

Центр поддержки предпринимательства

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

Правовое сопровождение деятельности

## Оглавление

В соответствии с положениями N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" введен мораторий на проверки субъекты малого предпринимательства, относятся ли к этому моратории субъекты среднего предпринимательства? .....	6
Где сказано, что тахографы обязательны? Вправе ли какой-либо орган заставлять собственника транспортного средства обновлять уже установленный тахограф? .....	7
По жалобе работника в государственную инспекцию по труду по вопросу несвоевременной выплаты отпускных в нашей организации проводится внеплановая документарная проверка. В соответствии с п. 6 ст. 5.27 КоАП РФ может быть ли применена такая санкция, как предупреждение в отношении нашей организации? Так как это первый факт обращения с подобной жалобой. ....	8
Салон красоты планирует осуществлять услуги пилинга, чистки лица. Требуется ли лицензия для такого вида деятельности? .....	9
Как проверить, есть ли лицензия у контрагента? .....	10
Планирую проводить платные обучающие онлайн-курсы по дизайну интерьера, выдавать диплом с формулировкой: "ФИО успешно прошел курсу по дизайну интерьера...". Оказывать услуги я буду не лично, а с привлечение дизайнеров для вебинаров. Могу ли я использовать ИП для получения лицензии или нужна другая форма организации? .....	11
Могу ли я продавать БАДы зарубежного производства через свой магазин косметики? Нужно ли получать аптечную лицензию ? .....	12
На нашем предприятии выдача средств индивидуальной защиты работникам осуществляется в соответствии с Приказом от 14 декабря 2010 г. N 1104н. По п. 766 мы должны обеспечить всех специалистов подшлемниками под каску, данный вид СИЗ не подлежит сертификации (декларированию) по ТР ТС 019/2011 "О безопасности средств индивидуальной защиты". Можно ли выдавать работникам данный вид СИЗ, если на него не имеется сертификата (декларации)? .....	13
Какая положена специальная одежда, спецобувь для техников по инвентаризации строений и сооружений? Из какого документа это следует? .....	14
Нужно ли обеспечивать работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты, если по итогам специальной оценки условий труда был установлен 2 (допустимый) класс условий труда? .....	15
Какими нормами выдачи СИЗ необходимо пользоваться при выдачи СИЗ кассиру, работающему в столовой? .....	16
Организация 1 предоставила Организации 2 денежный заем с процентами, под залог движимого имущества. Организация 2 приняла решение о добровольной ликвидации и назначила ликвидатора. ....	17
Может ли в настоящее время Организации 1 как залогодержатель обратиться в суд с иском об обращении взыскания на заложенное имущество? .....	17
В случае несвоевременной уплаты авансовых платежей за электроснабжение должна ли начисляться неустойка, установленная законом об электроэнергетике. Можно ли начислять неустойку на авансовые платежи? .....	20
Может ли проводить аттестацию работников индивидуальный предприниматель? .....	22
Можно ли первичные учетные документы, оформленные на бумажном носителе, исправить путем их замены? .....	23

Вправе ли работодатель - индивидуальный предприниматель заключить срочный трудовой договор на основании договора аренды помещения? Предприятие - кафе-столовая, оборудование также находится в аренде. ....	23
Подотчетное лицо в марте приобрело товар, а документы по его оплате представило в апреле. Могут ли такие документы быть приняты через месяц после приобретения товара? .....	25
В течение, какого времени после начала работы организация должна провести СОУТ? .....	26
Какой порядок получения разрешения на строительство? .....	27
Как должна выглядеть бухгалтерская справка, на основании которой делаются записи в бухгалтерском учете? .....	29
ИП принадлежит база отдыха, общая площадь корпусов для размещения гостей превышает 500 кв. м. То есть ИП не вправе перейти на уплату ЕНВД? Какие налоги надо будет уплачивать предпринимателю? .....	30
Индивидуальный предприниматель планирует заняться изготовлением мясных полуфабрикатов. С нового года предприниматель планирует перейти на применение ПСН. Возможно ли применять ПСН в отношении деятельности по изготовлению мясных полуфабрикатов?.....	31
Как правильно продлить договор аренды недвижимости на прежних условиях на новый срок (11 месяцев) без регистрации в Росреестре? .....	34
Индивидуальный предприниматель планирует заняться ввозом алкогольной продукции (вин, коньяков) из Армении в Россию с целью последующей перепродажи. Вправе ли он так поступить?.....	37
По новым правилам в кассовом чеке должна указываться сумма расчета с отдельным отражением ставок и сумм НДС по этим ставкам. Должны ли кассовые чеки с выделенными суммами НДС регистрироваться в книге продаж наряду со счетами-фактурами? .....	38
Может ли работодатель обязать своих работников получать зарплату на банковскую карточку или открыть счет в банке для перечисления заработной платы? .....	39
ИП расширяет комплекс услуг, предоставляемых клиентам. Возникла необходимость ввести услугу перевозки и доставки грузов до получателя. Какова зона ответственности перевозчика по договору перевозки грузов?.....	41
ИП планирует заключить договор с оператором фискальных данных. Как правильно пройти эту процедуру? .....	42
Строительная фирма планирует участвовать в государственных закупках. Однако в процессе работы выяснилось, что в законодательство были внесены изменения относительно членства в СРО на территории своего субъекта и соответствия новым требованиям. В чём суть этих изменений и можно ли участвовать в государственных закупках, не состоя при этом в СРО?.....	43
В ходе проверки ИП на правильность использования контрольно-кассовой техники, выяснилось, что проверяющим органом были допущены ошибки в ходе проведения проверки. Можно ли оспорить штраф, выписанный при таких условиях? .....	44
Когда необходимо уплатить НДФЛ с премии, если приказ о премировании по результатам деятельности за март был сформирован в апреле, а платеж осуществлен в мае, вместе с выплатой заработной платы? .....	46

ИП направлено уведомление о расторжении договора по его месту нахождения. Договором предусмотрено право стороны на односторонний отказ от его исполнения. Договор в этом случае считается расторгнутым по истечении месяца с даты получения другой стороной уведомления о его расторжении. Уведомление не было получено ИП и было возвращено почтой по истечении срока хранения. ....	49
Какой день будет считаться днем уведомления контрагента о расторжении договора?	49
ИП направлено уведомление о расторжении договора по его месту нахождения. Договором предусмотрено право стороны на односторонний отказ от его исполнения. Договор в этом случае считается расторгнутым по истечении месяца с даты получения другой стороной уведомления о его расторжении. Уведомление не было получено ИП и было возвращено почтой по истечении срока хранения. ....	51
Какой день будет считаться днем уведомления контрагента о расторжении договора?	51
Разъясните, пожалуйста, как нужно вести себя при «дружественной» проверке. ....	53
Кому организация может выдавать доверенность? .....	56
Нужно ли индивидуальному предпринимателю при выдаче доверенности, ставить печать? .....	58
В рамках Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц кто, обязан осуществлять закупки у субъектов МСП? .....	59
Как осуществляются закупки у субъектов МСП в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"? .....	60
Расскажите, какие существуют особенности проведения закупок по Закону № 44-ФЗ для МСП .....	62
Я планирую переезд в другой город, и, как следствие, перерегистрацию своего ИП. Одобрит ли это налоговая служба, и чем может быть опасен переезд для ведения индивидуальной предпринимательской деятельности? .....	64
Наше ООО заключило с другим договор краткосрочной аренды. Подошло время окончания срока договора. В связи с тем, что наша организация еще не определилась, продлить ли договор с этим ООО или найти более выгодный вариант, возник вопрос об установлении перерыва в договоре аренды. Возможно ли это и какова процедура оформления? .....	66
В случае если компанию обвинили во взяточничестве, и наложили штраф, возможно ли доказать невиновность организации и, как минимум, снизить сумму штрафа, если в ходе проверок было установлено, что сотрудник организации действовал в своих личных интересах, и никакого отношения к делам фирмы данная ситуация не имела? .....	67
ИП намеревается заключить договор с банком на услуги по инкассации. На что следует обратить особое внимание при прохождении процедуры заключения такого договора? .....	68
Наше ИП производит товары каждодневного потребления. Стала известна информация о том, что введена новая форма контроля со стороны государства «контрольная закупка». Что представляет собой это нововведение и чем грозит предприятиям в случае не соответствия продукции требованиям? .....	70
Предоставляются ли субсидии по договору лизинга для субъектов малого и среднего предпринимательства? .....	72

Какие существуют льготы для субъектов малого и среднего предпринимательства участвующих в закупках в соответствии с Законом N 223-ФЗ .....	75
Какие существуют особенности закупки по закону № 44-ФЗ с условием привлечения контрагентом к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа МСП или СОНО? .....	78
Компания относится к деятельности общественного питания. Компания-подрядчик, проводящая медицинские осмотры сотрудников, предоставляет работодателю паспорт здоровья и заключение. Поясните, какие правила и сроки хранения паспортов здоровья сотрудников обязательны к исполнению работодателем. ....	81
В соответствии с Законом N 44-ФЗ заказчик обязан проводить закупки у субъектов малого предпринимательства (далее - СМП), социально ориентированных некоммерческих организаций, а как быть в ситуации, если победитель закупки сам является СМП или СОНО? .....	82
Наша компания выпускает с/х продукцию. Пожалуйста, расскажите о общих требованиях к документации, в рамках существующих технических регламентов, для участия нашей компании в закупках. ....	83
Работник направлен организацией в военный комиссариат на основании повесток. Работник является гражданином призывного возраста. ....	86
После прохождения мероприятий работник предоставил повестки для оформления приказа об освобождении от работы, в которых указано конкретное время пребывания в военкомате: 10.04.2017 - с 08.30 до 12.30; 11.04.2017 - с 08.30 до 14.30. ....	86
Как оформить освобождение работника и оплатить ему средний заработок за время его отсутствия на рабочем месте? .....	86
Расскажите, пожалуйста, какая служба осуществляет контроль (надзор) за пребыванием и проживанием иностранных граждан в России. ....	88
Наше кафе открывает сезонные рабочие места. Нужно ли проводить специальную оценку условий труда (СОУТ) в отношении временных рабочих мест? .....	90
В ходе предпринимательской деятельности заключаем договоры на оказания услуг. Расскажите, на что надо обратить внимание при составлении таких договоров и какие особенности стоит учесть? .....	92
Что включает в себя понятие «договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ? .....	94
Что такое договор бытового подряда .....	96
Проводится налоговая проверка. Налоговая инспекция запросила у предпринимателя первичные документы, касающиеся деятельности проверяемого контрагента. Документы представлены не были. ....	98
Обязан ли ИП вести первичный учет, хранить первичные документы (и каков срок хранения)? .....	98
Могу ли я в одностороннем порядке отказаться от исполнения от договора оказания услуг .....	100

**В соответствии с положениями N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" введен мораторий на проверки субъекты малого предпринимательства, относятся ли к этому моратории субъекты среднего предпринимательства?**

В настоящее время только организации и индивидуальные предприниматели, которые относятся к субъектам малого предпринимательства, в целях программы по развитию бизнеса в общем случае временно освобождены от плановых проверок, данный запрет на проверки действует с 01.01.2016 по 31.12.2018; на субъекты среднего предпринимательства указанные "надзорные каникулы" не распространяются. Правовое обоснование:

Согласно [п. 1 ст. 26.1](#) Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" если иное не установлено [частью 2](#) указанной статьи, с 1 января 2016 года по 31 декабря 2018 года не проводятся плановые проверки в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, отнесенных в соответствии с положениями [статьи 4](#) Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" к субъектам малого предпринимательства, за исключением юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих виды деятельности, перечень которых устанавливается Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 9 статьи 9](#) Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля".

Одним из критериев разделения субъектов малого и среднего предпринимательства является среднесписочная численность работников. Так, согласно [п. 2 ст. 4](#) Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия: среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1](#) названной части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

- а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;
- б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

В соответствии с [п. 1](#) Постановления 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" предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах,

суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, составляют для:  
микропредприятия - 120 млн. рублей;  
малые предприятия - 800 млн. рублей;  
средние предприятия - 2 млрд. рублей.

### **Где сказано, что тахографы обязательны? Вправе ли какой-либо орган заставлять собственника транспортного средства обновлять уже установленный тахограф?**

Все хозяйствующие субъекты - фирмы и ПБОЮЛы, - осуществляющие на территории России деятельность, связанную с эксплуатацией транспортных средств, обязаны оснащать транспортные средства тахографами, т.е. техническими средствами контроля, обеспечивающими непрерывную, некорректируемую регистрацию информации о скорости и маршруте движения транспортных средств, о режиме труда и отдыха водителей транспортных средств ([абз. 10 п. 1 ст. 20](#) Федерального закона от 10.12.95 N 196-ФЗ "О безопасности дорожного движения").

Транспортные средства подлежат оснащению тахографами в соответствии с требованиями, установленными Правительством РФ ([постановление](#) от 23.11.11 N 1213) и приказами Минтранса России (приказы [от 13.02.13 N 36](#), [от 21.08.13 N 273](#)). Контролирующие органы обязаны выдать предписание проверяемому (фирме или предпринимателю) об устранении нарушений, выявленных по результатам проведённой в его отношении проверки ([п. 1 ст. 17](#) Федерального закона от 26.12.08 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля").

Так что установка тахографов обязательна, и контролирующие органы вправе давать предписания с требованием как установки, как и приведения уже установленных тахографов в соответствие положениям указанных подзаконных нормативных актов. Данный подход соответствует правовой позиции, содержащейся в [решении](#) Верховного суда РФ от 20.07.15 N АКПИ15-585.

Постановление Правительства РФ от 23 ноября 2012 г. N 1213  
"О требованиях к тахографам, категориях и видах оснащаемых ими транспортных средств, порядке оснащения транспортных средств тахографами, правилах их использования, обслуживания и контроля их работы"

[Решением](#) Верховного Суда РФ от 20 июля 2015 г. N АКПИ15-585 настоящее постановление признано не противоречащим действующему законодательству

В соответствии со [статьей 20](#) Федерального закона "О безопасности дорожного движения" Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Установить, что:

[требования](#) к тахографам, [категории и виды](#) оснащаемых ими транспортных средств, [правила](#) их использования, [обслуживания](#) и [контроля](#) их работы утверждаются Министерством транспорта Российской Федерации по согласованию с Федеральной службой безопасности Российской Федерации и Министерством внутренних дел Российской Федерации;

[порядок](#) оснащения транспортных средств тахографами устанавливается Министерством транспорта Российской Федерации.

2. Реализация полномочий, устанавливаемых в соответствии с настоящим постановлением, осуществляется Министерством транспорта Российской Федерации в пределах установленной Правительством Российской Федерации предельной численности работников центрального аппарата Министерства и бюджетных ассигнований, предусмотренных Министерству на руководство и управление в сфере установленных функций.

3. Настоящее постановление вступает в силу с 1 апреля 2013 г.

**По жалобе работника в государственную инспекцию по труду по вопросу несвоевременной выплаты отпускных в нашей организации проводится внеплановая документарная проверка. В соответствии с п. 6 ст. 5.27 КоАП РФ может быть ли применена такая санкция, как предупреждение в отношении нашей организации? Так как это первый факт обращения с подобной жалобой.**

По результатам внеплановой проверки государственным инспектором труда, составляется акт проверки, в котором указываются сведения о результатах проверки, в том числе о выявленных нарушениях, об их характере и о лицах, допустивших указанные нарушения.

При выявлении допущенных работодателем нарушений государственный инспектор труда обязан выдать работодателю предписание об устранении выявленных нарушений с указанием сроков их устранения, которое прилагается к акту проверки. Требования, содержащиеся в предписании, подлежат исполнению в установленные в нем сроки.

В случае установления в ходе проведенных надзорных мероприятий фактов, указывающих на наличие события совершенного административного правонарушения, государственным инспектором труда должно быть возбуждено дело об административном правонарушении, которое подлежит рассмотрению в соответствии с требованиями и положениями [КоАП РФ](#).

Следовательно, по результатам проверки, работодателю могут выдать только предписание, которое он должен будет исполнить в сроки, указанные в нем и не устанавливать административное наказание.

Если же, проверяющим будет применено к работодателю административное наказание, то необходимо отметить следующее.

В соответствии с нормами [КоАП РФ](#) невыплата или неполная выплата в установленный срок заработной платы, других выплат, осуществляемых в рамках трудовых отношений, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, либо установление заработной платы в размере менее размера, предусмотренного [Трудовым законодательством](#), влечет предупреждение или наложение административного штрафа. Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение, устанавливается если:

- административные правонарушения совершены 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.

Административное наказание назначается за совершение административного правонарушения в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение.

При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие

административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, [КоАП РФ](#) ограничивает назначение наказания только пределами санкции статьи, а назначение конкретной санкции КоАП РФ оставляет на усмотрение уполномоченного должностного лица.

Также, обращаем внимание, что если юридическое лицо совершило административное правонарушение и выявлены должностные лица, по вине которых оно совершено, к административной ответственности по одной и той же норме могут быть привлечены как юридическое лицо, так и указанные должностные лица.

### **Салон красоты планирует осуществлять услуги пилинга, чистки лица. Требуется ли лицензия для такого вида деятельности?**

В соответствии с [п. 3 ст. 49](#) ГК РФ право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Данные положения в силу [п. 3 ст. 23](#) ГК РФ распространяются в том числе и на граждан, которые осуществляют предпринимательскую деятельность без образования юридического лица ([определение](#) Конституционного Суда РФ от 03.07.2007 N 633-О-П, [постановление](#) Президиума Верховного Суда РФ от 19.01.2005 N 23пв04). Согласно [п. 46 ч. 1 ст. 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" медицинская деятельность подлежит обязательному лицензированию.

При этом под медицинской деятельностью в [п. 3](#) Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденном [постановлением](#) Правительства РФ от 16.04.2012 N 291, понимаются работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Одним из таких видов работ (услуг) являются работы (услуги) по косметологии ([Перечень](#) работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденный [постановлением](#) Правительства РФ от 16.04.2012 N 291). Пунктом 2 Требований к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях, утвержденных [приказом](#) Минздравсоцразвития РФ от 11.03.2013 N 121н (далее - Требования), также установлено, что при оказании первичной специализированной медико-санитарной

помощи в амбулаторных условиях организуются и выполняются работы (услуги) в том числе по косметологии ([пп. 4 п. 2](#) Требований).

В соответствии с [п. 2](#) Порядка оказания медицинской помощи по профилю "косметология", утвержденного [приказом](#) Минздравсоцразвития РФ от 18.04.2012 N 381н, такая помощь включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и её придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц).

В [п. 6](#) Положения об организации деятельности косметологического кабинета, утвержденного тем же приказом, в качестве процедур, проводимых в таком кабинете указываются косметологическая чистка лица, пилинг аппаратный кожи, пилинг поверхностный.

Кроме того, дерматологический пилинг, пилинг-массаж, ультразвуковой пилинг, очищение кожи лица и шеи, очищение кожи лица с помощью ложки Уны указаны в [Номенклатуре](#) медицинских услуг, утвержденной [приказом](#) Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 N 1664н.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что оказание услуг по пилингу и чистке лица, относящихся к медицинским услугам по профилю "косметология", требует получения как юридическим лицом, так и индивидуальным предпринимателем лицензии на осуществление медицинской деятельности по соответствующему профилю. К данному выводу приходит и правоприменительная практика (смотрите, например, [решение](#) Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 13.07.2015 по делу N А56-35008/2015, [решение](#) УФАС по Омской области от 31.07.2013 N 06-10.1/67-2013). В заключение отметим, что такие услуги, как уход за кожей лица и шеи с помощью косметических средств, услуги по косметическому комплексному уходу за кожей лица и шеи, гигиеническая чистка лица, услуги, связанные с личной гигиеной, уходом за телом, удалением волос (депиляцией) поименованы в Общероссийском классификаторе продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008), принятом и введенном в действие [приказом](#) Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 31.01.2014 N 14-ст, в [разделе 96.02.13](#) "Услуги косметические, услуги по маникюру и педикюру" и [96.02.19](#) "Услуги косметические прочие".

Однако и в том, и в другом разделе оговаривается, что в состав таких услуг не включаются медицинские услуги и услуги по лечению. Следовательно, если согласно приведенным выше нормативным правовым актам та или иная услуга в области ухода за кожей лица и шеи отнесена к медицинской услуге, ее оказание требует получения лицензии, и только в случае отсутствия такой услуги в соответствующих нормативных актах она может быть отнесена к косметическим услугам и лицензированию ее оказание не подлежит.

### **Как проверить, есть ли лицензия у контрагента?**

Что же касается самостоятельного, без содействия контрагента, установления наличия у такого контрагента лицензии, срока ее действия или членства в СРО, необходимо иметь в виду, что согласно [ч. 2 ст. 21](#) Закона N 99-ФЗ лицензирующие органы ведут реестры лицензий на конкретные виды деятельности, лицензирование которых они осуществляют. В таких реестрах в соответствии с указанной нормой отражаются сведения о лицензиате; видах разрешенной лицензиату деятельности; дате и сроке выдачи лицензии; основании и дате прекращения действия лицензии; датах и реквизитах выданных постановлений о назначении административных наказаний в виде административного приостановления деятельности лицензиатов; основаниях, датах вынесения решений лицензирующего органа о приостановлении, о возобновлении действия лицензий и реквизиты таких решений; основаниях, датах вынесения решений суда об аннулировании лицензий и реквизитах таких

решений, а также иные сведения, предусмотренные Законом N 99-ФЗ. В соответствии с [ч. 7](#) и [ч. 8 ст. 21](#) Закона N 99-ФЗ информация по вопросам лицензирования (в том числе сведения, содержащиеся в реестрах лицензий) является открытой, за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким сведениям в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен. При этом сведения о конкретной лицензии предоставляются лицензирующим органом бесплатно в течение пяти рабочих дней со дня получения заявления о предоставлении таких сведений.

В свою очередь, СРО обязаны раскрывать на своем официальном сайте сведения, содержащиеся в реестре членов СРО, в том числе сведения о дате прекращения членства субъекта в СРО и об основаниях такого прекращения, за исключением сведений о месте жительства, паспортных данных (для физического лица, в том числе для индивидуального предпринимателя) и иных сведений, если доступ к ним ограничен федеральными законами ([ч.ч. 3-5 ст. 7.1](#) Закона N 315-ФЗ).

Таким образом, получение информации о соответствии контрагента требованиям [п. 1 ст. 49](#) ГК РФ в части лицензирования деятельности или членства в СРО может быть осуществлено путем обращения в лицензирующий орган или к официальному сайту СРО, в которой состоит контрагент.

Кроме того, необходимо помнить, что сведения о получении лицензии, приостановлении, возобновлении действия лицензии, переоформлении лицензии, об аннулировании лицензии или о прекращении по иным основаниям действия лицензии на осуществление конкретного вида деятельности, а также сведения о членстве в СРО подлежат отражению в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц ([пп. "м" п. 7 ст. 7.1](#) Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон N 129-ФЗ), [ч. 5 ст. 5](#) Закона N 315-ФЗ). Сведения, содержащиеся в указанном реестре, также являются открытыми и общедоступными, за исключением сведений, доступ к которым ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации ([п. 2 ст. 7.1](#) Закона N 129-ФЗ), поэтому они могут быть получены любым лицом путем обращения к сайту в сети Интернет [www.fedresurs.ru](http://www.fedresurs.ru).

**Планирую проводить платные обучающие онлайн-курсы по дизайну интерьера, выдавать диплом с формулировкой: "ФИО успешно прошел курсу по дизайну интерьера...". Оказывать услуги я буду не лично, а с привлечение дизайнеров для вебинаров. Могу ли я использовать ИП для получения лицензии или нужна другая форма организации?**

Все зависит от того, какую образовательную программу вы собираетесь реализовывать. Если это дополнительное образование взрослых и детей или профессиональное обучение по профессиям рабочих и должностям служащих, то ИП подойдет. Если это профессиональное образование или дополнительное профессиональное образование - ИП не подойдет.

В соответствии со [ст. 16](#) Федерального закона "Об образовании в РФ", организации, осуществляющие образовательную деятельность, вправе применять электронное обучение, дистанционные образовательные технологии при реализации образовательных программ в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере образования. При реализации образовательных программ с применением электронного обучения, дистанционных образовательных технологий местом осуществления образовательной

деятельности является место нахождения организации, осуществляющей образовательную деятельность, или ее филиала независимо от места нахождения обучающихся. Лицензирование образовательных программ с применением электронного обучения, дистанционных образовательных технологий осуществляется в соответствии с [Положением](#) о лицензировании образовательной деятельности, но есть дополнительные требования.

При намерении соискателя лицензии реализовывать образовательные программы, указанные в настоящем [пункте](#), предъявляются лицензионные требования, установленные в [подпунктах "а"- "ж" п. 4](#) настоящего Положения, а также следующие требования:

- наличие условий для функционирования электронной информационно-образовательной среды, включающей в себя электронные информационные ресурсы, электронные образовательные ресурсы, совокупность информационных технологий, телекоммуникационных технологий и соответствующих технологических средств и обеспечивающей освоение обучающимися независимо от их местонахождения образовательных программ в полном объеме, в соответствии со [ст. 16](#) Федерального закона "Об образовании в РФ" - для образовательных программ с применением исключительно электронного обучения, дистанционных образовательных технологий. Таким образом, вам сначала нужно определиться с программами, которые вы собираетесь реализовывать. В любом случае нужно обращаться в свой региональный орган по надзору и контролю в сфере образования, где должна быть полная информация по процедуре лицензирования.

Лицензию вам получать нужно, поскольку дизайнеры, которые будут обучать, не могут быть просто дизайнерами (как нанятые для оформления дизайна заказчиком), поэтому вы будете их оформлять преподавателями.

### **Могу ли я продавать БАДы зарубежного производства через свой магазин косметики? Нужно ли получать аптечную лицензию ?**

В силу [постановления](#) Главного государственного санитарного врача РФ от 17.04.2003 N 50 "О введении в действие санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПиН 2.3.2.1290-03", розничная торговля БАД осуществляется через аптечные учреждения (аптеки, аптечные магазины, аптечные киоски и другие), специализированные магазины по продаже диетических продуктов, продовольственные магазины (специальные отделы, секции, киоски).

При размещении и устройстве помещений для реализации БАД следует руководствоваться требованиями действующих санитарных правил и других нормативных документов для аптечных учреждений и организаций торговли.

Реализуемые БАД должны соответствовать требованиям, установленным нормативной и технической документацией.

Розничная продажа БАД осуществляется только в потребительской упаковке. Поскольку в вашем случае речь идет о сети магазинов по продаже непродовольственных товаров - косметики, то торговля БАДами для вас ограничена.

Лицензию на фармацевтическую деятельность, если вы не соответствуете предъявляемым к соискателям требованиям, вам не выдадут.

В силу [постановления](#) Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 "О лицензировании фармацевтической деятельности", соискатель лицензии для осуществления фармацевтической деятельности должен соответствовать следующим лицензионным требованиям:

- наличие помещений и оборудования, принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании, необходимых для выполнения работ (услуг), которые составляют фармацевтическую деятельность, соответствующих установленным

требованиям (за исключением медицинских организаций и обособленных подразделений медицинских организаций);

- наличие у медицинской организации - соискателя лицензии на осуществление медицинской деятельности;
- наличие у руководителя организации (за исключением медицинских организаций), деятельность которого непосредственно связана с оптовой торговлей лекарственными средствами, их хранением, перевозкой и/или розничной торговлей лекарственными препаратами, их отпуском, хранением, перевозкой и изготовлением:
- для осуществления фармацевтической деятельности в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения - высшего фармацевтического образования и стажа работы по специальности не менее 3 лет либо среднего фармацевтического образования и стажа работы по специальности не менее 5 лет, сертификата специалиста;
- для осуществления фармацевтической деятельности в сфере обращения лекарственных средств для ветеринарного применения - высшего или среднего фармацевтического либо высшего или среднего ветеринарного образования, стажа работы по специальности не менее 3 лет, сертификата специалиста;
- наличие у индивидуального предпринимателя: для осуществления фармацевтической деятельности в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения - высшего фармацевтического образования и стажа работы по специальности не менее 3 лет или среднего фармацевтического образования и стажа работы по специальности не менее 5 лет, сертификата специалиста; для осуществления фармацевтической деятельности в сфере обращения лекарственных средств для ветеринарного применения - высшего или среднего фармацевтического либо высшего или среднего ветеринарного образования, сертификата специалиста.

В качестве варианта - вы можете договориться с аптекой (аптечным пунктом) о том, что приобретение БАДов будет осуществляться ими, а вы осуществляете фактическую доставку товара покупателю. Заказ товара организуется через вас. В вашем случае речь идет не об аптечной лицензии - ее как таковой не существует, а о лицензии на осуществление фармацевтической деятельности. Если вы ее получаете, то можете открыть аптеку, аптечный пункт или киоск и заниматься реализацией БАДов.

Но для ее получения необходимо соответствовать определенным требованиям.

**На нашем предприятии выдача средств индивидуальной защиты работникам осуществляется в соответствии с [Приказом](#) от 14 декабря 2010 г. N 1104н. По [п. 766](#) мы должны обеспечить всех специалистов подшлемниками под каску, данный вид СИЗ не подлежит сертификации (декларированию) по ТР ТС 019/2011 "О безопасности средств индивидуальной защиты". Можно ли выдавать работникам данный вид СИЗ, если на него не имеется сертификата (декларации)?**

Работодатель вправе выдавать работникам только СИЗ, соответствующие требованиям безопасности и прошедшие процедуру подтверждения соответствия согласно [Техническому регламенту](#), а также маркированные единым знаком обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза.

Одновременно сообщаем, что в настоящее время Минтрудом России проводится комплексная работа по актуализации [Типовых норм](#) бесплатной выдачи работникам СИЗ (далее - Типовые нормы), в том числе связанная с приведением наименований СИЗ в соответствие с требованиями [Технического регламента](#).

В настоящее время для средств, не подпадающих под действие [Технического регламента](#) (например, подшлемник), но включенных в Типовые нормы, работодатель вправе

закупать продукцию, прошедшую процедуру соответствия требованиям [Технического регламента](#) Таможенного союза "О безопасности продукции легкой промышленности", утвержденного [Решением](#) комиссии Таможенного союза от 9 декабря 2011 г. N 876.  
Правовое обоснование:

Согласно [п. 8](#) Приказа Минздравсоцразвития России от 01.06.2009 N 290н "Об утверждении Межотраслевых правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты" приобретение (в том числе по договору аренды) СИЗ, не имеющих декларации о соответствии и (или) сертификата соответствия либо имеющих декларацию о соответствии и (или) сертификат соответствия, срок действия которых истек, не допускаются.

Согласно [п. 5](#) Приказа Минздравсоцразвития России от 01.06.2009 N 290н "Об утверждении Межотраслевых правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты" предоставление работникам СИЗ, в том числе приобретенных работодателем во временное пользование по договору аренды, осуществляется в соответствии с [типовыми нормами](#) бесплатной выдачи специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, прошедших в установленном порядке сертификацию или декларирование соответствия, и на основании результатов проведения специальной оценки условий труда.

### **Какая положена специальная одежда, спецобувь для техников по инвентаризации строений и сооружений? Из какого документа это следует?**

При выдаче работникам специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты работодатель должен руководствоваться типовыми нормами, соответствующими его виду деятельности.

При отсутствии профессий и должностей в соответствующих типовых нормах работодатель выдает работникам СИЗ, предусмотренные типовыми нормами для работников сквозных профессий и должностей всех отраслей экономики, а при отсутствии профессий и должностей в этих типовых нормах - типовыми нормами для работников, профессии (должности) которых характерны для выполняемых работ.

Правовое обоснование:

В соответствии с [ч. 1 ст. 221](#) Трудового кодекса РФ на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением, работникам бесплатно выдаются прошедшие обязательную сертификацию или декларирование соответствия специальная одежда, специальная обувь и другие средства индивидуальной защиты, а также смывающие и (или) обезвреживающие средства в соответствии с [типовыми нормами](#), которые устанавливаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Согласно [п. 14](#) Межотраслевых правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты (утв. [Приказом](#) Минздравсоцразвития России от 01.06.2009 N 290н) при выдаче работникам СИЗ работодатель руководствуется типовыми нормами, соответствующими его виду деятельности.

При отсутствии профессий и должностей в соответствующих типовых нормах работодатель выдает работникам СИЗ, предусмотренные типовыми нормами для работников сквозных профессий и должностей всех отраслей экономики, а при отсутствии профессий и должностей в этих типовых нормах - типовыми нормами для работников, профессии (должности) которых характерны для выполняемых работ

Приказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 1 июня 2009 г. N 290н

"Об утверждении Межотраслевых правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты"

В соответствии с [пунктом 5.2.70](#) Положения о Министерстве здравоохранения и социального развития Российской Федерации, утвержденного [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. N 321 (Собрание законодательства Российской Федерации, 2004, N 28, ст. 2898; 2005, N 2, ст. 162; 2006, N 19, ст. 2080; 2008, N 11, ст. 1036; N 15, ст. 1555; N 23, ст. 2713; N 42, ст. 4825; N 46, ст. 5337; N 48, ст. 5618; 2009, N 2, ст. 244; N 3, ст. 378; N 6, ст. 738; N 12, ст. 1427), приказываю:

1. Утвердить Межотраслевые правила обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты согласно [приложению](#).

2. Признать утратившими силу:

[постановление](#) Минтруда России от 18 декабря 1998 г. N 51 "Об утверждении Правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты" (зарегистрировано в Минюсте России 5 февраля 1999 г., регистрационный N 1700);

[постановление](#) Минтруда России от 29 октября 1999 г. N 39 "О внесении изменений и дополнений в Правила обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты" (зарегистрировано в Минюсте России 23 ноября 1999 г., регистрационный N 1984);

[постановление](#) Минтруда России от 3 февраля 2004 г. N 7 "О внесении изменений и дополнений в Правила обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты" (зарегистрировано в Минюсте России 25 февраля 2004 г., регистрационный N 5583).

### **Нужно ли обеспечивать работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты, если по итогам специальной оценки условий труда был установлен 2 (допустимый) класс условий труда?**

Средства индивидуальной защиты выдаются не только лицам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, но и на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением в соответствии с типовыми нормами бесплатной выдачи СИЗ.

Правовое обоснование:

Согласно [статье 3](#) Федерального закона от 28.12.2013 N 426-ФЗ "О специальной оценке условий труда" (далее - Закон N 426-ФЗ) специальная оценка условий труда является единым комплексом последовательно осуществляемых мероприятий по идентификации вредных и (или) опасных факторов производственной среды и трудового процесса (далее также - вредные и (или) опасные производственные факторы) и оценке уровня их воздействия на работника с учетом отклонения их фактических значений от установленных уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти нормативов (гигиенических нормативов) условий труда и применения средств индивидуальной и коллективной защиты работников.

По результатам проведения специальной оценки условий труда устанавливаются классы (подклассы) условий труда на рабочих местах.

Согласно [ст. 14](#) Закона N 426-ФЗ условия труда по степени вредности и (или) опасности подразделяются на четыре класса - оптимальные, допустимые, вредные и опасные условия труда.

Оптимальными условиями труда (1 класс) являются условия труда, при которых воздействие на работника вредных и (или) опасных производственных факторов

отсутствует или уровни воздействия которых не превышают уровни, установленные нормативами (гигиеническими нормативами) условий труда и принятые в качестве безопасных для человека, и создаются предпосылки для поддержания высокого уровня работоспособности работника.

Допустимыми условиями труда (2 класс) являются условия труда, при которых на работника воздействуют вредные и (или) опасные производственные факторы, уровни воздействия которых не превышают уровни, установленные нормативами (гигиеническими нормативами) условий труда, а измененное функциональное состояние организма работника восстанавливается во время регламентированного отдыха или к началу следующего рабочего дня (смены).

Вредными условиями труда (3 класс) являются условия труда, при которых уровни воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов превышают уровни, установленные нормативами (гигиеническими нормативами) условий труда.

Опасными условиями труда (4 класс) являются условия труда, при которых на работника воздействуют вредные и (или) опасные производственные факторы, уровни воздействия которых в течение всего рабочего дня (смены) или его части способны создать угрозу жизни работника, а последствия воздействия данных факторов обуславливают высокий риск развития острого профессионального заболевания в период трудовой деятельности.

Согласно [ст. 221](#) ТК РФ на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением, работникам бесплатно выдаются прошедшие обязательную сертификацию или декларирование соответствия специальная одежда, специальная обувь и другие средства индивидуальной защиты, а также смывающие и (или) обезвреживающие средства в соответствии с типовыми нормами, которые устанавливаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Работодатель имеет право с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации или иного представительного органа работников и своего финансово-экономического положения устанавливать нормы бесплатной выдачи работникам специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, улучшающие по сравнению с типовыми нормами защиту работников от имеющихся на рабочих местах вредных и (или) опасных факторов, а также особых температурных условий или загрязнения.

Работодатель за счет своих средств обязан в соответствии с установленными нормами обеспечивать своевременную выдачу специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, а также их хранение, стирку, сушку, ремонт и замену.

### **Какими нормами выдачи СИЗ необходимо пользоваться при выдаче СИЗ кассиру, работающему в столовой?**

[Типовыми нормами](#) бесплатной выдачи специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты работникам сквозных профессий и должностей всех видов экономической деятельности, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением утв. [Приказом](#) Минтруда России от 09.12.2014 N 997н.

Правовое обоснование:

В соответствии со [ст. 221](#) Трудового кодекса РФ на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением, работникам бесплатно выдаются прошедшие обязательную сертификацию или декларирование соответствия специальная одежда, специальная обувь и другие средства индивидуальной защиты, а также смывающие и (или)

обезвреживающие средства в соответствии с типовыми нормами, которые устанавливаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Работодатель имеет право с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации или иного представительного органа работников и своего финансово-экономического положения устанавливать нормы бесплатной выдачи работникам специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, улучшающие по сравнению с типовыми нормами защиту работников от имеющихся на рабочих местах вредных и (или) опасных факторов, а также особых температурных условий или загрязнения.

Работодатель за счет своих средств обязан в соответствии с установленными нормами обеспечивать своевременную выдачу специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, а также их хранение, стирку, сушку, ремонт и замену.

Предоставление работникам СИЗ, в том числе приобретенных работодателем во временное пользование по договору аренды, осуществляется в соответствии с типовыми нормами бесплатной выдачи специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты (далее - типовые нормы), прошедших в установленном порядке сертификацию или декларирование соответствия, и на основании результатов проведения специальной оценки условий труда ([п. 5](#) Межотраслевых правил обеспечения работников специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты, утвержденных [Приказом](#) Минздравсоцразвития России от 01.06.2009 N 290н; далее - Межотраслевые правила).

Согласно [п. 14](#) Межотраслевых правил при выдаче работникам СИЗ работодатель руководствуется типовыми нормами, соответствующими его виду деятельности. При отсутствии профессий и должностей в соответствующих [типовых нормах](#) работодатель выдает работникам СИЗ, предусмотренные типовыми нормами для работников сквозных профессий и должностей всех отраслей экономики, а при отсутствии профессий и должностей в этих типовых нормах - типовыми нормами для работников, профессии (должности) которых характерны для выполняемых работ.

**Организация 1 предоставила Организации 2 денежный заем с процентами, под залог движимого имущества. Организация 2 приняла решение о добровольной ликвидации и назначила ликвидатора.**

**Может ли в настоящее время Организация 1 как залогодержатель обратиться в суд с иском об обращении взыскания на заложенное имущество?**

В соответствии с [п. 1 ст. 334](#) ГК РФ в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя). Из данной нормы следует, что обращение взыскания на заложенное имущество допускается в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства. На это прямо указывают также и положения [п. 1 ст. 348](#) ГК РФ.

При этом в силу [п. 4 ст. 61](#) и [пп. 4 п. 2 ст. 351](#) ГК РФ при добровольной ликвидации юридического лица залогодержатель-кредитор вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства, а при неудовлетворении этого требования - обратиться взыскание на предмет залога.

Согласно [п. 1 ст. 349](#) ГК РФ обращение взыскания на заложенное имущество осуществляется по решению суда, если соглашением залогодателя и залогодержателя не предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество. Реализация заложенного имущества, на которое взыскание обращено на основании решения суда, осуществляется путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном ГК РФ и процессуальным законодательством, если законом или соглашением между залогодержателем и залогодателем не установлено, что реализация предмета залога осуществляется в порядке, установленном абзацами вторым и третьим [пункта 2 статьи 350.1](#) ГК РФ ([п. 1 ст. 350](#) ГК РФ).

Законодательством не установлены какие-либо прямые запреты или ограничения на обращение взыскания на заложенное имущество в судебном порядке и на его реализацию в том случае, если организация-залогодатель находится в процессе добровольной ликвидации.

Вместе с тем следует иметь в виду, что в соответствии с [п. 5 ст. 63](#) ГК РФ выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной [ст. 64](#) ГК РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом со дня его утверждения. В свою очередь, из [п. 2 ст. 64](#) ГК РФ следует, что требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога. При этом к кредиторами первой очереди относятся граждане, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, и лица, которым юридическое лицо обязано выплатить компенсацию сверх возмещения вреда, причиненного вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства, нарушения требований безопасности при строительстве объекта капитального строительства, требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения, а ко второй очереди - лица, работающие или работавшие по трудовому договору, в части выплаты им выходных пособий и оплаты труда и авторы результатов интеллектуальной деятельности в части выплаты им вознаграждений ([п. 1 ст. 64](#) ГК РФ).

Из содержания и смысла приведенных норм следует, во-первых, то, что залогодержатели имущества ликвидируемого юридического лица могут получить выплату денежных сумм по обязательству, обеспеченному залогом, только после утверждения промежуточного ликвидационного баланса, а во-вторых, то, что средства, вырученные от продажи предмета залога, передаются залогодержателю в полном объеме только в тех случаях, если в промежуточном ликвидационном балансе отсутствуют учтенные требования кредиторов первой и второй очередей, возникшие до даты заключения договора залога. Кроме того, из [п. 4 ст. 63](#) ГК РФ следует, что продажу имущества ликвидируемого должника при недостаточности у последнего денежных средств для расчетов с кредиторами осуществляет ликвидационная комиссия. При этом для продажи имущества, стоимость которого составляет менее 100 000 рублей, даже не требуется проведения публичных торгов.

В связи с этим суды приходят к выводу о том, что нормы [ст.ст. 63-64](#) ГК РФ являются специальными по отношению к общим нормам об обращении взыскания на заложенное имущество. Это означает, что при ликвидации организации-должника, выступающей в качестве залогодателя, расчеты с кредитором-залогодержателем и реализация заложенного имущества должны производиться в соответствии с положениями [ст.ст. 63-64](#) ГК РФ, а не в соответствии с общими положениями о залоге. Поэтому данные суды отказывают в рассмотрении иска об обращении взыскания на заложенное имущество

ликвидируемого должника (смотрите, например, [постановление](#) ФАС Западно-Сибирского округа от 26.12.2006 N Ф04-8486/2006(29540-А46-17)).

Данная позиция не лишена правовой логики, поскольку в противном случае теряло бы смысл установление очередности удовлетворения требований кредиторов при добровольной ликвидации юридического лица, так как обращение взыскания на заложенное имущество в общем порядке, без учета такой очередности, может привести к тому, что требования кредитора, обеспеченные залогом, будут удовлетворены прежде требований кредиторов первой и второй очереди, возникших до заключения договора о залоге. Указанное же обстоятельство, в свою очередь, давало бы возможность для злоупотреблений со стороны ликвидируемого юридического лица, желающего избежать выплат кредиторам двух первых очередей.

О том, что удовлетворение требований кредиторов ликвидируемого юридического лица может производиться лишь в порядке, установленном [ст.ст. 63-64](#) ГК РФ, свидетельствуют и положения [п. 6 ч. 1 ст. 47](#) Федерального закона от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве", согласно которым при ликвидации должника-организации исполнительное производство в отношении этой организации оканчивается, а исполнительные документы направляются в ликвидационную комиссию (ликвидатору). В то же время необходимо учитывать, что, в отличие от законодательства о банкротстве, которое при введении в отношении должника процедур банкротства запрещает удовлетворять требования его кредиторов, в том числе и обеспеченные залогом, в ином порядке, нежели тот, который предусмотрен законодательством о банкротстве ([п. 1 ст. 63](#), [п. 1 ст. 81](#), [п. 1 ст. 126](#) Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"), ГК РФ не содержит прямых положений о том, что нахождение юридического лица в процедуре добровольной ликвидации запрещает предъявлять к нему требования и производить с него взыскания в ином порядке, нежели предусмотренный [ст. 63](#) и [ст. 64](#) ГК РФ.

Поэтому в судебной практике встречается позиция, согласно которой предусмотренное [п. 3 ст. 63](#) ГК РФ право ликвидируемого лица продать с публичных торгов принадлежащее ему имущество в целях удовлетворения требований кредитора не может изменить порядок обращения взыскания на предмет залога, определенный законом или договором (смотрите, например, [постановление](#) Президиума ВАС РФ от 11.02.2014 N 10751/13). Суды, в частности, считают не соответствующей закону реализацию предмета залога, на который залогодержателем было обращено взыскание, в процессе добровольной ликвидации залогодателя-должника в соответствии с [п. 3 ст. 63](#) ГК РФ (смотрите, например, [постановление](#) ФАС Поволжского округа от 05.07.2013 N Ф06-5010/13).

Также существуют и судебные акты, в которых прямо признаются правомерными наложение ареста на имущество, являющееся предметом залога, в период добровольной ликвидации юридического лица и обращение взыскания на такое имущество в порядке, установленном общими положениями о залоге (смотрите, например, [решение](#) Арбитражного суда Волгоградской области от 17.03.2014 по делу N А12-33089/2013, [апелляционное определение](#) СК по гражданским делам Верховного Суда Республики Калмыкия от 11.09.2014 по делу N 33-639/2014).

Однако встречаются и иные судебные постановления, согласно которым реализация заложенного имущества в порядке, установленном [ст. 63](#) ГК РФ (а не общими положениями о залоге), и удовлетворение требований кредитора, которые обеспечивались залогом этого имущества, в порядке, предусмотренном [ст. 64](#) ГК РФ, признается основанием для прекращения залога на указанное имущество (смотрите, например, [постановление](#) Арбитражного суда Северо-Западного округа от 05.09.2014 N Ф07-6395/14).

Вышеизложенное свидетельствует о том, что в отсутствие прямого законодательного регулирования вопроса о соотношении положений [ст.ст. 63-64](#) ГК РФ и

общих правил об обращении взыскания на заложенное имущество, принадлежащее ликвидируемой организации, нет единства по данному вопросу и в судебной практике. В связи с этим, учитывая риск отказа кредитор-залогодержателю в удовлетворении иска об обращении взыскания на заложенное имущество ликвидируемого должника-залогодателя, ему рекомендуется помимо подачи этого иска в суд заявить ликвидатору (ликвидационной комиссии) должника требование, обеспеченное залогом, в соответствии с [п. 1 ст. 63 ГК РФ\\*\(1\)](#).

В заключение отметим, что согласно правовой позиции Президиума ВАС РФ, изложенной в [постановлении](#) от 13.10.2011 N 7075/11, установленный [ГК РФ](#) порядок ликвидации юридического лица не может считаться соблюденным в ситуации, когда ликвидатору было доподлинно известно о наличии неисполненных обязательств перед кредитором, потребовавшим оплаты долга, в том числе путем инициирования судебного процесса о взыскании задолженности, при этом ликвидатор внес в ликвидационные балансы заведомо недостоверные сведения - составил балансы без учета указанных обязательств ликвидируемого лица и не произвел по ним расчета. При таких обстоятельствах суд может признать запись в ЕГРЮЛ о регистрации прекращения деятельности юридического лица в связи с ликвидацией недействительной и обязать налоговый орган аннулировать данную запись в ЕГРЮЛ (постановления Президиума ВАС РФ от [05.03.2013 N 14449/12](#), от [15.01.2013 N 11925/12](#)).

С 30 марта 2015 года законодательно установлена дополнительная гарантия прав кредиторов ликвидируемого юридического лица. В случае поступления в регистрирующий орган из суда (арбитражного суда) судебного акта о принятии к производству искового заявления к ликвидируемому лицу, государственная регистрация ликвидации не осуществляется до завершения производства по делу (до момента поступления в регистрирующий орган решения или иного судебного акта, которым завершается производство по делу) ([п. 5 ст. 20](#) Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

### **В случае несвоевременной уплаты авансовых платежей за электроснабжение должна ли начисляться неустойка, установленная законом об электроэнергетике. Можно ли начислять неустойку на авансовые платежи?**

Законодательство не исключает возможности начисления неустойки за просрочку авансовых платежей.

Обоснование вывода:

В соответствии с [п. 1 ст. 539 ГК РФ](#) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Согласно [ст. 544 ГК РФ](#) оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством РФ [основными положениями](#) функционирования розничных рынков в

той части, в которой [ГК РФ](#) допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения ([п. 4 ст. 37](#) Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике", далее - Закон об электроэнергетике). В соответствии с [п. 82](#) Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии (утверждены [постановлением](#) Правительства РФ от 04.05.2012 N 442, далее - Основные положения) потребители (покупатели), приобретающие электрическую энергию у гарантирующего поставщика (кроме лиц, указанных в [п. 81](#) того же документа), оплачивают электрическую энергию (мощность) (далее также - электроэнергия) гарантирующему поставщику в следующем порядке, кроме случаев, когда более поздние сроки установлены соглашением с гарантирующим поставщиком:

- 30% стоимости электроэнергии в подлежащем оплате объеме покупки в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до 10-го числа этого месяца;
- 40% стоимости электроэнергии в подлежащем оплате объеме покупки в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до 25-го числа этого месяца;
- стоимость объема покупки электроэнергии в месяце, за который осуществляется оплата, за вычетом средств, внесенных потребителем (покупателем) в качестве оплаты электроэнергии в течение этого месяца, оплачивается до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если размер предварительной оплаты превысит стоимость объема покупки электроэнергии в месяце, за который осуществляется оплата, излишне уплаченная сумма засчитывается в счет платежа за месяц, следующий за месяцем, в котором была осуществлена такая оплата.

Поскольку эта норма предусматривает внесение платежей до 10-го числа расчетного месяца и до 25-го числа того же месяца не за фактически потребленное количество электроэнергии, данные платежи по существу являются авансовыми.

В соответствии с [абзацем восьмым п. 2 ст. 37](#) Федеральный закон от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" потребитель или покупатель электрической энергии, несвоевременно и (или) не полностью оплатившие электрическую энергию гарантирующему поставщику, обязаны уплатить ему пени в размере 1/130 [ставки рефинансирования](#) Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки начиная со следующего дня после дня наступления установленного срока оплаты по день фактической оплаты.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения ([п. 1 ст. 330](#) ГК РФ).

Рассматривая вопрос о возможности начисления пени на промежуточные (авансовые) платежи, Верховный суд РФ пришел к выводу, что положениями [Гражданского кодекса](#) Российской Федерации и законодательством в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии не ограничено право исполнителей начислять неустойку за нарушение сроков промежуточных платежей ([определение](#) СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 15.08.2016 N 305-ЭС16-4576). Таким образом, если стороны согласовали условие о начислении неустойки, в том числе на промежуточные платежи, у суда не имеется оснований для неприменения этого условия договора ([п. 16](#) Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2016) (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 19 октября 2016 г.)

## Может ли проводить аттестацию работников индивидуальный предприниматель?

Да, индивидуальный предприниматель вправе проводить аттестацию своих работников. Только порядок ее проведения необходимо закрепить в локальном нормативном акте.

Обоснование. Трудовой кодекс, как и иные нормативно-правовые акты, не запрещает индивидуальным предпринимателям проводить аттестацию. Главное условие - наличие локального нормативного акта, устанавливающего порядок аттестации и не противоречащего действующему законодательству ([ч. 2 ст. 81](#) ТК РФ).

При разработке локального акта индивидуальный предприниматель вправе воспользоваться в качестве рекомендательного документа [Положением](#).

Отметим, что в силу [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, положение об оплате труда, положение о премировании, график сменности и др.). При этом для регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними работодатель должен включить в трудовые договоры 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 "О типовой форме трудового договора, заключаемого между работником и работодателем - субъектом малого предпринимательства, который относится к микропредприятиям".

Отметим, что к микропредприятиям можно отнести предпринимателей:

- среднесписочная численность работников которых за предшествующий календарный год составила до 15 человек;
- доход которых от предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год не превышает 120 млн. руб.

Соответственно для индивидуальных предпринимателей - микропредприятий не обязательно разрабатывать локальный акт, достаточно прописать условия и порядок аттестации в трудовом договоре. Однако, полагаем, если включить все это в трудовой договор, он окажется трудным для восприятия. Поэтому мы все-таки рекомендуем закрепить правила аттестации в локальном нормативном акте.

Статья 309.2. 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.

### **Можно ли первичные учетные документы, оформленные на бумажном носителе, исправить путем их замены?**

Нет, нельзя.

Обоснование. Согласно [ч. 5 ст. 9](#) Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" первичный учетный документ составляется на бумажном носителе и (или) в виде электронного документа, подписанного электронной подписью. На основании [ч. 7](#) указанной статьи в первичном учетном документе допускаются исправления, если только иное не установлено федеральными законами или нормативными правовыми актами органов государственного регулирования бухгалтерского учета. Иное, в частности, касается кассовых документов (это приходные и расходные кассовые ордера - формы по ОКУД [0310001](#) и [0310002](#) соответственно) - в них вносить исправления вообще нельзя ([п. 16](#) Положения по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации\*(1), [п. 4.7](#) Указания ЦБ РФ от 11.03.2014 N 3210-У\*(2)).

[Федеральным законом](#) N 402-ФЗ предусмотрено, что исправление в первичном учетном документе должно содержать:

- дату исправления;
- подписи лиц, составивших документ, в котором произведено исправление, с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

Аналогичное требование прописано в [Положении](#) по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации: в первичные учетные документы исправления могут вноситься лишь по согласованию с лицами, составившими и подписавшими данные документы, что должно быть подтверждено подписями тех же лиц, с указанием даты внесения исправлений.

Первичные учетные документы, исправленные с нарушением изложенных требований, не относятся к категории достоверных доказательств (постановления АС ПО от 08.02.2016 N Ф06-24582/2015 по делу N А57-18923/2014, ФАС ДВО от [07.10.2013 N Ф03-4752/2013](#) по делу N А59-5752/2012).

Таким образом, требования к оформлению исправления в первичном учетном документе установлены [Федеральным законом](#) N 402-ФЗ и этим нормативным актом не предусмотрена замена ранее принятого к бухучету первичного учетного документа новым документом в случае обнаружения ошибок в первичном учетном документе, что подчеркнул Минфин в [Письме](#) от 23.10.2017 N 03-03-10/69280.

### **Вправе ли работодатель - индивидуальный предприниматель заключить срочный трудовой договор на основании договора аренды помещения? Предприятие - кафе-столовая, оборудование также находится в аренде.**

Любой работодатель (в том числе индивидуальный предприниматель) вправе заключить с работником срочный трудовой договор только по какому-либо из оснований (приведены в правовом обосновании), установленных [статьей 59](#) ТК РФ. Если ни одного из оснований, установленных статьей 59 ТК РФ, не подходит, то заключить с работником срочный трудовой договор работодатель не вправе.

Правовое обоснование:

Согласно [ч. 1 ст. 58](#) ТК РФ трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;

2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен [ТК РФ](#) и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, а именно в случаях, предусмотренных [частью первой статьи 59 ТК РФ](#). В случаях, предусмотренных [частью второй статьи 59 ТК РФ](#), срочный трудовой договор может заключаться по соглашению сторон трудового договора без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения ([ч. 2 ст. 58 ТК РФ](#)).

В соответствии со [ст. 59 ТК РФ](#) срочный трудовой договор заключается:

- на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, за которым в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором сохраняется место работы;
  - на время выполнения временных (до двух месяцев) работ;
  - для выполнения сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода (сезона);
  - с лицами, направляемыми на работу за границу;
  - для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности работодателя (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также работ, связанных с заведомо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;
  - с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период или для выполнения заведомо определенной работы;
  - с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее завершение не может быть определено конкретной датой;
  - для выполнения работ, непосредственно связанных с практикой, профессиональным обучением или дополнительным профессиональным образованием в форме стажировки;
  - в случаях избрания на определенный срок в состав выборного органа или на выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избираемых органов или должностных лиц в органах государственной власти и органах местного самоуправления, в политических партиях и других общественных объединениях;
  - с лицами, направленными органами службы занятости населения на работы временного характера и общественные работы;
  - с гражданами, направленными для прохождения альтернативной гражданской службы; в других случаях, предусмотренных [ТК РФ](#) или иными федеральными законами.
- По соглашению сторон срочный трудовой договор может заключаться:
- с лицами, поступающими на работу к работодателям - субъектам малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей), численность работников которых не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания - 20 человек);
  - с поступающими на работу пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, разрешена работа исключительно временного характера;
  - с лицами, поступающими на работу в организации, расположенные в [районах](#) Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, если это связано с переездом к месту работы;
  - для проведения неотложных работ по предотвращению катастроф, аварий, несчастных случаев, эпидемий, эпизоотий, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;

- с лицами, избранными по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном [трудовым законодательством](#) и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;
- с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений, в соответствии с [перечнями](#) работ, профессий, должностей этих работников, утверждаемыми Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;
- с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций, независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности;
- с лицами, получающими образование по очной форме обучения;
- с членами экипажей морских судов, судов внутреннего плавания и судов смешанного (река - море) плавания, зарегистрированных в Российском международном реестре судов;
- с лицами, поступающими на работу по совместительству;
- в других случаях, предусмотренных [ТК](#) РФ или иными федеральными законами.

### **Подотчетное лицо в марте приобрело товар, а документы по его оплате представило в апреле. Могут ли такие документы быть приняты через месяц после приобретения товара?**

Денежные средства выдаются подотчетным лицам в том числе на осуществление хозяйственных расходов, связанных с ведением учреждением деятельности.

Порядок выдачи денежных средств под отчет должен быть установлен в учетной политике учреждения в соответствии с требованиями [Указания](#) ЦБ РФ N 3210-У\*(1) и [Инструкции](#) N 157н\*(2).

Наличные денежные средства выдаются подотчетному лицу в силу [п. 6.3](#) Указания ЦБ РФ N 3210-У, [п. 213](#) Инструкции N 157н согласно его письменному заявлению, содержащему следующие записи:

- назначение денежных средств;
- расчет (обоснование) их размера;
- срок, на который выдаются под отчет наличные деньги;
- подпись руководителя;
- дату.

В случае, когда под отчет выдаются денежные документы, указываются их сумма и цель выдачи.

Подотчетное лицо обязано в срок, не превышающий трех рабочих дней после дня истечения срока, на который выданы наличные деньги под отчет, или со дня выхода на работу, предъявить главному бухгалтеру или бухгалтеру (при их отсутствии - руководителю) [авансовый отчет](#) с прилагаемыми подтверждающими документами. Проверка авансового отчета, его утверждение руководителем и окончательный расчет по авансовому отчету осуществляются в срок, установленный руководителем.

Обращаем ваше внимание, что выдача наличных денежных средств под отчет разрешена:

- при отсутствии за подотчетным лицом задолженности по денежным средствам, по которым наступил срок представления авансового отчета ([п. 214](#) Инструкции N 157н);
- при условии полного погашения подотчетным лицом задолженности по ранее полученной им под отчет сумме наличных денег ([п. 6.3](#) Указания ЦБ РФ N 3210-У).

Таким образом, установлен предельный срок представления авансового отчета по выданным под отчет денежным средствам - в течение трех дней по окончании срока, на который выдавались денежные средства. Этот срок указывается в заявлении работника и визируется руководителем учреждения.

[Авансовый отчет](#) составляет сам работник. К отчету прилагаются документы, подтверждающие произведенные сотрудником расходы. Исходя из вышеизложенного, на законодательном уровне не установлено, в течение какого периода времени представляются документы, подтверждающие совершенные подотчетным лицом расходы.

При этом подотчетное лицо обязано соблюдать сроки подачи авансового отчета. Также в случае, когда работник израсходовал личные денежные средства, работодатель возмещает его расходы на основании представленного им авансового отчета с приложением подтверждающих документов. Выплата производится после утверждения руководителем учреждения авансового отчета.

## **В течение, какого времени после начала работы организация должна провести СОУТ?**

Если Вы имеете в виду вновь созданную организацию, то специальную оценку условий труда в ней необходимо провести в течение двенадцати месяцев со дня введения в эксплуатацию новых рабочих мест.

Правовое обоснование:

Согласно [ч. 1 ст. 17](#) Федерального закона от 28.12.2013 N 426-ФЗ "О специальной оценке условий труда" внеплановая специальная оценка условий труда должна проводиться в следующих случаях:

- 1) ввод в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест;
- 2) получение работодателем предписания государственного инспектора труда о проведении внеплановой специальной оценки условий труда в связи с выявленными в ходе проведения федерального государственного надзора за соблюдением [трудового законодательства](#) и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, нарушениями требований вышеуказанного [426-ФЗ](#) или государственных нормативных требований охраны труда, содержащихся в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации;
- 3) изменение технологического процесса, замена производственного оборудования, которые способны оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;
- 4) изменение состава применяемых материалов и (или) сырья, способных оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;
- 5) изменение применяемых средств индивидуальной и коллективной защиты, способное оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;
- 6) произошедший на рабочем месте несчастный случай на производстве (за исключением несчастного случая на производстве, произошедшего по вине третьих лиц) или выявленное профессиональное заболевание, причинами которых явилось воздействие на работника вредных и (или) опасных производственных факторов;
- 7) наличие мотивированных предложений выборных органов первичных профсоюзных организаций или иного представительного органа работников о проведении внеплановой специальной оценки условий труда.

2. Внеплановая специальная оценка условий труда проводится на соответствующих рабочих местах в течение двенадцати месяцев со дня наступления случаев, указанных в [пунктах 1 и 3 части 1 статьи 17](#) вышеуказанного 426-ФЗ, и в течение шести месяцев со дня наступления случаев, указанных в [пунктах 2, 4-7 части 1 статьи 17](#) вышеуказанного 426-ФЗ.

## Какой порядок получения разрешения на строительство?

Разрешение на строительство представляет собой документ, который подтверждает соответствие проектной документации установленным требованиям, а также допустимость размещения объекта капитального строительства на земельном участке в соответствии с разрешенным использованием такого земельного участка и ограничениями, установленными в соответствии с земельным и иным законодательством РФ.

Разрешение на строительство дает застройщику право осуществлять строительство и реконструкцию объекта капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных Градостроительным [кодексом](#) РФ (далее - ГрК РФ). Нормативные правовые акты предусматривают для получения этого документа определенную процедуру и правила.

Заявление на выдачу разрешения на строительство может быть подано застройщиком как в отношении всего цикла работ, так и в отношении отдельных видов строительства или реконструкции ([ч. 12 ст. 51](#) ГрК РФ).

По общему правилу разрешение на строительство выдается органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка ([ч. 4 ст. 51](#) ГрК РФ). В предусмотренных законом случаях орган, уполномоченный на выдачу разрешения, определяется в зависимости от статуса земельного участка или объекта строительства ([ч. 5 - 6 ст. 51](#) ГрК РФ, [ч. 2 ст. 26.3](#) Федерального закона от 06.10.1999 N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ").

Из [ст. 2](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг" (далее - Закон N 210-ФЗ) следует, что выдача разрешений на строительство представляет собой государственную услугу, которая согласно [ч. 1 ст. 12](#) данного Закона предоставляется в соответствии с административным регламентом. Указанный документ содержит описание, правила оказания услуги, формы необходимых документов и утверждается органом, предоставляющим соответствующую услугу ([ст. 13](#) Закона N 210-ФЗ).

Помимо непосредственного обращения в орган, выдающий разрешения на строительство, [ч. 6.1 ст. 51](#) ГрК РФ допускает возможность оформления разрешения через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг (далее - МФЦ).

Для получения разрешения застройщик прилагает к заявлению следующие документы:

- правоустанавливающие документы на земельный участок ([п. 1 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);
- соглашение о передаче полномочий государственного (муниципального) заказчика, заключенное при осуществлении бюджетных инвестиций, при наличии такового ([п. 1.1 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);
- градостроительный план земельного участка, выданный не ранее чем за три года до дня представления заявления на получение разрешения на строительство, или, в случае выдачи разрешения на строительство линейного объекта, реквизиты проекта планировки территории и проекта межевания территории ([п. 2 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);
- материалы, содержащиеся в проектной документации (пояснительная записка; схема планировочной организации земельного участка, выполненная в соответствии с информацией, указанной в градостроительном плане земельного участка, с обозначением места размещения объекта капитального строительства, подъездов и проходов к нему, границ зон действия публичных сервитутов, объектов археологического наследия; схема планировочной организации земельного участка, подтверждающая расположение линейного объекта в пределах красных линий, утвержденных в составе документации по планировке территории применительно к линейным объектам; архитектурные решения; сведения об инженерном оборудовании, сводный план сетей инженерно-технического

обеспечения с обозначением мест подключения (технологического присоединения) проектируемого объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения; проект организации строительства объекта капитального строительства; проект организации работ по сносу или демонтажу объектов капитального строительства, их частей; перечень мероприятий по обеспечению доступа инвалидов к объектам здравоохранения, образования, культуры, отдыха, спорта и иным объектам социально-культурного и коммунально-бытового назначения, объектам транспорта, торговли, общественного питания, объектам делового, административного, финансового, религиозного назначения, объектам жилищного фонда в случае строительства, реконструкции указанных объектов при условии, что экспертиза проектной документации указанных объектов не проводилась в соответствии со [ст. 49](#) ГрК РФ) ([п. 3 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- положительное заключение экспертизы проектной документации объекта капитального строительства (применительно к отдельным этапам строительства в случае, предусмотренном [ч. 12.1 ст. 48](#) ГрК РФ), если такая проектная документация подлежит экспертизе в соответствии со [ст. 49](#) ГрК РФ, положительное заключение государственной экспертизы проектной документации в случаях, предусмотренных [ч. 3.4 ст. 49](#) ГрК РФ, положительное заключение государственной экологической экспертизы проектной документации в случаях, предусмотренных [ч. 6 ст. 49](#) ГрК РФ ([п. 4 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- заключение, предусмотренное [ч. 3.5 ст. 49](#) ГрК РФ, в случае использования модифицированной проектной документации ([п. 4.1 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- разрешение на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции, если застройщику было предоставлено такое разрешение в соответствии со [ст. 40](#) ГрК РФ ([п. 5 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- согласие всех правообладателей объекта капитального строительства в случае его реконструкции, за исключением случаев, когда в результате такой реконструкции произойдет уменьшение размера общего имущества в многоквартирном доме ([п. 6 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- соглашение о проведении реконструкции объекта недвижимости, определяющее в т.ч. условия и порядок возмещения ущерба, причиненного указанному объекту при осуществлении реконструкции государственным (муниципальным) заказчиком ([п. 6.1 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- копия свидетельства об аккредитации юридического лица, выдавшего положительное заключение негосударственной экспертизы проектной документации, в случае, если представлено заключение негосударственной экспертизы проектной документации ([п. 7 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ);

- документы, предусмотренные законодательством Российской Федерации об объектах культурного наследия, в случае, если при проведении работ по сохранению объекта культурного наследия затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности такого объекта ([п. 8 ч. 7 ст. 51](#) ГрК РФ).

Для строительства объекта индивидуального жилищного строительства пакет документов значительно меньше и включает:

- правоустанавливающие документы на земельный участок ([п. 1 ч. 9 ст. 51](#) ГрК РФ);

- градостроительный план земельного участка, выданный не ранее чем за три года до дня представления заявления на получение разрешения на строительство ([п. 2 ч. 9 ст. 51](#) ГрК РФ);

- схему планировочной организации земельного участка с обозначением места размещения объекта индивидуального жилищного строительства ([п. 3 ч. 9 ст. 51](#) ГрК РФ);

- описание внешнего облика объекта индивидуального жилищного строительства в предусмотренных законом случаях ([п. 4 ч. 9 ст. 51](#) ГрК РФ).

Рассмотрение документов на выдачу разрешения осуществляется в течение семи рабочих дней со дня их получения ([ч. 11 ст. 51](#) ГрК РФ).

## Как должна выглядеть бухгалтерская справка, на основании которой делаются записи в бухгалтерском учете?

В данном случае бухгалтерская справка выступает в качестве документа, подтверждающего возникновение факта хозяйственной жизни, поэтому она должна быть оформлена с соблюдением требований, предъявляемых к первичным учетным документам.

Обоснование. Бухгалтерский учет представляет собой формирование документированной систематизированной информации об объектах, предусмотренных [Федеральным законом](#) от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете", в соответствии с требованиями, установленными этим же законом, и составление на ее основе бухгалтерской (финансовой) отчетности. Объектами бухгалтерского учета экономического субъекта являются:

- факты хозяйственной жизни;
- активы;
- обязательства;
- источники финансирования деятельности экономического субъекта;
- доходы;
- расходы;
- иные объекты в случае, если это установлено федеральными стандартами.

Под фактом хозяйственной жизни понимаются сделка, событие, операция, которые оказывают или способны оказать влияние на финансовое положение экономического субъекта, финансовый результат его деятельности и (или) движение денежных средств. При этом каждый такой факт должен быть оформлен первичным учетным документом, данные из которого подлежат своевременной регистрации и накоплению в регистрах бухгалтерского учета.

В качестве упомянутого документа при определенных обстоятельствах может выступить бухгалтерская справка.

На то, что бухгалтерская справка вполне может быть первичным учетным документом, указано среди прочего в [Информации](#) Минфина РФ N ПЗ-11/2013 "Организация и осуществление экономическим субъектом внутреннего контроля совершаемых фактов хозяйственной жизни, ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской (финансовой) отчетности". Этот документ содержит рекомендации по организации и осуществлению экономическим субъектом внутреннего контроля совершаемых фактов хозяйственной жизни. Организация и осуществление такого контроля - обязанность экономического субъекта в силу [ч. 1 ст. 19](#) Федерального закона N 402-ФЗ. Здесь сказано, что одной из процедур внутреннего контроля (представляют собой действия, направленные на минимизацию рисков, влияющих на достижение целей экономического субъекта) является документальное оформление.

8.1. Экономический субъект может применять следующие процедуры внутреннего контроля:

а) документальное оформление (например, осуществление записей в регистрах бухгалтерского учета на основе первичных учетных документов, в том числе бухгалтерских справок; включение в бухгалтерскую (финансовую) отчетность существенных оценочных значений исключительно на основе расчетов)...

Согласно [п. 4, 5 ст. 9](#) Федерального закона N 402-ФЗ первичные учетные документы составляются на бумажном носителе и (или) в виде электронного документа, подписанного электронной подписью, по форме, определяемой руководителем экономического субъекта по представлению должностного лица, на которое возложено ведение бухгалтерского учета. При этом из [ч. 2](#) указанной статьи следует, что форму первичного учетного документа нужно разработать таким образом, чтобы при его составлении в него попали следующие реквизиты:  
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 вышеупомянутых лиц, с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

### **ИП принадлежит база отдыха, общая площадь корпусов для размещения гостей превышает 500 кв. м. То есть ИП не вправе перейти на уплату ЕНВД? Какие налоги надо будет уплачивать предпринимателю?**

В данном случае у ИП есть выбор между упрощенной и традиционной системой налогообложения.

Обоснование. В описанной ситуации ИП может претендовать на применение УСНО в соответствии с гл. 26.2 НК РФ при условии, что средняя численность наемных работников ИП не превышает 100 человек (пп. 15 п. 3 ст. 346.12 НК РФ), размер годовой выручки ИП и остаточная стоимость его ОС не достигают 150 млн. руб. (п. 4 ст. 346.13 НК РФ). О переходе на УСНО обязательно нужно уведомить налоговый орган по месту жительства ИП до 31 декабря (применение спецрежима является добровольным). В случае перехода на УСНО предприниматель будет уплачивать:

- 1) единый налог в связи с применением УСНО по ставке 6% с доходов или 15% с разницы между доходами и расходами в зависимости от того, какой объект налогообложения выбран и в каком регионе зарегистрирован ИП (возможно применение пониженных ставок);
- 2) налог и взносы с ФОТ: НДФЛ по ставке 13% (п. 1 ст. 224 НК РФ), страховые взносы - совокупная ставка 30% (ст. 426 НК РФ), взносы "на травматизм" - ставка взноса зависит от присвоенного деятельности ИП класса риска (подробнее см. Закон N 125-ФЗ\*(1));
- 3) фиксированные страховые взносы (ИП платит за себя): размер определяется в соответствии со ст. 430 НК РФ - зависит от уровня дохода;
- 4) транспортный и земельный налоги: в общем порядке при наличии объектов налогообложения (гл. 28, 31 НК РФ).

При применении УСНО не уплачиваются:

- НДФЛ (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, за исключением налога, уплачиваемого с доходов в виде дивидендов, а также с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным п. 2, 5 ст. 224 НК РФ);
- налог на имущество физических лиц (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, кроме объектов обложения налогом на имущество физических лиц, включенных в перечень, определяемый в соответствии с п. 7 ст. 378.2 НК РФ);
- НДС (за исключением налога, подлежащего уплате при ввозе товаров на территорию РФ и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога, уплачиваемого с операций при совместной деятельности в соответствии со ст. 174.1 НК РФ).

Если по каким-либо причинам ИП не будет применять УСНО, то с полученных доходов (уменьшенных на профессиональные вычеты) предприниматель будет уплачивать НДФЛ согласно гл. 23 НК РФ по ставке 13%, а также все перечисленные выше налоги и сборы (конечно, кроме единого налога при применении УСНО), а именно:

- НДС;
- НДФЛ и страховые взносы с ФОТ;

- фиксированные страховые взносы за себя;
  - транспортный и земельный налоги, налог на имущество (при наличии объектов налогообложения).
- ответственного (ответственных) за оформление свершившегося события;  
подписи вышеупомянутых лиц, с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

### **Индивидуальный предприниматель планирует заняться изготовлением мясных полуфабрикатов. С нового года предприниматель планирует перейти на применение ПСН. Возможно ли применять ПСН в отношении деятельности по изготовлению мясных полуфабрикатов?**

К деятельности по изготовлению мясных полуфабрикатов ПСН применяться не может, что соответствует позиции официальных органов по данному вопросу.  
Обоснование: В соответствии с [пунктом 1 статьи 346.43](#) НК РФ патентная система налогообложения устанавливается НК РФ, вводится в действие в соответствии с НК РФ, законами субъектов РФ и применяется на территориях указанных субъектов РФ.

На основании [пункта 1 статьи 346.44](#) НК РФ налогоплательщиками признаются индивидуальные предприниматели, перешедшие на патентную систему налогообложения в порядке, установленном [главой 26.5](#) НК РФ. В силу [статьи 346.47](#) НК РФ объектом налогообложения признается потенциально возможный к получению годовой доход индивидуального предпринимателя по соответствующему виду предпринимательской деятельности, установленный законом субъекта РФ.

В [пункте 5](#) ТР ТС 034/2013. Технического регламента Таможенного союза "О безопасности мяса и мясной продукции", утвержденного [Решением](#) Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 N 68, установлено, что "мясной полуфабрикат" - мясная продукция, массовая доля мясных ингредиентов которой составляет более 60%, которая изготовлена из мяса на кости или бескостного мяса в виде кусков или фарша, с добавлением или без добавления немясных ингредиентов, предназначена для реализации в розничной торговле и требует перед употреблением тепловой обработки до кулинарной готовности. Перечень видов предпринимательской деятельности, в отношении которых применяется патентная система налогообложения, установлен в [пункте 2 статьи 346.43](#) НК РФ. Обращаем внимание, что в данный перечень не вошла деятельность по изготовлению мясных полуфабрикатов.

Рассмотрим позицию официальных органов по данному вопросу.  
Так в [письме](#) Минфина России от 17.10.2014 N 03-11-11/52537 указывается, что индивидуальный предприниматель применять патентную систему налогообложения в отношении изготовления мясных пельменей и других мясных полуфабрикатов не вправе. Таким образом, исходя из анализа вышеприведенных норм и позиции Минфина России следует, что в рассматриваемой ситуации индивидуальный предприниматель не вправе перейти на применение ПСН

Статья 346.45. Порядок и условия начала и прекращения применения патентной системы налогообложения

1. Документом, удостоверяющим право на применение патентной системы налогообложения, является патент на осуществление одного из видов предпринимательской деятельности, в отношении которого законом субъекта Российской Федерации введена патентная система налогообложения.

[Форма](#) патента и [форма](#) заявления на получение патента утверждаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов.

Абзац третий [утратил силу](#).

Патент действует на всей территории субъекта Российской Федерации, за исключением случаев, когда законом субъекта Российской Федерации определена территория действия патентов в соответствии с [подпунктом 1.1 пункта 8 статьи 346.43](#) настоящего Кодекса. В патенте должно содержаться указание на территорию его действия.

Индивидуальный предприниматель вправе получить несколько патентов.

2. Индивидуальный предприниматель подает лично или через представителя, направляет в виде почтового отправления с описью вложения или передает в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи [заявление](#) на получение патента в налоговый орган по месту жительства не позднее чем за 10 дней до начала применения индивидуальным предпринимателем патентной системы налогообложения, если иное не предусмотрено настоящим пунктом. В случае, если индивидуальный предприниматель планирует осуществлять предпринимательскую деятельность на основе патента в субъекте Российской Федерации, в котором не состоит на учете в налоговом органе по месту жительства или в качестве налогоплательщика, применяющего патентную систему налогообложения, указанное заявление подается в любой территориальный налоговый орган этого субъекта Российской Федерации по выбору индивидуального предпринимателя. В случае, если индивидуальный предприниматель планирует осуществлять предпринимательскую деятельность на основе патента (за исключением патентов на осуществление видов предпринимательской деятельности, указанных в [подпунктах 10, 11, 32, 33](#) и [подпункте 46](#) (в части, касающейся развозной и разносной розничной торговли) пункта 2 статьи 346.43 настоящего Кодекса) на территории, которая определена законом субъекта Российской Федерации в соответствии с [подпунктом 1.1 пункта 8 статьи 346.43](#) настоящего Кодекса и на которой он не состоит на учете в налоговом органе по месту жительства или в качестве налогоплательщика, применяющего патентную систему налогообложения, указанное заявление подается в любой территориальный налоговый орган по месту планируемого осуществления указанным индивидуальным предпринимателем предпринимательской деятельности, кроме случая, предусмотренного [абзацем вторым](#) настоящего пункта.

В случае, если индивидуальный предприниматель планирует осуществлять предпринимательскую деятельность на основе патента на территории городов федерального значения Москвы, Санкт-Петербурга и Севастополя, заявление на получение патента подается в любой по выбору индивидуального предпринимателя территориальный налоговый орган соответствующего города федерального значения, в котором индивидуальный предприниматель планирует осуществлять предпринимательскую деятельность на основе патента, кроме случая, предусмотренного [абзацем третьим](#) настоящего пункта.

В случае, если физическое лицо планирует со дня его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя осуществлять предпринимательскую деятельность на основе патента в субъекте Российской Федерации, на территории которого такое лицо состоит на учете в налоговом органе по месту жительства, заявление на получение патента подается одновременно с документами, представляемыми при государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя. В этом случае действие патента, выданного индивидуальному предпринимателю, начинается со дня его государственной регистрации.

При отправке заявления на получение патента по почте днем его представления считается дата отправки почтового отправления. При передаче заявления на получение патента по телекоммуникационным каналам связи днем его представления считается дата его отправки.

3. Налоговый орган обязан в течение пяти дней со дня получения [заявления](#) на получение патента, а в случае, предусмотренном [абзацем третьим пункта 2](#) настоящей статьи, со дня государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального

предпринимателя выдать или направить индивидуальному предпринимателю патент или уведомление об отказе в выдаче патента.

Патент или [уведомление](#) об отказе в выдаче патента выдается индивидуальному предпринимателю под расписку или передается иным способом, свидетельствующим о дате его получения.

4. Основанием для отказа налоговым органом в выдаче индивидуальному предпринимателю патента является:

- 1) несоответствие в заявлении на получение патента вида предпринимательской деятельности перечню видов предпринимательской деятельности, в отношении которых на территории субъекта Российской Федерации в соответствии со [статьей 346.43](#) настоящего Кодекса введена патентная система налогообложения;
- 2) указание срока действия патента, не соответствующего [пункту 5](#) настоящей статьи;
- 3) нарушение условия перехода на патентную систему налогообложения, установленного [абзацем вторым пункта 8](#) настоящей статьи;
- 4) наличие недоимки по налогу, подлежащему уплате в связи с применением патентной системы налогообложения;
- 5) незаполнение обязательных полей в заявлении на получение патента.

5. Патент выдается по выбору индивидуального предпринимателя на период от одного до двенадцати месяцев включительно в пределах календарного года.

Пункт 6 статьи 346.45 настоящего Кодекса [вступает в силу](#) с 1 января 2013 г.

6. Налогоплательщик считается утратившим право на применение патентной системы налогообложения и перешедшим на общий режим налогообложения (на упрощенную систему налогообложения, на систему налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (в случае применения налогоплательщиком соответствующего режима налогообложения) с начала налогового периода, на который ему был выдан патент, в случае:

- 1) если с начала календарного года доходы налогоплательщика от реализации, определяемые в соответствии со [статьей 249](#) настоящего Кодекса, по всем видам предпринимательской деятельности, в отношении которых применяется патентная система налогообложения, превысили 60 млн. рублей;
- 2) если в течение налогового периода налогоплательщиком было допущено несоответствие требованию, установленному [пунктом 5 статьи 346.43](#) настоящего Кодекса;
- 3) [утратил силу](#) с 1 января 2017 г., но не ранее чем по истечении одного месяца со дня [официального опубликования](#) Федерального закона от 30 ноября 2016 г. N 401-ФЗ. В случае, если налогоплательщик применяет одновременно патентную систему налогообложения и упрощенную систему налогообложения, при определении величины доходов от реализации для целей соблюдения ограничения, установленного настоящим пунктом, учитываются доходы по обоим указанным специальным налоговым режимам. [Федеральным законом](#) от 30 ноября 2016 г. N 401-ФЗ пункт 7 статьи 346.45 настоящего Кодекса изложен в новой редакции, [вступающей в силу](#) с 1 января 2017 г., но не ранее чем по истечении одного месяца со дня [официального опубликования](#) названного Федерального закона

7. Суммы налогов, подлежащие уплате в соответствии с общим режимом налогообложения (упрощенной системой налогообложения, системой налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей), а также суммы торгового сбора за период, в котором индивидуальный предприниматель утратил право на применение патентной системы налогообложения по основаниям, указанным в [пункте 6](#) настоящей статьи, исчисляются и уплачиваются индивидуальным предпринимателем в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах для вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателей. При этом указанные

индивидуальные предприниматели не уплачивают пени в случае несвоевременной уплаты налогов (авансовых платежей по налогам), подлежащих уплате в соответствии с общим режимом налогообложения (упрощенной системой налогообложения, системой налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей), и сумм торгового сбора в течение того периода, в котором применялась патентная система налогообложения.

Сумма налога на доходы физических лиц, сумма налога, уплачиваемого при применении упрощенной системы налогообложения, сумма налога, уплачиваемого при применении системы налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей, подлежащие уплате за налоговый период, в котором индивидуальный предприниматель утратил право на применение патентной системы налогообложения в соответствии с [пунктом 6](#) настоящей статьи, уменьшаются на сумму налога, уплаченного в связи с применением патентной системы налогообложения.

8. Индивидуальный предприниматель обязан заявить в налоговый орган [об утрате права на применение](#) патентной системы налогообложения по основаниям, указанным в [пункте 6](#) настоящей статьи, или [о прекращении предпринимательской деятельности](#), в отношении которой применяется патентная система налогообложения, в течение 10 календарных дней со дня наступления обстоятельства, являющегося основанием для утраты права на применение патентной системы налогообложения, или со дня прекращения предпринимательской деятельности, в отношении которой применялась патентная система налогообложения.

Индивидуальный предприниматель, утративший право на применение патентной системы налогообложения или прекративший предпринимательскую деятельность, в отношении которой применялась патентная система налогообложения, до истечения срока действия патента, вправе вновь перейти на патентную систему налогообложения по этому же виду предпринимательской деятельности не ранее чем со следующего календарного года.

Заявление об утрате права на применение патентной системы налогообложения подается в любой из налоговых органов, в которых индивидуальный предприниматель состоит на учете в качестве налогоплательщика, применяющего патентную систему налогообложения, по выбору этого индивидуального предпринимателя с указанием реквизитов всех имеющихся патентов с не истекшим на дату подачи указанного заявления сроком действия. [Форма](#) указанного заявления утверждается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов.

## **Как правильно продлить договор аренды недвижимости на прежних условиях на новый срок (11 месяцев) без регистрации в Росреестре?**

Договор аренды недвижимости, заключенный на срок менее года, может быть пролонгирован на прежних условиях на срок 11 месяцев, в том числе путем заключения дополнительного соглашения к нему. Государственная регистрация договора при этом не требуется.

Обоснование вывода:

В соответствии с [п. 1 ст. 610](#) ГК РФ договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок ([п. 2](#) указанной статьи). [Пунктом 2 статьи 651](#) ГК РФ предусмотрено, что договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее одного года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Если же договор аренды здания (сооружения) заключен на срок менее года, он не требует государственной регистрации и считается заключенным с момента подписания

его сторонами. Аналогичные правила применяются и к договорам аренды нежилых помещений ([п. 2](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 01.06.2000 N 53).

При прекращении договора арендованная недвижимость должна быть возвращена арендодателю с соблюдением правил, предусмотренных [п. 1 ст. 655](#) ГК РФ ([п. 2](#) той же статьи). Однако в зависимости от обстоятельств и условий договора по истечении срока, на который он заключен, отношения его сторон, связанные с пользованием (владением и пользованием) объектом аренды, могут и продолжиться. При этом возвращать арендованное имущество и заключать новый договор аренды не требуется, хотя стороны не лишены возможности оформить отношения и таким способом.

1. Согласно [п. 2 ст. 621](#) ГК РФ, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок. Заключать какие-либо дополнительные соглашения для возобновления договора на неопределенный срок не требуется.

Поскольку договор аренды, заключенный (возобновленный) на неопределенный срок, не может считаться заключенным на срок не менее года, такой договор не подлежит государственной регистрации ([п. 11](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59).

Напомним, что от исполнения договора аренды недвижимости, заключенного на неопределенный срок, каждая из его сторон может отказаться в любое время, предупредив об этом другую сторону за три месяца, если иной срок для предупреждения не установлен законом или договором ([п. 2 ст. 610](#) ГК РФ).

2. В соответствии с [п. 2 ст. 1](#) ГК РФ граждане и юридические лица свободны в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. В силу [п. 4 ст. 421](#) ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами ([ст. 422](#) ГК РФ). Изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или самим договором ([п. 1 ст. 450](#) ГК РФ). В связи с этим взаимное согласие сторон об аренде недвижимости на новый срок может быть оформлено любым не противоречащим закону способом: как путем заключения нового договора аренды, так и путем подписания дополнительного соглашения к уже имеющемуся договору.

В частности, стороны вправе дополнительным соглашением изменить действующий договор аренды, включив в него условие, согласно которому по истечении срока аренды при отсутствии возражений сторон договор считается возобновленным не на неопределенный срок, а например, на 11 месяцев. Данный вывод подтверждается и судебной практикой (смотрите, например, [решение](#) Арбитражного суда Хабаровского края от 08.09.2015 по делу N А73-4433/2015). В этом случае по истечении срока аренды договор будет автоматически возобновлен без подписания каких-либо дополнительных соглашений. Как разъяснил ВАС РФ, при таком возобновлении на новый срок договора аренды, заключенного на срок менее года, отношения сторон регулируются новым договором аренды, который не подлежит государственной регистрации ([п. 10](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59). Иными словами, при "автоматической пролонгации" договора срок нового договора аренды не суммируется с уже истекшим, а исчисляется заново.

Если в рассматриваемой ситуации срок договора истек, в силу [п. 2 ст. 621](#) ГК РФ он считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок. Упомянутое выше дополнительное соглашение может быть заключено сторонами и в этом случае (разумеется, формулируя условия этого соглашения, следует учесть, что изменения вносятся в договор аренды, заключенный на неопределенный срок, а не на 11 месяцев).

К сведению:

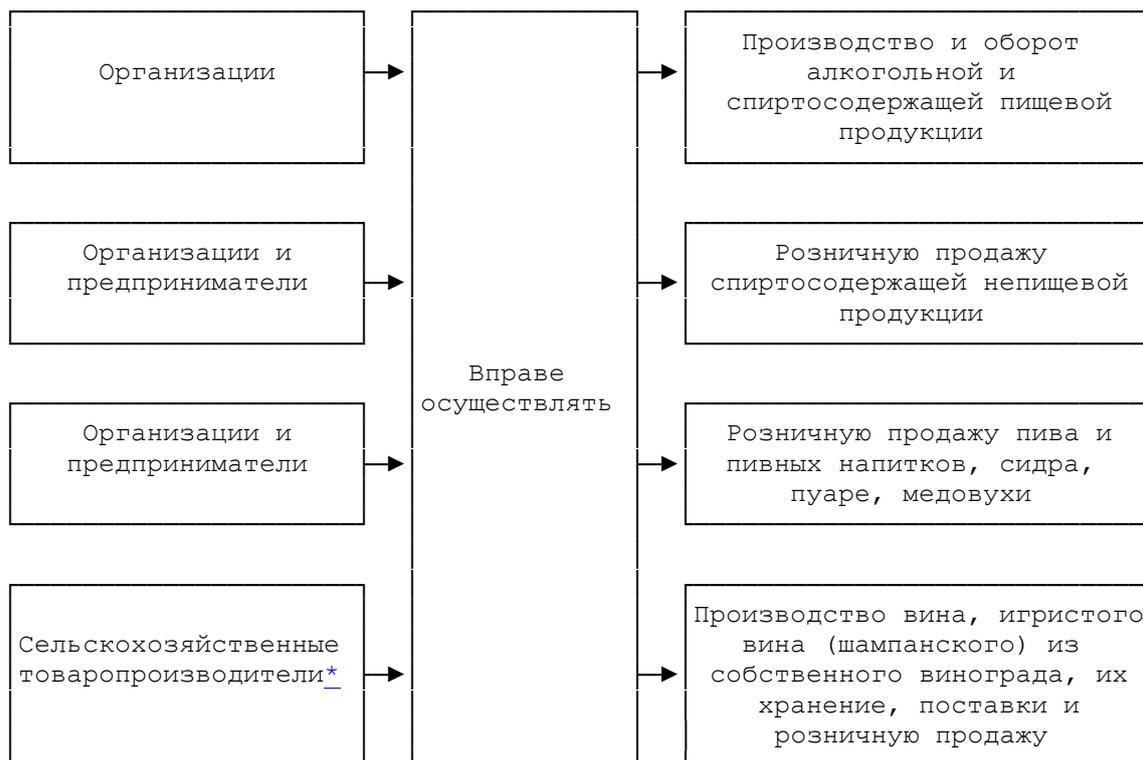
В заключение отметим, что в зависимости от использованных сторонами формулировок заключенное ими дополнительное соглашение может быть квалифицировано не как направленное на возобновление договора аренды на новый срок, а как изменение условия о сроке аренды, который в результате такого изменения становится более года. В этом случае приведенный выше подход, отраженный в [п. 10](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59, применяться не может, а договор аренды формально, в силу [п. 2 ст. 651](#) ГК РФ, требует государственной регистрации, без которой не может считаться заключенным (смотрите, например, [определение](#) ВАС РФ от 11.03.2010 N ВАС-18020/09, [постановление](#) ФАС Московского округа от 18.03.2011 N Ф05-1743/2011, [постановление](#) ФАС Уральского округа от 11.11.2009 N Ф09-8709/09-С3).

Однако, как разъяснил Пленум ВАС РФ в [п. 14](#) постановления от 17.11.2011 N 73, в подобной ситуации условия фактически исполняемого договора аренды даже в отсутствие его государственной регистрации создают взаимные обязательства для его сторон. Стороны фактически исполняемого договора аренды не вправе в отношениях друг с другом ссылаться на отсутствие государственной регистрации договора, как на основание для неисполнения предусмотренных им обязанностей (смотрите также [постановление](#) Президиума ВАС РФ от 06.09.2011 г. N 4905/11Ю, [п. 3](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165). В этом случае то обстоятельство, что договор аренды не зарегистрирован, будет иметь значение только в отношениях с участием третьих лиц (например, в случае продажи объекта аренды арендатор не сможет ссылаться на [п. 1 ст. 617](#) ГК РФ) ([п. 3 ст. 433](#) ГК РФ, постановления Арбитражного суда Северо-Кавказского округа [от 25.02.2015 N Ф08-412/15](#) по делу N А20-2386/2013, Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 20.01.2016 N 16АП-4637/15](#)).

## Индивидуальный предприниматель планирует заняться ввозом алкогольной продукции (вин, коньяков) из Армении в Россию с целью последующей перепродажи. Вправе ли он так поступить?

Нет, не вправе. Заниматься импортом алкогольной продукции (вином, коньяком) могут только организации, имеющие лицензию на закупку, хранение и поставки алкогольной продукции.

Обоснование. Правовая база производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции установлена Законом N 171-ФЗ. Пунктом 1 ст. 11, п. 1 ст. 16 названного закона определены хозяйствующие субъекты, имеющие право работать с алкоголем, а также виды деятельности, которые они могут осуществлять.



\* Сельскохозяйственными товаропроизводителями признаются организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие производство сельскохозяйственной продукции, ее первичную и последующую (промышленную) переработку, а также реализацию этой продукции при условии, что в доходе сельскохозяйственных товаропроизводителей, полученном от реализации товаров (работ, услуг), доля дохода, полученного от реализации этой продукции, составляет не менее 70% за календарный год (п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона от 29.12.2006 N 264-ФЗ "О развитии сельского хозяйства"). Сельскохозяйственными товаропроизводителями признаются также:

- граждане, ведущие личное подсобное хозяйство, в соответствии с Федеральным законом от 07.07.2003 N 112-ФЗ "О личном подсобном хозяйстве";

- сельскохозяйственные потребительские кооперативы, созданные в соответствии с Федеральным законом от 08.12.1995 N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации";

- крестьянские (фермерские) хозяйства в соответствии с Федеральным

законом от 11.06.2003 N 74-ФЗ "О крестьянском (фермерском) хозяйстве".

Исходя из вышеприведенных норм, индивидуальные предприниматели вправе торговать в розницу исключительно пивом (и напитками, изготовленными на его основе), а также спиртосодержащей непищевой продукцией. Соответственно, импортировать из Армении алкоголь в целях дальнейшей его реализации могут только организации.

Дополнительно отметим, что закупка организацией алкогольной продукции по импорту для последующей реализации ее в розничной сети должна осуществляться при наличии лицензии на закупку, хранение и поставки алкогольной продукции (Письмо Минфина РФ от 06.09.2016 N 03-07-06/52054).

### **По новым правилам в кассовом чеке должна указываться сумма расчета с отдельным отражением ставок и сумм НДС по этим ставкам. Должны ли кассовые чеки с выделенными суммами НДС регистрироваться в книге продаж наряду со счетами-фактурами?**

В книге продаж следует регистрировать показатели контрольных лент (фискальных накопителей) ККТ, бланков строгой отчетности.

Обоснование. В соответствии с [п. 3 ст. 168](#) НК РФ при реализации товаров, а также при получении сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящих поставок товаров выставляются [счета-фактуры](#) не позднее пяти календарных дней, считая со дня отгрузки товара или со дня получения сумм оплаты, частичной оплаты в счет предстоящих поставок товаров.

В то же время согласно [п. 7 ст. 168](#) НК РФ при реализации товаров за наличный расчет организациями (ИП) розничной торговли установленные требования по выставлению счетов-фактур считаются выполненными, если продавец выдал покупателю кассовый чек или иной документ предусмотренной формы.

Обязательные реквизиты, которые должен содержать кассовый чек (бланк строгой отчетности), определены [ст. 4.7](#) Закона о ККТ\*(1). В названном документе должны содержаться:

- наименование товаров, платежа, выплаты, их количество, цена за единицу с учетом скидок и наценок, стоимость с учетом скидок и наценок, с указанием ставки НДС (за исключением случаев осуществления расчетов пользователями, не являющимися плательщиками данного налога (освобожденными от исполнения обязанностей плательщика НДС), а также осуществления расчетов за товары, не подлежащие обложению НДС);
- сумма расчета с отдельным отражением ставок и сумм НДС по этим ставкам (за исключением случаев осуществления расчетов пользователями, не являющимися плательщиками НДС (освобожденными от исполнения обязанностей плательщика НДС), а также осуществления расчетов за товары, не подлежащие обложению (освобождаемые от обложения) НДС).

То есть ставки и суммы НДС являются обязательными реквизитами для указания в кассовых чеках и бланках строгой отчетности, за исключением случаев, установленных [Законом](#) о ККТ.

В то же время согласно [п. 1](#) Правил ведения книги продаж, применяемой при расчетах по НДС\*(2) определено, что продавцы ведут книгу продаж, применяемую при расчетах по НДС, на бумажном носителе либо в электронном виде, предназначенную для регистрации [счетов-фактур](#) (контрольных лент ККТ, бланков строгой отчетности при реализации товаров). Таким образом, при реализации товаров физическим лицам за наличный расчет в книге продаж следует регистрировать показатели контрольных лент (фискальных накопителей) ККТ, бланков строгой отчетности. Аналогичное мнение высказано в [Письме](#) Минфина РФ от 27.04.2017 N 03-01-15/25767.

## Может ли работодатель обязать своих работников получать зарплату на банковскую карточку или открыть счет в банке для перечисления заработной платы?

1. По общим правилам порядок выплаты заработной платы (наличными или путем перевода на расчетный счет работника) устанавливается коллективным или трудовым договором. Если работодатель хочет изменить порядок выплаты заработной платы в одностороннем порядке, то он обязан соблюдать установленную законом процедуру. Если порядок выплаты заработной платы установлен трудовым договором, то изменить его в одностороннем порядке работодатель вправе только в том случае, когда в организации будут происходить изменения организационных или технологических условий труда, и о таких изменениях работодатель письменно предупредит работника за два месяца.

Если порядок выплаты заработной платы установлен коллективным договором, то изменить его возможно по правилам, установленным либо в коллективном договоре, либо в порядке для его заключения.

2. Да, может.

Правовое обоснование:

Согласно [ч. 3 ст. 136](#) ТК РФ заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо переводится в кредитную организацию, указанную в заявлении работника, на условиях, определенных коллективным договором или трудовым договором. Работник вправе заменить кредитную организацию, в которую должна быть переведена заработная плата, сообщив в письменной форме работодателю об изменении реквизитов для перевода заработной платы не позднее чем за пять рабочих дней до дня выплаты заработной платы.

В соответствии с [ч. 1 ст. 74](#) ТК РФ в случае, когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (изменения в технике и технологии производства, структурная реорганизация производства, другие причины), определенные сторонами условия трудового договора не могут быть сохранены, допускается их изменение по инициативе работодателя, за исключением изменения трудовой функции работника.

О предстоящих изменениях определенных сторонами условий трудового договора, а также о причинах, вызвавших необходимость таких изменений, работодатель обязан уведомить работника в письменной форме не позднее чем за два месяца, если иное не предусмотрено [ТК РФ \(ч. 2 ст. 74](#) ТК РФ).

Согласно [ст. 44](#) ТК РФ изменение и дополнение коллективного договора производится в порядке, установленном ТК РФ для его заключения, либо в порядке, установленном коллективным договором.

Статья 136. Порядок, место и сроки выплаты заработной платы

При выплате заработной платы работодатель обязан [извещать](#) в письменной форме каждого работника:

- 1) о составных частях заработной платы, причитающейся ему за соответствующий период;
- 2) о размерах иных сумм, начисленных работнику, в том числе денежной компенсации за нарушение работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат, причитающихся работнику;
- 3) о размерах и об основаниях произведенных удержаний;
- 4) об общей денежной сумме, подлежащей выплате.

Форма расчетного листа утверждается работодателем с учетом мнения представительного органа работников в порядке, установленном [статьей 372](#) настоящего Кодекса для принятия локальных нормативных актов.

Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо переводится в кредитную организацию, указанную в заявлении работника, на условиях, определенных коллективным договором или трудовым договором. Работник вправе заменить кредитную организацию, в которую должна быть переведена заработная плата, сообщив в письменной форме работодателю об изменении реквизитов для перевода заработной платы не позднее чем за пять рабочих дней до дня выплаты заработной платы.

Место и сроки выплаты заработной платы в неденежной форме определяются коллективным договором или трудовым договором. Заработная плата выплачивается непосредственно работнику, за исключением случаев, когда иной способ выплаты предусматривается [федеральным законом](#) или трудовым договором.

Заработная плата выплачивается не реже чем каждые полмесяца. Конкретная дата выплаты заработной платы устанавливается правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором или трудовым договором не позднее 15 календарных дней со дня окончания периода, за который она начислена.

О порядке выплаты заработной платы за первую половину месяца см. [письмо](#) Минтруда России РФ от 10 августа 2017 г. N 14-1/В-725

Для отдельных категорий работников федеральным законом могут быть установлены иные сроки выплаты заработной платы.

При совпадении дня выплаты с выходным или нерабочим праздничным днем выплата заработной платы производится накануне этого дня.

Оплата отпуска производится не позднее чем за три дня до его начала.

Статья 74. Изменение определенных сторонами условий трудового договора по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда

В случае, когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (изменения в технике и технологии производства, структурная реорганизация производства, другие причины), определенные сторонами условия трудового договора не могут быть сохранены, допускается их изменение по инициативе работодателя, за исключением изменения трудовой функции работника.

О предстоящих изменениях определенных сторонами условий трудового договора, а также о причинах, вызвавших необходимость таких изменений, работодатель обязан уведомить работника в письменной форме не позднее чем за два месяца, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.

Если работник не согласен работать в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации работника, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую работник может выполнять с учетом его состояния здоровья. При этом работодатель обязан предлагать работнику все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

При отсутствии указанной работы или отказе работника от предложенной работы трудовой договор прекращается в соответствии с [пунктом 7 части первой статьи 77](#) настоящего Кодекса.

В случае, когда причины, указанные в части первой настоящей статьи, могут повлечь за собой массовое увольнение работников, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации и в порядке, установленном [статьей 372](#) настоящего Кодекса для принятия локальных нормативных актов, вводить режим неполного рабочего дня (смены) и (или) неполной рабочей недели на срок до шести месяцев.

## **ИП расширяет комплекс услуг, предоставляемых клиентам. Возникла необходимость ввести услугу перевозки и доставки грузов до получателя. Какова зона ответственности перевозчика по договору перевозки грузов?**

Согласно ст. 793 ГК РФ в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную Гражданским и транспортными кодексами и уставами, а также соглашением сторон. При этом соглашения организаций-перевозчиков с грузовладельцами об ограничении или устранении установленной законом ответственности перевозчика недействительны, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений при перемещении товара предусмотрена транспортными уставами и кодексами. Эти общие правила касаются всех видов доставки имущества любым видом транспорта.

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенное ему отправителем имущество в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за осуществление доставки установленную плату (ст. 785 ГК РФ). Но доставить какой-либо объект из одного пункта в другой можно различными способами. Поэтому, с учетом особенностей различных способов доставки грузов, наряду с ГК РФ, ответственность сторон по договору перевозки регулируется и иными нормативными актами:

- Воздушным кодексом РФ;
- Кодексом внутреннего водного транспорта РФ;
- Кодексом торгового мореплавания РФ;
- Уставом автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта;
- Уставом железнодорожного транспорта РФ.

Перевозчик несет следующую ответственность за нарушение договора перевозки груза в соответствии с ГК РФ:

- за неподачу транспортного средства;
- за нарушение установленного срока доставки;
- за утрату, недостачу и повреждение (порчу) имущества.

Наказание перевозчику за неподачу транспортных средств устанавливается в виде штрафа. На железнодорожном транспорте штраф за невыполнение принятой заявки взыскивается независимо от платы за пользование вагонами или контейнерами. Размеры штрафных санкций устанавливаются транспортными уставами и кодексами либо соглашением сторон.

Мерой гражданско-правовой ответственности за просрочку в доставке груза также являются штраф или пени. Кроме того, если товар не был выдан грузополучателю в течение срока, установленного нормативным актом или договором, грузоотправитель и грузополучатель вправе считать имущество утраченным и потребовать за него возмещения ущерба.

В случае утраты или недостачи груза перевозчиком возмещается ущерб в размере стоимости утраченного или недостающего товара, а в случае его повреждения или порчи — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость.

Ответственность сторон за нарушение договора перевозки грузов является взаимной. Грузоотправитель несет ее перед перевозчиком в следующих случаях:

- за невыполнение принятой заявки; за искажение в транспортной накладной наименования и иных сведений о товаре;
- за задержку транспортного средства при погрузке;
- за отправление запрещенного для транспортировки товара;
- за просрочку внесения провозной платы и иных причитающихся перевозчику платежей.

Ответственность отправителя по договору перевозки, в зависимости от вида нарушения договорных обязательств, может выражаться в уплате штрафных санкций либо в виде возмещения убытков. Конкретные размеры штрафа или неустойки также устанавливаются транспортными уставами и кодексами либо соглашением сторон.

## **ИП планирует заключить договор с оператором фискальных данных. Как правильно пройти эту процедуру?**

Статья 4.6 Федерального закона №54-ФЗ регламентирует содержание договора на обработку фискальных данных, а также некоторые моменты, которые касаются порядка его заключения.

Согласно Федеральному закону №54-ФЗ предприниматели могут не заключать договор с оператором, когда находятся в местностях, удаленных от сетей связи. Список можно найти на официальных сайтах местных органов государственной власти.

В остальных случаях предприниматели обязаны заключать соглашение на обработку фискальных данных. Документ представляет собой договор публичной оферты. Это значит, что документ является предложением о выполнении какого-либо действия и содержит важные условия сделки. Кроме того, данный тип договора является публичным.

При изучении текста соглашения клиент должен обратить внимание на наличие в нем следующих данных:

- реквизиты организации – наименование, юридический адрес, сведения о банковском счете, адрес банка, регистрационные данные в налоговой службе;
- объем услуг;
- порядок их предоставления;
- порядок оплаты услуг – стоимость, форма и сроки оплаты;
- срок действия; порядок его расторжения;
- ответственность сторон.

В качестве услуги должны быть указаны: обработка, хранение, передача и проверка корректности данных. Документ должен содержать сведения о том, в какое время будет предоставляться услуга, например, в определенные часы или круглосуточно. Кроме того, соглашение должно содержать информацию о том, существуют ли какие-то ограничения по количеству операций в сутки, а также оговорены сроки хранения данных. Стоит помнить, что полученная ОФД информация должна храниться не менее 5 лет.

Заключить договор с оператором фискальных данных можно двумя способами. Первый способ - на официальном сайте оператора, с использованием электронной подписи. Во втором придется посетить офис организации и подписать бумаги лично. Вне зависимости от того, какой способ пришелся по душе, стоит заранее ознакомиться с текстом соглашения, которое должно быть опубликовано на сайте оператора.

В шапку документа вносятся основные сведения о предприятии Заказчике и Операторе (наименование организаций, ФИО руководителей).

В заключительной части соглашения должны быть указаны реквизиты и юридические адреса сторон. Последняя глава посвящается дате и подписям сторон.

После подписания документа, оператор обязан передать сведения об организации-клиенте в уполномоченный орган. То же самое относится и к расторжению соглашения. Подготовленный документ должен содержать следующие сведения:

- название предприятия или ФИО индивидуального предпринимателя;
- ИНН клиента;
- модель, регистрационный и заводской номера каждого экземпляра ККТ;
- заводской номер каждого экземпляра модели фискального накопителя;
- дата заключения соглашения, срок действия или дата расторжения.

В случае внесения изменений в эти сведения оператор направляет уведомление о них в уполномоченный орган.

Если клиент подписал соглашение с оператором, у которого через некоторое время была аннулирована лицензия, то с этого момента предприниматель вправе применять ККТ без передачи фискальных данных в налоговые органы. Однако пользоваться этим правом можно только до заключения договора с другим оператором и не более чем 20 календарных дней. Стоит отметить, что после заключения соглашения с новым ОФД, клиент обязан передать в налоговые органы все не переданные ранее фискальные сведения.

Все операторы должны отвечать требованиям, установленным существующим законодательством, а также иметь аккредитацию специальной экспертной комиссии. Список аккредитованных ОФД, согласно п. 2 ст. 3.1 Федерального закона №54-ФЗ, вносится в специальный реестр.

Список ОФД на сайте [www.nalog.ru](http://www.nalog.ru) периодически обновляется и пополняется новыми организациями. В настоящее время в нем числится десять операторов. Ниже представлен перечень, а также ИНН каждого из них и приказы ФНС о выдаче разрешения на осуществление деятельности.

Список ОФД на сайте ФНС может не только пополняться новыми организациями, он может и сократиться. Согласно п. 8 ст. 4.4 Федерального закона №54-ФЗ, уполномоченные органы могут аннулировать разрешение на обработку фискальных данных. Применение таких санкций может быть связано со следующими факторами:

- выявление несоответствия оператора требованиям российского законодательства, по результатам проверок контролирующих органов;
- двукратное или многократное неисполнение предписаний контролирующих органов в установленный срок в течение года;
- прекращение деятельности в качестве оператора в установленном порядке;
- подача заявления оператором об аннулировании разрешения на обработку фискальных данных.

Согласно п. 13 ст. 4.4 того же Закона, на официальном сайте ФНС должно быть опубликовано извещение о прекращении деятельности ОФД в течение 3 рабочих дней со дня принятия соответствующего решения.

### **Строительная фирма планирует участвовать в государственных закупках. Однако в процессе работы выяснилось, что в законодательство были внесены изменения относительно членства в СРО на территории своего субъекта и соответствия новым требованиям. В чём суть этих изменений и можно ли участвовать в государственных закупках, не состоя при этом в СРО?**

Допуски СРО потеряли свою силу и не дают право вести строительство. Если компании не будут соответствовать новым требованиям, то не смогут производить работы и участвовать в государственных закупках.

С 1 июля 2017 года вступили в силу поправки в ГК РФ. Теперь строительные фирмы обязаны состоять в саморегулируемой организации (СРО) на территории своего субъекта (ст. 6 Федерального закона от 03.07.16 № 372-ФЗ «О внесении изменений в ГК РФ и отдельные законодательные акты РФ», далее – закон № 372-ФЗ).

Основная задача строительной компании – соблюсти региональный принцип. Нужно найти СРО на территории своего субъекта и подать в такую организацию документы. До 1 декабря 2016 года все фирмы и ИП, которые собирались поменять СРО, должны были уведомить об этом свои саморегулируемые организации (ч. 5 ст. 3.3 закона № 191-ФЗ).

Компании, которые не сообщили о переходе в другую СРО до 1 декабря 2016 года, потеряли членство не позднее 1 июля 2017 года (ч. 6 ст. 3.3. закона № 191-ФЗ).

- Члены СРО, которые не направили уведомление, исключены из саморегулируемой организации по решению ее постоянно действующего коллегиального органа управления СРО до 1 июля 2017 года (ч. 7 ст. 3.3 закона № 191-ФЗ).

Компания, которая поменяла СРО, должна перевести средства в новую саморегулируемую организацию. Прежняя СРО, скорее всего, будет уклоняться от таких действий. Организация не станет передавать полученные за много лет членские взносы, чтобы не лишиться значительных сумм.

Для организации, которая осуществляет предпринимательскую деятельность, остановка производства грозит убытками и санкциями заказчика (за просрочку выполнения, расторжение договора и т. д.).

Необходимо оперативно перевести средства из компенсационного фонда прежней саморегулируемой организации. Если отложить решение этого вопроса, прежняя СРО может обанкротиться. Истребовать сумму взносов не получится.

Если не перевести средства из прежней саморегулируемой организации в новую, то не получится зачесть членские взносы. Компания понесет дополнительные расходы.

Потенциальные участники госзакупок не смогут подавать заявки, если не будут соответствовать новым требованиям. Они несут дополнительные расходы. Чтобы участвовать в закупках, компании предстоит уплатить средства в дополнительный фонд (подп. 2 п. 11 ст. 55.6 ГК РФ в новой ред.).

В такой ситуации, важно не только оперативно вступить в СРО на территории своего субъекта, но и перечислить платежи из прежней СРО в новую.

Встречаются ситуации, когда по месту регистрации строительной фирмы нет саморегулируемой организации. В этом случае можно обратиться с заявлением в СРО субъекта, граничащего с территориальным образованием, в котором находится организация (ч. 16 ст. 33 закона № 191-ФЗ в новой ред.).

Компания вправе подать заявление в СРО, членство в которой прекратилось, и попросить вернуть взносы в компенсационный фонд.

Чтобы суд не отказал в иске, привлекайте в качестве третьего лица организацию, в которую вступаете. Ссылайтесь на успешную практику и прикладывайте копии соответствующих судебных актов.

Прядок процедуры вступления в СРО:

- Подайте заявление в СРО по месту регистрации.
- Переведите деньги в СРО по месту регистрации.
- Зачтите в СРО по месту регистрации членские взносы.

Если не вступить в СРО, у подрядчика не будет допуска к торгам. Подайте заявление в СРО соседнего субъекта.

### **В ходе проверки ИП на правильность использования контрольно-кассовой техники, выяснилось, что проверяющим органом были допущены ошибки в ходе проведения проверки. Можно ли оспорить штраф, выписанный при таких условиях?**

Существуют правила использования контрольно-кассовой техники и требования к ее применению (Федеральный закон от 22.05.2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники»).

Если административный орган допустит процессуальные нарушения, это позволит оспорить штраф за ККТ.

Если неверно оформлен протокол о правонарушении, то в протокол вносят объяснения и сведения по поводу административного правонарушения. Это основные средства доказывания в таких делах (ч. 2 ст. 26.2, ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ).

Если во время составления документа госорган нарушит процедуру, это лишает протокол доказательной силы. Документ становится недопустимым доказательством (ч. 3 ст. 26.2 КоАП РФ).

Если ИП привлекли к ответственности по ч. 2 ст. 14.5 КоАП РФ, можно попытаться отменить штраф, оспорив его через суд. Для этого потребуется доказать, что госорган допустил процессуальные нарушения. Одним из таких нарушений является неверное составление протокола.

Безусловные основания отмены штрафа за кассы в процедуре привлечения:

- Госорган не известил ее о времени и месте, когда будет составлять протокол.
- У представителя, который присутствовал при составлении протокола, не было доверенности на рассмотрение данного дела.
- Суд не определил, на какой из 2 протоколов опирался госорган при рассмотрении дела.
- Представителю компании не позволили присутствовать при составлении протокола.

Два безусловных основания:

- Протокол подписали без полномочий.
- Документ отсутствует в материалах дела.

Согласно ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело об административном нарушении рассматривают с участием компании, в отношении которой возбудили производство.

ИП сможет отменить штраф за ККТ, если докажет, что госорган не уведомил о месте и времени рассмотрения дела

Составление акта осмотра требуется для подтверждения нарушения или его отсутствия. Что могут осмотреть:

- место, где проводят проверку или все помещения компании;
- территорию;
- объекты и документы, которые находятся в месте проверки.

Если акт проверки составлен с нарушениями, это лишит документ доказательной силы. Оформление акта подчиняется требованиям ст. 27.8 КоАП РФ:

- Осмотр проводится лицом, которое имеет право составлять протоколы об административных правонарушениях (ст. 28.3 КоАП РФ).
- Должны присутствовать представитель компании и двое понятых при осмотре платежного терминала.
- Фиксировать доказательства разрешают фото-, кино- и видеосъемкой или иным установленным способом. О применении способа нужно указать в акте проверки и материалы фиксации приложить к акту.
- Акт проверки должен содержать соответствующие реквизиты и сведения.
- В акте должны расписаться: составитель, представитель компании и понятые. В случае отказа поставить подпись контролер должен сделать об этом отметку в акте.
- Копию акт проверки, контролеры должны вручить представителю компании.

На отмену штрафа за кассы повлияют недочеты в акте проверки.

При проведении осмотра места правонарушения в акт проверки обязательно вносят:

- дату и место составления;
- ФИО и должность составителя;
- сведения о проверяемой компании;
- сведения о территории и помещениях, где проводят осмотр;
- вид, количество и иные идентификационные характеристики объектов;
- вид и реквизиты документов, которые обнаружили при осмотре;
- кому компания реализовывала товары в процессе проверки;
- данные о контрольно-кассовой машине, в частности: марка аппарата, серийный номер, адрес регистрации в ИФНС.

## Когда необходимо уплатить НДФЛ с премии, если приказ о премировании по результатам деятельности за март был сформирован в апреле, а платеж осуществлен в мае, вместе с выплатой заработной платы?

НДФЛ, исчисленной с премии за выполнение трудовых обязанностей за март 2017 года, должен быть удержан из этого дохода при его фактической выплате работникам в мае и перечислен в бюджет не позднее следующего дня.

Обоснование вывода:

Получаемые работниками премии являются их доходом, подлежащим обложению НДФЛ ([пп. 6 п. 1 ст. 208](#), [п. 1 ст. 210](#), [ст. 217](#) НК РФ). В свою очередь, российская организация-работодатель, выплачивающая указанный доход, признается налоговым агентом и обязана исчислить, удержать у налогоплательщика и перечислить в бюджет удержанную сумму НДФЛ ([п.п. 1, 2 ст. 226](#) НК РФ).

Согласно [п. 3 ст. 226](#) НК РФ исчисление сумм налога производится налоговыми агентами на дату фактического получения дохода, определяемую в соответствии со [ст. 223](#) НК РФ. На основании [п. 4 ст. 226](#) НК РФ удержать начисленную сумму налога налоговые агенты обязаны непосредственно из доходов налогоплательщика при их фактической выплате. Перечислять суммы исчисленного и удержанного НДФЛ необходимо не позднее дня, следующего за днем выплаты налогоплательщику дохода (за исключением доходов в виде оплаты больничных и отпусков) ([п. 6 ст. 226](#) НК РФ).

В общих случаях дата фактического получения доходов в денежной форме определяется как день выплаты (перечисления на банковский счет) такого дохода ([пп. 1 п. 1 ст. 223](#) НК РФ). При этом в отношении дохода в виде оплаты труда предусмотрено специальное правило, согласно которому датой фактического получения налогоплательщиком такого дохода признается последний день месяца, за который ему был начислен доход за выполненные трудовые обязанности в соответствии с трудовым договором (контрактом) ([п. 2 ст. 223](#) НК РФ).

Положения [главы 23](#) НК РФ не содержат какого-либо особого порядка исчисления, удержания и уплаты НДФЛ с дохода в виде премий. В [частности, в ст. 223](#) НК РФ прямо не выделен такой вид дохода, как премии. В связи с чем до недавнего времени по вопросу исчисления НДФЛ с доходов в виде премий не было единой позиции у официальных органов и судов.

Так, по мнению Минфина России, выраженному в [письме](#) от 12.11.2007 N 03-04-06-01/383, премии за достигнутые производственные результаты в соответствии с положениями [ст. 129](#) ТК РФ являются стимулирующими выплатами, а не вознаграждением за выполненные трудовые обязанности. Соответственно, дата фактического получения дохода при выплате премии должна определяться в общем порядке на основании [пп. 1 п. 1 ст. 223](#) НК РФ как день его выплаты, а не в порядке, специально предусмотренном [п. 2 ст. 223](#) НК РФ для доходов в виде оплаты труда. Смотрите также письма Минфина России [от 27.03.2015 N 03-04-07/17028](#), ФНС России [от 08.06.2016 N БС-4-11/10169@](#), [от 07.04.2015 N БС-4-11/5756@](#). Справедливости ради отметим, что в этих письмах о премиях говорится обобщенно (как в вопросе, так и в ответе), без указания на производственный характер таких выплат.

Другая позиция основана на том, что выплата премий производственного характера в целях исчисления НДФЛ должна рассматриваться как получение дохода в виде оплаты труда. Так, в [письме](#) ФНС России от 19.09.2016 N БС-4-11/17537 разъясняется, что при заполнении [справки 2-НДФЛ](#) в отношении выплаченного дохода в виде премии за производственные результаты используется код дохода 2000 (как и в отношении заработной платы). Тогда для целей определения даты получения дохода в отношении таких премий нужно применять [п. 2 ст. 223](#) НК РФ, согласно которому датой фактического получения налогоплательщиком дохода признается последний день месяца.

На это указывали и судьи (смотрите, например, постановления АС Северо-Западного округа [от 23.12.2014 N Ф07-428/14](#) по делу N А56-74147/2013, Семнадцатого

арбитражного апелляционного суда [от 28.07.2016 N 17АП-8175/16](#), Тринадцатого арбитражного апелляционного суда [от 22.12.2015 N 13АП-26719/15](#)). Тем не менее само наличие судебных решений свидетельствует о возникновении споров с налоговыми органами по данному вопросу.

Последняя точка зрения в отношении производственных премий была поддержана [определением](#) Верховного Суда РФ от 16.04.2015 N 307-КГ15-2718 (далее - Определение ВС), которым налоговому органу отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ. Судами по рассматриваемому делу установлено, что спорные премии связаны с выполнением работниками трудовых обязанностей и имеют стимулирующий характер, в связи с чем являются элементами оплаты труда, получаемой в рамках трудовых отношений. Поэтому перечисление в бюджет сумм исчисленного и удержанного НДФЛ при выплате заработной платы работнику два раза в месяц производится налоговым агентом один раз в месяц при окончательном расчете дохода работника по итогам каждого месяца, за который ему был начислен доход, в сроки, предусмотренные в [п. 6 ст. 226](#) НК РФ. Отметим, споры по вопросу определения даты получения дохода в виде премии связаны с ее выплатой в авансовом порядке, то есть до окончания месяца, за который премия начисляется.

Принимая во внимание [Определение](#) ВС, официальные органы недавно выпустили ряд писем со следующими разъяснениями (письма Минфина России [от 05.04.2017 N 03-04-06/20001](#), [от 04.04.2017 N 03-04-07/19708](#), доведенное до нижестоящих налоговых органов [письмом](#) ФНС России от 11.04.2017 N БС-4-11/6836@):

- датой фактического получения дохода в виде премий, являющихся составной частью оплаты труда и выплачиваемых в соответствии с трудовым договором и принятой в организации системой оплаты труда на основании положений [ТК](#) РФ, в соответствии с [п. 2 ст. 223](#) НК РФ признается последний день месяца, за который налогоплательщику был начислен указанный доход в соответствии с трудовым договором (контрактом);
- дата фактического получения дохода в виде иных премий, не относящихся в соответствии с [ТК](#) РФ к оплате труда, в соответствии с [пп. 1 п. 1 ст. 223](#) НК РФ определяется как день выплаты указанного дохода налогоплательщику, в том числе перечисления на счет налогоплательщика в банке (смотрите, например письмо ФНС России от 01.08.2016 N БС-4-11/13984@, [вопрос 9](#)).

По мнению налоговой службы, выраженному в [письме](#) ФНС России от 24.01.2017 N БС-4-11/1139@, ориентироваться на дату составления приказа о выплате премии возможно в случае выплаты квартальной (годовой) премий. В таком случае датой фактического получения дохода работника в виде премии за выполнение трудовых обязанностей по итогам работы за квартал (год) признается последний день месяца, которым датирован приказ о выплате указанной премии. К примеру, если работнику доход в виде годовой премии (по итогам работы за 2016 год) выплачен 02.02.2017 на основании приказа от 25.01.2017, то:

- датой фактического получения дохода будет признаваться 31.01.2017 (на эту дату следует исчислить НДФЛ в соответствии с [п. 3 ст. 226](#) НК РФ);
- удержать исчисленный налог необходимо 02.02.2017 ([п. 4 ст. 226](#) НК РФ);
- перечислить удержанный НДФЛ необходимо не позднее 03.02.2017 ([п. 6 ст. 226](#) НК РФ).

Как мы поняли из вопроса, в данном случае речь идет о ежемесячном премировании работников за выполнение трудовых обязанностей, в частности по результатам работы за март. Исходя из [п. 2 ст. 223](#) НК РФ и с учетом разъяснений уполномоченных органов полагаем, что в таком случае датой фактического получения налогоплательщиком такого дохода признается 31 марта 2017 года (на эту дату НДФЛ будет считаться исчисленным). При этом удержать исчисленный налог налоговый агент обязан только при фактической выплате работникам этого дохода в мае и не позднее следующего дня перечислить удержанный налог бюджет.

Учитывая, что дата, на которую доход считается фактическим полученным согласно [п. 2 ст. 223](#) НК РФ, и дата его непосредственной выплаты налогоплательщикам относятся на разные кварталы (отчетные периоды), указанная операция будет отражаться в расчете по форме 6-НДФЛ, утв. [приказом](#) ФНС России от 14.10.2015 N ММВ-7-11/450@ (далее - форма 6-НДФЛ), представляемом за 1 квартал 2017 года, только в разделе 1 (по [строкам 020, 040](#)) ([п. 2 ст. 230](#) НК РФ). [Раздел 2](#) в отношении рассматриваемой операции будет заполнен в форме 6-НДФЛ, представляемой за полугодие 2017 года, следующим образом: [\\*\(1\)](#)

по [строке 100](#) - 31.03.2017;

по [строке 110](#) - дата фактической выплаты дохода в мае 2017 года;

по [строке 120](#) - следующая дата ([строка 110](#) + 1);

по [строкам 130, 140](#) - соответствующие суммовые показатели.

Смотрите также [письмо](#) ФНС России от 19.04.2017 N БС-4-11/7510@.

Вместе с тем в данном случае мы не видим критичной ошибки при определении даты фактического получения налогоплательщиками дохода в виде премии по аналогии с предложенным ФНС порядком для квартальных премий, т.е. исходя из апрельской даты составления приказа (30.04.2017) в случае, если на дату представления [формы 6-НДФЛ](#) за I квартал 2017 года сумма премии еще не определена. Ведь по общему правилу экономическую выгоду (доход) для целей налогообложения НДФЛ необходимо оценить ([п. 1 ст. 41](#) НК РФ). Во всяком случае в рассматриваемой ситуации порядок определения даты фактического получения налогоплательщиком дохода (исходя из месяца, за который начислена премия, или исходя из месяца, в котором составлен соответствующий приказ о премировании) не влияет на дату перечисления НДФЛ в бюджет. Ведь как при дате фактического получения дохода 30.03.2017, так и при дате фактического получения дохода 30.04.2017 исчисленный с этого дохода НДФЛ должен быть фактически удержан в мае при осуществлении платежа в пользу физических лиц и уплачен не позднее следующего дня после выплаты премии. Однако мы не можем гарантировать, что налоговый орган допускает такой порядок определения даты получения дохода (а значит, и даты исчисления НДФЛ) в контексте корректного заполнения формы 6-НДФЛ. Напоминаем, что у налогового агента есть право обратиться за разъяснениями в налоговый орган по месту постановки на учет или в Минфин России ([пп. 1, пп. 2 п. 1 ст. 21, п. 2 ст. 24](#) НК РФ, [письмо](#) Минфина России от 02.05.2007 N 03-02-07/1-211). В частности, в письмах ФНС России [от 12.02.2016 N БС-3-11/553@](#), [от 30.03.2016 N БС-3-11/1355@](#) налоговым агентам рекомендовано обращаться за разъяснениями в налоговую инспекцию по месту учета по конкретным ситуациям, связанным с заполнением [формы 6-НДФЛ](#).

К сведению:

Уточненная [форма 6-НДФЛ](#) согласно [п. 6 ст. 81](#) НК РФ представляется налоговым агентом в налоговый орган при обнаружении в поданном им в налоговый орган расчете факта неотражения или неполноты отражения сведений, а также ошибок, приводящих к занижению или завышению суммы налога, подлежащей перечислению. Ошибочное (или некорректное) отражение операции в форме 6-НДФЛ, не приводящее к занижению или завышению суммы налога, подлежащей перечислению, не требует представления уточненного расчета (письма ФНС России [от 25.01.2017 N БС-4-11/1250@](#), [от 25.01.2017 N БС-4-11/1249@](#), [от 15.12.2016 N БС-4-11/24134](#), [от 15.12.2016 N БС-4-11/24065@](#), [от 23.11.2016 N БС-4-11/22246@](#)).

---

[\\*\(1\) Порядок](#) заполнения ежеквартальной формы 6-НДФЛ (далее - Порядок 6-НДФЛ) утвержден [приказом](#) ФНС России от 14.10.2015 N ММВ-7-11/450@. В [разделе 1](#) этой формы указываются обобщенные по всем физическим лицам суммы начисленного дохода, исчисленного и удержанного налога нарастающим итогом с начала налогового периода по соответствующей налоговой ставке.

В свою очередь, в [разделе 2](#) формы 6-НДФЛ указываются конкретные даты фактического получения физическими лицами дохода и удержания налога, соответствующие суммы, а также сроки перечисления налога ([п.п. 3.1, 4.1](#) Порядка 6-НДФЛ). То есть в этом разделе отражаются лишь те операции, которые произведены за последние три месяца этого отчетного периода (письма ФНС России [от 20.06.2016 N БС-4-11/10956@](#), [от 24.05.2016 N БС-4-11/9194](#), [от 24.05.2016 N БС-4-11/9248](#), [от 27.04.2016 N БС-4-11/7663](#), [от 18.03.2016 N БС-4-11/4538@](#) и др.). В случае если налоговый агент производит операцию в одном отчетном периоде, а завершает ее в другом отчетном периоде, то данная операция отражается в этом разделе в том отчетном периоде, в котором завершена (смотрите, например, письма ФНС России [от 29.11.2016 N БС-4-11/22677@](#), [от 12.02.2016 N БС-3-11/553@](#)). В письмах ФНС России [от 05.04.2017 N БС-4-11/6420@](#), [от 27.01.2017 N БС-4-11/1373@](#), [от 25.01.2017 N БС-4-11/1250@](#), [от 15.12.2016 N БС-4-11/24063@](#) уточняется, что операция считается завершённой в периоде представления, в котором наступает срок перечисления налога в соответствии с [п. 6 ст. 226](#) и [п. 9 ст. 226.1](#) НК РФ.

Различием в заполнении разделов 1 и [2](#) формы 6-НДФЛ обусловлено возможное несовпадение показателей строк указанных разделов. В частности, [строка 020](#) раздела 1 "Сумма начисленного дохода" может не соответствовать суммовому показателю строк раздела 2 формы 6-НДФЛ ([письмо](#) ФНС России от 28.03.2016 N БС-4-11/5278@). Кроме того, Контрольными соотношениями, приведенными в [письме](#) ФНС России от 10.03.2016 N БС-4-11/3852@, не предусмотрено равенство показателей [строки 040](#) "Сумма исчисленного налога" и [строки 070](#) "Сумма удержанного налога" раздела 1 формы 6-НДФЛ (письма ФНС России [от 23.03.2016 N БС-4-11/4901](#), [от 15.03.2016 N БС-4-11/4222@](#)).

**ИП направлено уведомление о расторжении договора по его месту нахождения. Договором предусмотрено право стороны на односторонний отказ от его исполнения. Договор в этом случае считается расторгнутым по истечении месяца с даты получения другой стороной уведомления о его расторжении. Уведомление не было получено ИП и было возвращено почтой по истечении срока хранения.**

**Какой день будет считаться днем уведомления контрагента о расторжении договора?**

На наш взгляд, в приведенной ситуации днем получения уведомления должен считаться последний день срока хранения почтового отправления в отделении связи. Обоснование позиции:

В соответствии с [абзацем первым п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

[Абзацем вторым](#) того же пункта установлено, что сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Приведенные правила применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычной или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон ([п. 2 ст. 165.1](#) ГК РФ). При отказе от договора он, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором, прекращается с момента получения соответствующего уведомления, направленного одной стороной договора другой стороне ([п. 1 ст. 450.1](#) ГК РФ).

В [п. 67](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 (далее - Постановление N 25) применительно к правилу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ отмечается, что сообщение считается доставленным, например, в случае, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

При этом бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

В том же [пункте](#) Постановления N 25 Пленум Верховного Суда РФ подчеркнул, что риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им воспринято и сделка повлекла соответствующие последствия (например, договор считается расторгнутым вследствие одностороннего отказа от его исполнения) (смотрите также [п. 13](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 N 54).

Как следует из [абзаца второго п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ, с учетом правовой позиции, сформулированной в [п. 67](#) Постановления N 25, контрагент, не получивший уведомление о расторжении договора (одностороннем отказе от его исполнения), считается надлежащим образом уведомленным о волеизъявлении отправителя расторгнуть договор, если уведомление поступило по адресу контрагента (в отделение почтовой связи), но он не ознакомился с ним по зависящим от контрагента причинам, в частности, уклонился от получения такого уведомления, в связи с чем оно вернулось отправителю.

[Пунктом 34](#) Правил оказания услуг почтовой связи (утверждены [приказом](#) Минкомсвязи России от 31.07.2014 N 234) установлено, что почтовые отправления при невозможности их вручения адресатам (их уполномоченным представителям) хранятся в объектах почтовой связи в течение 30 дней со дня поступления почтового отправления в объект почтовой связи. Срок хранения почтовых отправлений может быть продлен по заявлению отправителя или адресата (его уполномоченного представителя). При неявке адресата за почтовым отправлением в течение 5 рабочих дней после доставки первичного извещения ему доставляется и вручается под расписку вторичное извещение. Не полученные адресатами (их уполномоченными представителями) регистрируемые почтовые отправления возвращаются отправителям за их счет по обратному адресу.

В правоприменительной практике не сложился единый правовой подход к вопросу о том, в какой момент почтовое отправление, содержащее юридически значимое сообщение, должно считаться доставленным адресату, если такой адресат не получает отправление по зависящим от него причинам. В некоторых случаях суды приходят к выводу о том, что моментом доставки юридически значимого сообщения является момент прибытия в место вручения адресату первого письма отправителя, возвращенного ему впоследствии за истечением срока хранения ([постановление](#) АС Северо-Западного округа от 11.04.2016 N Ф07-151/16), или дата, когда адресату было направлено вторичное извещение о поступлении почтовой корреспонденции ([постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.07.2016 N 17АП-5541/16). Во многих других ситуациях суды связывают момент получения адресатом уведомления или иного юридически значимого сообщения с датой возврата корреспонденции отправителю в связи с истечением срока ее хранения в отделении связи (смотрите, например, постановления Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 04.11.2016 N 15АП-13378/16](#), Семнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 25.07.2016 N 17АП-7760/16](#), Восьмого арбитражного апелляционного суда [от 11.07.2014 N 08АП-5270/14](#), [решение](#) Арбитражного суда Чувашской Республики - Чувашии от 20.05.2016 по делу N А79-2159/2016).

Вместе с тем существует еще один подход к решению этого вопроса. Этот подход предполагает, что, если юридически значимое сообщение направлено с использованием

услуг почтовой связи, при определении момента доставки корреспонденции адресату датой получения адресатом почтового отправления является дата его вручения работником, производившим доставку, а в случае отказа адресата от получения корреспонденции датой вручения сообщения считается дата такого отказа. В случае же возврата почтового отправления по причине истечения срока хранения датой вручения сообщения считается последний день срока хранения сообщения в отделении почтовой связи, при этом о принятии отделением почтовой связи необходимых и достаточных мер для фактического вручения корреспонденции свидетельствуют доказательства направления адресату повторного извещения (постановления Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 06.09.2016 N 18АП-1081/16](#), [от 01.12.2015 N 18АП-12455/15](#), Двенадцатого арбитражного апелляционного суда [от 26.10.2016 N 12АП-10301/16](#)).

Представляется, что такой подход в наибольшей степени отвечает смыслу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ. Законодательство не устанавливает сроков, в течение которых адресат должен обратиться в отделение связи за получением почтовой корреспонденции. Он имеет такую возможность в течение всего периода времени, пока корреспонденция находится в этом отделении. Следовательно, до момента истечения срока хранения почтового отправления нельзя утверждать, что адресат уклонился от его получения (во всяком случае, при отсутствии с его стороны явно выраженного отказа получать данное отправление). В то же время возврат корреспонденции отправителю по истечении такого срока уже может свидетельствовать о том, что адресат не принял зависящих от него мер к получению уведомления.

Поэтому, на наш взгляд, уведомление о расторжении договора, вернувшееся отправителю в связи с истечением срока хранения, может считаться полученным контрагентом в последний день срока хранения почтового отправления в отделении связи. Однако в случае возникновения спора при определении момента, когда уведомление должно считаться доставленным его получателю, суд может принять во внимание особенности конкретной ситуации, в связи с чем вывод о том, что таким моментом является последний день срока хранения почтового отправления, нельзя считать предрешенным.

**ИП направлено уведомление о расторжении договора по его месту нахождения. Договором предусмотрено право стороны на односторонний отказ от его исполнения. Договор в этом случае считается расторгнутым по истечении месяца с даты получения другой стороной уведомления о его расторжении. Уведомление не было получено ИП и было возвращено почтой по истечении срока хранения.**

**Какой день будет считаться днем уведомления контрагента о расторжении договора?**

На наш взгляд, в приведенной ситуации днем получения уведомления должен считаться последний день срока хранения почтового отправления в отделении связи. Обоснование позиции:

В соответствии с [абзацем первым п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

[Абзацем вторым](#) того же пункта установлено, что сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Приведенные правила применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон ([п. 2 ст. 165.1](#) ГК РФ). При отказе от договора он, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором, прекращается с момента получения соответствующего уведомления, направленного одной стороной договора другой стороне ([п. 1 ст. 450.1](#) ГК РФ).

В [п. 67](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 (далее - Постановление N 25) применительно к правилу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ отмечается, что сообщение считается доставленным, например, в случае, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

При этом бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

В том же [пункте](#) Постановления N 25 Пленум Верховного Суда РФ подчеркнул, что риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им воспринято и сделка повлекла соответствующие последствия (например, договор считается расторгнутым вследствие одностороннего отказа от его исполнения) (смотрите также [п. 13](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 N 54).

Как следует из [абзаца второго п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ, с учетом правовой позиции, сформулированной в [п. 67](#) Постановления N 25, контрагент, не получивший уведомление о расторжении договора (одностороннем отказе от его исполнения), считается надлежащим образом уведомленным о волеизъявлении отправителя расторгнуть договор, если уведомление поступило по адресу контрагента (в отделение почтовой связи), но он не ознакомился с ним по зависящим от контрагента причинам, в частности, уклонился от получения такого уведомления, в связи с чем оно вернулось отправителю.

[Пунктом 34](#) Правил оказания услуг почтовой связи (утверждены [приказом](#) Минкомсвязи России от 31.07.2014 N 234) установлено, что почтовые отправления при невозможности их вручения адресатам (их уполномоченным представителям) хранятся в объектах почтовой связи в течение 30 дней со дня поступления почтового отправления в объект почтовой связи. Срок хранения почтовых отправлений может быть продлен по заявлению отправителя или адресата (его уполномоченного представителя). При неявке адресата за почтовым отправлением в течение 5 рабочих дней после доставки первичного извещения ему доставляется и вручается под расписку вторичное извещение. Не полученные адресатами (их уполномоченными представителями) регистрируемые почтовые отправления возвращаются отправителям за их счет по обратному адресу.

В правоприменительной практике не сложился единый правовой подход к вопросу о том, в какой момент почтовое отправление, содержащее юридически значимое сообщение, должно считаться доставленным адресату, если такой адресат не получает отправление по зависящим от него причинам. В некоторых случаях суды приходят к выводу о том, что моментом доставки юридически значимого сообщения является момент прибытия в место вручения адресату первого письма отправителя, возвращенного ему впоследствии за истечением срока хранения ([постановление](#) АС Северо-Западного округа от 11.04.2016 N Ф07-151/16), или дата, когда адресату было направлено вторичное извещение о поступлении почтовой корреспонденции ([постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.07.2016 N 17АП-5541/16). Во многих других ситуациях суды связывают момент получения адресатом уведомления или иного юридически значимого сообщения с датой возврата корреспонденции отправителю в связи с истечением срока ее хранения в отделении связи (смотрите, например, постановления Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 04.11.2016 N 15АП-](#)

[13378/16](#), Семнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 25.07.2016 N 17АП-7760/16](#), Восьмого арбитражного апелляционного суда [от 11.07.2014 N 08АП-5270/14](#), [решение](#) Арбитражного суда Чувашской Республики - Чувашии от 20.05.2016 по делу N А79-2159/2016).

Вместе с тем существует еще один подход к решению этого вопроса. Этот подход предполагает, что, если юридически значимое сообщение направлено с использованием услуг почтовой связи, при определении момента доставки корреспонденции адресату датой получения адресатом почтового отправления является дата его вручения работником, производившим доставку, а в случае отказа адресата от получения корреспонденции датой вручения сообщения считается дата такого отказа. В случае же возврата почтового отправления по причине истечения срока хранения датой вручения сообщения считается последний день срока хранения сообщения в отделении почтовой связи, при этом о принятии отделением почтовой связи необходимых и достаточных мер для фактического вручения корреспонденции свидетельствуют доказательства направления адресату повторного извещения (постановления Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 06.09.2016 N 18АП-1081/16](#), [от 01.12.2015 N 18АП-12455/15](#), Двенадцатого арбитражного апелляционного суда [от 26.10.2016 N 12АП-10301/16](#)).

Представляется, что такой подход в наибольшей степени отвечает смыслу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ. Законодательство не устанавливает сроков, в течение которых адресат должен обратиться в отделение связи за получением почтовой корреспонденции. Он имеет такую возможность в течение всего периода времени, пока корреспонденция находится в этом отделении. Следовательно, до момента истечения срока хранения почтового отправления нельзя утверждать, что адресат уклонился от его получения (во всяком случае, при отсутствии с его стороны явно выраженного отказа получать данное отправление). В то же время возврат корреспонденции отправителю по истечении такого срока уже может свидетельствовать о том, что адресат не принял зависящих от него мер к получению уведомления.

Поэтому, на наш взгляд, уведомление о расторжении договора, вернувшееся отправителю в связи с истечением срока хранения, может считаться полученным контрагентом в последний день срока хранения почтового отправления в отделении связи. Однако в случае возникновения спора при определении момента, когда уведомление должно считаться доставленным его получателю, суд может принять во внимание особенности конкретной ситуации, в связи с чем вывод о том, что таким моментом является последний день срока хранения почтового отправления, нельзя считать предрешенным.

### **Разъясните, пожалуйста, как нужно вести себя при «дружественной» проверке.**

Не все проверки обязательно проходят в обстановке взаимного недоверия и недоброжелательства. Часть проверок может проходить в более теплой атмосфере, и для этого могут быть вполне прозаические основания. Например, чиновник может не искать нарушений по своим статистическим соображениям [\\*\(1\)](#); возможно, что проверяющий - это совсем молодой и неопытный сотрудник, который только "делает первые шаги" в контролирующей деятельности и поэтому нуждается как в информационной и оргподдержке, так и в некоторого рода руководстве. Возможно, проверяющего больше волнуют собственные комфортные рабочие условия - удобный рабочий режим, близость к своему дому и т.д. В конце концов, это может быть человек, который знает Вашу фирму исключительно с законопослушной стороны. Могут быть и иные соображения.

Главный критерий "дружественности" проверки - проверяющий заранее сообщает и даже (в определенных рамках, конечно) согласовывает свой визит к Вам на предприятие. Это касается в большей степени плановых проверок, но внеплановых - тоже

(во всяком случае, проверок по ранее выданному предписанию, или проверок, инициированных по поручению Правительства, Президента и прокурора). В связи с этим правила поведения при проведении проверки в "дружественном" случае разбиваются на две большие группы - как вести себя на предварительном этапе (при подготовке к проверке) и как вести себя при собственно проверке.

Однако не стоит терять бдительности и тут. Показное добродушие чиновника перед проверкой может быть и уловкой, рассчитанной на то, что надлежащей подготовки к проверке не последует, что приведет к печальным результатам (для проверяемого). Этот прием успешно работает со времен Троянской войны.

1 этап. Как правило, начинается со звонка проверяющего, в котором он объявляет о грядущей проверке и, может быть, даже интересуется, в какой день провести ее было бы удобнее лично Вам.

Если Вы - секретарь или иное лицо, которое не отвечает непосредственно за подлежащий проверке сектор; уже на этом этапе лучше подключить к разговору руководителя или соответствующего специалиста (которые, к тому же, могут быть и так в курсе предстоящей проверки, потому что мониторят и План проверок, и текущие предписания, и общественно-политическую ситуацию). Следующие действия могут быть такие:

1. Общайтесь с проверяющим вежливо, даже любезно. Однако Ваше общение не должно перерасти в душевную беседу и тем более в панибратство. Вы оба на работе, при этом работодатели у вас разные и платят вам за выполнение непохожих задач. Кроме того, приятельское общение настраивает на обмен откровенностями, а этого нельзя допускать.
2. Уточните имя, фамилию, отчество, должность (полное наименование), а также наименование органа, из которого к Вам прибудет проверяющий. Попросите продиктовать данные удостоверения (серию, номер, дату выдачи, срок действия\*(2)). Необходимость в этом объясните честно и просто - вам необходимо будет оформить пропуск с этими данными. Тогда в день прихода проверяющего охрана без проволочек пропустит его внутрь. Не лишним будет уточнить служебный и личный телефоны проверяющего.
3. Уточните состав проверяющих. Если позвонивший будет не один - узнайте у него сведения об остальных участниках группы.
4. Уточните основание проверки. Если проверка плановая, то обычно в адрес проверяемого направляется копия приказа о проверке, соответственно, если ранее приказ о проверке к вам не поступил, попросите выслать его вам по факсу. Если она внеплановая - поинтересуйтесь реквизитами документа, явившегося основанием для проверки: если это проверка ранее выданного вашей организации предписания - уточните номер, дату, срок исполнения. Если это поручение высшего лица РФ - узнайте реквизиты. Если это поручение прокурора - постарайтесь узнать, по чьей конкретно жалобе\*(2).
5. Уточните, какие именно документы и/ или сведения понадобятся проверяющему. Запишите все, что он просит. Не рекомендуется проявлять инициативу и предлагать ему дополнительные документы на изучение\*(3).
6. Уточните, будет ли проводиться осмотр каких-либо помещений, и если да - каких именно и на предмет чего? Необходимость в этой информации объясните честно и просто - вам необходимо будет выделить сотрудника-проводящего, который мог бы и дать необходимые пояснения (возможно, этот сотрудник как раз в отпуске, и его нужно будет отзывать оттуда).
7. Уточните, не нужно ли организовать для проверяющих рабочее место, а также его характеристики: сколько ПК, какой текстовый редактор, сколько бумаги, принтер, нужен ли доступ в интернет.
8. Уточните, как долго, по мнению проверяющего, продлится проверка.
9. Уточните дату визита проверяющего.
10. Подведите итоги разговора: зачитайте информацию, полученную по [п.п. 2-8](#).

11. Поблагодарите за звонок.
12. Начните подготовку к проверке.
13. Проверьте полномочия звонившего - вдруг он больше не работает в надзорном органе\*(4)?
14. Назначьте сотрудника, который будет "отвечать" за проверку. В его задачи входят подготовка: во-первых, предварительная проверка затребованных документов (все ли наличествуют, нет ли лишних, ошибочных и пр.); во-вторых, размещение проверяющих (рекомендуется отдельное изолированное от остальных, и чтобы рядом находился малолюдный санузел). Кроме того, такому сотруднику рекомендуется еще раз изучить предписание (если проверка проводится по нему), продумать маршрут передвижения проверяющих (если предполагается осмотр), организовать пространство по ходу этого маршрута (например, проверить наличие огнетушителей, схем эвакуации, чистоту и т.п.). Необходимо также оформить процедурные документы: в частности, упомянутому сотруднику следует выдать соответствующую доверенность, оформленную по правилам [ст. 185](#) ГК РФ.
15. Подготовьте охрану к визиту проверяющих. К нужной дате должны быть готовы пропуска. Возможно, учинена запись в журнале посещений - пусть проверяющие распишутся.  
Этап 2: сама проверка.
  1. Охрана должна быть предупреждена о прибытии проверяющих: у них должна быть информация с ФИО, должностями, наименованием органа. Заготовлены пропуска для этих лиц.
  2. У охраны должна быть информация об ответственном за проверку сотруднике. При прибытии проверяющих этот сотрудник немедленно вызывается.
  3. Охрана должна также помимо удостоверений посмотреть и приказ на проверку.
  4. Прибывшие проверяющие должны расписаться в журнале посещений.
  5. Ответственный сотрудник препровождает проверяющих к рабочему месту. Знакомит с техникой и санузлом.
  6. Передвижение даже такой дружественной проверки нужно организовать таким образом, чтобы на ее пути встречалось как можно меньше сотрудников.
  7. Общение - вежливое, но без приятельства.
  8. Обеспечение питанием проверяющих не входит в обязанности организации, но может быть организовано по собственной инициативе компании, хотя бы в объеме "чайных принадлежностей".

---

\*(1) Общеизвестно, что эффективность работы госорганов руководство оценивает по набору статистических показателей, самым важным из которых является количество обнаруженных нарушений закона. Разумеется, чем выше эти показатели, тем выше удовлетворенность начальства. Однако эти результаты оцениваются не сами по себе, а в сравнении с предыдущими. Поэтому выявлять все подряд нарушения госоргану невыгодно - если сейчас проявить максимальное рвение и наказать всех нарушителей, то чем заняться в следующем отчетном периоде? Широко известная в бюрократических кругах формула "АППП+1", а то есть "аналогичные показатели предыдущего периода +1" отражает наиболее целесообразную стратегию поведения - надо выявлять столько же, нарушений, как в прошлом году, и еще чуточку сверху. Тогда вроде и эффективность есть, и она даже растет, но и задел на будущее имеется. В связи с этой бюрократической стратегией среднестатистический чиновник может "закрывать глаза" на нарушение, если оно явилось его взору после выполнения условного "плана", что характерно для периодов конца года, полугодия и т.п. Это не значит, конечно, что данное нарушение не припомнится, когда статистика этого потребует. Отсюда следует и другой практический вывод - наибольший "эффект" следует ожидать от жалобы, которая подана в орган исполнительной власти (аналогично в прокуратуру) в начале года или полугодия.

\* (2) Эти сведения могут дать вам косвенные сведения об объеме проверки и ее направлении. В некоторых случаях самостоятельное улаживание конфликта с жалобщиком тоже может быть полезным. Однако даже если жалобщик попытается отозвать свое заявление из прокуратуры, принятое прокурором решение о проведении проверки вряд ли будет пересмотрено.

\* (3) Если Вы абсолютно уверены в том, что проверяющий точно должен быть ознакомлен с конкретными документами (например, они "обеляют" Вашу организацию в каком-нибудь запутанном деле), Вы успеете их представить во время проверки.

\* (4) Обладание удостоверением государственного чиновника из "весомой организации" зачастую может облегчить жизнь в ее мелких практических проявлениях. Поэтому никто не удивляется, что при увольнении из госорганов увольняемое лицо зачастую не сдает в отдел кадров свое служебное удостоверение (а сдает рапорт о его утере). Некоторые недобросовестные люди, пользуясь своим прежним удостоверением, пытаются проводить липовые проверки (с целью вымогательства денег, разумеется) и после своего увольнения из органов. В таком случае (к счастью, они достаточно редки) налицо целая совокупность преступлений.

### Кому организация может выдавать доверенность?

[Пункт 1 ст. 185](#) ГК РФ не ограничивает категории лиц, которые могут выдавать доверенность и которым может выдаваться доверенность. Следовательно, выдавать доверенность могут физические и юридические лица и выдаваться доверенность может и физическим, и юридическим лицам.

Поскольку выдача доверенности является юридическим действием (сделкой), совершающее такое действие лицо должно обладать гражданской право- и дееспособностью. Правоспособность - это способность иметь гражданские права и обязанности; дееспособность - способность своими действиями приобретать для себя права, создавать для себя обязанности и исполнять их.

Правоспособность юридического лица возникает с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении ([п. 3 ст. 49](#) ГК РФ). Соответственно, до регистрации юридического лица в ЕГРЮЛ и после исключения его из ЕГРЮЛ такое лицо не может выступать представляемым.

За юридическим лицом, регистрация которого признана недействительной, до признания регистрации недействительной признается наличие правоспособности (см. [информационное письмо](#) Президиума ВАС РФ от 09.06.2000 N 54). Поэтому доверенность, выданная юридическим лицом до указанного момента, признается действительной. Однако с момента исключения юридического лица из ЕГРЮЛ действие доверенности в любом случае прекращается ([пп. 1 п. 3 ст. 61](#) ГК РФ, [пп. 4 п. 1 ст. 188](#) ГК РФ).

В качестве представляемых не могут выступать филиал либо представительство юридического лица, поскольку таковые субъектами права не являются. В то же время, если договор подписан представителем от имени филиала (представительства) без указания на то, что он заключался от имени юридического лица, однако у представителя имелись полномочия на совершение сделки от имени самого юридического лица, договор считается заключенным от имени соответствующего юридического лица ([п. 129](#) постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 N 25, далее - Постановление 25). По этой же причине не могут выступать представляемыми - как не обладающие правоспособностью - органы юридического лица.

Что касается граждан, то, в силу полного отсутствия дееспособности, выдавать доверенности не могут малолетние ([ст. 28](#) ГК РФ) и граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить

ими (за исключением граждан, которые вследствие психического расстройства могут понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц - [п. 2 ст. 30](#) ГК РФ), признанные судом в установленном законом порядке недееспособным ([ст. 29](#) ГК РФ). В этих случаях доверенность на совершение юридических действий от имени этих лиц выдают их законные представители ([п. 2 ст. 185](#) ГК РФ).

Однако относительно процессуального представительства от имени лиц, признанных недееспособными, необходимо отметить следующее. [Постановлением](#) от 27.02.2009 N 4-П Конституционный Суд РФ признал положения [ч. 5 ст. 37](#), [ч. 1 ст. 52](#), [п. 3 ч. 1 ст. 135](#), [ч. 1 ст. 284](#) и [п. 2 ч. 1 ст. 379.1](#) ГПК РФ не соответствующими [Конституции](#) РФ в той мере, в какой эти положения не позволяют гражданину, признанному судом недееспособным, обжаловать решение суда в кассационном и надзорном порядке в случаях, когда суд первой инстанции не предоставил этому гражданину возможность изложить свою позицию через выбранных им представителей, при том что его присутствие в судебном заседании не было признано опасным для его жизни либо здоровья или для жизни либо здоровья окружающих. Таким образом, указанные лица вправе самостоятельно выдавать доверенности на ведение соответствующих дел в суде, в том числе и после вступления в силу решения суда, которыми они были признаны недееспособными ([п. 1.2](#) мотивировочной части, [п. 2](#) резолютивной части постановления Конституционного Суда РФ от 27.02.2009 N 4-П, см. также [постановление](#) Европейского Суда по правам человека от 27.03.2008 по делу "Штукатуров (Shtukaturov) против России").

Поскольку не эмансипированные лица в возрасте от 14 до 18 лет ([ст. 26](#) ГК РФ) и лица, ограниченно дееспособные ([ст. 30](#) ГК РФ), самостоятельно совершают лишь сделки, поименованные в [ст. 26](#), [30](#) ГК РФ, они могут выдавать доверенности только с согласия законных представителей (попечителей) (см. также [п.п. 42](#), [43](#) Инструкции, утвержденной [приказом](#) Минюста РФ от 06.06.2017 N 97).

Так как доверенностью представитель уполномочивается на совершение юридических действий (сделок), представитель также должен обладать правоспособностью и необходимым объемом дееспособности. В связи с этим выше приведенные ограничения на выдачу доверенностей юридическими и физическими лицами применяются и к случаям участия их в качестве представителей. Так, в частности, недееспособные лица (малолетние и лица, признанные недееспособными в установленном законом порядке) не могут выступать в качестве представителей. Закон прямо устанавливает требование о дееспособности представителей как одно из условий их участия в гражданском, арбитражном и административном судопроизводстве ([ст. 49](#) ГПК РФ, [ч. 6 ст. 59](#) АПК РФ, [ч. 1 ст. 55](#) КАС РФ).

Сделки, совершенные в нарушение указанных правил, а стало быть, содержащие пороки субъектного состава, в зависимости от основания, лежащего в основе недействительности, могут быть как ничтожными ([ст.ст. 171](#), [172](#) ГК РФ), так и оспоримыми ([ст.ст. 173](#), [175](#), [176](#) ГК РФ).

В отношении лиц, перед которым осуществляются представительские функции, закон также устанавливает ряд ограничений. Так, в силу [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. Судебная практика свидетельствует о расширительном толковании понятия "сделка, совершенная представителем в отношении себя лично", подразумевающим, что стороной такой сделки может быть не только сам представитель, но и юридическое лицо, участником которого он является ([постановление](#) Президиума ВАС РФ от 16.06.2009 N 17580/08, ФАС Московского округа от [26.11.2013 N Ф05-14093/13](#), см. в связи с этим также, например, [п. 121](#) Постановления 25). В качестве сделки, совершенной представителем в отношении себя лично, может рассматриваться договор, заключенный в обеспечение обязательства, должником по которому является

представитель (см. [п. 1](#) Обзора законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за 2 квартал 2008 г., утв. постановлением Президиума ВС РФ от 17.09.2008). Однако доверенность, в которой ясно выражено полномочие на совершение сделок в отношении самого представителя или его доверителя, представляет собой по существу согласие на совершение сделки, в связи с чем препятствует ее оспариванию ([п. 3 ст. 182](#) ГК РФ)\*[\(1\)](#).

---

\*[\(1\)](#) Это правило применяется к сделкам, совершенным после 1 сентября 2013 года ([п. 3 ст. 3](#) Федерального закона от 07.05.2013 N 100-ФЗ "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации"). До 1 сентября 2013 года такие сделки признавались ничтожными ([ст. 168](#) ГК РФ в редакции до вступления в силу указанного закона).

### **Нужно ли индивидуальному предпринимателю при выдаче доверенности, ставить печать?**

С 1 сентября 2013 года отменено требование о скреплении доверенности от имени юридического лица печатью. Такое требование распространяется лишь на ранее выданные (до 1 сентября 2013 года) доверенности ([п. 3 ст. 3](#) Федерального закона от 07.05.2013 N 100-ФЗ "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации").

Требование о скреплении доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, печатью, рассматривалось в качестве дополнительного требования к форме доверенности. В связи с этим его несоблюдение не влекло недействительности доверенности, но лишало стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение наличия доверенности на свидетельские показания ([п. 1 ст. 160](#), [п. 1 ст. 161](#) ГК РФ; см., например, постановления Четвертого ААС [от 07.11.2008 N 04АП-3396/08](#), Семнадцатого ААС [от 01.04.2010 N 17АП-913/10](#)).

В отношении доверенностей, подлежащих нотариальному удостоверению, требования о наличии оттиска печати представляемого на доверенности закон не устанавливал и не устанавливает в настоящее время (см. также постановления ФАС Восточно-Сибирского округа [от 05.09.2011 N Ф02-3429/11](#), ФАС Северо-Кавказского округа [от 13.03.2009 N А63-5482/2008-С6-24](#), Семнадцатого ААС [от 07.07.2010 N 17АП-5032/10](#)).

Следует отметить противоречивость сложившейся судебной практики по вопросу о том, требовалось ли скреплять печатью доверенности, выдаваемые индивидуальными предпринимателями. В некоторых случаях суды, основываясь на положениях [п. 3 ст. 23](#), [п. 5 ст. 185](#) ГК РФ (в редакции, действующей до 1 сентября 2013 года), давали положительный ответ на этот вопрос (см., например, [постановление](#) ФАС Северо-Кавказского округа от 16.05.2002 N Ф08-1600/02, определения ФАС Волго-Вятского округа [от 14.07.2005 N А38-4668-8/310-2004](#), ФАС Поволжского округа [от 13.06.2000 N А12-7498/99-С12](#), [определение](#) ВАС РФ от 18.06.2010 N ВАС-8534/10).

Противоположный подход представлен в постановлениях ФАС Северо-Западного округа [от 20.06.2012 N Ф07-3532/12](#), ФАС Уральского округа [от 22.06.2005 N Ф09-1831/05-С5](#), ФАС Восточно-Сибирского округа [от 05.11.2008 N А33-3638/2008-Ф02-4977/2008](#).

Последний из приведенных подходов представляется верным. В прямом смысле выдачу доверенностей к предпринимательской деятельности, о которой говорится в [п. 3 ст. 23](#) ГК РФ, отнести нельзя. Кроме того, у индивидуального предпринимателя нет руководителя, который должен подписывать доверенность в соответствии с [п. 5 ст. 185](#) ГК РФ (в редакции до 1 сентября 2013 года). Это говорит о том, что на отношения, связанные с выдачей доверенностей индивидуальными предпринимателями, правило о скреплении доверенности печатью распространено быть не может.

Следует учитывать, что законом может быть предусмотрена необходимость скрепления доверенности печатью в определенных случаях. Такое требование установлено, например, для доверенности на ведение дел в суде от имени организации, при наличии у организации печати (см. [ч. 3 ст. 53](#) ГПК РФ, [ч. 5 ст. 61](#) АПК РФ, Обзор судебной практики Верховного Суда РФ N 2, утвержденный Президиумом ВС РФ 26.06.2015 (Разъяснения по вопросам, возникающим в судебной практике, [вопрос 10](#)).

### **В рамках Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц кто, обязан осуществлять закупки у субъектов МСП?**

Обязанность по осуществлению закупок у субъектов МСП установлена только в отношении организаций, на которых распространяется действие [Федерального закона](#) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Федеральный закон N 223-ФЗ):

1) государственных корпораций, государственных компаний, субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сферах электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, государственных унитарных предприятий, муниципальных унитарных предприятий, автономных учреждений, а также хозяйственных обществ, в уставном капитале которых доля участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности превышает 50%;

2) дочерних хозяйственных обществ, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит указанным выше юридическим лицам;

3) дочерних хозяйственных обществ, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит названным дочерним хозяйственным обществам;

4) бюджетных учреждений при наличии правового акта, утвержденного в установленном порядке положения о закупках, размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, при осуществлении ими закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителей по контрактам в случае привлечения на основании договоров в ходе исполнения данных контрактов иных лиц для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, необходимых для исполнения предусмотренных контрактами обязательств этих учреждений;

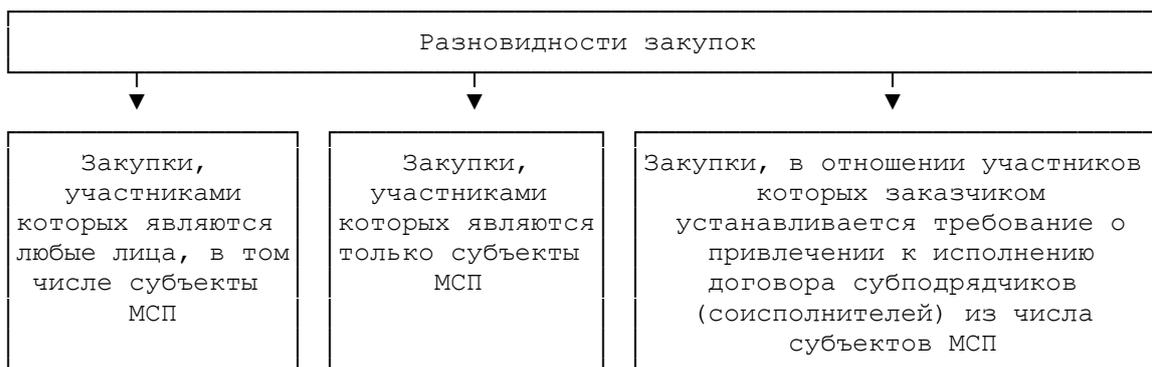
в) за счет средств, полученных при осуществлении ими иной приносящей доход деятельности от физических, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных их учредительными документами основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Обязанность по осуществлению закупок в 2016 году возлагается на перечисленных юридических лиц только в случае, если годовой объем выручки от продажи продукции (выполнения работ, оказания услуг) по данным годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за предшествующий календарный год превышает 2 млрд. руб., а также на государственные компании, созданные на основании федерального закона ([Положение](#) о закупках). Об этом напомнило и Минэкономразвития: названные юридические лица обязаны применять Положение о закупках с 1 января 2016 года в случае превышения

вышеуказанного объема выручки (письма [от 28.01.2016 N Д28и-139](#), [от 29.02.2016 N Д28и-475](#)).

### Как осуществляются закупки у субъектов МСП в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"?

Закупки у субъектов МСП осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупках, утвержденным заказчиком, торгов, а также иными способами. Существуют следующие разновидности закупок (см. схему).



Следовательно, субъекты МСП могут участвовать в любых закупках.

Для проведения закупок, участниками которых могут быть только субъекты МСП, заказчики обязаны утвердить перечень товаров, работ, услуг (в том числе инновационной, высокотехнологичной продукции), закупки которых осуществляются у субъектов МСП. Перечень составляется на основании [Общероссийского классификатора](#) продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) и включает в себя наименования товаров, работ, услуг и соответствующие коды (с обязательным указанием разделов, классов и рекомендуемым указанием подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ)). Данный перечень размещается в единой информационной системе.

О том, что перечень должен быть размещен в единой информационной системе с учетом кодов ОКПД 2, говорится и в разъяснениях Минэкономразвития ([Письмо](#) от 18.12.2015 N Д28и-3817).

**Обратите внимание!** Положения [Постановления](#) Правительства РФ N 1352 не позволяют заказчику разделять закупки у субъектов МСП на закупки у субъектов малого предпринимательства и закупки у субъектов среднего предпринимательства.

#### Объем закупок, осуществляемых у субъектов МСП

Годовой объем закупок у субъектов МСП устанавливается в размере не менее 18% совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок. При этом совокупный годовой стоимостный объем договоров, заключенных заказчиками с субъектами МСП по результатам закупок, участниками которых могут быть только субъекты МСП, должен составлять не менее 10% совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок.

При расчете годового объема закупок у субъектов МСП учитываются договоры, заключенные заказчиками с субъектами МСП по результатам закупок, участниками которых могут быть любые лица, а также закупок, участниками которых могут быть только субъекты МСП, и договоры, заключенные поставщиками (исполнителями,

подрядчиками) непосредственно с субъектами МСП в целях исполнения договоров, заключенных поставщиками (исполнителями, подрядчиками) с заказчиками по результатам закупок, в отношении участников которых заказчик устанавливает требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов МСП.

Согласно [п. 21 ст. 4](#) Федерального закона N 223-ФЗ информация о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов МСП, размещается в единой информационной системе не позднее 1 февраля года, следующего за прошедшим календарным годом. Федеральный закон N 223-ФЗ не обязывает размещать в единой информационной системе лиц, не подпадающих под действие [Положения](#) о закупках, информацию о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов МСП ([Письмо](#) Минэкономразвития России от 10.02.2016 N Д28и-250).

Соответственно, юридическое лицо обязано разместить информацию о годовом объеме закупки у субъектов МСП по итогам 2016 года не позднее 1 февраля 2017 года ([Письмо](#) Минэкономразвития России от 17.02.2016 N Д28и-348).

**К сведению.** С 2017 года будет действовать ответственность за невыполнение заказчиком обязанности осуществить закупки у субъектов МСП в течение календарного года в установленном объеме ([п. 8.1 ст. 3](#) Федерального закона N 223-ФЗ): в указанном случае заказчик при проведении закупки должен будет руководствоваться положениями [Федерального закона](#) N 44-ФЗ.

Специальные требования предусмотрены и по отношению к плану закупок. Так, годовой объем закупок, которые предполагается в соответствии с проектом плана закупок или утвержденным планом закупок осуществить по результатам закупок, участниками которых являются только субъекты МСП, должен составлять не менее 10% совокупного годового стоимостного объема закупок, планируемых к проведению согласно проекту плана закупок или утвержденному плану закупок. При расчете такого совокупного годового стоимостного объема закупок не учитывается ряд закупок, предусмотренных рассматриваемым постановлением Правительства РФ. Отдельные правила установлены в отношении закупок инновационной, высокотехнологичной продукции у субъектов МСП.

#### **Декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам МСП**

Участники закупки, участниками которой могут быть только субъекты МСП, обязаны декларировать в заявках на участие в закупке свою принадлежность к данным субъектам. Форма декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам МСП, предусмотренным [ст. 4](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - Федеральный закон N 209-ФЗ), приведена в [приложении](#) к Постановлению Правительства РФ N 1352. При осуществлении закупки в электронной форме декларация включается в состав заявки в виде электронного документа. При этом специально закреплено, что заказчик не вправе требовать от субъектов МСП, являющихся участниками закупки, иные документы, помимо декларации, в целях подтверждения соответствия необходимым критериям.

В случае осуществления закупки у любых лиц заказчик вправе установить требование к субъектам МСП, являющимся участниками такой закупки, о включении декларации в состав заявки на участие в закупке. Это необходимо для контроля объема закупок у субъектов МСП.

Отметим, что форма декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам МСП, предусмотренная [Положением](#) о закупках, основана на нормах [ст. 4](#) Федерального закона N 209-ФЗ. Таким образом, категория субъектов МСП может изменяться в соответствии с требованиями, предусмотренными указанным законом.

Кроме того, изменение категории субъекта МСП означает изменение хозяйственным обществом, хозяйственным партнерством, производственным кооперативом, сельскохозяйственным потребительским кооперативом, крестьянским (фермерским) хозяйством и индивидуальным предпринимателем статуса субъекта МСП, то есть прекращение такого статуса в установленный отчетный период ([Письмо Минэкономразвития России от 15.01.2016 N Д28и-107](#)).

\* \* \*

Таким образом, обязанность по осуществлению закупок в 2016 году у субъектов МСП возлагается на лиц, которые проводят закупки в соответствии с [Федеральным законом](#) N 223-ФЗ, если годовой объем выручки от продажи продукции (выполнения работ, оказания услуг) по данным годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за предшествующий календарный год превышает 2 млрд. руб., а также на государственные компании, созданные на основании федерального закона.

В целях исполнения данной обязанности заказчики проводят закупки, участниками которых могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП, закупки, участниками которых вправе быть только субъекты МСП, и закупки, в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов МСП.

Нормативно установлены требования к объему закупок, необходимых для осуществления у субъектов МСП. Участник закупки признается субъектом МСП на основании заполненной им декларации.

### **Расскажите, какие существуют особенности проведения закупок по Закону № 44-ФЗ для МСП**

В соответствии с [ч. 1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ заказчики обязаны осуществлять закупки в объеме не менее чем 15% совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом [ч. 1.1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ, с предоставлением преимуществ описанным в этой части социально ориентированным некоммерческим организациям (далее - СОНО) и субъектам малого предпринимательства (далее - СМП).

Согласно [п. 1 ч. 1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ такие закупки осуществляются, в том числе, при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (далее - НМЦК) не превышает 20 миллионов рублей, путем проведения закупки исключительно среди СМП, СОНО одним из следующих способов:

- открытый конкурс,
- конкурс с ограниченным участием,
- двухэтапный конкурс,
- электронный аукцион,
- запрос котировок,
- запрос предложений.

Заметим, что, по нашему мнению, вышеприведенное ограничение НМЦК должно применяться как к каждому контракту, так и к каждой отдельной процедуре определения контрагента или лоту торгов. Соответственно, проведение среди СМП, СОНО совместных торгов в соответствии со [ст. 25](#) Закона N 44-ФЗ единым лотом на сумму свыше 20 миллионов рублей неправомерно, даже если НМЦК по каждому контракту менее данной суммы. Подробнее аргументация изложена в [отдельном материале](#). Аналогично, на наш взгляд, неправомерна централизованная закупка в соответствии со [ст. 26](#) Закона N 44-ФЗ в интересах нескольких заказчиков среди СМП, СОНО на сумму свыше 20 миллионов

рублей, даже если стоимость товаров, работ, услуг, приобретаемых в интересах каждого заказчика менее указанного предела.

При проведении закупок среди СМП, СОНО в извещениях об осуществлении закупок указанными способами в силу [ч. 3 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ **устанавливается ограничение в отношении участников закупок**, которыми могут быть только СМП, СОНО (см. также [п. 7 ч. 3 ст. 49](#), [п. 5 ч. 5 ст. 63](#), [п. 6 ч. 1 ст. 73](#), [п. 8 ч. 4 ст. 83](#) Закона N 44-ФЗ). Данное требование также должно отражаться в документации о закупке, в тех случаях, когда она составляется ([ч. 1 ст. 50](#), [ч. 1 ст. 64](#), [п. 1 ч. 6 ст. 83](#) Закона N 44-ФЗ). Установление таких требований считается надлежащим исполнением обязанности по организации закупки у СМП, СОНО (см. [п. 2](#) письма ФАС России от 28.12.2015 N АЦ/75921/15). Установление при этом дополнительных ограничений неправомерно (см. [письмо](#) Минэкономразвития России от 30.07.2015 N Д28и-2265).

В свою очередь участники закупок в таких случаях обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к СМП или СОНО ([ч. 3 ст. 30](#), [пп. "и" п. 1 ч. 2 ст. 51](#), [п. 7 ч. 5 ст. 66](#), [п. 5 ч. 3 ст. 73](#) Закона N 44-ФЗ). По смыслу положений Закона N 44-ФЗ декларирование принадлежности участника закупки к СМП, СОНО осуществляется в произвольной форме и представляет собой включение в заявку участника заявления, прямо указывающего на то, что этот участник относится к СМП, СОНО (см. также [ответ на вопрос 2](#) в письме Минэкономразвития России от 31.12.2014 N Д28И-2911). Требовать от участника закупки каких-либо дополнительных документов, подтверждающих его принадлежность к СМП, СОНО, заказчик не вправе (см. [ч. 5 ст. 51](#), [ч. 6 ст. 66](#), [ч. 4 ст. 73](#) Закона N 44-ФЗ, см. также, например, [решение](#) ФАС России от 03.10.2014 N К-1443/14, постановления Тринадцатого ААС [от 05.03.2015 N 13АП-26440/14](#), АС Уральского округа [от 26.05.2015 N Ф09-2058/15](#), Девятого ААС [от 12.09.2014 N 09АП-34410/14](#)).

Таким образом, принадлежность к СОНО и к СМП подтверждается **только** декларированием, то есть заявлением, указанием на этот факт в заявке. Аналогичные разъяснения даны в [письме](#) Минэкономразвития России и ФАС России от 04.04.2014 NN 7158-ЕЕ/Д28И, АЦ/13590/14.

В случае, если заявка указанной декларации не содержит, она подлежит отклонению, как не соответствующая установленным требованиям ([ч. 3 ст. 30](#), [ч. 3 ст. 53](#), [п. 1 ч. 6 ст. 69](#), [ч. 7 ст. 78](#) Закона N 44-ФЗ, см. также разъяснения [по вопросам 43, 44](#) в [письме](#) Минэкономразвития России от 30.09.2014 N Д28И-1889, [письмо](#) Минэкономразвития России от 17.02.2016 N Д28и-375, решения ФАС России [от 26.03.2015 N К-226/15](#), [от 11.11.2015 N К-1509/15](#)). Равным образом заявка может быть отклонена либо участник отстранен от участия в закупке в том случае, если декларация содержит недостоверные сведения ([ч. 3.1 ст. 53](#), [п. 2 ч. 6 ст. 69](#) Закона N 44-ФЗ) - проверять их достоверность заказчик не обязан, но, разумеется, вправе.

В соответствии с [ч. 8 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ при проведении закупок среди СМП, СОНО в контракт включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного [ч. 7 ст. 94](#) Закона N 44-ФЗ. Данное условие должно быть включено в проект контракта, прилагаемого к документации о

закупке, извещению о проведении запроса котировок ([ч. 2 ст. 50](#), [ч. 4 ст. 64](#), [ч. 2 ст. 73](#), [ч. 7 ст. 83](#) Закона N 44-ФЗ).

Во всем остальном порядок проведения процедур определения контрагента среди СМП, СОНО не отличается от порядка проведения соответствующих процедур среди неограниченного круга лиц и регулируется нормами о соответствующих способах закупки.

Соответственно, аналогичны общеустановленным и основания для признания процедуры определения контрагента среди СМП, СОНО несостоявшейся. Однако в данном случае могут иметь место и специальные последствия, которые рассмотрены в отдельном материале.

В 2015-2016 годах на основании [ч. 2.1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ Правительством РФ заказчику также было предоставлено право не устанавливать при проведении конкурсов, электронных аукционов, запросов предложений среди СМП, СОНО требование обеспечения исполнения контракта (постановления Правительства РФ [от 06.03.2015 N 199](#), [от 11.03.2016 N 182](#)). Обращаем внимание, что проведение запросов котировок к данному исключению не относилось.

### **Я планирую переезд в другой город, и, как следствие, перерегистрацию своего ИП. Одобрит ли это налоговая служба, и чем может быть опасен переезд для ведения индивидуальной предпринимательской деятельности?**

Если менять юридический адрес в пределах одного населенного пункта, города или региона, то регистрационные действия не представляют особой сложности. Другое дело — если компания переезжает в другой регион.

В этом случае есть свои нюансы. Сначала об изменении адреса необходимо уведомить предыдущий регистрирующий орган, который вносит сведения об этом в ЕГРЮЛ, и по истечении 20 дней с этого момента общество вправе регистрировать изменения в налоговой инспекции по новому адресу ([абз. 4 п. 6 ст. 17 Федерального закона от 08.08.01 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»](#), далее — [закон № 129-ФЗ](#)).

Если компания неоднократно мигрирует между инспекциями — 2 и более раз — меняет место нахождения и соответствующий налоговый орган, то она рискует попасть в план выездных проверок ([п. 10 Концепции системы планирования выездных налоговых проверок, утв. приказом ФНС России от 30.05.07 № ММ-3-06/333@](#)).

Также при смене адреса возможен и другой риск — налоговая может приостановить действия по регистрации до одного месяца ([п. 4.4 ст. 9 закона № 129-ФЗ](#)). В этот период сотрудники инспекции могут проверять достоверность представляемых документов, осматривать помещения или допрашивать руководителей компании. Кроме того, был расширен перечень «оснований отказа» в государственной регистрации, в которые входят иные требования, установленные [законом № 129ФЗ в качестве обязательных для осуществления государственной регистрации \(подп. «х» п. 1 ст. 23 закона № 129-ФЗ\)](#).

Также возможно попадание в список адресов массовой регистрации. Кроме налоговых органов используют это определение и другие государственные органы. Например, Федеральная таможенная служба ([письмо ФТС России от 21.01.14 № 01–11/02229 «Об исполнении постановлений о назначении административного наказания»](#)).

Закон не закрепляет понятие «адрес массовой регистрации», но налоговые органы активно используют его в подзаконных актах и описывают как «адрес, указанный при

государственной регистрации в качестве места нахождения несколькими юридическими лицами».

Каждое Управление ФНС России по субъекту РФ издает распорядительный акт со своим минимальным критерием отбора адреса массовой регистрации. Например, в качестве критерия может быть указан один адрес, который используется в качестве последнего места нахождения десятью и более юридическими лицами (п. 1.2.1 Приложения 2 к приказу ФНС России от 29.12.06 № САЭ-3-09/911@ «Об информационной поддержке»).

Чтобы проверить, не будет ли место нахождения организации адресом массовой регистрации, зайдите на специальный ресурс на официальном сайте ФНС России: <https://service.nalog.ru/addrfind.do>.

С помощью ресурса можно как проверить на массовость конкретный адрес, так и посмотреть весь список адресов, которые ИФНС уже признали массовыми в целом по России, в регионе, городе и др. Так налогоплательщик может подстраховаться, что смена адреса не будет квалифицирована налоговой в качестве одного из признаков, отвечающих критериям фирмы-однодневки. Если Вы видите, что по Вашему адресу зарегистрировано несколько компаний, как правило, более 10–15, то лучше не рисковать и подыскать более надежный адрес.

Если иных вариантов кроме регистрации в массовом адресе у компании нет, то нужно готовиться к проверке со стороны налоговых органов: документально подтвердить, что с компанией и ее исполнительными органами связаться по адресу реально. В качестве подтверждения может выступить договор на почтовое сопровождение с адресодателем или Почтой России. Если компания указывает адрес массовой регистрации, отказ налогового органа в регистрации может быть правомерным, если нет номера помещения или офиса (определение ВС РФ от 29.10.15 по делу № А12-38142/2014).

При переезде компании в другой регион важно планировать сроки перерегистрации. Если необходимо оформить смену адреса ближе к концу календарного года, то может возникнуть вопрос, в какие отделения государственных внебюджетных фондов подавать отчетность. Отделения фондов тоже меняются из-за переезда компании. Также налоговые органы не всегда оперативно присваивают компании новый КПП. Например, возникает переходный период, когда снятие и постановка на учет не происходят в одну дату. В итоге получается, что налогоплательщик должен быть приписан к новому адресу, но его дело находится в старой налоговой инспекции. ИФНС обязана направить указанные сведения во внебюджетные фонды в «рамках одного окна» в течение одного рабочего дня с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о смене места нахождения юридического лица (п. 3.1 ст.11 закона № 129-ФЗ). Но перерегистрация со стороны налоговой может затянуться, а компании нужно вовремя платить взносы и отчитываться. В результате налоговая инспекция может не представить данные в фонды в отведенный срок и у компании возникнут трудности.

Процесс перехода в компетенцию новой ИФНС может также затянуться из-за проведения сверки налогоплательщика по бюджетным платежам. Срок проведения сверки, формирования и оформления акта в случае отсутствия расхождений данных налогового органа и налогоплательщика не должен превышать 10 рабочих дней.

При выявлении расхождений указанный срок не должен превышать 15 рабочих дней (п. 3.1.2 приказа ФНС России от 09.09.05 № САЭ-3-01/444@ «Об утверждении Регламента организации работы с налогоплательщиками, плательщиками сборов, страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и налоговыми агентами»). Но на практике бывают сбои по срокам со стороны представителей госорганов.

Лучше подстраховаться и после получения листа записи ЕГРЮЛ самим позвонить в отделения фондов по новому адресу для уточнения информации, состоит компания там,

на учете или нет. На предварительном этапе подготовки документов о смене адреса также рекомендуется сделать предварительную сверку. Будет необходимо лишь сопоставить расчеты с момента последней сверки, а это можно сделать и в сжатые сроки.

**Наше ООО заключило с другим договор краткосрочной аренды. Подошло время окончания срока договора. В связи с тем, что наша организация еще не определилась, продлять ли договор с этим ООО или найти более выгодный вариант, возник вопрос об установлении перерыва в договоре аренды. Возможно ли это и какова процедура оформления?**

Стороны договора аренды часто предпочитают заключать соглашение на срок менее года. Такой договор не подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 651 ГК РФ). Это позволяет сэкономить время и деньги, поскольку не нужно обращаться в Росреестр и платить госпошину за регистрацию договора аренды (п. 10 информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.01 № 59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона „О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним“»).

Очень часто встречаются ситуации, когда между соглашениями образуется перерыв. И если арендатор не оформит передаточный акт или допустит другие ошибки, арендодатель посчитает прежний договор пролонгированным. Он сможет включить срок перерыва между соглашениями в период фактического пользования арендованным имуществом и взыскать арендную плату. Если арендатор не согласен платить за время, в течение которого он не пользовался помещением, нужно правильно оформить документы.

Арендодатель не вправе отказать в перезаключении договора на новый срок, если арендатор надлежащим образом исполнял обязанности и письменно уведомил арендодателя о желании заключить такой договор в срок, указанный в договоре аренды, а если в договоре такой срок не указан, в разумный срок до окончания действия договора (п. 1 ст. 621 ГК РФ, постановление Пленума ВАС РФ от 17.11.11 № 73 «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды»).

Арендатор, который не планирует в ближайшее время пользоваться помещением, предпочтет сэкономить. Он может предложить заключить договор более поздней датой, чтобы не платить за дни, в которые аренда не понадобится (например, в майские или новогодние праздники, которые составляют почти треть месяца, или иные перерывы).

Возникает вопрос о дате, с которой начинает действовать новое соглашение. Арендодатель может не возражать против заключения договора аренды на новый срок с учетом перерыва, но не торопиться подписывать передаточный акт или новый договор.

Арендатор, который устно договорится об аренде с середины месяца, часто не оформляет вовремя документы. Причины бывают разные: организационные (загруженность штатного юриста, отпуск полномочного лица, которое подписывает договор) или непредвиденные (форс-мажор) и др. Все они приводят к одному нежелательному последствию.

Бездействие обеих сторон обернется тем, что прежний договор продолжит действовать, поскольку стороны его исполняют. Аренда будет считаться возобновленной на неопределенный срок.

Если арендатор не прекратит действие прежнего договора, он не сможет вычесть из платежа сумму за время, в течение которого он не собирался пользоваться помещением. Арендатор проиграет судебный спор, потеряет время и деньги.

Чтобы этого не произошло, нужно правильно оформить отношения по обоим договорам (прекратить прежний договор и подписать соглашение об аренде на новый срок).

Если арендатор не планирует использовать арендуемое помещение в течение определенного периода, правильно согласуйте дату, с которой новый договор вступает в силу.

Например, соглашение закончилось 30 апреля. Новый договор стороны подписали в тот же день, но установили, что он начинает действовать с 10 мая.

В силу пункта 2 статьи 433 ГК РФ договор будет считаться заключенным с момента передачи соответствующего имущества (ст. 224 ГК РФ). Это подтвердят передаточные акты (п. 1 ст. 655 ГК РФ).

Подписанный акт сдачи закроет прежний договор, дата акта приемки станет датой вступления в силу нового соглашения.

Если стороны не подпишут акты, недвижимость останется во владении арендатора. Сэкономить на платежах не получится (п. 13 информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.02 № 66, определение ВС РФ от 30.09.15 по делу № А55-20079/2014).

Если этот вариант не подходит, стороны вправе заключить предварительный договор аренды. В соглашении укажите конкретные характеристики, которые позволят установить имущество, подлежащее передаче в аренду (этаж, место расположения, адрес), срок, в который стороны обязуются заключить основной договор аренды, ответственность сторон в случае уклонения от заключения основного договора. В противном случае предварительный договор аренды суд признает незаключенным.

### **В случае если компанию обвинили во взяточничестве, и наложили штраф, возможно ли доказать невиновность организации и, как минимум, снизить сумму штрафа, если в ходе проверок было установлено, что сотрудник организации действовал в своих личных интересах, и никакого отношения к делам фирмы данная ситуация не имела?**

Борьба с коррупцией часто приводит к тому, что ответственность за дачу взятки несет не только виновное физическое лицо, но и компания, в интересах которой преступление совершалось. Она рискует получить штраф по статье 19.28 КоАП РФ.

Минимальный размер штрафа — миллион рублей, а максимальный зависит от суммы взятки и может быть назначен в стократном размере от переданной суммы.

Срок давности по статье составляет шесть лет (п. 1 ст. 4.5 КоАП РФ). Все это создает серьезную угрозу для дальнейшего ведения бизнеса. Причем суды штрафуют компанию независимо от того, привлечен ли представитель компании к уголовной ответственности за дачу взятки (постановление ВС РФ от 27.04.15 № 25-АД15-1). Ссылки на отсутствие обвинительного приговора по уголовному делу о взятке не помогают избавиться от штрафа.

Если компанию оштрафовали, есть два способа защиты: доказать невиновность компании или снизить размер штрафа. Когда доказать невиновность не удалось и штраф пришлось выплатить, можно попробовать взыскать убытки с работника.

Доказать невиновность компании крайне трудно. По статистике суды прекращают всего 7 % дел по ст. 19.28 КоАП РФ. Суд признает компанию виновной, если компания имела возможность соблюдать закон, но не приняла всех зависящих от нее мер по его соблюдению (п. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Законодатель обязывает все организации разрабатывать и принимать меры по предупреждению коррупции: внедрять определенные стандарты и процедуры, устанавливать кодекс этики и служебного поведения и т. д. (ст. 13.3 Федерального закона от 25.12.08 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»).

Организация может самостоятельно установить дополнительные способы профилактики: периодически обучать сотрудников, знакомить их с антикоррупционными нормами, утверждать реестры подарков госслужащим и т. д.

Работники должны быть предупреждены, что их противоправные действия недопустимы и могут привести к огромным убыткам.

Задача компании — подтвердить, что меры по профилактике коррупции реальны

Поводом для прекращения производства по делу может быть и недостаточность доказательств того, что лицо действовало в интересах компании. Если суд выяснит, что работник компании действовал в своих интересах, а не в интересах компании, то может прекратить производство по делу в связи с отсутствием состава правонарушения.

Суды признают, что сотрудник действовал в интересах компании, когда взятка давалась за действия или бездействие должностных лиц, которые выгодны компании в целом.

Чтобы смягчить ответственность за совершенное правонарушение, юридическое лицо может добровольно сообщить о нем, оказать содействие в установлении обстоятельств его совершения (ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ). Кроме того, есть позиция Конституционного суда РФ, которая позволяет судам снижать штрафы, если сумма санкций превышает 100 тыс. рублей, а наложение штрафа не отвечает целям административной ответственности и избыточно ограничивает в правах юридическое лицо (постановление КС РФ от 25.02.14 № 4-П).

Часто суды указывают: коррупционное правонарушение нарушает охраняемые законом интересы государства и имеет повышенную общественную опасность. Поэтому, считают они, минимальный штраф в размере миллиона рублей по п. 1 статьи 19.28 КоАП РФ справедлив.

Некоторые суды назначают такой штраф и организациям, чьи сотрудники пытались передать небольшое вознаграждение — в пределах 2 тыс. рублей.

В судебной практике нет однозначного подхода к взысканию штрафа в качестве убытков с работника. Некоторые суды считают, что административный штраф — это не прямой реальный ущерб, а значит, виновный не должен возмещать его компании.

### **ИП намеревается заключить договор с банком на услуги по инкассации. На что следует обратить особое внимание при прохождении процедуры заключения такого договора?**

В соответствии с российским законодательством все компании обязаны хранить свободные денежные средства в банках. В кассе допустимо оставлять наличные только в пределах рассчитанных лимитов.

Чтобы обеспечить своевременную передачу денег на хранение в банк и их зачисление на расчетный счет, можно заключить с банком договор на услуги по инкассации.

При этом следует убедиться в том, что этот контракт составлен корректно и его условия подходят компании. В частности, что в нем четко изложены предмет договора, график инкассации и сроки зачисления.

Из описания предмета договора на инкассацию должно следовать, что банк принял на себя обязательство совершать действия, направленные на сбор (инкассацию) свободных денежных средств компании и их зачисление на ее соответствующий банковский счет, причем на согласованных сторонами договора условиях.

Предмет договора на инкассацию — существенное условие, его отсутствие или некорректное описание может обернуться признанием договора незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

Чтобы в будущем не возникло недоразумений, стоит убедиться, что в договоре или в соответствующем приложении к нему правильно указаны адреса объектов компании, по которым будет осуществляться инкассация. Договором определяются дни и часы, когда инкассаторы будут забирать наличные деньги из кассы компании.

Например: В разделе договора «Обязанности сторон» должно быть прописано: «Банк обязан осуществлять прием наличных денежных средств непосредственно от представителя клиента, в соответствии с утвержденным графиком инкассации денежной наличности, являющимся неотъемлемой частью настоящего договора (Приложение № \_\_)».

Нужно также обратить внимание, установлена ли ответственность банка за нарушение этого срока.

Особое внимание необходимо обратить на перечень и стоимость услуг, оказываемых банком (тарифы). Как правило, тарифы определены в соответствующем приложении к договору.

Важно учитывать, что большинство банков включают в разработанные ими договоры на инкассацию условие о возможности безакцептного списания денежных средств со счетов компаний для исполнения ими своих обязательств по этим договорам.

Например: В разделе договора «Порядок расчетов» может содержаться пункт следующего содержания: «Клиент предоставляет банку право списания денежных сумм с расчетного счета, указанного в подпункте \_\_ настоящего договора, за инкассацию, пересчет и повторный заезд в безакцептном порядке».

Если компания заключает договор на подобных условиях, она должна быть готова к такой форме списания.

И еще стоит проверить, какие санкции (неустойка) применяются за просрочку оплаты предприятием услуг банка.

Анализируя положения договора, необходимо убедиться в том, что банк принимает на себя полную материальную ответственность за сохранность принятых им денежных средств, в размере, указанном в препроводительной ведомости, с момента фактической передачи денег инкассаторам. Это условие, как правило, излагается в разделе договора «Ответственность сторон».

Для обеспечения сохранности принимаемых для инкассации денежных средств, в договоре могут быть предусмотрены такие обязанности банка, как:

- использование технически исправных спецавтомобилей,
- оснащение инкассаторов огнестрельным оружием и средствами индивидуальной защиты. На это также следует обратить внимание.

Многие банки в договорах на инкассацию предъявляют к своим клиентам такие требования, исполнение которых может оказаться затруднительным или даже невозможным. В частности, к ним относятся:

- обеспечение свободных и освещенных подъездных путей к объекту инкассации;
- сопровождение инкассаторов по пути их следования с сумками (секьюрипаками) до машины силами работников охраны предприятия;
- отслеживание ими обстановки, влияющей на безопасность инкассаторов.

Эти требования перечисляются, как правило, в разделе договора «Обязанности сторон». Срок действия договора может быть предусмотрен в разделе договора «Заключительные положения».

Компаниям, осуществляющим свою деятельность в сфере розничной торговли, важно обладать достаточным количеством наличных денежных средств небольшого достоинства. В этом случае необходимо проверить, определен ли в договоре порядок и срок доставки разменной монеты (банкнот) и ответственность банка за их нарушение.

Если компании необходимо периодически снимать с банковского счета (класть на счет) крупные суммы денег, стоит убедиться в том, что в договоре не установлен максимум инкассируемых или доставляемых на предприятие денежных средств.

## **Наше ИП производит товары каждодневного потребления. Стала известна информация о том, что введена новая форма контроля со стороны государства «контрольная закупка». Что представляет собой это нововведение и чем грозит предприятиям в случае не соответствия продукции требованиям?**

С 1 января 2017 года контролирующие органы применяют новый вид внеплановой проверки — контрольная закупка.

С той целью, чтобы оградить предпринимателей от излишнего внимания со стороны контролирующих органов, был принят Закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ.

Законом от 3 июля 2016 г. № 277-ФЗ в названный закон № 294-ФЗ внесены изменения, которыми введен новый вид контроля — контрольная закупка.

Суть такого мероприятия состоит в приобретении того или иного товара для того, чтобы его проверить на соответствие установленным стандартам, включая не только технологию процесса его изготовления, но и элементарно проверить срок годности на момент реализации.

Однако это далеко не все, что может требовать «контрольного» вмешательства. Ведь к определенным товарам, работам, услугам законодательством установлены специальные требования: нельзя продавать табак и алкоголь несовершеннолетним, лечить людей, не имея на то лицензии, и т.д. Соответственно, и проверки такие должны проводиться не только ради удовлетворения любопытства, но и для предупреждения и устранения.

Новая статья — 16.1 «Контрольная закупка» определяет, что контрольная закупка — это мероприятие по контролю, в ходе которого органом госконтроля (надзора) осуществляются действия по созданию ситуации для совершения сделки в целях проверки соблюдения юрлицами и ИП обязательных требований при продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг потребителям.

Основания для проведения контрольной закупки. Проводить контрольную закупку разрешается только в случаях, установленных федеральными законами, регулирующими организацию и осуществление отдельных видов госконтроля (надзора).

Основания для проведения контрольной закупки те же, что и для проведения внеплановых выездных проверок. К ним отнесены:

- истечение срока исполнения юрлицом или ИП ранее выданного предписания об устранении выявленного нарушения — обязательных требований и (или) требований, установленных муниципальными правовыми актами;

- поступление в орган госконтроля (надзора), орган муниципального контроля заявления от юрлица или ИП о предоставлении правового статуса, специального разрешения (лицензии) на право осуществления отдельных видов деятельности или разрешения (согласования) на осуществление иных юридически значимых действий, если проведение такой проверки предусмотрено правилами получения соответствующего статуса, разрешения и т.д.;

- мотивированное представление должностного лица органа контроля.

Основание выносится по итогам анализа результатов «заочных» мероприятий по контролю, рассмотрения или предварительной проверки поступивших обращений и заявлений граждан, компаний, информации от органов госвласти и из СМИ о следующих фактах:

- о возникновении угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия, а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- об угрозе причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия, а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- о нарушении прав потребителей (при условии, что потребитель предварительно сам пытался урегулировать проблему, но ему в этом было отказано либо его требование не было удовлетворено);

- выявление соответствия или отклонения параметров деятельности юрлица или ИП от индикаторов риска;

- приказ (распоряжение) руководителя органа госконтроля (надзора), он должен быть издан в соответствии с поручениями Президента или Правительства РФ и на основании требования прокурора о проведении внеплановой проверки.

- по заданию руководителя (его зама) в зависимости от отнесения деятельности юрлица (ИП) и используемых им объектов к определенной категории риска, определенному классу (категории) опасности.

Процедурные моменты. Контрольная закупка проводится без предварительного уведомления проверяемых юрлиц и ИП, что вполне логично. При этом если она проводится по названным «внеплановым» основаниям, то она должна быть согласована с прокуратурой.

«Подставной» покупатель должен будет представить свое служебное удостоверение и приказ (распоряжение) руководителя или заместителя руководителя органа госконтроля (надзора) о проведении контрольной закупки.

Контрольная закупка должна проводиться в присутствии двух свидетелей. Как альтернатива предусматривается ведение видеозаписи мероприятия. При необходимости во время проведения контрольной закупки применяются фото- и киносъемка, видеозапись, иные установленные способы фиксации.

По итогам контрольной закупки составляется акт, он подписывается должностным лицом госоргана, проводившего проверку, и свидетелями. Если в ходе ревизии будут обнаружены те или иные нарушения, акт дается на подпись и компании (ИП) — нарушителю. Если представители компании отказываются поставить на нем свою подпись, то соответствующая отметка ставится непосредственно в акте. В любом случае экземпляр акта, в котором зафиксированы выявленные нарушения обязательных требований, вручается юрлицу (ИП) незамедлительно после его составления.

Информацию о контрольной закупке и результатах ее проведения должностные лица обязаны внести в единый реестр проверок.

Особенности организации и проведения контрольной закупки, а также учета информации о ней в едином реестре проверок устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Нововведения вступили в силу с 1 января 2017 г. Очень важен факт, что информация о контрольных закупках будет отражаться в реестре проверок, тем самым "лишние" проверки будут исключены.

Закон № 294-ФЗ распространяется на проверки, проводимые далеко не всеми контролирующими органами. В частности, из-под его сферы действия выведены:

- контроль за осуществлением иностранных инвестиций;
- госконтроль за экономической концентрацией;
- контроль и надзор в финансово-бюджетной сфере;
- налоговый контроль;
- валютный контроль;
- таможенный контроль и т.д.

## Предоставляются ли субсидии по договору лизинга для субъектов малого и среднего предпринимательства?

Развитие малого и среднего предпринимательства (далее - МСП) является одной из приоритетных задач государства. Так, в своем послании на 2016 г. Федеральному Собранию Российской Федерации В.В. Путин обозначил свободу предпринимательства как важнейший экономический и общественно значимый вопрос.

Одним из финансовых инструментов, доступных малому и среднему бизнесу, является финансовый лизинг (финансовая аренда). Лизинг представляет собой альтернативу кредитованию, способствующую техническому перевооружению страны. В связи с чем государство выработало ряд мероприятий по оказанию финансовой помощи субъектам МСП, в том числе при приобретении имущества в лизинг.

В целом, на наш взгляд, меры такой поддержки осуществляются в двух основных формах: непосредственно лизингополучателям и через лизингодателей (лизинговые компании).

Рассмотрим порядок и некоторые проблемные аспекты, связанные с оказанием непосредственной финансовой помощи лизингополучателям. Такая помощь может оказываться как в форме субсидирования части авансового лизингового платежа, так и в форме компенсации затрат на оплату лизинговых платежей.

В целях развития и поддержки предпринимательства [постановлением](#) Правительства Российской Федерации была утверждена [государственная программа](#) "Экономическое развитие и инновационная экономика". В рамках данной программы была разработана [подпрограмма](#) "Развитие малого и среднего предпринимательства", целью которой является увеличение доли субъектов малого и среднего предпринимательства в экономике Российской Федерации. Ожидается, что одним из результатов реализации данной подпрограммы должно стать повышение доступности финансирования для субъектов МСП. Причем непосредственное участие в достижении поставленных целей принимается субъектами Российской Федерации. В числе принимаемых мер - оказание прямой финансовой помощи субъектам МСП.

Одним из таких инструментов является субсидия, предоставляемая за счет средств субъектов Российской Федерации, средств местных бюджетов. Как известно, субсидия предоставляется на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения недополученных доходов и (или) финансового обеспечения (возмещения) затрат в связи с производством (реализацией) товаров (за исключением подакцизных товаров, кроме легковых автомобилей и мотоциклов, винодельческих продуктов, произведенных из выращенного на территории Российской Федерации винограда), выполнением работ, оказанием услуг.

При этом оказание такой финансовой помощи должно строиться в соответствии основными принципами поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, одним из которых является равный доступ субъектов МСП, соответствующих условиям, установленным нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, принимаемыми в целях реализации государственных программ (подпрограмм). В то же время сама поддержка субъектов МСП должна осуществляться с соблюдением требований, установленных [Федеральным законом](#) от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Обобщенно порядок предоставления субсидии представляет собой конкурсный отбор заявок от субъектов МСП с приложением требуемых документов. Предшествует отбору оценка главным распорядителем присланных заявок и документов на предмет допуска к участию в отборе. При условии допуска оценка заявки может осуществляться по бальной системе или в иной форме (конкретная форма зависит от региона). С теми участниками, чьи заявки победили, подлежит заключению договор о предоставлении субсидии, перечисление субсидии. Далее получатель субсидии отчитывается перед

распорядителем о расходовании субсидии (порядок и форма также зависят от субъектов). В случае нарушения условий предоставления субсидии, она подлежит возврату.

В целях обеспечения субъектам МСП равного доступа к субсидиям ФАС России в своем разъяснении указал, что в программах поддержки субъектов МСП надлежит указывать критерии участия субъектов МСП, условия и порядок оказания поддержки субъектов МСП.

Сравнительный анализ условий предоставления субсидий разными субъектами Российской Федерации в рамках мероприятий по субсидированию части затрат субъектов МСП на оплату по договорам финансовой аренды (лизинга) выявил различные подходы субъектов Российской Федерации к определению условий оказания поддержки и требованиям, предъявляемым к субъектам МСП.

Например, субсидирование затрат на первоначальный платеж (аванс) по договору лизинга с субъектами МСП в Архангельской области содержит следующую информацию: о сроках начала и окончания мероприятия, предусматривает возможность субсидирования приобретения оборудования, бывшего в эксплуатации, с износом не более 20 процентов, допускает возможность субсидирования до 75% от первого лизингового платежа, но не более 500 тыс. руб. или 50% от первого взноса, но не более 3 млн. руб. Положительным моментом, на наш взгляд, является возможность обращения за субсидией на возмещение части первого лизингового платежа, еще до момента его оплаты.

В то же время в Курганской области в описании порядка и условий предоставления субсидии на возмещение затрат субъектов МСП на уплату первоначального взноса ничего не сказано про сроки реализации программы, субсидии ограничены по сумме (1,1 млн. руб. или 50% от суммы аванса), и есть ряд иных отличий.

В [Постановлении](#) Правительства Московской области от 15.09.2014 N 728/36 "Об утверждении Порядка предоставления субсидий из бюджета Московской области юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям на реализацию мероприятий подпрограммы III "Развитие малого и среднего предпринимательства в Московской области" государственной программы Московской области "Предпринимательство Подмосковья" указано, что субсидии предоставляются субъектам МСП, соответствующим следующим условиям: регистрация в установленном порядке в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя и осуществление деятельности на территории Московской области, размер среднемесячной заработной платы работников составляет не менее величины [минимальной заработной платы](#) на территории Московской области, устанавливаемой на основании трехстороннего соглашения между Правительством Московской области, Московским областным объединением организаций профсоюзов и объединениями работодателей Московской области, на дату подачи заявки и тому подобное.

Для сравнения: в Волгоградской области в условиях предоставления субсидий по мероприятию "Субсидирование части затрат на плату по договорам финансовой аренды (лизинга), заключенным субъектами предпринимательства" указано, что субъект МСП должен быть зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не менее одного года, размер среднемесячной заработной платы на одного работника субъекта малого и среднего предпринимательства за предшествующий год должен составлять не менее 1,2 среднегодовой величины прожиточного минимума в Волгоградской области, определенной исходя из установленных величин [прожиточного минимума](#) по Волгоградской области для трудоспособного населения в предшествующем году (за исключением индивидуальных предпринимателей, не использующих наемный труд) и тому подобное.

Таким образом, отличия в программах субъектов могут быть довольно ощутимыми, что не способствует единообразию в реализации программ в рамках всей страны, а также создает неравенство между субъектами МСП в доступе к бюджетным средствам в зависимости от субъекта. Речь в данном случае не столько об объеме

предоставляемой помощи, так как она зависит во многом от бюджета конкретного региона, а скорее об основных принципах предоставления данной помощи.

Так, на наш взгляд, нет единообразия и полноты в доведении информации до заинтересованных лиц. Одни регионы предоставляют полную и исчерпывающую информацию с приложением всех возможных форм документов, другие регионы ограничиваются довольно лаконичным описанием. Не везде можно встретить критерии отбора заявок, участвующих в программе, методологию или критерии оценки технико-экономического обоснования проекта, что не способствует транспарентности процесса. Сами подходы к оценке также варьируются.

Например, в Московской области оценка заявок осуществляется на основе следующих критериев: соответствие видов деятельности субъекта МСП приоритетным направлениям деятельности либо требованиям мероприятий Программы, социальная эффективность (новые рабочие места, увеличение средней заработной платы), экономическая эффективность (увеличение выручки, увеличение производительности труда), срок деятельности субъекта, характеристики оборудования, готовность проекта к реализации. В Волгоградской области оценка заявок производится по таким критериям как количество рабочих мест, виды экономической деятельности, по которым предоставлены затраты субъекта МСП к возмещению, отношение объема налогов, сборов, страховых взносов к выручке от реализации товаров, получение поддержки ранее, прирост выручки.

С одной стороны, сложившаяся ситуация формально соответствует принципу равного доступа субъектов МСП, соответствующих условиям, установленным нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, так как каждый субъект Российской Федерации самостоятельно вырабатывает программы помощи субъектам МСП, и в рамках данного региона все субъекты МСП равны. Тем не менее, на наш взгляд, проблема существует, и заключается она в отсутствии основных (базовых) требований к программам субъектов Российской Федерации в сфере развития МСП, в частности, таких как требование полноты предоставления информации, разработки и обнаружения критериев оценки заявок и т.п.

Следует отметить также, что программы субсидирования не являются рыночным механизмом, так как представляют собой финансовую помощь определенным участникам рынка. В данном случае это лизингополучатели. Тем самым в самой программе субсидирования затрат на первоначальный взнос, по сути, заинтересованы сами лизингополучатели - субъекты МСП, а не лизингодатели. Как нам представляется, это может приводить к определенным организационно-техническим трудностям со стороны лизинговой компании при сборе необходимого пакета документов, так как у лизингодателей нет стимула в сборе документов для получения лизингополучателем субсидии и т.п. (особенно если договор лизинга уже выплачен должником).

Таким образом, вторая форма поддержки субъектов МСП - лизингополучателей, осуществляемая через лизинговые компании, представляется предпочтительной по ряду причин. Во-первых, субъектам МСП не надо собирать документы и самостоятельно обращаться в государственные органы за помощью, отчитываться о целевом использовании средств, достижении тех или иных показателей и т.д. Во-вторых, в программе участвуют лизинговые компании, что представляется определенным конкурентным преимуществом для них, стимулирует лизингодателей в привлечении субъектов МСП, и, в целом, способствует поддержке рынка лизинговых услуг. В-третьих, в такой поддержке заинтересованы обе стороны договора.

Например, ключевое влияние на лизинг высокотехнологичного оборудования в 2016 году может оказать программа Фонда развития промышленности (ФРП) по поддержке промышленных предприятий. Следует отметить, что данная программа реализуется через конкретных лизингодателей (лизингополучатель перед заключением договора предоставляет проект и пакет документов, которые передаются лизинговой

компанией в Фонд), но денежные средства на авансирование приобретаемого в лизинг оборудования получает непосредственно лизингополучатель. При этом лизингодатель параллельно заключает договор займа с уполномоченным банком.

Кроме того, Минпромторг реализует программу субсидирования части авансового платежа по договорам лизинга автомобильной техники всех категорий с юридическими, физическими лицами и индивидуальными предпринимателями. Выпадающие доходы участвующих в программе лизинговых компаний в размере 10% от цены колесных автотранспортных средств (но не более 500 тыс. рублей на один предмет лизинга и 5 млн. рублей на одного лизингополучателя) подлежат возмещению за счет средств федерального бюджета.

Хотелось бы отметить, что [стратегия](#) развития МСП в РФ до 2030 года Министерства экономического развития предусматривает ряд мер по развитию лизинга. Развитию лизинговой поддержки малых и средних предприятий будут способствовать механизмы стимулирования кредитования лизинговых компаний, направленные на поддержку производителей оборудования и транспорта для передачи в финансовую аренду лизингополучателям - субъектам малого и среднего предпринимательства. Кроме того, расширить доступ малых и средних предприятий к услугам лизинга позволит реализация таких мер, как субсидирование затрат субъектов малого и среднего предпринимательства, связанных с лизингом оборудования, сохранение существующих налоговых преференций лизинга. Планируется для обеспечения доступа малых и средних предприятий к высокотехнологичному оборудованию рассмотреть вопрос о создании с участием АО "Корпорация МСП" и субъектов Российской Федерации сети специализированных региональных лизинговых компаний.

Таким образом, субсидии по договору лизинга, предоставляемые субъектам малого и среднего предпринимательства, реализуемые в двух основных формах, на наш взгляд, оказывают положительное влияние на рынок, востребованы в настоящих экономических условиях. Тем не менее, на наш взгляд, программы непосредственной помощи лизингополучателям нуждаются в совершенствовании, а программы, реализуемые через лизинговые компании, представляются более эффективными.

### **Какие существуют льготы для субъектов малого и среднего предпринимательства участвующих в закупках в соответствии с Законом N 223-ФЗ.**

На первый взгляд, действующим законодательством установлены незначительные преимущества для малых и средних предприятий. Разновидностью таких преференций являются льготы для малых предприятий, участвующих в закупках.

Статус малого или среднего предприятия фирма получает по умолчанию в том случае, если соответствует критериям [Закона](#) о малом бизнесе. При этом учет и контроль этих параметров отнесен к собственной компетенции малого предприятия. В специальные государственные и муниципальные реестры малых и средних предприятий включаются лишь те фирмы, которые претендуют на дополнительную государственную помощь.

#### **Критерии отнесения компаний к малому бизнесу**

Для субъектов малого предпринимательства	Для субъектов среднего предпринимательства
Суммарная доля государственного и муниципального участия, участия иностранных юридических лиц, общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов в капитале - не более 25%	
Доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, - не более 25%	

Средняя численность работников за предшествующий календарный год - до 100 человек	Средняя численность работников за предшествующий календарный год - от 101 до 250 человек
Выручка от реализации продукции без учета НДС или балансовая стоимость активов за предшествующий календарный год - не более 400 млн. руб.	Выручка от реализации продукции без учета НДС или балансовая стоимость активов за предшествующий календарный год - не более 1 млрд. руб.

При этом важно помнить, что неправильное исчисление этих показателей и включение их в собственную заявку на участие в той или иной регулируемой закупке может считаться сообщением заведомо ложных сведений из корыстных побуждений. Ведь именно декларация юридического лица о его соответствии категориям малого или среднего предпринимательства является единственным документом, на основании которого такому потенциальному поставщику предоставляются привилегии в рамках закупок, предусмотренные законодательством.

Привилегии изначально были установлены [Законом](#) о контрактной системе госзакупок и касались только участия малого бизнеса в государственных и муниципальных закупках. Но в 2015 году схожие преференции распространяются и на закупки, проводимые по правилам [Закона](#) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц". Их мы и рассмотрим ниже в первую очередь.

### Льготы для малого бизнеса по Закону N 223-ФЗ

Если преференции для малого бизнеса, участвующего в государственных закупках, установлены непосредственно в [Законе](#) N 44-ФЗ, то аналогичные преференции для участников закупок госкомпаний устанавливаются Правительством РФ. Так, заказчик обязан разработать, утвердить и опубликовать в единой информационной системе перечень товаров, работ и услуг, закупки которых ведутся только у субъектов малого и среднего предпринимательства. Этот перечень должен охватывать не менее 10 процентов от совокупного годового объема закупок заказчика (в стоимостном выражении).

Способы, которыми проводятся такого рода закупки, определяет сам заказчик в своем положении о закупках. Однако участниками этой категории закупок могут быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства. До [вступления в силу](#) названного постановления Правительства РФ такое дисквалификационное требование трактовалось ФАС России как необоснованное ограничение числа участников закупки и нарушение [Закона](#) "О защите конкуренции", но теперь отклонение всех, кто не относится к категории малого и среднего бизнеса, в рамках такой закупки является обязанностью заказчика.

Право на допуск к такой закупке потенциальный поставщик подтверждает исключительно декларацией. Ведь единого исчерпывающего государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства не существует. Форма декларации утверждается заказчиком и включается в положение о закупке. При этом заказчику запрещено требовать от поставщика какие бы то ни было документы кроме декларации для подтверждения его статуса субъекта малого или среднего предпринимательства.

Если продукция, включенная в кратко описанный выше перечень, должна составлять не менее 10 процентов годового объема закупок заказчика, то всего у малого бизнеса заказчик должен разместить не менее 18 процентов от годового объема своих закупок. Очевидно, что оставшиеся 8 процентов будут "добираться" за счет побед малого бизнеса в обычных закупках, за счет прямых закупок и за счет привлечения малых предприятий в качестве субподрядчиков в случаях, когда это условие предусмотрено закупочной документацией и проектом договора.

Своеобразной поблажкой заказчику является то обстоятельство, что при расчете общего объема закупок - то есть тех самых 100 процентов, от которых потом нужно будет исчислить 18 процентов и 10 процентов соответственно - заказчик может не учитывать целый ряд закупок, проводимых по [Закону](#) N 223-ФЗ.

Таким образом, в тех сферах, в которых привлечение малого бизнеса может быть экономически и производственно неоправданно, заказчик получает право фактически размещать у субъектов малого и среднего предпринимательства не 18 процентов, а куда меньшую долю от реального общего объема закупок.

Заказчик обязан включать четвертой строкой (первые три строки, согласно [ч. 19 ст. 4](#) Закона N 223-ФЗ, - сведения о количестве и об общей стоимости всех заключенных за месяц договоров; сведения о договорах, заключенных по результатам прямой закупки; сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну) в ежемесячный отчет сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных по результатам закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

#### **Постановление Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352**

С 1 января 2016 года заказчик будет обязан размещать в единой информационной системе не позднее 1 февраля сведения об объеме закупок, произведенных в течение всего предыдущего года у малого бизнеса. То есть к 1 февраля 2016 года нужно опубликовать эти сведения, касающиеся 2015 года. А значит, аккумулировать их необходимо уже сегодня. Если эти сведения не будут опубликованы, либо окажутся недостоверными, либо доля закупок у малого бизнеса составит менее 18 процентов, то субъект [Закона](#) N 223-ФЗ автоматически становится субъектом [Закона](#) N 44-ФЗ. Как следствие, он обязан будет проводить все без исключения закупки с 1 февраля и до окончания злополучного года по правилам контрактной системы.

[Форма](#) этого ежегодного отчета установлена [Постановлением](#) N 1352. По своему содержанию он не многим сложнее того ежемесячного отчета о закупках, который заказчики публикуют уже сегодня, с той лишь разницей, что касаться он будет лишь малого бизнеса.

Отметим, что обязанность поддерживать малый бизнес касается лишь крупных заказчиков, годовой объем выручки которых составляет более 10 млрд. рублей. А с 1 января 2016 года - тех, чей годовой объем выручки превышает 1 млрд. рублей.

#### **Льготы для малого бизнеса по правилам контрактной системы Закона N 44-ФЗ**

Несложно заметить, что при разработке комплекса мер поддержки малых и средних предприятий, участвующих в закупках госкомпаний и естественных монополий, использовался опыт контрактной системы. В целом в рамках государственных закупок применяются схожие преференции для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. Принципиальное отличие от закупок, проводимых по правилам [Закона](#) N 223-ФЗ, состоит в том, что на субъекты среднего предпринимательства эти преференции не распространяются.

Минимальный объем закупок, который государственные и муниципальные заказчики обязаны размещать у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, установлен [частью 1 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ на уровне 15 процентов от их общего годового объема закупок. При этом в общем объеме не учитываются закупки: для обеспечения обороны страны и безопасности государства, у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), работ в области использования атомной энергии и т.д.

Принцип исключения этих закупок из общего объема несколько иной, чем в системе закупок по [Закону](#) N 223-ФЗ. Так, за рамки поддержки малого бизнеса выведены

те подряды, которые по правилам госзакупок размещаются в закрытом или неконкурентном режиме. Может их выполнить малый бизнес или нет, значения не имеет.

Как и в рассмотренном выше комплексе мер поддержки малого бизнеса, госзаказчик для размещения у малых предприятий этих 15 процентов заказа может либо проводить специальные закупки, в которых участвуют только малые предприятия, либо устанавливать в закупочной документации условие о привлечении малого бизнеса в качестве субподрядчика.

Первый вариант - "разыграть" подряд в кругу малых предприятий - применяется по правилам контрактной системы лишь тогда, когда начальная (максимальная) цена контракта не превышает 20 млн. рублей. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Если же используется вариант субподряда в пользу малого бизнеса, то заказчик устанавливает в извещении о закупке требование к поставщику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Еще одним преимуществом для малого бизнеса является то, что размер обеспечения заявки не может для такого участника госзакупки превышать 2 процента начальной (максимальной) цены контракта. Для всех остальных потенциальных поставщиков максимальный порог размера обеспечения заявки составляет 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта. Если же при проведении аукционов начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей, то малое предприятие, как и все остальные участники такого аукциона, вносит в качестве обеспечения заявки 1 процент от этой цены.

По итогам года заказчик обязан составить отчет об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и до 1 апреля года, следующего за отчетным годом, разместить такой отчет в единой информационной системе. В такой отчет заказчик включает информацию о заключенных контрактах с субъектами малого предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями, а также информацию о несостоявшихся закупках с участием субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

### **Какие существуют особенности закупки по закону № 44-ФЗ с условием привлечения контрагентом к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа МСП или СОНО?**

В соответствии с [ч. 1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ заказчики обязаны осуществлять закупки в объеме не менее чем 15% совокупного годового объема закупок (далее - СГОЗ), рассчитанного с учетом [ч. 1.1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ, с предоставлением преимуществ описанным [ч. 2 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ социально ориентированным некоммерческим организациям (далее - СОНО) и субъектам малого предпринимательства (далее - СМП).

Одним из способов выполнения данной обязанности является предусмотренное [ч. 5 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (далее - контрагент), при котором заказчик устанавливает требование к контрагенту, не являющемуся СМП или СОНО, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей (далее - субподрядчики) из числа СМП, СОНО в:

- извещении об осуществлении закупки (далее - извещение) ([ч. 5 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ);

- в документации о закупке (далее - документация), в тех случаях, когда она составляется ([ч. 1 ст. 50](#), [ч. 1 ст. 64](#), [п. 1 ч. 6 ст. 83](#) Закона N 44-ФЗ);
- в контракте ([ч. 6 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ).

Указания относительно привлечения к исполнению контрактов СМП, СОНО должны содержаться одновременно в извещении, документации и контракте и должны быть единообразными (см. решения ФАС России [от 10.03.2015 N К-167/15](#), [от 18.11.2015 N К-1569/15](#), [постановление](#) ФАС России от 18.09.2015 N К-167/15/АК615-15).

В соответствии с [ч. 7 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ [постановлением](#) Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 утверждены [Типовые условия](#) контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО (далее - Типовые условия).

Типовые условия включают в себя обязанности контрагента и права контрагента, которые должны быть внесены заказчиком в контракт.

В соответствии с [разделом II](#) Типовых условий контрагент вправе осуществлять замену субподрядчика, с которым ранее был заключен договор, на другого субподрядчика из числа СМП, СОНО в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения первоначальным субподрядчиком обязательств, предусмотренных договором, заключенным с контрагентом.

Обязанности контрагента предусмотрены [разделом I](#) Типовых условий. Так, контрагент обязан:

- привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа СМП, СОНО в объеме \_\_\_\_\_% от цены контракта (объем привлечения устанавливается заказчиком в виде фиксированных процентов и должен составлять не менее 5% от цены контракта);<sup>\*(1)</sup>

- в срок не более 5 рабочих дней со дня заключения договора с субподрядчиком, а также с новым субподрядчиком (в случае замены первоначального субподрядчика на нового) представить заказчику:

  - декларацию о принадлежности субподрядчика к СМП, СОНО, составленную в простой письменной форме, подписанную руководителем (иным уполномоченным лицом) СМП, СОНО и заверенную печатью (при наличии печати);

  - копию договора (договоров), заключенного с субподрядчиком, заверенную контрагентом;

- в течение 10 рабочих дней со дня оплаты контрагентом выполненных обязательств по договору с субподрядчиком представлять заказчику следующие документы:

  - копии документов о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, которые являются предметом договора, заключенного между контрагентом и привлеченным им субподрядчиком;

  - копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств контрагентом субподрядчику - в случае если договором, заключенным между этими лицами, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты контрагентом обязательств, выполненных субподрядчиком);

  - оплачивать поставленные субподрядчиком товары, выполненные работы (их результаты), оказанные услуги, отдельные этапы исполнения договора, заключенного с субподрядчиком, в течение 15 рабочих дней с даты подписания контрагентом документа о приемке;

- нести гражданско-правовую ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, в том числе:

за представление документов, указанных в [разделе I](#) Типовых условий, содержащих недостоверные сведения, либо их непредставление или представление с нарушением установленных сроков;

за непривлечение субподрядчиков в объеме, установленном в контракте.

Как следует из [письма](#) Минэкономразвития России от 06.04.2015 N Д28и-837, специалисты этого министерства придерживаются позиции, что поскольку закупки у единственного контрагента в силу [п. 3 ч. 1.1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ не включаются в СГОЗ в целях расчета доли закупок у СМП, СОНО, то объем привлечения к исполнению контракта СМП, СОНО контрагентом, контракт с которым заключен на основании [ч. 1 ст. 93](#) Закона N 44-ФЗ, не включается в объем закупок заказчика у СМП, СОНО, даже если условие о таком привлечении было установлено в контракте и извещении (в тех случаях, когда такое извещение предусмотрено законом) ([ч. 2 ст. 93](#) Закона N 44-ФЗ). Нам данная позиция представляется обоснованной, однако ее подтверждения в судебной практике нам обнаружить не удалось.

Из [ч. 6 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ следует, что учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у СМП, СОНО в соответствии с [ч. 1 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ, и, соответственно, включается в указанный в [ч. 4 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ отчет, объем привлечения к исполнению контракта СМП, СОНО, **указанный в контракте**. На это также прямо указывается в [пп. "е" п. 2](#) Требований к заполнению формы отчета об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - Требования) - Приложения к Правилам подготовки отчета об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, его размещения в единой информационной системе, утвержденного на основании ч. 4.1 ст. 30 Закона N 44-ФЗ [постановлением](#) Правительства РФ от 17.03.2015 N 238 (см. также [письмо](#) Минэкономразвития России от 19.11.2015 N Д28и-3335).

В соответствии с тем же [пп. "е" п. 2](#) Требований в объеме закупок у СМП, СОНО учитываются только **объемы фактического привлечения** в отчетном году к исполнению контрактов субподрядчиков из числа СМП и СОНО. В связи с этим следует учитывать, что привлекать к исполнению контракта СМП, СОНО обязан именно контрагент, а заказчик должен предъявлять ему это требование (см. также [письмо](#) Минэкономразвития России от 28.01.2016 N Д28и-254). Причем [ч. 2 ст. 101](#) Закона N 44-ФЗ обязывает заказчика осуществлять контроль за предусмотренным [ч. 5 ст. 30](#) данного Закона привлечением контрагентом к исполнению контракта СМП и СОНО. Однако привлечение СМП, СОНО к исполнению контракта именно в объеме, указанном в контракте, не гарантировано. Подробнее этот вопрос рассмотрен в отдельном материале.

Отдельный вопрос возникает в ситуации, когда победитель закупки, проводимой в соответствии с [ч. 5 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ, сам является СМП или СОНО. Данный вопрос рассматривается в [отдельном материале](#).

---

<sup>\*</sup>(1) До 18 октября 2017 года в данной норме было указано, что контрагент обязан привлекать субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО в объеме не менее 5% от цены контракта. Из такой формулировки специалисты Минэкономразвития России делали вывод, что заказчик вправе указать в проекте контракта обязательный объем привлечения субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО в виде значения, выраженного в процентах от цены контракта, в любом размере от 5% и выше (см. [письмо](#) от 15.02.2017 N Д28и-629). В правоприменительной практике также был представлен подход, в соответствии с которым в целях соблюдения требования [ч. 6 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ объем привлечения должен устанавливаться в конкретном значении, а не с

формулировкой "не менее" той или иной процентной величины от цены контракта. Такого мнения зачастую придерживались представители ФАС России (см., например, [постановление](#) ФАС России от 18.11.2016 N К-1703/15/АК910-16, [решение](#) ФАС России от 10.03.2015 N К-167/15). Оно находило поддержку и среди судей (постановления АС Дальневосточного округа [от 14.06.2016 N Ф03-1859/16](#) ([определением](#) ВС РФ от 01.12.2016 N 303-КГ16-12778 в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании СК по экономическим спорам ВС РФ отказано), Четвертого ААС [от 09.11.2016 N 04АП-4896/16](#)).

**Компания относится к деятельности общественного питания. Компания-подрядчик, проводящая медицинские осмотры сотрудников, предоставляет работодателю паспорт здоровья и заключение. Поясните, какие правила и сроки хранения паспортов здоровья сотрудников обязательны к исполнению работодателем.**

1. Работодатель обязан хранить медицинское заключение в оригинале. Паспорт здоровья не приравнен к медицинскому заключению. Работник по результатам медицинского осмотра должен предоставить работодателю медицинское заключение или медицинскую книжку.

2. Медицинское заключение должно храниться у работодателя.

3, 4. Документы (списки, планы-графики, переписка) о периодических медицинских осмотрах работников хранятся 3 года.

5. Вы обязаны будете представить медицинское заключение.

Правовое обоснование:

По окончании прохождения лицом, поступающим на работу, предварительного медосмотра медицинская организация оформляет заключение (п. 12 Порядка проведения медосмотров, Приказ Минздравсоцразвития России от 12.04.2011 N 302н (ред. от 05.12.2014) "Об утверждении перечней вредных и (или) опасных производственных факторов и работ, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры (обследования), и Порядка проведения обязательных предварительных и периодических медицинских осмотров (обследований) работников, занятых на тяжелых работах и на работах с вредными и (или) опасными условиями труда").

Оно составляется в двух экземплярах, один из которых после завершения осмотра незамедлительно выдается на руки указанному лицу, а второй приобщается к медицинской карте амбулаторного больного (п. 14 Порядка проведения медосмотров).

Таким образом, работодателю, чтобы узнать результаты медосмотра, необходимо запросить заключение у поступающего на работу лица.

В заключении указывается (абз. 1-7 п. 13 Порядка проведения медосмотров):

- дата выдачи;
- Ф.И.О., дата рождения и пол лица, поступающего на работу;
- наименование работодателя;

Продолжение перечня

- наименование структурного подразделения работодателя (при наличии), должность (профессия или вид работы), на которую принимается лицо, проходившее медосмотр;

- наименование вредного производственного фактора(-ов) и (или) вида работы;
- результат медосмотра (выявлены или нет медицинские противопоказания).

Заключение должно быть подписано председателем медицинской комиссии (с указанием его фамилии и инициалов) и заверено печатью проводившей осмотр медицинской организации. Это следует из абз. 8 п. 13 Порядка проведения медосмотров.

Отметим, что для работников отдельных профессий, производств и организаций, деятельность которых связана с производством, хранением, транспортировкой и реализацией пищевых продуктов и питьевой воды, воспитанием и обучением детей, коммунальным и бытовым обслуживанием населения, Приказом Роспотребнадзора от 20.05.2005 N 402 утверждена форма личной медицинской книжки. В медицинской организации в указанную книжку вносятся данные о прохождении медосмотров названными работниками. Это следует из п. 5 ст. 34 Закона N 52-ФЗ, п. 33 Порядка проведения медосмотров.

Личная медицинская книжка работника хранится у работодателя. Она должна, в частности, содержать печать организации Роспотребнадзора, выдавшей ее, и подпись владельца. Эти требования в числе прочих указаны на странице 30 формы личной медицинской книжки. Они обязательны для соблюдения.

Согласно ст. 282 ТК РФ совместительство - выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время. Не допускается работа по совместительству на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями, а также в других случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами. В п. 7 Приложения 2 к Приказу Минздравсоцразвития России от 12 апреля 2011 г. N 302н (ред. от 15.05.2013) "Об утверждении перечней вредных и (или) опасных производственных факторов и работ, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры (обследования), и Порядка проведения обязательных предварительных и периодических медицинских осмотров (обследований) работников, занятых на тяжелых работах и на работах с вредными и (или) опасными условиями труда" закреплен перечень работ с вредными и (или) опасными условиями труда: работы в военизированной охране, службах спецсвязи, аппарате инкассации, банковских структурах, других ведомствах и службах, которым разрешено ношение оружия и его применение.

Согласно п. 914 Перечня типовых управленческих архивных документов, образующихся в процессе деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, с указанием сроков их хранения, утв. приказом Минкультуры России от 25.08.2010 N 558 документы (списки, планы-графики, переписка) о периодических медицинских осмотрах работников хранятся 3 года.

### **В соответствии с Законом N 44-ФЗ заказчик обязан проводить закупки у субъектов малого предпринимательства (далее - СМП), социально ориентированных некоммерческих организаций, а как быть в ситуации, если победитель закупки сам является СМП или СОНО?**

В соответствии с п. 2 ч. 1, ч. 5 ст. 30 Закона N 44-ФЗ заказчик обязан проводить закупки у субъектов малого предпринимательства (далее - СМП), социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - СОНО), в том числе путем проведения закупки без ограничения круга участников, но с предъявлением требования о привлечении СМП, СОНО к участию в исполнении контракта в качестве субподрядчиков, соисполнителей.

Как следует из ч. 5 ст. 30 Закона N 44-ФЗ, требование о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП и СОНО устанавливается только применительно к контрагенту, который не является СМП или СОНО. Каких-либо указаний для случая, когда победителем процедуры, проводимой не среди СМП, СОНО, сам является СМП или СОНО, не дано.

В силу ч. 6 ст. 30 Закона N 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены

контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у СМП, СОНО, и включается в отчет об объеме закупок у этих субъектов, указанный в ч. 4 ст. 30 Закона N 44-ФЗ.

В пп. "е" п. 2 Требований к заполнению формы отчета об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций (Приложение к Правилам подготовки отчета об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, его размещения в единой информационной системе, утвержденным постановлением Правительства РФ от 17.03.2015 N 238) указано, что, в случае если контрагент, с которым заключен контракт в соответствии с ч. 5 ст. 30 Закона N 44-ФЗ, является СМП или СОНО, то в объеме закупок привлечения СМП, СОНО учитывается объем, установленный условиями контракта в виде процента цены контракта.

Из ч.ч. 5, 6 ст. 30 Закона N 44-ФЗ специалисты Минэкономразвития России делают вывод, что в случае, когда победителем закупки, извещение о проведении которой содержит требование о привлечении в качестве субподрядчиков, соисполнителей СМП, СОНО, сам является СМП или СОНО, то указанное требование к нему не предъявляется (см. разъяснения по вопросу 1 в письме от 12.02.2016 N Д28и-281, от 16.11.2015 N Д28и-3336, п. 2 письма от 11.04.2016 N Д28и-900, п. 3 письма от 13.05.2015 N Д28и-1341). Той же точки зрения придерживаются и ряд территориальных органов ФАС России (см., например, решение УФАС по Тамбовской области N РЗ-273/16, решение УФАС по Красноярскому краю от 19.05.2016 N 668, решение УФАС по Московской области от 15.06.2016 N 07-24-4748эп/16).

Однако в некоторых случаях представители антимонопольных органов занимают иную позицию по этому вопросу, указывая, что Закон N 44-ФЗ не регулирует порядок исполнения требования ч. 5 ст. 30 Закона N 44-ФЗ в случае, если победитель определения контрагента будет сам являться СМП, СОНО, соответственно привлечение к исполнению контракта субподрядчиков из числа СМП или СОНО, если такое условие установлено в документации о закупке, должно осуществляться подрядчиком на общих основаниях и вне зависимости от того, относится ли он сам к СМП или СОНО (см., например, решения Омского УФАС России от 09.08.2016 N 03-10.1/204-2016 и от 27.07.2016 N 03-10.1/180-2016, Сахалинского УФАС России от 14.07.2016 N 285/16 и от 09.06.2016 N 245/16).

Представители Минэкономразвития России рекомендуют при подготовке проектов контрактов формулировать условие о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО с указанием на то, что данное условие не применяется в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), являющимся СМП или СОНО (см. письма Минэкономразвития России от 13.01.2017 N Д28и-224, от 25.11.2015 N Д28и-3374, от 17.09.2015 N Д28и-2812, разъяснения по вопросу 8 в письме от 20.07.2016 N Д28и-1842).

Следует обратить внимание на то, что отсутствие в контракте такой оговорки при определенных обстоятельствах может рассматриваться антимонопольным органом как нарушение заказчиком требований Закона N 44-ФЗ (см. решения Тверского УФАС России от 16.05.2016 N 05-6/1-69-2016, Тамбовского УФАС России N РЗ-166/16-И-РЗ-171/16 и от 18.08.2016 N РЗ-165/16, Чувашского УФАС России от 11.05.2016 N 94-К-2016).

### **Наша компания выпускает с/х продукцию. Пожалуйста, расскажите о общих требованиях к документации, в рамках существующих технических регламентов, для участия нашей компании в закупках.**

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона N 223-ФЗ документация о закупке должна содержать требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и

предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. В связи с этим необходимо учитывать указания Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (далее - Закон N 184-ФЗ) и Федерального закона от 29.06.2015 N 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" (далее - Закон N 162-ФЗ).

**Технический регламент** согласно определению, данному в ст. 2 Закона N 184-ФЗ, - документ, который устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования - продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации (далее - требования к продукции и процессам). (Под продукцией в целях Закона N 184-ФЗ понимается результат деятельности, представленный в материально-вещественной форме и предназначенный для дальнейшего использования в хозяйственных и иных целях (также согласно определению, данному в ст. 2 Закона N 184-ФЗ)).

Данный документ может быть принят:

- международным договором РФ;
- в соответствии с международным договором РФ;
- указом Президента РФ;
- постановлением Правительства РФ;
- нормативным правовым актом федерального органа исполнительной власти по техническому регулированию (Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (Росстандарт) - см. п. 1 Положения об этом агентстве, утвержденного постановлением Правительства РФ от 17.06.2004 N 294).

До 1 июля 2016 года технические регламенты принимались также федеральными законами (абзац двадцать пятый ст. 2, п. 1 ст. 9 Закона N 184-ФЗ в редакции на 30 июня 2016 года). Утвержденные до этой даты федеральными законами технические регламенты продолжают действовать до утверждения в порядке, установленном ныне действующими нормами, новых технических регламентов по тем же вопросам (ч. 1 ст. 29 Федерального закона от 05.04.2016 N 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам стандартизации").

Порядок разработки, принятия, изменения и отмены технического регламента постановлением Правительства РФ описан в ст. 9 Закона N 184-ФЗ.

В настоящее время международным договором РФ, предусматривающим принятие технических регламентов, является Договор о Евразийском экономическом союзе (Астана, 29.05.2014) (далее - Договор). Сторонами данного Договора являются Республика Беларусь, Республика Казахстан, Российская Федерация, Республика Армения, Кыргызская Республика.

В силу п. 3 ст. 53 Договора со дня вступления в силу технического регламента Союза на территориях государств-членов соответствующие обязательные требования к продукции или к продукции и процессам, установленные законодательством государств-членов или актами Комиссии, действуют только в части, определенной переходными положениями, и с даты завершения действия переходных положений, определенных техническим регламентом Союза и (или) актом Комиссии, не применяются для выпуска продукции в обращение, оценки соответствия объектов технического регулирования, государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов Союза. Данные положения не распространяются на применение санитарных,

ветеринарно-санитарных и карантинных фитосанитарных мер. Необходимо ознакомиться со списком технических регламентов ЕАЭС.

Кроме того, до дня вступления в силу технических регламентов в отношении отдельных видов продукции и связанных с требованиями к ней процессов Правительством РФ в отношении таких видов продукции и (или) процессов могут вводиться обязательные требования, содержащиеся в технических регламентах государств - участников таможенного союза или в документах Европейского союза (п. 6.2 ст. 46 Закона N 184-ФЗ). В настоящее время постановлением Правительства РФ от 09.03.2010 N 132 утвержден перечень пунктов технических регламентов Республики Казахстан, которые содержат обязательные требования в отношении отдельных видов продукции и процессов.

К документам, разрабатываемым и применяемым в национальной системе стандартизации, согласно п. 2 ст. 2 Закона N 162-ФЗ относятся национальный стандарт РФ, в том числе основополагающий национальный стандарт РФ, и предварительный национальный стандарт РФ, а также правила стандартизации, рекомендации по стандартизации, информационно-технические справочники. Национальные стандарты, как следует из п.п. 5, 8, 10 ст. 2 Закона N 162-ФЗ, утверждаются федеральным органом исполнительной власти в сфере стандартизации (функцию такового осуществляет также Росстандарт - тот же п. 1 Положения об этом агентстве). Место национальных стандартов, правил стандартизации, рекомендаций по стандартизации, информационно-технических справочников и других документов по стандартизации в национальной системе стандартизации описаны в главе 4 Закона N 162-ФЗ.

Информационное обеспечение национальной системы стандартизации реализуется посредством ведения Федерального информационного фонда стандартов, создания и эксплуатации федеральных информационных систем, необходимых для его функционирования, официального опубликования, издания и распространения документов национальной системы стандартизации и общероссийских классификаторов (ч. 1 ст. 28 Закона N 162-ФЗ).

Согласно п.п. 1, 2 ст. 44 Закона N 184-ФЗ технические регламенты, а также национальные стандарты Российской Федерации, международные стандарты, региональные стандарты, своды правил, региональные своды правил, стандарты иностранных государств и своды правил иностранных государств, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований принятого технического регламента или которые содержат правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов, необходимые для применения и исполнения принятого технического регламента и осуществления оценки соответствия, составляют Федеральный информационный фонд технических регламентов и стандартов. Для обеспечения заинтересованных лиц информацией о документах, входящих в состав указанного Федерального информационного фонда, создается и функционирует в порядке и на условиях, которые установлены Правительством РФ, единая информационная система (см. постановление Правительства РФ от 15.08.2003 N 500 "О федеральном информационном фонде технических регламентов и стандартов и единой информационной системе по техническому регулированию"). Заинтересованным лицам обеспечивается свободный доступ к создаваемым информационным ресурсам, за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной, служебной или коммерческой тайны такой доступ должен быть ограничен.

Кроме того, в силу п. 1 ст. 46 Закона N 184-ФЗ со дня вступления в силу данного Закона впредь до вступления в силу соответствующих технических регламентов подлежат обязательному исполнению требования к продукции или к продукции и связанным с ними процессам, установленные нормативными правовыми актами РФ и нормативными

документами федеральных органов исполнительной власти, хотя и только в части, соответствующей целям:

- защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества;
- охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений;
- предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей, в том числе потребителей;
- обеспечения энергетической эффективности и ресурсосбережения.

Такие нормативные правовые акты размещаются соответствующими федеральными органами исполнительной власти в информационной системе общего пользования в электронной форме с указанием подлежащих обязательному исполнению структурных единиц (разделов, пунктов) этих актов и документов.

**Работник направлен организацией в военный комиссариат на основании повесток. Работник является гражданином призывного возраста.**

**После прохождения мероприятий работник предоставил повестки для оформления приказа об освобождении от работы, в которых указано конкретное время пребывания в военкомате: 10.04.2017 - с 08.30 до 12.30; 11.04.2017 - с 08.30 до 14.30.**

**Как оформить освобождение работника и оплатить ему средний заработок за время его отсутствия на рабочем месте?**

Работодатель обязан освобождать сотрудника от работы с сохранением за ним места работы (должности) на время исполнения им государственных или общественных обязанностей в случаях, если в соответствии с федеральным законом эти обязанности должны исполняться в рабочее время ([часть первая ст. 170](#) ТК РФ).

Обязанности граждан по воинскому учету перечислены в [ст. 10](#) Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" (далее - Закон N 53-ФЗ). В частности, граждане обязаны являться в указанные в повестке военного комиссариата время и место. Эта обязанность предусмотрена также и [пп. "б" п. 50](#) Положения о воинском учете, утвержденного [постановлением](#) Правительства РФ от 27.11.2006 N 719.

Согласно [п. 1 ст. 6](#) Закона N 53-ФЗ граждане на время медицинского освидетельствования, медицинского обследования или лечения для решения вопросов о постановке их на воинский учет, об обязательной подготовке к военной службе, о призыве или добровольном поступлении на военную службу, поступлении в мобилизационный людской резерв, призыве на военные сборы, а также на время исполнения ими других обязанностей, связанных с воинским учетом, обязательной подготовкой к военной службе, призывом или добровольным поступлением на военную службу, поступлением в мобилизационный людской резерв и призывом на военные сборы, освобождаются от работы или учебы с сохранением за ними места постоянной работы или учебы и выплатой среднего заработка или стипендии по месту постоянной работы или учебы, им возмещаются расходы, связанные с наймом (поднаймом) жилья и оплатой проезда от места жительства (работы, учебы) и обратно, а также командировочные расходы.

Как следует из разъяснений Роструда, для такого освобождения работнику рекомендуется обратиться к работодателю с соответствующим заявлением, приложив к нему документ, подтверждающий привлечение работника к выполнению государственных или общественных обязанностей (повестка о призыве на военные сборы, повестка о вызове в военкомат, в суд, в органы дознания, предварительного следствия, налоговые органы и

др.). Работодателю после получения от работника заявления и документов необходимо будет оформить приказ об освобождении работника от работы на определенный срок (смотрите ответы специалистов указанного ведомства на [вопрос N 1](#) и [вопрос N 2](#) с информационного портала "Онлайнинспекция.РФ"). Таким образом, приказ об освобождении работника от работы оформляется перед периодом освобождения. Унифицированной формы такого документа нет, поэтому оформляется он произвольно. В рассматриваемом случае в приказе работодателю следует отразить, что работник освобождается от работы 10.04.2017 с 08:30 до 12:30 и 11.04.2017 с 08:30 до 14:30 с оплатой этого времени в размере среднего заработка.

Единый порядок исчисления размера средней заработной платы для всех случаев, предусмотренных Трудовым кодексом РФ, установлен [ст. 139](#) ТК РФ. В то же время выплата работодателем среднего заработка за время пребывания в военкомате предусмотрена [Законом](#) N 53-ФЗ, т.е. не относится к случаям, предусмотренным Трудовым кодексом РФ.

Как правило, нормативно-правовой акт, предусматривающий необходимость выплаты среднего заработка, содержит специальный порядок его исчисления либо отсылает к порядку, установленному иным документом. В рассматриваемой же ситуации [Закон](#) N 53-ФЗ содержит указание на необходимость выплаты работодателем среднего заработка, но ни один из нормативных правовых актов, регулирующих вопросы воинского учета, не устанавливает порядок расчета среднего заработка, выплачиваемого работнику за время пребывания в военкомате.

Таким образом, поскольку специальной нормы, регламентирующей порядок исчисления среднего заработка, выплачиваемого работникам за время пребывания в военкомате, законодательством РФ не установлено, по нашему мнению, при его исчислении работодателю следует руководствоваться [ст. 139](#) ТК РФ и [Положением](#) об особенностях порядка исчисления средней заработной платы, утвержденным [постановлением](#) Правительства РФ от 24.12.2007 N 922 (далее - Положение). Аналогичный подход представлен и в судебной практике (смотрите, например, [решение](#) Арбитражного суда Удмуртской Республики от 31.08.2009 по делу N А71-5616/09, [решение](#) Арбитражного суда Смоленской области от 27.03.2009 по делу N А62-6212/08).

В соответствии с [частью третьей ст. 139](#) ТК РФ при любом режиме работы расчет средней заработной платы работника производится исходя из фактически начисленной ему заработной платы и фактически отработанного им времени за 12 календарных месяцев, предшествующих периоду, в течение которого за работником сохраняется средняя заработная плата (если иной расчетный период не предусмотрен в соответствии с [частью шестой ст. 139](#) ТК РФ в коллективном договоре, локальном нормативном акте). При этом календарным месяцем считается период с 1-го по 30-е (31-е) число соответствующего месяца включительно (в феврале - по 28-е (29-е) число включительно).

В отношении работников, которым установлен суммированный учет рабочего времени, [п. 13](#) Положения четко определено, что средний заработок определяется путем умножения среднего часового заработка на количество рабочих часов по графику работника в периоде, подлежащем оплате (за исключением случаев исчисления среднего заработка для оплаты отпуска и выплаты компенсаций за неиспользованные отпуска). При этом средний часовой заработок исчисляется путем деления суммы заработной платы, фактически начисленной за отработанные часы в расчетном периоде, включая премии и вознаграждения, учитываемые в соответствии с [п. 15](#) Положения, на количество часов, фактически отработанных в этот период.

Согласно [части первой ст. 170](#) ТК РФ работник освобождается от работы на время выполнения им государственных обязанностей при условии, что эти обязанности исполняются в рабочее время. Из положений этой нормы следует, что цель сохранения среднего заработка в том, чтобы работник не "потерял" в заработной плате за период времени исполнения им государственных или общественных обязанностей. Поэтому, на наш взгляд, исчисление среднего заработка, выплачиваемого работнику за время пребывания в военкомате, исходя из рабочих часов по графику работника в периоде, подлежащем оплате, не противоречит законодательству, а полностью ему соответствует.

Из буквального прочтения [п. 1 ст. 6](#) Закона N 53-ФЗ следует, что работники освобождаются от работы с сохранением за ними места работы и среднего заработка на время исполнения работником любых обязанностей, связанных с воинским учетом. Поскольку в рассматриваемой ситуации работник находился в военкомате неполный рабочий день и освобождался от исполнения своих трудовых обязанностей 10.04.2017 только на 4 часа и 11.04.2017 на 6 часов, то средний заработок должен быть выплачен за 10 часов. Остальные рабочие часы по графику 10 и 11 апреля работник не отработал, поэтому за это время заработная плата работнику не начисляется.

### **Расскажите, пожалуйста, какая служба осуществляет контроль (надзор) за пребыванием и проживанием иностранных граждан в России.**

[Указом](#) Президента РФ N 156 от 05.04.2016 Федеральная миграционная служба упразднена. Её функции и полномочия [переданы](#) МВД России. В настоящий момент нормативно-правовая база, регламентирующая проведение федерального миграционного надзора органами МВД, находится в стадии формирования. Однако на МВД распространяется действие нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ и упраздненной ФМС в сфере миграции впредь до издания собственных нормативных правовых актов ([ч. 1 ст. 35](#) Федерального закона от 03.07.2016 N 305-ФЗ, далее - Закон N 305-ФЗ).

Контроль за пребыванием и проживанием иностранных граждан в России - это одно из направлений федерального государственного контроля в сфере миграции ([ст. 29.2, ст. 30](#) Закона N 115-ФЗ); второе направление контроля - это контроль за их трудовой деятельностью, но этот контроль проводится в отношении работодателей, у которых трудятся мигранты, и аналогичных лиц (см. [ст. 32](#) Закона N 115-ФЗ). Таким образом, контроль за тем, выполнил ли иностранный гражданин собственные обязанности, связанные с пересечением им границы РФ, регистрации по месту пребывания, получении разрешительных документов на ведение трудовой деятельности в РФ, - это все входит в контроль за пребыванием и проживанием иностранных граждан в РФ.

Такой контроль осуществляется органами МВД России ([п. 2 ч. 1 ст. 35](#) Закона N 305-ФЗ, [п. 2](#) Положения N 1162\*(1)). Контроль осуществляется в форме проверок ([п. 5](#) Положения N 1162). Правила проведения проверок описаны в Регламенте\*(2) ([п. 4](#) Положения N 1162, [п. 1](#) Регламента).

Поскольку проверки в рамках госконтроля за пребыванием и проживанием иностранных граждан в России проводятся в отношении иностранных граждан - физических лиц, то положения Закона N 294-ФЗ к таким проверкам не применяются! (см. [ч. 1 ст. 1](#) Закона N 294-ФЗ, постановления Верховного Суда РФ [от 05.08.2015 N 308-АД15-2957, от 31.07.2015 N 308-АД15-6167, от 27.04.2015 N 303-АД15-3337](#)).

Такие проверки могут проводиться и в отношении конкретных иностранных граждан. Но гораздо чаще они организуются и проводятся в отношении объектов (проще говоря: мест, территорий, адресов, по которым находятся, живут или работают мигранты, транспортных средств, в которых они передвигаются (см. [п. 9](#), [п. 32](#) Регламента). Поэтому вполне возможна ситуация, когда на территории конкретного юридического лица внезапно появится сотрудник МВД, который будет проводить проверку вовсе не этой организации, а иностранных граждан, которые найдутся на её территории. При этом будет представлено распоряжение, вынесенное согласно [пп. 1 п. 31](#), [пп. 3 п. 32](#) Регламента на проверку объекта (которым может быть просто адрес), а не на проверку лица - то есть той организации, которая осуществляет деятельность по этому адресу. Пока МВД проверяет обнаруженных в этом месте иностранцев, проверочные действия в отношении организации не ведутся (ибо проверка в её отношении не назначена, распоряжение не вынесено, да и сама проверка будет проходить в рамках другой ветви контроля - в рамках контроля за трудовой деятельностью иностранных граждан, см. [ст. 32](#) Закона N 115-ФЗ). Однако если незаконные мигранты будут установлены, то уже в отношении организации будет проведена собственная проверка, по вновь изданному распоряжению (либо проведено административное расследование вообще безо всякой проверки). Оба варианта соответствуют закону (см. [п. 33](#) Регламента, постановления Двадцать первого ААС от [09.07.2015 N 21АП-1259/15](#), Седьмого ААС от [26.01.2015 N 07АП-12241/14](#), Второго ААС от [22.01.2015 N 02АП-9212/14](#)). Более того, нереально оспорить проверку первого типа, даже если она фактически нанесла урон организации, ведь она проводится в отношении третьих лиц (см., например, постановления Пятого ААС от [04.12.2014 N 05АП-14214/14](#), АС Московского округа от [21.07.2015 N Ф05-8451/15](#)).

Во время проведения проверок должностные лица МВД России осматривают территорию, ищут иностранных граждан, проверяют у них документы ([пп. а и б п. 7](#) Положения N 1162, [пп.пп. 1 и 4 п. 11](#) Регламента), в первую очередь - миграционные карты.

Миграционная карта содержит сведения об иностранном гражданине, въезжающем в РФ, и служит для контроля за его временным пребыванием в РФ ([п. 2](#) Правил использования миграционной карты, утв. [постановлением](#) Правительства РФ от 16.08.2004 N 413, далее - Правила N 413). Иностранец при въезде в РФ обязан получить и заполнить бланк миграционной карты ([ст. 25.9](#) Закона N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию", [п. 4](#) Правил N 413). Эти бланки бесплатно выдаются пограничниками либо представителями организаций, оказывающих транспортные услуги въезжающим в РФ иностранцам ([п. 3](#) Правил N 413). Заполненная миграционная карта предъявляется при въезде в РФ сотруднику пограничного органа ФСБ, который (при соответствии миграционной карте сведениям, содержащимся в его визе и паспорте, проставляет в миграционной карте отметку о въезде в РФ ([п. 3 ст. 30](#) Закона N 115-ФЗ, [п. 7](#) Правил N 413).

Для регистрации по месту пребывания в РФ иностранный гражданин предъявляет в орган внутренних дел, вместе с документами, необходимыми для регистрации, миграционную карту с отметкой о въезде в РФ ([абз. 2 п. 8](#) Правил N 413). На основании представленных документов в миграционной карте делается отметка о регистрации по месту пребывания ([абз. 4 п. 8](#) Правил N 413).

Миграционная карта находится у иностранного гражданина в течение срока его пребывания в РФ ([п. 10](#) Правил N 413). В случае порчи или утраты миграционной карты иностранный гражданин обязан в течение 3 дней заявить об этом в ближайший по месту своего нахождения территориальный орган МВД России ([п. 11](#) Правил N 413). Этот орган

при предъявлении иностранным гражданином документов, на основании которых он въехал в РФ, выдает ему бесплатно дубликат миграционной карты ([п. 11](#) Правил N 413).

При выезде из РФ иностранный гражданин обязан сдать миграционную карту в пункте пропуска через государственную границу РФ должностному лицу пограничного органа ФСБ ([п. 3 ст. 30](#) Закона N 115-ФЗ, [п. 12](#) Правил N 413).

---

\*(1) [Положение](#) об осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в сфере миграции утверждено [постановлением](#) Правительства РФ от 13.11.2012 N 1162, далее - Положение N 1162

\*(2) Регламент ФМС - [Административный регламент](#) по исполнению Федеральной миграционной службой, ее территориальными органами и органами внутренних дел Российской Федерации государственной функции по осуществлению федерального государственного контроля (надзора) за пребыванием и проживанием иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации и трудовой деятельностью иностранных работников, утвержденный [приказом](#) Федеральной миграционной службы и МВД России от 31.07.2015 N 367/807

### **Наше кафе открывает сезонные рабочие места. Нужно ли проводить специальную оценку условий труда (СОУТ) в отношении временных рабочих мест?**

В силу ст. 212 ТК РФ на работодателя возложены обязанности по обеспечению безопасных условий и охраны труда, в рамках исполнения которых он среди прочего должен обеспечить проведение специальной оценки условий труда в соответствии с законодательством о СОУТ.

Отношения, возникающие в связи с проведением СОУТ, а также с реализацией обязанности работодателя по обеспечению безопасности работников в процессе их трудовой деятельности и прав работников на рабочие места, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда, являются предметом регулирования Федерального закона от 28.12.2013 N 426-ФЗ "О специальной оценке условий труда". Этим законом также определены порядок проведения СОУТ, правовое положение, права, обязанности и ответственность участников специальной оценки условий труда.

На основании ч. 3 ст. 3 Федерального закона N 426-ФЗ СОУТ не проводится в отношении условий труда:

надомников - лиц, заключивших трудовой договор о выполнении работы на дому из материалов и с использованием инструментов и механизмов, выделяемых работодателем либо приобретаемых надомником за свой счет;

дистанционных работников - лиц, заключивших трудовой договор о дистанционной работе. В этом случае определенная трудовым договором трудовая функция выполняется вне места нахождения работодателя, его обособленного структурного подразделения, вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контролем работодателя;

работников, вступивших в трудовые отношения с работодателями - физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями.

Как указал Минтруд в Письме от 20.10.2015 N 15-1/ООГ-5597, на рабочих местах работников, отличных от перечисленных, СОУТ проводится в обязательном порядке.

Следовательно, все рабочие места (место, где работник должен находиться или куда ему необходимо прибыть в связи с его работой), которые прямо или косвенно находятся под контролем работодателя - предприятия общественного питания, подлежат СОУТ.

В соответствии с ч. 4 ст. 8 Федерального закона N 426-ФЗ СОУТ на рабочем месте проводится не реже чем один раз в пять лет, если иное не установлено указанным законом. Обозначенный срок исчисляется со дня утверждения отчета о проведении СОУТ.

Кроме обеспечения проведения плановой СОУТ, работодатель также обязан проводить внеплановую оценку в случаях, установленных ч. 1 ст. 17 Федерального закона N 426-ФЗ, это:

ввод в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест;

получение работодателем предписания государственного инспектора труда о проведении внеплановой специальной оценки условий труда в связи с выявленными нарушениями;

изменение технологического процесса, замена производственного оборудования, которые способны оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;

изменение состава применяемых материалов и (или) сырья, способных оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;

изменение применяемых средств индивидуальной и коллективной защиты, способное оказать влияние на уровень воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов на работников;

произошедший на рабочем месте несчастный случай на производстве (за исключением несчастного случая на производстве, произошедшего по вине третьих лиц) или выявленное профессиональное заболевание, причинами которых явилось воздействие на работника вредных и (или) опасных производственных факторов;

наличие мотивированных предложений выборных органов первичных профсоюзных организаций или иного представительного органа работников о проведении внеплановой СОУТ.

Если необходимость проведения внеплановой СОУТ обусловлена вводом в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест или изменением технологического процесса, заменой производственного оборудования, то оценка должна быть проведена в течение двенадцати месяцев со дня наступления одного из указанных случаев. Во всех остальных случаях на проведение СОУТ даются шесть месяцев (ч. 2 ст. 17 Федерального закона N 426-ФЗ).

Под вводом в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест следует понимать дату начала на этих рабочих местах штатного производственного процесса, который ранее работодателем в новом помещении не осуществлялся (Письмо Минтруда РФ от 23.01.2017 N 15-1/ООГ-169).

Исходя из вышеизложенного, предприятие общественного питания должно обеспечить проведение СОУТ в отношении рабочих мест, которые являются сезонными или временными, вне зависимости от того, на какой период они создаются. Если такие рабочие места создаются ежегодно (например, на период с мая по сентябрь) в одном и том же месте при одинаковых условиях, то СОУТ может проводиться раз в пять лет. Увеличить интервал между оценками не получится, так как это не предусмотрено Федеральным законом N 426-ФЗ.

А надо ли проводить СОУТ в отношении вновь организованного временного или сезонного рабочего места, если таковое создано на определенный период (один сезон)? По общему правилу в этом случае в течение двенадцати месяцев со дня ввода в эксплуатацию вновь организованного рабочего места должна быть проведена внеплановая СОУТ. Однако еще до истечения этого периода рабочего места уже не будет. Минтруд

настаивает: внеплановая специальная оценка условий труда на вновь организованных временных рабочих местах, даже если они создаются на срок менее двенадцати месяцев, должна быть проведена в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 17 Федерального закона N 426-ФЗ (Письмо от 07.06.2017 N 15-1/ООГ-1568), добавляя: СОУТ на временных или сезонных рабочих местах может быть проведена в течение периода осуществления на них производственной деятельности (Письмо от 20.08.2017 N 15-1/ООГ-2410).

Нарушение работодателем установленного порядка проведения СОУТ на рабочих местах или ее непроведение является административно наказуемым деянием, ответственность за совершение которого установлена ч. 2 ст. 5.27.1 КоАП РФ. Мерой ответственности является предупреждение или наложение штрафа на должностных лиц и ИП в размере от 5 000 до 10 000 руб., юридических лиц - от 60 000 до 80 000 руб.

Давность привлечения к ответственности за нарушение трудового законодательства составляет год со дня совершения административного правонарушения, если только нарушение не является длящимся, тогда сроки начинают исчисляться со дня обнаружения правонарушения (ч. 1, 2 ст. 4.5 КоАП РФ).

Помимо приведенного определения, Пленум ВС РФ в п. 14 Постановления от 24.03.2005 N 5 также указал: днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

Непроведение СОУТ является длящимся правонарушением, тем более что ч. 2 ст. 5.27.1 КоАП РФ установлена ответственность за непроведение, а не за несвоевременное проведение оценки. А понятия "неисполнение" и "несвоевременное исполнение" какой-либо обязанности всегда разграничивались отечественным законодательством (Определение ВС РФ от 02.10.2017 N 305-АД17-10105 по делу N А41-4982/2017).

Таким образом, в отношении предприятия общественного питания, его должностных лиц может быть вынесено постановление по делу об административном правонарушении за непроведение СОУТ в течение года со дня обнаружения данного факта уполномоченным органом.

Как и другие рабочие места, которые прямо или косвенно находятся под контролем предприятия общественного питания, сезонные и временные рабочие места, в том числе созданные на период, не превышающий двенадцать месяцев, являются рабочими местами, в отношении которых должна проводиться СОУТ. Непроведение СОУТ (относится к длящимся административным правонарушениям) грозит предприятию, его должностным лицам привлечением к ответственности в виде предупреждения или штрафа.

### **В ходе предпринимательской деятельности заключаем договоры на оказания услуг. Расскажите, на что надо обратить внимание при составлении таких договоров и какие особенности стоит учесть?**

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем его существенным условиям. К ним отнесены условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение ([п. 1 ст. 432](#) ГК РФ). Незаключенный договор не является основанием возникновения обязательств и не влечет правовых последствий (см. также [п. 2 ст. 307](#), [п. 1 ст. 425](#), [п. 2 ст. 432](#), [ст. 433](#) ГК РФ).\*(1)

Положениями [главы 39](#) ГК РФ не предусмотрено, что в договоре возмездного оказания услуг должны быть согласованы какие-либо еще, кроме предмета, условия. Поэтому

общим для всех разновидностей договора возмездного оказания услуг существенным условием является исключительно условие о предмете, то есть о существе (виде) оказываемой услуги. Как указал Президиум ВАС РФ в [п. 1](#) информационного письма от 29.09.1999 N 48, договор возмездного оказания услуг может считаться заключенным, если в нем перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить. В том случае, когда предмет договора обозначен указанием на конкретную деятельность, круг возможных действий исполнителя может быть определен на основании предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев, последующего поведения сторон и т.п. (см. также постановления АС Дальневосточного округа [от 24.07.2015 N Ф03-2895/15](#), Девятого ААС [от 11.01.2017 N 09АП-61685/16](#), АС Московского округа [от 05.04.2016 N Ф05-4246/16](#), АС Западно-Сибирского округа [от 12.01.2016 N Ф04-28142/15](#), АС Московского округа [от 19.04.2016 N Ф05-3265/16](#)).\*(2) В зависимости от характера услуги согласование предмета может предполагать также необходимость определения объема подлежащих оказанию услуг, периодичности их оказания (постановления АС Северо-Кавказского округа [от 13.04.2015 N Ф08-1706/15](#), Восьмого ААС [от 17.02.2016 г. N 08АП-15330/15](#)).

В правоприменительной практике можно встретить примеры отнесения к существенным для договора возмездного оказания услуг условий о цене и о сроке оказания услуг (постановления ФАС Восточно-Сибирского округа [от 18.03.2008 N А33-3123/07-Ф02-914/08](#); ФАС Дальневосточного округа [от 23.12.2009 N Ф03-7845/2009](#), ФАС Западно-Сибирского округа [от 28.07.2010 по делу N А45-25099/2009](#), [от 02.02.2010 N А45-15189/2009](#); ФАС Дальневосточного округа [от 28.01.2010 N Ф03-8023/2009](#), ФАС Уральского округа [от 02.06.2011 N Ф09-2344/11](#), АС Московского округа [от 13.10.2015 N Ф05-14026/15](#), [от 30.09.2015 N Ф05-12544/15](#), [от 01.12.2016 N Ф05-12111/16](#)). Подобный подход, вероятно, основан на [п. 1 ст. 781](#) и [ст. 783](#) ГК РФ. Однако прямо из положений [главы 39](#) ГК РФ он не вытекает. Поэтому, если иное не следует из закона, договора, существа отношений и переписки сторон, условия о сроках и цене оказания услуг не являются существенными и определяются в соответствии со [ст. 314](#) и [п. 3 ст. 424](#) ГК РФ ([п. 8](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165, [п. 54](#) постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.1996 N 6/8, постановления АС Северо-Кавказского округа [от 11.02.2015 N Ф08-10730/14](#), АС Поволжского округа [от 16.09.2015 N Ф06-390/15](#), АС Восточно-Сибирского округа [от 13.01.2015 N Ф02-6102/14](#), АС Западно-Сибирского округа [от 04.06.2015 N Ф04-19286/15](#), АС Уральского округа [от 12.02.2016 N Ф09-11875/15](#)).

Для отдельных разновидностей договора возмездного оказания услуг законом могут предусматриваться специальные требования, касающиеся в том числе условий, подлежащих согласованию сторонами (см., в частности, [ст. 10](#) Федерального закона от 29.07.1998 N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации", [ст. 10](#) Федерального закона от 24.11.1996 N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации", [п. 2 ст. 58](#) Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи", [ч.ч. 2, 3 ст. 54](#) Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" и др.).

---

\*(1) Напомним, что фактическое возникновение между сторонами отношений, связанных с оказанием услуг, даже в отсутствие согласованного сторонами условия о предмете может свидетельствовать о возникновении между сторонами договорного обязательства ([п. 3 ст. 432](#) ГК РФ, [п. 7](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N

165, постановления АС Северо-Западного округа [от 19.02.2015 N Ф07-96/15](#), АС Западно-Сибирского округа [от 07.04.2015 N Ф04-14285/14](#)).

\*(2) Здесь же отметим, что нередко суды, фактически воспроизводя формулировку, использованную в постановлении КС РФ [от 23.01.2007 N 1-П](#), указывают, что "определяя исчерпывающим образом такое существенное условие договора, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета договора возмездного оказания услуг достижение результата, ради которого он заключается" (постановления АС Поволжского округа [от 22.12.2016 N Ф06-14922/16](#), АС Московского округа [от 27.01.2016 N Ф05-2466/15](#), АС Восточно-Сибирского округа [от 29.08.2016 N Ф02-4361/16](#)). Следует помнить, что приведенная формулировка относится к отношениям по договору об оказании юридических услуг и не должна экстраполироваться на отношения по любым разновидностям договора возмездного оказания услуг. Кроме того, остается актуальным разъяснение, приведенное в [п. 1](#) уже упомянутого информационного письма Президиума ВАС РФ в от 29.09.1999 N 48, согласно которому стороны в силу [статьи 421](#) ГК РФ вправе предусмотреть в договоре возмездного оказания услуг, что обязанности исполнителя включают в себя не только совершение определенных действий (деятельности), но и представление заказчику результата действий исполнителя, таких как письменные консультации и разъяснения по юридическим вопросам; проекты договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера и т.д. (см. также постановления АС Северо-Западного округа [от 19.10.2016 N Ф07-8064/16](#), АС Северо-Кавказского округа [от 21.04.2016 N Ф08-1616/16](#), АС Московского округа [от 21.09.2015 N Ф05-12794/15](#)).

### **Что включает в себя понятие «договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ»?**

Понятие " договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ " охватывает два вида договоров:

- договор на выполнение научно-исследовательских работ (НИР);
- договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (ОКР).

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

По договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ исполнитель обязуется разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее ([п. 1 ст. 769](#) ГК РФ).

Научно-исследовательские работы предполагают получение новых знаний, а опытно-конструкторские и технологические работы - применение этих знаний путем разработки нового изделия или технологии. Таким образом, в результате выполненных НИОКР создается новый результат, подлежащий (или не подлежащий) правовой охране. То есть в основе договора на осуществление НИОКР лежит принцип новизны, который и позволяет разграничить договоры на выполнение НИОКР и другие типы подрядных работ.

Из-за сложности выполняемых НИР и ОКР, непредсказуемости достижения результата и большой вероятности риска неудачи договор с исполнителем может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы).

Отношения сторон по договору на выполнение НИОКР регулируются нормами [главы 38](#) ГК РФ и [Федерального закона](#) от 23.08.1996 N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике".

Поскольку договор на выполнение НИОКР по своей правовой природе близок к договору подряда, к срокам выполнения, цене работ, а также к последствиям неявки заказчика за

получением результатов работ применяются правила о подряде ([ст. ст. 708, 709, 738](#) ГК РФ).

К государственным или муниципальным контрактам на выполнение НИОКР для государственных или муниципальных нужд применяются правила [ст. ст. 763 - 768](#) ГК РФ ([ст. 778](#) ГК РФ).

Общие требования к организации, порядку и правилам выполнения, приемки и оформления НИОКР установлены также в следующих национальных стандартах:

- [ГОСТ 15.101-98](#) "Система разработки и постановки продукции на производство. Порядок выполнения научно-исследовательских работ";

- [ГОСТ Р 15.301-2016](#) "Система разработки и постановки продукции на производство.

Продукция производственно-технического назначения. Порядок разработки и постановки продукции на производство".

Исполнитель и заказчик по договору на выполнение НИОКР обязаны обеспечить конфиденциальность сведений о предмете договора, ходе его исполнения, о полученных результатах. Объем таких сведений определяется в договоре ([ст. 771](#) ГК РФ).

Стороны в договорах на выполнение НИОКР имеют право использовать результаты работ в пределах и на условиях, предусмотренных договором. Права исполнителя и заказчика на результаты работ, которым предоставляется правовая охрана как результатам интеллектуальной деятельности, определяются в соответствии с правилами [части IV](#) ГК РФ ([п. 3 ст. 772](#) ГК РФ).

#### **Существенные условия договора на выполнение НИОКР**

В договоре стороны должны согласовать все существенные условия, предусмотренные действующим законодательством для данного вида договоров. При отсутствии хотя бы одного из существенных условий договор считается незаключенным ([п. 1 ст. 432](#) ГК РФ).

Для договора на выполнение НИОКР существенными являются следующие условия:

- условие о предмете договора ([п. 1 ст. 432](#) ГК РФ);

- условие о сроке выполнения работ ([ст. 778, п. 1 ст. 708](#) ГК РФ);

- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение ([п. 1 ст. 432](#) ГК РФ).

Судебная практика к существенным условиям договора на выполнение НИОКР относит также техническое задание (см. [определение](#) ВАС РФ от 09.02.2009 N 472/09, постановления Пятнадцатого ААС [от 02.05.2012 N 15АП-3736/12](#), Девятого ААС [от 30.03.2011 N 09АП-4644/11](#)). Поэтому, чтобы избежать риска признания договора незаключенным, целесообразно составлять техническое задание.

Кроме того, судьи высказывают мнение о том, что для договора на выполнение НИОКР существенным является условие об объеме сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов, конфиденциальность которых обязаны обеспечить стороны, либо о том, что такие сведения не являются конфиденциальными ([ст. 771](#) ГК РФ, см. [постановление](#) АС Уральского округа от 10.06.2015 N Ф09-2902/15).

Вместе с тем, в некоторых случаях суды не квалифицируют договор на выполнение НИОКР, в котором такое условие отсутствует, как незаключенный (см. например, [постановление](#) Первого ААС от 14.09.2010 N 01АП-2102/10).

Следует учитывать, что в случаях, когда то или иное существенное условие не согласовано в договоре, однако впоследствии в связи с действиями сторон (в частности, принятием исполнения, его оплатой кредитором) необходимость в согласовании соответствующего условия фактически отпала, договор считается заключенным (см. [п. 7](#)

Обзора судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными, сообщенного информационным [письмом](#) Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165). Этот правовой подход, выработанный судебной практикой, соотносится с правилом [п. 3 ст. 432](#) ГК РФ (в редакции [Федерального закона](#) от 08.03.2015 N 42-ФЗ, [вступившего в силу](#) с 01.06.2015), согласно которому сторона, принявшая от

другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности ([п. 3 ст. 1 ГК РФ](#)).

Цена не является существенным условием договора на выполнение НИОКР в том смысле, что отсутствие этого условия в договоре не влечет его незаключенности. При отсутствии в договоре условия о цене она определяется по правилам [п. 3 ст. 424 ГК РФ](#), то есть исходя из цены аналогичных работ, взимаемой при сравнимых обстоятельствах ([п. 1 ст. 709](#), [ст. 778](#) ГК РФ).

Законом установлены требования к содержанию для государственных или муниципальных контрактов на выполнение НИОКР для удовлетворения государственных или муниципальных нужд: условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон ([ст. 778](#) и [ст. 766](#) ГК РФ). Кроме того, государственный или муниципальный контракт на выполнение НИОКР должен содержать условия, указанные в [ч.ч. 4, 13, 27 ст. 34](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также в определенных законом случаях - условия, предусмотренные [ч.ч. 5, 6 ст. 30](#) и [ч. 26 ст. 34](#) этого федерального закона.

### **Что такое договор бытового подряда**

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу ([п. 1 ст. 730](#) ГК РФ).

Отношения сторон по договору бытового подряда регулируются [параграфом вторым главы 37](#) ГК РФ с учетом общих положений о подряде, установленных параграфом первым той же главы. Квалификация отношений как основанных на договоре бытового подряда определяется, во-первых, субъектным составом соответствующих правоотношений, а во-вторых характером потребностей заказчика, которые удовлетворяются при выполнении работ. Как видно из [п. 1 ст. 730](#) ГК РФ, заказчиком по договору бытового подряда выступает исключительно физическое лицо, а подрядчиком - только лицо, осуществляющее соответствующую предпринимательскую деятельность\*(1). Работа, выполняемая по договору бытового подряда, предназначена для удовлетворения бытовых или иных личных потребностей заказчика. Этим обусловлен [публичный](#) характер договора бытового подряда ([п. 2 ст. 730](#), [ст. 426](#) ГК РФ), а также применение к не урегулированным ГК РФ отношениям по этому договору [Закона](#) РФ от 07.02.1992 N 2300-I "О защите прав потребителей" (далее - Закон о защите прав потребителей) и принятых в соответствии с ним правовых актов ([п. 3 ст. 730](#) ГК РФ). В частности, согласно [п. 4](#) Правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации, утвержденных [постановлением](#) Правительства РФ от 15.08.1997 N 1025 (далее - Правила), письменная форма договора бытового подряда считается соблюденной в том числе в случае составления квитанции либо иного документа, включающего перечисленные в этом пункте сведения, а договор о выполнении работы, исполняемой в присутствии потребителя, может оформляться также путем выдачи ему кассового чека, билета и т.п. Цена работы в договоре бытового подряда определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком. С согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью

или путем выдачи аванса ([ст. 735](#) ГК РФ, [п. 6](#) Правил, [ст. 37](#) Закона о защите прав потребителей).

Заказчику по договору бытового подряда предоставляются гарантии, характерные для отношений с участием потребителя. В частности, подрядчик не вправе навязывать заказчику дополнительные работы или услуги. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы, не предусмотренной договором ([п. 1 ст. 731](#) ГК РФ), а если она оплачена - потребовать от исполнителя возврата уплаченной суммы. Согласие потребителя на выполнение дополнительных работ за плату по общему правилу оформляется исполнителем письменно ([ч. 3 ст. 16](#) Закона о защите прав потребителей, см. также [апелляционное определение](#) СК по гражданским делам Омского областного суда от 10.06.2015 по делу N 33-3803/2015). Оплата за не согласованные с заказчиком работы подлежит возврату и в отношении фактически выполненных работ ([апелляционное определение](#) СК по гражданским делам Свердловского областного суда от 31.03.2015 по делу N 33-3158/2015). Последствия же ненадлежащего выполнения или невыполнения работы по договору бытового подряда аналогичны тем, что предусмотрены [статьями 503 - 505](#) ГК РФ применительно к отношениям по договору розничной купли-продажи ([739](#) ГК РФ, см. также [ст. 29](#) Закона о защите прав потребителей).

Законом предусмотрены дополнительные основания для расторжения договора бытового подряда по инициативе заказчика. Во-первых, заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора, и возместив подрядчику расходы, произведенные до этого момента в целях исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы.

Условия договора, лишаящие заказчика этого права, ничтожны ([п. 2 ст. 731](#) ГК РФ, [ст. 32](#) Закона о защите прав потребителей). Во-вторых, в силу [п. 2 ст. 732](#) ГК РФ заказчик вправе требовать расторжения заключенного договора бытового подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков в случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации (см. [п. 1 ст. 732](#) ГК РФ) был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик.

---

\*(1) В отсутствие доказательств осуществления подрядчиком предпринимательской деятельности (при этом учитываются, в частности, систематичность выполнения соответствующих работ, наличие у подрядчика - физического лица статуса индивидуального предпринимателя и иные обстоятельства) договор о выполнении таким подрядчиком работы, предназначенной удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика (гражданина), не может квалифицироваться как договор бытового подряда ([Апелляционное определение](#) СК по гражданским делам Забайкальского краевого суда от 21.04.2015 по делу N 33-1483/2015, [Апелляционное определение](#) СК по гражданским делам Верховного Суда Республики Хакасия от 29.07.2014 по делу N 33-1663/2014).

**Проводится налоговая проверка. Налоговая инспекция запросила у предпринимателя первичные документы, касающиеся деятельности проверяемого контрагента. Документы представлены не были. Обязан ли ИП вести первичный учет, хранить первичные документы (и каков срок хранения)?**

Индивидуальный предприниматель, применяющий систему налогообложения в виде ЕНВД:

- не обязан вести первичный учет;
- обязан хранить первичные учетные документы в течение срока, определяемого на основании [ч. 1 ст. 29](#) Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете", только в случае, если он ведет бухгалтерский учет;
- в случае отказа в представлении фактически имеющихся у него документов со сведениями о проверяемом налогоплательщике на основании законного требования налогового органа может быть привлечен к ответственности на основании [п. 2 ст. 126](#) НК РФ.

Обоснование позиции:

**Ведение предпринимателем первичного учета**

При решении вопроса о необходимости ведения бухгалтерского учета индивидуальные предприниматели должны руководствоваться нормами Федерального закона от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" (далее - Закон N 402-ФЗ) ([п. 4 ч. 1 ст. 2](#) указанного закона).

Так, на основании [п. 1 ч. 2 ст. 6](#) Закона N 402-ФЗ индивидуальные предприниматели, применяющие систему налогообложения в виде ЕНВД, ведущие учет физических показателей, характеризующих определенный вид предпринимательской деятельности для целей [главы 26.3](#) НК РФ, могут не вести бухгалтерский учет, что подтверждают, например, письма Минфина России [от 02.03.2015 N 03-11-11/10791](#), [от 24.10.2014 N 03-11-11/53885](#), [от 31.01.2013 N 03-11-10/1925](#).

Согласно [ч. 1 ст. 9](#) Закона N 402-ФЗ каждый факт хозяйственной жизни подлежит оформлению первичным учетным документом. Прямых норм, освобождающих индивидуальных предпринимателей, применяющих систему налогообложения в виде ЕНВД, от обязанности по оформлению фактов хозяйственной жизни первичными учетными документами, Закон N 402-ФЗ не содержит. Однако отсутствие такой обязанности, на наш взгляд, вытекает из системной взаимосвязи [п. 1 ч. 2 ст. 6](#) и [ч. 2 ст. 1](#) Закона N 402-ФЗ, которая определяет бухгалтерский учет как формирование документированной систематизированной информации об объектах, предусмотренных Законом N 402-ФЗ, в соответствии с требованиями, установленными Законом N 402-ФЗ, и составление на ее основе бухгалтерской (финансовой) отчетности. Иными словами, освобождение индивидуальных предпринимателей от ведения бухгалтерского учета предполагает в том числе их освобождение от формирования документированной информации о фактах хозяйственной жизни ([п. 1 ст. 5](#) Закона N 402-ФЗ), то есть от оформления первичных учетных документов.

Таким образом, на наш взгляд, нормы [Закона](#) N 402-ФЗ не требуют от индивидуальных предпринимателей, применяющих систему налогообложения в виде ЕНВД, вести первичный учет. Не обязывают данную категорию налогоплательщиков оформлять первичные учетные документы и нормы [НК](#) РФ.

Выраженная позиция является нашим экспертным мнением. Официальных разъяснений и материалов арбитражной практики по данному вопросу нами не обнаружено.

## Хранение предпринимателем первичных учетных документов

В силу [ч. 1 ст. 29](#) Закона N 402-ФЗ первичные учетные документы подлежат хранению экономическим субъектом, к которому относятся и индивидуальные предприниматели ([п. 4 ч. 1 ст. 2](#) Закона N 402-ФЗ), в течение сроков, устанавливаемых в соответствии с правилами организации государственного архивного дела, но не менее пяти лет после отчетного года.

Прямых исключений из данного требования для предпринимателей, не ведущих бухгалтерский учет, не установлено.

В то же время [ч. 2 ст. 7](#) Закона N 402-ФЗ устанавливает, что в случае, если индивидуальный предприниматель ведет бухгалтерский учет в соответствии с Законом N 402-ФЗ, он сам организует хранение документов бухгалтерского учета. Из данной нормы, по нашему мнению, прослеживается взаимосвязь обязанности по хранению документов бухгалтерского учета, к которым относятся и первичные учетные документы ([ст. 29](#) Закона 402-ФЗ), с фактом ведения предпринимателем бухгалтерского учета.

Об отсутствии обязанности по хранению предпринимателями, применяющими систему налогообложения в виде ЕНВД и не ведущими бухгалтерский учет, первичных учетных документов свидетельствует и то обстоятельство, что в отношении них не ясен порядок отсчета минимального срока хранения документов, установленный [ч. 1 ст. 29](#) Закона N 402-ФЗ: если предприниматель не формирует на основании первичных документов бухгалтерскую отчетность, какой год считать отчетным?

Таким образом, на наш взгляд, индивидуальный предприниматель, применяющий систему налогообложения в виде ЕНВД, обязан хранить первичные учетные документы только в случае, если он принял решение о ведении бухгалтерского учета.

Учитывая, что первичные учетные документы не являются единственным возможным основанием для ведения учета физических показателей, необходимых для расчета суммы ЕНВД, считаем, что у предпринимателя в данном случае не возникает обязанности по хранению первичных учетных документов и на основании [пп. 8 п. 1 ст. 23](#) НК РФ (дополнительно смотрите [постановление](#) Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.01.2015 N 13АП-27819/14).

Выраженная позиция является нашим экспертным мнением. Официальных разъяснений и материалов арбитражной практики по данному вопросу нами не обнаружено.

## Привлечение предпринимателя к ответственности

В соответствии с [п. 1 ст. 93.1](#) НК РФ должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, вправе истребовать у контрагента или у иных лиц, располагающих документами (информацией), касающимися деятельности проверяемого налогоплательщика (плательщика сбора, налогового агента), эти документы (информацию).

Основанием для представления указанных документов (информации) является соответствующее требование, направленное налоговым органом, которое лицо обязано исполнить в течение пяти дней со дня его получения или в тот же срок сообщить, что не располагает истребуемыми документами (информацией) ([п.п. 4, 5 ст. 93.1](#) НК РФ).

Согласно [п. 6 ст. 93.1](#) НК РФ отказ лица от представления истребуемых при проведении налоговой проверки документов или непредставление их в установленные сроки признаются налоговым правонарушением и влекут ответственность, предусмотренную [ст. 126](#) НК РФ.

Так, за непредставление в установленный срок налоговому органу сведений о налогоплательщике, отказ лица представить имеющиеся у него документы, предусмотренные НК РФ, со сведениями о налогоплательщике по запросу налогового органа либо представление документов с заведомо недостоверными сведениями, если

такое деяние не содержит признаков нарушения законодательства о налогах и сборах, предусмотренного [ст. 135.1](#) НК РФ, влечет взыскание штрафа с индивидуального предпринимателя в размере десяти тысяч рублей ([п. 2 ст. 126](#) НК РФ, смотрите также постановления Семнадцатого арбитражного апелляционного суда [от 15.06.2015 N 17АП-6064/15](#), Тринадцатого арбитражного апелляционного суда [от 25.03.2015 N 13АП-30254/14](#), [информацию](#) УФНС России по Владимирской области от 24.03.2014

"Ответственность за непредставление документов и несообщение информации в налоговые органы"). Положения [п. 2 ст. 126](#) НК РФ в приведенной редакции применяются в отношении документов, срок представления которых в налоговые органы наступил после 05.12.2014 ([ч. 6 ст. 5](#) Федерального закона от 04.11.2014 N 347-ФЗ), что, как мы поняли, и имеет место в рассматриваемом случае.

Таким образом, непредставление истребуемых налоговым органом первичных учетных документов со сведениями о налогоплательщике, в отношении которого проводится налоговая проверка, может повлечь за собой взыскание с индивидуального предпринимателя штрафа в размере десяти тысяч рублей (смотрите также [п.п. 3, 4 ст. 114](#) НК РФ).

Как следует из буквального толкования [п. 2 ст. 126](#) НК РФ, лица, у которых истребуются документы в порядке, установленном [ст. 93.1](#) НК РФ, могут быть привлечены к ответственности только за непредставление фактически имеющихся у них документов со сведениями о налогоплательщике.

В связи с этим полагаем, что бездействие лица, выразившееся в непредставлении по требованию налогового органа документов со сведениями о налогоплательщике в связи с их отсутствием, не образует состава правонарушения, ответственность за которое предусмотрена [п. 2 ст. 126](#) НК РФ.

Аналогичный вывод представлен в [постановлении](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2015 N 09АП-22573/15: [п. 2 ст. 126](#) НК РФ предусматривает налоговую ответственность налогоплательщика только в случае непредставления по запросу налогового органа имеющихся у налогоплательщика информации либо документов, которые налогоплательщик обязан представить налоговому органу согласно положениям НК РФ. Лицо не может быть привлечено к ответственности за непредставление документов, которые у него отсутствуют.

Отказ же в представлении фактически имеющихся документов со сведениями о проверяемом налогоплательщике на основании законного требования налогового органа может повлечь за собой привлечение предпринимателя к ответственности на основании [п. 2 ст. 126](#) НК РФ при наличии его вины ([ст. 106](#) НК РФ).

## **Могу ли я в одностороннем порядке отказаться от исполнения от договора оказания услуг**

Каждая из сторон договора возмездного оказания услуг имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора:

- заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов ([п. 1 ст. 782](#) ГК РФ);
- исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору при условии полного возмещения заказчику убытков ([п. 2 ст. 782](#) ГК РФ).

В случае одностороннего отказа заказчика или исполнителя от договора этот договор считается расторгнутым. По общему правилу договор прекращается с момента получения стороной договора от другой стороны уведомления об отказе от договора ([п. 1 и 2 ст. 450.1](#) ГК РФ; см., например, постановление ФАС Северо-Западного округа от 30.08.2011 N Ф07-7565/11). Целесообразно направлять такое уведомление в письменной форме способом, обеспечивающим возможность доказывания доставки уведомления (с

отметкой о принятии контрагентом, почтовым оповещением с описью вложения и уведомлением о вручении).

Заметим, что в соответствии со ст. 165.1 ГК РФ правовые последствия уведомления или иного юридически значимого сообщения по общему правилу наступают для его получателя с момента доставки такого сообщения ему или его представителю. При этом сообщение считается доставленным и в том случае, если адресат не получил его или не ознакомился с ним по зависящим от него обстоятельствам. Иные правила могут быть предусмотрены законом или условиями сделки или следовать из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

Пункт 3 ст. 310 ГК РФ предусматривает возможность включения в договор, связанный с осуществлением обеими его сторонами предпринимательской деятельности, условия о том, что в случае правомерного одностороннего отказа одной из сторон от исполнения договора она выплачивает другой стороне определенную денежную сумму. Эта сумма не является мерой ответственности (неустойкой) и выплачивается не в связи с нарушением обязательства. Она представляет собой условие реализации права на односторонний отказ от исполнения договора (см. определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 03.11.2015 N 305-ЭС15-6784, а также, например, постановления АС Московского округа от 07.10.2016 N Ф05-14028/16, от 06.11.2015 N Ф05-14758/15).

Из абзаца второго п. 15 постановления Пленума ВС РФ от 22.11.2016 N 54 следует, что условие о выплате определенной денежной суммы в случае одностороннего отказа от договора не допускается в случаях, когда право на односторонний отказ установлено императивной нормой закона.

В связи с этим необходимо отметить, что положения ст. 782 ГК РФ, закрепляющие право заказчика и исполнителя на односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг, в судебной практике на протяжении некоторого периода времени квалифицировались как императивные, не допускающие каких-либо ограничений (в том числе в виде условия о выплате определенной денежной суммы в случае отказа от договора) (см. постановление Президиума ВАС РФ от 07.09.2010 N 2715/10). Однако впоследствии сформировалась практика, в соответствии с которой ст. 782 ГК РФ хотя и предоставляет каждой из сторон договора возмездного оказания услуг право на немотивированный односторонний отказ от исполнения обязательства, тем не менее не исключает возможности согласования в договоре, связанном с осуществлением обеими его сторонами предпринимательской деятельности, условия о выплате определенной денежной суммы в случае одностороннего отказа от договора (абзац третий п. 4 постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16).

Полагаем, что эта правовая позиция сохраняет юридическую силу и актуальность в контексте п. 15 постановления Пленума ВС РФ от 22.11.2016 N 54.

С учетом фактических обстоятельств суд может полностью или частично отказать во взыскании денежной суммы, подлежащей уплате в связи с односторонним отказом от договора (абзац второй п. 16 постановления Пленума ВС РФ от 22.11.2016 N 54, п. 9 постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16).

Не допускается установление платы за односторонний отказ от исполнения договора, если основанием такого отказа является нарушение договора другой стороной (абзац третий п. 15 постановления Пленума ВС РФ от 22.11.2016 N 54).