

Налоги и право: корпоративный журнал

**Не платит налоги только
медведь в берлоге: он не ест
и не пьет, только лапу сосет**



ВЫПУСК № 12, ДЕКАБРЬ 2019

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой,*
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

СОДЕРЖАНИЕ:

К каким переменам нам быть готовыми?

Что суд подумал и решил?

Топовый способ вывода денежных средств

Подарки: налоговый и бухгалтерский учет

Как собрать закрывающие документы в конце года?

Электронные цифровые книжки

Изменения законодательства, которые повлияют на работу малого бизнеса

Как провести корпоратив и признать на него расходы?

Изменения в законодательстве о контрольно-кассовой технике

Переговоры в отношении заключения, изменения и расторжения договора в электронном виде

К каким переменам нам быть готовыми?

Изменение № 1 – Изменения в отчетности

В 2020 году планируется целый ряд изменений в отношении отчетности.

Начиная с отчетности за 2019 год бухгалтерскую отчетность нужно сдавать не в Росстат, а в ИФНС в электронном виде (кроме отдельных случаев)

С 2020 года условие о том, что бухгалтерская отчетность признается составленной только после того, как ее подпишет руководитель, дополняется новым условием — электронная отчетность признается составленной после подписания ее руководителем при помощи ЭЦП.

Достаточно много изменений касается НДФЛ (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ):

- Срок представления 2-НДФЛ и 6-НДФЛ сдвинули с 1 апреля на 1 марта.
- Работодатели с числом сотрудников 10 и более человек обязаны отчитываться по 2-НДФЛ и 6-НДФЛ исключительно в электронной форме. Если сотрудников меньше, можно представить отчеты на бумаге.
- Отчетность по обособленным подразделениям по НДФЛ можно будет сдавать по новым правилам: выбирать одну ИФНС в муниципальном образовании.

С отчетности за 2021 год сведения о доходах физлица будут подаваться в составе расчета 6-НДФЛ.

Одновременно отменяется ряд деклараций:

Декларация по транспортному налогу: с 2020 года декларацию подавать не нужно (Закон от 15.04.2019 № 63-ФЗ);

Декларация по земельному налогу: с 2020 году декларацию подавать не нужно (Закон от 15.04.2019 № 63-ФЗ).

Достаточно много изменений касается налога на имущество:

- Сдавать расчет по авансовым платежам с 2020 года не нужно. Останется только обязанность по оформлению годовой декларации, в которой появится раздел со сведениями по авансам.

- Отчитываться по всей недвижимости в регионе можно будет в одну ИФНС при соблюдении определенных условий.

С отчета за налоговый период 2019 года вводится новая форма декларации по налогу на имущество организаций (Закон от 15.04.2019 № 63-ФЗ, Письма ФНС от 21.11.2018 № БС-4-21/22551@, от 10.07.2019 № БС-4-28/13437).

В части расчета по страховым взносам планируется следующее изменение: с 01.01.2020 работодатели с числом сотрудников 10 и более человек обязаны отчитываться по РСВ исключительно в электронной форме, если сотрудников меньше можно представлять отчеты на бумаге.

В отношении УСН пока изменений нет, однако упрощенцев с объектом «доходы» планируют освободить от отчетности при условии применения ими онлайн-касс.



Изменение 2 – Изменения налог на прибыль 2020

До 2021 года продлено действие нормы, по которой уменьшать налоговую базу за текущий период можно на сумму убытков прошлых лет не более чем на 50%.

С 2020 года правопреемнику запретят учитывать убытки предшественника, если при проверке инспекция обнаружит, что основной целью реорганизации был учет убытков.

В составе инвестиционного налогового вычета можно будет учесть больше расходов.

Участники региональных инвестиционных контрактов смогут платить налог на прибыль по ставке 0% с учетом новых правил.

Платить налог по нулевой ставке смогут региональные операторы по обращению с твердыми коммунальными отходами, а также музеи, библиотеки, театры.

Изменение 3 – Изменения НДС 2020

С 2020 года правопреемники обязаны восстановить НДС, принятый к вычету их предшественником, если начнут использовать товары (в том числе ОС и НМА), работы, услуги, имущественные права в деятельности, не облагаемой НДС, или перейдут на УСН, ЕНВД (сейчас это спорный вопрос) (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

С 2020 года региональным операторам не требуется начислять НДС на стоимость услуг по обращению с ТКО (твердыми коммунальными отходами) (Закон от 26.07.2019 № 211-ФЗ).



Изменение 4 – Изменения НДФЛ 2020

Целый ряд законов внес поправки в правовое регулирование НДФЛ (Закон от 29.09.2019 № 323-ФЗ, Закон от 29.09.2019 № 327-ФЗ, Закон от 17.06.2019 № 147-ФЗ, п. 6 ст. 1 Закона от 15.04.2019 № 63-ФЗ, Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

- Освобождены от НДФЛ любые доходы, полученные пострадавшими лицами в связи со стихийным бедствием или терактом.
- От налогообложения НДФЛ освобождена материальная помощь, оказываемая образовательными организациями студентам (курсантам), аспирантам, адъюнктам, ординаторам и ассистентам-стажерам.

- Перечень необлагаемых НДФЛ доходов станет закрытым: из ст. 217 НК РФ исчезнет фраза «иные выплаты», а также расширен список необлагаемых доходов: включены в него выплаты в связи с рождением ребенка, ежегодные выплаты почетным донорам и др.

- Появится правило о том, что доход от продажи недвижимости нужно сравнивать с его кадастровой стоимостью, умноженной на коэффициент 0,7.

- За счет единого налогового платежа в целях уплаты имущественных налогов физическими лицами можно будет уплачивать НДФЛ в отношении отдельных видов доходов.

- Налоговым органам разрешили проводить камеральную проверку по имеющимся у них документам и сведениям, если физлицо не представило декларацию 3-НДФЛ в отношении доходов от продажи или дарения недвижимости.

- В составе декларации 3-НДФЛ налогоплательщики смогут заявить о зачете (возврате) суммы излишне уплаченного налога.

- ИП больше не должны сообщать в ИФНС о предполагаемом доходе по ф. 4-НДФЛ — авансовые платежи они будут исчислять самостоятельно по итогам за отчетный период.

Изменение 5 – Изменение в налоге на имущество организаций 2020

Ряд поправок коснется налога на имущество организаций в 2020 году:

- При расчете авансов можно будет учитывать изменение кадастровой стоимости (сейчас это возможно только при расчете налога за год).

- С 2020 года по кадастровой стоимости налогом будут облагаться в том числе те объекты, которые принадлежат организации на праве хозяйственного ведения.

- Скорректирован перечень недвижимости, облагаемой налогом по кадастровой стоимости.

- Компаниям на УСН и ЕНВД позволят платить налог на имущество с кадастровой стоимости по ставке 0,5%.

Данные изменения внесены следующими законодательными актами (п. 19 ст. 1, п. 2 ст. 3 Закона от 15.04.2019 № 63-ФЗ, Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ, Законопроект № 757476-7).

Изменение 6

- Срок уплаты транспортного налога

Начиная с уплаты налога за 2020 год срок уплаты транспортного налога — не позднее 1 марта года, следующего за отчетным, авансовых платежей — не позднее последнего числа месяца, следующего за истекшим отчетным периодом.

Срок закреплен на федеральном уровне и регионы больше его не устанавливают (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).



Изменение 7 – Срок уплаты земельного налога

Начиная с уплаты налога за 2020 год срок уплаты земельного налога — не позднее 1 марта года, следующего за отчетным, авансовых платежей — не позднее последнего числа месяца, следующего за истекшим отчетным периодом.

Муниципалитеты больше не смогут устанавливать этот срок

Изменение 8 – Специальные налоговые режимы 2020

В отношении упрощенной системы налогообложения предусмотрены следующие поправки. В 2020 году ИП-упрощенцы, вновь зарегистрировавшиеся в ИФНС, смогут уплачивать налог по нулевой ставке (налоговые каникулы).

Для упрощенцев планируют предусмотреть переходный период при превышении ими критериев применения УСН.

Дополнен список видов деятельности, по которым ИП на УСН могут уплачивать налог по нулевой ставке — за счет включения в него услуг по предоставлению мест для временного проживания (Письмо Минфина от 07.09.2018 № 03-11-12/63946, Основные направления налоговой политики на 2020–2022 годы, Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

2020 год станет последним периодом, когда можно будет применять ЕНВД. Продлевать действие режима правительство не планирует (п. 8 ст. 5 Закона от 29.06.2012 № 97-ФЗ).

Патент также предусматривает ряд поправок.

С 2020 года патент можно будет получать на любое количество дней в течение календарного года.

Предпринимателям на ПСН с 2020 года позволено покупать один патент на группу бытовых услуг по схожим видам деятельности (если такой порядок предусмотрен в региональном законодательстве).

Запретят применять ПСН при продаже отдельных видов товаров, подлежащих обязательной маркировке (одежды, обуви, лекарств, изделий из натурального меха).

Регионам позволили ограничивать применение ПСН в зависимости от сдаваемых площадей количества транспортных единиц, объектов торговли, и т. д.

Сообщать об утрате права на ПСН нужно по новой форме (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ, Закон от 18.07.2019 № 176-ФЗ, Приказ ФНС России от 12.07.2019 № ММВ-7-3/352@).

Изменение 9 – Сообщение о транспорте и земле

Налогоплательщиков обяжут сообщать в ИНФС о транспорте и земле.

Если в 2020 году компания станет собственником транспорта или земли и в 2021 году не получит от инспекции сообщения о налоге, нужно будет уведомить об этом налоговиков. Если это не сделать — последует штраф 20% от неуплаченной суммы налога (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

Изменение 10 – Взыскание небольших доначислений

Определен порядок взыскания небольших по сумме доначислений.

С 01.04.2020 налоговики будут применять разные процедуры взыскания недоимки, если общая ее сумма ниже или выше 3 000 руб. (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

Изменение 11 – Зачет налогов

Зачет и возврат переплаты будет организован по новым правилам.

С 01.10.2020 вступят в силу новые правила зачета и возврата переплаты.

Будет снято ограничение, по которому переплату можно зачесть только в счет уплаты налога того же вида: федеральный в счет федерального, региональный в счет регионального и т. д. (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).



Изменение 12 – Обеспечительные меры

Решение об обеспечительных мерах инспекторы будут размещать на своем сайте.

С 01.04.2020 инспекторы будут размещать на своем сайте решения о принятии обеспечительных мер в виде запрета на отчуждение имущества и сообщать об отмене таких решений (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

Изменение 13 – Выплата заработной платы в филиале

С 01.01.2020 сообщать о наделении полномочиями начислять и выплачивать зарплату или о лишении таких полномочий нужно будет, только если у филиала или другого обособленного подразделения есть счет в банке.

Кроме того, уточнят, что отчитываться и перечислять взносы нужно именно по месту нахождения такого подразделения (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

Изменение 14 – Штрафы по СМС

Налоговые органы станут сообщать о недоимке, штрафах и пеням по СМС и электронной почте.

С 01.04.2020 налоговикам позволят информировать налогоплательщиков о недоимке и задолженности по пеням, штрафам, процентам с помощью СМС-сообщений, электронной почты или иными способами.

Они смогут это делать не чаще одного раза в квартал при условии, что налогоплательщик или плательщик взносов даст письменное согласие (Закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ).

Изменение 15 – Сообщение о счетах за рубежом

С 2020 года в ИФНС и Росфинмониторинг нужно сообщать о зарубежных счетах и вкладах, открытых не только в банках, но и других финансовых организациях (сейчас сообщать нужно только о счетах в банках) (п. 2 ст. 1 Закона от 02.08.2019 № 265-ФЗ).

Изменение 16 – Пособия из ФСС в 2020 году

Перечень пособий, выплачиваемых из государственного внебюджетного фонда в 2020 году не изменится. В него войдут, как и прежде, все «женские выплаты», пособие по временной нетрудоспособности и помощь на погребение. При расчете соцвыплат с 1 января нового года будут учитывать новое значение МРОТ. Предположительно размер минимальной оплаты труда поднимется на 850 руб. и составит 12 130 руб. Повышение МРОТ отразится на минимальном размере выплат, они увеличатся. Кроме того, с 1 февраля 2020 года будет проведена ежегодная индексация. По предварительным данным ее коэффициент составит 1,038.

По инициативе Министерства труда в 2020 году могут измениться условия выплаты пособия по уходу за ребенком до полутора лет. Согласно проекту, право на получение пособия будет иметь лицо, осуществляющее непосредственный уход за ребенком. То есть если мать, будучи в отпуске по уходу за ребенком, начинает работать, пусть и неполный рабочий день, то право на получение выплат она теряет. Напомним, что оформить отпуск по уходу за ребенком может не только мать, но и ближайшие родственники.

Пилотный проект государственного внебюджетного фонда «Прямые выплаты» в 2020 году охватит всю территорию России. Начавшая свою работу в 2011 году программа успешно реализована уже более чем в 50 субъектах РФ.

С 1 января 2020 года проект будет запущен в следующих субъектах:

- Республика Коми;
- Республика Саха (Якутия);
- Удмуртская Республика;
- Кировская обл.;
- Кемеровская обл.;
- Оренбургская обл.;
- Саратовская обл.;
- Тверская обл.;
- Ямало-Ненецкий АО.

А начиная с 1 июля 2020 года новый порядок выплат пособий начнет действовать еще в 9 субъектах России:

- Республика Башкортостан;
- Республика Дагестан;
- Красноярский край;
- Ставропольский край;

- Волгоградская обл.;
- Иркутская обл.;
- Ленинградская обл.;
- Тюменская обл.; Ярославская обл.

После того, как все регионы России начнут работать по новой схеме, пилотный проект перестанет быть «экспериментальным». С 2021 года прямые выплаты пособий из ФСС, без работодателя в виде посредника, станут привычной рабочей нормой. Соответствующие поправки в действующие законы об обязательном социальном страховании подготовило Министерство труда. За организациями остается закреплена лишь одна функция — передавать в фонд социального страхования нужные сведения и документы, являющиеся основанием для выплат. Согласно тексту законопроекта, у ФСС появятся новые полномочия. Кроме прямого перевода денежных средств непосредственно на счета граждан, фонд сможет проводить проверки документов и сведений.

Согласно приказу ФСС №265 от 22.05.2019 с 8 сентября 2019 года вступил в силу новый порядок отчетности работодателей. Документом оговорены правила сдачи и приема документов-оснований для исчисления и выплаты страховых взносов, а также документов, которые подтверждают правильность их исчисления и своевременность выплаты. Новый регламент определяет конкретные сроки и алгоритм административных процедур для работы территориальных органов соцстраха. Также в нем четко прописан порядок взаимодействия работодателей с фондом.

В 2020 году предоставлять отчетность допускается посредством электронной почты, через сайт Госуслуг и лично в МФЦ или в любом отделении ФСС. Для работодателей изменения коснулись отчетности по форме 4-ФСС. Обязательный отчет, предоставляемый каждый квартал, для всех юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, необходимо заполнять по новой форме. Теперь бухгалтер будет заносить больше сведений, чем в прежнем бланке. Главное изменение — появилась таблица «Информация о начисленных взносах». В ней будут отражены начисленные взносы и фактические расходы. В частности — расходы за последние три месяца, не принятые к зачету, средства, полученные от ФСС и другие данные. Для того чтобы получить скидку по взносам на травматизм в 2020 году заявление необходимо подать до 1 ноября 2019 года.



Что суд подумал и решил?

Яворская А.Г.

Дело № 1 – Кадастровая или инвентаризационная стоимость?

В случае, когда сумма налога на имущество физических лиц, исчисленная исходя из инвентаризационной стоимости имущества, существенно превышает сумму налога, исчисляемую исходя из его кадастровой стоимости, налогоплательщик вправе требовать использования сведений о кадастровой (рыночной) стоимости этого имущества и соответствующего размера налоговой ставки.

Как указал Конституционный Суд в РФ в Определении от 15.02.2019 № 10-П, кадастровая стоимость, как и рыночная, являются условными, но считаются достоверными в силу закона. При этом возможности оспаривания (пересмотра) инвентаризационной стоимости объекта недвижимости с целью установления ее в размере, приближенном к рыночной стоимости, не предусмотрено, что приводит к несправедливому налогообложению в субъектах РФ, не перешедших к обложению налогом на имущество физических лиц исходя из его кадастровой стоимости, а определяющих налоговую базу исходя из инвентаризационной стоимости объектов недвижимости.



Дело № 2 – Включение в реестр неактуальной информации

Какие-либо действия (бездействие) государственных и муниципальных органов, которые повлекли включение в ЕГРН (государственный кадастр недвижимости) неактуальной, по мнению налогового органа, кадастровой стоимости, не могут служить безусловным основанием для изменения порядка определения налоговой базы по земельному налогу, а также влечь доначисление налогоплательщику сумм недоимки и пени, при том что он не совершал каких-либо недобросовестных действий, направленных на уклонение от уплаты налога.

Конституционный Суд РФ в Определении от 08.11.2018 № 2796-О разъяснил, что в силу прямого указания закона налоговая база по земельному налогу определяется на основании сведений ЕГРН. Такое правовое регулирование направлено на заблаговременное определение в достоверном государственном источнике экономических показателей, используемых для обложения земельным налогом, что необходимо налогоплательщику для заблаговременного определения состава и содержания своих налоговых обязательств и планирования хозяйственной деятельности.

Дело № 3 – Искажение показателей хозяйственной деятельности

Положения статей 153 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации определяют размер налоговой обязанности исходя из фактических (неискаженных) показателей хозяйственной деятельности налогоплательщика.

В Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 20.12.2018 № 3115-О разъясняется, что для целей установления достоверной информации о стоимости реализованного товара, в целях недопущения неправомерного занижения налоговой базы и сумм, подлежащих уплате в бюджет, налоговый орган вправе привлекать специалистов и экспертов. В свою очередь, специалист, в отличие от эксперта, не вправе проводить экспертизу, а привлекается преимущественно для оказания технической помощи в проведении конкретных действий, которая не предполагает совершение им самостоятельных процессуальных действий при непосредственном участии в проводимых налоговым органом налоговых проверках.



Дело № 4 – Налоги при возврате товара

Возврат товара продавцу, обусловленный расторжением договора купли-продажи ввиду нарушения его условий покупателем, означает возвращение сторон договора в исходное положение. В этом случае реализация товара считается несостоявшейся и налог не может быть предъявлен к оплате покупателю, то есть объект налогообложения отсутствует.

Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ в Определении от 14.03.2019 № 301-КГ18-20421 по делу № А79-12226/2017 разъяснила, что вменение налогоплательщику обязанности, основанной на подзаконном акте (Правилах ведения журнала учета полученных и выставленных счетов-фактур, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 № 1137), получить «обратный» счет фактуру от покупателя, не передавшего этот документ добровольно, в качестве реализации законного права на корректировку излишне уплаченного налога, становится обременительной (избыточной) мерой, имея в виду, что требование ее выполнения не связано с достижением той цели, для которой Правительством Российской Федерации установлен порядок оформления счетов-фактур при возврате товаров — предотвращение риска наступления неблагоприятных последствий для казны в результате злоупотреблений.

Дело № 5 – Перерасчет налога из-за ошибки

Положения абзаца третьей части 1 статьи 54 Налогового кодекса Российской Федерации о перерасчете налоговой базы в период выявления ошибки (искажения) предоставляет налогоплательщику право отразить расходы предыдущих налоговых

периодов в текущем налоговом периоде, если ошибки привели к излишней уплате налога в конкретном (определимом) предыдущем периоде.

В Определении ВС РФ от 21.01.2019 № 308-КГ18-14911 по делу № А32-37022/2017 также указано, что право на исправление ошибки может быть реализовано в течение трехлетнего срока для возврата (зачета) переплаты, установленного статьей 78 НК РФ. Кроме того, налогоплательщик сохраняет обязанность документального подтверждения расходов, заявленных в текущем периоде, но относящихся к предыдущим периодам, а налоговый орган — вправе проверить в полном объеме обоснованность заявленных расходов, несмотря на то, что они понесены в более ранних периодах, не охваченных выездной налоговой проверкой.



Дело № 6 – Обременительный налоговый режим для группы налогоплательщиков

По смыслу пункта 1 статьи 105.1 Налогового кодекса Российской Федерации взаимозависимость как таковая не является основанием для установления более обременительного налогового режима для налогоплательщиков, входящих в единую группу компаний и имеющих в силу этого длительные экономически и исторически обусловленные хозяйственные отношения с иными участниками группы.

К такому выводу пришла Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ в Определении ВС РФ 04.03.2019 № 308-КГ18-11168 по делу № А53-1315/2017 при рассмотрении спора, связанного с заявлением налогоплательщиком льготы по налогу на

имущество организаций, предусмотренной пунктом 25 статьи 381 НК РФ (утратил силу с 03.09.2018 г.).

Судебная коллегия указала, что установленное с 01.01.2015 ограничение возможности применения налоговой льготы в случаях получения имущества от взаимозависимых лиц направлено на предотвращение уклонения от налогообложения и исключение ситуаций, когда объектом налогообложения не признавалось бы ранее использовавшееся имущество, вновь принятое на учет.

В случае, когда имущество принято на учет после 01.01.2013 г., операции между взаимозависимыми лицами не могут повлечь неблагоприятные налоговые последствия, а именно, не способны привести к выводу из-под налогообложения основных средств.

Дело № 7 – Уменьшение суммы штрафа

Право суда на уменьшение суммы штрафа более, чем в два раза, не свидетельствует о возможности получить от данного действия нулевой результат.

Суды, исходя из несоразмерности начисленного штрафа за правонарушение, предусмотренное статьей 123 НК РФ, а также принимая во внимание наличие смягчающих обстоятельств, снизили штраф до нуля рублей.

Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ в Определении от 05.02.2019 № 309-КГ18-14683 по делу № А76-5261/2017 разъяснила, что тем самым суды фактически освободили общество от ответственности за совершение налогового правонарушения, однако перечень обстоятельств, исключающих привлечение лица к ответственности за совершение налогового правонарушения, предусмотрен статьей 109 Налогового кодекса Российской Федерации и является закрытым.

Дело № 8 – Изменение квалификации деятельности налогоплательщика

В случае изменения квалификации деятельности налогоплательщика (с деятельности физического лица на деятельность индивидуального предпринимателя) по результатам проведения выездной налоговой проверки суммы выручки от сдачи помещений в аренду устанавливаются самим налоговым органом, в связи с чем отсутствие документов, предусмотренных положениями пункта 6 статьи 145 Налогового кодекса Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

Российской Федерации, не может однозначно свидетельствовать об утрате возможности предоставления налогоплательщику освобождения от исполнения обязанностей налогоплательщика по результатам рассмотрения уведомления, поданного им после окончания выездной налоговой проверки и принятия решения о привлечении к ответственности за совершение налоговых правонарушений, но до принятия решения вышестоящего налогового органа об оставлении жалобы на данное решение без удовлетворения.

Дополнительно Судебная коллегия указала (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 18.01.2019 № 78-КГ18-66), что требование о предоставлении документов для подтверждения сумм выручки для рассмотрения вопроса об освобождении от обязанностей налогоплательщика неправомерно, если суммы выручки были установлены налоговым органом по результатам выездной проверки.

Кроме того, в приведенном Определении рассмотрен вопрос о квалификации деятельности гражданина в качестве предпринимательской. Так, разъясняется, что объективным критерием для квалификации деятельности гражданина по передаче имущественных прав на недвижимое имущество как предпринимательской может являться предусмотренное предназначение нежилых помещений, а также вид разрешенного использования земельных участков, на которых расположены нежилые помещения. Кроме этого, о деятельности гражданина в качестве предпринимательской могут свидетельствовать цели и основания приобретения гражданином указанного недвижимого имущества в собственность.

Дело № 9 – Излишне удержанная сумма налоговым агентом

При наличии налогового агента налоговый орган не наделен правом производить возврат излишне удержанной налоговым агентом суммы налога.

Разъясняя нормы законодательства о порядке взыскания и возврата налога с физических лиц, Судебная коллегия по административным делам ВС РФ в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 01.02.2019 № 14-КГ18-48 указала, что по отношению к статье 78 НК РФ положения статьи 231 НК РФ являются специальными. Налогоплательщик вправе подать заявление непосредственно в налоговый орган о возврате излишне удержанной с него суммы налога исключительно при отсутствии налогового агента.

Дело № 10 – Прощение штрафов

Прощение санкций, не признанных должником и не присужденных судом, не свидетельствует о возникновении у должника дохода.

В Определении Верховного Суда Российской Федерации от 18.01.2019 № 86-КГ18-10 указывается, что наличие в договоре пунктов о штрафных санкциях определяет лишь наличие возможности привлечения должника к ответственности. Если должник не признал суммы штрафов, пеней и (или) иных санкций за нарушение договорных обязательств, а также если отсутствует судебное решение об их присуждении, то у него не возникает экономической выгоды в случае прощения их кредитором.



Дело № 11 – Заявительный порядок получения налогового вычета

Федеральный законодатель, закрепляя заявительный порядок получения налогового вычета в случае приобретения физическими лицами перечисленных в подпункте 3 пункта 1 статьи 220 Налогового кодекса Российской Федерации объектов недвижимости, не установил срок такого обращения (в отличие от налоговых вычетов, предусмотренных пунктом 2 статьи 171 Налогового кодекса Российской Федерации).

Рассматривая вопрос об условиях подтверждения права на имущественный налоговый вычет, Судебная коллегия по административным делам ВС РФ в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 27.02.2019 № 5-КГ18-308 разъяснила, что

условием предоставления вычета является выполнение требований, предусмотренных абз. 3 пп. 6 п. 3 ст. 220 НК РФ.

Дополнительно указывается, что согласно п. 10 ст. 220 НК РФ, у налогоплательщиков, получающих пенсии, налоговые вычеты могут быть перенесены на предшествующие налоговые периоды, но не более трех, непосредственно предшествующих налоговому периоду, в котором образовался переносимый остаток имущественных налоговых вычетов.

Дело № 12 – Стоимость патента

Стоимость патента нужно рассчитывать исходя из объектов недвижимости, а не из количества договоров аренды

Патент по аренде недвижимого имущества уже давно завоевал любовь и признание налогоплательщиков не только в Ростовской области, но и по всей России. Что и говорить: просто, дешево, надежно. Но в каждом субъекте федерации свой закон, а значит, и разные правила определения размера потенциального годового дохода. В Ростовской области стоимость рассчитывается исходя из совокупной площади объектов сдаваемой в аренду недвижимости: чем больше метров сдаешь, тем дороже платишь.

А вот в Мурманской области, где собственно и возник налоговый конфликт, дошедший до Конституционного суда, стоимость патента рассчитывалась исходя из количества сдаваемых в аренду объектов, что повлекло неопределенность в способе исчисления налога. По результатам ВНП налоговый орган доначислил предпринимателю недоимку, пени и штрафы, исходя из количества договоров аренды, которое не соответствовало количеству объектов недвижимости, указанных им в заявлениях на получение патента. Получилось, что договоров аренды больше, чем объектов недвижимости.

Конституционный суд РФ (КС РФ) признал не соответствующим Конституции ст. 1 Закона Мурманской области «О патентной системе налогообложения на территории Мурманской области» и отметил, что в случае сдачи в аренду здания или нескольких помещений в одном здании на основании одного договора аренды – это будет считаться одним обособленным объектом для целей налогообложения. Но если тот же ИП сдаст в аренду здание или несколько помещений по отдельным договорам аренды, то налоговая нагрузка возрастет многократно без изменений характеристик недвижимого имущества. Из-за этого размер налогового бремени может значительно увеличиться, что приведет к нарушению принципов равенства налогообложения (Постановление КС РФ от 06.06.2019 № 22 -П).

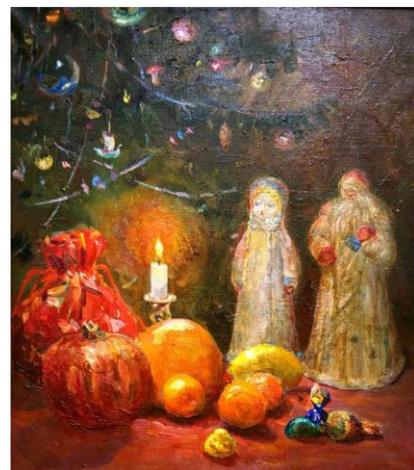
Дело № 13 – Возврат незаконного вычета

Получил социальный налоговый вычет незаконно – возвращай деньги

Эта тема уже возникала по поводу возврата имущественного вычета, полученного незаконно, и вот теперь история повторяется с вычетом социальным. Налогоплательщик получил налоговый вычет в связи с заключением договора добровольного страхования граждан от несчастного случая. Однако через какое-то время налоговый орган разобрался, что налоговый вычет по такому договору не положен, потому что этот договор не являлся договором добровольного страхования жизни.

В НК РФ четко прописана процедура, по которой должен действовать налоговый орган в случае выявления ошибок. Налоговый орган имеет право провести выездную налоговую проверку, составить акт, а потом вынести соответствующее решение о привлечении к ответственности и потребовать вернуть сумму незаконно полученного вычета. В случае неисполнения налогоплательщиком требований – действовать в соответствии со ст. 48 НК РФ, которая предусматривает порядок взыскания за счет имущества налогоплательщика. Но налоговый орган пошел другим путем, более коротким и простым, но не предусмотренным НК РФ. Он взыскал сумму с налогоплательщика как неосновательное обогащение в соответствии со ст. 1109 ГК РФ.

КС РФ со ссылкой на свое предыдущее Постановление от 24.03.2017 № 9-П, где суд признал обоснованным взыскание в качестве неосновательного обогащения с граждан полученного ими имущественного вычета, признал, что взыскание с налогоплательщика налоговой недоимки по нормам ГК РФ как неосновательного обогащения не противоречит Конституции РФ, если эта мера является единственно возможным способом защиты фискальных интересов (Определение КС РФ от 25.04.2019 № 872-О).



Дело № 14 – Как рассчитать НДС?

НДС сверху или в том числе.

Налогоплательщик, выполняя условия государственного контракта, превысил лимит по «упрощенке». Налоговый орган доначислил НДС, при этом налоговый орган посчитал НДС сверх цены контракта по ставке 18%. Налогоплательщик рассчитывал на уплату НДС исходя из расчетной ставки 18/118. Поскольку госконтракт не содержал условий о включении суммы НДС в стоимость контракта, суды пришли к выводу, что налоговый орган прав и надо считать сверху.

Однако СКЭС ВС РФ отменил судебные акты по делу, сославшись на п. 17 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 № 33 «О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием НДС», а также экономико-правовую природу НДС, который является косвенным налогом, то есть перелагаемым на потребителей. Было указано, что госконтрактом предусмотрена твердая цена, которая не может изменяться в ходе его исполнения, следовательно, изменение системы налогообложения не могло быть основанием для увеличения цены в результате налогообложения, поэтому в этом случае применяется ставка 18/118. (Определение ВС РФ от 16.04.2019 №302-КГ18-22744 по делу № А58-9294/2017)

Дело № 15 – Реклама на транспорте

Расходы на рекламу на транспорте не нормируются

В результате ВМП налоговый орган пришел к выводу о нарушении налогоплательщиком п. 4 ст. 264 НК РФ, что выразилось в том, что налогоплательщик включил в налоговую базу расходы на рекламу, превысившие 1% от выручки. ВС РФ, отменяя решения нижестоящих судов, указал, что согласно абз. 3 п. 4 ст. 264 НК РФ к ненормируемым расходам относятся расходы на наружную рекламу, включая изготовление рекламных стендов и рекламных щитов. Дифференциация стационарных объектов с транспортными средствами экономически не обоснована и приводит к неравенству налогоплательщиков. Спорные расходы налогоплательщика представляют собой затраты на изготовление рекламных баннеров кондитерской продукции на наземном городском общественном транспорте, были приняты налогоплательщиком к учету как

малоценные предметы и могли быть использованы для размещения на любой открытой поверхности, направлены на рекламу кондитерской продукции в целях увеличения объемов ее продаж.

Так что ВС РФ встал на защиту налогоплательщика и учел все расходы на наружную рекламу (Определение ВС РФ от 30.05.2019г. № 305-ЭС19-4394 по делу № А 40-125588/2017).

Дело № 16 – Несвоевременная уплата страховых взносов

Заплатил страховые взносы не вовремя – не можешь уменьшить свой налог

При проверке декларации по ЕНВД налоговый орган пришел к выводу, что ИП неправомерно заявил вычет на сумму страховых взносов в фиксированном размере, не уплаченных на момент подачи декларации, а уплачены были эти суммы после даты подачи декларации по ЕНВД. Налогоплательщик настаивал на том, что в отношении ИП без сотрудников в п. 2.1 ст. 346.32 НК РФ не указано, что взносы должны быть уплачены в конкретном налоговом периоде. Нижестоящие суды удовлетворили требования налогоплательщика.

Но ВС РФ указал, что с 01.01.2017 действие пп. 1 п. 2 ст. 346.32 НК РФ было распространено на все категории плательщиков ЕНВД как имеющих работников, так и не имеющих (Определение ВС РФ от 13.06.2019 № 310-ЭС10-6281 по делу № А35-12507/2017).



Дело № 17 – Уведомление о возврате на УСН

Возврат на УСН – уведомление подавать заново не обязательно

По результатам ВМП налоговый орган пришел к выводу, что налогоплательщик не имеет права применять УСН, потому что некоторое время единственным участником общества было юридическое лицо, но потом состав участников сменился, и применять УСН стало возможно. Налогоплательщик стал сдавать декларации по УСН и уплачивать платежи по этому налогу, но уведомления о переходе на УСН так и не подал.

Суды трех инстанций встали на сторону налогового органа. Однако СКЭС ВС РФ отменяя состоявшиеся по делу судебные акты указала, что применение УСН субъектом малого и среднего предпринимательства носит уведомительный характер. Принудительный перевод налогоплательщика с упрощенной системы налогообложения на ОСН не может быть самостоятельной целью налогового контроля, а при возникновении спора о правомерности начала применения данного специального режима во внимание должны приниматься не только действия, но и поведение налогового органа.

Налоговые органы обязаны своевременно осуществлять налоговый контроль и принимать меры в отношении налогоплательщиков: приостанавливать операции налогоплательщиков по счетам в банках, требовать представления налоговой отчетности. Таким образом, если налогоплательщик выразил свое желание применять УСН путем сдачи отчетности и уплаты авансовых и налоговых платежей налоговый орган утрачивает право ссылаться на неполучение уведомления, если действия налогоплательщика фактически им были одобрены.

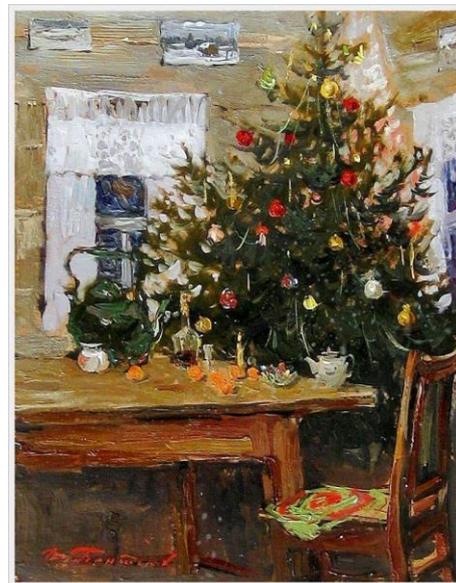
Дело № 18 – Доход по векселю

Полученный вексель еще не доход

При выходе из состава участников общества с физическим лицом расплатились векселями третьих лиц. Налоговый орган посчитал, что это доход. Правда, суды трех инстанций вразумили налоговый орган, но, тем не менее, кассационная жалоба в ВС РФ была подана.

ВС РФ отказал в передаче жалобы для рассмотрения в СКЭС и сослался на постановление Президиума ВАС РФ от 11.04.2000 №440/99, в соответствии с которым

получение гражданином векселя как имущества не позволяет квалифицировать его как доход. Доход физическое лицо получит тогда, когда с ним по этому векселю расплатятся.



Дело № 19 – Аренда коммерческой недвижимости

Такая непростая аренда коммерческой недвижимости

Уже ставшая привычной в судебной практике ситуация, когда налоговый орган переквалифицирует в предпринимательскую деятельность сдачу в аренду физическим лицом объектов коммерческой недвижимости, при уплате НДС получила новые толкования ВС РФ.

Судебная коллегия, отменяя судебные акты нижестоящих судов, указала, что судам следовало бы проверить наличие оснований для применения ст. 145 НК РФ и освобождения физического лица от НДС. Кроме того, в одном из договоров аренды арендодателем выступало другое лицо, а налогоплательщик только получал деньги по доверенности. Ну и уже привычный для нас довод о том, предлагал ли налоговый орган налогоплательщику уплачивать налоги с учетом предпринимательского характера деятельности, ведь вся информация о налогоплательщике у него имелась, так как он в течение четырех лет исправно получал декларации 3-НДФЛ, в которых налогоплательщик отражал полученные доходы. Со всеми этими вопросами суд должен разобраться при новом рассмотрении дела (Определение ВС РФ от 10.04.2019 № 51-КА19-1).

Дело № 20 – Необоснованная налоговая выгода

В первой половине 2019 года начала формироваться судебная практика по применению ст. 54.1 НК РФ. В этой категории дел можно выделить дела Мединторга (Решение АСГМ от 16.04.2019 № А40-28376/2019) и Медиакита (Решение АС Кемеровской области от 17.01.2019 № А27-23790/2018).

Оба дела касались реальности оказания услуг в ее классическом понимании. Несмотря на вынесенные по ним решения, пока остается открытым вопрос о том, какими будут налоговые последствия в случае, если сам по себе факт исполнения сделки подтвержден, но не подтверждено исполнение сделки именно контрагентом налогоплательщика (так называемая реальность контрагента сделки, введенная п. 2 ст. 54.1 НК РФ).

Тем не менее, данные дела наглядно демонстрируют, что ориентир на более глубокое исследование обстоятельств совершения сделки, заложенный ФНС России в 2018 году, в полной мере применяется налоговыми органами на практике.

Так, например, в деле Мединторга речь шла о фиктивности услуг по размещению рекламы на телевидении. Помимо установления стандартных для данной категории дел обстоятельств (транзитное движение средств по счетам контрагента налогоплательщика, отсутствие у контрагентов первого и последующего звена ресурсов для оказания услуг налогоплательщику, отсутствие источника возмещения сумм НДС, предъявленных налогоплательщиком к вычету), с целью выяснения обстоятельств исполнения сделки налоговый орган:

направил запросы в адрес телевизионных каналов, которые якобы транслировали такие видеоролики, и организатора размещения видеороликов, якобы привлеченного для размещения видеороликов на ТВ;

проанализировал, соответствовали ли видеоролики требованиям законодательства РФ, в том числе о рекламе, а также техническим требованиям телекомпаний к видеопродукции;

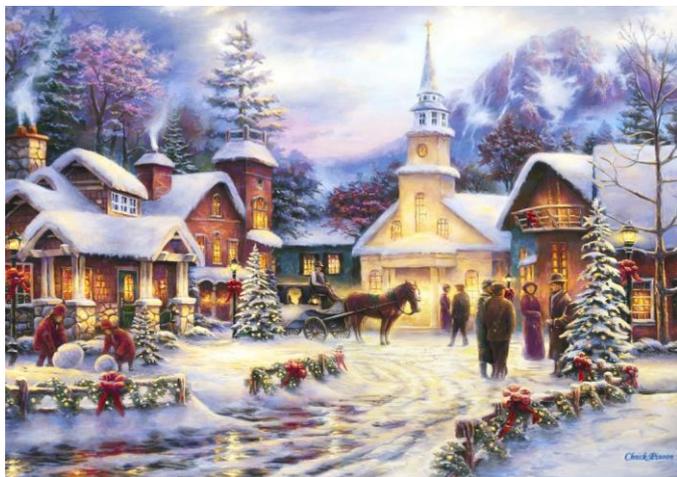
направил запрос в адрес организации, осуществляющей мониторинг рекламной активности в СМИ, с целью выяснения факта выхода видеороликов в эфир телеканалов.

Все полученные налоговым органом доказательства свидетельствовали о том, что в действительности видеоролики не размещались на каналах, которые были указаны в эфирных справках, что убедило суд в корректности позиции налогового органа.

Аналогичный подход к проведению налоговой проверки, не ограничивающийся исключительно формальными претензиями к контрагенту налогоплательщика, был применен налоговыми органами и в деле Медиакита. В рамках данного дела было

установлено, что сделка не была исполнена контрагентом первого звена, в связи с чем налогоплательщику было отказано в признании расходов и вычете НДС.

Таким образом, налоговые органы готовы скрупулезно подходить к проведению налоговых проверок даже в том случае, если речь идет о камеральной проверке (как в деле Мединторга).



Топовый способ вывода денежных средств

На самом деле, топовый способ вывода денежных средств ни один, их три:

- использование приставов;
- использование судебного решения или мирового соглашения в суде;
- использование нотариальных сделок.

Нотариальные сделки предполагают дополнительные затраты, но в отличие от судов и приставов экономят время.

Схема выглядит следующим образом:



Обратите внимание!

Если реализация осуществляется через нотариуса, то обналичка осуществляется через депозитный счет.

Если реализация осуществляется через приставов, то обналичка осуществляется с расчетного счета в банке.

Объем сомнительных операций с применением исполнительных надписей нотариусов достиг 5 млрд руб., заявил глава Росфинмониторинга. Власти обсуждают законопроект, который обяжет нотариусов проверять, реальны ли долги их клиентов

Росфинмониторинг пока не может побороть схемы по обналичиванию с использованием судов, судебных приставов и нотариусов, признал глава ведомства Юрий Чиханчин во время выступления с докладом в Совете Федерации. Трансляция велась на сайте верхней палаты. Надзорный орган особенно обеспокоен ростом сомнительных операций с применением исполнительных надписей нотариусов.

«Только за 10 месяцев 2019 года объем таких операций составил порядка 5 млрд руб., что почти в 2,5 раза превышает показатели прошлого (прошлогоднего. — РБК) периода», — отметил Чиханчин. Из его презентации следует, что всплеск использования документов от нотариусов для обналичивания произошел во втором квартале — тогда объем сомнительных сделок почти достиг 2 млрд руб.

Росфинмониторинг предлагает решить проблему с помощью самих нотариусов: они должны будут проверять достоверность сделок, которые заверяют. Риск обналичивания возникает, если документы от нотариуса заверяют фиктивную задолженность, разъяснил Чиханчин. Деньги перечисляются от должника к кредитору через депозитный счет нотариуса либо при предъявлении кредиторами исполнительной надписи от нотариуса. В России исполнительная надпись нотариуса имеет статус исполнительного документа и может использоваться для принудительного взыскания. Отказ банка проводить операцию по исполнительному документу карается штрафом (он предусмотрен ст. 17.14 КоАП).

Рост сомнительных операций с применением надписей нотариусов связан с пробелом в законодательстве, заявил глава Росфинмониторинга. Он напомнил, что у нотариусов нет «законодательно закрепленной обязанности осуществлять проверку реальности обязательств между заемщиками и кредиторами». Если бы механизм существовал, то специалист мог бы отказаться заверять сомнительные документы компаний, считают в надзорной службе.

В ноябре Минюст сообщил о работе над законопроектом, который усилил бы контроль за составлением и оборотом документов о перечислении задолженности по зарплате, которые выдают комиссии по трудовым спорам (КТС). Осенью банки обращали внимание на то, что КТС нередко используются для обналичивания и вывода средств. С такой проблемой в сентябре, в частности, столкнулся Тинькофф Банк: со счета его клиента вывели 5,5 млн руб. по КТС.



Подарки: налоговый и бухгалтерский учет

Е.В.Шестакова, А.Г.Яворская

Большинство коммерческих организаций в своей деятельности сталкиваются с необходимостью подарков для своих сотрудников, партнеров по бизнесу, сторонних лиц. Но согласно законодательству, компания не может сделать подарок любому лицу, так как существуют определенные ограничения в этом вопросе.



Нельзя ничего подарить?

Для некоторых категорий работников и служащих подарки запрещены в принципе.

К таким лицам относятся:

- государственные и муниципальные служащие;
- коммерческие предприятия
- сотрудники медицинских и образовательных учреждений, предприятий по оказанию социальных услуг;
- прочие категории получателей в соответствии со ст.575 ГК РФ.

Некоторые коммерческие организации устанавливают также ограничения в отношении подарков. Такие ограничения определяются в Кодексе этики.

С точки зрения хозяйственной операции подарки могут иметь различное значение. От этого зависит, как именно следует учитывать затраты на приобретение подарков, как их включать в налоговый учет. Налоговое и гражданское законодательство подразделяют подарки на несколько категорий.

Прежде чем приобрести что-либо для дарения, следует составить перечень лиц, для которых планируется подарок. Подарки для работников организации будут отличаться от подарков, предназначенных деловым партнерам или клиентам компании. Поэтому следующим этапом станет составление сметы расходов на подарки, в которой будут отражены виды и стоимость всех презентов.

После того, как будут подсчитаны предварительные расходы по этой статье, руководитель организации должен издать приказ с обязательным указанием в нем:

лиц, ответственных за организацию подарков;
сроков вручения;
стоимости подарков.

Налоговый учет НДФЛ в отношении подарков

Подарок может иметь любую форму — вещественную, денежную, но в любом случае он расценивается как доход работника, следовательно, с него необходимо начислить налог на доход с физических лиц. Все подобные операции должны в обязательном порядке отражаться в налоговом и бухгалтерском учете. Подарки облагаются налогом (пункт 28 статьи 217 Налогового кодекса РФ) только в том случае, если их стоимость будет выше 4 000 руб. (налог взимается с суммы презента за минусом 4000 руб.).

Работодатель выступает налоговым агентом, обязанностью которого является начисление и удержание НДФЛ. Учет подарков в бухгалтерском учете осуществляется по общей стоимости предметов, которые переданы сотруднику в течение отчетного периода.

Пример

В течение 2019 года руководство несколько раз поощряло работницу. На 8 Марта ей преподнесли комплект домашнего текстиля на сумму 2 900 руб. Цена этого презента менее 4 000 руб., следовательно, НДФЛ на него не начисляется. Вторым подарком был сервиз на день рождения стоимостью 3 300 руб. В бухгалтерском учете подарки будут отражены в общей сумме (2900 + 3300 = 6200 руб.). Поскольку итоговая сумма презентов более 4000 руб., то с превышения будет удержан НДФЛ. То есть налог начисляется на $6200 - 4000 = 2200$ руб.

В течение того же отчетного периода руководство презентовало сотруднице еще несколько подарков. Поскольку каждое последующее поощрение увеличивает их общую

сумму, которая уже превысила 4 000 руб., то все они подлежат налогообложению. Ставка НДФЛ для резидентов составляет 13 %, а для нерезидентов 30 %.

При расчете подоходного налога необходимо принимать во внимание необходимость обложения налогом доход в виде подарка, стоимость которого превышает 4000 рублей. Превышение стоимости подарка влечет обязательство компании-дарителя предоставить в налоговую службу декларацию ф. 2-НДФЛ и 6-НДФЛ.



Налоговый учет страховых взносов в отношении подарков

Согласно разъяснениям Минфина страховые взносы не надо начислять при передаче подарков по договору дарения. В иных случаях (в том числе при передаче подарков за производственные результаты) сэкономить на страховых взносах не удастся.

К сведению. Позиция Минфина в отношении страховых взносов заключается в следующем (см. письма от 08.05.2019 N 03-04-05/33823, от 21.03.2017 N 03-15-06/16239 и др.).

Пунктом 4 ст. 420 НК РФ определено, что не признаются объектом обложения страховыми взносами выплаты и иные вознаграждения, производимые, в частности, в рамках гражданско-правовых договоров, предметом которых является переход права собственности или иных вещных прав на имущество (имущественные права), к которым относятся договоры дарения.

Согласно п. 1 ст. 572 ГК РФ по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.

Кроме того, в соответствии с п. 2 ст. 574 ГК РФ договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случае, когда дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает 3 000 руб.

Таким образом, при передаче подарков работникам по договорам дарения у организации не возникает объекта обложения страховыми взносами на основании п. 4 ст. 420 НК РФ.

Налоговый учет расходов и НДС на подарки

Стоимость новогодних подарков, переданных работникам для работников их детей, не включается в состав налоговых расходов (п. 16 ст. 270 НК РФ).

Согласно пп. 1 п. 1 ст. 146 НК РФ объектом обложения НДС признается реализация товаров, работ, услуг на территории РФ. Причем в целях обложения НДС безвозмездная передача права собственности на товары считается реализацией.

Из данных формулировок следует вывод: передача работникам детских подарков является объектом обложения НДС. Налоговая база по такой операции определяется как рыночная стоимость переданных подарков (Письмо Минфина РФ от 22.01.2009 N 03-07-11/16).

Рассмотрим порядок налогового учета расходов на подарки на условном примере.

Пример

Предприятие приобрело 200 записных книжек с изображением его символики на общую сумму 23600 рублей (в т.ч. НДС 3600 рублей) для вручения их своим клиентам.

С точки зрения законодательства вручение подарков коммерческим предприятием своим клиентам расценивается как безвозмездная передача. Поэтому на стоимость подарка начисляется НДС в сумме 3600 рублей, который впоследствии подлежит зачету. Необходимо отметить, что затраты на подарки (20000 рублей) не могут быть признаны расходом для определения величины налога на прибыль. При этом не имеет значения, кому были вручены подарки.

Однако налоговый учет расходов можно оптимизировать, сведя налоговые потери по этой операции к минимуму. Важно правильно обозначить сам момент вручения подарков. Можно оформить раздачу записных книжек как рекламную акцию с выдачей призов и сувениров. Для этого директору предприятия следует издать приказ об акции, а Изд. ООО «Актуальный менеджмент», **под ред. Е.В.Шестаковой**, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

факт ее проведения и расходы, связанные с этим, зафиксировать в акте, подписанном должностными лицами.

В таком случае компания выигрывает по величине налогов, подлежащих перечислению в бюджет. В первую очередь не возникает обязательства уплаты НДС, поскольку такие расходы относятся к издержкам на рекламу и не являются реализацией. Кроме того, затраты, связанные с проведением рекламной компании, можно учесть в составе расходов по налогу на прибыль. Но величина их не должна превышать 1% от выручки юридического лица.

Как учесть подарки работникам в виде спиртных напитков и продуктовых наборов?

Многие отечественные работодатели практикуют дарить к праздникам, например, к Новому году, своим сотрудникам спиртные напитки (шампанское или более крепкие варианты). Затраты на их приобретение можно оформить как расходы на организацию официального приема, т.е. представительские расходы. Вручение таких подарков требует оформления приказа и сметы на проведение приема.

Величина таких расходов лимитируется и не может превышать 4% от расходов на оплату труда в отчетном периоде.

В качестве подарков для работников предприятия может практиковаться вручение продуктов питания, например, чая, кофе, сладостей. В этом случае расходы на их приобретение можно отражать по-разному. Если возможно персонифицировать получателя подарка, то в таком случае возникает обязательство работодателя удержать НДФЛ.

Экономическую выгоду получателей, если их невозможно идентифицировать, определить невозможно, поэтому удержать подоходный налог по подаркам в виде продуктовых наборов нельзя. Однако такая ситуация может привести к спору с налоговыми органами при проверке. Затраты, образовавшиеся при покупке продуктов питания на подарки работникам, можно учитывать, как расходы на их питание.

Как приравнять подарки к премии?

Как правило, вручая подарки сотрудникам, организация не учитывает их стоимость в составе налоговых расходов (безвозмездно переданное имущество) и не начисляет страховые взносы (договор дарения).

Однако некоторые работодатели выбирают иной вариант: подарки приравниваются к премии за производственные результаты, соответственно, стоимость презентов признается в качестве расходов на оплату труда и включается в базу при исчислении страховых взносов.

Как быть с другими налогами (НДС, НДФЛ) и страховыми взносами? Какой вариант выгоднее?

Для сомневающихся сразу отметим, что законность второго варианта (приравнивания подарка к премии) подтверждается ст. 191 "Поощрения за труд" ТК РФ.

Согласно этой статье работодатель поощряет работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности (объявляет благодарность, выдает премию, награждает ценным подарком, почетной грамотой, представляет к званию лучшего по профессии).

Минфин также признает: подарки могут иметь производственную направленность, что позволяет в целях налогообложения прибыли учесть затраты в составе расходов на оплату труда (см., например, Письмо от 02.06.2014 N 03-02-06/26291).

Иными словами, подарки, как и премии, могут вручаться за производственные результаты либо передаваться по договору дарения вне связи с трудовыми достижениями.

Разберемся с фискальной нагрузкой в этих двух случаях.

Стоимость подарков может уменьшать базу по налогу на прибыль (далее - подарки за производственные результаты), а может не учитываться в составе расходов (далее - обычные подарки).



Подарки деловым партнерам

Учет расходов на подарки партнерам по бизнесу зависит от способа их документального оформления и того, за счет каких источников они финансировались. Можно оформить подарки как безвозмездную передачу за счет чистой прибыли юридического лица-дарителя. Затраты на покупку подарков не включаются в расходы по налогу на прибыль.

Поскольку безвозмездная передача считается согласно законодательству реализацией, стоимость подарков облагается НДС. Оформить вручение подарка партнерам можно актом. Можно отразить затраты на подарки партнерам в качестве представительских расходов, если соблюдены такие условия:

- в том периоде, когда были выданы подарки, у дарителя действительно проводились какие-то официальные приемы;
- документы на проведение приемов и совершение представительских расходов оформлены в соответствии с требованиями законодательства.



Бухгалтерский учет подарков работникам

Каждый факт хозяйственной деятельности должен быть подтвержден документально. Конечно, не логично брать с работника заявление о получении подарка. Вместе с тем, при выдаче подарков сотрудникам или же детям сотрудников важно вести ведомость, в которой работники будут расписываться.

Форма ведомости не установлена, вместе с тем, в такой ведомости могут быть указаны следующие реквизиты:

- должность, фамилия, имя, отчество работника (другие сведения о работнике в соответствии с принятым в организации порядком обработки данных бухгалтерского учета);

- табельный номер работника;

- количество детей, дата рождения каждого ребенка, для которых предназначены подарки (другие сведения о детях работника в соответствии с принятым в организации порядком обработки данных бухгалтерского учета);

- наименование, количество и стоимость ценностей, выдаваемых детям работника в качестве подарка;

- дата и подпись работника, получившего подарок(ки) для детей (ребенка);

- другие реквизиты.

До вручения подарков эти материальные ценности должны отражаться на счетах 10, 41 или 43, если будет подарена продукция собственного производства.

В бухгалтерском учете факт выдачи подарков работникам организации и их детям в качестве безвозмездной передачи ценностей не связанной с результатами труда, отражается следующими записями:

Дебет 73 "Расчеты с персоналом по прочим операциям" Кредит 91-1 "Прочие доходы"

- отражена стоимость подарка, выданного работнику организации, в составе прочих доходов;

Дебет 91-2 "Прочие расходы" Кредит 41-1 "Товары на складах"

- отражена в составе прочих расходов организации учетная стоимость подарка, приобретенного для работника, если при покупке он учитывался на счете 41 "Товары",

или делается другая запись: Дебет 91-2 "Прочие расходы" Кредит 10-6 "Прочие материалы"

- отражена в составе прочих расходов организации учетная стоимость подарка, приобретенного для работника, если при покупке он учитывался на счете 10 "Материалы",

или делается другая запись: Дебет 91-2 "Прочие расходы" Кредит 43 "Готовая продукция"

- отражена в составе прочих расходов организации учетная стоимость подарка, если организация дарит продукцию собственного производства.

Налоговая оптимизация при выдаче подарков

Рассмотрим варианты оформления подарков.

Вариант 1: подарки за производственные результаты

Общая сумма страховых взносов составит 64 000 руб. (200 000 руб. x 32%).

База по налогу на прибыль равна 236 000 руб. (500 000 - 200 000 - 64 000).

Соответственно, налог на прибыль будет исчислен в размере 47 200 руб. (236 000 руб. x 20%).

НДФЛ необходимо удержать в сумме 26 000 руб. (200 000 руб. x 13%).

НДС в размере 33 333 руб. можно принять к вычету.

Вариант 2: обычные подарки (по договору дарения)

Организация не начислила страховые взносы.

База по налогу на прибыль равна 500 000 руб.

Соответственно, налог на прибыль будет исчислен в размере 100 000 руб. (500 000 руб. x 20%).

НДФЛ необходимо удержать в сумме 20 800 руб. (200 000 - (4 000 руб. x 10 чел.) руб. x 13%).

НДС начислен в размере 33 333 руб., и эта же сумма принята к вычету.

Оценим общую фискальную нагрузку.

При варианте 1 она составит 103 867 руб. (64 000 + 47 200 + 26 000 - 33 333).

При варианте 2 - 120 800 руб. (100 000 + 20 800).

Таким образом, передача подарков на основании договоров дарения оказалась для организации менее выгодной и повлекла увеличение платежей в бюджет более чем на 16% (120 800 руб. / 103 867 руб. x 100%).



Что выгоднее: выдать премию или подарок деньгами?

Денежные средства могут быть переданы сотруднику не только путем начисления премии, но и в виде подарка. Это признают Минфин (Письмо от 08.05.2019 N 03-04-05/33823) и суды (Определение ВС РФ от 19.04.2018 N 307-КГ17-23083 по делу N А44-477/2017). Использование варианта "деньги в подарок" позволяет "не заморачиваться" в отношении НДС.

Подарок в виде денег также может иметь характер вознаграждения за труд или быть обычным подарком, переданным на основании договора дарения.

Обратите внимание! Иногда контролеры доначисляют страховые взносы на суммы денежных подарков, приравнивая суммы к начисленным в пользу работников вознаграждениям, связанным с исполнением трудовых обязанностей. Обратившись в суд, можно доказать незаконность доначислений. В частности, в Определении от 19.04.2018 N 307-КГ17-23083 по делу N А44-477/2017 судья ВС РФ отметил: суды установили, что произведенные обществом выплаты работникам в виде денежных подарков по договорам дарения не подлежат обложению страховыми взносами, поскольку не включены в систему оплаты труда.

Пенсионный фонд не доказал, что вручение работникам подарков в денежном эквиваленте производилось в соответствии с трудовым договором и расценивалось как вознаграждение за труд либо как выплаты компенсационного или стимулирующего характера.

При выдаче денег в качестве поощрения за труд вариант оформления не важен, совокупная фискальная нагрузка одинакова (как в случае начисления премии, так и при передаче денежных средств в качестве подарка). А вот если речь идет о непроизводственных расходах (например, в связи с юбилеем сотрудника, вступлением в брак, уходом работника на пенсию и т.д.), выгоднее передать деньги по договору дарения, а не начислить в качестве премии (фискальная нагрузка снижается за счет экономии на НДФЛ, ведь премия облагается налогом в полной сумме, а подарок - в части, превышающей 4 000 руб.).

ТМЦ в подарок "за труд"	103 867	Учитывается в налоговых расходах, облагается НДФЛ и страховыми взносами, НДС не начисляется, сумма "входного" налога принимается к вычету
-------------------------	---------	---

ТМЦ в подарок по договору дарения	120 800	Не включается в налоговые расходы, облагается НДФЛ в части, превышающей 4 000 руб., страховые взносы не начисляются, облагается НДС, сумма "входного" налога принимается к вычету
Деньги в подарок за достижения в труде	137 200	Учитываются в налоговых расходах, облагаются НДФЛ и страховыми взносами
Деньги в подарок по договору дарения	120 800	Не включаются в налоговые расходы, облагаются НДФЛ в части, превышающей 4 000 руб., страховые взносы не начисляются

В заключение необходимо отметить, что при выдаче подарков, нужно сначала просчитать, как их лучше оформить для целей налогообложения.



Как собрать закрывающие документы в конце года?

Е.В.Шестакова

В конце года многие компании подводят итоги, решают целый ряд задач и строят планы на будущее. Но в стратегическом вопросе очень важно не забыть про «закрывающие документы». Без «закрывающих документов» отчетность компании или предпринимателя будет недостоверной.

Советы по сбору «закрывающих документов»

Распространенной ситуацией является случай, когда бухгалтерия просто ждет получения документов и все. Конечно, если бухгалтер вспомнить о документах, он может напомнить контрагенту по телефону или электронной почте. Но такой подход не является комплексным.

Кроме того, важно понимать, что согласно статье 252 НК РФ без документального подтверждения нельзя признать в учете расходы.

Поэтому дадим некоторые советы.

1. Сделайте выборку в отношении дебиторской и кредиторской задолженности

Такая выборка позволит определить проблемы как с закрывающими документами, так и с расчетами. Особое внимание нужно обращать на крупные сделки. При анализе бухгалтерских данных важно поставить себя на место проверяющих. Естественно, проверяющие интересуются прежде всего достаточно крупными проектами и контрактами.

2. Проведите сверку взаиморасчетов с контрагентами.

На практике может возникнуть ситуация, когда суммы сделок с контрагентами просто не совпадают.

Акт сверки взаиморасчетов позволит как зафиксировать отношения с контрагентами, так и понять состояние расчетов, наличие или отсутствие задолженности.

Такой акт компания может сделать в произвольной форме, и при отсутствии иных документов он может являться доказательством и в суде и для проверяющих органов.

Акт N 15

сверки расчетов по состоянию на 31.12.2019

г. Москва

31.12.2019

ООО "Аврора" в лице генерального директора Семенова Станислава Сергеевича, действующего на основании Устава, с одной стороны, и ООО "Крафт" в лице генерального директора Константиновой Екатерины Евгеньевны, действующей на основании Устава, с другой стороны, составили настоящий акт о том, что на 31.12.2019 состояние взаимных расчетов по договору поставки от 21.09.2019 N 42/П следующее.

По данным ООО "Аврора", руб.			По данным ООО "Крафт", руб.		
Наименование операции, реквизиты документа	Дебет	Кредит	Наименование операции, реквизиты документа	Дебет	Кредит
Сальдо на 21.09.2019	-	-	Сальдо на 21.09.2019	-	-
Получен аванс (платежное поручение от 29.09.2019 N 1027)		180 000,00	Перечислен аванс (платежное поручение от 29.09.2019 N 1027)	180 000,00	
Отгружены товары (накладная от 14.10.2019 N 401)	150 000,00		Получены товары (накладная от 14.10.2019 N 401)		150 000,00
Отгружены товары (накладная от 28.10.2019 N 425)	90 000,00		Получены товары (накладная от 28.10.2019 N 425)		90 000,00
Получена плата за товары (платежное поручение от 10.11.2019 N 1115)		50 000,00	Перечислена плата за товары (платежное поручение от 10.11.2019 N 1115)	50 000,00	
Обороты за период	240 000,00	230 000,00	Обороты за период	230 000,00	240 000,00
Сальдо на 31.12.2019	10 000,00		Сальдо на 31.12.2019		10 000,00

Расхождений между учетными данными ООО "Аврора" и ООО "Крафт" нет, сумма задолженности ООО "Крафт" перед ООО "Аврора" на 31.12.2019, равная 10 000,00 (десять тысяч) руб., подтверждена сторонами.

Генеральный директор ООО "Аврора"
Семенов

Генеральный директор ООО "Крафт"
Константинова

Обратите внимание!

Акт сверки и акт взаимозачета по смыслу ст. 9 Закона N 402-ФЗ не являются первичными оправдательными документами, оформляющими хозяйственные операции организации (индивидуального предпринимателя). Поэтому сам по себе акт сверки расчетов без первичных документов, на основании которых он составлен, не является бесспорным доказательством, подтверждающим размер задолженности одной стороны перед другой (Постановления Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.06.2016 N 13АП-8827/2016 по делу N А56-56262/2015, Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.02.2016 N 09АП-59788/2015-ГК по делу N А40-110783/15).

3. Определите, каких первичных документов Вам не хватает

Часто компании определяют виды документов, которые являются «закрывающими» в качестве приложений к договору или к учетной политике.

К таким документам могут относиться следующие:

- Акт выполненных работ, который подтверждает, что конкретное действие совершено и получен ожидаемый результат.
- Разные виды накладных.
- Счет-фактура.

Закрывающие документы в виде накладных составляются минимум в двух экземплярах – по одному для каждой стороны сделки. Это необходимо для того, чтобы все участники договора могли провести у себя в учете завершение операции. Такой бланк актуален для операций купли-продажи, поставки товара.

4. Сделайте запрос контрагентам в письменном виде о предоставлении документов

Часто встречается ситуация, когда контрагент просто забывает о вас по объективным причинам. Кроме того, не все компании и предприниматели владеют информацией, каким образом оформлять документы, каким образом производить обмен информацией.

В этой связи многие крупные компании, например, ритейлеры размещают на своем сайте порядок работы с закрывающими документами, порядок предоставления и сбора документации. А вот если контрагент систематически нарушает требования к

предоставлению документации, то крупные контрагенты могут отказаться от работы с нерадивыми компаниями и предпринимателями.

Приведем пример из локального акта, регулирующего «закрывающие документы» крупной сети.

«Поставщик обязан по окончании каждого календарного месяца, не позднее седьмого числа месяца, следующего за отчетным, предоставлять в формате Excel реестры произведенных в адрес Компании в течение месяца отгрузок товара и возвратов товара с указанием в данных реестрах следующих сведений: Поставщик, юридическое лицо-покупатель, номер накладной, дата накладной, сумма по накладной. Информация отправляется по адресу электронной почты, указанному Компанией в письмах об отсутствующих/ненадлежащим образом оформленных счетах-фактурах»

Часто требуется провести целый ряд проверок документов, вести мероприятия внутреннего контроля для того, чтобы понять, какие документы в конце года сделаны правильно в соответствии с нормами, а какие полностью не соответствуют нормам.



Советы по проверке «закрывающих документов»

На практике мало документы собрать, нужно, чтобы первичные документы соответствовали требованиям законодательства.

Поэтому дадим некоторые советы по проверке «закрывающих документов».

1. Проверьте реквизиты

Обязательные реквизиты, которые должен содержать первичный учетный документ, перечислены в пункте 2 статьи 9 Федерального закона от 06.12.11 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете». В частности, это:

- наименование документа;
- дата составления документа;
- наименование экономического субъекта, составившего документ;
- содержание факта хозяйственной жизни;
- величина натурального и (или) денежного измерения факта хозяйственной жизни с указанием единиц измерения;
- наименование должности лица (лиц), совершившего (совершивших) сделку, операцию и ответственного (ответственных) за ее оформление, либо наименование должности лица (лиц), ответственного (ответственных) за оформление свершившегося события;
- подписи лиц, с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

2. Проверьте, должна ли применяться унифицированная форма документов

Те формы первичных документов, которые содержатся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, не являются обязательными к применению с 01.01.13. Однако существуют некоторые формы первичных документов, которые установлены иными нормативно-правовыми актами. Формы таких документов налогоплательщики использовать обязаны (например, кассовые документы).

Формы, которые содержатся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, далеко не все являются первичными учетными документами. Например, из всех документов, которые содержатся в альбомах унифицированных форм и которыми оформляется служебная командировка, единственным первичным учетным документом является авансовый отчет. Только признание руководителем организации реальной задолженности перед командированным работником - суммы, которая истрачена им в командировке и отражена в авансовом отчете, меняет финансовое состояние организации. А сам приказ о направлении работника в командировку никак не влияет на финансовое положение организации, это только предшествование факту хозяйственной жизни.

3. Оцените существенность ошибки в первичных документах

Очень важно оценить существенность ошибки в документе.

Если ошибка не существенна, то такой документ можно принять к учету.

мелкие ошибки в «первичке», которые не препятствуют налоговикам идентифицировать продавца, покупателя, товар являются несущественными.

К таким ошибкам можно отнести следующие: ошибки в первичных учетных документах, не препятствующие налоговым органам при проведении налоговой проверки идентифицировать продавца, покупателя товаров (работ, услуг), имущественных прав, наименование товаров (работ, услуг), имущественных прав, их стоимость и другие

обстоятельства документируемого факта хозяйственной жизни, обуславливающие применение соответствующего порядка налогообложения, не являются основанием для отказа в принятии соответствующих расходов в уменьшение налоговой базы по налогу на прибыль (<Письмо> ФНС России от 12.02.2015 N ГД-4-3/2104@).

А вот в случае значительных ошибок, например, в наименовании товара, в суммах, которые заявлены в документах, нужно переделывать «первичку».

Для обычных документов каких-то строгих правил нет.

А вот оформление счетов-фактур требует оформления:

- корректировочного счета-фактуры;
- исправительного счета-фактуры.

Случаи корректировочных счетов-фактур четко определены в законодательстве. К таким ситуациям относятся случаи изменения цены:

1) увеличена или уменьшена цена товаров (работ, услуг), указанная в "отгрузочном" счете-фактуре. Например, если покупателю выплачена премия, которая, по условиям договора, уменьшает цену товаров. При этом независимо от условий договора премия не может уменьшать цену продовольственных товаров (Письмо Минфина от 25.07.2013 N 03-07-11/29474);

2) увеличено или уменьшено количество товаров (работ, услуг), указанное в "отгрузочном" счете-фактуре (Письмо Минфина от 17.11.2016 N 03-07-09/67407);

3) одновременно изменились и цена, и количество товаров (работ, услуг), указанные в отгрузочном счете-фактуре;

4) покупатель, который не является плательщиком НДС или освобожден от обязанностей плательщика НДС, возвращает часть товара (Письмо Минфина от 19.03.2013 N 03-07-15/8473).

В случае иных изменений, вносимых в документы, оформляется исправительный счет-фактура.

4. Определите общие принципы оформления документов, которые важны для всех ваших контрагентов

Эти принципы могут быть как определены в договорах, так и направлены контрагентам в виде информационных писем по почте. Аналогичные принципы должны быть определены в рамках работы конкретной организации или предпринимателя.

К таким основополагающим принципам, о которых нужно напоминать контрагентам, можно отнести следующие:

Своевременность составления. Законодательством установлены жесткие требования к моменту составления первичной документации: она должна быть оформлена либо в момент совершения факта хозяйственной деятельности (так, например, расходный кассовый ордер должен отражаться в кассовой книге в момент выплаты денежных средств из кассы), либо при отсутствии такой возможности – сразу по

его совершении (так, например, если кассиру необходимо выдать денежные средства по трем расходным кассовым ордерам в срочном порядке, расходные кассовые операции могут быть зарегистрированы в кассовой книге не в момент выплаты денежных средств каждому из получателей, а после всех трех выплат одновременно).

Своевременность представления документов в бухгалтерию. Лица, ответственные за составление и исполнение бухгалтерских документов, обязаны обеспечивать своевременную передачу первичной документации в бухгалтерию для осуществления ее регистрации в учетных регистрах. Практическая реализация данного принципа обеспечивается путем разработки графика документооборота, позволяющего оптимизировать и упорядочить процессы движения документов в организации, а также контролировать сроки их передачи в бухгалтерию.

Отсутствие неоговоренных исправлений. Наличие исправлений в первичной документации допускается в том случае, если иное не предусмотрено законодательством. При этом исправление в обязательном порядке должно содержать дату исправления, повторные подписи и информацию для идентификации лиц, подписавших документ до его исправления.

5. Запрашивайте дополнительно к первичным документам подтверждение на право подписания документов

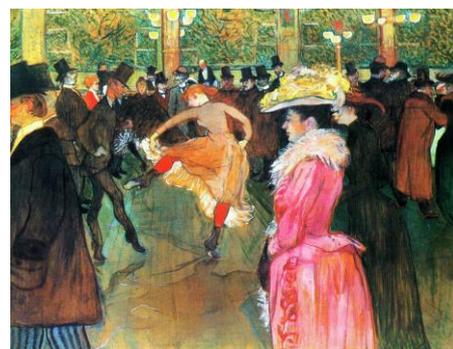
Часто проверяющие органы предъявляют претензии к тому, что документы подписаны неустановленным лицом. Для того, чтобы таких претензий не было, важно проверять дополнительно полномочия подписанта.

Руководитель организации по согласованию с главным бухгалтером утверждает список лиц, имеющих право подписи первичных документов.

Подписание первичных документов, оформляющих хозяйственные операции, связанные с движением денежных средств, осуществляется руководителем и главным бухгалтером организации или лицами, уполномоченными на это руководителем и главным бухгалтером.

В этой связи важно взять:

- приказ на руководителя;
- доверенность на подписание первичных документов.



Советы по выявлению отсутствия или недостатков «в закрывающих документах»

Часто у бухгалтера, юриста, предпринимателя очень много своей текущей работы. А вот до выявления фактов отсутствия или недостатков в первичных документах «руки не доходят».

Однако существуют два способа, прописанных законодательно, позволяющие выявить отсутствие документов или недостатки в них:

- инвентаризация;
- внутренний контроль.

При инвентаризации выявляется фактическое наличие соответствующих объектов, которое сопоставляется с данными регистров бухгалтерского учета.

Случаи, сроки и порядок проведения инвентаризации, а также перечень объектов, подлежащих инвентаризации, определяются экономическим субъектом, за исключением обязательного проведения инвентаризации. Обязательное проведение инвентаризации устанавливается законодательством Российской Федерации, федеральными и отраслевыми стандартами (статья 11 закона о бухгалтерском учете № 402-ФЗ).

Экономический субъект обязан организовать и осуществлять внутренний контроль совершаемых фактов хозяйственной жизни.

Внутренний контроль - процесс, направленный на получение достаточной уверенности в том, что экономический субъект обеспечивает:

- а) эффективность и результативность своей деятельности, в том числе достижение финансовых и операционных показателей, сохранность активов;
- б) достоверность и своевременность бухгалтерской (финансовой) и иной отчетности;
- в) соблюдение применимого законодательства, в том числе при совершении фактов хозяйственной жизни и ведении бухгалтерского учета.

Что нужно проверять в части закрывающих документах при проведении внутреннего контроля?

Экономический субъект может применять следующие процедуры внутреннего контроля:

- 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);

- подтверждение соответствия между объектами (документами)
- сверка данных (например, сверка расчетов экономического субъекта с поставщиками и покупателями для подтверждения сумм дебиторской и кредиторской задолженности; сверка остатков по счетам бухгалтерского учета наличных денежных средств с остатками денежных средств по данным кассовой книги.

Все несоответствия необходимо заносить в акт и в дальнейшем направлять контрагентам письма с просьбой представить документы.

Какие существуют риски в части сбора «закрывающих документов»?

Первым риском является риск роста дебиторской и кредиторской задолженности. Если сегодня обратиться к судебной практике, то возможно увидеть, что даже крупные компании могут потерять финансовую устойчивость и стать банкротами. И это часто происходит из-за отсутствия контроля за дебиторкой и кредиторкой, отсутствием контроля за первичными документами, которые руководство считает несущественными.

Вторым риском является налоговый и судебный риск. Налоговый орган очень часто предъявляет претензии в части необоснованной налоговой выгоды. Например, в Апелляционном определении от 8 августа 2019 г. по делу № 3А-11/2019 суд согласился с проверяющими и указал, что заявленные регулируемой организацией расходы на амортизацию не подтверждены первичными документами бухгалтерского учета, учет таких расходов органом регулирования не является экономически обоснованным и документально подтвержденным.

При этом важную роль играют и недостатки в документах и их полное отсутствие. Еще одним примером является Постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда (16АСС) от 22 февраля 2019 г. по делу № А15-3873/2018. Суд согласился с тем, что в представленных актах об оказании автотранспортных услуг наименование услуг указано "Транспортные услуги по маршруту г. Москва - Махачкала", а в сетах на оплату наименование работ услуг указано "Транспортные услуги по маршруту г. Махачкала-Москва". В них отсутствует информация о наименовании оказанных услуг, наименовании груза, о массе нетто/брутто, информация о приемке и сдаче груза, об адресах места погрузки и разгрузки, о водителях транспортных средств (модель, марка, грузоподъемность, регистрационные номера). В договоре отсутствует информация об

объеме, цене, качестве, номенклатуре перевозимого груза и другие существенные условия перевозки.

Однако справедливости ради, нужно отметить, что судьи не столь единодушны в том, чтобы не принимать документы с недостатками.

Наличие дефектов в первичных документах само по себе не может являться безусловным и достаточным основанием, свидетельствующим о получении заявителем необоснованной налоговой выгоды.

В соответствии с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 1 Постановления № 53, представление налогоплательщиком в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах, в целях получения налоговой выгоды является основанием для ее получения, если налоговым органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы; налоговая выгода не может быть признана обоснованной, если получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности.

В Решении Арбитражного суда Республики Крым от 24 декабря 2018 г. по делу № А83-11050/2018 суд посчитал возможным признать в учете документы.

Согласно имеющимся в материалах дела **документам** обязательства по указанным договорам были выполнены ООО «Алеф-Виналь-Крым» и АО «КВКЗ «Бахчисарай» в полном объеме товар поставлен покупателю, приемка товара осуществлена (товар принят покупателем и оприходован в бухгалтерском учете организации), оплата товара произведена покупателем, произведена уплата налогов, связанных с реализацией данного товара, оплачены сопутствующие расходы. **Первичные** учетные **документы** принимаются к учету, если они содержат обязательные реквизиты, перечисленные в ст. 9 Закона № 402-ФЗ. В свою очередь товарные накладные, представленные обществом в налоговый орган, позволяют определить наименование, количество и стоимость товара, идентифицировать стороны сделки и суть хозяйственной операции. Действительно предоставленные заявителем ТТН, имеют некоторые пороки по форме заполнения, однако в них имеется достаточно реквизитов для идентификации как продавца товара, так и покупателя.

Таким образом, при сборе документов необходимо проводить анализ существенности или несущественности ошибок.

В заключение важно еще раз напомнить, что многочисленные судебные споры подтверждают важность сбора закрывающих документов. Поэтому следуя простым советам, можно наладить работу с закрывающими документами. Всегда проще «взять и сделать», чем впоследствии иметь проблемы с контрагентами и проверками.

Электронные цифровые КНИЖКИ

Е.В.Шестакова, А.А.Жиркова

С нового года были анонсированы электронные цифровые книжки. Однако электронные книжки вызывают больше вопросов, чем ответов. Например, работодатель вносит запись в трудовую книжку каждому проработавшему более пяти дней (ст. 66 ТК РФ), если работа у данного работодателя является для сотрудника основной. А вот отчетность в Пенсионный фонд в связи с введением электронных трудовых книжек должна предоставляться быстрее. С 1 января 2021 года в случаях приема на работу или увольнения сведения о трудовой деятельности должны будут представляться организацией-работодателем в Пенсионный фонд не позднее рабочего дня, следующего за днем издания документа, являющегося основанием для приема на работу или увольнения.



Положительные и отрицательные стороны введения электронных трудовых книжек

Официальные органы власти говорят только о положительных аспектах введения электронных трудовых книжек. К таким аспектам можно отнести следующие:

- удобный и быстрый доступ работников к информации о трудовой деятельности;

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

- минимизация ошибочных, неточных и недостоверных сведений о трудовой деятельности;
- дополнительные возможности дистанционного трудоустройства;
- снижение издержек работодателей на приобретение, ведение и хранение бумажных трудовых книжек;
- дистанционное оформление пенсий по данным лицевого счета без дополнительного документального подтверждения;
- использование данных электронной трудовой книжки для получения государственных услуг;
- новые возможности аналитической обработки данных о трудовой деятельности для работодателей и государственных органов;
- высокий уровень безопасности и сохранности данных.

Для работодателя:	<p>минимизация затрат на покупку, ведение и хранение бумажных трудовых книжек;</p> <p>снижение количества ошибок и описок при оформлении кадровых перемещений/изменений;</p> <p>снижение количества запросов от пенсионного ведомства с требованием представления дополнительной информации о трудовой деятельности подчиненных</p>
Для представителей ПФР:	<p>дополнительные возможности аналитической работы с персональными данными застрахованных лиц;</p> <p>повышение контроля над правильностью оформления кадровых изменений;</p> <p>оперативное поступление и обработка информации, необходимой для назначения и перерасчета пенсии;</p> <p>быстрое и удобное формирование сводных аналитических данных для представления отчетности в контролирующие госорганы</p>
Для работника:	<p>прямой доступ к персональным данным о трудовой деятельности в режиме реального времени;</p> <p>дополнительные возможности для граждан трудоустроиться дистанционно;</p> <p>отсутствие необходимости посещать ПФ РФ для назначения пенсии, вся информация поступает в ведомство по защищенным каналам связи;</p> <p>максимальный уровень безопасности персональных данных;</p>

Но справедливости ради нужно помнить, что есть и другая сторона медали.

Во-первых, работодателям затруднительно сдавать дополнительную отчетность, которая предусматривает дополнительную административную ответственность.

Во-вторых, не очень понятно, что делать с теми работниками, которые не хотят переходить на электронные трудовые книжки или устроились на работу, отработали день или два и уволились. При этом запись по старым правилам в трудовую книжку не делается, а по новым правилам она вносится.

Третьей проблемой является проблема утечки данных. Возможность утечки персональных данных. Однако ПФР с 1997 года хранит данные физических лиц в аттестованной, как система для учета и обработки персональных данных высокого уровня, базе, надежность которой проверена временем. Тем не менее в прессу просачиваются то и дело сведения об утечке данных.

Четвертая проблема состоит в необходимости повышения квалификации кадровых работников, поскольку в настоящее время сотрудники просто не имеют представления, как работать с новыми электронными книжками.

Еще одной нерешенной проблемой является отсутствие данных о наградах в новой цифровой версии (возможно, они будут сохраняться в отдельной базе данных).

Законодательные основы применения электронных цифровых книжек

Проблемой применения электронных трудовых книжек является отсутствие принятого законодательного акта и отсутствие реального времени для компаний, чтобы подготовиться к изменениям.

21.11.2019 г. был принят во втором чтении законопроект № 748684-7. Все изменения при принятии данного законопроекта касаются информации о трудовой книжке.

Работникам, на которых не ведется трудовая книжка на бумаге, работодатель обязан предоставить сведения о трудовой деятельности за период работы у данного работодателя способом, указанным в заявлении работника (на бумажном носителе или в

электронном виде, подписанные усиленной квалифицированной электронной подписью (при ее наличии у работодателя):

- в период работы не позднее трех рабочих дней со дня подачи этого заявления;
- при увольнении в день прекращения трудового договора.

В статье 62 ТК РФ была также установлена аналогичная норма.

Будут внесены изменения в статью 65 ТК РФ.

Все поступающие впервые на работу с 2021 года не будут иметь бумажной версии трудовой книжки.

Ранее при устройстве на работу, если у сотрудника нет трудовой книжки из-за потери или порчи, то работодатель по заявлению сотрудника оформлял новую трудовую книжку. А теперь, если у сотрудника она не ведется на основании законопроекта, то делать этого не нужно.

Статья 66 ТК РФ дополнена достаточно большим фрагментом содержания, в котором говорится о том, что:

- Работодатель формирует информацию о трудовой деятельности сотрудника в электронном виде.

- Сведения о трудовой деятельности включают в себя:
- Информацию о работнике.
- Его трудовой функции.
- Переводах.
- Увольнениях.
- И указания оснований для прекращения трудового договора.

Изменяется порядок получения сведений о работе. Теперь сведения можно получить:

- У работодателя.
- В МФЦ.
- В Пенсионном фонде.
- На Госуслугах.

Работодатель выдает сведения о трудовой деятельности работника не позднее 3 рабочих дней со дня подачи заявления или в день увольнения сотрудника.

При обнаружении ошибки в сведениях сотрудник может написать заявление и работодатель обязан исправить или дополнить их.

Кроме того, вводится новая отчетность и вносятся поправки в Федеральный закон от 01.04.1996 № 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования». Новая отчетность многими работодателями воспринимается отрицательно, поскольку в отличие от европейских стран мы имеем много форм персонифицированного учета.

планируется утвердить формы:

- СЗВ-ТД — для представления сведений о трудовой деятельности работников работодателями в ПФР;

- СЗИ-ТД — для ведения кадрового учета работодателем, а также для предоставления сведений о трудовой деятельности работника самому работнику по его требованию.

Кроме того, планируется внести поправки в Кодекс об административных правонарушениях. Кодекс установит дополнительную административную ответственность для работодателя за нарушение сроков представления сведений либо представление неполных или недостоверных сведений. Конечно, сначала предполагается предупреждение работодателей, однако сама тенденция является негативной.

«Эти три документа – вообще первые законы в истории, которые вводят элементы цифровой экономики в трудовое законодательство, в трудовые отношения» - заявил министр труда и социальной защиты Максим Топилин.

Но плохо это или хорошо, оценят работодатели, когда система заработает. Но уже сейчас можно сказать, что нужно сделать в 2019 и в 2020 году.



Что нужно сделать в 2019 году?

Прежде всего, нужно решить принципиальный вопрос перехода на электронные цифровые книжки. Справедливости ради нужно отметить, что право на сохранение бумажных книжек или переход на новые книжки является выбором работника, а не работодателя. Если работник захочет перейти на новую книжку и напишет заявление работодателю, то работодатель не сможет ему отказать.

При сохранении работником бумажной трудовой книжки:

1) работодатель наряду с электронной книжкой продолжит вносить сведения о трудовой деятельности также в бумажную;

2) право на дальнейшее ведение трудовой книжки сохраняется при последующем трудоустройстве к другим работодателям;

3) сохраняется право в последующем подать работодателю письменное заявление о ведении трудовой книжки в электронном виде.

Лица, не имевшие возможности по 31 декабря 2020 года подать работодателю одно из заявлений, вправе сделать это в любое время, подав работодателю соответствующее заявление по основному месту работы, в том числе при трудоустройстве.

Фактически, процесс перехода на электронные трудовые книжки столкнулся с новым препятствием. Редакция второго чтения соответствующего законопроекта, одобренная профильным комитетом Госдумы, теперь предусматривает обязательное волеизъявление работника по вопросу сохранения или отказа от бумажной книжки. В первой версии документа писать заявление нужно было лишь для сохранения бумажного учета, а «молчуны» переводились на электронные книжки автоматически. На внесении поправок настаивали в президентском государственно-правовом управлении: там сочли, что переход «по умолчанию» ухудшает правовое положение работника.

А практически работодатели не будут спешить с переходом на новые технологии и попросят у работников заявления об оставлении старых трудовых книжек.

Что нужно сделать в 2020 году?

Многие работодатели уже сегодня понимают, что переход на электронные книжки – это вопрос времени. Уже сегодня информация о работнике собирается в электронном виде в Пенсионном фонде. И поскольку это вопрос времени, то необходимо к этому подготовиться.

Пенсионный фонд предлагает следующий алгоритм подготовки к новым электронным книжкам.

1) принятие или изменение локальных нормативных актов (при необходимости) с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации (при его наличии);

2) подготовка и обсуждение с уполномоченными в установленном порядке представителями работников изменений (при необходимости) в соглашения и

коллективные договоры в порядке, установленном Трудовым кодексом Российской Федерации;

3) обеспечение технической готовности к представлению сведений о трудовой деятельности для хранения в информационных ресурсах ПФР;

4) уведомление до 30 июня 2020 года включительно каждого работника в письменной форме об изменениях в трудовом законодательстве по формированию сведений о трудовой деятельности в электронном виде, а также о праве работника сделать выбор, подав письменно одно из заявлений о сохранении бумажной трудовой книжки или о ведении трудовой книжки в электронном виде.

Что будет представлять собой электронная трудовая книжка

Законопроектами предлагается установить возможность ведения сведений о трудовой деятельности в электронном виде, это даст работникам и работодателям удобный и быстрый доступ к информации о трудовой деятельности, обеспечит дополнительные возможности трудоустройства для дистанционных работников, сохранность персональных данных в информационной системе Пенсионного фонда.

Электронная трудовая книжка не предполагает физического носителя и будет реализована только в цифровом формате.

Электронная трудовая книжка сохраняет практически весь перечень сведений, которые учитываются в бумажной трудовой книжке:

- Данные о работнике: ФИО, СНИЛС, дата рождения;
- Данные о трудовой деятельности: название работодателя, даты приема, перевода, увольнения, должность, подразделение, причина увольнения, реквизиты документа-основания, например, приказа о приеме на работу или увольнении.
- В СЗВ-ТД помимо перечисленных еще будут указываться следующие сведения: сведения о компании или ИП (название, ИНН, КПП, свой уникальный номер в ПФР, отчетный период).

Что будет представлять собой новая электронная отчетность?

С 1 января 2020 года сведения о трудовой деятельности застрахованных лиц будет необходимо предоставлять в ПФР ежемесячно не позднее 15-го числа месяца, следующего за отчетным.

С 1 января 2021 года сведения в случаях приема на работу или увольнения должны будут представляться не позднее рабочего дня, следующего за днем приема на работу или увольнения.

Отчетность будет предоставлять по новым утвержденным формам.

Первая форма – это сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица.

Приложение 1
УТВЕРЖДЕНА
постановлением Правления ПФР
от
№

Форма СЗИ-ТД

Сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица

СНИЛС _____
Фамилия _____
Имя _____
Отчество _____
Дата рождения " ____ " ____ г.

Подано заявление о продолжении ведения трудовой книжки _____ дата подачи _____

Подано заявление о представлении сведений о трудовой деятельности _____ дата подачи _____

Страница 1

№ п/п	Работодатель (наименование)	Сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица							
		Дата (число, месяц, год) приема, перевода, приостановления, увольнения	Вид мероприятия (прием, перевод, приостановление, увольнение)	Наименование		Основание			
				Должность, профессия, специальность, квалификация, структурное подразделение	Вид поручаемой работы	Статья, пункт Трудового кодекса РФ, федерального закона, причины при увольнении	Наименование документа	Дата	Номер документа
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10

Должность уполномоченного лица _____ М.П. (при наличии) _____

« ____ » ____ г. (дата) _____ Для пересылки в электронном виде документ подписывается квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица

Соответственно, разработан проект формы и проект ее заполнения.

Документ по форме СЗИ-ТД заверяется подписью руководителя или доверенного лица и печатью организации (при наличии). Страхователь (работодатель), не являющийся юридическим лицом, заверяет входящие документы личной подписью. Позиции «Наименование должности руководителя», «Расшифровка подписи» (указывается Ф.И.О. полностью) обязательны к заполнению.

В случае, если документ СЗИ-ТД формируется по запросу зарегистрированного лица в Личном кабинете на сайте Пенсионного фонда Российской Федерации или через

Единый портал государственных услуг, документ подписывается квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица.

В этой форме работодатели будут отражать всю информацию о трудовой деятельности сотрудников за период работы в организации (формируется на основании приказов и других документов кадрового учета страхователя).

Предполагается, что по запросу работника, а также в день увольнения работодатель обязан будет предоставить ему данную форму. Она может быть составлена как на бумажном носителе (заверяется подписью руководителя или доверенного лица и печатью организации), так и в электронном виде (заверяется электронной цифровой подписью).

Еще одна форма – СЗВ-ТД.

										Приложение 1 УТВЕРЖДЕНА постановлением Правления ПФР от №
Форма СЗВ-ТД										
Сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица										
Сведения о страхователе:										
Регистрационный номер в ПФР _____										
Работодатель (наименование) _____										
ИНН _____										
КПП _____										
СНИЛС _____										
Фамилия _____										
Имя _____										
Отчество _____										
Подано заявление о продолжении ведения трудовой книжки _____										<input type="checkbox"/>
Подано заявление о представлении сведений о трудовой деятельности _____										<input type="checkbox"/>
Отчетный период: _____ месяц _____ год										
(01 – январь, 02 – февраль, 03 – март, 04 – апрель, 05 – май, 06 – июнь, 07 – июль, 08 – август, 09 – сентябрь, 10 – октябрь, 11 – ноябрь, 12 – декабрь)										
Сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица										
№ п/п	Признак отмены мероприятия	Дата (число, месяц, год) приема, перевода, увольнения	Вид мероприятия (прием, перевод, увольнение)	Наименование			Основание			
				Должность, профессия, специальность, квалификация, структурное подразделение	Вид поручаемой работы	Статья, пункт Трудового кодекса РФ, федерального закона, причины при увольнении	Наименование документа	Дата	Номер документа	
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	

Форма «Сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица (СЗВ-ТД)» (далее – форма СЗВ-ТД) формируется на основании приказов (распоряжений), иных решений или других документов кадрового учета страхователя и содержит сведения о трудовой деятельности зарегистрированного лица.

Форма СЗВ-ТД заполняется и представляется страхователями в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации (далее – территориальный орган ПФР) на всех работающих зарегистрированных лиц (включая лиц, работающих по совместительству, на дистанционной работе), с которыми заключены или прекращены трудовые (служебные) отношения в соответствии с Трудовым кодексом Российской Федерации.

Предполагается, что в 2020 году эта форма будет представляться ежемесячно до 15 числа месяца, следующего за отчетным. Заполняться она будет только на работников, в отношении которых произведены кадровые мероприятия в течение отчетного периода (месяца). Документ может представляться на бумажных носителях или в электронной форме по установленным форматам.

Этапы перехода

Положительным моментом является то, что в настоящее время предусмотрен поэтапный порядок перехода на новые трудовые книжки.

В 2020 году работники, которые хотят оставить бумажную трудовую книжку, должны будут написать заявление своему работодателю. Те, кто не сделает этого, переходят на электронную трудовую книжку, то есть учёт сведений о своей трудовой деятельности в электронном виде.

Также в 2020 году работодатели будут ежемесячно предоставлять в систему персонального учёта информацию о специальности работника, его квалификации, его внутренних перемещениях, а также перемещениях между работодателями.

С 2021 года, после наладки системы, будет осуществлён переход на возможность учёта сведений о трудовой деятельности в электронном виде.

В дальнейшем также будут развиваться технологии:

- обмена документами;
- подписания документов.

С 1 октября 2019 года вступили в силу поправки в Гражданский кодекс о цифровых правах, которыми создается основа для регулирования отношений в рамках цифровой экономики. При этом развитие электронных форм передачи информации в рамках проходящих процессов цифровизации экономики затрагивают не только гражданско-правовые, но и другие виды отношений, в том числе трудовые.

Новой статьей 15.1 ТК РФ предложено закрепить общие положения о юридически значимых сообщениях, в том числе по вопросу об их форме.

Законопроект регулирует два важных вопроса, касающиеся доставки юридически значимого сообщения.

Во-первых, вопрос о моменте, с которого юридически значимое сообщение влечет юридические последствия. Таким моментом является момент доставки сообщения адресату. Иными словами, сообщение влечет юридические последствия с момента, когда адресат получил возможность ознакомиться с содержанием сообщения.

Во-вторых, предлагает устанавливать отправителя любым способом, позволяющим достоверно определить лицо, отправившее сообщение. Таким способом может быть, например, предварительное указание в трудовом договоре адресов сторон (в том числе адресов электронной почты) для обмена сообщениями. Также способом может выступить использование электронной цифровой подписи (простого сочетания логина и пароля или усиленной квалифицированной подписи), позволяющей достоверно установить отправителя.

При этом законопроект предлагает предоставить работнику возможность в одностороннем порядке отказаться от условия об обмене юридически значимыми сообщениями в электронной форме в любой момент после заключения трудового договора, поскольку не все работники могут или желают пользоваться различными электронными устройствами для приема таких сообщений.

Еще одной важной частью законопроекта являются поправки в статью 67 ТК РФ, согласно которым трудовой договор может быть заключен в том числе и путем обмена документами и информацией в иной форме посредством электронных и иных технических средств.

В целях предотвращения возможных злоупотреблений при ведении переговоров о заключении трудового договора путем обмена юридически значимыми сообщениями законопроектом предусмотрена обязанность работника и работодателя вести себя добросовестно, в том числе не вступать в переговоры о заключении трудового договора при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной (поправка в статью 64 ТК РФ).

Где можно ознакомиться с данными электронной книжки?

Поскольку подразумевается переход на электронный формат книжек, то и посмотреть информацию возможно будет тоже в электронном виде.

- в личном кабинете на сайте Пенсионного фонда;
- на портале Госуслуг;
- через соответствующие приложения для смартфонов.

При необходимости сведения электронной трудовой книжки будут предоставляться в виде бумажной выписки. Предоставить ее сможет:

- нынешний или бывший работодатель (по последнему месту работы);
- управление Пенсионного фонда;

- многофункциональный центр предоставления государственных услуг (МФЦ).

Предполагается, что данная услуга будет предоставляться экстерриториально, то есть без привязки к месту жительства или работы человека.



В заключение необходимо отметить, что хотим мы этого или не хотим, но электронные технологии прочно вошли в нашу жизнь. И рано или поздно все работодатели перейдут на электронные трудовые книжки, сообщение об электронных юридически значимых сообщениях и о иных фактах.

Изменения законодательства, которые повлияют на работу малого бизнеса

В 2020 году малый бизнес ожидает ряд изменений, которые очень важны для него. Часть поправок носит положительный характер. Часть вопросов фактически не урегулирована законодательно, но бизнес может использовать их в качестве лайфхаков.

Изменение 1 – порядок ведения реестра малого бизнеса

Реестр малого бизнеса важен для целей участия в тендерных процедурах, для целей подтверждения малого бизнеса.

В 2019 году в федеральный закон № 209-ФЗ, регулирующий порядок поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства (далее - СМП), был внесен ряд поправок.

После вступления изменений в силу ведение единого реестра возлагается на уполномоченный орган, которым будет ФНС.

Кроме того, уточняется перечень сведений, содержащихся в указанных реестрах. По сути, перечень остается прежним с некоторыми уточнениями: изменяются последовательность сведений и их группировка, перечень дополняется сведениями об ИНН органов и организаций, предоставивших поддержку СМП, также теперь будет указываться категория СМП.

В соответствии с действующей редакцией уполномоченные органы и организации вносят записи в реестры СМП - получателей поддержки в отношении соответствующих СМП в течение 30 дней со дня принятия решения об оказании поддержки или решения о прекращении оказания поддержки. Внесенные сведения исключаются из реестров СМП - получателей поддержки по истечении трех лет с даты окончания срока оказания поддержки.

В данный реестр вносятся, в частности, сведения о государственной поддержке.

Внесение сведений об оказанной СМП поддержке в единый реестр и исключение таких сведений осуществляются уполномоченным органом 15-го числа каждого месяца по состоянию на 1-е число текущего месяца в следующем порядке:

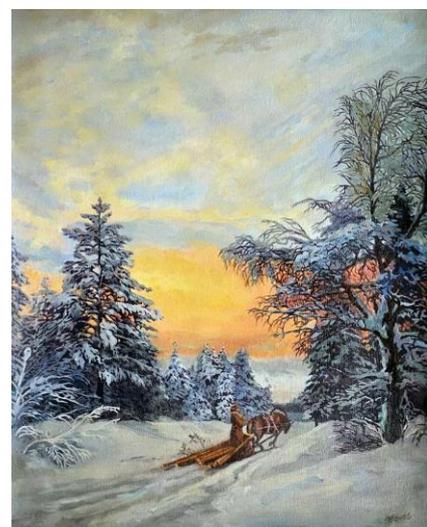
- указанные выше сведения, за исключением сведений о категории СМП, вносятся в реестр на основании сведений, представленных в уполномоченный орган органами и организациями, образующими инфраструктуру поддержки СМП;

- сведения о категории СМП вносятся в реестр на основании содержащихся в реестре сведений по состоянию на дату принятия решения о предоставлении поддержки;

- содержащиеся в реестре сведения исключаются из него по истечении десяти лет со дня истечения срока оказания поддержки либо с даты принятия решения о прекращении оказания поддержки.

Одновременно прекращаются обязанности региональных гарантийных организаций ежемесячно размещать на официальных сайтах информационной поддержки СМП и (или) на своих официальных сайтах реестры СМП, являющихся получателями поддержки. Также исключается положение о предоставлении средств федерального бюджета на ведение реестра соответствующим фондам.

Таким образом, для получения сведений из реестра необходимо обратиться в налоговый орган.



Изменение 2 – усиление самоконтроля компаний

Риск-ориентированный подход к проверкам вводится в обиход с 2016 года. Однако каждый год в риск-ориентированный подход привносятся новые положения. Например, ведомства вводят чек-листы. Для бизнеса наиболее заметным случаем введения чек-листов являются чек-листы в области трудового законодательства.

В 2019 году введено самоинспектирование, которое может быть использовано в 2020 году.

"Самоинспектирование" с использованием сервиса "Электронный инспектор" (<https://онлайнинспекция.рф/iInspector>). Этот вариант может применять малый и средний бизнес (хотя никто не мешает и более крупным работодателям использовать этот сервис, чтобы проверить себя). Обратите внимание: при прохождении проверки вы не обязаны указывать реальное наименование организации! После выбора темы проверки вы сможете ввести реальное или мнимое наименование организации. Никаких других данных при введении от вас на данный момент сервис не требует.

Электронный инспектор позволяет самостоятельно пройти предварительную проверку, выявить нарушения и устранить их до прихода настоящего инспектора. Для этого надо выбрать интересующий вопрос и пошагово ответить на предложенные сайтом вопросы (см. Рисунок 1).

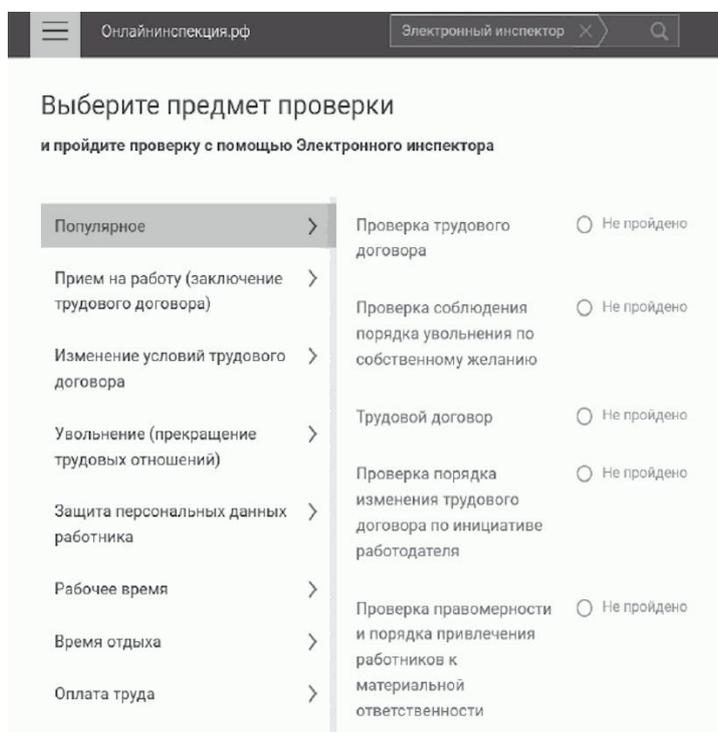


Рисунок 1

По окончании проверки "Электронный инспектор" сформирует акт проверки, в котором будут отражены нарушения требований закона, а также предложит способы их устранения. Вы сможете распечатать как сам акт, так и историю проверки со всеми вопросами и ответами на них (Рисунок 2). После устранения нарушений можно пройти повторную проверку.

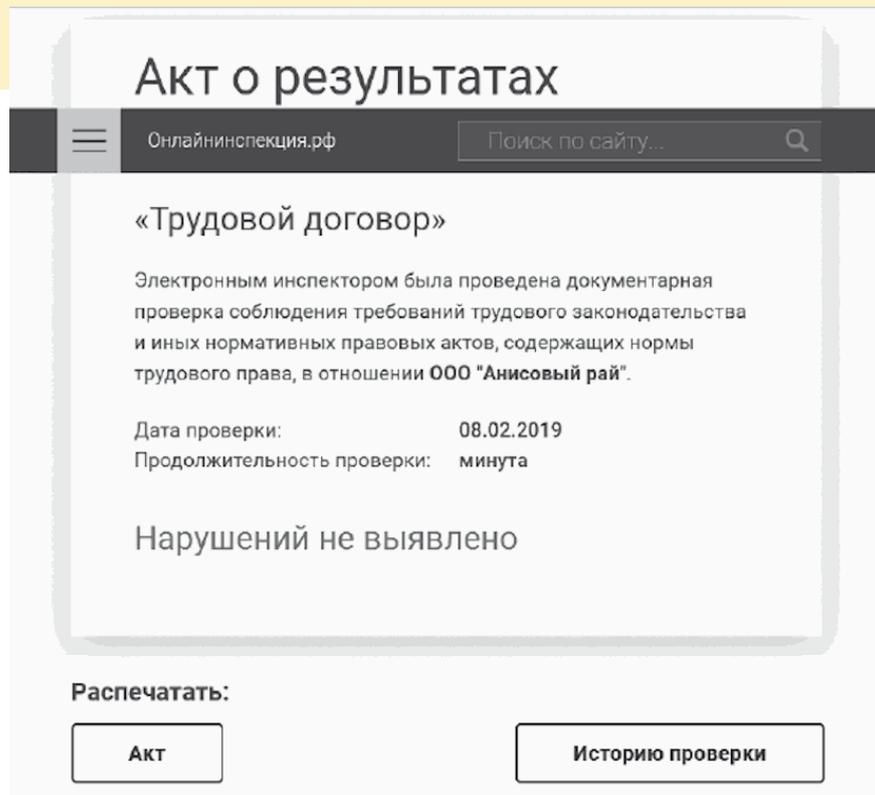


Рисунок 2

Таким образом, во избежание ошибок в 2020 году лучше себя перепроверить.

Изменение 3 – изменение лимитов для применения упрощенной системы налогообложения

Каждый год для целей применения упрощенной системы налогообложения пересматриваются лимиты. На 2020 год устанавливается коэффициент-дефлятор по УСН, равный 1. То есть на 2020 лимиты не изменятся.

В настоящее время установлены следующие лимиты:

доход за налоговый (отчетный) период — не более 150 млн. руб.

остаточная стоимость основных средств в соответствии с данными бухгалтерского учета — не более 150 млн. руб.

средняя численность работников за налоговый / отчетный период — менее 100 человек.

С 2021 года указанные размеры ограничений по доходам будут увеличиваться на коэффициент-дефлятор с учетом инфляции.

Вместе с тем, в концепции развития системы налогообложения планируется применение «переходной упрощенки». В концепции развития налогообложения предусмотрен переходный период для налогоплательщиков.

Переходным периодом смогут воспользоваться налогоплательщики на УСН, у которых по итогам отчетного налогового периода не соблюдены условия применения данного налогового режима: доходы превысили 150 млн рублей, но не более чем на 50 млн рублей и (или) средняя численность работников превысила 100 человек, но не более чем на 30 человек. При этом на переходный период ставка увеличится для доходов с 6 до 8%, а для доходов минус расходы с 15 до 20%.

В настоящее время пока поправки в отношении переходного периода не приняты, но разработан соответствующий законопроект (<https://regulation.gov.ru/projects?btx=600468#StartDate=1.8.2019&departments=3&npa=90556>).

Например

Предприятие на УСН «доходы» в 2020 году заработало 180 млн руб., превышение лимита на 30 млн руб. было зафиксировано в 3 квартале.

В этом случае «упрощенец» переходит на повышенную ставку налогообложения 8% с начала третьего квартала 2020 года. Если до конца 2020 года доход не превысит 200 млн руб., а численность 130 человек, предприятие сохранит право на УСН, но продолжит применять ставку 8% при расчете налоговых авансов на протяжении всего следующего 2021 года. Если по результатам 2021 года нижний лимит доходности (150 млн руб.) и численности персонала (100 чел.) не будет превышен, авансы и налог за 2021 год будут пересчитаны по стандартной ставке налога 6%.

Законопроектом также предусмотрено, что законами субъектов Российской Федерации могут быть установлены дифференцированные налоговые ставки в пределах от 1 до 6 процентов в зависимости от видов предпринимательской деятельности и отдельных категорий налогоплательщиков.

Изменение 4 – изменение коэффициента-дефлятора и запрет

на применение ЕНВД для маркированных товаров

В отношении ЕНВД основным изменением является поправка, касающаяся коэффициента-дефлятора.

Приказом Минэкономки от 21.10.2019 № 684 планируется применение коэффициента-дефлятора в размере 2,009.

Это означает, что компаниям, применяющим ЕНВД, необходимо скорректировать расчеты.

Кроме того, важно, что сегодня много говорят об отказе от данной системы налогообложения, которая применяется во многих регионах малым бизнесом для снижения налогового бремени. В частности, государство откажет в льготе тем, кто продает маркированные товары.

В связи с отказом от ЕНВД в 2021 году, налоговики постепенно исключают его использование. На данный момент принят закон от 29.09.2019 N 325-ФЗ по отмене ЕНВД для продавцов маркированных товаров. Ранее запрета для продажи таких товаров для вмененщиков не было.

Изменение 5 – маркировка продукции

Начав говорить об отказе в использовании налоговых льгот в виде специального налогового режима – ЕНВД для маркированной продукции важно продолжить эту тему и сказать, что для тех субъектов малого предпринимательства, кто занимается продажами и ритейлом важно, что целый ряд продукции с 2020 года получит маркировку.

Маркировка продукции началась не сегодня. Так, в 2018 году в России началась программа по маркировке товаров. Обязательное условие для работы с системой маркировки — подключение к сервисам электронного документооборота.

Маркировка — текст, условное обозначение или рисунок, нанесенные на упаковку или товар и другие вспомогательные средства.

Главным назначением маркировки является доведение основных сведений о товаре до потребителей, а также идентификация товара.

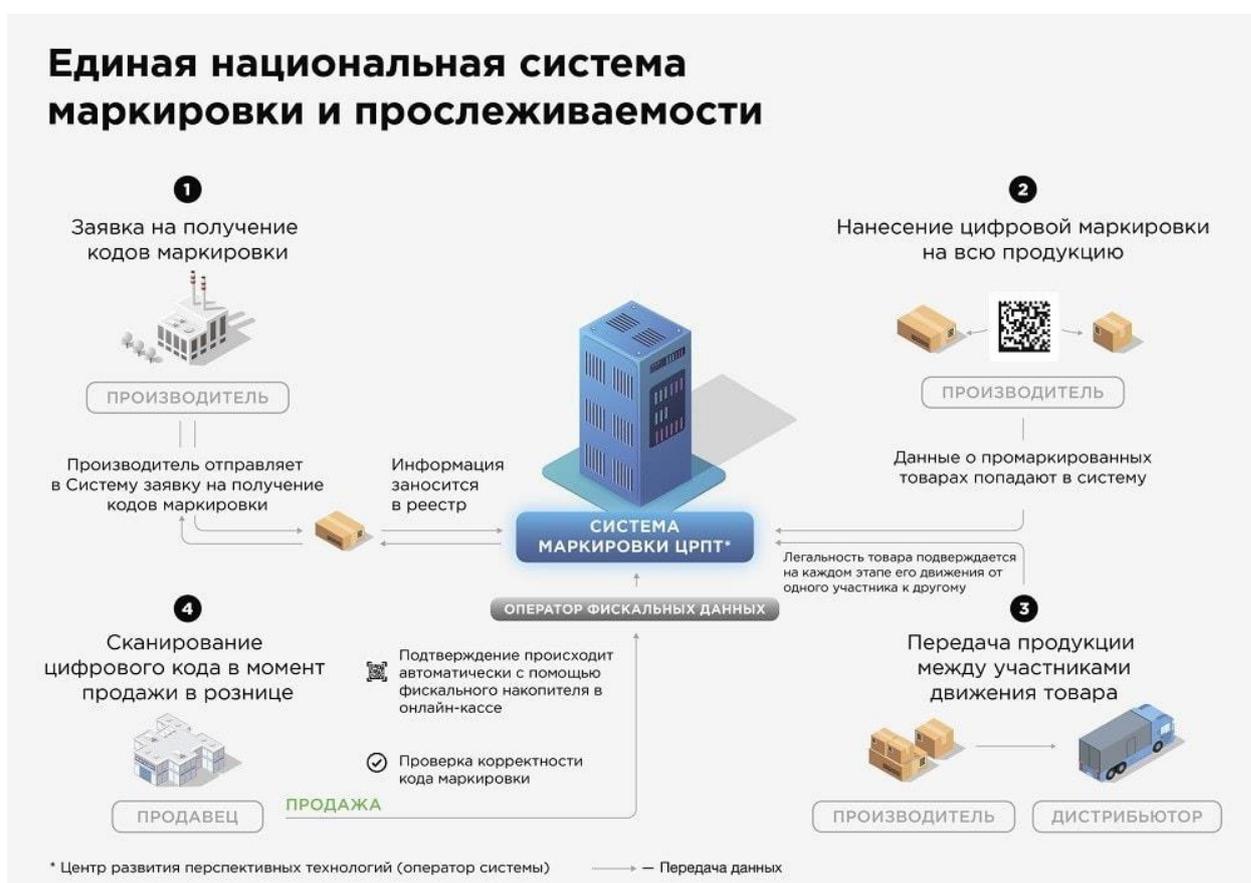
Целью маркировки продукции является снижение рисков в отношении контрафактной продукции.

Согласно ФЗ о маркировке товаров от 31.12.2017 № 487-ФЗ маркировка до 2024 года должна быть внедрена повсеместно. Для реализации этой масштабной задачи федерального масштаба был создан ЦРПТ — Центр Развития Перспективных Технологий. Это государственно-частное партнёрство назначено оператором системы идентификационной маркировки товара «Честный ЗНАК». Учредителем от государства выступил концерн «Автоматика» (входит в Ростех), от частного бизнеса — «ЮэСэм Технологии» и «Элвис-Плюс групп».

Система маркировки выглядит следующим образом.

Рис.3

Система маркировки продукции



Перечень товаров, подлежащих обязательной маркировке был утверждён Постановлением Правительства № 792-р:

- Табачные изделия — с 01.03.2019
- Обувь и обувные товары — с 01.07.2019
- Лекарственные средства 12 нозологий — с 01.10.2019

- Фототехника — с 01.12.2019
- Бельё постельное, туалетное и кухонное — с 01.12.2019
- Куртки, пальто, плащи, ветровки, накидки и штормовки — с 01.12.2019
- Трикотажные блузки, блузы и блузоны — с 01.12.2019
- Предметы одежды из натуральной или композиционной кожи — с 01.12.2019
- Пневматические покрышки и шины — с 01.12.2019
- В 2020 году обязательными станут маркировка лекарственных средств и маркировка молока.

Таким образом, компаниям, которые осуществляют реализацию данной продукции, нельзя будет осуществлять продажу этой продукции без маркировки.

При этом маркировка товаров должна быть:

- ✓ четкой и разборчивой, выделяться или размещаться на фоне, контрастном по отношению к цвету упаковки (изделия);
- ✓ устойчивой к воздействию климатических факторов;
- ✓ сохраняться в течение всего допустимого срока использования товара;
- ✓ достаточной для обеспечения безопасного обращения с товарами.

Для дополнительного контроля за маркировкой продукции введены дополнительные штрафные санкции.

Ответственность за неправильную маркировку

- Штраф в размере 20 000 – 30 000 рублей для ИП.
- Штраф в размере 100 000 – 300 000 рублей для ЮЛ.

Если отсутствие маркировки стало причиной нанесения вреда потребителю, штраф увеличивается в три раза.

- Штраф за отсутствие маркировки (ст. 171.1 УК РФ) - от 2 до 300 000 рублей. Товар, на котором нет маркировки, конфискуется.

- Допустимо отсутствие обозначений на товарах, которые не подлежат маркировке. Если продавец получил от поставщика немаркированные товары, он имеет право нанести обозначения. Допустимо также изменение маркировки. Покупатель имеет право настоять на том, чтобы продавец нанес обозначения. Если он не сделает этого, лицо может отказаться от покупки.

ВАЖНО! Продавцу следует настоять на том, чтобы в договоре поставки содержались требования к маркировке. В обратном случае поставщика будет сложно привлечь к ответственности.

Изменение 6 – контрольно-кассовая техника

Для тех субъектов малого бизнеса, кто работает с физическими лицами, очень важны поправки, касающиеся контрольно-кассовой техники.

С 7 июня 2019 года действует новая норма, согласно которой все предприниматели при реализации товаров, выполнении работ, оказании услуг вправе не применять кассовую технику при расчетах за такие товары, работы, услуги при соблюдении двух условий.

Во-первых они должны реализовывать товары только собственного производства, а не перепродавать купленный товар.

Во-вторых, у них не должно быть наемных работников (ст. 2 Федерального закона от 6 июня 2019 г. № 129-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации" (далее – Закон № 129-ФЗ). Такие льготные условия будут действовать до 1 июля 2021 года.

Таким образом, право не использовать ККТ — в соответствии со статьей 2 закона 129-ФЗ от 06.06.2019 имеют ИП без работников:

- продающие товары собственного производства;
- самостоятельно оказывающие услуги (и выполняющие работы).

При этом способ платежа — наличными, по карте или по безналу, значения не имеет. ИП вправе не выдавать плательщику ничего вместо кассового чека (но полезно будет что-то выдать — товарный чек или БСО, для поддержания лояльности покупателя/клиента). Покупателю можно выдать товарный чек и использовать «традиционный» бумажный носитель.

Возникает вопрос: что является продукцией собственного производства?

Продукцией собственного производства считается только та, в отношении которой хозяйствующий субъект организовал единый производственный цикл. Причем — на своей территории. И если (как в случае со спором, рассмотренным судом) хозсубъект передал свое сырье на переработку другому хозсубъекту, а затем, получив готовый продукт, продал его — то его вид деятельности будет классифицирован как торговля. В свою очередь, производителем будет считаться переработчик (несмотря на то, что дальнейшую продажу осуществлять не может и обязан передать готовую продукцию заказчику).

К видам деятельности в сфере услуг освобожденным от установки онлайн-касс относятся:

- Организация школьного питания, питания в детских садах;

- Оказание услуг по переносу багажа на вокзалах;
- Распил дров;
- Обувные мастерские;
- Сиделки, обеспечивающие уход;
- Работа с металлической галантереей.

Также получили право не применять ККТ организации и предприниматели, которые занимаются:

- торговлей с привлечением курьеров;
- перевозкой пассажиров и багажа транспортом (в том числе при реализации билетов водителями и кондукторами)

Для них осталась возможность применять бланки строгой отчетности.

При этом, в случае заключения трудового договора с работником, индивидуальные предприниматели обязаны в течение тридцати календарных дней с даты заключения такого трудового договора зарегистрировать контрольно-кассовую технику.

Поэтому предпринимателям не выгодно нанимать сотрудников, поскольку это предполагает дополнительное налогообложение в виде страховых взносов и установку контрольно-кассовой техники.

За несоблюдение законодательства также предусмотрены штрафные санкции.

- За отсутствие ККТ с юридического лица может взиматься штраф, соответствующий 75-100% неучтенной денежной суммы (минимальная сумма — тридцать тысяч рублей).
- За некорректную эксплуатацию ККТ – минимальный размер — 5000 рублей, максимальный 10000 рублей.
- Покупателю не предоставлялся бумажный/электронный чек – 10000 рублей.
- При отсутствии устройства онлайн-кассы – от 25% до 50% неучтенной денежной суммы (минимальный размер — десять тысяч рублей).
- Некорректная эксплуатация ККТ – минимальный штраф — 1500 рублей, максимальный — 3000 рублей.
- Покупателю не отдали бумажный/электронный чек – 2000 рублей.

Изменение 7 – индексация пособий

В конце 2019 года было отменено достаточно не логичное пособие в размере 50 рублей, которое выплачивалось с 1,5 до 3 лет. Одновременно проиндексированы иные пособия, которые субъекты малого предпринимательства выплачивают работникам.

Виды пособий, выплачиваемы работникам

Наименование пособия	Кому положено	Размер 2019	Размер 2020
За постановку на учет по беременности до 12 недель	Всем женщинам, обратившимся в консультацию для постановки на учет до 12 недель	655,49	680,40
По беременности и родам (получают только женщины)	Официально трудоустроенным	40% от зарплаты, но не менее 398,80 рублей, не более 2 301,37 рублей	
На рождение ребенка	Одному из родителей	17 479,73	18 143,96
Беременной жене военнослужащего по призыву	С 6 месяца беременности и родов	27 680,97	28 732,85
По уходу за ребенком	Членам семьи, оформившим отпуск по уходу	27 984,66 максимальная сумма	27 984,66 максимальная сумма

В 2020 году появятся новые выплаты малоимущим семьям. Речь идет о продлении выплат “путинских” пособий с 1,5 до 3 лет. Соответствующий закон подписал президент Путин.

Таким образом, срок выплаты ежемесячных пособий для малообеспеченных граждан увеличился вдвое.

Семьи, в которых третий или последующие дети родились с 1 января 2019 года по 31 декабря 2022 года имеют право на получение компенсации в счет погашения ипотеки. Сумма выплаты составляет 450 тыс. руб. Получить ее можно один раз в счет одного займа.

Виды пособий, суммы, условиях их назначения устанавливаются на усмотрение региональных властей.

Так, в 60 регионах РФ власти выплачивают пособие по уходу за третьим и последующими детьми с 1,5 до 3 лет. В Нижегородской области власти поддерживают семьи, в которых появился третий малыш единовременной выплатой в 100 тыс. руб.

Также в 2020 году продолжится выдача сертификатов на материнский капитал.

Впервые после трехлетней «заморозки» сертификаты проиндексируют на 3,8 %. В результате на рождение второго ребенка семьи получают 470 тыс. руб., вместо прежних 453 тыс. руб.

Выплаты по больничному составляют диапазон от 370 руб./день до 2 150 руб./день

Благодаря цифровизации стало возможным сократить время обработки больничных листов и ускорить процесс оформления выплат.

Изменение 8 – повышение минимальной зарплаты

12 июля Минтруд опубликовал проект приказа об установлении величины прожиточного минимума за 2 квартал 2019 года.

Для трудоспособного населения минимум определен в размере 12 130 рублей.

Таким образом, МРОТ с 1 января 2020 года вырастет с 11 280 рублей до 12 130 рублей.

То есть минимальная зарплата в России вырастет на 850 рублей.

В связи с повышением минимальной заработной платы, компаниям малого бизнеса необходимо пересмотреть заработные платы.

Компании потребуется поднять сотрудникам зарплаты до МРОТ. Работникам, у которых зарплата выше, индексировать зарплату необязательно.

Но стоит это сделать, чтобы избежать споров с налоговиками. Если компания подняла зарплату всем сотрудникам, то отпускные необходимо проиндексировать (п. 16 Положения, утв. постановлением Правительства от 24.12.07 № 922).

Независимо от того, индексировал работодатель зарплаты сотрудникам или нет, средний дневной заработок не должен быть меньше МРОТ.

В таком случае отпускные и командировочные надо рассчитать из нового МРОТ. Правило распространяется только на сотрудников, которые отработали норму времени (п. 18 Положения, утв. постановлением Правительства от 24.12.07 № 922). Иначе выплата может быть меньше минималки. Такое возможно, например, у тех, кто работал неполный день, болел, был в отпуске.

Изменение 9 – переход на электронные цифровые книжки

Пенсионный фонд анонсировал переход на электронные цифровые книжки. Но пока соответствующий законопроект не принят.

Тем не менее, с 1 января 2020 года вводятся электронные трудовые книжки.

Работнику нужно в 2020 году написать заявление, хочет ли он продолжить применять бумажную книжку или хочет перейти на электронный документ.

Все поступающие впервые на работу с 2021 года не будут иметь бумажной версии трудовой книжки.

Ранее при устройстве на работу, если у сотрудника нет трудовой книжки из-за потери или порчи, то работодатель по заявлению сотрудника оформлял новую трудовую книжку. А теперь, если у сотрудника она не ведется на основании законопроекта, то делать этого не нужно.

Статья 66 ТК РФ дополнена достаточно большим фрагментом содержания, в котором говорится о том, что:

- Работодатель формирует информацию о трудовой деятельности сотрудника в электронном виде.

- Сведения о трудовой деятельности включают в себя:
- Информацию о работнике.
- Его трудовой функции.
- Переводах.
- Увольнениях.
- И указания оснований для прекращения трудового договора.

Изменяется порядок получения сведений о работе. Теперь сведения можно получить:

- У работодателя.
- В МФЦ.
- В Пенсионном фонде.
- На Госуслугах.

Работодатель выдает сведения о трудовой деятельности работника не позднее 3 рабочих дней со дня подачи заявления или в день увольнения сотрудника.

Изменения 10 – изменения в предоставлении отпусков

По новым правилам сотрудники смогут подавать заявления на отпуск и увольнение в электронном виде. Например, с октября 2019 года разрешается, находясь в отпуске, по электронной почте уведомлять работодателя о своем решении уволиться. Наниматель обязан принять такое заявление.

Еще одно изменение в ТК РФ касается порядка выплаты отпускных: теперь работодатель должен будет выдавать сотрудникам отпускные в течение трех рабочих дней. В случае экстренного ухода в отпуск срок выплаты сокращается до трех дней с момента подачи заявления. Соответствующая поправка была внесена в ст. 136 Трудового кодекса.



Таким образом, был принят целый ряд очень важных поправок, связанных с различными вопросами налогообложения, экономики предприятия, трудовых правоотношений, которые нужно учитывать в работе.

Как провести корпоратив и признать на него расходы?

А.А.Жиркова

Корпоратив - вечеринка сотрудников (для тех, кто работает вместе, в одной фирме, учреждении, предприятии).



Понятие расходов на корпоративное мероприятие

Понятие «корпоратив» используется для обозначения мероприятий развлекательного характера, организованного руководством компании для сотрудников с целью их мотивации. Как правило, корпоративы проходят в виде вечеринок в кафе или ресторане и могут включать в себя следующие расходы:

- аренда помещения для проведения мероприятия;
- расходы на организацию и обслуживание (ведущий праздника, музыканты, официанты, кейтеринг);
- оплата стоимости банкета;

- расходы, связанные с декором помещения для праздника (оформление зала в корпоративном стиле, т.п.);

Корпоратив может включать в себя прочие расходы, которые, по мнению руководства компании, являются необходимыми для проведения мероприятия.

Важно! Налоговое законодательство расходы организации, которые носят социальный характер и произведены в пользу работника или иных лиц (включая оплату туристических путевок, членства в фитнес-клубе, приобретение подарочных сертификатов на отдых и посещение салонов красоты, компенсацию за использование личного автомобиля, оплату учебы детей в дошкольных учреждениях и школах), не учитывает для целей налогообложения прибыли независимо от того, предусмотрены они трудовыми договорами или нет.



Документальное оформление расходов на корпоратив

Обоснованием предстоящих расходов на корпоратив выступает приказ о проведении мероприятия, подписанный руководством компании либо уполномоченным лицом. Форма составления данного приказа законодательно не утверждена, поэтому документ может быть составлен в свободной форме, в соответствии с внутренними требованиями документооборота компании и при наличии обязательных реквизитов (номер документа и дата составления).

Учет расходов на корпоративные мероприятия осуществляется в общем порядке – на основании первичных документов, подтверждающих данные расходы. К примеру, расходы на услуги тамады могут быть подтверждены при наличии договора на оказание услуг и акта выполненных работ, в котором отражена информация о том, что услуги оказаны исполнителем и оплачены заказчиком.

Помимо приказа и подтверждающих документов, комплект может быть дополнен сметой затрат, однако этот документ не является обязательным с точки зрения законодательных требований и может быть оформлен в соответствии с регламентом внутреннего документооборота компании.

Налоговый учет расходов на корпоративные мероприятия

НК РФ (ст. 264) закреплен перечень расходов, отражение которых допустимо в налоговом учете при наличии необходимых подтверждающих документов. Расходы на корпоративное мероприятие в данном перечне не содержатся, следовательно в общем порядке компания, которая понесла расходы на проведение корпоратива для сотрудников, не может учесть данные расходы в части уменьшения налогооблагаемой базы. Данная позиция широко подтверждается судебной практикой (в частности ФАС Западно-Сибирского округа от 19.11.2013 № А67-7663/2012 г.).

При этом возможность уменьшить налог на прибыль путем учета расходов на корпоратив все-таки существует при условии, что мероприятия оформлено в качестве деловой встречи с партнерами либо организовано с целью привлечения новых клиентов. В данном случае необходимо наличие следующих документов:

- приказ на проведение представительского мероприятия для существующих партнеров и привлечения новых клиентов;
- смета на представительские расходы;
- договора, акты выполненных работ, в которых указано, что расходы понесены в связи с проведением официального (не развлекательного) мероприятия.

Важно! Налоговый учет затрат на корпоратив возможен при условии, что размер данных расходов не превышает 4% от суммы ФОР.

Варианты налогообложения корпоративного праздника

Кто придет на корпоратив	Как учитывать расходы и какие платить налоги			
	Налог на прибыль	НДС	НДФЛ	Страховые взносы
Мероприятие	Расходы нельзя учесть при определении налогооблагаемой		Облагается как доход	Если расходы фирмы на

<p>рассчитано на определенный круг: только сотрудники или только руководство</p>	<p>базы по прибыли, а НДС к вычету не принимается (п. 29 ст. 270, п. 2 ст. 346.16 НК РФ, письма Минфина России от 08.02.2016 № 03-03-06/1/6140, от 13.12.2012 № 03-07-07/133)</p>	<p>в натуральной форме (письма Минфина России от 14.08.2013 № 03-04-06/33039; от 03.04.2013 № 03-04-05/6-333, письмо УФНС России по г. Москве от 27.07.2007 № 28-11/071808)</p>	<p>корпоратив по случаю праздника не являются адресными выплатами в пользу конкретных работников, взносов нет. Если являются, с суммы расходов на каждого работника нужно заплатить страховые взносы (письмо Минтруда от 24.05.2013 № 14-1-1061)</p>
<p>Мероприятие рассчитано на неопределенный круг лиц</p>	<p>Расходы нельзя учесть при определении налогооблагаемой базы по прибыли, НДС к вычету не принимается (п. 29 ст. 270, п. 2 ст. 346.16 НК РФ, письма Минфина России от 08.02.2016 № 03-03-06/1/6140, от 13.12.2012 № 03-07-07/133)</p>	<p>Участники корпоратива никакого дохода не получили, невозможно определить, на какой круг лиц направлена услуга, НДФЛ облагать нечего (письма Минфина России от 14.08.2013 № 03-04-06/33039, от 03.04.2013 № 03-04-05/6-333)</p>	<p>У участников корпоратива дохода нет, невозможно определить, на какой круг лиц направлена услуга и в любом случае это не связано с выполнением работниками своих трудовых функций (письмо Минтруда от 24.05.2013 № 14-1-1061, Определение ВАС РФ от 26.11.2012 № ВАС-16165/12 по делу №А14-</p>

				13077/2011)
Мероприятие носит официальный характер с приглашением деловых партнеров	Расходы как представительские учитываются в пределах 4% расходов на оплату труда (подп. 22 п. 1 ст. 264 НК РФ при наличии подтверждающих документов (ст. 252 НК РФ))	Если расходы представительские, НДС к вычету принимается в полном объеме (п. 7 ст. 171 НК РФ). Но помните, представительские расходы должны быть документально подтверждены (ст. 252 НК РФ)	Не возникает доходов и НДС, так как: – работники действуют в интересах организации; – работники обязаны принимать участие в мероприятиях, но только при наличии документов, подтверждающих расходы (ст. 252 НК РФ). Письма Минфина России от 07.08.2012 № 03-04-06/6-221, от 11.12.2012 № 03-04-06/4-348)	Не возникает обязанности платить страховые взносы (письма ФСС РФ от 17.11.2011 № 14-03-11/08-13985, Минздравсоцразвития России от 06.08.2010 № 2538-19)

НДС

По общему правилу НДС следует за налогом на прибыль. Это означает, что если компания не учитывает расходы на корпоративное мероприятие в целях налогообложения прибыли, то НДС принимать к вычету нельзя. Причина следующая: в этом случае не соблюдены условия, которые установлены в пункте 2 статьи 171 Налогового кодекса РФ.

Если же компания учитывает представительские расходы, то налог на добавленную стоимость принимается к вычету в пределах установленного ограничения.

Суды считают, что право на вычет НДС не зависит от экономической обоснованности расходов. Например, ИФНС отказала компании в принятии НДС к вычету, так как расходы не были экономически обоснованы: налогоплательщик не использовал результаты работ в производственной деятельности.

Суд признал решение инспекции незаконным. Он отметил, что для принятия НДС к вычету имеет значение, соблюдал ли налогоплательщик положения статей 171 и 172 НК РФ о налоговых вычетах, перечислил ли НДС в бюджет, а не другие обстоятельства.



Но на практике сложно доказать связь экономически не обоснованных расходов с производственной деятельностью компании, облагаемой НДС. Налоговые органы могут предъявить претензии. Поэтому выбор за компанией – либо действовать консервативно (не принимать НДС к вычету), либо судиться.

Когда компания покупает товары и передает их организатору мероприятия, например продукты в ресторан для приготовления ужина, объект обложения НДС не возникает. Нет и факта реализации продукции по смыслу статьи 39 НК РФ: компания не передает на возмездной основе право собственности на товары. Поэтому не нужно начислять НДС на такую операцию. Суды с выводом соглашаются.

Суды также неоднократно подчёркивали, что со стоимости праздничного ужина, организованного для работников предприятия, не нужно исчислять НДС, так как указанные операции не являются реализацией. Объекта обложения НДС не возникает (см. постановления ФАС Западно-Сибирского округа от 04.03.2009 № Ф04-1315/2009, ФАС Северо-Западного округа от 11.12.2008 № А56-19219/2008, ФАС Уральского округа от 05.09.2007 № Ф09-7170/07-С2).

В то же время неначисление НДС лишает организацию права на вычет налога по приобретенным для корпоратива товарам, работам, услугам (пп. 1 п. 2 ст. 171 НК РФ).

Учесть «входной» НДС для налога на прибыль тоже нельзя (п. п. 1, 2 ст. 170 НК РФ).

Налог на прибыль

Корпоративный праздник не является мероприятием производственной направленности, поэтому учесть связанные с ним расходы при налогообложении нельзя:

1. они не соответствуют требованию п. 1 ст. 252 НК РФ об экономической оправданности затрат (письма Минфина от 11.09.2006 № 03-03-04/2/206, от 20.12.2005 № 03-03-04/1/430);

2. эти расходы могут быть квалифицированы как произведенные в пользу работников. А их прямо запрещает учитывать п. 29 ст. 270 НК РФ.

НДФЛ с подарков

Обязанности по удержанию у работников НДФЛ не возникнет, так как для того, чтобы рассчитать налог, необходимо определить размер дохода каждого из них. И Минфин советует принимать все возможные меры для этого (например, в письмах от 03.04.2013 № 03-04-05/6-333, от 06.03.2013 № 03-04-06/6715). Однако в случае с корпоративным мероприятием возможность персонифицировать экономическую выгоду отсутствует, поэтому расчет весьма затруднителен. Чиновники с этим соглашаются (письмо Минфина от 03.08.2018 № 03-04-06/55047).

Важно! Удержать НДФЛ необходимо, если мероприятие выездное: оплата проезда работников к месту проведения корпоративного мероприятия, а также проживание в нем является натуральным доходом работников (письмо Минфина от 21.04.2017 № 03-04-06/24140).

Важно! Если компания исключит доход из налогооблагаемой базы, налоговая может доначислить НДФЛ. Чтобы этого не произошло, нужно предпринять меры для исключения появления претензий. В частности, в документах не должны быть указаны списки присутствующих на корпоративе, а также количество участников.

В каких случаях налоговая примет расходы при проведении корпоратива? Налог на прибыль

Компания, которая планирует включить затраты на мероприятие в налоговую базу, должна не только документально подтвердить, но и экономически обосновать расходы.

Есть два вида мероприятий при которых компания докажет, что расходы обоснованы и соответствуют критериям производственной направленности.

Годовая конференция для работников.

На ежегодном корпоративе подводят итоги года, знакомят сотрудников с планами компании или награждают тех, кто особо отличился.

Мероприятие укрепляет лояльность работников к компании, а значит, имеет производственные цели. Но налоговые органы не считают, что расходы на корпоратив экономически обоснованы и в будущем приведут к доходу. И не признают соответствующие затраты для целей налога на прибыль. Суды поддерживают фискалов. Например, инспекция оспорила расходы компании на проведение корпоратива. Налогоплательщик указал, что мероприятие повысило вовлеченность и мотивированность сотрудников. Суд признал доводы необоснованными и отметил, что праздничные мероприятия не связаны с производственным процессом, а значит, расходы на них не соответствуют критериям статьи 252 НК РФ.

Судебная практика позволяет учесть в расходах для целей налога на прибыль только официальную часть затрат на корпоратив. Например, если работодатель презентует новую стратегию или проводит тренинги, то такими затратами будут расходы на аренду зала и выступление бизнес-тренеров.

Соберите документы, которые помогут защитить вычет расходов на официальную часть мероприятий от претензий фискалов, например:

- приказ о проведении мероприятия;
- подробный план мероприятия;
- смета с детальной разбивкой стоимости каждой части праздника;
- отчет с приложением обучающих вопросов или презентаций, которые рассматривали сотрудники.

Доказать обоснованность затрат также могут фотографии, на которых демонстрируется процесс обучения и подведение производственных итогов.

При этом «развлекательная» часть, например банкет, приглашенные звезды, расходы на ди-джея, игры и конкурсы, памятные подарки всем сотрудникам, в затраты не принимается. Причина — расходы на организацию развлечений и отдыха в составе затрат учесть нельзя. Суды с налоговиками соглашаются. Поэтому важно разделить расходы: чтобы «спасти» хоть какую-то часть, необходимо тщательно готовить документы.

Маркетинговые мероприятия для партнеров или клиентов компании.

Цель данных мероприятий — реклама собственной деятельности. Это может быть торжественный вечер, банкет или праздничный ужин. Расходы на них налогоплательщик вправе признать представительскими. При этом размер таких расходов не может превышать четырех процентов от расходов на оплату труда за отчетный период.

Если на мероприятии присутствуют не только партнеры, но и сотрудники компании, которые общаются с клиентами, налогоплательщик также может получить вычет. Можно утверждать, что работники развивают деловые контакты организации и улучшают ее бизнес-результаты. В этом случае расходы на сотрудников можно вычесть из базы налога на прибыль. Суды подтверждают, что затраты на мероприятие обоснованны.

Оформите документы так, чтобы они удовлетворяли целям и формату проводимого мероприятия: составьте список приглашенных и прибывших гостей, отзывы гостей о торжестве, план мероприятия, фотоотчет.

Компания не сможет учесть в представительских расходах затраты на организацию мероприятий для своих работников. Например, налогоплательщик учел в составе представительских расходов затраты на культурно-развлекательные мероприятия в доме отдыха: путевки на проживание, услуги спорткомплекса, аренду площадки для проведения корпоратива, концерт и обслуживание банкета.

Налоговый орган доказал в суде, что в мероприятии участвовали исключительно работники налогоплательщика. Значит, неправомерно учитывать такие затраты как представительские. Суд с инспекцией согласился.

Подарки детям НДФЛ с подарков

Подарок — это доход в натуральной форме, который учитывается при определении налоговой базы по НДФЛ (п. 1 ст. 210 НК РФ). В то же время п. 28 ст. 217 НК РФ освобождает от налогообложения полученные физ. лицами подарки организаций, стоимость которых не превышает 4 000 рублей за год. Вряд ли детский новогодний изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

подарок будет стоить дороже. А это значит, что обязанности по удержанию у работника НДФЛ, скорее всего, не возникнет. От организации в данном случае требуется вести персонифицированный учет этих доходов (см., например, письмо Минфина от 20.01.2017 № 03-04-06/2650).

Если подарок стоит дороже 4 000 руб. (в этом случае необходим письменный договор дарения — п. 2 ст. 574 ГК РФ), или организация одаряет детей сотрудников не только на Новый год, но и на другие праздники, и общая стоимость подарков за год превысила освобождаемую от налога сумму, организация становится налоговым агентом (п. 1 ст. 226 НК РФ). Но только в отношении суммы превышения, с которой и нужно исчислить налог.

Если ребенок получает только подарок, никаких денежных выплат в его адрес организация не производит. Следовательно, возможности удержать НДФЛ у нее нет (п. 4 ст. 226 НК РФ). Зато есть обязанность сообщить об этом налогоплательщику и в налоговый орган (п. 5 ст. 226 НК РФ).

После этого уплатить налог должны будут законные представители ребенка: родители, усыновители, опекуны, попечители (ст. ст. 27, 29, пп. 4 п. 1 ст. 228 НК РФ, письмо ФНС от 23.04.2009 № 3-5-04/495@).

Страховые взносы с подарков

Страховые взносы с расходов на праздник не нужно платить по этой же причине. В период действия закона № 212-ФЗ это подтверждал Минтруд (см. п. 4 письма от 24.05.2013 № 14-1-1061). Эти выводы справедливы и сейчас.

Исчислять страховые взносы, в том числе на травматизм, со стоимости детских подарков не нужно. Хотя бы потому, что между детьми работников и организацией нет трудовых отношений, а следовательно, отсутствует и объект обложения взносами (п. 1 ст. 420 НК РФ, п. 1 ст. 20.1 Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ, см. также письмо Минздравсоцразвития РФ от 19.05.2010 № 1239-19).

Кроме того, п. 4 ст. 420 НК РФ прямо предусмотрено, что выплаты по гражданско-правовым договорам, в рамках которых происходит переход права собственности на имущество, не относятся к объекту по взносам. А договор дарения как раз и является таким договором.

Бухучет подарков

Исходя из Плана счетов и инструкции по его применению (утв. приказом Минфина РФ от 31.10.2000 № 94н) в бухучете приобретение и выдача детских подарков могут отражаться так:

изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

Дебет 41 Кредит 60 — оприходованы детские новогодние подарки;
Дебет 19 Кредит 60 — отражен предъявленный поставщиком НДС;
Дебет 68, субсчет «Расчеты по НДС», Кредит 19 — «входной» НДС принят к вычету;

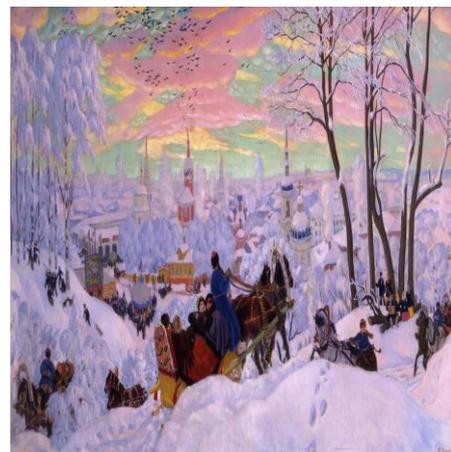
Дебет 73 Кредит 41 — отражена передача подарков работникам;

Дебет 91 Кредит 73 — стоимость подарков отнесена на прочие расходы;

Дебет 91 Кредит 68, субсчет «Расчеты по НДС» — начислен НДС со стоимости подарков.

Из-за того что данные расходы не уменьшают налогооблагаемую прибыль, у организаций, применяющих ПБУ 18/02 (утв. приказом Минфина РФ от 19.11.2002 № 114н), возникнет постоянная налоговая разница и соответствующее ей постоянное налоговое обязательство (ПНО):

Дебет 99, субсчет «Постоянное налоговое обязательство» Кредит 68, субсчет «Расчеты по налогу на прибыль» — на сумму ПНО.



А если подарить путёвку?

Что касается путёвки как подарка, то при одновременном выполнении определённых условий она не облагается НДФЛ как для работника, так и членов его семьи. А именно (п. 9 ст. 217 НК РФ):

1. Путёвка должна быть оплачена за счёт организации, если расходы по оплате в соответствии с главой 25 НК РФ не учитываются при расчёте налога на прибыль; средств от деятельности на специальных налоговых режимах; бюджетных средств, в том числе за счёт средств ФСС РФ; средств религиозных и иных некоммерческих организаций, указанных в пункте 9 статьи 217 НК РФ.

2. Услуги по путёвке предоставляет санаторно-курортная или оздоровительная организация, которая находится на территории РФ. Документами, которые подтверждают санаторно-курортный или оздоровительный статус организации,

могут являться лицензия организации, учредительные документы, содержащие указание на вид деятельности, осуществляемой организацией (Письмо Минфина России от 11.08.2014 № ПА-4-11/15746@).

3. Путёвка не является туристской.

4. Оплата путёвки подтверждена, например, договором с санаторно-курортной (оздоровительной) организацией, платёжными документами (Письмо Минфина России от 19.09.2014 № 03-04-06/46990).

Важно отметить, что оплата работнику стоимости санаторно-курортных путёвок облагается страховыми взносами на обязательное пенсионное, медицинское страхование и по ВНиМ, а также на страхование от несчастных случаев (далее – страховые взносы), так как:

- осуществляется в рамках трудовых отношений, а значит, является объектом обложения страховыми взносами (пп. 1 п. 1 ст. 420 НК РФ, п. 1 ст. 20.1 Закона № 125-ФЗ);
- не указана в числе выплат, которые не облагаются страховыми взносами (ст. 422 НК РФ и ст. 20.2 Закона № 125-ФЗ.)

Полагаем, что проверяющие будут придерживаться такой позиции. В отношении взносов на обязательное пенсионное и медицинское страхование, а также на страхование по ВНиМ это подтверждается контролирующими органами (письма Минфина России от 12.04.2018 № 03-15-06/24316, от 21.03.2017 № 03-15-06/16239, ФНС России от 14.09.2017 № БС-4-11/18312@).

Заметим, что Президиум ВАС РФ, анализируя сходные положения Закона № 212-ФЗ, утратившего силу с 1 января 2017 года, пришёл к выводу, что выплаты социального характера, основанные на коллективном договоре, не являющиеся стимулирующими, не зависящие от квалификации работников, не являются оплатой труда работников (вознаграждением за труд) и не облагаются взносами на обязательное пенсионное, медицинское страхование и по ВНиМ (Постановление от 14.05.2013 № 17744/12).

Важно! С 2019 года в соответствии с пунктом 1 статьи 1, статьёй 2 Федерального закона от 23.04.2018 № 113-ФЗ в расходах по налогу на прибыль учитывается стоимость туристских и санаторно-курортных путёвок по России, приобретённых для работников и членов их семей, но не более 50 000 рублей на каждое лицо за год. Вся сумма таких расходов вместе с расходами по договорам на оказание медицинских услуг сроком не менее года и расходами на добровольное личное страхование по медицинским расходам не должна превышать 6% от расходов на оплату труда.

Новогодние презенты бизнес-партнерам

Стоимость подарка

По закону стоимость подарка не должна превышать 3000 руб., поскольку дарение на большую сумму в отношениях между коммерческими организациями запрещено (подп. 4 п. 1 ст. 575 ГК РФ). Штрафных санкций за нарушение этого требования не предусмотрено. При этом согласно нормам ГК РФ дарение в обход указанного запрета может повлечь недействительность сделки (ст. 168 ГК РФ).

Что касается порядка налогообложения, то стоимость подарка на него не влияет — дорогостоящий презент облагается на общих основаниях.



Праздничный фуршет не нужно облагать взносами

Один из аргументов – при праздничном застолье невозможна персонификация доходов работников. А значит, и сумму взносов по каждому конкретному лицу определить нельзя.

Но даже если сделать это реально (например, банкет оплачивался по тарифу за каждого присутствующего), платить взносы не обязательно. Если придется спорить с контролерами, упор делайте на то, что выплаты:

- носят социальный характер;
- не являются оплатой труда (вознаграждением за труд);
- не относятся к стимулирующим;

- не зависят от квалификации работника, сложности, качества, количества и условий выполнения этим сотрудником самой работы.

А факт наличия трудовых отношений между работодателем и его работниками сам по себе не свидетельствует о том, что все выплаты, которые начисляются работникам, представляют собой оплату их труда.

В суде такие аргументы работают (см. постановление АС Западно-Сибирского округа от 02.12.2016 по делу № А27-23325/2015).

Интересная судебная практика в пользу налогоплательщика

Суд посчитал правомерным учёт затрат на проведение корпоратива в качестве представительских расходов, когда было доказано, что мероприятие, посвящённое подведению итогов работы общества за год, проводилось с целью поддержания сотрудничества с действующими крупнейшими клиентами общества, наглядной демонстрации клиентам динамики его развития, а также ознакомления его клиентов с новыми услугами, предоставляемыми компанией (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 30.07.2009 № А56-17976/2008, Определением от 30.11.2009 № ВАС-15476/09 отказано в передаче данного дела в Президиум ВАС РФ). Решение в пользу налогоплательщика было принято и в Постановлении ФАС Уральского округа от 19.01.2012 № Ф09-9140/11.

Существуют варианты «маскировки расходов» на корпоратив:

- Организация выездного корпоратива с оформлением командировок сотрудников.

Этот способ является крайне рискованным, и отстоять затраты не удастся даже в суде (Постановление ФАС ЗСО от 19.11.13 № А67-7663/2012). Основным аргументом отказа в снижении налогооблагаемой базы является то, что массовая поездка не будет связана с выполнением трудовых обязанностей сотрудниками. Цель проведения корпоративного мероприятия не направлена на получение дохода компанией в будущем.

- Маскировка расходов на корпоративные мероприятия под представительские.

Данный метод также крайне непредсказуем. Если компания готова отстаивать свою позицию в споре с налоговиками, необходимо правильно оформить все документы: издать приказ о проведении встречи с партнерами, пригласить на мероприятие контрагентов, цель мероприятия должна содержать указание на деятельность, направленную на поддержание сотрудничества, ознакомление партнеров с результатами

или новыми направлениями деятельности. Также обязательно должны быть правильно оформлены подтверждающие затраты документы (чеки, счета ресторана и т.п.). Контролирующие органы однозначно снимут затраты на организацию отдыха и развлечений. Они прямо упомянуты в п.2 ст. 264 НК РФ как непринимаемые. Но отстоять затраты на проведение ужина с партнерами возможно при правильном обосновании (Письмо Минфина России от 19.09.14 № 03-04-06/46968 и Определение ВАС РФ от 30.11.09 № ВАС-15476/09).

- Выплата премии

Некоторые организации используют совсем нестандартные решения для оформления предновогодней вечеринки. Например, компания выплачивает сотруднику производственную премию. Работники, участвующие в корпоративе, вносят эти деньги в кассу для проведения мероприятия. Те же, кто не хочет отметить Новый год с коллегами, используют средства по своему усмотрению.

Будьте осторожны! Применяя такой способ, вы можете спровоцировать судебный спор. Все дело в том, что фирме нужно доказать производственный характер премии. В противном случае, по мнению Минфина, признать в расходах премии нельзя, так как они не относятся к выплатам стимулирующего характера и не связаны с производственными результатами работника (письма Минфина России от 22 февраля 2011 г. № 03-03-06/4/12, от 16 ноября 2007 г. № 03-04-06-02/208).

Вместе с тем, суды могут придерживаться другой позиции. Большинство арбитров приходят к выводу, что премии к праздничным датам все же носят стимулирующий характер (см. например, постановления ФАС Московского округа от 17 июня 2009 г. № КА-А40/4234-09, ФАС Центрального округа от 15 сентября 2006 г. по делу № А64-1004/06-11). В качестве подтверждающих первичных документов тут могут использоваться: планы и отчеты о выполненной работе, положение о премировании или коллективный договор, трудовые контракты, приказы руководителей или генерального директора.

Если компания все-таки решится на риск и выплатит такие премии сотрудникам, то в этом случае не нужно забывать, что они будут облагаться НДФЛ и страховыми взносами. Доход работника для исчисления с него НДФЛ следует определять нарастающим итогом с начала года (п. 3 ст. 226 НК РФ). В сумму дохода, в частности, включается оплата труда, начисленная за отработанный период (подп. 6 п. 1 ст. 208, п. 2, 3 ст. 226 НК РФ).

Компании, производящие физическим лицам выплаты и иные вознаграждения, являются плательщиками страховых взносов на основании подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 5 Закона от 24 июля 2009 г. № 212-ФЗ.

Из содержания статьей 15, 16, 56, 57, 129, 135, 191 Трудового кодекса следует, что разовые премии связаны с выполнением работниками трудовых обязанностей и носят стимулирующий характер, поэтому являются элементами оплаты труда, получаемой в

рамках рабочих отношений. Значит, спорные деньги относятся к объекту обложения страховыми взносами и подлежат включению в базу для их начисления (постановление ВАС РФ от 25 июня 2013 г. № 215/13).

Важно! Несмотря на то, что расходы на проведение развлекательного корпоративного мероприятия не учитываются для целей налогообложения, расходы в виде страховых взносов с сумм вознаграждения по договорам гражданско-правового характера, связанным с проведением такого мероприятия, можно принять к налоговому учету (пп. 1 п. 1 ст. 264 НК РФ, Письмо Минфина России от 20.03.2013 № 03-04-06/8592).

В заключение нужно отметить, что сколько бы не ругали корпоративы для многих это прекрасная возможность встретиться, пообщаться и прекрасно провести вместе время.

Изменения в законодательстве о контрольно-кассовой технике

Закон о контрольно-кассовой технике постоянно претерпевает изменения. Это связано с тем, что закон оказался не совершенен: его не могут применять некоторые категории лиц, но и нарушения законодательства недопустимы.

Неприменение ККТ на патенте

С 1 июля 2019 года разрешили не применять ККТ при применении патента. Однако существует оговорка о том, что предприниматель не должен иметь сотрудников.

В этом случае подтверждающий документ выдается в момент оплаты товара (работы, услуги) и должен содержать следующие сведения:

наименование документа;

порядковый номер документа, дату его выдачи;

наименование организации (фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя);

ИНН, присвоенный организации (индивидуальному предпринимателю), выдавшей (выдавшему) документ;

наименование и количество оплачиваемых приобретенных товаров (выполненных работ, оказанных услуг);

сумму оплаты, осуществляемой наличными денежными средствами и (или) с использованием платежной карты, в рублях;

должность, фамилию и инициалы лица, выдавшего документ, и его личную подпись.

Как не применять ККТ?

В соответствии с внесенными поправками возможно неприменение ККТ в следующих случаях:

в случае оказания услуг населению при условии выдачи предпринимателями соответствующих бланков строгой отчетности в соответствии с порядком, определяемым Правительством Российской Федерации;

в случае, если организации и индивидуальные предприниматели, являются налогоплательщиками единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности, при осуществлении видов предпринимательской деятельности;

в силу специфики своей деятельности либо особенностей своего местонахождения при осуществлении следующих видов деятельности:

продажа газет и журналов, а также сопутствующих товаров в газетно-журнальных киосках при условии, если доля продажи газет и журналов в их товарообороте составляет не менее 50 процентов и ассортимент сопутствующих товаров утвержден органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Учет торговой выручки от продажи газет и журналов и от продажи сопутствующих товаров ведется отдельно;

продажа ценных бумаг;

продажа лотерейных билетов;

продажа проездных билетов и талонов для проезда в городском общественном транспорте;

обеспечение питанием обучающихся и работников образовательных организаций, реализующих основные общеобразовательные программы, во время учебных занятий;

торговля на рынках, ярмарках, в выставочных комплексах, а также на других территориях, отведенных для осуществления торговли, за исключением находящихся в этих местах торговли магазинов, павильонов, киосков, палаток, автолавок, автомагазинов, автофургонов, помещений контейнерного типа и других аналогично обустроенных и обеспечивающих показ и сохранность товара торговых мест (помещений и автотранспортных средств, в том числе прицепов и полуприцепов), открытых прилавков внутри крытых рыночных помещений при торговле непродовольственными товарами;

разносная мелкорозничная торговля продовольственными и непродовольственными товарами (за исключением технически сложных товаров и продовольственных товаров, требующих определенных условий хранения и продажи) с ручных тележек, корзин, лотков (в том числе защищенных от атмосферных осадков каркасами, обтянутыми полиэтиленовой пленкой, парусиной, брезентом);

продажа в пассажирских вагонах поездов чайной продукции в ассортименте, утвержденном федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта;

торговля в киосках мороженым и безалкогольными напитками в розлив;

торговля из цистерн пивом, квасом, молоком, растительным маслом, живой рыбой, керосином, вразвал овощами и бахчевыми культурами;

прием от населения стеклопосуды и утильсырья, за исключением металлолома;

реализация предметов религиозного культа и религиозной литературы, оказания услуг по проведению религиозных обрядов и церемоний в культовых зданиях и сооружениях и на относящихся к ним территориях, в иных местах, предоставленных религиозным организациям для этих целей, в учреждениях и на предприятиях религиозных организаций, зарегистрированных в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

продажа по номинальной стоимости государственных знаков почтовой оплаты (почтовых марок и иных знаков, наносимых на почтовые отправления), подтверждающих оплату услуг почтовой связи.

С 7 июня 2019 года действует новая норма, согласно которой все предприниматели при реализации товаров, выполнении работ, оказании услуг вправе не применять кассовую технику при расчетах за такие товары, работы, услуги при соблюдении двух условий. Во-первых, они должны реализовывать товары только собственного производства, а не перепродавать купленный товар. Во-вторых, у них не должно быть наемных работников (ст. 2 Федерального закона от 06.06.2019 № 129-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации»). Такие льготные условия будут действовать до 1 июля 2021 года.

Право не использовать ККТ, в соответствии со ст. 2 Закона № 129-ФЗ, имеют ИП без работников следующих категорий:

продающие товары собственного производства;

самостоятельно оказывающие услуги (и выполняющие работы).

Как выявить риски отсутствия регистрации ККТ?

Риски можно найти в ст. 14.5 КоАП РФ «Продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг при отсутствии установленной информации либо неприменение в установленных федеральными законами случаях контрольно-кассовой техники».

Продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг организацией, а равно гражданином, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, при отсутствии установленной информации об изготовителе (исполнителе, продавце) либо иной информации, обязательность предоставления которой предусмотрена законодательством Российской Федерации, — влечет предупреждение или наложение административного штрафа:

— на граждан в размере от 1,5 тыс. до 2 тыс. руб.;

— на должностных лиц — от 3 тыс. до 4 тыс. руб.;

— на юридических лиц — от 30 тыс. до 40 тыс. руб.

За отсутствие ККТ с юридического лица может взиматься штраф, соответствующий 75–100% неучтенной денежной суммы (минимальная сумма — 30 тыс. руб.).

За некорректную эксплуатацию ККТ минимальный размер штрафа — 5 тыс. руб., максимальный — 10 тыс. руб.

Если покупателю не предоставлялся бумажный или электронный чек, размер взыскания — 10 тыс. руб.

При отсутствии устройства онлайн-кассы — от 25% до 50% неучтенной денежной суммы (минимальный размер — 10 тыс. руб.).

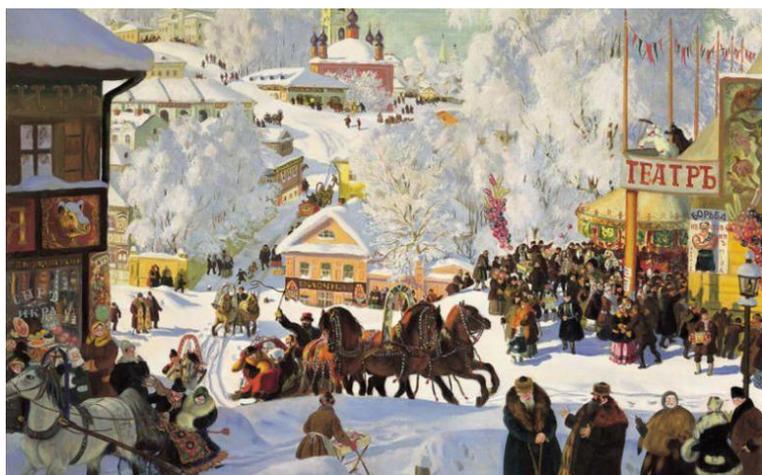
При некорректной эксплуатации ККТ минимальный штраф — 1,5 тыс. руб., максимальный — 3 тыс. руб.

Если покупателю не отдали бумажный или электронный чек — 2 тыс. руб.

Переговоры в отношении заключения, изменения и расторжения договора в электронном виде

Договор может быть подписан без проведения переговоров. Также без переговоров стороны могут достигнуть соглашения об изменении и расторжении договора. Более того, сделка может быть заключена в устной форме за исключением тех сделок, которые требуют обязательной письменной форме. Деление сделок на устные и письменные является традиционным и проводится довольно давно, при этом письменной форме сделки противопоставляется форма устная. Вместе с тем закон не содержит такое понятие, как устная форма сделки и не дает его определение, указывая лишь на сделку, совершаемую устно.

Вместе с тем, в настоящее время достаточно широко распространена практика проведения переговоров по электронной почте, мессенджерам, по скайпу и другими общедоступными способами. Это позволяет сэкономить время и сгладить «острые углы» по сделке.



Переговоры по поводу заключения договора

Компания может:

- не вести переговоры, например, направить контрагенту оферту, а контрагент ее может обосновать;
- вести переговоры в электронном виде, например, используя электронную почту;
- вести видеопереговоры и использовать видеозаписи для согласования отдельных условий договора;
- вести переговоры традиционным способом путем очных переговоров.

В статье 434.1 ГК РФ законодатель изложил правила организации переговоров о заключении договора, в эти правила вошли:

- требования к ведению самих переговоров;
- нормы об ответственности, которую берут на себя стороны, когда начинают переговорный процесс.

При ведении переговоров важно помнить, что основным принципом переговорного процесса является принцип «свободы договора».

Свобода договора может быть ограничена, частным случаем такого ограничения может выступать случай заключения договора в обязательном порядке, предусмотренном статьей 445 ГК РФ, когда сторона не вправе отказаться от его заключения либо не может участвовать или не участвовать в переговорном процессе исключительно по своему волеизъявлению. Примером такого договора может являться любой публичный договор, договор присоединения, договоры, заключаемые при присоединении к сетям инженерно-технического назначения.

Пункт 2 описываемой нормы закрепляет принципы добросовестности и недобросовестности контрагентов. Необходимость соблюдения принципа добросовестности налагает на стороны обязанность действовать добросовестно. Принцип добросовестности раскрывается в недопущении вступления в переговоры о заключении договора или их дальнейшего продолжения при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной. Данная обязанность реализуется как при вступлении в переговоры о заключении договора, так и в ходе их проведения, а также в случае завершения переговоров независимо от результата, заключения договора либо отказа в его заключении.

Одновременно путем описания характера предполагаемых действий раскрывается принцип недобросовестности участников преддоговорных переговоров. Одним из оснований признания поведения участников недобросовестным выступает предоставление стороне неполной или недостоверной информации, в том числе

умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны¹.

Под недобросовестными действиями во время переговоров о заключении договора подразумевают, например:

- предоставление неполных или недостоверных сведений, в частности, умолчанию о таких обстоятельствах, которые в силу их характера необходимо сообщить контрагенту;
- внезапное прекращение переговоров о заключении договора, при том, что обстоятельства к этому не располагали и вторая сторона не могла ожидать отказа;
- бездействие стороны, то есть неявка на переговоры;
- внезапно и неоправданно прекращает переговоры о заключении договора при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла разумно этого ожидать.

Недобросовестные действия участник оборота совершает намеренно и осознанно.

За недобросовестные переговоры о заключении сделки можно взыскать компенсацию. Для этого потребуются доказать нарушения со стороны контрагента. На такой случай вести переговоры о сделке лучше с фиксацией процесса. А также документировать каждый шаг.

Переговоры не допускают раскрытия конфиденциальных данных третьим лицам

Когда будущий участник сделки договаривается с контрагентом, он так или иначе узнает информацию, часть которой является конфиденциальной. Законодатель специально подчеркнул, что такие сведения участник не вправе передавать третьим лицам или использовать в своих целях (п. 4 ст. 434.1 ГК РФ). Эта обязанность действует не только в ходе ведения переговоров о сделке, но и по их завершении, вне зависимости от результата. При этом информацию должны идентифицировать как конфиденциальную. За нарушение правила участник переговоров должен будет возместить убытки, которые причинил своими действиями.

Что в этой связи важно предусмотреть?

Компенсацию убытков;

Компенсацию упущенной выгоды;

В отношении физических лиц целесообразно предусмотреть компенсацию морального вреда.

¹ Казаченок О.П., Витвицкая В.Р. Значение законодательного закрепления стадии преддоговорных переговоров в гражданском законодательстве: ретроспективный анализ // Арбитражный и гражданский процесс. 2017. N 3. С. 52 - 56.

Конечно, данные условия можно предусмотреть в случае заключения договора. Если согласие сторон не достигнуто, то и требование компенсации убытков не является правомерной.

В переговоры о заключении договора компания вступает по своей воле и не обязана соглашаться на сделку

В пункте 1 статьи 434.1 ГК РФ присутствует три правила:

Компания вступает в переговоры о заключении сделки добровольно и свободно.

Каждый из участников переговоров самостоятельно несет расходы.

Участники переговоров не несут ответственности за то, что согласия достичь не удалось.

Ведение переговоров и заключение договоров возможно с любым вероятным контрагентом Статья 434.1 ГК РФ начинается фразой: «... граждане и юридические лица свободны в проведении переговоров о заключении договора».

Это положение дополняет принцип свободы договора (ст. 421. ГК РФ). Формулировка подразумевает, что компания вправе договариваться о сделках с неограниченным кругом деловых партнеров, а также предлагать выгодные условия договора. Однако в норме присутствует оговорка: «Если иное не предусмотрено законом или договором». В отношении проведения переговоров и заключения договоров могут быть специальные распоряжения.

Стороны несут расходы самостоятельно. Будущий участник сделки получить прибыль, если договор заключат.

С данной целью он инициирует переговоры. Поэтому он самостоятельно несет издержки переговорного процесса (п. 1 ст. 434.1 ГК РФ).

Контрагенты не обязаны закончить переговоры подписанием соглашения.

Поэтому часто переговоры ведутся в электронном виде, например путем обмена электронными письмами.

Для различных видов договоров характерны различные особенности.

Пример

Подписанию трудового договора предшествуют переговоры о заключении такого договора, после проведения которых работник отправляет работодателю электронные копии документов, предусмотренных ст. 65 ТК РФ, а именно: паспорт, трудовую книжку, страховое свидетельство государственного пенсионного страхования и др. При этом закон предусматривает, что копии указанных документов, которые будут храниться у работодателя, должны быть нотариально заверены. Таким образом, работодатель, заключая трудовой договор о дистанционной работе, должен предупредить об этом работника.

Новеллой главы 49.1 ТК РФ является положение о том, что дистанционный работник может и не предъявлять работодателю трудовую книжку, если напишет ему
Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

заявление о том, что он просит не вносить в нее запись о дистанционной работе. Если же работник поступает на работу впервые, он также может просить работодателя не оформлять трудовую книжку².

На электронные переговоры распространяются те же условия, что и на переговоры, проводимые сторонами в очном формате.

Можно дать следующие рекомендации:

Переговоры можно вести в соответствии с соглашением, в соответствии с которым стороны закрепляют вопросы, которые важны для сторон, например, вопросы соблюдения конфиденциальности, предоставления достоверной информации, порядка ведения переговоров.

Перед тем, как приступить к переговорам о заключении договора, стороны вправе разработать и принять порядок ведения переговоров (п. 5 ст. 434.1 ГК РФ). В документе можно уточнить:

какие требования к добросовестному ведению переговоров о сделке предъявляет каждая сторона,

как следует распределить расходы,

в какие сроки нужно провести переговоры,

в какой срок следует направить второй стороне документ с итогами очередной встречи и т. п.

Также в соглашение можно включить пункт о неустойке за нарушение данных правил, например:

- за неявку на встречу,
- за отсутствие тех или иных документов,
- за разглашение конфиденциальных сведений.

Условия, которые снизят ответственность за недобросовестные переговоры о заключении договора, в соглашение включать нельзя.

Как складывается судебная практика?

Суды исходят из следующего:

Отсутствует подтверждение направления проекта контрагенту

В Определении Верховного Суда РФ от 10.06.2014 N 41-КГ14-3 суд установил, что проект контрагенту не направлялся.

Согласно п. 2 ст. 1 ГК Российской Федерации граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе

² Особенности правового регулирования трудовых отношений отдельных категорий работников: научно-практическое пособие / Е.Г. Азарова, М.А. Бочарникова, Л.А. Егошина и др.; отв. ред. Т.Ю. Коршунова. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, 2015. 400 с.

договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Как предусмотрено ст. 421 ГК Российской Федерации, граждане и юридические лица свободны в заключении договора (п. 1). Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (п. 4).

В силу ст. 432 ГК Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п. 1). Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (п. 2).

Между тем, застройщик не направлял в адрес Арчаковой С.В. и Назариковой Т.В. каких-либо проектов дополнительных соглашений об увеличении цены по заключенным с ними договорам, либо писем о целесообразности заключения таких соглашений и проведении переговоров по этому поводу, что не отрицалось ООО "Стройсервис 2001"

Отсутствие согласования существенного условия договора на переговорах

Если в договоре отсутствует существенное условие, то такой договор может быть признан незаключенным.

Условие договора купли - продажи о цене акций может быть согласовано юридическими лицами путем принятия (акцепта) одним из них предложения (оферты) другой стороны (пункт 2 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации), путем совместной разработки этого условия на переговорах или иным способом и по общему правилу должно подтверждаться письменными доказательствами (подпункт 1 пункта 1 статьи 161, пункт 2 статьи 162 Гражданского кодекса Российской Федерации). В отсутствие соглашения сторон данное условие может быть восполнено по правилу пункта 3 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации (если не имелось заявления стороны о необходимости достижения по нему соглашения).

Документ не содержит указаний на то, что в нем в письменном виде закреплены ранее состоявшиеся устные договоренности сторон об условиях отчуждения ценных бумаг уже переданных покупателю, в том числе о цене. Наоборот, буквальное значение слов и выражений данного документа (статья 431 Гражданского кодекса Российской Федерации) позволяет прийти к выводу о том, что он касается согласования взаимных еще неисполненных обязательств, которые возникнут после подписания договора, то есть текст договора не соотносится с фактически сложившимися отношениями. Более того, он противоречит и содержанию поручений на операции с ценными бумагами от 29.05.2015, в которых отражена нулевая цена сделки (Определение ВС РФ от 1 октября 2018 г. по делу № А40-137649/2016)

Переговоры и заключение договора путем обмена электронными письмами

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору .

Электронным документом, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту. Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном пунктом 3 статьи 438 ГК РФ.

Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (пункт 3 статьи 438 ГК РФ).

В соответствии с п. 7 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165, при наличии спора о заключенности договора суд должен оценивать обстоятельства дела в их взаимосвязи в пользу сохранения, а не аннулирования обязательств, а также исходя из презумпции разумности и добросовестности участников гражданских правоотношений, закрепленной статьей 10 ГК РФ, если стороны не согласовали какое-либо условие договора, относящееся к существенным, но затем совместными действиями по исполнению договора и его принятию устранили необходимость согласования такого условия, то договор считается заключенным (Решение от 19 апреля 2019 г. по делу № А56-130160/2018 Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области (АС Санкт-Петербурга и Ленинградской области).

Переговоры по поводу изменения договора

Внести изменения в договор можно путем:

изменения редакции условия (условий) договора;

исключения условия из договора;

дополнения договора новым условием (условиями);

продления договора (изменение срока его действия).

Изменить договор можно одним из следующих определенных законом способов:

по соглашению сторон;

по решению суда;

В самом договоре, как правило, предусматриваются условия внесения изменений в договор, порядок и требования к оформлению изменений. Если таких условий нет, то действуют общие правила.

По закону общее правило: изменять договор нужно в том порядке, в котором его заключали. Иными словами, договор, заключенный письменно, изменяется в письменной форме, а если заключали у нотариуса, то изменять его условия тоже следует у нотариуса, если договор регистрировался – также требуется регистрация изменений.

Изменение договора по соглашению является сделкой, оформить которую (изменение условий договора) можно путем:

заключения соглашения (договора); обмена письмами, телеграммами, факсом;

обмена письмами, телеграммами, факсом.

Процедура изменения договора путем заключения соглашения (договора) сводится к следующему:

какой договор подлежит изменению;

основания изменения (причины, по которым необходимо изменить договор);

какие именно условия подлежат изменению или дополнению или какие условия подлежат исключению;

срок, в течение которого получившая сторона должна ответить. Срок может быть установлен законодательством или в договоре. Если срок в предложении не определен, то общему правилу для ответа дается тридцать (30) дней (п.2 ст. 402 ГК РК).

Соответственно, сторона, получившая предложение о заключении соглашения об изменении договора, должна ответить на него не позднее срока установленного либо в предложении, либо в законе, либо в договоре. Если срок не установлен, то в тридцатидневный срок после получения предложения.

При получении письма-уведомления следует в установленный срок ответить о согласии или отказе. В случае согласия (которое может быть получено не сразу, а в результате урегулирования разногласий путем переговоров) изменение договора оформляется специальным документом - соглашением об изменении и/или дополнении договора.

Соглашение об изменении и/или дополнении договора, как правило, оформляется в виде приложения или дополнительного соглашения со ссылкой на договор, условия которого изменяются или дополняются. Подписывается такое соглашение уполномоченными на подписание договоров представителями обеих сторон.

Какие существуют особенности изменения отдельных видов договоров и соглашений?

Переговоры в отношении изменения коллективного договора

Интересы работников при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора, осуществлении контроля за его выполнением, а также при реализации права на участие в управлении организацией, рассмотрении трудовых споров работников с работодателем представляют первичная профсоюзная организация или иные представители, избираемые работниками.

Интересы работников при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров по поводу заключения или изменения соглашений, осуществлении контроля за их выполнением, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений представляют соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

Как предусматривает ч. 1 ст. 40 ТК РФ, коллективный договор - правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей.

Кроме того, в силу ч. 1 ст. 398 ТК РФ коллективный трудовой спор представляет собой неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов.

Правом выдвижения требований в силу ч. 1 ст. 399 ТК РФ обладают работники и их представители, определенные в соответствии со ст. ст. 29 - 31 и ч. 5 ст. 40 ТК РФ.

При этом согласно ч. 1 ст. 381 ТК РФ предметом индивидуального трудового спора между работодателем и работником являются вопросы применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, то есть в силу ст. 382 ТК РФ в комиссию по трудовым спорам или суд.

Государственная регистрация предварительных договоренностей

При заключении предварительного соглашения к основному договору, подлежащему государственной регистрации (например, купля-продажа недвижимости, Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

аренда недвижимости на срок более года), правомерен вопрос о необходимости регистрации предварительного договора в порядке, предусмотренном для основного договора. Разъяснения по этому вопросу представлены в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59. Согласно п. 14 данного Письма предварительный договор, по которому стороны обязуются в будущем заключить договор, подлежащий государственной регистрации, не подлежит государственной регистрации.

В отношении переговоров по вопросу изменения договора можно дать следующие рекомендации:

В соглашении об изменении и/или дополнении договора следует указать:

какой договор изменяется (вид, номер, дату его заключения);

причины изменения и/или дополнения договора;

какие условия будут изменены и/или дополнены (излагается полная редакция изменяемого условия);

на какие условия изменяются и/или дополняются: приводится редакция условия в новом измененном виде и/ или с дополнением;

какие условия исключаются (также «старая» и «новая редакция» условия).

В соглашении можно также:

указать (перечислить) отдельные условия договора, которые не действуют с того момента, когда стороны заключат соглашение об изменении договора;

предусмотреть порядок выполнения тех условий, которые действуют с момента заключения соглашения об изменении договора.

Важно предусмотреть в договоре, каким образом ведутся переговоры в отношении изменения или расторжения договора. Естественно, в настоящее время достаточно удобно вести переговоры в режиме онлайн. поскольку общее правило предполагает заключение соглашения об изменении и, чтобы при этом форма такого соглашения была такой же, что и форма договора, то и предложение об изменении письменного договора должно быть письменным.

Важно постоянно проводить мониторинг рисков и своевременно обращаться к контрагенту в отношении пересмотра условий договора, например, новые риски возникают при изменении законодательства.

В настоящее время актуальны валютные риски, в связи с возникновением которых нужно пересматривать договор.

В категорию расходов в иностранной валюте или ее рублевом эквиваленте могут попасть такие, как арендная плата, взносы в международную сеть, посещение зарубежных конференций, выполнение проектов за пределами РФ, приобретение лицензий, роялти, импортного оборудования, мебели. Если часть расходов компании привязана к иностранной валюте, то необходимо тщательно сбалансировать эти статьи

расходов с источниками доходов. Рассмотреть возможность перезаключения договора: владельцы офисной недвижимости, поставщики софта в условиях кризиса становятся более уступчивыми в вопросах изменения условий договоров. Переговоры с владельцами офисных площадей могут быть эффективными, поскольку они, как правило, не заинтересованы в уходе арендатора и даже так называемые кабальные договоры удается перезаключить, хотя и не без труда. Поручите это человеку, обладающему навыками ведения трудных переговоров.

Пересмотрите план зарубежных командировок, а те из них, которые очевидны по месту и срокам (например, участие в ежегодном собрании членов сети), лучше спланировать заранее, в том числе расходы по приобретению более дешевых авиабилетов, букированию гостиниц (иногда лучше через booking.com, чем напрямую в отеле) и т.п. Пусть ваш секретарский персонал будет чуточку творчески активнее.

Важную роль играет правильное прогнозирование валютного курса и правильный тайминг осуществления валютных платежей. Ваш финансовый директор или бухгалтер должны быть достаточно грамотными не только в сфере валютного законодательства, но и управления валютными рисками³.

Если стороны не достигли соглашения относительно изменения договора либо не получен ответ в установленный срок, с учетом времени почтового пробега, то заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с требованием об изменении условий договора.

Судебная практика исходит из следующего:

Отсутствие полномочий лица, направившего электронное письмо к договору

В электронном виде достаточно сложно проверить полномочия лица, которое направляет письма.

Договором предусмотрено применение международных правил Инкотермс-2010. Договор заключен на условиях поставки CIF-Новороссийск. Условия поставки CIF Инкотермс-2010 разделяют понятия «принятие поставки» и «переход рисков» на товар. Согласно данным условиям продавец обязан нести все риски потери или повреждения товара до момента перехода товара через поручни судна в порту отгрузки (а в рассматриваемом случае, поскольку договор заключен на условиях поставки CIF-Новороссийск, – в порту назначения). Суды ошибочно отождествили понятия перехода рисков на товар с понятием приемки товара по количеству и качеству. Суды не учли, что при таможенном досмотре в порту Новороссийск с участием представителя покупателя и взвешиванием груза на надлежащих приборах вес груза соответствовал документам, повреждений тары не обнаружено, что исключало возможность вытекания 10 тонн виноматериала в процессе доставки его морским судном. Фактически недостача возникла

³ Веренков А.И. Управление аудиторской организацией: оптимизация расходов // Аудиторские ведомости. 2016. N 11. С. 15 - 28

на пути из порта до склада покупателя. Суды не выяснили, брала ли компания на себя дополнительные обязательства по доставке товара автотранспортом из порта до склада общества, кто доставлял товар, может ли в связи с этим быть переложено на истца риск потери части товара при доставке его до склада.

С учетом того, что в силу пункта 12.6 договора представление оригинала письма имеет существенное значение для подтверждения легитимности писем в электронной форме, отказ стороны направлять оригинал письма и возражения относительно легитимности предыдущей электронной переписки означают, что сторона не подтверждает свое соответствующее волеизъявление, как и полномочия лица, направившего электронное письмо. Кроме того, суды не обосновали, является ли соответствующая электронная переписка изменением договора об условии поставки CIF-Новороссийск (Решение от 15 июня 2017 г. по делу № А32-27972/2015 Арбитражный суд Краснодарского края (АС Краснодарского края)).

Установление срока изменения договора

В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, поэтому на переговорах важно согласовать срок изменения основного договора. Такой вывод сделан в Решении от 11 мая 2019 г. по делу № А59-7388/2018 (Арбитражный суд Сахалинской области (АС Сахалинской области)).

В соответствии с пунктами 2, 3, 4 статьи 453 ГК РФ при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства. В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. В случае, когда до расторжения или изменения договора одна из сторон, получив от другой стороны исполнение обязательства по договору, не исполнила свое обязательство либо предоставила другой стороне неравноценное исполнение, к отношениям сторон применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (глава 60), если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 3 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 35 от 06.06.2014 «О Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*, shestakova.ekaterina@gmail.com, www.lawedication.com, 8-916-656-4207

последствиях расторжения договора» по смыслу пункта 2 статьи 453 ГК РФ при расторжении договора прекращается обязанность должника совершать в будущем действия, которые являются предметом договора (например, отгружать товары по договору поставки, выполнять работы по договору подряда, выдавать денежные средства по договору кредита и т.п.). Вместе с тем условия договора, которые в силу своей природы предполагают их применение и после расторжения договора (например, гарантийные обязательства в отношении товаров или работ по расторгнутому впоследствии договору; условие о рассмотрении споров по договору в третейском суде, соглашения о подсудности, о применимом праве и т.п.) либо имеют целью регулирование отношений сторон в период после расторжения (например, об условиях возврата предмета аренды после расторжения договора, о порядке возврата уплаченного аванса и т.п.), сохраняют свое действие и после расторжения договора; иное может быть установлено соглашением сторон.

Протокол разногласий к договору

Протокол разногласий — документ, составленный стороной, получившей проект договора (оферту), согласной заключить договор, но на иных условиях (всех или части), отличающихся от тех, которые содержались в проекте договора. Рассматривается в качестве новой оферты.

Сторона, получившая протокол разногласий, подписывает его в случае согласия с новой редакцией спорных условий. В результате — соответствующее условие договора будет действовать в редакции протокола разногласий, а не договора. Если часть предложенных условий не устраивает контрагента, то на протокол разногласий составляется протокол согласования (урегулирования) разногласий.

Протокол разногласий используется, как правило, в двух случаях:

Непосредственно для отражения разногласий в виде документа, что позволяет вести переписку не просто «записками» по факсу, электронной почте или надиктовыванием текста по телефону.

При использовании «типового» договора протокол разногласий позволяет в особых случаях выделить индивидуальные условия для данного контрагента.

В протоколе разногласий обязательно должны быть указаны дата и место его составления, номер и дата основного договора, наименования и реквизиты сторон, должностные лица, уполномоченные на подписание договора и протокола разногласий, а также реквизиты документов, удостоверяющих их полномочия.

Содержательная часть протокола разногласий отражает позицию несогласной стороны. Для этого обязательно приводится номер и формулировка спорного пункта в редакции проекта договора и в редакции стороны, составившей протокол разногласий. Часто содержательная часть оформляется в виде таблицы. В первой колонке указывается спорное условие договора, во второй – измененная формулировка, подлежащая согласованию. Ниже содержательной части ставятся подписи лиц, уполномоченных на подписание договора и протокола разногласий.

Протокол разногласий может направляться стороне договора:

- в письменной форме;
- в форме электронного документа.

В некоторых случаях протокол разногласий является достаточно существенным, поскольку отсутствие протокола разногласий может повлечь включение компании в список недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 13 статьи 70 Закона N 44-ФЗ победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 70 Закона N 44-ФЗ, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 вышеуказанной статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона N 44-ФЗ.

Таким образом, в случае признания победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта информация о таком победителе включается в реестр недобросовестных поставщиков (часть 2 статьи 104 Закона N 44-ФЗ) (Письмо Минэкономразвития России от 30.05.2016 N ОГ-Д28-6794).

Приведем пример протокола разногласий.

*Протокол разногласий № 1
по договору № 87 от «23» марта 2019 г. между
ООО «Строй Шар» и ООО «Поставки Опт 24»*

<i>N пункта</i>	<i>Оригинал Поставщика</i>	<i>Редакция Заказчика</i>
<i>Пункт 3.4</i>	<i>При обнаружении неисправностей, брака, поломок или дефектов в поставленных материалах</i>	<i>Заменить «Подрядчик обязуется оплатить штраф в размере _____ руб за каждый день просрочки» на</i>

	<i>Подрядчик обязуется оплатить штраф в размере _____ руб за каждый день просрочки.</i>	<i>«Подрядчик обязуется оплатить штраф в размере _____ % от суммы договора за каждый день просрочки»</i>
<i>Пункт 4.7</i>	<i>Заказчик обязан внести предоплату в размере 50%</i>	<i>Заменить «Заказчик обязан внести предоплату в размере 50%» на «Заказчик обязан внести предоплату в размере 25%»</i>

*Заказчик
ООО «Поставки Опт 24»*

*Подрядчик
ООО «Строй Шар»*

*Директор Новиков Новиков П.С.
Калягин П.В.*

Директор Калягин

«30» марта 2019 г.

«30» марта 2019 г.

М.П.

М.П.

В отношении протокола разногласий в электронном виде можно дать несколько рекомендаций:

Установите в договоре возможность согласования протокола разногласий в электронном виде.

Не игнорируйте возможность изменения договора в электронном виде, это позволяет снизить различные риски: гражданско-правовые, налоговые и иные.

В отношении электронных торгов важно своевременно разместить протокол разногласий в электронном виде. Частью 5 статьи 70 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 статьи 70 Закона о контрактной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 70 Закона о контрактной системе не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона о контрактной системе.

Важно в сопроводительном письме или самом протоколе предусмотреть срок исполнения. В протоколе по закону срок составления данного документа составляет тридцать дней. Однако, на практике этот период значительно короче, поскольку обычно компании заинтересованы в том, чтобы заключить договор как можно раньше.

Проверьте протокол разногласий на наличие обязательных реквизитов:

дата и место его составления,

номер и дата договора к которому он составляется,

наименования компаний,

полный перечень пунктов, по которым производится корректировка (с указанием начальной трактовки и исправленной версии).

Хотя законодательными актами не предусмотрена какая-либо специальная форма протоколирования разногласий, самый оптимальный и понятный вариант – составление таблицы из трех столбцов:

в первом из которых указывается номер пункта договора, с которым составитель протокола не согласен;

во втором – выносится текст спорного пункта основного соглашения;

в третьем столбце – тот же пункт в измененной редакции.

Такой подход в составлении протокола разногласий к договору позволяет исключить все возможные непонятные моменты и ошибки в трактовке его содержания.

Судебные решения учитывают следующее:

Протокол разногласий не свидетельствует об отказе в заключении договора

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с положениями статьи 3 Закона от 22 июля 2008 г. N 159-ФЗ, пункта 1 статьи 555 Гражданского кодекса Российской Федерации договор продажи

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,

shestakova.ekaterina@gmail.com,

www.lawedication.com, 8-916-656-4207

недвижимости должен предусматривать цену этого имущества, являющуюся существенным условием такого договора, при отсутствии которого договор считается незаключенным.

Статья 443 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет, что ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда (пункт 2 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу статьи 446 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях передачи разногласий, возникших при заключении договора, на рассмотрение суда на основании статьи 445 названного Кодекса либо по соглашению сторон условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда.

Из указанных норм права следует, что согласие на заключение договора на иных условиях не является акцептом, а признается новой офертой, что не исключает его оформления в той же форме, что и первоначально направленная оферта, то есть в виде проекта договора (Определение Верховного Суда РФ от 02.10.2015 N 305-ЭС15-8832 по делу N А40-34226/2014).

Обжалование в судебном порядке отдельных пунктов договора

Сторона может обжаловать отдельные пункты договора в судебном порядке, направив стороне договора протокол разногласий в электронном виде.

В соответствии с пунктами 1, 4, 5 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (в том числе по энергоснабжению) признается публичным договором.

Согласно пункту 1 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случаях, когда в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение

договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В случаях передачи разногласий, возникших при заключении договора, на рассмотрение суда на основании статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации либо по соглашению сторон условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда (пункт 1 статьи 446 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В рамках апелляционного рассмотрения дела заявитель оспаривает принятую судом редакцию подпункта 5.2.2 Договора.

Подпункт 5.2.2 Договора в редакции истца:

«При отсутствии или выходе из строя приборов учета на источнике теплоты, количество тепловой энергии, переданной по сетям Исполнителя определяется Заказчиком расчетным способом, исходя из данных о количестве тепловой энергии, предъявленных Заказчиком Потребителям за расчетный период по форме Приложения № 10 в редакции протокола разногласий, в электронном виде (kakichev@ensbit.com) или по факсу (8(4852)243090) не позднее 4-го числа месяца, следующего за расчетным, с последующим предоставлением оригинала данного документа, подписанного уполномоченным лицом и заверенного печатью. По запросу Исполнителя данные предоставляются с разбивкой по каждому потребителю.».

Подпункт 5.2.2 Договора в редакции ответчика:

«Объем оказанных услуг по передаче тепловой энергии при отсутствии в точках учета приборов учета, а так же при работе прибора учета менее 15 суток расчетного периода на основании пункта 115 раздела IV Правил коммерческого учета тепловой энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 №1034, определяется расчетным способом на основе пересчета базового показателя по изменению наружного воздуха за весь расчетный период. Базовым показателем согласно п.116 раздела IV Правил коммерческого учета тепловой энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 №1034 являются значения тепловых нагрузок, указанные в Приложении № 6 к настоящему договору. Расчет объема услуг по передаче тепловой энергии следует производить по формуле:

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,
shestakova.ekaterina@gmail.com,
www.lawedication.com, 8-916-656-4207

$Q_{потр} = Q_{от(вен)} + Q_{гвс} + Q_{перерасч.} + -Q_{п.п}$ где,

Q п.п - объем потерь тепловой энергии на сетях потребителя, определяемых согласно п.33 раздела V Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденной приказом №99/пр Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства от 17.03.2014 и в случае наличия сверхнормативных потерь согласно п.п. 129, 130 раздела V Правил коммерческого учета тепловой энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 №1034 (Постановление от 21 мая 2018 г. по делу № А82-16263/2017 Арбитражный суд Ярославской области (АС Ярославской области)).

Переговоры по поводу расторжения договора

Статья 450 ГК РФ предлагает три основных способа разорвать отношения с контрагентом:

по соглашению сторон — если никто не возражает;

через суд — если другая сторона категорически против;

по инициативе одной из сторон без обращения в суд — если право такой стороны на односторонний отказ от исполнения договора предусмотрено законом или самим договором.

Первый шаг в расторжении договора любого вида — попробовать договориться с контрагентом.

Все переговоры лучше вести в письменной форме: либо через заказные письма с уведомлением о вручении, либо по электронной почте. Это поможет вам в суде.

Практически всегда вам придется возмещать другой стороне убытки, которые вы фактически ей причинили своим досрочным отказом от договора.

Основания для расторжения договора стороны могут предусмотреть самостоятельно.

Несоблюдение существенных условий договора

Несоблюдение существенных условий влечет его расторжение. Договор может быть также расторгнут:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях

2. Достаточно новым основанием для расторжения договора является сообщение контрагенту недостоверных сведений или недобросовестные действия контрагента.

Изд. ООО «Актуальный менеджмент», *под ред. Е.В.Шестаковой*,

shestakova.ekaterina@gmail.com,

www.lawedication.com, 8-916-656-4207

Недобросовестными действиями при проведении переговоров

предполагаются: предоставление стороне неполной или недостоверной информации, в том числе умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны; внезапное и неоправданное прекращение переговоров о заключении договора при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла разумно этого ожидать. При этом если имеются указанные обстоятельства, то недобросовестность действий ответчика предполагается. Это означает, что не истец обязан доказывать недобросовестность ответчика, а ответчик должен доказать добросовестность своих действий, чтобы избежать неблагоприятных последствий привлечения к ответственности за недобросовестное ведение переговоров.

Гражданский кодекс не ставит обязанность возмещения недобросовестной стороной убытков в зависимость от ее осведомленности о расходах, понесенных потерпевшей стороной в связи с ведением переговоров о заключении договора, а также о неполученных доходах потерпевшего в связи с утратой возможности заключить договор с третьим лицом.

3. Важно учитывать отдельные виды договоров и особенности их расторжения при ведении переговоров в электронной форме о расторжении договора.

Покупатель вправе в судебном порядке требовать расторжения или изменения договора продажи предприятия и возвращения того, что исполнено сторонами по договору, если установлено, что предприятие ввиду недостатков, за которые продавец отвечает, не пригодно для целей, названных в договоре продажи, и эти недостатки не устранены продавцом на условиях, в порядке и в сроки, которые установлены в соответствии ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором, либо устранение таких недостатков невозможно (статья 565 ГК РФ).

Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты (статья 578 ГК РФ).

По требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитального ремонта имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре в разумные сроки

Арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок (статья 619 ГК РФ).

По требованию арендатора договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда:

1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

2) переданное арендатору имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;

3) арендодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре в разумные сроки;

4) имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования (статья 620 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке по требованию наймодателя в случаях:

невнесения нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном найме в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа;

разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает (статья 687 ГК РФ).

Договор банковского счета расторгается по заявлению клиента в любое время.

Если иное не предусмотрено договором, при отсутствии в течение двух лет денежных средств на счете клиента и операций по этому счету банк вправе отказаться от исполнения договора банковского счета, предупредив в письменной форме об этом клиента. Договор банковского счета считается расторгнутым по истечении двух месяцев со дня направления банком такого предупреждения, если на счет клиента в течение этого срока не поступили денежные средства.

По требованию банка договор банковского счета может быть расторгнут судом в следующих случаях:

когда сумма денежных средств, хранящихся на счете клиента, окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

при отсутствии операций по этому счету в течение года, если иное не предусмотрено договором.

В случае неявки клиента за получением остатка денежных средств на счете в течение шестидесяти дней со дня направления банком клиенту уведомления о расторжении договора банковского счета либо неполучения банком в течение указанного срока указания клиента о переводе суммы остатка денежных средств на другой счет банк обязан зачислить денежные средства на специальный счет в Банке России, порядок открытия и ведения которого, а также порядок зачисления и возврата денежных средств с которого устанавливается Банком России (статья 859 ГК РФ).

Доверительный управляющий должен быть предупрежден о том, что передаваемое ему в доверительное управление имущество обременено залогом. Если доверительный управляющий не знал и не должен был знать об обременении залогом имущества, переданного ему в доверительное управление, он вправе потребовать в суде расторжения договора доверительного управления имуществом и уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения за один год (статья 1019 ГК РФ).

Важно соблюдать следующие рекомендации в отношении переговоров по вопросу расторжения договора:

Расторжение договора должно осуществляться в той же форме, что и сам договор.

Важно убедиться, что контрагент получил уведомление, если такое уведомление подано в электронной форме. Порядок направления уведомлений и подписания соглашения о расторжении договора целесообразно прописать в самом договоре.

В судебной практике имеется ряд споров в отношении переговоров о расторжении договора.

Переговоры и (или) само соглашение должны быть оформлены в письменном виде

Согласно п. 1 ст. 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Между сторонами велись переговоры по поводу сроков погашения задолженности и возврату части товара, однако к соглашению стороны не пришли и каких-либо письменных договоренностей по этому поводу не достигнуто (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 06.10.2014 N 09АП-36006/2014-ГК по делу N А40-42562/2014).

Должны быть соблюдены сроки для расторжения договора, которые установлены сторонами

С учетом электронной переписки суд может посчитать договор расторгнутым.

Судом установлено, что 03.06.2016 заказчик направил по электронной почте исполнителю на адрес, указанный в договоре, письмо с вопросом о причинах длительного отсутствия запроса на предоставление исходных данных, отсутствия связи с

переписки в электронном виде договором предусмотрена.

06.06.2016 заказчику поступил ответ исполнителя с запросом о предоставлении в качестве исходных данных документов, подтверждающих передачу отходов в собственность других природопользователей (на вывоз ТБО, отработанных люминесцентных ламп, отходов, транспорта и др.) с приложением лицензий на деятельность по обращению с отходами, балансовую справку о составе основных средств предприятия; паспорта опасных отходов и материалы обоснования класса опасности отходов; свидетельство о государственной регистрации предприятия; свидетельство о постановке в налоговую службу; информационное письмо об учете в ЕГРПО; договор на водопотребление предприятия; договор на водоотведение предприятия; документы на землепользование (договор аренды, свидетельства на собственность); генплан предприятия с экспликацией зданий и сооружений в масштабе. Кроме того, указаны контактные телефоны

Истец направил ответчику письмо от 15.05.2017 № 2133/0071, в котором уведомил, что договор считается расторгнутым с 26.05.2017 в связи с невыполнением ООО «Байкал» своих договорных обязательств. Данное письмо направлено на электронную почту ответчика в тот же день, а также заказным письмом с уведомлением. Почтовое отправление получено ответчиком 24.05.2017, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении.

Отказ заказчика от договора соответствует положениям ст.715 ГК РФ в связи с просрочкой исполнителя.

По условиям п. 7.5 договора он может быть досрочно расторгнут в одностороннем порядке любой из сторон, если другая сторона ненадлежащим образом исполняет свои договорные обязательства. В этом случае сторона, которая намерена расторгнуть договор, письменно уведомляет об этом другую сторону в срок не менее чем за 10 дней до даты расторжения с указанием причин.

С учетом приведенной нормы и даты получения ответчиком уведомления о расторжении договора в электронном виде договор №223-ЗК-326 от 14 апреля 2016 года истец правомерно считает договор прекратившим действие с 26.05.2017 (Решение от 14 марта 2018 г. по делу № А32-32927/2017 Арбитражный суд Краснодарского края (АС Краснодарского края).

Принятие уведомления о расторжении договора в электронном виде, не свидетельствует о том, что сторона действовала в рамках принятых между сторонами правоотношений

В Постановлении от 28 августа 2017 г. по делу № А40-91060/2016 (Арбитражный суд Московского округа (ФАС МО) суд исходил из того, что ответчик не доказал, что электронный адрес отправителя уведомления об отказе от договора принадлежит

истцу; отсутствуют доказательства того, что лицо, которое, по утверждению ответчика, вело переписку – Екатерина Павлова, имело полномочия от истца на отказ от договора ; ответчик не доказал факт отказа истца от договора , изложенный в уведомлении № 20 от 29 12 2015, поскольку подлинный экземпляр данного документа суду не был представлен; истец отрицает факт направления данного документа в адрес ответчика; ответчиком не были представлены доказательства принадлежности электронного адреса истцу, а также полномочия лица, действовавшего от имени истца. Судом апелляционной инстанции также указано на то, что договором не предусмотрена возможность обмена документами посредством электронной связи, либо факсимильного воспроизведения подписей уполномоченных лиц и оттисков печатей.

Юридически значимые сообщения

Юридически значимые сообщения широко используются субъектами гражданского права при осуществлении деятельности. Направление и предоставление таких сообщений исходит из различных обстоятельств:

при госрегистрации в порядке 129-ФЗ;

исходя из исполнения юридическим лицом определенных обязательств уже после процедуры госрегистрации;

в целях раскрытия информации о значительных фактах осуществляемой деятельности;

в целях реализации 135-ФЗ;

для обеспечения исполнения других обязанностей, прав и функций.

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.

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.

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.

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 (статья 165.1 ГК РФ).

В отношении электронных юридически значимых сообщений в договоре целесообразно указать, какие сообщения являются значимыми, как они доставляются, целесообразно указать электронную почту и установить, когда такое сообщение является доставленным.

Обратите внимание!

Существует отдельный порядок направления юридически значимых сообщений в рамках судебных споров.

Гражданский процессуальный кодекс РФ (далее - ГПК РФ) предусматривает несколько форм надлежащего извещения лиц, участвующих в деле:

- заказным письмом с уведомлением о вручении;
- судебной повесткой с уведомлением о вручении;
- телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату (ч. 1 ст. 113 ГПК РФ).

В п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2008 N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" указано, что в подготовительной части судебного разбирательства надлежит устанавливать, извещены ли неявившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона о необходимости вручения копий искового заявления ответчику и третьим лицам и извещений всем участвующим в деле лицам в срок, достаточный для своевременной явки в суд и подготовки к делу (ст. ст. 113, 114 ГПК РФ). Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом места жительства лиц, участвующих в деле, их осведомленности об обстоятельствах дела, возможности подготовиться к судебному разбирательству, а также сложности дела.

При этом необходимо учитывать, что извещение участников судопроизводства допускается в том числе посредством СМС-сообщения в случае их согласия на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату. Факт согласия на получение СМС-извещения подтверждается распиской, в которой наряду с данными об участнике судопроизводства и его согласием на уведомление подобным способом указывается номер мобильного телефона, на который оно направляется. Все это в равной мере относится и к извещению ответчика. Однако необходимо отметить, что независимо от того, какой из способов извещения участников судопроизводства избирается судом, любое используемое средство связи или доставки должно обеспечивать достоверную фиксацию переданного сообщения и

факт его получения адресатом (п. 5 Обзора судебной практики Верховного Суда РФ N 4 (2015), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.12.2015). Невыполнение судами данного требования является существенным нарушением норм процессуального права.

В настоящее время юридически значимые сообщения приобретают все большую актуальность. Так, фактически путем обмена такими сообщениями заключаются договоры.

В соответствии со статьей 438 Гражданского кодекса Российской Федерации акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Таким образом, законом не воспрещено заключить сделку путем обмена по электронной почте подписанными и сканированными версиями договоров, при которых подпись на указанных документах будет воспроизведена посредством копирования. Такой способ соответствует письменной форме сделки.

При наличии спора о заключенности договора суд должен оценивать обстоятельства дела в их взаимосвязи в пользу сохранения, а не аннулирования обязательств, а также исходя из презумпции разумности и добросовестности участников гражданских правоотношений, закрепленной статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Также суд обращает внимание на совместные действия по исполнению договора⁴.

Обратите внимание!

Юридически значимое действие может фактически выражаться в бездействии уполномоченных лиц.

Могут быть ситуации, когда должностное лицо (государственный служащий) просто бездействует (без выраженного отказа). Это оспаривать гораздо сложнее. В ситуации когда речь идет о составлении протокола об административном правонарушении бездействие должностного лица в общем то никак не может быть пересмотрено, оно остается в рамках дискреционных полномочий должностного лица. Когда есть возможность требовать совершения юридически значимых действий, то соответственно есть возможность получить письменный отказ и этот отказ уже может быть предметом обжалования.

В настоящее время жалобы в различные ведомства также возможно в электронном виде.

Рис.1

⁴ Сорокин А. Правовые последствия обмена сканированными документами // Административное право. 2016. N 1. С. 93 - 98.

ПРОКУРАТУРА
города Москвы

Главная | Документы | Руководство | Структура | Взаимодействие со СМИ | Работа с кадрами | Прокурор разъясняет

Обращение

Адресат*

Выбрать получателя

Тема*

- Обращения к прокурору города Москвы
- Борьба с коррупцией
- Защита прав субъектов предпринимательской деятельности
- Противодействие незаконному игорному бизнесу

Рис.2

[Главная страница](#) > [Контакты и обращения](#) > [Подать жалобу в налоговые органы](#)

Подать жалобу в налоговые органы

Содержание страницы

- Я хочу подать жалобу на действия/бездействие налоговых органов
- Я хочу обжаловать решение по налоговой проверке
- Я хочу обратиться по иному вопросу
- Кому адресовать жалобу

Учитывайте, что налоговые органы согласно ст. 35 НК РФ несут ответственность за убытки, причиненные налогоплательщикам вследствие своих неправомерных действий (решений) или бездействия и своих должностных лиц.

Убытки, причиненные вследствие неправомерных действий налоговых органов или их должностных лиц при проведении налогового контроля, подлежат возмещению в полном объеме, включая упущенную выгоду (п. 2 ст. 103 НК РФ).

Обратите внимание, что в силу п. 4 ст. 103 НК РФ убытки, причиненные правомерными действиями должностных лиц налоговых органов, возмещению не подлежат⁵.

В некоторых административных регламентах установлены правила подачи жалоб на юридически значимые действия и бездействия в электронном виде.

В вышестоящий налоговый орган можно подать жалобу в электронной форме.

Установлено право налогоплательщика подать жалобу (апелляционную жалобу) не только на бумажном носителе, но и в электронной форме - через личный кабинет налогоплательщика или по телекоммуникационным каналам связи (п. 1 ст. 139.2 НК РФ). Кроме того, разрешается выбрать, каким способом должно быть отправлено решение по жалобе (пп. 6 п. 2 ст. 139.2 НК РФ).

В жалобе, поступившей в антимонопольный орган в форме электронного документа, заявитель в обязательном порядке указывает наименование юридического лица, подающего жалобу, адрес его местонахождения, контактный телефон либо свои фамилию, имя, отчество (в случае подачи жалобы от имени физического лица), адрес электронной почты, если ответ должен быть направлен в форме электронного документа, и почтовый адрес, если ответ должен быть направлен в письменной форме. Заявитель вправе приложить к такой жалобе необходимые документы и материалы в электронной форме (Приказ ФАС России от 25.05.2012 N 342 (ред. от 26.04.2013) "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию создания и реорганизации коммерческих организаций в случаях, установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации").

Подаче заявлений, ходатайств, объяснений, отводов и жалоб в Федеральную службу судебных приставов в форме электронного документа с использованием федеральной государственной информационной системы "Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)" допустимо использование простой электронной подписи, за исключением случаев подачи заявления об отзыве исполнительного документа, ходатайства о перечислении денежных средств взыскателю на указанные им банковские реквизиты (Приказ ФССП России от 30.12.2016 N 837 "Об определении вида электронной подписи и требований к форматам заявлений, ходатайств, объяснений, отводов и жалоб в форме электронного документа").

В электронной жалобе в трудовую инспекцию должны содержаться соответствующие реквизиты.

В жалобе должны быть указаны (ст. 7 Закона от 02.05.2006 N 59-ФЗ):

⁵ Миленина Н.В. Когда у организации не получится возместить убытки // Налоговая проверка. 2017. N 3. С. 63 - 67.

- 1) наименование государственной инспекции труда;
- 2) фамилия, имя, отчество (последнее - при наличии) заявителя;
- 3) почтовый (электронный) адрес, по которому должен быть направлен ответ;
- 4) суть жалобы (указывается событие или предполагаемые нарушения трудовых прав), наименование работодателя, место его нахождения;
- 5) личная подпись заявителя;
- 6) дата.

Таким образом, перед подачей жалобы на действия или бездействия уполномоченных лиц нужно ознакомиться с нормативно-правовыми актами.

К рекомендациям можно отнести следующие:

Юридически значимые действия целесообразно закрепить в документах

Для этого целесообразно ввести электронный документооборот.

Федеральный закон № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27.07.2006 даёт понятие электронного документа:

«электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах».

Документы, отражающие юридически значимые действия, должны подписываться электронной подписью.

Федеральный закон № 63-ФЗ «Об электронной подписи» от 06.04.2011 даёт понятие электронной подписи: «электронная подпись - информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию».

Важно оценивать юридическую значимость документов.

Юридическую значимость (силу) электронному документу (как и бумажному) придают следующие условия: во-первых, наличие в документе обязательных реквизитов и соблюдение правил отображения этих реквизитов, во-вторых, компетентность источника, то есть право автора создавать и подписывать документы такого рода, в-третьих, гарантия целостности и подлинности.

Юридически значимые действия должны быть обеспечены электронными документами на переговорной стадии, на стадии работы с договором, а также на стадиях изменения и расторжения договора.

Грамотно организованный юридически значимый электронный документооборот предоставляет пользователю много удобств и преимуществ. Он дает возможность

обеспечить наличие всех необходимых реквизитов и идентификационных атрибутов, разграничить права и доступ, гарантирует подлинность внутрифирменных регистров.

Важно обеспечить конфиденциальность юридически значимых действий, которые совершают стороны договора.

Юридически значимое действие – это юридическая фиксация реального факта для придания ему соответствующих правовых последствий. В этой связи например, сведения о купле-продаже недвижимости и подаче договора на регистрацию может привлечь злоумышленников и стать основанием для рейдерского захвата.

Может возникнуть ситуация, когда должностное лицо проверив документы, скажет, что никаких оснований для произведения кадастрового учета (или например государственной регистрации) нет. Получается, что конкретное должностное лицо, которое вносит сведения в государственный кадастр, должно решить – вносить или не вносить в кадастр, в ЕГРП. Если все условия для регистрации в наличии – принимается решение о том, что регистрировать можно – Это решение не рассматривается как властное волеизъявление (есть только управленческое решение) не подлежит оспариванию.

И такая ситуация является негативной для сторон договора, поскольку стороны не заинтересованы в том, чтобы сделка не состоялась или была оспорена.

Также опишем юридически значимые действия, закрепленные в судебной практике:

Установление адреса юридического лица

В настоящее время важно закрепить в договоре юридический и электронный адреса юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу (пункт 3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. 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 (Определение ВС РФ от 17 сентября 2019 г. по делу № А40-238644/2018).

Последствия доставки сообщения стороне

Согласно п. 1 статьи 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывают гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. 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 (Решение от 13 мая 2019 г. по делу № А45-1795/2019 Арбитражный суд Новосибирской области (АС Новосибирской области)).

