первая жена Адама. Впрочем, и вторая учудила такое, что мы до сих пор рожаем в муках. И надо было так все усложнять: первая, вторая…

Но если о существовании Лилит мы еще кое-что знаем, то вряд ли кто задумывался, а куда же ее дели потом? Ведь признайтесь, вы думали, что Бог превратил ее обратно в тесто и слепил уже, наоборот, Еву. Все куда страшнее.

Во-первых, Лилит уже задолго до Клары Цеткин решила, что женщины и мужчины равны. Во-вторых, никто Лилит не убивал и на тесто не пускал. Стала она ночным демоном, по ночам ходит и мучает весь мужской пол. Вот осторожнее надо как-то с разводами…

**Мария Магдалина**

Сразу уточним, что Магдалина — это не фамилия, но и не второе имя. Просто родом девушка из города Магдалы, стало быть Магдалина — это прозвище.

Девушке многие гении человечества приписывали очень многие факты от биографий других «Марий», кроме того — любовь с Иисусом. Но это уже художественная литература. В Библии же о ней, в общем-то, сведений не так много.

Иисус излечил ее от семи бесов, что у нас в России тоже практикуют. Ходила она за Учителем, стала последовательницей, а также присутствовала при распятии и воскресении. Она входит в число жен мироносиц, которым явился Ангел с известием о Воскресении.

Главным в биографии Марии Магдалины является то, что в эту биографию только ленивый не добавлял чего-нибудь от себя. В православии она просто спутница Иисуса и святая. В католицизме на нее списали грехи половины безымянных грешниц, упомянутых в Евангелии, обозвали блудницей.

Сколько же тел у нее было, что минимум три собора приписывают счастье обладания ими себе? Вообще фантастика! А на мой взгляд, вся изюминка этой женщины была в том, что она была совершенно обычной.

**Наталья Гончарова**

С чистейшим образцом чистейшей прелести Пушкин впервые столкнулся, конечно, на балу. Наташе Гончаровой стукнуло уже пятнадцать. Она была обворожительна, а вот зачем туда звали Пушкина остается загадкой.

Ее властная мать так долго препятствовала браку нашего дорогого Пушкина с Натальей Николаевной, что он весь извелся.

В чем же заключалась красота Гончаровой, превосходящая красоту всех остальных светских невест? Абсолютные пропорции античного лица, неимоверно тонкая талия, грация движений, ум. Впрочем, последнее я добавила от себя.

В 1831 году Пушкин женился на Гончаровой, обвенчались на Никитских воротах. Правда, при этом упало на пол кольцо. И уже вскоре императорская чета и чета Пушкиных столкнулись в Царскосельском парке. Тут все узнали, как прелестна Наталья Николаевна, и снова стали звать ее в свет.

Известно, что первый ее муж погиб от раны, успев с африканской методичностью оставить жене четырех детей. Царь расплатился по долгам Пушкина, помог как-то с детьми, а что ему мешало это сделать при живом классике?





А Жорж Дантес женился-таки на ее сестре. Никто не может быть уверен ни в ее верности Пушкину, ни в ее измене. Так или иначе, она стала причиной дуэли.

Сама же Наталья Николаевна семь лет просто вдовствовала, потом вышла замуж за генерала Ланского, от которого снова родила трех детей. Жили они долго и счастливо.

**Нефертити**

Что мы знаем о Нефертити? До нас дошел ее бюст, и тот по ключицы, включительно. Правда, бюст золотой, что сразу дало Нефертити фору. Бюст нашли в Египте в 1912 году.

Девушка очень понравилась измученным немецким археологам, они даже попытались скрыть находку, т. е. оставить в личное пользование.

Опустим здесь технологию, с помощью которой узнали, что изваяние — царица, что зовут ее Нефертити, что переводится это как «Красавица грядет», а также, что она была высокой, стройной и особенно грациозной.

Но ясно одно, во многом эталоны красоты в XX веке были скорректированы после этого открытия: утонченные черты лица, но, наоборот, пухлые губы, миндалевидные большие глаза, чем вам не Джулия Робертс или Одри Хепберн?

О тяжелой судьбе египтянки известно мало, все-таки XIV век до нашей эры. Известно только, что муж — фараон Аменхотеп IV — ее любил, хотя имел (по традиции, дошедшей до наших дней) гарем. Однако нашу Нефертити муж любил сильнее остальной тысячи жен. Нефертити ни на что не жаловалась, может быть, поэтому намного пережила своего Аменхотепа.

**Сафо**

А вот еще была древнегреческая поэтесса Сафо. Квартировала, как положено, на острове Лесбос. Платон назвал ее не как-нибудь, а «десятой музой». А она, между тем, тоже красавицей не была: маленького роста, смуглая, но симпатичная.

Отец ее был знатен, но промышлял торговлей, был богат. Сафо, правда, рано осиротела и даже была вынуждена эмигрировать с родного острова на пятнадцать лет.

Но в юности она воспитывалась в школе гетер, где и ушла с головой в поэзию. До нашей эры оставалось каких-то VI—VII веков. Поэзия была в те времена в почете, телевизоров не было, кто-то должен был одухотворять население.

И вот сидела она с лирой в руках и нараспев читала свои гимны, элегии и эпитафии, а также заказные вещи к праздникам. Гораций и Катулл были вдохновлены ее поэзией.

Сократа она сподвигла на любовные подвиги, а Овидий восхищался ее страстностью. А что вы ожидали, это же Лесбос! Тем не менее, Сафо побывала замужем, родила чудесную дочку, но муж и девочка вскоре умерли.

Тогда Сафо полюбила женщин, а за что нас не любить?! Но потом все как-то нормализовалось, и Сафо умерла от несчастной любви все-таки к мужчине.

**Таис Афинская**

Вот тут как раз Александр Македонский к месту. Имя у подружки было очень красивое — Таис Афинская. И была она, по сути, гетера, а грубо говоря, мягче и не скажешь.

И вот, несмотря на свою доступность за деньги, Александру она дала от ворот поворот. Это у нее была такая тактика. А все потому, что захотелось ей большой и чистой любви.

И, несмотря на все это безобразие с Македонским, Таис удачно вышла замуж за египетского царя и родила ему пару чудесных детишек.

А потомки прощают ей красоту и вольности за ее патриотизм и мужество в деле о поджоге дворца персов в Персеполе. Таис отомстила им за разгром родного города — Афин. Напоила и подговорила поджечь город...

А мало ли блудниц, которые любят весь мир, в том числе и Родину?

**Юдифь**

Признаться, люблю я этот женский персонаж, люблю за то, что в нем больше всего трагедийности. А мы ведь люди жалостливые. Хотя жалеть-то надо того главного царского военачальника Олоферна, которому она ни с того ни с сего голову отрезала.

Тут-то самый пик трагедии: любила сильно-пресильно и отрезала все по плечи. Ну, какая женщина в наше время при тотальной нехватке мужчин (пусть даже ради снятия осады родного, скажем, райцентра) угробит только что появившегося ухажера? И это после такого неудачного брака!

Ведь судя по литературным источникам, муж Юдифи перед скоропостижной смертью так и оставил ее непорочной. И вот она идет в лагерь ассирийцев, осадивших Ветилую, и не просто влюбляет в себя военкома, но и сама влюбляется.

В душе ее борются долг и страсть, но тут Олоферн сильно напивается и засыпает. Она видит, что он в таком состоянии, когда лучше, конечно, выбрать долг перед родиной. А не надо было ему пить-то...

*Авторские иллюстрации —Натальи Герасимец*

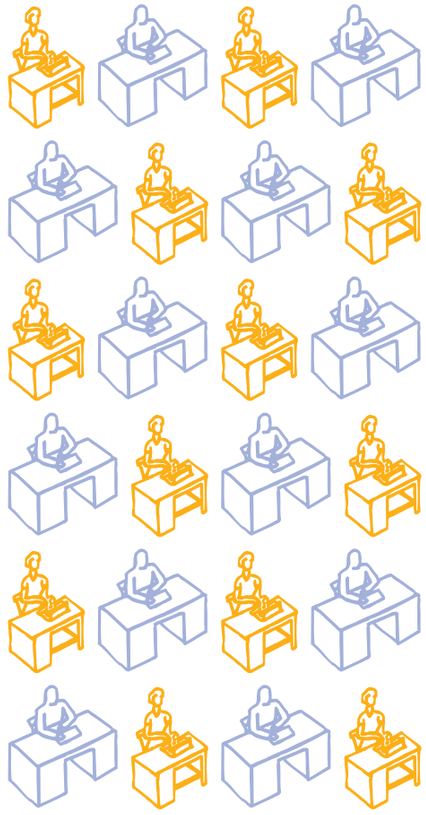



С 1 по 31 марта 2013 года

ВСЕРОССИЙСКАЯ ПРОГРАММА ПОДДЕРЖКИ БУХГАЛТЕРА

Получите бесплатно новый спецвыпуск

КАДРЫ РЕШАЮТ ВСЁ



ТЛСГРУП
Московский центр правовой поддержки

КонсультантПлюс
надежная правовая поддержка

(495) 956 42 22 | www.tls-cons.ru | tls@tls-cons.ru

МОСКОВСКИЙ ЦЕНТР
ПРАВОВОЙ ПОДДЕРЖКИ
«ТЛС-ГРУП»

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ЦЕНТР
ДЕЛОВОГО РАЗВИТИЯ
«АЭФ-КОНСАЛТ»

(495) 737-4949
www.aefk.ru / seminars@aefk.ru

КОМПАНИЯ «ТЛС-ПРАВО»

(495) 730-7117
www.tls-pravo.ru / info@tls-pravo.ru

«ГОРЯЧАЯ ЛИНИЯ»
ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОДДЕРЖКИ

(495) 730-5222
www.tls-cons.ru / consad@tls-cons.ru

«ГОРЯЧАЯ ЛИНИЯ»
ИНФОРМАЦИОННО-
АНАЛИТИЧЕСКОЙ ПОДДЕРЖКИ

(495) 956-4222
www.tls-cons.ru / tls@tls-cons.ru

ДЕПАРТАМЕНТ
ОБУЧЕНИЯ КЛИЕНТОВ

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

QR код «ТЛС-ГРУП»