

Центр поддержки предпринимательства

Вопросы и ответы от субъектов малого и среднего бизнеса по ведению предпринимательской деятельности

Правовое сопровождение деятельности

Оглавление

В уставе ООО был указан адрес местонахождения с указанием города, улицы и номера дома. Такие сведения содержались в ЕГРЮЛ. По требованию налоговой ООО внесло в реестр еще и сведения о конкретном номере офиса, который занимает ООО в данном здании. Требуется ли в данном случае вносить изменения в учредительные документы?	6
Единственным участником ООО является юридическое лицо, которое планирует произвести отчуждение принадлежащей ему доли в размере 100% другому юридическому лицу. Сведения о нем отражены в уставе общества. Устав общества не приведен в соответствие с требованиями Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ.	8
Необходимо ли включать в устав ООО сведения о единственном участнике - юридическом лице?	8
Обязана ли организация внести изменения в учредительные документы в связи со сменой наименования улицы по месту ее нахождения?	9
Единственный учредитель ООО (физическое лицо) имеет в собственности объект недвижимости и хочет внести его в качестве взноса на увеличение чистых активов. Он не собирается увеличивать уставный капитал ООО, а хочет внести вклад в имущество ООО без увеличения уставного капитала. Как правильно следует оформить данный вклад в имущество ООО без увеличения уставного капитала?	10
Между двумя юридическими лицами заключен договор купли-продажи транспортного средства. Генеральный директор организации-покупателя "А" является действующим на основании доверенности директором филиала организации-продавца ООО "Б". Таким образом, договор купли-продажи с обеих сторон подписывал один человек. От организации-продавца решение о приобретении транспортного средства принималось его генеральным директором, что отражено в приказе, исполнение приказа возложено на директора филиала.	12
Может ли данная сделка быть квалифицирована как сделка между аффилированными лицами?	12
Каков порядок исчисления сроков возврата объектов, переданных по договору аренды (например, если срок аренды установлен с 10.01.2017 до 10.03.2017, то вернуть объект аренды необходимо 10.03.2017 или 09.03.2017)?	14
В какой срок необходимо закрыть обособленное подразделение организации после внесения изменений в Единый государственный реестр юридических лиц о смене юридического адреса?	15
В нашей организации нет юрисконсульта. Заключением и оформлением хозяйственных договоров занимается бухгалтер. Если в случае проверки деятельности ИП будет выявлены нарушения в части заключения договоров, правомерно ли будет привлечение к дисциплинарной ответственности бухгалтера, если в его трудовом договоре и должностной инструкции нет обязанности по правовой экспертизе договоров?	16
По договору аренды, заключенного на 11 месяцев, был внесен обеспечительный платеж.	18
Затем произошла смена собственника помещения и прежний арендодатель ликвидировал организацию. Арендатор обратился с просьбой к новому собственнику вернуть обеспечительный платеж, однако он отказался, так как прежний собственник ему указанную сумму не перечислял. Как вернуть сумму обеспечительного платежа, учитывая, что прежний арендодатель в настоящее время ликвидирован?	18

Правомерной ли будет запись на диктофон переговоров их участником, если другая сторона переговоров не будет об этом знать? Правомерно ли вести записи телефонных разговоров работников организации с ее клиентами и иными лицами?	19
Если в обществе нет главного бухгалтера, имеет ли право руководитель без доверенности подписывать вместо главного бухгалтера финансовые документы?	21
Руководитель акционерного общества не вправе исполнять функции главного бухгалтера. В то же время, полагаем, руководитель вправе подписывать финансовые документы при отсутствии главного бухгалтера без оформления на себя соответствующей доверенности.	21
Может ли один договор содержать в себе одновременно условия о поставке товара и условия договора на оказание услуг, которые регулируются различными положениями законодательства и исполнение обязательств по которым не связано между собой?	23
Должность "водитель-экспедитор" нужно считать совмещением профессий водителя и экспедитора, что повлечет заключения дополнительного соглашения и надбавки за совмещение или можно это выделить в отдельную должность и все обязанности просто расписать?	24
Индивидуальный предприниматель намерен привлечь работников по договору аутсорсинга. Обязан ли будет предприниматель в связи с привлечением таких работников регистрироваться в качестве страхователя?.....	27
Имеет ли право трудовая инспекция инициировать экспертизу на предмет подделки работником заявления об увольнении? Работодатель считает, что в заявлении была изменена дата после согласования. В результате возник спор.	29
Гражданин принял решение о государственной регистрации в качестве ИП. Из-за отсутствия свободного времени гражданин оформил у нотариуса доверенность на своего родственника (брата), в которой указал, что поверенный от имени гражданина подает документы на госрегистрацию в качестве ИП, выполняет иные необходимые действия, а также подписывает заявление о госрегистрации физического лица в качестве ИП. Вправе ли поверенный подписывать указанное заявление на основании нотариальной доверенности?	31
ИП предоставляет сторожевые услуги на договорной основе. Сторожевые услуги выполняют инспекторы сторожевой службы, у них нет даже спецсредств. В инструкциях и договорах отсутствует слово "охрана".	33
ИП занимается розничной продажей по договору комиссии. В момент окончания сезона комитент предоставляет скидки на товар.	34
В ООО имеются 4 участника, каждый из которых имеет равные доли в уставном капитале. В настоящее время все участники намерены продать свои доли по стоимости выше первоначальной.	36
Вправе ли микропредприятия дополнять типовую форму трудового договора новыми положениями и исключать пункты, которые предусмотрены формой?	37
Я являюсь индивидуальным предпринимателем и отношусь к микропредприятиям. Согласно гл. 48.1 Трудового кодекса РФ я не понимаю от ведения каких именно локальных актов, журналов я могу отказаться. Каков полный перечень таких документов?	39
Должны ли микропредприятия вести воинский учет, как все остальные организации?	41
В настоящее время у работодателя - субъекта малого предпринимательства есть много первичных нарушений по оформлению работника на работу. Может ли работодатель надеяться на вынесение лишь предупреждений - не административных штрафов?.....	41

ООО планирует выдать простой вексель в счет оплаты работ.	42
Каковы особенности оформления и выдачи векселя? Может ли организация распечатать его на принтере, нигде не регистрируя?.....	42
Мы планируем заключить договор на использование оборудованной асфальтированной площадки.	44
Можно ли заключить договор аренды именно асфальтированной площадки, либо необходимо заключать договор аренды части земельного участка?	44
Обязана ли организация по запросу органа внутренних дел в связи с проверкой, предоставлять учредительные и бухгалтерские документы в случае, когда в запросе не указана цель их использования?	46
Обязана ли организация по запросу органа внутренних дел в связи с проверкой, предоставлять учредительные и бухгалтерские документы в случае, когда в запросе не указана цель их использования?	47
Исковое заявление о взыскании задолженности с бывшего работника организации подписано после введения в отношении организации процедуры внешнего управления. Исковое заявление подписал юрист, действующий на основании доверенности. Внешний управляющий привлечен в качестве третьего лица, не заявляющего исковых требований.....	48
Будет ли иск принят судом к рассмотрению в данной ситуации?.....	48
Между юридическими лицами заключен договор аренды нежилого помещения сроком на три года. Арендодатель отказывается представлять в регистрирующий орган документы для государственной регистрации договора аренды. Кто должен регистрировать договор? Какие санкции предусмотрены за отсутствие регистрации? ..	49
На основании устава ООО с генеральным директором был заключен срочный трудовой договор сроком на 3 года. Через несколько месяцев истекает срок этого договора. Но сейчас изменился устав ООО, и теперь трудовой договор с генеральным директором можно заключать на неопределенный срок. Нужно ли увольнять генерального директора на момент истечения срочного договора и заключать с ним новый бессрочный договор, или в связи с изменением устава ООО срочный договор автоматически станет бессрочным?	50
При составлении должностной инструкции главного инженера обязательно нужно руководствоваться типовой должностной инструкцией или можно включить обязанности, не предусмотренные в типовой должностной инструкции?	54
В штатном расписании нет вакансии секретаря. Можно ли путем заключения дополнительного соглашения, прописав в нем конкретные обязанности (т.е. увеличить объем работы), установить доплату и обязанности по отправке корреспонденции на кадровика?.....	56
Какие разрешения со стороны государственных органов должен иметь удостоверяющий центр для осуществления деятельности?	57
Штат организации очень маленький. На руководителя приказом возложено, что он ведет бухучет и кадровую работу. Нужно ли эти обязанности включать в должностную инструкцию и в трудовой или можно ограничиться только приказом?	58
В какой форме должна быть выдана доверенность от ИП физическому лицу на представление его интересов в арбитражном суде - нотариальной или простой письменной форме, заверенной подписью и печатью ИП?	60

В ООО имеются 2 учредителя - физические лица. Учредители ООО хотят получить дивиденды. Один учредитель работает в ООО, другой - нет.....	61
Когда и как следует производить начисление дивидендов?	61
Примет ли суд в качестве доказательства заключения договора займа аудиозапись разговора с должником? Запись произведена на смартфон с применением встроенной программы-диктофона, без уведомления второй стороны.....	61
Будет ли иметь законную силу доверенность, выданная 1 января?	62
Работник в день отдыха, предоставленный ему после сдачи крови, вновь сдал кровь. Сколько дней отдыха, в том числе дополнительных, работодатель обязан предоставить работнику, сдавшему кровь в день отдыха за предыдущую сдачу крови? Необходимо ли ему предоставить дополнительный день отдыха?	63
Сотрудник наделен правом первой подписи в хозяйственных и финансовых документах на совершать сделки от лица компании без доверенности? И, если нет, какова процедура оформления доверенности и на какой максимальный срок её можно оформить?.....	65
Как происходит процедура уничтожения персональных данных, и в каких случаях организация имеет право уничтожить такую информацию?	67
ООО решило сменить основной вид деятельности и заняться новым. Каков порядок действий для тех, кто хочет пройти эту процедуру самостоятельно и нужно ли вносить изменения в Устав компании?.....	69
Между двумя ООО был заключён договор на оказание услуг. Уже в процессе исполнения договора была обнаружена ошибка одной из сторон. Компаниями было установлено, что она не преднамеренна и претензий не имеется ни у одной из сторон. Несмотря на это, стоит ли организациям исправлять ошибку, как сделать это грамотно и какие виды ошибок существуют в соответствии с законодательством?	70
ООО планирует переименовать свою организацию. Так как при переименовании, ФНС России проверяет название компании на соответствие законодательству, возник вопрос. Каких терминов и названий стоит избегать, чтобы новое название ООО соответствовало законодательству?	72
У ИП возникла необходимость подать претензионный иск в арбитражный суд. Как следует действовать в такой ситуации, чтобы суд принял иск и не допустить ошибки?	73
По итогам налоговой проверки в отношении ИП, был предъявлен штраф. В силу тяжёлого положения, возникла необходимость составить ходатайство либо о полной отмене, либо об уменьшении штрафа.	74
Как составить такое ходатайство и при каких условиях его могут удовлетворить?	74
Предприятие выпускает с/х продукцию. В процессе работы, обнаружили несоответствие некоторых товаров техническому регламенту. Каковы дальнейшие действия и каким санкциям может быть подвержено предприятие?	75
В ходе проведения выездной налоговой проверки, инспекторы захотели унести копии документов с собой. Насколько такое решение правомерно и можно ли как-то противодействовать их требованию?	77
Правильно ли в штатном расписании для должности "Директор" устанавливать подразделение "Управление", если в учредительных документах звучит "назначить Ф.И.О. директором ООО "..."?	79
При смене руководителя учреждения доверенности, выданные прежним руководителем и срок действия которых выходит за срок его полномочий, продолжают действовать	

при новом руководителе или утрачивают силу в связи с истечением полномочий предыдущего руководителя?	79
Начальник отдела находится в отпуске по уходу за ребенком. Его обязанности выполняет заместитель, в его должностном регламенте указано, что "исполняет обязанности начальника отдела в период его отсутствия". Должна ли производиться оплата за исполнение обязанностей начальника отдела в период нахождения ее в отпуске по уходу за ребенком? Оформляется ли "исполнение обязанности" внутренними документами?	80
Какие документы представляются в регистрирующий орган при государственной регистрации изменений, вносимых в устав общества, в связи с увеличением уставного капитала?	80
Обязана ли организация составлять должностные инструкции в соответствии с требованиями ГОСТ 6.30-2003 "Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации?.....	81
Вправе ли организация не ставить печать в первичных учетных документах (в том числе передаваемых контрагентам) - товарной накладной, акте об оказании услуг и т.п.?	81
Можно ли установить в контракте право заказчика провести экспертизу качества товара за счет поставщика?	82
Нужно ли издавать приказ об утверждении должностных инструкций или достаточно грифа утверждения на самой инструкции? Должен ли ей быть присвоен номер, надо ли пронумеровывать страницы, поставлена печать?	82
Какие ПБУ можно не применять малым предприятиям?	83

В уставе ООО был указан адрес местонахождения с указанием города, улицы и номера дома. Такие сведения содержались в ЕГРЮЛ. По требованию налоговой ООО внесло в реестр еще и сведения о конкретном номере офиса, который занимает ООО в данном здании. Требуется ли в данном случае вносить изменения в учредительные документы?

Ответ:

В рассматриваемом случае вносить изменения в устав не требуется.

Обоснование вывода:

В соответствии с [п. 2 ст. 54](#) ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории РФ путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования).

[Пункт 2 ст. 4](#) Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" также предусматривает, что место нахождения общества с ограниченной ответственностью (далее также - общество, ООО) определяется местом его государственной регистрации.

Согласно [п. 3 ст. 54](#) ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ) должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

[Абзацем вторым](#) того же пункта предусмотрено, что юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений ([ст. 165.1](#) ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Содержащиеся в ЕГРЮЛ сведения, в том числе об адресе юридического лица в пределах его места нахождения, являются открытыми и общедоступными. Лицо, добросовестно полагающееся на данные ЕГРЮЛ, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам. Юридическое лицо не вправе в отношениях с лицом, полагавшимся на данные ЕГРЮЛ, ссылаться на данные, не включенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем, за исключением случаев, если соответствующие данные включены в указанный реестр в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица ([п. 2 ст. 51](#) ГК РФ, [пп. "в" п. 1 ст. 5, п. 1 ст. 6](#) Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон N 129-ФЗ)).

Таким образом, законодательство разграничивает понятия места нахождения и адреса юридического лица, включая общество с ограниченной ответственностью. Для того чтобы обозначить в уставе общества его место нахождения, достаточно указать наименование населенного пункта (муниципального образования), на территории которого находится адрес этого общества. При этом закон не запрещает детализировать сведения устава о месте нахождения общества путем указания конкретного адреса, например улица и дома или улицы, дома и номера офиса. Однако свойством публичной достоверности обладают именно сведения ЕГРЮЛ, включающие информацию о конкретном адресе юридического лица, по которому с ним может осуществляться связь. Закон связывает определенные правовые последствия в отношении юридического лица с иными лицами с наличием сведений об адресе этого юридического лица в ЕГРЮЛ, но не в уставе.

В случае изменения содержащихся в ЕГРЮЛ сведений юридическое лицо обязано внести в этот реестр измененные сведения в течение трех рабочих дней ([п. 5 ст. 5](#) Закон N 129-ФЗ). Однако закон не обязывает юридическое лицо приводить содержание устава в точное соответствие со сведениями об адресе этого юридического лица, которые содержатся в ЕГРЮЛ.

Сказанное подтверждается правовой позицией, изложенной в [п. 10](#) постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61, в соответствии с которой изменение сведений ЕГРЮЛ в части адреса юридического лица в рамках его места нахождения, указанного в учредительных документах, не требует внесения изменений в учредительные документы независимо от того, был ли в них ранее указан такой адрес, если только иное прямо не предусмотрено учредительными документами юридического лица.

То есть, если у юридического лица меняется адрес в пределах его места нахождения, и сведения об этом адресе в уставе отсутствуют, в связи с внесением в ЕГРЮЛ информации об адресе юридического лица изменения в его устав вносить не требуется (смотрите в связи с этим также [постановление](#) АС Уральского округа от 27.09.2016 N Ф09-8748/16).

В рассматриваемом случае в уставе общества не указан его адрес с детализацией до номера офиса. Но отсутствие таких сведений в уставе, по нашему мнению, не влечет необходимость его изменения в связи с внесением в ЕГРЮЛ сведений об адресе общества, включающем номер офиса в здании, так как положение устава о месте нахождения общества не противоречит информации ЕГРЮЛ об адресе этого ООО, а лишь менее детально обозначает этот адрес по сравнению со сведениями ЕГРЮЛ при том, что конкретизировать в уставе сведения об адресе юридического лица закон не обязывает.

Отметим, что в правоприменительной практике высказывается мнение, согласно которому в случаях, когда в учредительных документах юридического лица указано не только место его нахождения (наименование населенного пункта), но детальный адрес (название улицы, номер дома и т.д.), то при изменении такого конкретного адреса, помимо изменения сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ, требуется внести изменения и в учредительные документы ([постановление](#) Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.09.2015 N 13АП-19344/15, [информация](#) УФНС России по Владимирской

области от 11.02.2014 "О внесении изменений в учредительные документы организации при смене адреса").

Однако в рассматриваемом случае этот подход не применим, так как упомянутый в вопросе адрес общества, сведения о котором включены в ЕГРЮЛ, детализирует информацию о его месте нахождения, указанную в уставе, но не противоречит ей (сведения об адресе с детализацией до номера дома в уставе и в ЕГРЮЛ идентичны).

Единственным участником ООО является юридическое лицо, которое планирует произвести отчуждение принадлежащей ему доли в размере 100% другому юридическому лицу. Сведения о нем отражены в уставе общества. Устав общества не приведен в соответствие с требованиями Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ.

Необходимо ли включать в устав ООО сведения о единственном участнике - юридическом лице?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Законодательство не требует включения в устав ООО сведений об участниках общества. При этом наличие в уставе таких сведений не препятствует отчуждению доли единственного участника третьему лицу. Вносить изменения в устав при этом не требуется, однако соответствующие сведения вносятся в ЕГРЮЛ.

Обоснование вывода:

С 1 июля 2009 года, когда вступили в силу изменения, внесенные Федеральным законом от 30.12.2008 N 312-ФЗ (далее - Закон N 312-ФЗ) в часть первую Гражданского кодекса РФ и Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон об ООО), сведения о номинальной стоимости принадлежащих участникам ООО долей в уставном капитале общества не подлежат обязательному отражению в уставе общества (п. 3 ст. 89 ГК РФ, п. 2 ст. 12 Закона об ООО). Данные сведения вносятся в Единый государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 11 Закона об ООО), а также отражаются в списке участников общества (п. 1 ст. 31.1 Закона об ООО).

Вместе с тем наличие сведений о единственном участнике в уставе ООО само по себе не требует внесения в него соответствующих изменений, равно как и не препятствует отчуждению доли третьему лицу: ни ГК РФ, ни Закон об ООО, ни Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", ни какие бы то ни было иные федеральные законы не содержат ограничений, связанных с возможностью отчуждения доли или части доли в уставном капитале общества до приведения устава общества в соответствие с требованиями нового законодательства (Закон N 312-ФЗ). Президиум ВАС РФ в п. 5 Информационного письма от 30.03.2010 N 135 "О некоторых вопросах, связанных с применением статьи 5 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. N 312-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" отметил, что независимо от приведения устава общества в соответствие с новым законодательством его участники вправе отчуждать свои доли в уставном капитале общества, передавать их в залог и т.д. Неприведение устава общества в соответствие с новым законодательством не может являться основанием для отказа нотариусов в нотариальном удостоверении сделок с долями или частями долей в уставном капитале общества, отказа регистрирующих органов во внесении изменений в сведения об обществе, содержащиеся в Реестре, не связанных с изменением устава общества, в том числе касающихся перехода долей.

При этом поскольку сведения об учредителях (участниках) ООО, в том числе сведения о размерах и номинальной стоимости принадлежащих им долей в уставном

капитале общества, содержатся в ЕГРЮЛ (пп. "д" п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон N 129-ФЗ)), то при изменении состава участников общества и распределения долей в уставном капитале необходимо внести соответствующие изменения в Реестр. Для этого в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц (регистрирующий орган), по месту нахождения общества представляется заявление о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ, по форме N P14001, утвержденной приказом ФНС России от 25.01.2012 N ММВ-7-6/25@ (п. 2 ст. 17 Закона N 129-ФЗ).

Формально после отчуждения принадлежащей участнику доли следует внести в устав соответствующие изменения (указать нового участника либо исключить сведения об участнике из устава общества)*(1). Одновременно с этим устав ООО подлежит приведению в соответствие с действующим законодательством (ч. 2 ст. 5 Закона N 312-ФЗ). В этом случае изменения в устав вносятся путем принятия соответствующего решения единственным (новым) участником ООО (п. 4 ст. 12, п. 2 ст. 33, ст. 39 Закона об ООО).

Обязана ли организация внести изменения в учредительные документы в связи со сменой наименования улицы по месту ее нахождения?

Нет, не обязана.

Обоснование. В силу требований п. 5 ст. 54 ГК РФ наименование, в том числе фирменное, а также место нахождения юридического лица должны быть указаны в его учредительном документе и ЕГРЮЛ. Сведения о наименовании юридического лица и месте его нахождения фиксируются в уставе (п. 4 ст. 52 ГК РФ). На основании п. 2 ст. 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории РФ путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Далее (п. 3) подчеркнуто: в ЕГРЮЛ должен быть указан адрес юридического лица.

Таким образом, в уставе организации в качестве места ее нахождения может быть приведено только наименование населенного пункта (муниципального образования), а конкретный адрес фиксируется в ЕГРЮЛ. Соответственно, смена наименования улицы является основанием для внесения изменений в ЕГРЮЛ. На это отводится три рабочих дня с момента изменения соответствующих сведений (п. 5 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"). Кстати, изменение адресов относится к вопросам местного значения городского (сельского) поселения, муниципального района, городского округа (п. 21 ч. 1, ч. 3 ст. 14, ч. 34 п. 1 ст. 15, ч. 27 п. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"). Таким образом, решение о смене наименования улицы (то есть муниципальный правовой акт) принимает орган местного самоуправления. Это, в частности, подтвердили судьи ФАС СЗО: орган местного самоуправления вправе как присваивать, так и изменять названия улиц, нумерацию домов (Постановление от 20.02.2014 по делу N А56-1201/2013).

Если же в уставе организации приведен адрес ее места нахождения и в связи со сменой наименования улицы она вносит изменения в учредительный документ, внесение изменений в ЕГРЮЛ осуществляется в порядке, предусмотренном гл. VI Федерального закона N 129-ФЗ. Однако следует учитывать, что изменение сведений ЕГРЮЛ в части адреса юридического лица в рамках его места нахождения, указанного в учредительных документах, не требует внесения изменений в учредительные документы независимо от того, был ли в них ранее указан такой адрес. Единственное исключение - иное прямо предусмотрено учредительными документами юридического лица (п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61).

На то, что при смене наименования улицы юридическое лицо вправе (а не обязано) внести соответствующие изменения в учредительные документы, обратила внимание и ФНС (Письмо от 31.01.2014 N СА-4-14/1645@).

Письмо Федеральной налоговой службы от 31 января 2014 г. N СА-4-14/1645

С изменениями и дополнениями от:

ФНС России направляет правовые позиции в сфере государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее - государственной регистрации), размещённые 30.01.2014 в федеральном разделе информационного ресурса "База данных "Вопрос-Ответ", порядок ведения которого утверждён приказом ФНС России от 12 марта 2012 г. N ММВ-7-12/147@ (далее - База данных).

Правовые позиции, содержащиеся в Базе данных, подлежат применению территориальными налоговыми органами при осуществлении функций по государственной регистрации, а также подлежат доведению до заинтересованных лиц путем информирования об источнике их размещения в порядке, предусмотренном пунктами 8, 9 Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по государственной регистрации юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств, утверждённого приказом Минфина России от 22.06.2012 N 87н.

При возникновении споров, связанных с применением указанных правовых позиций необходимо учитывать поручения и разъяснения, изложенные в письме ФНС России N СА-4-14/21795@ от 05.12.2013.

Одновременно управлениям ФНС России по субъектам Российской Федерации поручается:

ежеквартально представлять предложения о правовых позициях в сфере государственной регистрации, подлежащих включению в федеральный раздел Базы данных (исключению из Базы данных), строго по форме согласно приложению к настоящему письму;

на постоянной основе анализировать имеющиеся разъяснения в сфере государственной регистрации, содержащиеся в региональном разделе Базы данных, и обеспечивать актуализацию размещённых разъяснений, а также их соответствие правовым позициям, содержащимся в федеральном разделе Базы данных, по процедуре, предусмотренной разделом 3 порядка ведения Базы данных.

Единственный учредитель ООО (физическое лицо) имеет в собственности объект недвижимости и хочет внести его в качестве взноса на увеличение чистых активов. Он не собирается увеличивать уставный капитал ООО, а хочет внести вклад в имущество ООО без увеличения уставного капитала. Как правильно следует оформить данный вклад в имущество ООО без увеличения уставного капитала?

Ответ:

Возможность внесения участниками общества с ограниченной ответственностью (далее - ООО, общество) вкладов в имущество общества, которые не влияют на размер его уставного капитала и не изменяют размеры и номинальную стоимость долей участников ООО, предусмотрена ст. 27 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон N 14-ФЗ) (смотрите п. 4 указанной статьи, а также п. 14 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 09.12.1999 N 90/14 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Как следует из п. 2 ст. 67 ГК РФ, п. 1 ст. 27 Закона N 14-ФЗ, обязанность участников вносить вклады в имущество ООО по решению общего собрания его участников может быть предусмотрена уставом общества. Обязанность внесения таких вкладов может быть предусмотрена как уставом общества при учреждении общества, так и путем внесения в устав общества изменений по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

Возможность внесения вкладов в имущество ООО в неденежной форме может быть предусмотрена уставом или решением общего собрания участников общества (п. 3 ст. 27 Закона N 14-ФЗ).

В обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников ООО, принимаются его единственным участником единолично и оформляются письменно. При этом положения ст.ст. 34, 35, 36, 37, 38 и 43 Закона N 14-ФЗ, регулирующие случаи и порядок созыва общих собраний участников ООО и порядок принятия ими решений, не применяются, за исключением положений, касающихся сроков проведения годового общего собрания участников общества.

Соответственно, если уставом ООО предусмотрена обязанность его участников вносить вклады в имущество общества по решению общего собрания его участников, то единственный участник может в любой момент принять решение о внесении такого вклада, определив и его форму, например, путем передачи объекта недвижимости.

Если же уставом ООО не предусмотрена обязанность его участников вносить вклады в имущество общества, то для внесения такого вклада единственный участник должен внести изменения в устав ООО.

Изменения, внесенные в устав общества, подлежат государственной регистрации. Однако с момента их государственной регистрации (а в случаях, установленных Законом N 14-ФЗ, - с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию) они приобретают силу для третьих лиц (п. 4 ст. 12 Закона N 14-ФЗ).

Соответственно, единственный участник ООО может исходить из того, что для его двусторонних отношений с обществом изменения в устав вступают в силу с момента принятия им решения об их внесении, и одновременно может принять решение о самом внесении вклада и его форме.

Факт передачи имущества должен быть подтвержден актом приема-передачи имущества, составленным с соблюдением требований п. 2 ст. 9 Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете", который в совокупности с решением единственного учредителя и будет являться основанием для оприходования безвозмездно полученного имущества.

Однако принимая во внимание, что право собственности на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации, считается возникшим или перешедшим к другому лицу с момента такой регистрации и единственным доказательством его существования является именно государственная регистрация (ст. 8.1, ст. 131 ГК РФ, ст. 2 и ст. 4 Федерального закона от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (далее - Закон N 122-ФЗ)), внесение единственным участником вклада в имущество ООО в рассматриваемом случае может считаться состоявшимся только после государственной регистрации права собственности ООО на переданное ему недвижимое имущество участника.

Обращаем внимание, что внесенные вклады становятся собственностью ООО (п. 1 ст. 66 ГК РФ). При этом возможность уменьшения внесенных вкладов в имущество общества с возвратом участникам общества части денежных средств или имущества, ранее внесенного в качестве вклада, законодательством не предусмотрена.

Между двумя юридическими лицами заключен договор купли-продажи транспортного средства. Генеральный директор организации-покупателя "А" является действующим на основании доверенности директором филиала организации-продавца ООО "Б". Таким образом, договор купли-продажи с обеих сторон подписывал один человек. От организации-продавца решение о приобретении транспортного средства принималось его генеральным директором, что отражено в приказе, исполнение приказа возложено на директора филиала.

Может ли данная сделка быть квалифицирована как сделка между аффилированными лицами?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Заключение договоров между указанными в вопросе лицами, в том числе при подписании их одним и тем же лицом с обеих сторон, само по себе не противоречит закону.

Описанная сделка не является сделкой между аффилированными лицами, однако для ООО "А" она является сделкой с заинтересованностью, в связи с чем требует одобрения общим собранием участников ООО "А".

Обоснование вывода:

Прежде отметим, что из п. 1 ст. 2 ГК РФ следует, что граждане и юридические лица являются самостоятельными участниками регулируемых гражданским законодательством отношений.

В частности, и общество с ограниченной ответственностью (далее - общество), как и любое другое юридическое лицо, имеет в собственности обособленное имущество и от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, а равно несет соответствующие обязанности (ст.ст. 48, 66, 87 ГК РФ, ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон об ООО)).

В силу ст. 53 ГК РФ и п. 2 ст. 2 Закона об ООО общество, как и любое другое юридическое лицо, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. В свою очередь, органом общества, который имеет право без доверенности действовать от его имени, в том числе и совершать сделки, является его единоличный исполнительный орган, например генеральный директор (п. 4 ст. 32, пп. 1 п. 3 ст. 40 Закона об ООО).

Иными словами, стороной сделок, совершаемых от имени общества генеральным директором, в рамках предоставленных ему законом и уставом общества, является само общество, которое приобретает при этом соответствующие права и обязанности (п. 1 ст. 182 ГК РФ).

Вместе с тем выполнение функций генерального директора не лишает физическое лицо правоспособности и правосубъектности, возможности приобретать права и обязанности, в том числе на основании совершаемых сделок. Поэтому генеральный директор общества может совершать самостоятельные сделки от своего собственного имени, в том числе и с возглавляемым им обществом, подписывая договор с обеих сторон. При этом, с одной стороны, он подписывает договор как орган юридического лица, а с другой - как самостоятельный субъект. Это не противоречит закону*(1).

Под филиалом юридического лица, в том числе общества, понимается его обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения юридического лица и осуществляющее все его функции или их часть (п. 2 ст. 55 ГК РФ, п. 2 ст. 5 Закона об

ООО). Руководители филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности (абзац второй п. 3 ст. 55 ГК РФ).

Таким образом, руководитель филиала не является органом общества, а является его представителем по доверенности. Причем поскольку, как следует из сказанного выше, филиал не является самостоятельным участником гражданских правоотношений, права и обязанности по совершенным им от имени общества в пределах полномочий, предоставленных доверенностью, также возникают непосредственно у самого общества (также п. 1 ст. 182 ГК РФ).

Соответственно, между ООО "А" и ООО "Б" может быть заключен договор, который с одной стороны будет подписан генеральным директором ООО "А" как органом этого общества, а с другой - тем же физическим лицом как представителем по доверенности ООО "Б".

При этом указанные в вопросе обстоятельства не позволяют отнести сделку к сделке аффилированных лиц. Согласно п. 6.1 ст. 45 Закона об ООО лицо признается аффилированным в соответствии с требованиями законодательства РФ. Исчерпывающий перечень оснований для признания лиц аффилированными между собой предусмотрен ст. 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 N 948-I "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". Ни один из элементов описанной ситуации не подпадает под признаки аффилированности. В частности, здесь нет вхождения в группу лиц с одним и тем же лицом в соответствии с ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ). Физическое лицо - генеральный директор ООО "А" и ООО "А" образуют группу лиц в силу п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона N 135-ФЗ. Однако это же физическое лицо не образует группы лиц с ООО "Б", поскольку возглавление филиала юридического лица, равно как и представительство его интересов по доверенности, не являются признаком группы лиц.

Безусловно, следует учитывать, что согласно абзацу первому п. 3 ст. 182 ГК РФ представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом. Однако в толковании данной нормы, данной в п. 121 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 N 25, указано, что п. 3 ст. 182 ГК РФ не применяется в тех случаях, когда в законе об отдельных видах юридических лиц установлены специальные правила совершения сделок единоличным исполнительным органом в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем (единоличным исполнительным органом) которого он одновременно является.

В данном случае специальное правило установлено: согласно п. 1 ст. 45 Закона об ООО сделки, в которых лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, выступает в интересах третьих лиц в их отношениях с обществом, классифицируются как сделки с заинтересованностью. В силу п. 3 ст. 45 Закона об ООО совершение такого рода сделки должно быть одобрено решением общего собрания участников общества по правилам, установленным ст. 45 Закона об ООО. Исключения предусмотрены п. 4 ст. 45 Закона об ООО.

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность и которая совершена с нарушением предусмотренных настоящей статьей требований к ней, может быть признана недействительной по иску общества или его участника (п. 5 ст. 45 Закона об ООО).

В отношении организации введена процедура внешнего управления.

Каков порядок исчисления сроков возврата объектов, переданных по договору аренды (например, если срок аренды установлен с 10.01.2017 до 10.03.2017, то вернуть объект аренды необходимо 10.03.2017 или 09.03.2017)?

Ответ:

По данному вопросу мы придерживаемся следующей позиции:
Объект аренды следует вернуть арендодателю 9 марта 2017 года.

Обоснование позиции:

В первую очередь отметим, что такие направления деятельности, как правовая экспертиза договоров и иных документов, а также оценка судебной перспективы споров не входят в компетенцию экспертов службы Правового консалтинга. В рамках предоставления информационного блока "База знаний службы Правового консалтинга" эксперты не анализируют условия договоров, оставляя подобные вопросы на усмотрение клиентов, а также не оценивают вероятность той или иной квалификации соответствующих условий судом. В связи с этим в рамках этой консультации мы можем высказать лишь собственную позицию относительно описанной Вами ситуации.

Согласно ст. 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. В ГК РФ отсутствуют нормы, из которых бы однозначно следовало, должна ли включаться в пределы срока, обозначенного словами "до такой-то календарной даты", сама эта календарная дата. Поэтому вопрос о том, какая дата является в описанной ситуации последним днем срока аренды, должен решаться по правилам ст. 431 ГК РФ. Согласно этой статье при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Следовательно, если иное не вытекает из условий договора, в рассматриваемой ситуации дата, указанная после предлога "до", не должна включаться в установленный договором срок (см., например, постановление Президиума ВАС РФ от 14.01.2003 N 9523/02, постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.02.2014 N 19АП-6836/13, постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 24.01.2017 N Ф06-16631/16, постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.03.2017 N 20АП-615/17, постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 16.02.2017 N 03АП-8406/16, постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.01.2017 N 15АП-20952/16, постановления Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2014 N 12АП-2979/14 и от 03.04.2015 N 12АП-1838/15, Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 N 11АП-11738/14, Второго арбитражного апелляционного суда от 21.05.2015 N 02АП-2597/15, Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 17.12.2014 N Ф01-5338/14 по делу N А17-185/2013). Как показывает судебная практика, нельзя исключить вероятность иного подхода. Подобные примеры можно обнаружить, например, в постановлении ФАС Северо-Кавказского округа от 30.04.2008 N Ф08-2305/2008, постановлении ФАС Уральского округа от 05.04.2005 N Ф09-745/05ГК, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.04.2009 N 09АП-4611/2009, от 23.06.2009 N 09АП-9775/2009 и от 14.10.2009 N 09АП-18850/2009, постановления Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.09.2009 N 12АП-5288/2009, постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.04.2009 N 18АП-1206/2009. Учитывая изложенное, окончательное решение вопроса о том, какая дата является последним днем срока аренды, может быть принято только судом. По нашему же мнению,

если иное не следует из условий договора, при изложенных в вопросе обстоятельствах последним днем аренды должно считаться 9 марта 2017 г.

Положения ГК РФ, устанавливая обязанность арендатора возвратить объект аренды арендодателю при прекращении договора аренды (ст. 622, п. 2 ст. 655 ГК РФ), не конкретизируют, в какой именно срок должно быть исполнено арендатором это обязательство. На практике соответствующий порядок во избежание возникновения споров согласовывается в договорах аренды (см., например, постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.08.2016 N 15АП-9843/16, постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 09.03.2016 N 01АП-607/16, постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 20.10.2015 г. N Ф03-4016/15, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.06.2016 N 13АП-13386/16). Если подобные условия в договоре отсутствуют, полагаем, что во избежание возникновения спора (см. подробнее об этом, например, в материале: Энциклопедия решений. Внесение арендной платы за день возврата арендованного имущества) арендатору целесообразно принять все необходимые меры для возврата арендованного имущества арендодателю непосредственно в последний день срока аренды. Повторим, что в рассматриваемой ситуации таким днем, на наш взгляд, является 9 марта 2017 года.

В какой срок необходимо закрыть обособленное подразделение организации после внесения изменений в Единый государственный реестр юридических лиц о смене юридического адреса?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

В течение трех рабочих дней с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о новом месте нахождения юридического лица организация должна сообщить о закрытии обособленного подразделения в налоговую инспекцию по новому месту нахождения.

Обоснование вывода:

В целях проведения налогового контроля организации подлежат постановке на учет в налоговых органах, в частности, по месту нахождения обособленных подразделений (п. 1 ст. 83 НК РФ).

Согласно п. 2 ст. 11 НК РФ обособленным подразделением организации признается любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места. Признание обособленного подразделения организации таковым производится независимо от того, отражено или не отражено его создание в учредительных или иных организационно-распорядительных документах организации, и от полномочий, которыми наделяется указанное подразделение. При этом рабочее место считается стационарным, если оно создается на срок более одного месяца.

По мнению специалистов Минфина России, под территориальной обособленностью следует понимать осуществление деятельности организации по адресу, отличному от места ее государственной регистрации, указанного в учредительных документах (письма Минфина России от 23.01.2013 N 03-02-07/1-15, от 12.01.10 N 03-02-07/1-6, от 21.12.09 N 03-02-07/1-550).

Таким образом, обособленное подразделение не может находиться по адресу головной организации.

Следовательно, после внесения изменений в ЕГРЮЛ о смене юридического адреса организации на адрес места нахождения её обособленного подразделения обособленное подразделение перестанет считаться таковым. Соответственно, организация должна быть снята с учета в налоговом органе по данному основанию.

О закрытии обособленного подразделения организация должна сообщить в свою налоговую инспекцию (то есть в инспекцию по месту нахождения организации).

Обращаем внимание, что с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о новом месте нахождения организации это будет уже новая инспекция, то есть та же, где организация состоит на учете по месту нахождения обособленного подразделения. Это нужно сделать в течение трех рабочих дней со дня прекращения деятельности через обособленное подразделение (п. 6 ст. 6.1, п. 2 ст. 23 НК РФ). Сообщение представляется по форме N С-09-3-2 (утверждена приказом ФНС России от 09.06.2011 N ММВ-7-6/362@). Отправить сообщение можно различными способами:

- руководитель организации, уполномоченный действовать без доверенности, может лично представить в инспекцию этот документ;
- отправить через представителя;
- послать по почте заказным письмом;
- по телекоммуникационным каналам связи (ТКС).

Получив сообщение, налоговая инспекция в течение десяти рабочих дней снимет организацию с учета по месту нахождения обособленного подразделения (п. 6 ст. 6.1, абз. 3 п. 5 ст. 84 НК РФ) и отправит ей уведомление по форме N 1-5-Учет (утверждена приказом ФНС России от 11.08.2011 N ЯК-7-6/488@).

Обратите внимание, если организация опоздает с отправкой сообщения о закрытии обособленного подразделения (форма N С-09-3-2), ее могут оштрафовать на 200 руб. (п. 1 ст. 126 НК РФ), а ее руководителя - на 300-500 руб. (ч. 1 ст. 15.6 КоАП РФ).

Уведомлять о закрытии обособленного подразделения органы внебюджетных фондов (ПФР, ФСС, ФОМС) в настоящее время не требуется.

В нашей организации нет юрисконсульта. Заключение и оформлением хозяйственных договоров занимается бухгалтер. Если в случае проверки деятельности ИП будет выявлены нарушения в части заключения договоров, правомерно ли будет привлечение к дисциплинарной ответственности бухгалтера, если в его трудовом договоре и должностной инструкции нет обязанности по правовой экспертизе договоров?

Нет, не правомерно. Возложить на бухгалтера функции юрисконсульта возможно лишь в том случае, если бухгалтер обладает специальными знаниями в области права, т.е. имеет юридическое образование.

Привлекать бухгалтера к дисциплинарной ответственности за невыполнение обязанностей, не предусмотренных трудовым договором, неправомерно.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 60 ТК РФ запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Согласно требованиям к квалификации по должности "юрисконсульт" без указания категории, указанной в квалификационном справочнике должностей руководителей, специалистов и других служащих, утв. постановлением Минтруда России от 21.08.1998 N 37 необходимо наличие высшего профессионального образования или среднего профессионального образования и опыт работы в должностях, замещаемых специалистами со средним профессиональным образованием, не менее 5 лет.

На основании ст. 65 ТК РФ при заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю документ об образовании и (или) о квалификации или наличии специальных знаний - при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

Согласно ст. 192 ТК РФ за совершение дисциплинарного проступка, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на

него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение по соответствующим основаниям

Статья 65. Документы, предъявляемые при заключении трудового договора

Если иное не установлено настоящим Кодексом, другими федеральными законами, при заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю:

паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования;
документы воинского учета - для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;

документ об образовании и (или) о квалификации или наличии специальных знаний - при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;

справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданную в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, - при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с настоящим Кодексом, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию;

справку о том, является или не является лицо подвергнутым административному наказанию за потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ, которая выдана в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, - при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с федеральными законами не допускаются лица, подвергнутые административному наказанию за потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ, до окончания срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию.

В отдельных случаях с учетом специфики работы настоящим Кодексом, иными федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации может предусматриваться необходимость предъявления при заключении трудового договора дополнительных документов.

Запрещается требовать от лица, поступающего на работу, документы помимо предусмотренных настоящим Кодексом, иными федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации.

При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования оформляются работодателем.

В случае отсутствия у лица, поступающего на работу, трудовой книжки в связи с ее утратой, повреждением или по иной причине работодатель обязан по письменному

заявлению этого лица (с указанием причины отсутствия трудовой книжки) оформить новую трудовую книжку.

Статья 192. Дисциплинарные взыскания

За совершение дисциплинарного проступка, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение по соответствующим основаниям.

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине (часть пятая статьи 189 настоящего Кодекса) для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

К дисциплинарным взысканиям, в частности, относится увольнение работника по основаниям, предусмотренным пунктами 5, 6, 9 или 10 части первой статьи 81, пунктом 1 статьи 336 или статьей 348.11 настоящего Кодекса, а также пунктом 7, 7.1 или 8 части первой статьи 81 настоящего Кодекса в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо соответственно аморальный проступок совершены работником по месту работы и в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка и обстоятельства, при которых он был совершен.

По договору аренды, заключенного на 11 месяцев, был внесен обеспечительный платеж.

Затем произошла смена собственника помещения и прежний арендодатель ликвидировал организацию. Арендатор обратился с просьбой к новому собственнику вернуть обеспечительный платеж, однако он отказался, так как прежний собственник ему указанную сумму не перечислял. Как вернуть сумму обеспечительного платежа, учитывая, что прежний арендодатель в настоящее время ликвидирован?

Взыскание суммы обеспечительного платежа с прежнего арендодателя невозможно, так как организация ликвидирована.

Предъявить требование о возврате указанной суммы новому арендодателю арендатор вправе, только если обеспечительный платеж был получен им от прежнего арендодателя. Обоснование позиции:

По общему правилу, установленному ст. 617 ГК РФ, договор аренды сохраняет свою силу при изменении его сторон. Согласно п. 1 этой статьи переход права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды. Согласно правовой позиции, изложенной в п. 24 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 N 66 (далее - Постановление N 66), в таких случаях договор аренды не теряет своей юридической силы, а переход права собственности на арендуемое имущество влечет перемену стороны в договоре аренды независимо от внесения таких изменений в договор и их государственной регистрации, если она требуется (смотрите также постановления АС Московского округа от 11.03.2016 N Ф05-1062/16, от 17.06.2016 N Ф05-7258/16, АС Поволжского округа от 23.10.2015 N Ф06-1178/15, Западно-

Сибирского округа от 11.09.2015 N Ф04-22735/15). Кроме того, как разъясняется в п. 23 Постановления N 66, независимо от того, ставился ли вопрос о переоформлении договора аренды, прежний собственник утрачивает, а новый приобретает право на получение доходов от сдачи имущества в аренду.

Таким образом, если переход права собственности произошел в пределах срока договора аренды, новый собственник становится арендодателем по договору аренды и приобретает право на получение доходов от сдачи имущества в аренду в силу закона независимо от внесения изменений в договор, а прежний арендодатель утрачивает право и на получение той суммы, которая была внесена авансом за период, когда он перестает быть собственником и арендодателем по договору аренды.

На практике нередко в подобных случаях прежний и новый арендодатель заключают соглашение о перечислении суммы обеспечительного платежа новому собственнику (смотрите, например, постановление АС Московского округа от 05.04.2016 N Ф05-2868/16 по делу N А40-184578/2014, постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 19.12.2016 N 10АП-16501/16).

По общему правилу, установленному п. 1 ст. 1102 ГК РФ, лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Если в приведенной ситуации упомянутое соглашение не заключено, прежний арендодатель должен вернуть излишне полученную сумму арендной платы арендатору, поскольку неправомерно удерживаемые прежним собственником суммы следует рассматривать в качестве неосновательного обогащения, подлежащего возврату (ст. 1102 ГК РФ). Данная позиция приведена, например, в постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2015 N 18АП-5273/15, постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.06.2015 N 09АП-19691/15)*(1). Взыскать сумму обеспечительного платежа в качестве неосновательного обогащения с нового арендодателя арендатор вправе, лишь если будет доказано, что данный платеж был получен им от прежнего арендодателя, в противном случае требования о возврате указанных сумм признаются судами необоснованными (смотрите, например, определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 11.03.2011 N ВАС-2273/11).

В связи с этим отметим, что ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ). В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 150 АПК РФ арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что организация, являющаяся стороной в деле, ликвидирована. Таким образом, взыскать сумму неосновательного обогащения с ликвидированного юридического лица невозможно (смотрите, например, постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.11.2015 N 12АП-11528/15, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.07.2016 N 17АП-6818/16, постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 13.04.2016 N Ф06-7452/16 по делу N А65-14639/2015)

Правомерной ли будет запись на диктофон переговоров их участником, если другая сторона переговоров не будет об этом знать? Правомерно ли вести записи телефонных разговоров работников организации с ее клиентами и иными лицами?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Запись переговоров их участником или запись организацией телефонных разговоров ее работников с клиентами (иными лицами) сами по себе не нарушают какую-либо норму законодательства.

Однако для записи, хранения и любых иных операций с информацией, содержащей персональные данные, по общему правилу необходимо согласие субъекта этих данных.

Обоснование вывода:

Законодательством предусмотрены определенные категории информации, доступ к которой без согласия обладателя соответствующей информации не допускается (в частности информация, составляющая коммерческую тайну, сведения о частной жизни лица, персональные данные) (п. 7 ст. 3, ч. 3 ст. 6, ч. 4, 8 и 9 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации", далее - Закон об информации). Сведения, не относящиеся к информации ограниченного доступа по общему правилу могут свободно собираться, использоваться и распространяться любым лицом (п. 1 ст. 3, ч. 1 ст. 5 Закона об информации).

В связи с тем, что в ходе переговоров каждый из участников самостоятельно и добровольно сообщает другим участникам ту или иную информацию, обладателем которой он является, получение другими участниками переговоров этой информации не может рассматриваться как незаконный доступ к ней (в том числе в тех случаях, когда такая информация относится к категории ограниченного доступа). При этом закон не устанавливает общего запрета на фиксацию законно полученной информации тем или иным способом (в частности, посредством аудиозаписи), а также не возлагает на лицо обязанность получать согласие обладателя информации на такую фиксацию (определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 06.12.2016 N 35-КГ16-18).

Исключением из этого правила являются персональные данные, то есть любая информация, относящаяся к определенному физическому лицу (п. 1 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных", далее - Закон о персональных данных). Для совершения любого действия с такими данными (в том числе записи и хранения) по общим правилам требуется согласие их субъекта (обладателя) (п. 3 ст. 3, п. 1 ч. 1 ст. 6 Закона о персональных данных). Нарушение установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения персональных данных образует состав административного правонарушения (ст. 13.11 КоАП РФ). Кроме того, субъект персональных данных вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в результате нарушения его прав, а также компенсации морального вреда (ч. 2 ст. 17, ч. 2 ст. 24 Закона о персональных данных).

Отметим также, что лицо, получившее любую информацию ограниченного доступа, обязано обеспечивать ее конфиденциальность, то есть не передавать ее третьим лицам без согласия обладателя (п. 7 ст. 2, ч. 2 и 4 ст. 9 Закона об информации). Нарушение этой обязанности также может повлечь административную ответственность (ст. 13.14 КоАП РФ). Обладатель соответствующей информации вправе требовать также возмещения убытков, возникших в результате ее разглашения, и компенсации морального вреда (ч. 2 ст. 17 Закона об информации, ст. 151 ГК РФ).

Сказанное выше в полной мере применимо и к записи телефонных разговоров работников организации с ее клиентами и третьими лицами. В связи с тем, что такие разговоры с высокой степенью вероятности содержат персональные данные, целесообразно до начала разговора предупредить клиента (иное лицо) о возможной записи, указав ее цель (например, контроль качества оказываемых услуг) (ст. 5 Закона о персональных данных). Продолжение лицом разговора после такого предупреждения может рассматриваться как фактическое согласие на обработку его персональных данных (ч. 1 ст. 9 Закона о персональных данных).

Согласие работников организации на обработку их персональных данных в связи с записью телефонных разговоров не требуется, если такая обработка осуществляется в целях контроля количества и качества выполняемой работы (п. 5 ч. 1 ст. 6 Закона о

персональных данных, п. 1 ст. 86 ТК РФ). Однако в связи с тем, что фактически запись может содержать персональные данные в большем объеме, нежели необходимо для достижения указанной цели, целесообразно закрепить правила записи телефонных разговоров работников с клиентами (иными лицами) во внутреннем документе организации, ознакомив с ними работников под подпись (смотрите, например, апелляционное определение СК по гражданским делам Омского областного суда от 08.10.2014 по делу N 33-6688/2014).

Отметим, что по достижении целей обработки персональных данных или в случае утраты необходимости в достижении этих целей персональные данные подлежат уничтожению либо обезличиванию (ч. 7 ст. 5 Закона о персональных данных).

Если в обществе нет главного бухгалтера, имеет ли право руководитель без доверенности подписывать вместо главного бухгалтера финансовые документы?

По данному вопросу мы придерживаемся следующей позиции:

Руководитель акционерного общества не вправе исполнять функции главного бухгалтера. В то же время, полагаем, руководитель вправе подписывать финансовые документы при отсутствии главного бухгалтера без оформления на себя соответствующей доверенности.

Обоснование позиции:

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров (п. 1 ст. 69 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (далее - Закон N 208-ФЗ)).

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" (далее - Закон N 402-ФЗ) руководитель экономического субъекта - это лицо, являющееся единоличным исполнительным органом экономического субъекта, либо лицо, ответственное за ведение дел экономического субъекта, либо управляющий, которому переданы функции единоличного исполнительного органа. Экономическими субъектами являются, в частности, коммерческие организации (ч. 1 ст. 2 Закона N 402-ФЗ).

Ведение бухгалтерского учета и хранение документов бухгалтерского учета организуются руководителем экономического субъекта (ч. 1 ст. 7 Закона N 402-ФЗ). Руководитель экономического субъекта обязан возложить ведение бухгалтерского учета на главного бухгалтера или иное должностное лицо этого субъекта либо заключить договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета, если иное не предусмотрено ч. 3 ст. 7 Закона N 402-ФЗ. Руководитель экономического субъекта, который вправе применять упрощенные способы ведения бухгалтерского учета, включая упрощенную бухгалтерскую (финансовую) отчетность, а также руководитель субъекта среднего предпринимательства, за исключением экономических субъектов, указанных в ч. 5 ст. 6 Закона N 402-ФЗ, может принять ведение бухгалтерского учета на себя.

Вместе с тем согласно пп. 1 ч. 5 ст. 6 Закона N 402-ФЗ упрощенные способы ведения бухгалтерского учета, включая упрощенную бухгалтерскую (финансовую) отчетность, не применяются, в частности, организации, бухгалтерская (финансовая) отчетность которых подлежит обязательному аудиту в соответствии с законодательством РФ. А на основании п. 1 ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 N 307-ФЗ "Об

аудиторской деятельности" обязательный аудит проводится в том числе в случаях, когда организация имеет организационно-правовую форму акционерного общества.

Таким образом, на основании ч. 3 ст. 7 Закона N 402-ФЗ руководитель акционерного общества обязан возложить ведение бухгалтерского учета на главного бухгалтера или иное должностное лицо организации либо заключить договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета. Соответственно, самостоятельно исполнять функции главного бухгалтера руководитель акционерного общества не вправе.

При этом заметим, в открытых акционерных обществах главный бухгалтер или иное должностное лицо, на которое возлагается ведение бухгалтерского учета, должны отвечать требованиям, предусмотренным ч. 4 ст. 7 Закона N 402-ФЗ. Аналогичным требованиям должны соответствовать физические лица, с которыми экономический субъект заключает договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета, а если договор заключается с юридическим лицом, то у него должно быть не менее одного работника, обладающего данными характеристиками, с которым заключен трудовой договор (ч. 6 ст. 7 Закона N 402-ФЗ, смотрите также письмо Минфина России от 30.06.2015 N 07-01-12/37560).

Первичные учетные документы подписывает лицо (лица), совершившее (совершившие) сделку, операцию и ответственное (ответственные) за ее оформление, либо лицо (лица), ответственное (ответственные) за оформление свершившегося события, с указанием их должности, фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц (пп.пп. 6, 7 ч. 2 ст. 9 Закона N 402-ФЗ).

Заметим, в силу п. 3 ст. 9 Закона N 402-ФЗ лицо, ответственное за оформление факта хозяйственной жизни, обеспечивает своевременную передачу первичных учетных документов для регистрации содержащихся в них данных в регистрах бухгалтерского учета, а также достоверность этих данных. Лицо, на которое возложено ведение бухгалтерского учета, и лицо, с которым заключен договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета, не несут ответственность за соответствие составленных другими лицами первичных учетных документов свершившимся фактам хозяйственной жизни.

Регистры бухгалтерского учета подписывает также лицо, ответственное за их ведение (пп.пп. 6, 7 ч. 4 ст. 10 Закона N 402-ФЗ).

Таким образом, полагаем, в силу ст. 7 Закона N 402-ФЗ список лиц, ответственных за оформление первичных учетных документов, а также регистров бухгалтерского учета, определяет руководитель экономического субъекта по согласованию с должностным лицом, на которое возложено ведение бухгалтерского учета. При этом, заметим, бухгалтерская (финансовая) отчетность считается составленной после подписания ее экземпляра на бумажном носителе руководителем экономического субъекта (ч. 8 ст. 13 Закона N 402-ФЗ).

В налоговом учете документы должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации. Так, первичные документы оформляются в соответствии со ст. 9 Закона N 402-ФЗ (п. 1 ст. 248, п. 1 ст. 252, ст. 313 НК РФ, смотрите, например, письмо Минфина России от 28.03.2016 N 03-03-06/1/17097, письма ФНС России от 06.10.2016 N СД-4-3/18888, от 19.05.2016 N СД-4-3/8904).

При этом хотим обратить внимание, что в соответствии с п. 6 ст. 169 НК РФ счет-фактура подписывается руководителем и главным бухгалтером организации либо иными лицами, уполномоченными на то приказом (иным распорядительным документом) по организации или доверенностью от имени организации.

Следовательно, в соответствии с указанной нормой счет-фактуру может подписывать лицо, не являющееся главным бухгалтером организации, действующее на основании приказа руководителя (иного распорядительного документа) или доверенности, выданной от имени организации (например лицо, на которое возложено ведение бухгалтерского учета).

Согласно п. 1 ст. 160 ГК РФ документы по сделке может подписать лицо, ее совершающее, или любое должным образом уполномоченное лицо, например доверенностью (ст. 185 ГК РФ).

Учитывая, что руководитель акционерного общества (директор, генеральный директор) является единоличным исполнительным органом общества, осуществляет руководство текущей деятельностью общества, организует ведение бухгалтерского и налогового учета, соответственно, отвечает за это, полагаем, он вправе подписывать финансовые документы при отсутствии главного бухгалтера без оформления на себя соответствующей доверенности. В этом случае руководитель организации будет единолично нести ответственность за достоверность представленной информации в финансовых документах (ч. 8 ст. 7 Закона N 402-ФЗ). В то же время руководитель общества может приказом (распоряжением) либо доверенностью, выданной от имени организации, уполномочить другое лицо (например лицо, на которое возложено ведение бухгалтерского учета) на подписание за главного бухгалтера указанных документов

Может ли один договор содержать в себе одновременно условия о поставке товара и условия договора на оказание услуг, которые регулируются различными положениями законодательства и исполнение обязательств по которым не связано между собой?

Прежде всего отметим, что, как следует из вопроса, стороны намерены заключить между собой договор, содержащий условия договоров поставки и оказания услуг, которые регулируются различными положениями законодательства и исполнение обязательств по которым не связано между собой.

Следовательно, такой договор не может быть квалифицирован как смешанный, то есть договор, содержащий в себе элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (п. 3 ст. 421 ГК РФ). Ведь по смыслу приведенной нормы под смешанным договором следует понимать соглашение, по которому исполняются различные обязательства, которые настолько связаны между собой, что исполнение одних одновременно означает и исполнение других, то есть их исполнение взаимообусловлено. Именно такого подхода к конструкции смешанного договора придерживается и правоприменительная практика (смотрите, например, п. 13 информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59 "Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним").

Поэтому в рассматриваемой ситуации фактически имеют место два вполне самостоятельных договора, которые должны исполняться в различное время, посредством разных действий, выполнение которых подтверждается различными первичными документами.

В связи с этим обращаем Ваше внимание на то, что в гражданском законодательстве термин "договор" употребляется прежде всего как обозначение вида сделки, взаимного соглашения сторон, из которого вытекают определенные обязательства и которое может быть зафиксировано в письменном виде, но может быть в определенных случаях заключено и устно (ст.ст. 154, 158, 159, 160 и 420 ГК РФ).

Одновременно законодательство использует термин "договор" и в значении, обычно понимаемом в практике, как обозначение единого письменного документа, в котором изложены содержание сделки, условия соглашения сторон (п. 1 ст. 160, п. 2 ст. 434 ГК РФ).

Наличие в одном "договоре-документе" условий, относящихся к двум различным видам "договоров-соглашений", не свидетельствует о заключении смешанного договора, а

подтверждает только факт заключения двух разных договоров, содержание которых выражено в одном письменном документе, что не запрещается законодательством.

Таким образом, заключение нескольких различных договоров путем выражения их условий в одном письменном документе в данном случае не будет расцениваться как нарушение закона.

Статья 421. Свобода договора

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

2. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (пункт 1 статьи 6) к отдельным отношениям сторон по договору.

3. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

4. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Должность "водитель-экспедитор" нужно считать совмещением профессий водителя и экспедитора, что повлечет заключения дополнительного соглашения и надбавки за совмещение или можно это выделить в отдельную должность и все обязанности просто расписать?

Если Вы вводите в штатное расписание новую должность с наименованием "водитель-экспедитор" и в должностной инструкции и трудовом договоре указываете трудовую функцию исходя из двух должностей, то заключения дополнительного соглашения о совмещении профессий (должностей) и выплаты доплаты за это не требуется.

Заключение дополнительного соглашения для выполнения работы по совмещению профессий (должностей) требуется в том случае, если работнику наряду с его основной работой по трудовому договору поручается дополнительная работа по другой или такой же профессии (должности) в течение его рабочего дня. Например, работник принят на должность водителя и ему поручают в порядке совмещения работу экспедитора.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 56 ТК РФ трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные

трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Согласно ст. 57 ТК РФ обязательным для включения в трудовой договор является трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов.

В соответствии с ч. 1 ст. 60.2 ТК РФ с письменного согласия работника ему может быть поручено выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату.

Статья 56. Понятие трудового договора. Стороны трудового договора
Трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

Федеральным законом от 5 мая 2014 г. N 116-ФЗ настоящий Кодекс дополнен статьей 56.1, вступающей в силу с 1 января 2016 г.

Статья 56.1. Запрещение заемного труда

Заемный труд запрещен.

Заемный труд - труд, осуществляемый работником по распоряжению работодателя в интересах, под управлением и контролем физического лица или юридического лица, не являющихся работодателем данного работника.

Особенности регулирования труда работников, направленных временно работодателем к другим физическим лицам или юридическим лицам по договору о предоставлении труда работников (персонала), устанавливаются главой 53.1 настоящего Кодекса.

Статья 57. Содержание трудового договора

В трудовом договоре указываются:

фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя - физического лица), заключивших трудовой договор;

сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя - физического лица;

идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями); сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;

место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, - место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с настоящим Кодексом, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов;

дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, - также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с настоящим Кодексом или иным федеральным законом;

условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

гарантии и компенсации за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

условия труда на рабочем месте;

условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и

(или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;

об испытании;

о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);

об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;

о видах и об условиях дополнительного страхования работника;

об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;

об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;

о дополнительном негосударственном пенсионном обеспечении работника.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений. Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

Индивидуальный предприниматель намерен привлечь работников по договору аутсорсинга. Обязан ли будет предприниматель в связи с привлечением таких работников регистрироваться в качестве страхователя?

Действительно, на практике договор, по которому заказчику предоставляется возможность использовать труд работников исполнителя в своих интересах, зачастую именуется договором аутсорсинга. Отметим, что аутсорсинг не поименован в ГК РФ как самостоятельный вид гражданско-правового договора. Судебная практика характеризует специфику договора аутсорсинга следующим образом. Работники, передаваемые по

договору аутсорсинга, числятся в штате предоставляющей указанные услуги организации. С данной организацией работники состоят в трудовых отношениях, то есть заключают трудовые договоры, получают заработную плату, организация несет обязанности по выплате и начислению иных социальных платежей. При этом организация-заказчик, в которую работники привлекаются по договору аутсорсинга, не оформляет с ними никаких юридических (в том числе и трудовых) отношений. Заказчик лишь осуществляет оперативный контроль их деятельности постольку, поскольку это необходимо для осуществления им своих прав и обязанностей по договору (постановления ФАС Западно-Сибирского округа от 28.04.2012 N Ф04-1814/12, Седьмого арбитражного апелляционного суда от 26.05.2008 N 07АП-2566/08).

Между тем с 1 января 2016 года Трудовой кодекс РФ дополнен статьей 56.1 и главой 53.1 (ст. 5 Федерального закона от 05.05.2014 N 116-ФЗ; далее - Закон N 116-ФЗ). Статья 56.1 ТК РФ при этом запрещает применение заемного труда, под которым понимается труд, осуществляемый работником по распоряжению работодателя в интересах, под управлением и контролем физического лица или юридического лица, не являющихся работодателем данного работника. Однако допускается временное направление работников работодателем к другим физическим лицам или юридическим лицам по договору о предоставлении труда работников (персонала). Особенности труда работников в этом случае регулируются главой 53.1 Кодекса.

Как следует из норм указанной главы, осуществлять деятельность по предоставлению персонала вправе лишь ограниченный круг организаций, а именно: частные агентства занятости и другие юридические лица - в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации о занятости населения (ст. 341.1 ТК РФ).

Статья 18.1 Закона РФ от 19.04.1991 N 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации" (введена Законом N 116-ФЗ) уточняет, что упомянутый вид деятельности вправе осуществлять частные агентства занятости, аккредитованные в установленном Правительством РФ порядке*(1), а также другие юридические лица (включая иностранные) при условии, что работники с их согласия направляются временно к:

- аффилированному лицу по отношению к направляющей стороне;
- юридическому лицу, являющемуся акционерным обществом, если направляющая сторона является стороной акционерного соглашения об осуществлении прав, удостоверенных акциями такого акционерного общества;
- юридическому лицу, являющемуся стороной акционерного соглашения с направляющей стороной.

Таким образом, на сегодняшний день предоставить индивидуальному предпринимателю персонал на основании договора вправе лишь аккредитованное частное агентство занятости либо аффилированное предпринимателю юридическое лицо.

В случае заключения договора на предоставление труда работников (персонала) предприниматель выступает принимающей стороной и не является работодателем временно направленных к нему работников. Следовательно, он не признается страхователем в отношении указанных работников,

и соответствующих обязанностей по регистрационному учету (ст. 11 Федерального закона от 15.12.2001 N 167-ФЗ "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации").

Федерации", ст. 17 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ "Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации", ст. 2.3 Федерального закона от 29.12.2006 N 255-ФЗ "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством") в описанной ситуации у него не возникает.

К сведению:

Понятие аффилированных лиц определено в ст. 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". Согласно ст. 4 этого Закона индивидуальный предприниматель может быть признан аффилированным лицом юридического лица в следующих случаях:

- является членом его совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, членом его коллегиального исполнительного органа либо осуществляет полномочия его единоличного исполнительного органа;

- принадлежит к одной группе лиц с юридическим лицом по признакам, установленным ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции";

- имеет право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал, вклады, доли юридического лица;

- является членом совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, коллегиального исполнительного органа участника финансово-промышленной группы либо осуществляет полномочия единоличного исполнительного органа участника финансово-промышленной группы, участником которой является и данное юридическое лицо.

Имеет ли право трудовая инспекция инициировать экспертизу на предмет подделки работником заявления об увольнении? Работодатель считает, что в заявлении была изменена дата после согласования. В результате возник спор.

Законодательством не предусмотрено проведение инспекцией труда экспертизы подлинности документа или привлечение для этого экспертной организации. Подлинность документа стороны могут установить в рамках судебного разбирательства.

Правовое обоснование:

На основании п. 7 Административного регламента исполнения Федеральной службой по труду и занятости государственной функции по осуществлению федерального государственного надзора за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, утвержденного Приказом Министерства труда и социальной защиты РФ от 30 октября 2012 г. N 354н, уполномоченные должностные лица Роструда и его территориальных органов в соответствии с законодательством Российской Федерации при исполнении государственной функции имеют право:

в установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядке в связи с исполнением служебных обязанностей беспрепятственно в любое время суток при наличии удостоверений установленного образца проводить проверки соблюдения обязательных требований юридическими

лицами всех организационно-правовых форм и форм собственности и работодателями - физическими лицами;

запрашивать у работодателей и их полномочных представителей, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления и безвозмездно получать от них документы, объяснения, информацию, необходимые для исполнения государственной функции;

расследовать в установленном порядке несчастные случаи на производстве;

изымать для анализа образцы используемых или обрабатываемых материалов и веществ в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с уведомлением об этом работодателя или его представителя и составлять соответствующий акт;

предъявлять работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений обязательных требований, о восстановлении нарушенных прав работников, привлечении виновных в указанных нарушениях к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности в установленном порядке;

направлять в суды, при наличии заключений государственной экспертизы условий труда, требования о ликвидации организаций или прекращении деятельности их структурных подразделений вследствие нарушения государственных нормативных требований охраны труда;

выдавать предписания об отстранении от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочих местах и проверку знания требований охраны труда;

запрещать использование не имеющих сертификатов соответствия или деклараций о соответствии либо не соответствующих государственным нормативным требованиям охраны труда (в том числе требованиям технических регламентов) средств индивидуальной и коллективной защиты работников;

составлять протоколы и рассматривать дела об административных правонарушениях в пределах полномочий, подготавливать и направлять в правоохранительные органы и в суд другие материалы (документы) о привлечении виновных к ответственности в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

выступать в качестве экспертов в суде по искам о нарушении обязательных требований и возмещении вреда, причиненного здоровью работников в связи с исполнением трудовых (служебных) обязанностей.

В соответствии с требованиями статьи 18 Федерального закона № 294-ФЗ при исполнении государственной функции уполномоченные должностные лица Роструда и его территориальных органов обязаны:

своевременно и в полной мере исполнять предоставленные в соответствии с законодательством Российской Федерации полномочия по предупреждению, выявлению и пресечению нарушений обязательных требований;

соблюдать законодательство Российской Федерации, права и законные интересы юридического лица, индивидуального предпринимателя, проверка которых проводится;

не препятствовать руководителю, иному должностному лицу или уполномоченному представителю юридического лица, индивидуальному предпринимателю, его уполномоченному представителю присутствовать при проведении проверки и давать разъяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

предоставлять руководителю, иному должностному лицу или уполномоченному представителю юридического лица, индивидуальному предпринимателю, его уполномоченному представителю, присутствующим при проведении проверки, информацию и документы, относящиеся к предмету проверки;

знакомить руководителя, иное должностное лицо или уполномоченного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, его уполномоченного представителя с результатами проверки;

учитывать при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, безопасности государства, для возникновения чрезвычайных ситуаций, а также не допускать необоснованное ограничение прав и законных интересов граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц;

доказывать обоснованность своих действий при их обжаловании юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

соблюдать сроки проведения проверки, установленные Федеральным законом N 294-ФЗ; осуществлять запись о проведенной проверке в журнале учета проверок.

Гражданин принял решение о государственной регистрации в качестве ИП. Из-за отсутствия свободного времени гражданин оформил у нотариуса доверенность на своего родственника (брата), в которой указал, что поверенный от имени гражданина подает документы на госрегистрацию в качестве ИП, выполняет иные необходимые действия, а также подписывает заявление о госрегистрации физического лица в качестве ИП. Вправе ли поверенный подписывать указанное заявление на основании нотариальной доверенности?

На основании [пп. 1 и 1.2 ст. 9](#) Федерального закона от 8.08.01 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон N 129-ФЗ) в регистрирующий орган документы могут быть направлены почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке с описью вложения, представлены непосредственно либо через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг (далее - многофункциональный центр), направлены в форме электронных документов, подписанных [электронной подписью](#), с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, включая единый портал государственных и муниципальных услуг, в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Заявление, уведомление или сообщение представляются в регистрирующий орган по [форме](#), утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, и удостоверяются подписью уполномоченного лица (далее - заявитель), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии).

Примечание. Поверенный не вправе подписывать заявление о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, поскольку подписывать заявление может только сам заявитель, т.е. лицо, регистрирующееся в качестве индивидуального предпринимателя.

Свидетельствование подписи физического лица, регистрируемого или зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, на заявлении, указанном в настоящем пункте, в нотариальном порядке не требуется в случае, если указанное физическое лицо представляет документы, предусмотренные настоящим Федеральным законом, в регистрирующий орган непосредственно либо через многофункциональный центр и представляет одновременно документ, удостоверяющий личность, либо в случае, если указанное физическое лицо представляет документы, предусмотренные настоящим Федеральным законом, с использованием единого портала государственных и муниципальных услуг. Заявление, которое подается физическим лицом, регистрируемым или зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, через многофункциональный центр, подписывается указанным лицом в присутствии работника многофункционального центра.

Необходимо отметить, что при государственной регистрации индивидуального предпринимателя заявителем может быть физическое лицо, обращающееся за государственной регистрацией или зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя ([п. 1.5](#) Закона N 129-ФЗ, [п. 2](#) Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по государственной регистрации юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств, утвержденного [приказом](#) Минфина России от 22.06.12 г. N 87н).

На основании [п.п. "а" п. 1 ст. 22.1](#) Закона N 129-ФЗ при государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в регистрирующий орган предоставляется подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Соответственно, заявителем при государственной регистрации индивидуального предпринимателя является только заявитель (физическое лицо), которое обращается за государственной регистрацией, а не третье лицо. При этом специальных норм, устанавливающих запрет на подпись заявления о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя лицом, действующим на основании доверенности, законодательством не установлено.

Но, как указывает ФНС России в [письме](#) от 31.01.14 г. N СА-4-14/1645 @ "О направлении правовых позиций в сфере государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", заявителем при государственной регистрации индивидуального предпринимателя может быть физическое лицо, обращающееся за государственной регистрацией.

Лицо, действующее на основании доверенности от физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, может представить комплект документов в регистрирующий орган, при этом подлинность подписи заявителя на заявлении о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке.

Судебная практика по данному вопросу отсутствует.

Следовательно, основываясь на разъяснениях уполномоченных органов, подписывать заявление вправе только лицо, регистрирующееся в качестве индивидуального предпринимателя, поверенный в рамках нотариальной доверенности вправе только представлять документы в регистрирующий орган.

ИП предоставляет сторожевые услуги на договорной основе. Сторожевые услуги выполняют инспекторы сторожевой службы, у них нет даже спецсредств. В инструкциях и договорах отсутствует слово "охрана".

Необходима ли лицензия на сторожевую деятельность на договорной основе в данном случае?

Частная охранная деятельность подлежит лицензированию в соответствии с п. 2 ст. 1 Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности".

Для ответа на поставленный вопрос следует разобраться в том, какая деятельность охватывается понятием "охранная деятельность" и что представляют собой сторожевые услуги.

Закон РФ от 11.03.92 N 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" (далее - Закон N 2487-1) содержит совокупное понятие частной детективной и охранной деятельности. Под такой деятельностью понимается оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел организациями и индивидуальными предпринимателями в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов (ст. 1 Закона N 2487-1).

В статье 3 Закона N 2487-1 указано, какие виды услуг разрешается предоставлять в целях охраны. С 1 января 2010 г. Федеральным законом от 22.12.2008 N 272-ФЗ в перечень таких услуг были включены услуги по обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов на объектах (п. 6 ч. 3 ст. 3). Одновременно были внесены изменения в ст. 11 Закона N 2487-1, согласно которым оказание услуг, перечисленных в указанной выше ч. 3 ст. 3, разрешается только организациям, специально учреждаемым для их выполнения и имеющим лицензию, выданную органами внутренних дел.

Таким образом, включение в Закон N 2487-1 услуг по обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов на объектах сделано в целях включить их в исключительную компетенцию организаций, занимающихся охранной деятельностью на основании лицензии. При этом законодатели сразу не определили, что является внутриобъектовым и пропускным режимами.

В настоящее время на рассмотрении в Государственной думе находятся законопроекты, которыми предлагается включить в Закон N 2487-1 понятия "частная охранная организация", "внутриобъектовый режим", "пропускной режим", определить права охранной организации по обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов. Законопроекты уже прошли второе чтение, поэтому вероятность их принятия высока.

Согласно законопроектам частной охранной организацией является организация, специально учрежденная для оказания охранных услуг, зарегистрированная в установленном порядке и имеющая лицензию на осуществление частной охранной деятельности.

Под внутриобъектовым режимом подразумевается порядок на объекте охраны, обеспечиваемый в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и требованиями пожарной безопасности лицами, находящимися на объектах охраны.

Пропускной режим - порядок на объекте охраны, исключающий возможность бесконтрольного входа (выхода) лиц, въезда (выезда) транспортных средств, вноса (выноса) имущества на объекты охраны.

Понятия "сторожевые услуги" действующее законодательство не содержит. При этом об их содержании дает представление профессия "сторож", определение которой указано в Квалификационном справочнике профессий рабочих, которым устанавливаются месячные оклады, утвержденном постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 20.02.84 N 58/3-102 и действующем на территории России в соответствии с постановлением Минтруда России от 12.05.92 N 15а (далее - Квалификационный справочник).

Согласно Квалификационному справочнику в обязанности сторожа, в частности, входят дежурство на проходной, пропуск на территорию предприятия и обратно работников, посетителей и транспорта по предъявлении соответствующих документов, сверка сопроводительных документов с фактическим наличием груза, совместно с представителем администрации или сменяемым сторожем проверка целостности охраняемого объекта. В случаях обнаружения взломанных дверей, окон, стен, замков, отсутствия пломб и печатей, возникновения сигнала тревоги на объекте сторож немедленно сообщает представителю администрации и дежурному по отделению милиции и осуществляет охрану следов преступления до прибытия представителей милиции. При возникновении пожара на объекте он поднимает тревогу, извещает пожарную команду, сообщает о происшествии дежурному по отделению милиции, принимает меры по ликвидации пожара.

Очевидно, что это соответствует обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов. Поэтому если услуги, аналогичные перечисленным в перечне обязанностям сторожа, оказывает сторонняя организация, то их следует считать услугами по обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов.

Таким образом, если в договоре организации с клиентом предоставляемые ей сторожевые услуги подразумевают оказание услуг, содержание которых состоит в обеспечении внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, то для их предоставления организации в силу указанных положений Закона N 2487-1 и Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" следует получить лицензию.

ИП занимается розничной продажей по договору комиссии. В момент окончания сезона комитент предоставляет скидки на товар.

Какие документы комитент должен представить ООО - комиссионеру?

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (п. 1 ст. 990 Гражданского кодекса РФ).

Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с его указаниями, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК РФ).

В пункте 1 ст. 995 ГК РФ специально указано, что комиссионер вправе отступить от указаний комитента, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить его либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос. Комиссионер обязан уведомить комитента о допущенных отступлениях, как только уведомление станет возможным.

Комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, комитент может предоставить право отступать от его указаний без предварительного запроса.

Это соответствует общему принципу гражданского права, установленному ст. 309 ГК РФ: обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с их условиями и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таковых - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

При этом, несмотря на то что в ГК РФ говорится о комиссионном поручении, которое должно исполняться комиссионером, следует иметь в виду: комиссионер принимает это поручение только по своей воле и на своих условиях, если имеет таковые, поскольку он, как и всякий участник гражданского оборота, действует по своей воле и согласно своим интересам и свободен в установлении своих прав и обязанностей на основе договора (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Таким образом, условия комиссионного поручения устанавливаются договором комиссии.

Из анализа ст. 992 и 995 ГК РФ можно сделать вывод, что цена товара является существенным условием комиссионного поручения.

Следовательно, ее изменение, по нашему мнению, должно сопровождаться изменением условий комиссионного поручения, отраженных в договоре комиссии.

На наш взгляд, условия о снижении цены реализации товара в определенные периоды (предоставление сезонных скидок) могут быть согласованы комиссионером и комитентом еще при заключении договора комиссии.

Если такое условие прописано в договоре комиссии и этот договор предусматривает право комитента давать обязательные указания комиссионеру об условиях предоставления таких скидок, достаточно любого письменного документа от комитента (уведомления, распоряжения и т.д.), в котором указывались бы эти условия: период действия скидок, их размер, перечень товаров, на которые они предоставляются.

Если такие условия не указаны в договоре комиссии (комиссионном поручении), сторонам необходимо изменить первоначальные условия поручения.

Поскольку соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п. 1 ст. 452 ГК РФ), к договору необходимо дополнительно подписать письменное соглашение о его изменении.

Как разъясняется в п. 3 письма Минфина России от 18.07.2005 N 03-02-07/1-190, для обоснования применения скидок, перечисленных в п. 3 ст. 40 НК РФ, организация вправе предъявить любые

документы, обосновывающие применение обычных скидок при определении рыночной цены товара, работы или услуги.

На наш взгляд, в рассматриваемой ситуации такими документами могут быть договор комиссии или дополнительное соглашение к нему, а если договором или дополнительным соглашением предусмотрено такое условие, - письменное указание комитента.

В ООО имеются 4 участника, каждый из которых имеет равные доли в уставном капитале. В настоящее время все участники намерены продать свои доли по стоимости выше первоначальной.

Возможна ли продажа долей по такой цене, или необходимо увеличить уставной капитал до цены продажи доли? Могут ли участники одновременно выйти из ООО?

В соответствии с п. 1 ст. 14 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон N 14-ФЗ) уставный капитал общества с ограниченной ответственностью (далее также - ООО, общество) определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. Уставный капитал составляет из номинальной стоимости долей участников общества (п. 1 ст. 90 ГК РФ, п. 1 ст. 14 Закона N 14-ФЗ).

Из приведенных норм следует, что номинальная стоимость доли участника ООО представляет собой пропорциональную часть стоимости имущества общества, минимально необходимого в соответствии с законом и уставом общества для обеспечения интересов его кредиторов. Иными словами, величина номинальной стоимости доли привязана не к стоимости всех активов общества или рыночной цене доли, а лишь к размеру уставного капитала ООО, определенного уставом.

Также, помимо номинальной стоимости доли, законодательство выделяет действительную стоимость доли участника, которая представляет собой пропорциональное соотношение между размером доли участника в процентном или дробном выражении и стоимостью чистых активов общества (п. 2 ст. 14 Закона N 14-ФЗ).

По смыслу вышеуказанных положений законодательства номинальная и действительная стоимости доли участника ООО могут отличаться друг от друга. Причем закон не обязывает общество увеличивать номинальную стоимость долей участников, а следовательно, и уставный капитал общества при увеличении действительной стоимости указанных долей.

Более того, в рассматриваемом случае, как следует из вопроса, участники общества продают свои доли третьим лицам на основании договора купли-продажи. В соответствии же с п. 4 ст. 454 ГК РФ продажа долей в уставном капитале ООО регулируется нормами Закона N 14-ФЗ и нормами параграфа 1 главы 30 ГК РФ.

Из п. 1 ст. 485 ГК РФ вытекает, что покупатель обязан уплатить за товар цену, предусмотренную договором купли-продажи. То есть цена при продаже доли в уставном капитале общества согласно указанной норме определяется соглашением сторон.

Исключение составляют случаи, когда уставом общества предусмотрена цена доли в твердой денежной сумме или на основании одного из критериев, определяющих стоимость доли (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов общества на последнюю отчетную дату, чистая прибыль общества и др.). Однако данная цена может применяться только в тех ситуациях, когда доля приобретается другим участником общества или самим обществом в рамках реализации преимущественного права покупки доли, предусмотренного п. 4 ст. 21 Закона N 14-ФЗ.

Следовательно, в ситуации, изложенной в вопросе, когда все участники общества продают свои доли третьим лицам и в связи с этим не пользуются преимущественным правом покупки, стоимость доли, указанная в договоре купли-продажи, определяется исключительно на основании соглашения продавца и покупателя. То есть законодательство не обязывает стороны договора соотносить эту стоимость с номинальной или действительной стоимостью доли, определяемой на основании норм закона.

Также законодательство не содержит положений о необходимости увеличения номинальной стоимости доли и уставного капитала ООО при продаже доли по цене выше номинала. Ведь согласно ст. 17 и пп. 2 п. 2 ст. 33 Закона N 14-ФЗ принятие решения об увеличении уставного капитала общества является исключительно правом, но не обязанностью общего собрания

участников общества, в отличие от случаев уменьшения уставного капитала, когда общество в определенных случаях обязано принять решение о его уменьшении (п. 1 ст. 20 Закона N 14-ФЗ).

Таким образом, участники общества вправе установить указанную в вопросе цену за продаваемые им третьим лицам доли и при этом у общества отсутствует обязанность увеличить уставный капитал общества пропорционально цене продажи.

Отметим, что ни ГК РФ, ни Закон N 14-ФЗ не устанавливают запрета на одновременную продажу долей третьим лицам всеми участниками общества. Такой запрет действует только в отношении выхода всех участников из общества с отчуждением их доли самому обществу (п. 2 ст. 26 Закона N 14-ФЗ), так как в этом случае в обществе не остается ни одного участника, в то время как при продаже доли третьему лицу участником общества вместо продавца доли становится это лицо (п. 12 ст. 21 Закона N 14-ФЗ).

Вправе ли микропредприятия дополнять типовую форму трудового договора новыми положениями и исключать пункты, которые предусмотрены формой?

Согласно ст. 309.2 ТК РФ работодатель - субъект малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, вправе полностью или частично отказаться от принятия

локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права (правил внутреннего трудового распорядка, положения об оплате труда, положения о премировании, графика сменности и др.). При этом для регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений указанный работодатель должен включить в трудовые договоры с работниками условия, регулирующие вопросы, которые в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, должны регулироваться локальными нормативными актами. Указанные трудовые договоры заключаются на основе типовой формы трудового договора, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 27.08.2016 N 858.

К сведению. По среднесписочной численности работников (до 15 человек) и предельному значению доходов (120 млн. руб.) "упрощенцы", имеющие данные показатели, могут относиться к микропредприятиям (п. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", Постановление Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 "О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства").

Типовая форма трудового договора, заключаемого микропредприятиями, разработана в целях обеспечения прав работника, предусмотренных действующим законодательством, и включает в себя все необходимые условия, которые должны быть предусмотрены трудовым договором, а также локальными актами работодателя.

На практике при работе с типовой формой трудового договора нередко возникает вопрос о возможности ее изменения, исключения отдельных условий или дополнения новыми положениями. Принято считать, что типовую форму можно только дополнять какими-либо новыми пунктами при наличии такой необходимости с соблюдением обязательных норм, предусмотренных законодательством.

При этом в типовой форме трудового договора, заключаемого микропредприятиями, имеются примечания, согласно которым отдельные пункты не применяются к определенным категориям работников, а в некоторых трудовых договорах должны быть указаны дополнительные сведения.

Так, в примечаниях закрепляется, что п. 18 типового договора о режиме рабочего времени не применяется к дистанционным и надомным работникам. Кроме того, к дистанционным работникам не применяются п. 23-26 (об охране труда). Данные особенности установлены с учетом специфики работы дистанционных работников и надомников.

Одновременно в примечаниях предусматривается, что п. 27 (о социальном страховании) применяется к работникам - иностранным гражданам с особенностями, установленными федеральными законами и международными договорами РФ. Помимо этого, для иностранных граждан или лиц без гражданства отражаются следующие сведения:

- о разрешении на работу или патенте - при заключении трудового договора с временно пребывающим в РФ иностранным гражданином или лицом без гражданства;
- о разрешении на временное проживание в РФ - при заключении трудового договора с временно проживающим в РФ иностранным гражданином или лицом без гражданства;

- о виде на жительство - при заключении трудового договора с постоянно проживающим в РФ иностранным гражданином или лицом без гражданства;

- реквизиты договора (полиса) добровольного медицинского страхования или заключенного работодателем с медицинской организацией договора о предоставлении платных медицинских услуг с временно пребывающим в РФ иностранным гражданином или лицом без гражданства.

Иные особенности заключения трудового договора микропредприятиями по типовой форме не предусмотрены.

Вместе с тем Минтрудом было подготовлено Письмо от 30.06.2017 N 14-1/В-591, затрагивающее вопрос о возможности исключения отдельных положений из типовой формы трудового договора, разработанной для микропредприятий. В письме отмечается, что при заключении трудового договора с работниками субъектов малого предпринимательства, отнесенных к микропредприятиям, работодатель может исключить из трудового договора пункты, заполнение которых не предусматривается в связи с характером работы, а также пункты, указанные в примечаниях к типовому договору.

В соответствии с Положением о Министерстве труда и социальной защиты Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 19.06.2012 N 610, Минтруд дает разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции министерства, и в случаях, предусмотренных законодательством РФ. При этом мнение Минтруда, как отмечает сам Минтруд, не является разъяснением и нормативным правовым актом. То есть разъяснения Минтруда не имеют обязательного характера, однако следует их учитывать в качестве мнения компетентного органа и при возникновении спорных ситуаций на них ссылаться.

Из изложенного выше вытекает, что возможно исключение отдельных пунктов из типовой формы, если данные пункты противоречат характеру выполняемой работы. При этом работодатель-микропредприятие, исключивший какие-либо пункты из типовой формы, должен иметь соответствующие основания, произвольное исключение положений типового договора не допускается.

Получается, что микропредприятия, которые не разрабатывают локальные акты, предусмотренные трудовым законодательством, должны заключать трудовые договоры с работниками по типовой форме. При этом они вправе дополнять типовую форму необходимыми пунктами, а также, по мнению Минтруда, исключать отдельные положения с учетом характера работы.

Я являюсь индивидуальным предпринимателем и отношусь к микропредприятиям. Согласно гл. 48.1 Трудового кодекса РФ я не понимаю от ведения каких именно локальных актов, журналов я могу отказаться. Каков полный перечень таких документов?

Если Вы заключаете трудовой договор по форме, установленной Правительством РФ, то Вы вправе не принимать локальные нормативные регулирующие трудовые отношения с работником. Так например, Вы не обязаны вводить положение о премировании, Вам достаточно прописать условия премирования в трудовом договоре.

При этом закон не освобождает Вас от соблюдения требований по охране труда, в связи с чем Вы обязаны проводить инструктажи по охране труда и вести соответствующие журналы.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 309.1 ТК РФ у работодателей - субъектов малого предпринимательства (включая работодателей - индивидуальных предпринимателей), которые в соответствии с федеральным законом отнесены к микропредприятиям (далее - работодатели - субъекты малого предпринимательства, которые отнесены к микропредприятиям), регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений осуществляется с учетом особенностей, установленных настоящей главой.

В случае, если работодатель перестал быть субъектом малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, и в сведения о нем в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства внесены соответствующие изменения, не позднее четырех месяцев с даты внесения соответствующих изменений в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений у данного работодателя должно осуществляться в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, без учета особенностей, установленных настоящей главой.

Согласно ст. 309.2 ТК РФ регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений у работодателя - субъекта малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, и трудовыми договорами

Работодатель - субъект малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, вправе отказаться полностью или частично от принятия локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права (правила внутреннего трудового распорядка, положение об оплате труда, положение о премировании, график сменности и другие). При этом для регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений работодатель - субъект малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, должен включить в трудовые договоры с работниками условия, регулирующие вопросы, которые в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, должны регулироваться локальными нормативными актами. Указанные трудовые договоры заключаются на основе типовой формы трудового договора, утверждаемой Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Согласно пп. 3 пункта 13 раздела III типовой формы трудового договора, утв. постановлением Правительства РФ от 27.08.2016 N 858 заключаемого между работником и работодателем - субъектом малого предпринимательства, который относится к микропредприятиям обязанностью работодателя является обучать работника безопасным методам и приемам выполнения работ и оказанию первой помощи пострадавшим на производстве, проводить инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте и проверку знания требований охраны труда.

Должны ли микропредприятия вести воинский учет, как все остальные организации?

Да, должны. Законодательство, регламентирующее ведение воинского учета, не делает исключений в отношении организаций-микропредприятий.

Обоснование. Первым делом скажем, что к микропредприятиям относятся организации, отвечающие требованиям, определенным ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", и численность их работников не превышает 15 человек.

Особенности труда лиц, работающих у таких работодателей, урегулированы в гл. 48.1 ТК РФ.

Согласно ст. 309.2 ТК РФ работодатель - субъект малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, вправе отказаться полностью или частично от принятия локальных актов, содержащих нормы трудового права (правила внутреннего трудового распорядка, положения об оплате труда, о премировании, график сменности и др.). При этом для регулирования трудовых и непосредственно связанных с ними отношений работодатель - субъект малого предпринимательства, который отнесен к микропредприятиям, должен включить в трудовые договоры с работниками условия, регулирующие вопросы, которые в соответствии с трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, должны регулироваться локальными нормативными актами. Указанные трудовые договоры заключаются на основе типовой формы, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 27.08.2016 N 858*(1).

Данной статьей законодатель упростил микропредприятиям порядок урегулирования трудовых отношений в части принятия локальных нормативных актов. Однако порядок ведения воинского учета не предусматривает разработку и принятие каких-либо локальных актов, не затрагивает трудовые отношения работника и работодателя. Ведение воинского учета - обязанность работодателя, которая установлена: Федеральным законом от 31.05.1996 N 61-ФЗ "Об обороне"; Федеральным законом от 26.02.1997 N 31-ФЗ "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации"; Федеральным законом от 28.03.1998 N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" (далее - Закон N 53-ФЗ); Положением о воинском учете, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 27.11.2006 N 719.

Основным документом в этой сфере служат Методические рекомендации по ведению воинского учета в организациях, утвержденные Генштабом Вооруженных Сил РФ 11.04.2008 (далее - Методические рекомендации).

Поскольку ведение воинского учета возложено на работодателя не для регулирования трудовых отношений с работниками, нельзя сделать вывод о том, что микропредприятие освобождено от ведения воинского учета. Следовательно, работодатель-микропредприятие обязан вести воинский учет своих военнообязанных работников.

В настоящее время у работодателя - субъекта малого предпринимательства есть много первичных нарушений по оформлению работника на работу. Может ли работодатель надеяться на вынесение лишь предупреждений - не административных штрафов?

В отношении субъектов малого предпринимательства за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе надзорных мероприятий, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение. Подобная замена возможна при наличии в совокупности следующих обстоятельств: - административное правонарушение совершено впервые;

- отсутствуют факты причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- не нанесен имущественный ущерб.

Привлечение к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.27 Кодекса РФ об административных правонарушениях за каждое правонарушение, выявленное в рамках одной проверки, правомерно. Действующее законодательство исключает назначение нескольких наказаний, выявленных в рамках одной проверки соблюдения трудового законодательства, только за однотипные правонарушения. В рассматриваемой ситуации имеет место несколько разных нарушений трудового законодательства.

Правовое обоснование:

Согласно ч. 1 ст. 5.27 КоАП РФ нарушение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, если иное не предусмотрено частями 3, 4 и 6 указанной статьи и статьей 5.27.1 КоАП РФ, влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от одной тысячи до пяти тысяч рублей; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, - от одной тысячи до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Часть 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ устанавливает, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 указанной статьи.

На основании п. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО планирует выдать простой вексель в счет оплаты работ.

Каковы особенности оформления и выдачи векселя? Может ли организация распечатать его на принтере, нигде не регистрируя?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Законодательством не предусмотрен особый порядок выпуска векселя обществом с ограниченной ответственностью. Если иное не предусмотрено уставом общества или локальными актами, вексель может быть распечатан на принтере и подписан (скреплен печатью) как договоры или иные документы, оформляемые в процессе хозяйственной деятельности общества.

Обоснование вывода:

Согласно ст. 815 ГК РФ вексель представляет собой ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе

плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные займы денежные суммы. Иначе говоря, первоначально вексель используется как способ оформления заемных отношений между векселедателем (заемщиком) и первым векселедержателем (заимодавцем).

Одновременно вексель является ценной бумагой (ст. 142 и 143 ГК РФ), то есть документом, удостоверяющим с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении, и является самостоятельным объектом гражданско-правовых сделок.

Передача заказчиком векселя в счет исполнения обязательств по оплате выполненных работ может предусматриваться самим договором подряда либо оформляться в виде отступного или новации на основании ст.ст. 409, 414 ГК РФ (смотрите, например, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.03.2015 N 13АП-29891/14, постановление ФАС Северо-Западного округа от 30.12.2005 N А42-12041/04-30, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.06.2014 N 17АП-5312/14, постановление Президиума ВАС РФ от 24.06.2003 N 3260/03)*(1).

Вексель не относится к эмиссионным ценным бумагам (ст. 2 Федерального закона от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (далее - Закон о рынке ценных бумаг), ст. 815 ГК РФ, п. 1 Положения о переводном и простом векселе, утвержденного постановлением ЦИК СССР и СНК СССР от 07.08.1937 N 104/1341, далее - Положение о векселе). Поэтому к векселю не применяются положения Закона о рынке ценных бумаг, в том числе касающиеся регистрации эмиссии ценных бумаг (смотрите, например, постановление ФАС Поволжского округа от 30.01.2012 N Ф06-11869/11 по делу N А55-37475/2009, постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.10.2013 N 12АП-8336/13, постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 26.07.2006 N Ф08-3365/06-1434А).

Ни Федеральным законом от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", ни иными нормативными актами не предусмотрен особый порядок выпуска векселя обществом с ограниченной ответственностью. Если иное не предусмотрено уставом общества и выдача векселя не относится к числу крупных сделок или сделок, в которых имеется заинтересованность, одобрять выдачу векселя или согласовывать выпуск векселя с органами управления обществом не нужно (смотрите, например, постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.11.2013 N 11АП-17508/13).

Требования к порядку оформления простого векселя установлены ст. 4 Федерального закона от 11.03.1997 N 48-ФЗ "О переводном и простом векселе" и п. 75 Положения о векселе. Так, простой вексель должен быть составлен только на бумаге (бумажном носителе) и содержать:

- 1) наименование "вексель", включенное в самый текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;
- 2) простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму;
- 3) указание срока платежа;
- 4) указание места, в котором должен быть совершен платеж;
- 5) наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;
- 6) указание даты и места составления векселя;
- 7) подпись того, кто выдает документ (векселедателя).

Документ, в котором отсутствует хотя бы один из указанных реквизитов, не имеет силы векселя (п. 2 ст. 143.1 ГК РФ, ст. 2, ст. 7 Положения о векселе, п. 3 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 04.12.2000 N 33/14).

Иных требований к форме простого векселя не установлено. Поэтому, если иное не предусмотрено уставом общества или локальными актами, вексель может быть

распечатан на принтере и подписан (скреплен печатью), как договор или иной документ, оформляемый обществом.

Мы планируем заключить договор на использование оборудованной асфальтированной площадки.

Можно ли заключить договор аренды именно асфальтированной площадки, либо необходимо заключать договор аренды части земельного участка?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Возможность передачи в аренду указанной в вопросе площадки определяется тем, позволяют ли характеристики этой площадки отнести ее к самостоятельному объекту недвижимости, а также тем, зарегистрировано ли право собственности на этот объект. Договор аренды (как земельного участка, так и его части либо иного объекта недвижимости) на срок менее года не подлежит государственной регистрации. Обоснование вывода:

В соответствии с [п. 1 ст. 607](#) ГК РФ в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

При этом, как указано в [абзаце втором п. 9](#) постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 N 73 (далее - Постановление N 73), это положение ГК РФ (в том числе с учетом [ст. 606](#) того же кодекса о возможности передачи объекта аренды только в пользование арендатора) не ограничивает право сторон заключить такой договор аренды, по которому в пользование арендатору предоставляется не вся вещь в целом, а только ее отдельная часть.

[Пункт 1 ст. 130](#) ГК РФ относит к недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. Согласно [п. 3 ст. 6](#) Земельного кодекса РФ (далее - ЗК РФ) земельный участок как объект права собственности и иных предусмотренных ЗК РФ прав на землю является недвижимой вещью, которая представляет собой часть земной поверхности и имеет характеристики, позволяющие определить ее в качестве индивидуально определенной вещи.

Определения понятий "здание" и "сооружение" содержатся в ст. 2 Федерального закона от 30.12.2009 N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" (далее - Закон N 384-ФЗ). Согласно [п. 6 ч. 2](#) этой статьи здание является результатом строительства, представляющим собой объемную строительную систему, имеющую надземную и (или) подземную части, включающую в себя помещения, сети инженерно-технического обеспечения и системы инженерно-технического обеспечения и предназначенную для проживания и (или) деятельности людей, размещения производства, хранения продукции или содержания животных. [Пункт 23 ч. 2 ст. 2](#) Закона N 384-ФЗ определяет сооружение как результат строительства, представляющий собой объемную, плоскостную или линейную строительную систему, имеющую наземную, надземную и (или) подземную части, состоящую из несущих, а в отдельных случаях и ограждающих строительных конструкций и предназначенную для выполнения производственных процессов различного вида, хранения продукции, временного пребывания людей, перемещения людей и грузов.

Таким образом, ответ на вопрос о том, необходимо ли в рассматриваемой ситуации заключить договор аренды асфальтированной площадки или договор аренды части

земельного участка, замощенного такой площадкой, зависит от индивидуальных характеристик этого объекта, в частности, позволяющих признать его сооружением либо, напротив, свидетельствующих об отсутствии у этого объекта признаков сооружения и, как следствие, о том, что такая площадка является лишь принадлежностью земельного участка, на котором она находится.

Аналогичный вывод следует из материалов судебной практики. Так, в [п. 38](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 указано, что замощение земельного участка, не отвечающее признакам сооружения, является его частью и не может быть признано самостоятельной недвижимой вещью ([п. 1 ст. 133](#) ГК РФ). Во многих случаях судьи приходят к выводу о том, что такой объект, как асфальтированная площадка (асфальтовое покрытие), не является самостоятельным объектом недвижимости, а представляет собой лишь улучшение земельного участка, на котором оборудована эта площадка.

Например, АС Северо-Кавказского округа в [постановлении](#) от 08.02.2017 N Ф08-10355/16 подчеркнул, что такие сооружения, как замощения, асфальтовые площадки и покрытия, представляют собой улучшения земельного участка, заключающиеся в приспособлении его для удовлетворения нужд лиц, пользующихся участком. Названные сооружения не являются самостоятельными недвижимыми вещами, а представляют собой неотъемлемую составную часть земельного участка, на котором они расположены. АС Поволжского округа в [постановлении](#) от 18.11.2016 N Ф06-15033/16 отметил, что покрытие (замощение) из бетона, асфальта, щебня и других твердых материалов обеспечивает чистую, ровную и твердую поверхность, но не обладает самостоятельными полезными свойствами, а лишь улучшает полезные свойства земельного участка, на котором оно находится. Покрытие (площадка), улучшающее свойства земельного участка, обычно используется совместно со зданиями, строениями или сооружениями, дополняет их полезные свойства при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности собственника зданий и сооружений. При этом твердое покрытие (площадка) имеет вспомогательное, а не основное значение по отношению к остальному недвижимому имуществу, входящему в такой имущественный комплекс.

Поэтому, если в рассматриваемом случае асфальтированная площадка не является сооружением и может быть охарактеризована как часть земельного участка, для приобретения прав владения и пользования таким объектом может быть заключен договор аренды земельного участка либо соответствующей его части (смотрите также постановления АС Поволжского округа [от 20.03.2017 N Ф06-18212/17](#), АС Центрального округа [от 05.07.2016 N Ф10-1948/16](#), АС Северо-Кавказского округа [от 14.06.2016 N Ф08-3411/16](#)).

Если же с учетом технических характеристик упомянутой площадки она представляет собой сооружение, предметом договора аренды должна быть именно асфальтированная площадка как сооружение (смотрите, в частности, [постановление](#) АС Уральского округа от 14.10.2016 N Ф09-8526/16). В спорной ситуации для определения вида объекта недвижимого имущества может быть назначена экспертиза (смотрите, например, [постановление](#) АС Поволжского округа от 26.10.2015 N Ф06-1974/15). В связи с этим подчеркнем, что права на недвижимость подлежат государственной регистрации и возникают с момента такой регистрации ([ст.ст. 8.1, 131](#) ГК РФ). В отсутствие государственной регистрации права собственности на такое сооружение оно не может быть предметом договора аренды.

В соответствии с [п. 2 ст. 22](#) ЗК РФ земельные участки, за исключением указанных в [п. 4 ст. 27](#) того же кодекса, могут быть предоставлены в аренду в соответствии с гражданским законодательством и ЗК РФ. [Пунктом 2 ст. 26](#) ЗК РФ определено, что договоры аренды земельного участка, заключенные на срок менее чем один год, не подлежат государственной регистрации, за исключением случаев, установленных федеральными законами. Таким образом, договор аренды части земельного участка подлежит

государственной регистрации в том случае, если он заключается на срок один год или более (смотрите также [абзац третий п. 9](#) Постановления N 73). То же самое относится к договорам аренды прочих недвижимых вещей ([п. 2 ст. 651](#) ГК РФ). Следовательно, если в рассматриваемой ситуации договор предполагается заключить на срок менее года, он не подлежит государственной регистрации.

Обязана ли организация по запросу органа внутренних дел в связи с проверкой, предоставлять учредительные и бухгалтерские документы в случае, когда в запросе не указана цель их использования?

В соответствии с частью первой статьи 144 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее - УПК) полномочия по принятию, проверке сообщения о любом совершенном или готовящемся преступлении и принятию по нему решения предоставлены, в том числе, органу дознания. При этом при проверке сообщения о преступлении орган дознания вправе, в том числе истребовать документы и предметы, изымать их в порядке, установленном УПК.

Частью четвертой статьи 21 УПК установлено, что требования и запросы органа дознания, предъявленные в пределах их полномочий, установленных УПК, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами. Данным положениям УПК корреспондируют пункты 3 и 4 части 1 статьи 13 Федерального закона от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции", в соответствии с которыми полиция имеет право, в том числе в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции, получать необходимые объяснения, справки, документы (их копии), а также запрашивать и получать на безвозмездной основе по мотивированному запросу уполномоченных должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений, организаций, должностных лиц и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан, за исключением случаев, когда федеральным законом установлен специальный порядок получения информации.

При этом указанные запросы уполномоченных должностных лиц полиции обязательны для исполнения всеми государственными и муниципальными органами, организациями, должностными лицами и иными лицами в сроки, установленные в запросе, но не позднее одного месяца с момента вручения запроса (часть 4 статьи 13 Федерального закона "О полиции").

Согласно пункту 1 части первой статьи 40 УПК к органам дознания относятся, в том числе, органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные (включая линейные) управления (отделы, отделения, пункты) полиции. Часть четвертая статьи 81 УПК предусматривает, что изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами предметы, включая электронные носители

информации, и документы подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты, с учетом требований статьи 61 УПК.

Одновременно сообщаем, что в соответствии со статьей 19 УПК действия (бездействие) и решения, в том числе органа дознания могут быть обжалованы в порядке, установленном УПК.

Статьей 53 Федерального закона "О полиции" установлено, что действия (бездействие) сотрудника полиции, нарушающие права и законные интересы гражданина, государственного и муниципального органа, общественного объединения, религиозной и иной организации, могут быть обжалованы в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу, в органы прокуратуры Российской Федерации либо в суд.

Обязана ли организация по запросу органа внутренних дел в связи с проверкой, предоставлять учредительные и бухгалтерские документы в случае, когда в запросе не указана цель их использования?

В соответствии с частью первой статьи 144 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее - УПК) полномочия по принятию, проверке сообщения о любом совершенном или готовящемся преступлении и принятию по нему решения предоставлены, в том числе, органу дознания. При этом при проверке сообщения о преступлении орган дознания вправе, в том числе истребовать документы и предметы, изымать их в порядке, установленном УПК.

Частью четвертой статьи 21 УПК установлено, что требования и запросы органа дознания, предъявленные в пределах их полномочий, установленных УПК, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами. Данным положениям УПК корреспондируют пункты 3 и 4 части 1 статьи 13 Федерального закона от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции", в соответствии с которыми полиция имеет право, в том числе в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции, получать необходимые объяснения, справки, документы (их копии), а также запрашивать и получать на безвозмездной основе по мотивированному запросу уполномоченных должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений, организаций, должностных лиц и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан, за исключением случаев, когда федеральным законом установлен специальный порядок получения информации.

При этом указанные запросы уполномоченных должностных лиц полиции обязательны для исполнения всеми государственными и муниципальными органами, организациями, должностными лицами и иными лицами в сроки, установленные в запросе, но не позднее одного месяца с момента вручения запроса (часть 4 статьи 13 Федерального закона "О полиции").

Согласно пункту 1 части первой статьи 40 УПК к органам дознания относятся, в том числе, органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные (включая линейные) управления (отделы, отделения, пункты) полиции. Часть четвертая статьи 81 УПК предусматривает, что изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами предметы, включая электронные носители информации, и документы подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты, с учетом требований статьи 61 УПК.

Одновременно сообщаем, что в соответствии со статьей 19 УПК действия (бездействие) и решения, в том числе органа дознания могут быть обжалованы в порядке, установленном УПК.

Статьей 53 Федерального закона "О полиции" установлено, что действия (бездействие) сотрудника полиции, нарушающие права и законные интересы гражданина, государственного и муниципального органа, общественного объединения, религиозной и иной организации, могут быть обжалованы в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу, в органы прокуратуры Российской Федерации либо в суд.

Исковое заявление о взыскании задолженности с бывшего работника организации подписано после введения в отношении организации процедуры внешнего управления. Исковое заявление подписал юрист, действующий на основании доверенности. Внешний управляющий привлечен в качестве третьего лица, не заявляющего исковых требований.

Будет ли иск принят судом к рассмотрению в данной ситуации?

В рассматриваемом случае иск предъявлен лицом, не обладающим для этого необходимыми полномочиями.

Обоснование вывода:

Согласно п. 1 ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом. Частью 2 ст. 48 ГПК РФ предусмотрено, что дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Последствия введения в отношении должника процедуры внешнего управления в рамках дела о банкротстве определены п. 1 ст. 94 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее - Закон N 127-ФЗ). В соответствии с этой нормой с даты введения внешнего управления прекращаются полномочия руководителя должника и иных органов управления должника, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего. Полномочия руководителя должника и иных органов управления должника переходят к внешнему управляющему, за исключением отдельных полномочий органов управления должника, предусмотренных п. 2 ст. 94 Закона N 127-ФЗ.

Следовательно, с даты введения внешнего управления полномочиями представлять интересы должника, в том числе предъявлять иски о взыскании задолженности, обладает внешний управляющий. С этой даты только внешний управляющий обладает правом выдавать доверенности (ст. 185 ГК РФ) на подписание искового заявления и участие в судебном разбирательстве от имени должника (смотрите в связи с этим определение ФАС Дальневосточного округа от 27.09.2011 N Ф03-5281/11, постановления ФАС Западно-Сибирского округа от 15.03.2004 N Ф04/1255-317/А45-2004, Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.08.2013 N 14АП-4152/13).

В силу пп. 7 п. 1 ст. 188 ГК РФ действие доверенности прекращается вследствие введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности. Основываясь на этой норме, судебная практика исходит из того, что с даты введения внешнего управления прекращается действие доверенностей, выданных ранее действовавшим от имени организации-должника руководителем (п. 130 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25, смотрите также определения Третьего арбитражного апелляционного суда от 19.04.2016 N 03АП-1949/16, Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2016 N 11АП-2003/16). Причем, как следует из пп. 7 п. 1 ст. 188 ГК РФ, такое прекращение происходит автоматически, отмены доверенности внешним управляющим для этого не требуется.

Следовательно, в настоящей ситуации представитель организации-должника, действовавший на основании доверенности, утратил свои полномочия с даты введения процедуры внешнего управления, поскольку с этой даты действие выданной ему руководителем должника доверенности прекратилось. Если доверенность была выдана руководителем после введения внешнего управления, она изначально не имела юридической силы, поскольку руководитель должника уже утратил свои полномочия. С началом процедуры внешнего управления подписывать и подавать в суд исковое

заявление от имени должника по доверенности возможно только в том случае, когда доверенность выдана внешним управляющим. Отсюда следует, что в рассматриваемом случае исковое заявление было подписано неуполномоченным лицом, что влечет за собой его возвращение заявителю (п. 4 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ).

Между юридическими лицами заключен договор аренды нежилого помещения сроком на три года. Арендодатель отказывается представлять в регистрирующий орган документы для государственной регистрации договора аренды. Кто должен регистрировать договор? Какие санкции предусмотрены за отсутствие регистрации?

Срок, в течение которого должен быть зарегистрирован договор аренды недвижимости, заключенный на срок не менее года, законодательством не установлен. Ответственность за отсутствие такой регистрации законом не предусмотрена. С заявлением о государственной регистрации договора может обратиться любая из его сторон.

Обоснование вывода:

Договор аренды недвижимого имущества (в том числе помещения), заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации ([п. 2 ст. 609](#), [п. 2 ст. 651](#) ГК РФ, [информационное письмо Президиума ВАС РФ от 01.06.2000 N 53](#)).

Государственная регистрация аренды недвижимого имущества осуществляется посредством государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества. С заявлением о государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества может обратиться любая из сторон договора аренды недвижимого имущества ([ч. 1 ст. 51](#) Федерального закона от 13.07.2015 N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости"). С учетом закрепленного в гражданском законодательстве принципа свободы договора ([п. 4 ст. 421](#) ГК РФ) стороны договора аренды, подлежащего государственной регистрации, вправе определить в договоре, кто из них осуществляет действия, направленные на его государственную регистрацию. В договоре можно указать, какая из сторон несет расходы по регистрации, кто будет готовить и подавать документы в регистрирующий орган. Срок, в течение которого стороны договора аренды недвижимости, заключенного на срок не менее года, должны обратиться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, с заявлением о государственной регистрации такого договора, законодательством не установлен. По смыслу ГК РФ соответствующие действия должны быть совершены в разумный срок ([постановление Арбитражного суда Московского округа от 31.03.2016 N Ф05-3133/16](#), [постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 26.05.2015 N Ф07-591/15](#)).

Вместе с тем отсутствие государственной регистрации договора аренды само по себе не означает, что между сторонами отсутствуют обязательственные отношения. В судебной практике выработана правовая позиция, в соответствии с которой соглашение, достигнутое по всем существенным условиям договора аренды, подлежащего государственной регистрации, и исполняемое сторонами, связывает стороны обязательством, которое не может быть произвольно изменено одной из сторон, даже если такой договор не был зарегистрирован. Правовые последствия отсутствия государственной регистрации договора аренды связаны прежде всего с тем, что права

арендатора по такому договору не могут быть противопоставлены им третьим лицам ([п. 14](#) постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 N 73, [п.п. 2-4](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165).

Что касается санкций, применение которых возможно в связи с отсутствием государственной регистрации указанного в вопросе договора, то [ч. 1 ст. 19.21](#) КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде штрафа за несоблюдение собственником, арендатором или иным пользователем установленного порядка государственной регистрации прав на недвижимое имущество или сделок с ним. Вместе с тем, как следует из разъяснений, приведенных в [вопросе 17](#) раздела "Вопросы применения Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" Обзора судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 2005 г. по гражданским делам, утвержденного постановлениями Президиума Верховного Суда РФ от 4, 11 и 18.05.2005, в приведенной ситуации эта норма применяться не должна. В случае уклонения одной из сторон договора от его государственной регистрации применяются способы защиты прав, предусмотренные гражданским законодательством, а не административные санкции ([п. 2 ст. 165](#) ГК РФ, смотрите также [постановление](#) Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.12.2013 N 12АП-11298/13, [п. 7](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59).

На основании устава ООО с генеральным директором был заключен срочный трудовой договор сроком на 3 года. Через несколько месяцев истекает срок этого договора. Но сейчас изменился устав ООО, и теперь трудовой договор с генеральным директором можно заключать на неопределенный срок. Нужно ли увольнять генерального директора на момент истечения срочного договора и заключать с ним новый бессрочный договор, или в связи с изменением устава ООО срочный договор автоматически станет бессрочным?

Для продолжения трудовых отношений с генеральным директором нет необходимости его увольнять в связи с истечением срока трудового договора и заключать с ним новый бессрочный договор.

При отсутствии решения общества в лице его уполномоченного органа о прекращении полномочий директора по истечении срока заключенного с ним договора и продолжении генеральным директором его должностных обязанностей условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Обоснование вывода:

Как следует из ряда положений Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ), например из части шестой ст. 11, части второй ст. 59, части пятой ст. 70, части четвертой ст. 73, ст.ст. 273, 274, 275 ТК РФ, на руководителей организаций распространяются положения трудового законодательства, регулирующие права и обязанности работников, с учетом особенностей, предусмотренных главой 43 ТК РФ.

В силу части второй ст. 59 ТК РФ с руководителями организаций независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности по соглашению сторон может быть заключен срочный трудовой договор. В этом случае срок действия трудового договора определяется учредительными документами организации или соглашением сторон (часть первая ст. 275 ТК РФ).

Согласно п. 2 части первой ст. 77 ТК РФ истечение срока трудового договора является основанием для его прекращения. Исключение составляют случаи, когда трудовые отношения фактически продолжаются после окончания срока действия трудового договора и ни одна из сторон не потребовала их прекращения.

Так, частью четвертой ст. 58 ТК РФ установлено, что в случае, когда ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением срока его действия и работник продолжает работу после истечения срока действия трудового договора, условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

В соответствии с позицией Верховного Суда РФ под продолжением работы в данном случае следует понимать фактическое исполнение работником своей трудовой функции. Верховный Суд РФ указал, что законодатель в части четвертой ст. 58 ТК РФ связывает переквалификацию срочного характера трудового договора на договор, заключенный на неопределенный срок, с продолжением работником его должностных обязанностей. То есть по окончании срока трудового договора работник должен выполнять трудовые функции, определенные в его должностной инструкции, а работодатель должен нуждаться в результате продолжения данной работы (определение от 01.08.2008 N 60-В08-3).

Конституционный Суд РФ в определении от 21.03.2013 N 371-О также отметил, что часть четвертая ст. 58 ТК РФ, предусматривая возможность продолжения работы после истечения срока трудового договора, обуславливает преобразование срочного трудового договора в трудовой договор на неопределенный срок отсутствием требования хотя бы одной стороны трудового договора о его расторжении в связи с истечением срока действия.

Следовательно, если ни одна из сторон не потребует расторжения трудового договора, и работник продолжит исполнять свои обязанности, трудовой договор приобретет характер бессрочного.

Отметим, что ни истечение срока действия трудового договора, ни истечение срока, на который генеральный директор общества был избран общим собранием участников, не означает, что полномочия руководителя прекращаются автоматически. Судебная практика выработала правовую позицию, в соответствии с которой истечение срока, на который был избран руководитель организации, само по себе не означает прекращения его полномочий (смотрите, например, постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 25 мая 2017 г. N 12АП-4939/17, постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 28.03.2014 N Ф08-1449/14, апелляционное определение СК по гражданским делам Алтайского краевого суда от 06.05.2014 по делу N 33-3677/2014).

Иными словами, при отсутствии решения общества в лице его уполномоченного органа (в частности общего собрания участников - пп. 4 п. 2 ст. 33 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью") о прекращении полномочий директора по истечении срока заключенного с ним договора действие такого договора не прекращается автоматически, поскольку он трансформируется в бессрочный (смотрите также, например, постановление Президиума Волгоградского областного суда от 21 сентября 2016 г. по делу N 4Г-2337/2016, апелляционное определение СК по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 9 февраля 2016 г. по делу N 33-97/2016). В этом случае каких-либо записей об увольнении и о новом приеме на работу в трудовую книжку вносить не нужно, равно как и заключать новый трудовой договор.

Должностные инструкции составляются работодателем на работников, относящихся к категории РСИС (руководители, специалисты, служащие). А на работников «рабочих профессий» нужно составлять подобный локальный документ?

Ответ:

ТК РФ не предусмотрено обязательное наличие должностной инструкции для работников всех специальностей. Работодатель и работник должны согласовать трудовую функцию в трудовом договоре.

Однако при приеме на работу работодатель обязан ознакомить работника, в том числе рабочей специальности, с локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника. Таким документом является, в частности, должностная инструкция - в ней определяются должностные обязанности работника, пределы его ответственности, а также квалификационные требования к должности.

Отсутствие инструкции, а также подписи работника об ознакомлении его с ней может явиться основанием для отмены, в частности, дисциплинарных взысканий за невыполнение работником своих должностных обязанностей.

Правовое обоснование:

Согласно ч. 2 ст. 57 ТК РФ обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия: трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов.

В соответствии с ч. 3 ст. 68 ТК РФ при приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

Статья 57. Содержание трудового договора

В трудовом договоре указываются:

фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя - физического лица), заключивших трудовой договор;

сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя - физического лица;

идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;

место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, - место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с настоящим Кодексом, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные

требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов;

дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, - также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с настоящим Кодексом или иным федеральным законом;

условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

гарантии и компенсации за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

условия труда на рабочем месте;

условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;

об испытании;

о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);

об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;

о видах и об условиях дополнительного страхования работника;

об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;

об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;

о дополнительном негосударственном пенсионном обеспечении работника.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и

работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений. Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

Статья 68. Оформление приема на работу

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Содержание приказа (распоряжения) работодателя должно соответствовать условиям заключенного трудового договора.

Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под роспись в трехдневный срок со дня фактического начала работы. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежаще заверенную копию указанного приказа (распоряжения).

При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

При составлении должностной инструкции главного инженера обязательно нужно руководствоваться типовой должностной инструкцией или можно включить обязанности, не предусмотренные в типовой должностной инструкции?

Ответ:

Нет, не обязательно. При составлении должностной инструкции для главного инженера типовую должностную инструкцию можно использовать в качестве основы. В составляемую должностную инструкцию главного инженера можно включить трудовые обязанности, не предусмотренные типовой должностной инструкцией.

Правовое обоснование:

Согласно абз. 3 ч. 2 ст. 57 ТК РФ трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы) является обязательным для включения в трудовой договор условием.

В соответствии с абз. 7 ч. 1 ст. 22 ТК РФ работодатель имеет право принимать локальные нормативные акты (за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями).

Согласно ч. 1 ст. 8 ТК РФ работодатели, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, принимают локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права (далее - локальные нормативные акты), в пределах своей компетенции в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями.

Статья 57. Содержание трудового договора

В трудовом договоре указываются:

фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя - физического лица), заключивших трудовой договор;

сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя - физического лица;

идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;

место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, - место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с настоящим Кодексом, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов;

дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, - также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с настоящим Кодексом или иным федеральным законом;

условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

гарантии и компенсации за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

условия труда на рабочем месте;

условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;

- об испытании;
- о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;
- о видах и об условиях дополнительного страхования работника;
- об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;
- об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;
- о дополнительном негосударственном пенсионном обеспечении работника.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений.

Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

В штатном расписании нет вакансии секретаря. Можно ли путем заключения дополнительного соглашения, прописав в нем конкретные обязанности (т.е. увеличить объем работы), установить доплату и обязанности по отправке корреспонденции на кадровика?

Ответ:

Да, работодатель вправе путем заключения дополнительного соглашения к трудовому договору оформить кадровику увеличение обязанностей по отправке корреспонденции. При изменении должностных обязанностей работодателю необходимо составить должностную инструкцию в новой редакции или подготовить отдельные изменения к инструкции.

Правовое обоснование:

Согласно статье 60.2 ТК РФ с письменного согласия работника ему может быть поручено выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату.

Поручаемая работнику дополнительная работа по другой профессии (должности) может осуществляться путем совмещения профессий (должностей). Поручаемая работнику дополнительная работа по такой же профессии (должности) может осуществляться путем расширения зон обслуживания, увеличения объема работ. Для исполнения обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором, работнику может быть поручена дополнительная работа как по другой, так и по такой же профессии (должности).

Срок, в течение которого работник будет выполнять дополнительную работу, ее содержание и объем устанавливаются работодателем с письменного согласия работника.

Работник имеет право досрочно отказаться от выполнения дополнительной работы, а работодатель - досрочно отменить поручение о ее выполнении, предупредив об этом другую сторону в письменной форме не позднее чем за три рабочих дня.

В соответствии со ст. 151 ТК РФ при совмещении профессий (должностей), расширении зон обслуживания, увеличении объема работы или исполнении обязанностей

временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором, работнику производится доплата.

Размер доплаты устанавливается по соглашению сторон трудового договора с учетом содержания и (или) объема дополнительной работы.

Статья 60.2. Совмещение профессий (должностей). Расширение зон обслуживания, увеличение объема работы.

Исполнение обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором

С письменного согласия работника ему может быть поручено выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату (статья 151 настоящего Кодекса).

Поручаемая работнику дополнительная работа по другой профессии (должности) может осуществляться путем совмещения профессий (должностей). Поручаемая работнику дополнительная работа по такой же профессии (должности) может осуществляться путем расширения зон обслуживания, увеличения объема работ. Для исполнения обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором, работнику может быть поручена дополнительная работа как по другой, так и по такой же профессии (должности).

Срок, в течение которого работник будет выполнять дополнительную работу, ее содержание и объем устанавливаются работодателем с письменного согласия работника.

Работник имеет право досрочно отказаться от выполнения дополнительной работы, а работодатель - досрочно отменить поручение о ее выполнении, предупредив об этом другую сторону в письменной форме не позднее чем за три рабочих дня.

Какие разрешения со стороны государственных органов должен иметь удостоверяющий центр для осуществления деятельности?

Ответ:

Закон об электронной подписи не ставит осуществление деятельности удостоверяющих центров в зависимость от наличия у них каких-либо лицензий или сертификатов соответствия.

Вместе с тем, удостоверяющие центры ведут реестр выданных сертификатов и обеспечивают доступ к содержащейся в таком реестре информации. В силу этого они являются операторами, осуществляющими обработку персональных данных, и согласно части 1 статьи 22 Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" обязаны уведомить уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных (Роскомнадзор) о своем намерении осуществлять обработку персональных данных для включения их в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных.

Согласно пункту 5 и пункту 18 Положения об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 17 ноября 2007 г. N 781 "Об утверждении Положения об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных", средства защиты информации, предназначенные для обеспечения безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах, проходят оценку соответствия в рамках экспертизы, осуществляемой Федеральной службой по техническому и экспортному контролю и Федеральной службой безопасности Российской Федерации в пределах их полномочий.

Согласно части 1 статьи 13 Закона об электронной подписи удостоверяющий центр выдает по обращению заявителя средства электронной подписи, содержащие ключ

электронной подписи и ключ проверки электронной подписи (в том числе созданные удостоверяющим центром) или обеспечивающие возможность создания ключа электронной подписи и ключа проверки электронной подписи заявителем, а также создает по обращениям заявителей ключи электронных подписей и ключи проверки электронных подписей.

Указанные виды деятельности отнесены постановлением Правительства Российской Федерации от 16 апреля 2012 г. N 313 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)" (далее - постановление N 313) к лицензируемым видам деятельности, в качестве деятельности по предоставлению услуг по шифрованию информации, не содержащей сведений, составляющих государственную тайну, с использованием шифровальных (криптографических) средств в интересах юридических и физических лиц, а также индивидуальных предпринимателей, за исключением деятельности с использованием средств, перечисленных в пункте 3 указанного постановления. Таким образом, если удостоверяющий центр планирует осуществление вышеуказанной деятельности с использованием шифровальных

(криптографических) средств, не включенных в пункт 3 постановления N 313, то ему необходимо иметь лицензию Федеральной службы безопасности Российской Федерации.

Штат организации очень маленький. На руководителя приказом возложено, что он ведет бухучет и кадровую работу. Нужно ли эти обязанности включать в должностную инструкцию и в трудовой или можно ограничиться только приказом?

Ответ:

Трудовым кодексом РФ не дано понятия "должностная инструкция", не урегулирован порядок ее разработки, утверждения, необходимости принадлежности ее к трудовому договору с конкретным работником или же возможности существования ее как отдельного документа. Поскольку порядок составления инструкции нормативными правовыми актами не урегулирован, работодатель самостоятельно решает, как ее оформить, какие обязанности предусмотреть для определенной должности.

Если выполнение определенных функций не входит в обязанности работника, закрепленные в его трудовом договоре или должностной инструкции, то выполнение другой работы должно оформляться соглашением между работником и работодателем и оплачиваться дополнительно.

Таким образом, выполнение функций по ведению бухгалтерского и кадрового учета может быть включено в трудовые обязанности работника и закреплено в его трудовом договоре или должностной инструкции. Если этого не сделано, то для выполнения указанных функций необходимо заключение соглашения между работником и работодателем, в котором должны быть определены срок, в течение которого работник будет выполнять дополнительную работу, ее содержание, объем и размер вознаграждения.

Правовое обоснование:

Часть 1 ст. 8 ТК РФ устанавливает, что работодатели, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, принимают локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права (далее - локальные нормативные акты), в пределах своей компетенции в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями.

Статья 60.2 ТК РФ устанавливает, что с письменного согласия работника ему может быть поручено выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду

с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату (статья 151 ТК РФ). Срок, в течение которого работник будет выполнять дополнительную работу, ее содержание и объем устанавливаются работодателем с письменного согласия работника.

Статья 8. Локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права

Работодатели, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, принимают локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права (далее - локальные нормативные акты), в пределах своей компетенции в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями.

В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, коллективным договором, соглашениями, работодатель при принятии локальных нормативных актов учитывает мнение представительного органа работников (при наличии такого представительного органа).

Коллективным договором, соглашениями может быть предусмотрено принятие локальных нормативных актов по согласованию с представительным органом работников.

Нормы локальных нормативных актов, ухудшающие положение работников по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, а также локальные нормативные акты, принятые без соблюдения установленного статьей 372 настоящего Кодекса порядка учета мнения представительного органа работников, не подлежат применению. В таких случаях применяются трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, коллективный договор, соглашения.

Статья 60.2. Совмещение профессий (должностей).

Расширение зон обслуживания, увеличение объема работы. Исполнение обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором

С письменного согласия работника ему может быть поручено выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату (статья 151 настоящего Кодекса).

Поручаемая работнику дополнительная работа по другой профессии (должности) может осуществляться путем совмещения профессий (должностей). Поручаемая работнику дополнительная работа по такой же профессии (должности) может осуществляться путем расширения зон обслуживания, увеличения объема работ. Для исполнения обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором, работнику может быть поручена дополнительная работа как по другой, так и по такой же профессии (должности).

Срок, в течение которого работник будет выполнять дополнительную работу, ее содержание и объем устанавливаются работодателем с письменного согласия работника.

Работник имеет право досрочно отказаться от выполнения дополнительной работы, а работодатель - досрочно отменить поручение о ее выполнении, предупредив об этом другую сторону в письменной форме не позднее чем за три рабочих дня.

Статья 152. Оплата сверхурочной работы

Сверхурочная работа оплачивается за первые два часа работы не менее чем в полуторном размере, за последующие часы - не менее чем в двойном размере. Конкретные размеры оплаты за сверхурочную работу могут определяться коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым договором. По желанию работника сверхурочная работа вместо повышенной оплаты может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно.

В какой форме должна быть выдана доверенность от ИП физическому лицу на представление его интересов в арбитражном суде - нотариальной или простой письменной форме, заверенной подписью и печатью ИП?

Ответ:

Доверенность индивидуального предпринимателя на представление его интересов в арбитражном суде должна быть им подписана и скреплена его печатью. Обязательного нотариального удостоверения не требуется.

Обоснование вывода:

Согласно ч. 3 ст. 59 АПК РФ представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные лица, оказывающие юридическую помощь. Полномочия последних на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, - в ином документе (ч. 4 ст. 61 АПК РФ).

Доверенностью признается письменное уполномочие, выданное одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК РФ).

В ч. 6 ст. 61 АПК РФ указано, что доверенность индивидуального предпринимателя на представление его интересов в арбитражном суде должна быть им подписана и скреплена его печатью или может быть удостоверена в соответствии с ч. 7 ст. 61 АПК РФ - нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке. По смыслу приведенной нормы индивидуальному предпринимателю предоставлено право выбора способа удостоверения делегированного кому-либо полномочия на представительство его интересов в суде.

Таким образом, обязательного нотариального удостоверения доверенности от имени индивидуального предпринимателя процессуальным законом не установлено. Положения ст. 185, ст. 185.1 ГК РФ также не содержат указания на то, что доверенность на представление интересов индивидуального предпринимателя в суде требует обязательного нотариального удостоверения. Однако по желанию предпринимателя доверенность может быть заверена и у нотариуса. При этом надлежит учитывать, что суды в случаях, когда печать у предпринимателя имеется, отказывают в возмещении расходов, связанных с нотариальным удостоверением доверенности на процессуальное представительство, поскольку такая обязанность Арбитражным процессуальным кодексом

РФ не предусмотрена, а потому они не могут быть отнесены к числу судебных расходов. В этой связи смотрите, к примеру, решение Арбитражного суда Камчатского края от 06.05.2013 по делу N А24-764/2013, решение Арбитражного суда Челябинской области от 02.06.2014 по делу N А76-87/2014, решение Арбитражного суда Ивановской области от 24.07.2013 по делу N А17-2916/2013.

В ООО имеются 2 учредителя - физические лица. Учредители ООО хотят получить дивиденды. Один учредитель работает в ООО, другой - нет. Когда и как следует производить начисление дивидендов?

Доходы от долевого участия в деятельности организаций, полученные физическими лицами - налоговыми резидентами РФ в виде дивидендов, подлежат отражению в справке 2-НДФЛ, предоставляемой на основе информации, содержащейся в регистрах налогового учета.

Информация по выплаченным доходам в виде дивидендов найдёт отражение в расчете по форме 6-НДФЛ, также представляемой налоговым агентом в налоговый орган по месту своего учета.

Обоснование позиции:

Законодательством установлено право (не обязанность) общества ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение о распределении чистой прибыли между участниками (п. 1 ст. 28 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", далее - Закон об ООО). Нормы гражданского законодательства не содержат запрета на распределение чистой прибыли прошлых лет, а также не устанавливают последовательности использования прибыли прошлых лет для распределения между участниками.

Согласно п. 1 ст. 32 Закона об ООО высшим органом управления общества является общее собрание участников общества. Вопрос о принятии решения о распределении чистой прибыли общества между участниками относится к исключительной компетенции общего собрания участников общества и не может быть отнесен уставом общества к компетенции иных органов управления (абзац пятнадцатый п. 2, пп. 7 п. 2 ст. 33 Закона об ООО).

Срок и порядок выплаты части распределенной прибыли общества определяются уставом общества или решением общего собрания участников общества о распределении прибыли между ними. Срок выплаты части распределенной прибыли общества не должен превышать шестидесяти дней со дня принятия решения о распределении прибыли между участниками общества (п. 3 ст. 28 Закона об ООО).

Согласно п. 1 ст. 43 НК РФ любой доход, полученный участником от организации при распределении прибыли, остающейся после налогообложения, по принадлежащим ему долям пропорционально долям участников в уставном капитале этой организации, признается дивидендом.

Выплаты участникам общества за счет нераспределенной прибыли прошлых лет также признаются дивидендами для целей налогообложения (письма Минфина России от 11.08.2014 N 03-04-05/39854, от 24.08.2012 N 03-04-06/4-256, от 06.04.2010 N 03-03-06/1/235, УФНС России по г. Москве от 08.06.2010 N 16-15/060619@, от 23.06.2009 N 16-15/063489).

Примет ли суд в качестве доказательства заключения договора займа аудиозапись разговора с должником? Запись произведена на смартфон с применением встроенной программы-диктофона, без уведомления второй стороны.

Ответ:

Однозначно относятся к доказательствам фотоматериалы, видео- и звукозаписи по делу об административном правонарушении (Федеральный закон от 26.04.16 N 114-ФЗ). Что до гражданского процесса, то тут всё по-прежнему остаётся на усмотрение суда (ст. 55, 59, 60 ГПК РФ). По общему правилу, запрещается получать информацию о частной жизни лица помимо его воли (ст. 23-24 Конституции РФ, ст. 9 Федерального закона от 27.07.06 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и защите информации"). За незаконный сбор сведений о частной жизни лица без его согласия и за нарушение тайны телефонных переговоров и иных сообщений гражданина установлена уголовная ответственность вплоть до лишения свободы до двух лет (ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138 УК РФ). В то же время недавно Верховный суд РФ высказался в пользу скрытой аудиозаписи, признав её допустимым доказательством в качестве доказательства в гражданско-правовом споре. ВС РФ напомнил, что аудиозапись - самостоятельное средство доказывания (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ). Лицо, намеревающееся использовать её в качестве доказательства в суде, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялась аудиозапись (ст. 77 ГПК РФ). Если лицо в состоянии представить исчерпывающие сведения о том, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи, то представленные аудиозаписи являются допустимым доказательством. Что до запрета на получение информации о частной жизни лица помимо его воли (ч. 8 ст. 9 упомянутого закона N 149-ФЗ), то если аудиозапись была произведена одним из лиц, участвовавших в этом разговоре, и касалась обстоятельств, связанных с договорными отношениями между сторонами, то запрет на фиксацию такой информации на указанный случай не распространяется (определение судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 06.12.16 N 35-КГ16-18).

Будет ли иметь законную силу доверенность, выданная 1 января?

Ответ:

По данному вопросу мы придерживаемся следующей позиции:

Доверенность, выданная 1 января, является действительной.

Обоснование позиции:

Пунктом 1 ст. 185 ГК РФ предусмотрено, что доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Требования к составлению доверенности предусмотрены ст.ст. 185 и 186 ГК РФ. В отношении даты совершения доверенности (то есть даты, которая определяет начало срока действия доверенности), п. 1 ст. 186 ГК РФ лишь предусматривает, что доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

При этом каких-либо ограничений касательно даты совершения доверенности ГК РФ не содержит.

Отметим, что единственный случай, когда совершение действия в нерабочий день влияет на исполнение гражданско-правовых обязательств, предусмотрен ст. 193 ГК РФ, согласно которой, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Однако к дате совершения доверенности эта норма отношения не имеет.

В рамках трудовых отношений выходные и нерабочие праздничные дни относятся к времени отдыха - времени, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению (ст.ст. 106, 107 Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ)). Эти положения распространяются и на руководителей организаций (ст. 274 ТК РФ). Однако необходимо заметить, что совершение доверенности, как это следует из ст. 153, п. 1 ст. 185 ГК РФ, является гражданско-правовой сделкой. Порядок совершения таких сделок трудовое законодательство не регулирует. Кроме того, ни из ТК РФ, ни из ГК РФ, ни из иных федеральных законов, определяющих правовое положение юридических лиц той или иной организационно-правовой формы (в частности Федерального закона от 08.02.1998 N 14-

ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"), не следует, что полномочия руководителя организации прерываются на период выходных или нерабочих праздничных дней. Руководитель является не только работником организации, но и органом этого юридического лица, через который оно приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности (п. 1 ст. 53 ГК РФ). Это в полной мере относится и к полномочиям по выдаче доверенностей. Ограничений на осуществление таких полномочий в выходной или нерабочий праздничный день гражданское законодательство не содержит.

Наконец, следует заметить, что основания признания сделок недействительными предусмотрены ст.ст. 168-179 ГК РФ. В частности, согласно ст. 168 ГК РФ недействительной (ничтожной) является сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Однако для того, чтобы сделка была признана недействительной по такому основанию, необходимо, чтобы это несоответствие прямо следовало из положений закона или иных правовых актов. Между тем в законодательстве отсутствуют положения, исходя из которых подписание доверенности руководителем организации в выходной или нерабочий праздничный день могло бы быть основанием для признания такой доверенности недействительной.

Следовательно, доверенность, выданная 1 января, является действительной.

Данный вывод поддерживается судебной практикой. Так, в ряде дел суды указали, что действующее гражданское законодательство не содержит запрета выдавать доверенность в нерабочий (выходной, праздничный) день, а оформление доверенности первым января не свидетельствует о недействительности данной доверенности и не опровергает наличие у лица полномочий на представление интересов ответчика в суде по рассматриваемому делу (постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 27 декабря 2016 г. N 03АП-7072/16, постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 24 июня 2015 г. N 03АП-1777/15). Кроме того, в силу ст. 113 Трудового кодекса РФ привлечение к работе в выходные и праздничные дни не исключается, а значит, работник и работодатель могли находиться на рабочем месте и в выходной день, когда могла быть выдана доверенность (постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 15 марта 2010 г. N 07АП-858/10).

Работник в день отдыха, предоставленный ему после сдачи крови, вновь сдал кровь. Сколько дней отдыха, в том числе дополнительных, работодатель обязан предоставить работнику, сдавшему кровь в день отдыха за предыдущую сдачу крови? Необходимо ли ему предоставить дополнительный день отдыха?

Ответ:

Работнику за сдачу крови в дополнительный день отдыха, предоставленный ему за предыдущую сдачу крови, предоставляется только один день отдыха, оплачиваемый в размере среднего заработка. Второй день отдыха с соответствующей оплатой (взамен дня сдачи крови) может быть предоставлен работнику в том случае, если соответствующее положение закреплено в коллективном договоре.

Обоснование позиции:

Гарантии и компенсации работникам в случае сдачи ими крови и ее компонентов установлены ст. 186 ТК РФ.

Согласно части первой этой статьи в день сдачи крови и ее компонентов, а также в день связанного с этим медицинского обследования работник освобождается от работы.

Кроме того, после каждого дня сдачи крови работнику предоставляется дополнительный день отдыха, который по его желанию может быть присоединен к

ежегодному оплачиваемому отпуску либо использован в другое время в течение года после дня сдачи крови и ее компонентов (часть четвертая ст. 186 ТК РФ).

Согласно части третьей ст. 186 ТК РФ в случае сдачи крови и ее компонентов в период ежегодного оплачиваемого отпуска, в выходной или нерабочий праздничный день работнику по его желанию предоставляется другой день отдыха.

Как следует из этой нормы, за сдачу крови в свободный от исполнения трудовых обязанностей день работнику предоставляется другой день отдыха только в случаях, специально оговоренных в части третьей ст. 186 ТК РФ. Сдача крови в дни освобождения от работы по иным основаниям не дает права на другой день отдыха.

При этом очевидно, что дополнительный день отдыха, предоставленный работнику за сдачу крови, не является ни рабочим, ни частью ежегодного оплачиваемого отпуска. По смыслу положений части первой ст. 100, ст. 111 ТК РФ не является такой день и выходным днем, поскольку конкретный день является для работников выходным, если он предусмотрен в качестве такового правилами внутреннего трудового распорядка, трудовым или коллективным договором. Поэтому полагаем, что положения части первой и части третьей ст. 186 ТК РФ не применяются в случае, если работник сдает кровь или ее компоненты в день, который ему предоставлен за сдачу крови в качестве дополнительного дня отдыха. Следовательно, в случае сдачи крови и (или) ее компонентов в дополнительный день отдыха, предоставленный работнику за предыдущую сдачу крови, другой день отдыха не предоставляется.

Предоставление же работнику в соответствии с частью четвертой ст. 186 ТК РФ дополнительного дня отдыха после каждого дня сдачи крови и ее компонентов не зависит от того, в какое время - рабочее, время отдыха, иное - работник сдавал кровь. Поэтому такой день отдыха предоставляется работнику в любом случае. Реализация работником права на предоставление такого дня отдыха ограничена только годичным сроком после дня сдачи крови и ее компонентов (смотрите, например, определение СК по гражданским делам Ленинградского областного суда от 05.06.2013 по делу N 33-2573/2013, кассационное определение СК по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 29.06.2011 по делу N 33-9764/11).

Частью пятой ст. 186 ТК РФ предусмотрено, что за дни сдачи крови и предоставленные в связи с этим дни отдыха работодатель сохраняет за работником его средний заработок.

При этом по смыслу ст. 186 ТК РФ "сохранение за работником его среднего заработка за дни сдачи крови и ее компонентов и предоставленные в связи с этим дни отдыха", на наш взгляд, следует понимать лишь как обеспечение работнику получения заработка в полном объеме, а не осуществление работодателем оплаты сверх того заработка, на который мог бы рассчитывать работник в случае исполнения им трудовых функций. Поэтому дополнительно сохранять средний заработок за день отдыха, предоставленный работнику в соответствии с частью четвертой ст. 186 ТК РФ, как за день сдачи крови, нет оснований. Этот день отдыха в рассматриваемом случае оплачивается исходя из среднего заработка по другому основанию - как дополнительный день отдыха, предоставленный за первоначальную сдачу крови.

Таким образом, на наш взгляд, работнику за сдачу крови в дополнительный день отдыха, предоставленный ему за предыдущую сдачу крови, предоставляется только один день отдыха, оплачиваемый в размере среднего заработка. Как следует из письма Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ от 03.12.2010 N 03-03-06/1/755, аналогичной позиции придерживается и Минздравсоцразвития РФ. В этом же письме разъясняется, что второй день отдыха с соответствующей оплатой (взамен дня сдачи крови) может быть предоставлен работнику в том случае, если соответствующее положение закреплено в коллективном договоре.

Вместе с тем разъяснения специалистов Роструда по данному вопросу носят противоречивый характер (смотрите, например, ответы с информационного портала Роструда "Онлайнинспекция.РФ" на Вопрос 1, Вопрос 2, Вопрос 3, Вопрос 4).

Суды при рассмотрении подобных споров также не выработали единой позиции.

Так, некоторые суды, исходя из буквального толкования части третьей ст. 186 ТК РФ, считают, что у работодателя нет оснований для предоставления работнику дня отдыха взамен дня сдачи крови, для которого работник использовал день отдыха за предыдущие дни сдачи крови, так как в соответствии со ст. 111 ТК РФ дни отдыха, предоставляемые работнику в связи со сдачей крови, не являются выходными днями (смотрите, например, решение Тагилстроевского районного суда г. Нижнего Тагила от 03.05.2011 по делу N 2-500/2011, кассационное определение СК по гражданским делам Суда Ханты-Мансийского автономного округа от 17.08.2010 по делу N 33-3551/2010, решение Октябрьского районного суда г. Липецка (ключевые темы: сдача крови - дополнительный день отдыха - средний заработок - очередной отпуск - компенсация морального вреда)).

Другие же придерживаются позиции, что в этом случае работник также имеет право на два дополнительных дня отдыха, так как дополнительный день отдыха, предоставляемый работнику в связи со сдачей крови и (или) ее компонентов, исходя из логического толкования ст. 111 ТК РФ, является для работника выходным днем (смотрите, например, кассационное определение СК по гражданским делам Вологодского областного суда от 06.04.2011 по делу N 33-1509, решение Качканарского городского суда Свердловской области от 29 декабря 2012 г. (ключевые темы: сдача крови - донор - сохранение среднего заработка - Трудовой кодекс - отказ в предоставлении)).

По нашему мнению, как мы уже говорили, работнику за сдачу крови в дополнительный день отдыха, предоставленный ему за предыдущую сдачу крови, предоставляется только один день отдыха, оплачиваемый в размере среднего заработка. Второй день отдыха с соответствующей оплатой (взамен дня сдачи крови) может быть предоставлен работнику в том случае, если соответствующее положение закреплено в коллективном договоре. В то же время, обращаем Ваше внимание, что данная позиция является нашим экспертным мнением. Как видно по тексту ответа, контролирующие и судебные органы могут придерживаться иной точки зрения по данному вопросу.

Сотрудник наделен правом первой подписи в хозяйственных и финансовых документах на совершать сделки от лица компании без доверенности? И, если нет, какова процедура оформления доверенности и на какой максимальный срок её можно оформить?

Наличие приказа о праве первой подписи в хозяйственных и финансовых документах не означает, что сотрудник имеет право совершать сделки и подписывать договоры от имени организации. Чтобы сотрудник мог заключать сделки от имени компании, оформление доверенности на право подписи договора обязательно. Полномочия на подписание договора лучше оформлять доверенностью, а не приказом.

Доверенность на право подписи договора удостоверяет право лица заключать сделки от имени компании, если данное лицо не является ее единоличным исполнительным органом (п. 1 ст. 53, п. 1 ст. 185 ГК РФ). Это более надежный способ, чем опираться на должностную инструкцию сотрудника или издавать приказ о делегировании полномочий на подписание договора. Дело в том, что должностная инструкция подтверждает полномочия сотрудника, когда они следуют из обстановки. Но, как доказательство в суде, например, доверенность на заключение сделок надежнее. Без доверенности на заключение сделок договор могут оспорить и есть риск, что суд примет сторону оппонента в арбитражном споре. Сотрудник компании может заключить сделку только на основании доверенности на право подписи договора.

Доверенность на право подписи договора оформляют по общим правилам для всех доверенностей.

При подготовке доверенности на право подписи договора, необходимо отметить следующие элементы:

- название;
- дату выдачи;
- срок действия;
- полное наименование компании, интересы которой будет представлять сотрудник;
- реквизиты компании;
- ФИО и паспортные данные сотрудника, на которого оформляют доверенность;
- подписи сотрудника и директора компании.

Доверенность на право подписи договора составляют в произвольной форме.

- В ней укажите, что сотрудник получает полномочия на подписание договора.
- Обязательно укажите, обладает ли сотрудник правом подписывать конкретный договор или будет заключать несколько сделок от имени компании. Если доверенность выдаете, чтобы

заключить один договор, но в доверенности этого не укажете, то сотрудник может злоупотребить полученными полномочиями и заключить сделки от имени компании во вред ей. Компания по своему усмотрению определяет срок действия доверенности с учетом задач, которые выполняет сотрудник.

Если срока не указан, доверенность на заключение сделок будет действительна в течение 1 года с момента выдачи (п. 1 ст. 186 ГК РФ).

Статья 53. Органы юридического лица

1. Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

Порядок образования и компетенция органов юридического лица определяются законом и учредительным документом.

Учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены нескольким лицам, действующим совместно или независимо друг от друга. Сведения об этом подлежат включению в единый государственный реестр юридических лиц.

2. В предусмотренных настоящим Кодексом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников.

3. Лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Такую же обязанность несут члены коллегиальных органов юридического лица (наблюдательного или иного совета, правления и т.п.).

4. Отношения между юридическим лицом и лицами, входящими в состав его органов, регулируются настоящим Кодексом и принятыми в соответствии с ним законами о юридических лицах.

Статья 53.1. Ответственность лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица, членов коллегиальных органов юридического лица и лиц, определяющих действия юридического лица

О применении судами статьи 53.1 настоящего Кодекса см. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. N 25

В отношении религиозных организаций положения статьи 53.1 не применяются

1. Лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени (пункт 3 статьи 53), обязано возместить по требованию юридического лица, его учредителей (участников), выступающих в интересах юридического лица, убытки, причиненные по его вине юридическому лицу.

Лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, несет ответственность, если будет доказано, что при осуществлении своих прав и исполнении своих обязанностей оно действовало недобросовестно или неразумно, в том числе если его действия (бездействие) не соответствовали обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску.

2. Ответственность, предусмотренную пунктом 1 настоящей статьи, несут также члены коллегиальных органов юридического лица, за исключением тех из них, кто голосовал против решения, которое повлекло причинение юридическому лицу убытков, или, действуя добросовестно, не принимал участия в голосовании.

3. Лицо, имеющее фактическую возможность определять действия юридического лица, в том числе возможность давать указания лицам, названным в пунктах 1 и 2 настоящей статьи, обязано действовать в интересах юридического лица разумно и добросовестно и несет ответственность за убытки, причиненные по его вине юридическому лицу.

4. В случае совместного причинения убытков юридическому лицу лица, указанные в пунктах 1 - 3 настоящей статьи, обязаны возместить убытки солидарно.

5. Соглашение об устранении или ограничении ответственности лиц, указанных в пунктах 1 и 2 настоящей статьи, за совершение недобросовестных действий, а в публичном обществе за совершение недобросовестных и неразумных действий (пункт 3 статьи 53) ничтожно.

Соглашение об устранении или ограничении ответственности лица, указанного в пункте 3 настоящей статьи, ничтожно.

Федеральным законом от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ настоящий Кодекс дополнен статьей 53.2, вступающей в силу с 1 сентября 2014 г.

Как происходит процедура уничтожения персональных данных, и в каких случаях организация имеет право уничтожить такую информацию?

Ответ:

Уничтожение персональных данных — это действия, в результате которых сведения указанного характера перестают быть доступны и их невозможно восстановить (п. 8 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ). Нередко при уничтожении персональных данных уничтожение данных происходит вместе с документом, которых их содержал. В законе есть прямое указание, что при необходимости компания ликвидирует материальные носители, которые содержали указанные сведения.

Когда появляется причина, по которой персональные данные подлежат уничтожению, компания должна выполнить установленные законом обязательства в надлежащем порядке и в срок. Основания, в соответствии с которыми компания обязана ликвидировать данные, указаны в ст. 20 и ст. 21 закона № 152-ФЗ.

Если компания обрабатывает персональные данные своих работников и клиентов, она относится к операторам таких данных. Закон устанавливает ряд обязанностей оператора в отношении: сбора данных, использования, хранения, защиты и т. д. В обязанности операторов персональных данных уничтожение персональных данных входит наряду с соблюдением правил сбора, обработки и хранения.

Закон № 152-ФЗ устанавливает следующие основания для уничтожения персональных данных:

- Владелец данных потребовал их ликвидировать (например, как в Вашем случае, обнаружив неполноту и недостоверность информации или узнал, что компания не вправе использовать их), это условие регулирует ч. 1 ст. 14, ч. 3 ст. 20 закона № 152-ФЗ;
- Компания выявила, что данные обрабатываются неправомерно (Сотрудник запросил у клиента информацию, которая не соответствует целям обработки), согласно ч. 3 ст. 21 закона № 152-ФЗ;
- Компания достигла цели, для которой собирала и использовала данные (в этом случае Компания расторгает договор с клиентом), на основании ч. 4 ст. 21 закона № 152-ФЗ;
- Владелец данных отозвал согласие на обработку информации о себе (например, в случае увольнения), согласно ч. 5 ст. 21 закона № 152-ФЗ.

Для случаев ч. 4 и 5 ст. 21 закона № 152-ФЗ есть 2 исключения, при которых уничтожение персональных данных можно не проводить: если иное условие присутствует в договоре между компанией и субъектом данных и если компания на законных основаниях вправе обрабатывать данные без согласия субъекта.

Процедура уничтожения документов, содержащих персональные данные, не зависит от причины ликвидации информации. В порядок уничтожения персональных данных входит:

- Формирование комиссии по ликвидации данных. Комиссию создают на основании приказа руководителя компании. Как правило, в комиссии участвуют сам руководитель, начальник кадровой службы, секретарь организации, а также главный бухгалтер. По необходимости компания привлекает в комиссию других сотрудников, например, руководителя отдела по работе с клиентами. Приказ составляют в свободной форме. В документе перечисляют, что именно входит в функции комиссии (определить, какие персональные данные подлежат уничтожению и т. п.)
- Непосредственное уничтожение соответствующей информации без возможности восстановления.
- Издание акта уничтожения персональных данных. Документ также утверждает руководитель компании. Акт составляют в свободной форме.

Когда появляется основание ликвидировать информацию, необходимо соблюдать сроки уничтожения персональных данных. Они зависят от основания ликвидации:

- Если субъект данных потребовал уничтожить их, компания обязана сделать это в течение 7 (семи) рабочих дней с момента поступления соответствующего заявления (ч. 1 ст. 14, ч. 3 ст. 20 закона № 152-ФЗ).
- Если компания самостоятельно выявила нарушения в использовании информации, срок уничтожения персональных данных — 10 рабочих дней с момента обнаружения (ч. 3 ст. 21 закона № 152-ФЗ).
- Когда компания достигает цели обработки данных, потребности в такой информации больше не возникает. В этом случае уничтожить данные нужно в течение 30 дней с даты, когда цель использования данных была достигнута (ч. 4 ст. 21 закона № 152-ФЗ).
- Если владелец данных отказался от дальнейшей обработки и отозвал согласие, компании нужно ликвидировать информацию о нем в течение 30 дней с даты отзыва согласия, если для целей обработки сохранять данные больше не нужно (ч. 5 ст. 21 Закона о персональных данных).

Если при необходимости ликвидировать персональные данные уничтожение персональных данных не осуществят, компания понесет ответственность в соответствии с положениями закона № 152-ФЗ и ст. 13.11 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14, ч. 3 ст. 20 закона № 152-ФЗ, Вы обязаны удовлетворить просьбу сотрудника.

ООО решило сменить основной вид деятельности и заняться новым. Каков порядок действий для тех, кто хочет пройти эту процедуру самостоятельно и нужно ли вносить изменения в Устав компании?

Все вопросы, связанные с регистрацией и перерегистрацией юридических лиц, внесения изменений в их учредительные документы, координирует Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ.

Для того, чтобы пройти процедуру смены основной деятельности ООО самостоятельно, как раз на первом этапе данной процедуры необходимо определить, приведет ли смена основного вида деятельности ООО к необходимости внесения изменений в устав компании: и, если, устав содержит открытый перечень видов деятельности, то внесение изменений не потребуется.

Возможны такие формулировки: «Общество вправе осуществлять иные виды хозяйственной деятельности, не запрещенные законодательством и не противоречащие его предмету и целям» или же «Общество имеет гражданские права и исполняет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами» и т. д.;

Если же устав содержит закрытый перечень, то внесение изменений потребуется.

Далее, в зависимости от количества участников общества необходимо подготовить либо протокол общего собрания, либо решение единственного участника о необходимости внесения изменений в сведения о видах экономической деятельности.

Для заявления используется одна из перечисленных форм:

- если устав содержит открытый перечень — используется форма Р14001;
- в остальных случаях — форма Р13001.

И, если, Вы задумались о том, как поменять основной вид деятельности, для определения используйте ОКВЭД ОК029-2014 (ОКВЭД-2), т. к. ОКВЭД ОК029-2001 потерял актуальность с 11 июля 2016 года.

Далее, Вам необходимо уплатить госпошину. О размерах госпошины говорится в ст. 333.33 НК РФ. За регистрацию обновленного устава и за повторную выдачу свидетельства о государственной регистрации в 2017 году возьмут по 800 рублей.

Заполнить квитанцию и оплатить пошлину можно на сайте Федеральной налоговой службы.

Следующим шагом будет формирование пакета документов для налогового органа. В пакет входят:

- решение единственного участника о внесении изменений или протокол общего собрания участников ООО;
- измененная редакция устава или лист изменений (2 экземпляра);
- нотариально заверенная форма заявления (либо Р13001, либо Р14001);
- квитанция, подтверждающая оплату пошлины в бюджет;
- перечень кодов, которые следует добавить или исключить.

Если заявитель использует форму Р14001, то новая редакция устава не предоставляется, госпошина не уплачивается.

Все документы, которые содержат больше 1 листа, нужно прошить и пронумеровать.

Когда все документы собраны, нужно отправить в налоговую инспекцию одним из следующих способов:

- отправить по почте заказным письмом с описью вложений;
- передать форму в регистрирующий орган лично (это может сделать руководитель или любое иное лицо по заверенной у нотариуса доверенности);
- обратиться в МФЦ или на сайт «Госуслуг».

Срок подачи документов о внесении изменений в перечень кодов ОКВЭД составляет 3 рабочих дня с того момента, как ООО решило заняться чем-то, прежде ему не свойственным, следующий:

Срок внесения налоговым органом изменений в ЕГРЮЛ составляет 7 рабочих дней. По истечении данного срока руководитель организации либо иное другое уполномоченное лицо получает в ИФНС:

- выписку из ЕГРЮЛ;
- документ о внесении изменений в ЕГРЮЛ.

Ответственность за нарушение установленного законом срока предусмотрена ч. 3 ст. 14.25 КоАП и составляет 5000 рублей.

Если изменения в перечень применяемых кодов ОКВЭД необходимо внести ИП, то ему в трехдневный срок необходимо предоставить в налоговый орган по месту постановки на учет заявление по форме Р24001, а через 5 рабочих дней забрать выписку из ЕГРИП.

Между двумя ООО был заключён договор на оказание услуг. Уже в процессе исполнения договора была обнаружена ошибка одной из сторон. Компаниями было установлено, что она не преднамеренна и претензий не имеется ни у одной из сторон. Несмотря на это, стоит ли организациям исправлять ошибку, как сделать это грамотно и какие виды ошибок существуют в соответствии с законодательством?

Ответ:

Согласно ГК РФ у сторон есть три способа исправить ошибку:

- внесение соответствующего исправления в текст договора и парафирование этого исправления надлежащим образом уполномоченными представителями сторон путем написания фразы «Исправленному верить».

- составление дополнительного соглашения с изложением исправления, которое стороны согласились внести.

- оставление исправленного текста всего договора в том же порядке, как и при оформлении подлинного текста.

В зависимости от вида ошибки возможны и различные правовые последствия для сторон договора.

Собственные ошибки возникают тогда, когда при оформлении договора в письменном виде либо искажается предварительная устная договоренность сторон, либо не уделяется внимание некоторым важным для исполнения договора моментам. При этом данные ошибки возникают непреднамеренно, то есть ни одна из сторон не преследует цели обмануть или ввести в заблуждение другую сторону.

ГК РФ знает лишь три основания признания договора недействительным вследствие обнаружения собственно ошибки в договоре:

- Если условия договора не соответствуют закону или иному правовому акту (ст. 168 ГК РФ).

- Если условия договора выходят за пределы правоспособности одной из сторон договора или обеих сторон (ст. 173 ГК РФ).

- Если лицо, подписавшее договор, не имело на это полномочий (ст. 174 ГК РФ).

Согласно ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью. Такая сделка признается недействительной с момента ее совершения.

В этом случае каждая из сторон договора обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре.

Ошибки вследствие введения в заблуждение еще называются ошибками с отягчающими обстоятельствами. Подобные ошибки возникают из-за преднамеренных действий (введения в заблуждение или обмана) одной из сторон договора или третьих лиц.

Относительно влияния введения в заблуждение и обмана на действительность договора существуют две теории:

В соответствии с ГК РФ, введение в заблуждение при заключении договора не может быть основанием для автоматического расторжения договора, если возможно по соглашению сторон внести необходимые изменения в договор. При этом за введенной в заблуждение или обманутой стороной, разумеется, признается право требовать признания договора недействительным и получения соответствующего возмещения.

Договор, заключенный вследствие введения в заблуждение, признается недействительным только в судебном порядке по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Немаловажным здесь является то, что для признания договора недействительным необходимо, чтобы заблуждение имело существенное значение.

В случае признания договора недействительным, как совершенным под влиянием заблуждения, каждая из сторон договора обязана возвратить другой стороне полученное по сделке. А в случае невозможности возвратить полученное в натуре, возместить его стоимость в деньгах. Это общее положение недействительности договоров.

Однако законодательство содержит и дополнительные неблагоприятные правовые последствия для стороны, по чьей вине возникло заблуждение для потерпевшей стороны.

Потерпевшая сторона вправе требовать от виновной стороны возмещения причиненного ей реального ущерба. Но такое право возникает у потерпевшей стороны, только в случае, если она докажет, что заблуждение произошло по вине другой стороны. Иначе сторона, по иску которой договор признан недействительным, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны.

Опечатка – это ошибка, обнаруженная в уже напечатанном тексте: пропуск буквы или лишняя буква, пропуск слова, искажение слова и т.п. Как правило, опечатки искажают смысл текста или изложенные в нем факты.

При их обнаружении стороны могут быть поставлены в такие условия, которые согласно обычаям делового оборота признаются кабальными.

Это могут быть опечатки в названии сторон, в их реквизитах, в том числе и в банковских, в суммах, в названии предмета договора и пр. Все опечатки независимо от того, совершены они преднамеренно или по вине одной из сторон, могут иметь решающее юридическое значение.

Наличие опечатки в тексте заключенного договора не является поводом для отмены данного договора. Обнаруженная в тексте договора опечатка подлежит исправлению по соглашению сторон.

Тем не менее, многое зависит от того, где именно допущена опечатка.

В п. 2 ст. 9 закона № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» перечислены реквизиты, наличие которых обязательно для приема к учету первичных учетных документов. Среди них наименование организации, от имени которой составлен документ. Получается, что фактически при наличии опечатки в наименовании стороны в договоре отсутствует обязательный реквизит. Поэтому для придания договору юридической силы необходимо внести соответствующие исправления.

Если в тексте договора присутствует опечатка в адресе стороны, то в случае разногласий суд будет опираться не только на адрес с опечаткой, указанный в договоре, но и на другие сопутствующие ему документы, а также фактические обстоятельства, как то: письма, направленные и полученные по правильному адресу, указание адреса в переписке сторон и пр.

ООО планирует переименовать свою организацию. Так как при переименовании, ФНС России проверяет название компании на соответствие законодательству, возник вопрос. Каких терминов и названий стоит избегать, чтобы новое название ООО соответствовало законодательству?

Биржа, торговая система, организатор торговли. Эти слова в названиях компании, так же как и в рекламе, вправе использовать только биржи и торговые системы. Штраф за нарушение правил – 500–700 тыс. руб. (ч. 2 ст. 14.24 КоАП РФ).

Пристав, судебный пристав. Эти слова вправе использовать только судебные приставы. Штраф – 300–500 тыс. руб. (ст. 17.8.1 КоАП РФ).

Использование слова Россия, российский, Российская Федерация в названии компании.

Слово «Федерация» – производное от наименования «Российская Федерация». Подобные слова компания вправе использовать только с разрешения Минюста России.

Налоговая служба не регистрирует компанию, чье название намекает на государственное участие в ее деятельности. Суды трактуют запрет широко. В частности, они считают, что слово «московский» нельзя использовать в названии, так как оно создает иллюзию принадлежности к органам власти. Использовать слово «Москва» в названии компании можно лишь по согласованию с Геральдическим советом города (постановление правительства Москвы от 27.03.2015 №147-П). Вместе с тем стоит добавить, что штрафа за нарушение нет.

Под запретом слова, которые входят в названия специализированных некоммерческих организаций. В частности:

- «торгово-промышленная палата», «торговая палата»;
- «сельскохозяйственный кооператив», «союз сельскохозяйственных кооперативов»;
- «кредитный потребительский кооператив»;
- «партия».

Помимо слов «биржа», «пристав» есть другие запретные слова. Они обозначают специализированную деятельность коммерческих фирм: банковскую, аудиторскую и т. д.

Слова, которые вправе включать в названия только специализированные коммерческие компании:

- «Банк», «кредитная организация», иные слова, указывающие на банковские операции (могут использовать только организации, получившие от Банка России соответствующую лицензию);
- «Аудиторская», слова, производные от слова «аудит» (могут использовать только Организации, которые внесли сведения в реестр аудиторов и аудиторских организаций);
- «Клиринг», производные от него слова и сочетания с ним (могут использовать только клиринговые организации);
- «Микрофинансовая организация» (могут использовать только Компании, включенные в госреестр микрофинансовых организаций);
- «Специализированное финансовое общество», производные от них слова и сочетания с ними (могут использовать только Специализированные финансовые общества);
- «Специализированное общество проектного финансирования», производные от них слова (могут использовать только Специализированные общества проектного финансирования);
- «Платежная система», иные слова, которые указывают на деятельность оператора платежной системы (могут использовать только Организации, зарегистрированные в реестре операторов платежных систем)

- «Бюро кредитных историй», иные слова, которые указывают на подобную деятельность (могут использовать только Организации, оказывающие услуги по формированию, обработке и хранению кредитных историй);
- «Акционерный инвестиционный фонд», «инвестиционный фонд» (могут использовать только Акционерные общества, предмет деятельности которых – инвестирование имущества в ценные бумаги и иные объекты)
- «Ипотечная специализированная организация», «ипотечный агент» (могут использовать только Ипотечные агенты)
- «Адвокатская деятельность», «адвокатура», «адвокат», «адвокатская палата», «адвокатское образование», «юридическая консультация» (могут использовать только Адвокатские организации и адвокаты.)

У ИП возникла необходимость подать претензионный иск в арбитражный суд. Как следует действовать в такой ситуации, чтобы суд принял иск и не допустить ошибки?

Арбитражные суды часто толкуют закон буквально: если в ч. 5 ст. 4 АПК РФ прямо не указано, что соблюдать претензионный порядок не требуется, то истец обязан направить ответчику претензию.

Если спор не попадает в список исключений, но истец не направил претензию, суд возвратит иск.

В результате суды возвращают из-за несоблюдения претензионного порядка даже такие иски, требования в которых в принципе может удовлетворить только суд. В первую очередь это касается «исков о признании».

Если спор прямо не указан в АПК РФ как исключение из претензионного порядка, целесообразно направить претензию ответчику. Если прямого исключения в законе нет, и претензию не направили, готовьтесь оспаривать определение о возвращении иска.

Суды проверяют, действительно ли направлены ответчику и приложенный к иску документ является претензией (ее копией). Для большинства споров никаких законодательных требований нет. Исключение касается, например, споров, связанных с обязательным страхованием (п. 5.1 Положения Банка России от 19.09.14 № 431-П). Документ признается судами претензией, если он содержит требование к ответчику и описание фактических обстоятельств, на которых оно основано.

В противном случае суды возвращают иски и указывают, что направленный ответчику документ (письмо, запрос и др.) не является претензией, поэтому претензионный порядок не соблюден. Если в претензии не описаны фактические обстоятельства, на которых основано требование, суд может решить, что претензионный порядок не соблюден. Поэтому указывайте в претензии то же требование к ответчику и фактические обстоятельства, которые планируете указать в исковом заявлении.

Часто фактический адрес организации не совпадает с юридическим. Но направление претензии только по фактическому адресу вызовет вопросы у суда, особенно если ответчик станет отрицать ее получение и фактический адрес ответчика не был указан в договоре как адрес для переписки. В такой ситуации суд возвратит иск. Даже если истцу поступило уведомление о вручении претензии по фактическому адресу, это может не помочь. У суда закономерно возникнет вопрос, были ли у лица, указанного в уведомлении, полномочия на получение корреспонденции для ответчика. Если доказательства, подтверждающие полномочия лица, не представлены, суд возвратит иск.

Направляйте претензию по юридическому адресу ответчика. Ответчик несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений по адресу, указанному в ЕГРЮЛ. Сообщения, доставленные по этому адресу, считаются полученными организацией, даже если она находится в другом месте (абз. 2 п. 3 ст. 54 ГК РФ).

Если Вы заинтересованы в урегулировании спора, то отправляйте претензию одновременно по юридическому и фактическому адресам ответчика.

Если предмет и основание иска не совпадают с претензией, суд может вернуть иск, указав, что истец не принял меры по досудебному урегулированию спора. При подготовке претензии учитывайте, что иск придется подавать с тем же предметом и основанием.

Если претензия уже отправлена, но в иске нужно привести другие сведения, целесообразно направить уточненную претензию.

Обязательно проверьте:

- Если в АПК РФ нет прямого исключения, направьте претензию.
- Копию претензии прикладывать к иску обязательно.
- Основание и предмет претензии должны совпадать с иском.
- Для подтверждения отправки претензии, надо к иску приложить документы, подтверждающие отправку претензии.
- Суд возвратит иск, если он подан до истечения 30-дневного срока.

По итогам налоговой проверки в отношении ИП, был предъявлен штраф. В силу тяжёлого положения, возникла необходимость составить ходатайство либо о полной отмене, либо об уменьшении штрафа. Как составить такое ходатайство и при каких условиях его могут удовлетворить?

Ответ:

Налоговым законодательством размеры санкций за совершение правонарушений установлены в зависимости от масштаба и характера причиненного ущерба. Штрафы рассчитываются в процентном отношении от суммы неуплаченного (неудержанного или не перечисленного) налога.

Размер начисленных штрафов по акту проверки, при наличии смягчающих обстоятельств, можно снизить.

Обстоятельствами, смягчающими ответственность за совершение правонарушения, признаются условия, определенные п. 1 ст. 112 НК РФ:

- Тяжелые личные или семейные обстоятельства.
- Угроза или принуждение; материальная, служебная или иная зависимость.
- Тяжелое материальное положение физ. лица, привлекаемого к ответственности.
- Иные обстоятельства, которые судом или налоговым органом, рассматривающим дело, признаются таковыми.

Вывод: возможность уменьшить размер санкций предусмотрена законодательно. Для этого необходимо составить ходатайство в налоговую инспекцию о снижении суммы штрафа.

Варианты формулировок для ходатайства. В качестве фактов, смягчающих вину, можно указать:

- совершение правонарушения впервые;
- неумышленность действий;
- невозможность выплаты зарплаты работникам из-за взыскания штрафа;
- то, что деятельность является убыточной или сезонной;
- то, что организация является добросовестным налогоплательщиком, и т.п.

При просроченном сроке сдачи отчетности в качестве смягчающих фактов могут быть признаны:

- несоразмерность наказания характеру и тяжести совершенного правонарушения;
- незначительность просрочки;
- отсутствие умысла на совершение правонарушения;
- отсутствие для бюджета негативных последствий;
- технический сбой, не позволивший представить отчет своевременно;
- факт совершения нарушения впервые.

В случае указания семейных ситуаций, предусмотренных ст. 112 НК РФ, при возможности, ходатайство об отмене штрафа в налоговую инспекцию или суд должно содержать копии документов, подтверждающие наличие обстоятельств, смягчающих ответственность.

Согласно п. 3 ст. 114 НК РФ, если есть хотя бы одно смягчающее обстоятельство, то наказание должно быть уменьшено не менее чем в 2 раза по сравнению с первоначальным размером.

Одновременно с этим, в п. 16 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 57 указано, что в п. 3 ст. 114 НК РФ установлен лишь минимальный предел снижения санкции. Суд по результатам оценки обстоятельств вправе уменьшить размер взыскания более чем в 2 раза и даже сделать его ниже минимального размера (см. письма Минфина России от 16.05.2012 № 03-02-08/47, от 30.01.2012 № 03-02-08/7).

Однако ни ИФНС, ни суд не могут снизить размер санкций до 0, так как это будет считаться освобождением от ответственности за совершенное правонарушение.

При наличии смягчающих фактов может быть снижена только сумма примененных штрафных санкций, сумма налогов и пени по этим основаниям уменьшена быть не может.

Подача ходатайства.

Акт проверки можно и нужно обжаловать. Организация вправе самостоятельно принять решение об очередности подачи заявлений: сначала обратиться в налоговые органы, а затем в суд, или сразу в суд.

Срок подачи жалобы:

- ИФНС по субъекту РФ: В течение 1 месяца со дня вручения решения о привлечении налогоплательщика к ответственности (п. 9 ст. 101 НК РФ).
- ФНС России: В течение 3 месяцев со дня вынесения решения УФНС по региону (абз. 3 п. 2 ст. 139 НК РФ).
- Судебные органы РФ: В течение 3 месяцев со дня, когда организации стало известно о нарушении ее прав (п. 4 ст. 198 АПК РФ).

Подавать ходатайство в суд или ИФНС можно тремя способами:

- Лично или через представителя.
- Почтой, ценным письмом с описью вложения.
- В электронной форме через интернет (сайт Госуслуг).

При передаче лично документ нужно составить в 2 экземплярах:

- один будет передан в канцелярию государственной структуры,
- второй останется у заявителя.

Важно получить отметку должностного лица, удостоверяющую прием документов на рассмотрение.

Предприятие выпускает с/х продукцию. В процессе работы, обнаружили несоответствие некоторых товаров техническому регламенту. Каковы дальнейшие действия и каким санкциям может быть подвержено предприятие?

Ответ:

18 июля 2017 года вышел в свет Федеральный закон от N 175-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях". Настоящий закон вступил в силу с 30 июля 2017 года.

Теперь за невыполнение технических регламентов можно приостановить деятельность компании до 90 суток со штрафом до 1 млн. руб. с конфискацией предметов административного правонарушения. Изменения направлены на обеспечение быстрого и эффективного отзыва с рынка небезопасной продукции.

Введена административная ответственность для изготовителя (исполнителя, продавца) за непринятие мер по предотвращению причинения вреда при обращении продукции, не соответствующей требованиям технических регламентов. Изготовителю (исполнителю, продавцу) грозит штраф за невыполнение следующих обязанностей:

- информировать органы госконтроля о ставших ему известными фактах несоответствия выпущенной в обращение продукции требованиям технических регламентов;
- проводить проверку достоверности полученной информации, о несоответствии выпущенной в обращение продукции требованиям технических регламентов и представлять по требованию органов контроля материалы этой проверки;
- выполнять разработанную программу мероприятий по предотвращению причинения вреда;
- приостанавливать производство и реализацию небезопасной продукции, а также отзывать ее.

Согласно Статьи 14.46.2. Непринятие изготовителем (исполнителем, продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя) мер по предотвращению причинения вреда при обращении продукции, не соответствующей требованиям технических регламентов

1. Невыполнение изготовителем (исполнителем, продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя), которому стало известно о несоответствии выпущенной им в обращение продукции требованиям технических регламентов или подлежащим применению до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов обязательным требованиям к продукции, обязанности по информированию федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченных на проведение государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов в

соответствии с законодательством Российской Федерации, о несоответствии такой продукции указанным требованиям - влечет наложение административного штрафа:

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 5 тысяч до 10 тысяч рублей;
- на юридических лиц - от 10 тысяч до 30 тысяч рублей.

2. Невыполнение изготовителем (продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя) обязанности по проведению проверки достоверности полученной информации о несоответствии продукции требованиям технических регламентов или подлежащим применению до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов обязательным требованиям к продукции либо невыполнение изготовителем (продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя) требования федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченных на проведение государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов в соответствии с законодательством Российской Федерации, о представлении в соответствующий орган материалов указанной проверки - влечет наложение административного штрафа:

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 10 тысяч до 20 тысяч рублей;
- на юридических лиц - от 20 тысяч до 40 тысяч рублей.

3. Невыполнение изготовителем (продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя) мероприятий, указанных в программе мероприятий по

предотвращению причинения вреда, разработанной в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, - влечет наложение административного штрафа:

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 20 тысяч до 30 тысяч рублей;
- на юридических лиц - от 30 тысяч до 100 тысяч рублей.

4. Невыполнение изготовителем (продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя) обязанности по приостановлению производства и реализации продукции, не соответствующей требованиям технических регламентов или подлежащим применению до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов обязательным требованиям к продукции, либо отзыву такой продукции в случае, если угроза причинения вреда не может быть устранена путем проведения мероприятий, указанных в программе мероприятий по предотвращению причинения вреда, разработанной в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, -

влечет наложение административного штрафа:

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 30 тысяч до 40 тысяч рублей;
- на юридических лиц - от 100 тысяч до 500 тысяч рублей.

5. Повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 статьи 14.46.2., - влечет наложение административного штрафа:

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 40 тысяч до 50 тысяч рублей с конфискацией предметов административного правонарушения либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток с конфискацией предметов административного правонарушения;

- на юридических лиц - от 700 тысяч до 1 миллиона рублей с конфискацией предметов административного правонарушения либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток с конфискацией предметов административного правонарушения".

В ходе проведения выездной налоговой проверки, инспекторы захотели унести копии документов с собой. Насколько такое решение правомерно и можно ли как-то противодействовать их требованию?

Ответ:

Суды всех инстанций говорят о том, что такие действия проверяющих незаконны. Проверяющие вправе оставлять у себя и выносить с территории налогоплательщика оригиналы тех документов, которые получены в рамках выемки (ст. 94 НК РФ). Также, суды пришли к выводу, что необоснованный вынос и удержание подлинников документов лишает предпринимательницу права пользоваться и распоряжаться ими. Остальные подлинники необходимо вернуть. Как правило, налоговики назначают компании штраф за непредставление документов, если вместо копий она передает проверяющим подлинники бумаг (п. 1 ст. 126 НК РФ).

- в этом случае организации успешно оспаривают в судах привлечение к ответственности;

- оригиналы документов, представленные по запросу налоговиков, последние обязаны вернуть по окончании проверки;

- проверяющие не вправе проводить выемку документов, копии которых компания уже представила.

Чтобы не попасть в такую ситуацию, рекомендуем всегда держать под рукой несколько законов и кодексов с закладками на статьях, которые регламентируют полномочия должностных лиц соответствующих госорганов при проверках.

Для начала сами ознакомьтесь с тем, что говорится в НК РФ в статье, которая называется "Истребование документов" (ст. 93 НК РФ).

- В соответствии с ее положениями должностное лицо налогового органа вправе истребовать у налогоплательщика, необходимые для проверки документы.

- Но проверяемый обязан представить эти документы не немедленно, как этого часто требуют налоговики, а направить или выдать их налоговому органу в определенный срок. За этот срок можно успеть сделать копии и нотариально удостоверить их при необходимости.

- В статье указано, что документы представляются в виде заверенных должным образом копий. Некоторые копии достаточно заверить печатью и подписями руководителя и главного бухгалтера, а часть документов придется заверять у нотариуса.

- Будет лучше, если у Вас в организации всегда будет несколько заверенных копий правоустанавливающих и регистрационных документов, лицензий, сертификатов и др.

Получив требование о представлении документов, следует сделать копии со всех бумаг, даже если кажется, что какая-то из них совсем незначительна. Все может оказаться не так просто, как Вы думаете, и подлинные документы станут гарантией безопасности вашей организации.

- на индивидуальных предпринимателей в размере от 40 тысяч до 50 тысяч рублей с конфискацией предметов административного правонарушения либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток с конфискацией предметов административного правонарушения;

- на юридических лиц - от 700 тысяч до 1 миллиона рублей с конфискацией предметов административного правонарушения либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток с конфискацией предметов административного правонарушения".

Подали заявление о внесении изменений в учредительные документы. Последовал отказ, поскольку заявление составлено на компьютере строчными буквами. Правомерно ли это?

Оснований на самом деле никаких, и такое решение, на наш взгляд, неправомерно.

Перечень оснований для отказа в государственной регистрации является исчерпывающим (ст. 23 Федерального закона от 08.08.01 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

Согласно пункту 1.1 требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган (утв. приказом ФНС России от 25.01.12 N ММВ-7-6/25), печать знаков при использовании для заполнения формы заявления программного обеспечения должна выполняться заглавными буквами шрифтом Courier New высотой 18 пунктов.

В то же время в законе нет такого основания для отказа в госрегистрации, как нарушение требований, предъявляемых к шрифту, используемому для заполнения документов.

Что до судебной практики, то тут всё неоднозначно.

Так, ограниченность перечня документов, необходимых при подаче заявления в регистрирующий орган для регистрации, не освобождает заявителя от обязанности соблюдать требования, предъявляемые к оформлению документов при государственной регистрации юридических лиц (определение ВАС РФ от 07.12.12 N ВАС-15728/12).

А вот и другой пример: недостатки, имеющие место в заявлении организации, не свидетельствуют о наличии обстоятельств, позволяющих сделать вывод о непредставлении заявления (постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 18.02.14 N А33-14034/2013).

Так что формально нет оснований для отказа в госрегистрации изменений на том основании, что организация при заполнении заявления о регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, использовала строчные буквы и 12-й шрифт вместо заглавных букв и 18-го шрифта, но в судебной практике имеется и противоположная позиция.

Правильно ли в штатном расписании для должности "Директор" устанавливать подразделение "Управление", если в учредительных документах звучит "назначить Ф.И.О. директором ООО "..."?"

Форма штатного расписания предусматривает указание должностей, профессий и (или) специальностей.

Вопрос о том, каким образом следует отражать конкретный вид работы в штатном расписании, если трудовая функция определяется в соответствии с ним, а не с должностью, законодательно не урегулирован.

Главная цель штатного расписания - определение структуры, штатной численности и размера заработной платы. Факт назначения на должность, определенную штатным расписанием, может отражать штатная расстановка.

Следовательно, работодатель самостоятельно решает каким образом указывать подразделение организации в штатном расписании.

Правовое обоснование:

Согласно п. 1.1 Постановления Госкомстата РФ от 05.01.2004 N 1 "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты" штатное расписание является первичным учётным документом по учёту кадров.

При смене руководителя учреждения доверенности, выданные прежним руководителем и срок действия которых выходит за срок его полномочий, продолжают действовать при новом руководителе или утрачивают силу в связи с истечением полномочий предыдущего руководителя?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу:

Приведенные в вопросе обстоятельства не являются основанием для прекращения действия доверенностей, выданных от имени учреждения прежним руководителем. Такие доверенности продолжают действовать до наступления одного из обстоятельств, предусмотренных в п. 1 ст. 188 ГК РФ.

Обоснование вывода:

Согласно п. 1 ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами (п. 4 ст. 185.1 ГК РФ). То есть при выдаче доверенности от имени юридического лица доверителем является сама организация, а не ее руководитель. Последний выступает лишь в качестве органа юридического лица.

Обстоятельства, при наступлении которых действие доверенности прекращается, перечислены в ст. 188 ГК РФ. Смена руководителя организации или истечение полномочий лица, выдавшего доверенность от имени организации, к таким обстоятельствами не отнесены. Поэтому при назначении нового руководителя учреждения выданные прежним руководителем доверенности продолжают действовать до наступления перечисленных в ст. 188 ГК РФ обстоятельств, а лица, которым такие доверенности были выданы, вправе осуществлять предусмотренные в них полномочия и после назначения нового руководителя (смотрите, например, постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 06.07.2009 N А58-3470/08, постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.12.2011 N 12АП-9390/11, постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 13.12.2012 N Ф04-5640/12 по делу N А45-18317/2012,

постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.09.2013 N 11АП-11875/13, постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.10.2015 N 15АП-15658/15, п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 14.06.2001 N 64).

Начальник отдела находится в отпуске по уходу за ребенком. Его обязанности выполняет заместитель, в его должностном регламенте указано, что "исполняет обязанности начальника отдела в период его отсутствия". Должна ли производиться оплата за исполнение обязанностей начальника отдела в период нахождения ее в отпуске по уходу за ребенком? Оформляется ли "исполнение обязанности" внутренними документами?

Нет, в данном случае Вам не должна производиться доплата. Условие об исполнении обязанностей начальника отдела в период его отсутствия включено в Ваш должностной регламент.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 151 ТК РФ при совмещении профессий (должностей), расширении зон обслуживания, увеличении объема работы или исполнении обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором, работнику производится доплата.

Размер доплаты устанавливается по соглашению сторон трудового договора с учетом содержания и (или) объема дополнительной работы.

Какие документы представляются в регистрирующий орган при государственной регистрации изменений, вносимых в устав общества, в связи с увеличением уставного капитала?

При государственной регистрации изменений, вносимых в устав общества с ограниченной ответственностью, в связи с увеличением уставного капитала, в регистрирующий орган представляются: - заявление по форме N P13001; - решение о внесении изменений в устав; - документ, подтверждающий принятие решения общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью (единственного участника общества) об увеличении уставного капитала общества и состав участников общества, присутствующих при принятии указанного решения, которым является содержащее такую информацию выданное нотариусом (лицом,

замещающим временно отсутствующего нотариуса) свидетельство (надлежащим образом заверенная копия свидетельства) об удостоверении факта принятия решения органом управления юридического лица и о составе участников (членов) этого органа, присутствовавших при принятии данного решения. Указанное свидетельство может содержать также информацию об иных принятых общим собранием участников общества (единственным участником общества) решениях; - устав в новой редакции или изменения, вносимые в устав, в двух экземплярах (при представлении документов непосредственно или направлении почтовым отправлением); - документ об оплате государственной пошлины в размере 800 рублей.

Источник:

Статьи 17, 19 Федерального закона от 8 февраля 1998 года N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" в редакции Федерального закона от 30 марта 2015 года N 67-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей";

Статья 103.10 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате;

Пункт 1 статьи 17 Федерального закона от 8 августа 2001 года N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей";

Приказ ФНС России от 25 января 2012 года N ММВ-7-6/25@ "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств";

Статья 333.33 Налогового кодекса Российской Федерации.

Обязана ли организация составлять должностные инструкции в соответствии с требованиями ГОСТ 6.30-2003 "Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации?"

Нет, не обязан. "ГОСТ Р 6.30-2003. Государственный стандарт Российской Федерации. Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов" носит рекомендательный характер.

Правовое обоснование:

Согласно п. 10.1 "Организационно-распорядительная документация. Требования к оформлению документов. Методические рекомендации по внедрению ГОСТ Р 6.30-2003" (утв. Росархивом) внедрение ГОСТ Р 6.30-2003 в организациях осложнено вследствие его рекомендательного характера. Кроме того, вступивший в действие с 01.07.2003 Федеральный закон "О техническом регулировании" устанавливает в качестве принципа стандартизации добровольность его применения (статья 12). Эта новая для нашей страны правовая норма, принятая в международной стандартизации, будет иметь в качестве последствия изменение форм внедрения.

Вправе ли организация не ставить печать в первичных учетных документах (в том числе передаваемых контрагентам) - товарной накладной, акте об оказании услуг и т.п.?

Даже при наличии на предприятии печати проставление ее оттиска в первичных учетных документах не является обязательным. В то же время, если использование печати предусмотрено учетной политикой для целей ведения бухгалтерского учета, первичный документ должен быть подтвержден печатью.

Обоснование. Федеральный закон от 06.04.2015 N 82-ФЗ отменил обязанность (но сохранил для хозяйствующих субъектов право) пользоваться круглыми печатями (в частности, соответствующие поправки внесены в федеральные законы от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах", от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"). Сведения о наличии (отсутствии) печати должны содержаться в уставе общества.

В связи с этим у хозяйствующих субъектов возникает вопрос: вправе ли они первичные учетные документы не подтверждать печатью?

В соответствии с п. 2 ст. 9 Закона о бухгалтерском учете*(1) обязательными реквизитами первичного учетного документа являются:

- наименование документа;
- дата составления документа;
- наименование экономического субъекта, составившего документ;
- содержание факта хозяйственной жизни;
- величина натурального и (или) денежного измерения факта хозяйственной жизни с указанием единиц измерения;
- наименование должности лица (лиц), совершившего (совершивших) сделку, операцию и ответственного (ответственных) за ее оформление, либо наименование

должности лица (лиц), ответственного (ответственных) за оформление свершившегося события;

- подписи лиц, ответственных лиц с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

Оттиск печати не поименован в данном перечне. Таким образом, бухгалтерское законодательство не налагает обязанности ставить в первичных учетных документах (в том числе передаваемых контрагентам) оттиск печати (в том числе при ее наличии на предприятии).

В то же время нужно учитывать, что формы первичных учетных документов определяет руководитель экономического субъекта по представлению должностного лица, на которое возложено ведение бухгалтерского учета (п. 4 ст. 9 Закона о бухгалтерском учете). Утвержденные формы первичных документов являются элементом учетной политики (п. 4 ПБУ 1/2008 "Учетная политика организации"* (2)). Соответственно, если в первичном документе, утвержденном на предприятии, предусмотрено место для печати (например, в документообороте компании используется товарная накладная по форме ТОРГ-12, содержащаяся в альбоме унифицированных форм первичной учетной документации по учету торговых операций, утвержденном Постановлением Госкомстата РФ от 25.12.1998 N 132), оттиск печати должен быть поставлен. Если утвержденный руководителем организации первичный документ не содержит среди реквизитов место для печати, печать ставить необязательно.

Можно ли установить в контракте право заказчика провести экспертизу качества товара за счет поставщика?

В соответствии с ч. 3 ст. 94 Закона N 44-ФЗ "экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом".

Следовательно, в силу Закона N 44-ФЗ внешние эксперты могут привлекаться заказчиком только по результатам закупочной процедуры, предполагающей расходование денежных средств со стороны заказчика.

В связи с этим рекомендуется включать в контракты право заказчика, в случае возникновения разногласий относительно качества товара, провести экспертизу качества в независимой экспертной организации и обязанность поставщика возместить расходы на проведение такой экспертизы, если ее результаты подтвердят недостатки товара.

Нужно ли издавать приказ об утверждении должностных инструкций или достаточно грифа утверждения на самой инструкции? Должен ли ей быть присвоен номер, надо ли пронумеровывать страницы, поставлена печать?

Сразу хочу заметить, что порядок составления и введения в действие должностных инструкций на законодательном уровне не урегулирован. Однако должностная инструкция работника - локальный нормативный акт, т.е. внутренний документ организации, разрабатываемый самим предприятием и имеющий нормативный характер. Таким образом, по своему статусу должностная инструкция работника стоит в одном ряду с такими локальными нормативными актами как "Правила внутреннего трудового распорядка", "Положение о персональных данных работника" и пр. Чтобы упорядочить решение всех вопросов, связанных с разработкой, подписанием и использованием должностных инструкций, можно принять другой "общий" локальный нормативный акт вроде "Положение о порядке разработки и принятия локальных нормативных актов". И в этом документе сразу решить все вопросы: кто должен разрабатывать, как часто вносить

изменения, как они вводятся в действие, где и каким образом работники расписываются и т.д.

Любой нормативно-правовой акт характеризуется тем, что на нем должен быть гриф утверждения. В грифе утверждения можно либо дать ссылку на тот приказ (распоряжение), которым был утвержден документ, либо просто указать дату утверждения его руководителем. Вместо присвоения номеров сплошным методом всем должностным инструкциям предлагаю лучше указывать на каждой из них, например, "редакция N 1". Когда будут внесены изменения в должностную инструкцию, то это будет "редакция N 2" и т.д. Должностную инструкцию

Какие ПБУ можно не применять малым предприятиям?

Малые предприятия имеют право не применять семь ПБУ. Однако из этого правила есть исключения, например, субъекты малого предпринимательства - эмитенты публично размещаемых ценных бумаг, а также публикующие свою бухгалтерскую отчетность, не могут воспользоваться данным освобождением в полной мере.

Обоснование. Субъекты малого предпринимательства вправе не применять следующие ПБУ:

ПБУ 8/2010 "Оценочные обязательства, условные обязательства и условные активы"*⁽¹⁾

ПБУ 2/2008 "Учет договоров строительного подряда"*⁽¹⁾

ПБУ 18/02 "Учет расчетов по налогу на прибыль организаций"

ПБУ 16/02 "Информация по прекращаемой деятельности"*⁽¹⁾

ПБУ 11/2008 "Информация о связанных сторонах"*⁽²⁾

ПБУ 23/2011 "Отчет о движении денежных средств"*⁽³⁾

ПБУ 12/2010 "Информация по сегментам"*⁽⁴⁾

*⁽¹⁾ За исключением субъектов малого предпринимательства - эмитентов публично размещаемых ценных бумаг.

*⁽²⁾ За исключением субъектов малого предпринимательства, публикующих свою бухгалтерскую отчетность полностью или частично согласно законодательству РФ, учредительным документам либо по собственной инициативе.

*⁽³⁾ В соответствии с п. 6 Приказа Минфина РФ от 02.07.2010 N 66н "О формах бухгалтерской

отчетности организаций" субъекты малого предпринимательства имеют право составлять бухгалтерскую отчетность по упрощенной форме. В этом случае приложение к бухгалтерскому балансу и отчету о прибылях и убытках "Отчет о движении денежных средств" включается в отчетность только в связи с необходимостью приведения в нем наиболее важной информации, без знания которой невозможна оценка финансового положения организации и ее финансовых результатов. Соответственно, при отсутствии таких данных и при невключении данного приложения в бухгалтерскую отчетность это ПБУ не применяется.

*⁽⁴⁾ Если малое предприятие приняло решение не раскрывать информацию по сегментам в бухгалтерской отчетности. Организации - эмитенты публично размещаемых ценных бумаг данное ПБУ применяют.

Малое предприятие, желающее воспользоваться предоставленным ему правом, должно отразить это в учетной политике для целей бухгалтерского учета.