

Налоги и право: корпоративный журнал

№ 3, март 2021

*Один нечестный бухгалтер страшнее армии
неприятеля.
Наполеон Бонапарт*



ISSN 1078-0400



Е.В.Шестакова

СОДЕРЖАНИЕ:

К каким переменам нам быть готовыми?

Доплатная медицина вычеты на медицину, лекарства, санаторно-курортное обслуживание

Скидки от государства и работодателей: какие предусмотрены и планируются в 2021 году?

Налоговая получит доступ к банковской тайне

Громкие налоговые преступления

Как оптимизировать НДС?

Внесудебные примирительные процедуры, проводимые параллельно и (или) независимо от рассмотрения спора в судебном порядке

Обзор судебной практики по спорным вопросам, связанным с использованием криптоактивов

Важные изменения в трудовом законодательстве в 2021 году

К каким переменам нам быть готовыми?

Изменение № 1 – как будут проверять необоснованную налоговую выгоду?

Служба направила территориальным органам письмо с рекомендациями, как инспекциям следует проводить налоговый контроль и обосновывать свою позицию в спорах с налогоплательщиками по ст. 54.1 НК РФ.

Несомненным плюсом для организаций и ИП стало то, что ФНС больше не отрицает возможность налоговой реконструкции, т.е. определения действительных налоговых обязательств. Напомним, ранее налоговики вместе с Минфином настаивали: если проверяющие, например, сняли вычеты по НДС из-за формального контрагента в счетах-фактурах, то и расходы по этой операции учесть в полном объеме нельзя.

Рассмотрим подробнее основные моменты, на которые проверяющие будут теперь обращать особое внимание, доказывая получение налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды (ННВ).

Инспекции должны оценивать операции по **таким критериям** (п. 2):

- реальность
- исполнение сделки надлежащим лицом
- действительный экономический смысл
- наличие деловой цели помимо уменьшения налоговой обязанности

Реальность операций

Налоговики при проверке выясняют, была ли операция в действительности и получил ли налогоплательщик исполнение по сделке (п. 2).

Если инспекция обнаружит, что сделка нереальная, то проверять ее по другим критериям уже не имеет смысла. Такую операцию не учитывают в целях налогообложения.

Реальную сделку проверяющие будут смотреть по остальным критериям. Однако здесь могут выявить искажение сведений:

- отразили ложные показатели или факты, которых не было, что привело к уменьшению налоговой обязанности;
- скрыли факты или занизили показатели, по которым налоговая обязанность возникает, увеличивается или наступает ранее.

ФНС привела примеры искажения сведений об объектах налогообложения (п. 1):

- по налогу на имущество организаций — построенную недвижимость не включили в ОС;
- акцизы — не отразили "подакцизные характеристики" продукции;
- ЕНВД — исказили параметры деятельности;
- по спецрежимам — раздробили бизнес (подробнее см. ниже).

Исполнение надлежащим лицом

Обязательство по сделке должно исполнить надлежащее лицо — то, которое заключило договор с налогоплательщиком, или то, у которого такая обязанность есть по договору или закону.

По этому критерию инспекции выявляют среди контрагентов "технические" компании (п. 4). Такие организации не ведут деятельность в своих интересах, не имеют нужных активов и не выполняют реальных функций.

Доказывают тот факт, что контрагент не мог исполнить обязательств по договору, следующие обстоятельства (п. 6):

- на момент совершения сделки местонахождение лица неизвестно;
- у контрагента нет достаточно персонала, ОС, активов, складов, транспорта, разрешений, лицензий и т.д.
- невозможно реально провести операции с учетом времени, места нахождения имущества или объема материальных и трудовых ресурсов;
- между контрагентом и третьим лицом нет обязательств, чтобы возложить на последнее исполнение по договору;
- контрагент проводит по счету расходные операции, необычные для вида деятельности, по которому заключена сделка с налогоплательщиком;

- нет других подтверждений реальной экономической деятельности (в ЕГРЮЛ указано на недостоверность сведений о руководителях и участниках, нет сайта или иного информирования о деятельности компании и др.)

Инспекция определит форму вины налогоплательщика, т.е. установит, знал ли он или должен был знать, что компания "техническая" (п. 4). Кроме того, она должна оценить обстоятельства выбора контрагента.

Форма вины

Проверяющие решат, что налогоплательщик знал о "техническом" характере контрагента, когда установят в совокупности такие факты (п. 7):

- поведение участников сделки и должностных лиц налогоплательщика при заключении договора и принятии исполнения не соответствует стандартам разумного поведения участника оборота в сходных обстоятельствах;
- документооборот нетипичен, в документах есть ошибки и неполные сведения, поскольку их заполняли формально, не рассчитывая их использовать для защиты прав;
- меры по защите нарушенного права не принимали.

Во всех этих случаях инспекция должна запросить пояснения.

О том, что действия направлены на уменьшение налоговой обязанности, говорит, в частности (п. 8):

- обналичивание денег самим налогоплательщиком, аффилированными или подконтрольными лицами;
- использование этих средств на нужды налогоплательщика, его должностных лиц, взаимозависимых, аффилированных и других лиц;
- одни и те же IP-адреса;
- обнаружение печатей и документации контрагента на территории налогоплательщика.

В подтверждение умышленных действий могут выступить и обстоятельства заключения сделки. Например, переговоры шли с лицом, которое реально исполнило обязательства, а документы подписывала "техническая" компания.

Если доказали, что налогоплательщик преследовал цель неправомерно уменьшить налоговую обязанность или знал о "техническом" характере контрагента, то считают, что правонарушение он совершил умышленно (п. 19). Значит, штраф должен быть в 2 раза больше.

Если же поведение налогоплательщика просто не соответствовало разумному, т.е. ожидаемому в сходных ситуациях, речь должна идти о

неосторожной форме вины. В этом случае грозит штраф по общей норме, а саму неосторожность могут учесть при оценке смягчающих обстоятельств.

Следует иметь в виду: даже когда реальность операции не оспаривают, **принять НДС к вычету и учесть расходы по документам на "технического" контрагента нельзя** (подробнее о налоговой реконструкции см. ниже).

Выбор контрагента

По своей сути оценка обстоятельств выбора контрагента является оценкой должной осмотрительности, т.е. насколько тщательно налогоплательщик проверил его перед сделкой (п. 13). Речь идет об истории ведения бизнеса, о кредите доверия, опыте, платежеспособности, деловой репутации и т.д.

Инспекция должна, например, оценить (п. 15):

- было ли известно налогоплательщику о фактическом местонахождении контрагента, его производственных и складских помещений;
- получал ли налогоплательщик какие-то сведения о положении контрагента, в т.ч. с помощью сервисов ФНС;
- есть ли в открытом доступе информация о контрагенте;
- не противоречила ли сделка бизнес-стратегии налогоплательщика, т.е. не была ли непрофильной, сверхрисковой и т.д.;
- есть ли в договоре условия, отличающиеся от обычаев делового оборота (длительная рассрочка и др.).

При этом ФНС отмечает, что предъявлять одинаковые требования к контрагентам по разным сделкам не имеет смысла (п. 16). Так, тщательность проверки не может быть одинаковой, например, для разовой сделки на несущественную сумму и для покупки дорогостоящего актива.

Кроме того, налоговики сослались на позицию ВС РФ по вопросу должной осмотрительности (п. 21). Ее суть в следующем: если у контрагента есть достаточно экономических ресурсов для исполнения сделки, выбор налогоплательщика соответствует обычаям делового оборота (подробнее см. обзор). Негативные же последствия могут быть лишь тогда, когда инспекция докажет, что налогоплательщик знал о нарушениях контрагента и получал от этого выгоду. Проверяющие должны взять на вооружение этот подход.

Экономический смысл

Выявляя действительный экономический смысл операции, инспекция стремится обнаружить в том числе притворные сделки (п. 22). Здесь налоговики продолжают применять подход Пленума ВАС РФ N 53.

Причем, даже если налогоплательщик мог достигнуть экономический результат с помощью других законных сделок, это не основание признать, что он неправомерно уменьшил налоговую обязанность (п. 23).

Кроме того, по ст. 54.1 НК РФ нельзя оценивать сами по себе методологические или правовые ошибки (т.е. неправильное применение норм), из-за которых неверно квалифицировали операции и определили налоговые последствия (п. 24).

Деловая цель

Налоговики должны установить, что является основной целью операции. Для этого следует оценить, совершил бы налогоплательщик ее только по деловым мотивам без налоговых преимуществ (п. 25).

Налоговый мотив может преобладать, например, если решение об операции:

- несвойственно деловой практике и не обосновано с точки зрения экономических выгод и риска;
- принято в интересах иного лица с целью его скрытого финансирования.

ФНС особо обратила внимание на случай, когда спорная сделка является частью цепочки операций (п. 26). Причем, даже если при реализации совокупности операций деловая цель достигнута, это не значит, что каждая сделка ее имела.

Если по деловому обороту цель можно было достичь и без спорной сделки, то проверяющие должны определить:

- совершил бы сделку налогоплательщик в отрыве от совокупности операций;
- не был ли налоговый мотив основным при ее совершении и создании совокупности операций.

Налоговая реконструкция

Хотя само определение действительных налоговых обязательств при ННВ налоговики теперь считают возможным, сделать это разрешат только в определенных случаях.

Инспекция проведет налоговую реконструкцию, только когда **известен реальный исполнитель** по договору. Если налогоплательщик его не раскроет и не представит подтверждающие документы, ни вычетов НДС, ни учета расходов не

будет (п. 11). Исключение для налога на прибыль возможно, когда нет спора о самом факте несения расходов (п. 17). В этом случае проверяющие определяют затраты **расчетным путем** (п. 17.2). Их размер налогоплательщик должен доказать сам. Для этого можно представить:

- сведения об аналогичных документально подтвержденных операциях самого налогоплательщика;
- результаты экспертизы;
- документы о рыночной стоимости товаров, работ, услуг.

Если договор исполнил налогоплательщик **собственными силами**, то проверяющие посчитают вычеты НДС и расходы по покупке материальных и других ресурсов, которые не связаны с оплатой труда. При этом расчет произведут на основании подтверждающих документов (п. 12).

Дробление бизнеса

ФНС привела примеры, когда проверяющие могут решить, что бизнес раздроблен и партнеры неправомерно применяют спецрежимы:

- контрагенты подконтрольны налогоплательщику, не ведут деятельность в своих интересах и на свой риск, реальных функций не выполняют. Они лишь оформляют документы от своего имени в интересах налогоплательщика;
- налогоплательщик и контрагенты используют тех же работников и те же ресурсы, тесно организационно взаимодействуют;
- направления деятельности налогоплательщика и контрагентов хотя и разные, но неразрывно связаны между собой, составляют единый производственный процесс с достижением общего результата.

Документ:

- <Письмо> ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@ "О практике применения статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации"

Изменение № 2 – подача уведомления о контролируемых сделках

22 марта истекает срок представления организациями уведомлений о контролируемых иностранных компаниях за 2020 год. Уведомление о КИК необходимо представить независимо от финансового результата такой иностранной компании.

При наличии оснований для освобождения от налогообложения прибыли КИК также до 22 марта необходимо представить документы, подтверждающие соблюдение условий освобождения. Исключение - для КИК, образованной в соответствии с законодательством государства - члена Евразийского экономического союза и имеющей постоянное местонахождение в этом государстве.

При отсутствии оснований для освобождения от налогообложения прибыли КИК необходимо представить документы, подтверждающие размер прибыли (убытка) КИК. Сделать это нужно не позднее 29 марта (вместе с декларацией по налогу на прибыль организаций), независимо от того, соответствует ли размер прибыли КИК пункту 7 статьи 25.15 НК РФ или нет, то есть независимо от наличия обязанности по уплате налога с прибыли КИК.

За непредставление уведомления о КИК, а также подтверждающих документов в установленный срок налагается штраф в размере 500 000 рублей.

Форма, формат и порядок представления уведомления о КИК в электронной форме, утверждены Приказом ФНС России от 26.08.2019 N ММВ-7-13/422@.

<Информация> ФНС России "Уведомления о контролируемых иностранных компаниях за 2020 год организациям необходимо представить до 22 марта"

Изменение № 3 – НДФЛ по договору цессии между физлицами

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 213 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) при определении налоговой базы по налогу на доходы физических лиц не учитываются доходы, полученные в виде страховых выплат в связи с наступлением страховых случаев по договорам обязательного страхования, осуществляемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 3 статьи 10 Закона Российской Федерации от 27.11.1992 N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" страховая выплата - это денежная сумма, установленная федеральным законом и (или) договором страхования и выплачиваемая страховщиком страхователю, застрахованному лицу или выгодоприобретателю при наступлении страхового случая.

Сумма выплаты, право требования на которую перешло физическому лицу по договору цессии (переуступки права требования), подлежит обложению налогом на доходы физических лиц в установленном порядке, так как не является страховой выплатой, а указанное физическое лицо не является страхователем, застрахованным лицом или выгодоприобретателем.

На основании пункта 1 статьи 210 Кодекса при определении налоговой базы по налогу на доходы физических лиц учитываются все доходы налогоплательщика, полученные им как в денежной, так и в натуральной формах, или право на распоряжение которыми у него возникло, а также доходы в виде материальной выгоды, определяемой в соответствии со статьей 212 Кодекса.

В соответствии с принципом, установленным статьей 41 Кодекса, доходом признается экономическая выгода в денежной или натуральной форме, учитываемая в случае возможности ее оценки и в той мере, в которой такую выгоду можно оценить, и определяемая для физических лиц в соответствии с главой 23 "Налог на доходы физических лиц" Кодекса.

В то же время положений, предусматривающих уменьшение суммы выплаты, право требования на которую перешло физическому лицу по договору цессии (переуступки права требования), на сумму расходов, понесенных указанным физическим лицом на приобретение такого права, главой 23 "Налог на доходы физических лиц" Кодекса не предусмотрено (<Письмо> ФНС России от 10.03.2021 N СД-4-11/3065@ <Об обложении налогом на доходы физических лиц выплат,

полученных физическим лицом по договору цессии (уступки прав требования)> (вместе с <Письмом> Минфина России от 03.03.2021 N 03-04-07/15031).

Изменение № 4 – новый порядок выставления и получения счетов-фактур

Для участия в электронном документообороте продавцу (покупателю) необходимо:

а) оформить и представить Оператору электронного документооборота заявление об участии в электронном документообороте счетов-фактур в электронной форме (далее - Заявление) по телекоммуникационным каналам связи, в котором указываются следующие данные:

полное наименование организации (фамилия, имя, отчество (при наличии) индивидуального предпринимателя);

адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица (место жительства индивидуального предпринимателя);

идентификационный номер налогоплательщика организации (индивидуального предпринимателя);

сведения о владельцах квалифицированных сертификатов ключей проверки электронной подписи и реквизиты квалифицированных сертификатов ключей проверки электронной подписи;

контактные данные организации (индивидуального предпринимателя);

сведения о налоговом органе, в котором состоит на учете организация (индивидуальный предприниматель);

сведения о согласии на предоставление сведений другому Оператору электронного документооборота для целей оказания услуг в рамках электронного документооборота счетов-фактур в электронной форме между продавцом и покупателем;

б) получить у Оператора электронного документооборота идентификатор участника электронного документооборота, реквизиты доступа и другие данные,

необходимые для подключения к электронному документообороту счетов-фактур в электронной форме.

Продавец при выставлении покупателю счета-фактуры в электронной форме:

а) формирует счет-фактуру в электронной форме в соответствии с установленными требованиями и утвержденным форматом, действующим на дату формирования (создания) счета-фактуры в электронной форме;

б) подписывает счет-фактуру в электронной форме электронной подписью уполномоченного лица продавца;

в) зашифровывает счет-фактуру в электронной форме;

г) направляет счет-фактуру в электронной форме в адрес покупателя через Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом.

Оператор электронного документооборота, заключивший договор с продавцом, при получении от продавца счета-фактуры в электронной форме не позднее следующего рабочего дня:

а) фиксирует дату и время поступления от продавца счета-фактуры в электронной форме;

б) осуществляет проверку счета-фактуры в электронной форме и электронной подписи в соответствии с условиями договора, заключенного между продавцом и Оператором электронного документооборота, заключившим договор с продавцом;

в) в случае отсутствия в договоре с продавцом условий о проведении Оператором электронного документооборота, заключившим договор с продавцом, проверки счета-фактуры в электронной форме или в случае положительного результата проверки:

направляет в адрес покупателя через Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем, счет-фактуру в электронной форме, фиксирует дату и время отправки;

формирует в электронной форме подтверждение Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом, о получении счета-фактуры в электронной форме от продавца с указанием даты и времени поступления ему счета-фактуры в электронной форме от продавца и результатов проверки;

подписывает соответствующее подтверждение электронной подписью уполномоченного лица Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом, и направляет его в адрес продавца;

г) в случае отрицательного результата проверки, Оператор электронного документооборота, заключивший договор с продавцом, направляет в адрес продавца сообщение об ошибке, содержащее перечень выявленных несоответствий по счету-фактуре в электронной форме, которое подписывается электронной подписью уполномоченного лица Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом.

Оператор электронного документооборота, заключивший договор с покупателем, при получении счета-фактуры в электронной форме не позднее следующего рабочего дня:

а) фиксирует дату и время поступления счета-фактуры в электронной форме;

б) направляет в адрес покупателя счет-фактуру в электронной форме, фиксирует дату и время отправки;

в) формирует в электронной форме подтверждение Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем, о направлении счета-фактуры в электронной форме покупателю с указанием даты и времени отправки указанного счета-фактуры в электронной форме покупателю;

г) подписывает подтверждение

Покупатель при получении от продавца счета-фактуры в электронной форме проверяет счет-фактуру в электронной форме на соответствие требованиям, и в случае выявления необходимости исправления ошибок в счет-фактуре в электронной форме:

а) формирует в электронной форме уведомление об уточнении счета-фактуры в электронной форме;

б) подписывает уведомление об уточнении счета-фактуры в электронной форме электронной подписью уполномоченного лица покупателя;

в) зашифровывает уведомление об уточнении счета-фактуры в электронной форме (при необходимости);

г) направляет файл подписанного уведомления об уточнении счета-фактуры в электронной форме в адрес продавца через Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем.

Покупатель в случае положительного результата проверки счета-фактуры в электронной форме, полученного от продавца, по взаимному согласию сторон сделки:

а) формирует в электронной форме извещение о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иные дополнительные сведения к полученному счету-фактуре в электронной форме;

б) подписывает извещение о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иные дополнительные сведения к полученному счету-фактуре в электронной форме электронной подписью уполномоченного лица покупателя;

в) направляет подписанное извещение о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иные дополнительные сведения к полученному счету-фактуре в электронной форме в адрес продавца через Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем.

Оператор электронного документооборота, заключивший договор с покупателем, при получении от покупателя указанных в пункте 19 настоящего Порядка извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме, не позднее следующего рабочего дня:

а) фиксирует дату получения от покупателя извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме;

б) направляет в адрес продавца через Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом, извещение о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме, фиксирует дату и время отправки;

в) формирует в электронной форме подтверждение Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем, о поступлении от покупателя извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме с указанием даты и времени поступления ему извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре;

г) подписывает подтверждение

Оператор электронного документооборота, заключивший договор с продавцом, при получении от Оператора электронного документооборота, заключившего договор с покупателем, извещения о получении счета-фактуры в

электронной форме и (или) иные дополнительные сведения к полученному счету-фактуре в электронной форме не позднее следующего рабочего дня:

а) фиксирует дату и время поступления извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме;

б) направляет в адрес продавца извещение о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иные дополнительные сведения к полученному счету-фактуре в электронной форме, фиксирует дату и время отправки;

в) формирует в электронной форме подтверждение Оператора электронного документооборота, заключившего договор с продавцом, о направлении извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме продавцу с указанием даты и времени отправки извещения о получении счета-фактуры в электронной форме и (или) иных дополнительных сведений к полученному счету-фактуре в электронной форме в адрес продавца;

г) подписывает подтверждение.

При невозможности направить счет-фактуру в электронной форме в адрес покупателя через Оператора(ов) электронного документооборота продавец направляет покупателю счет-фактуру на бумажном носителе, кроме случаев, предусмотренных пунктом 4 настоящего Порядка. Показатели выставленного ранее продавцом счета-фактуры в электронной форме, на который было получено подтверждение Оператора электронного документооборота в электронной форме, переносятся продавцом из составленного счета-фактуры в электронной форме, не изменяя их, в счет-фактуру, составленный на бумажном носителе, и дополняются подписью главного бухгалтера организации или иного уполномоченного лица. Дальнейшее перевыставление такого счета-фактуры в электронной форме не допускается. (Приказ Минфина России от 05.02.2021 N 14н "Об утверждении Порядка выставления и получения счетов-фактур в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи с применением усиленной квалифицированной электронной подписи" (Зарегистрировано в Минюсте России 12.03.2021 N 62737).

Изменение № 5 – заключение договоров с техническими компаниями

Если установлено, что контрагент являлся технической компанией и не исполнял обязательства по сделке, налоговый орган обязан также представить веские доказательства, что налогоплательщик участвовал в создании формального документооборота, его действия согласованы с третьими лицами, и он извлек выгоду за счет неуплаты налогов, либо, что налогоплательщик знал, что контрагент является «технической» компанией.

Если такие доказательства отсутствуют, но в результате анализа характеристик контрагента, условий сделки, обстоятельств ее заключения и исполнения налоговый орган установил, что по совокупности признаков сделка не соответствует условиям делового оборота, налоговый орган может сделать вывод, что налогоплательщик должен был знать о совершении сделки с «технической» компанией.

Если налогоплательщик раскрывает параметры спорной операции и указывает действительного исполнителя по сделке, то предлагается учитывать эти параметры и отказывать в вычетах по НДС и расходах, приходящихся на маржу «технической» компании. При отсутствии сведений о сделке и ее параметрах если доказан умысел налогоплательщика, вычеты по НДС и расходы не предоставляются, при проявлении коммерческой неосмотрительности – вычеты не предоставляются, а расходы учитываются исходя из рыночной стоимости. В зависимости от степени вины различаются меры налоговой ответственности.

Данные правовые позиции направлены на повышение правовой определенности и предсказуемости в применении правил статьи 54.1 НК РФ, на пресечение незаконных практик и исключение претензий в отношении добросовестных налогоплательщиков (Информация ФНС от 12 марта 2021 года).

Изменение № 6 – заявление в отношении земельного и транспортного налога

В Письме ФНС России от 10.03.2021 N БС-4-21/3006@ "О рекомендуемой форме заявления о передаче сообщений об исчисленных налоговым органом суммах транспортного налога и земельного налога" контролирующий орган представил форму нового заявления.

ИНН

КПП Стр. 001

Приложение к письму ФНС России
от 10 марта 2021 г.
№ БС-4-21/3006@

Форма по КНД 1150120

**Заявление
о передаче сообщений об исчисленных налоговым органом суммах
транспортного налога и земельного налога**

1. Представляется в налоговый орган (код)

2. Сведения о налогоплательщике-организации (ее обособленном подразделении):

(полное наименование организации (ее обособленного подразделения))

3. Номер контактного телефона:

4. Прошу передать:

- 1 - сообщение об исчисленных налоговым органом суммах транспортного налога за истекший налоговый период года
 2 - сообщение об исчисленных налоговым органом суммах земельного налога за истекший налоговый период года

5. Способ информирования налогоплательщика-организации (ее обособленного подразделения) о результатах рассмотрения настоящего заявления, в том числе с передачей запрошенных сообщений об исчисленных налоговым органом суммах транспортного налога и земельного налога

- 1 - лично в налоговом органе, через который подано настоящее заявление
 2 - по почте по имеющемуся у налогового органа адресу налогоплательщика-организации или ее обособленного подразделения, сведения о котором указаны в настоящем заявлении
 3 - по телекоммуникационным каналам связи через оператора электронного документооборота

Страница 1

Заявление составлено на 1 страница с приложением подтверждающих документов или их копий на листах

**Достоверность и полноту сведений, указанных
в настоящем заявлении, подтверждаю:**

- 1 - налогоплательщик
 2 - представитель налогоплательщика

(фамилия, имя, отчество ¹)

(наименование организации - представителя налогоплательщика)

Подпись _____ Дата . .

Наименование и реквизиты документа,
подтверждающего полномочия представителя налогоплательщика

Заполняется работником налогового органа

Сведения о представлении заявления

Настоящее заявление представлено (код)

на 1 страница

с приложением подтверждающих документов

или их копий на листах

Дата представления
заявления . .

Фамилия, И.О.¹

Подпись

¹ Отчество указывается при наличии.

Изменение № 7 – получение патента в электронном виде

Теперь если индивидуальный предприниматель направил заявление на получение патента через "Личный кабинет ИП" или по телекоммуникационным каналам связи, он получит его в электронном виде. При этом получать патент, как ранее, в налоговом органе на бумаге не требуется.

Напоминаем, что с 11 января индивидуальные предприниматели подают заявление на получение патента по новой форме. Так, в ней больше не нужно заполнять адрес его места жительства или пребывания. Кроме того, в соответствии с внесенными в главу 26.5 НК РФ изменениями патент может быть выдан с любого числа месяца на любое количество дней, но не менее, чем на месяц, в пределах календарного года. Таким образом, в заявлении должны быть указаны конкретные даты срока, на который ИП хочет получить патент (<Информация> ФНС России "ИП теперь могут получать патент в электронном виде").

Изменение № 8 – ратификация нового соглашения с Люксембургом

Люксембург выполнил внутригосударственные процедуры, необходимые для вступления в силу Протокола по внесению изменений в соглашение об избежании двойного налогообложения с Россией, который был подписан в Москве 6 ноября 2020 года.

Россия получила уведомление о завершении партнерами всех ратификационных процедур по документу. Таким образом, протокол вступает в силу 5 марта 2021 года и его положения будут применяться с 1 января 2022 года.

Протоколом предусмотрено увеличение ставки налога до 15% у источника доходов в виде дивидендов и процентов с некоторыми исключениями для институциональных инвестиций, а также публичных компаний.

Россия, со своей стороны, завершила все необходимые процедуры по ратификации протокола и уведомила об этом Люксембург в конце 2020 года - 30 декабря документ был подписан Президентом РФ (<Информация> Минфина России "Люксембург ратифицировал протокол об изменении налогового соглашения с Россией").

Изменение № 9 – порядок учета субсидий

Порядок учета субсидий зависит от того, каким постановлением Правительства РФ они предусмотрены и каким субъектам предпринимательской деятельности выплачены.

По постановлению Правительства РФ от 24.04.2020 № 576 субсидии из федерального бюджета выплачивались субъектам МСП, включенным по состоянию на 1 марта 2020 года в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и занятым в наиболее пострадавших от распространения новой коронавирусной инфекции отраслях экономики. Перечень таких отраслей утверждается Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 02.07.2020 № 976 предусматривалась единовременная выплата субсидий из федерального бюджета, получателями которых являлись субъекты МСП, удовлетворяющие следующим требованиям:

- они включены в реестр МСП по состоянию на 10 июня 2020 года;
- отрасль, в которой они заняты по основному виду экономической деятельности, относится к требующим поддержки для проведения мероприятий по профилактике новой коронавирусной инфекции;
- принадлежащие получателю субсидии на праве собственности или на ином законном основании объекты туристской индустрии включены в единый перечень классифицированных гостиниц, горнолыжных трасс, пляжей по состоянию на 10 июня 2020 года;

- они являются социально ориентированными НКО, включенными по состоянию на 1 июля 2020 года в одноименный реестр или реестр некоммерческих организаций, наиболее пострадавших из-за распространения новой коронавирусной инфекции.

Субсидии, полученные из федерального бюджета по постановлению № 576, и расходы, осуществленные за счет этих субсидий, не учитываются при определении базы по налогу на прибыль организаций. На субсидии, полученные в соответствии с постановлением № 976, данное освобождение не распространяется, поэтому они учитываются в доходах в общем порядке, установленном п. 4.1 ст. 271 НК РФ. Расходы, осуществленные за счет данных субсидий, также учитываются в общем порядке в зависимости от их экономической обоснованности и документального подтверждения (информация ФНС от 09 марта 2021 года).

Изменение № 10 – установление перечня дорогостоящих автомобилей

В <Письме> ФНС России от 01.03.2021 N БС-4-21/2510@ "О Перечне легковых автомобилей средней стоимостью от 3 миллионов руб. для налогового периода 2021 г. утвержден перечень дорогостоящих автомобилей для целей начисления транспортного налога.

Перечень можно найти по ссылке:
https://minpromtorg.gov.ru/docs/#!perechen_legkovyh_avtomobiley_sredney_stoimostyu_ot_3_millionov_rublej_podlezhashhiy_primeneniyu_v_ocherednom_nalogovom_periode_2021_god

Доплатная медицина вычеты на медицину, лекарства, санаторно- курортное обслуживание

Оплата лечения, а равно лекарств для себя или своих близких родственников, дает гражданину право вернуть часть потраченных денег из подоходного налога, который был за него уплачен. Конечно, возвращается далеко не вся сумма, однако возврат денежных средств позволяет получить хоть какую-то возвратность средств.

Социальные налоговые вычеты на медицину, лекарства

Социальный налоговый вычет на лечение может получить физлицо, оплатившее (пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ):

- медицинские услуги, оказанные ему самому, его супругу (супруге), родителям, а также детям (в том числе усыновленным) и подопечным в возрасте до 18 лет (далее - члены семьи);
- назначенные врачом лекарства, в том числе для членов семьи;
- страховые взносы по договору ДМС, заключенному в целях своего лечения или лечения членов семьи.

К вычету принимаются расходы на все лекарственные препараты, которые назначил врач — достаточно рецептурного бланка (причем, пометка «для налоговых органов РФ» теперь не обязательна — Письмо ФНС от 10.02.2020 № БС-3-11/937@), а также документа об оплате.

А вот что касается платного лечения, то по-прежнему действует принцип «возврата по перечню». И с этого года введен новый список медицинских услуг, за оплату которых можно вернуть НДФЛ (ПП РФ от 08.04.2020 № 458). Он состоит из двух разделов.

В первом перечислены медицинские услуги, расходы на которые для вычета можно учесть в ограниченном размере (не более 120 000 р. за 1 год, т. е. вернуть можно максимум 15 600 р. налога). К ним относятся:

- услуги первичной медико-санитарной помощи: диагностика (в т.ч. УЗИ, лабораторные анализы, МРТ, КТ), а также непосредственно лечение, реабилитация, ведение беременности — как амбулаторно, так и в стационарных условиях,

- услуги специализированной медицинской помощи, оказываемые врачами-специалистами как амбулаторно, так и в стационаре (т. е. по конкретному профилю: стоматология, кардиология, хирургия и т. д. — согласно Номенклатуре Минздрава от 20.12.2012 № 1183н),

- услуги скорой (в т.ч. скорой специализированной) медицинской помощи,

- услуги медицинской эвакуации (осуществляется бригадами скорой помощи с использованием различных видов транспорта),

- услуги паллиативной медицинской помощи, оказываемые как на дому, так и в стационаре,

- а также медицинские услуги при прохождении санаторно-курортного лечения.

Во втором разделе перечня указаны виды дорогостоящего лечения, при котором налоговый вычет не ограничивается (т. е. принимается вся сумма расходов налогоплательщика). В их число теперь входит:

- ортопедическое лечение зубов с опорой на имплантаты (в сложных случаях, когда нет условий для традиционного протезирования),

- услуги высокотехнологичной медицинской помощи, которые предусмотрены Программой государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи (т.е. лечение с использованием сложных и ресурсоемких методик),

- лечение бесплодия методом ЭКО,

- а также услуги паллиативной помощи, когда на дому применяются медицинские изделия, поддерживающие функции организма.

Обратите внимание, что ФНС сделает вычет за дорогостоящее лечение (без применения максимума), только если в справке, выданной медицинской организацией, указан код услуг за номером «2».

Код «1» означает, что оказаны стандартные медицинские услуги, которые подпадают под общее ограничение в 120 000 рублей.

Чтобы узнать, относится ли оплаченная вами услуга к числу медицинских (а значит, дает ли она право на налоговый вычет), обратитесь к официальной Номенклатуре медицинских услуг (утв. Приказом Минздрава РФ от 13.10.2017 № 804н).

Например, лечение и отбеливание зубов, протезирование, а также коррекция зубов с применением брекет-систем предусмотрена Номенклатурой — значит, гражданин может получить налоговый вычет за расходы на оплату таких услуг.

А вот деньги, уплаченные за приобретение брекет-системы, за честь, к сожалению, нельзя, т. к. это уже признается покупкой медицинского оборудования, а не медицинской услугой.

С 2021 года начнет действовать уточненный перечень медицинских услуг, включающий услуги по медицинской эвакуации.

Кроме того, дорогостоящие виды лечения, обозначенные в ранней версии документа, дополнены:

- услугами по ортопедическому лечению граждан с врожденными или приобретенными дефектами зубов;

- медицинскими услугами, оказываемыми в рамках паллиативной медицинской помощи, предусматривающей использование на дому медицинских изделий, поддерживающих функционирование организма человека.

Также расширен список дорогостоящих услуг в части репродуктивных технологий при лечении бесплодия.

Социальные налоговые вычеты предоставляет налоговая инспекция по окончании календарного года. Вычеты за лечение, обучение, добровольное страхование жизни, пенсионные отчисления можно начать получать до окончания налогового периода, обратившись к работодателю (п. 2 ст. 219 НК РФ).

Обратите внимание!

С 2021 года заработает механизм оформления выплат напрямую через личный кабинет налогоплательщика. Идея таких выплат состоит в том, что не нужно ходить и собирать документы, не нужна справка 3-НДФЛ, не нужно обращаться в ИФНС.

Пользователи «Личного кабинета налогоплательщика для физических лиц» теперь могут заполнить и отправить декларацию 3-НДФЛ всего в три шага, не выходя из дома.

Такая возможность появилась благодаря последнему обновлению интернет-сервиса. При заполнении декларации достаточно выбрать одну из шести жизненных ситуаций:

1. декларирование дополнительных доходов от сдачи недвижимости в аренду;
2. имущественный налоговый вычет (на покупку/строительство) недвижимости;
3. социальный налоговый вычет за обучение;
4. социальный налоговый вычет за лечение или покупку лекарств;
5. социальный налоговый вычет по расходам на благотворительность;
6. инвестиционный вычет.

В настоящее время для получения социального вычета по общему правилу необходимо наличие оригинала рецептурного бланка. Лечащий врач выписывает пациенту рецепт в двух экземплярах, один из которых предъявляется в аптечное учреждение для получения лекарственных средств, второй представляется в налоговый орган РФ при подаче налоговой декларации. Формы рецептурных бланков утверждены Приказами Минздрава России от 14.01.2019 N 4н, от 01.08.2012 N 54н (пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ; п. 16 ч. 2 ст. 14 Закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ; п. 2 Порядка, утв. Приказом Минздрава России N 289, МНС России N БГ-З-04/256 от 25.07.2001).

На рецептурных бланках в левом верхнем углу должен быть проставлен штамп медицинской организации с указанием ее наименования, адреса и телефона или указан адрес индивидуального предпринимателя, номер и дата лицензии, наименование органа государственной власти, выдавшего лицензию (п. п. 1, 2 Порядка, утв. Приказом N 4н; п. 4 Правил, утв. Приказом N 54н).

В графе "Rp" рецептурных бланков должно быть указано, в частности, наименование лекарственного препарата (международное непатентованное наименование, группировочное или химическое наименование, торговое наименование), форма выпуска, дозировка, количество (п. 11 Порядка; п. 9 Правил).

Наличие рецептурного бланка, оформленного по существующим правилам (в том числе с отметкой на рецепте фармацевтического работника об отпуске лекарственного препарата с указанием торгового наименования), подтверждает соответствие лекарственного препарата, назначенного физическому лицу лечащим врачом, наименованию лекарственного препарата, приобретенного указанным

лицом по платежному документу (п. 9 Правил, утв. Приказом Минздрава России от 11.07.2017 N 403н; Письмо ФНС России от 30.11.2020 N БС-4-11/19621@).

Условием включения в состав вычета сумм страховых взносов по договору ДМС является наличие у страховой организации, с которой заключен данный договор, лицензии на ведение соответствующего вида деятельности, предусматривающего оплату ею исключительно медицинских услуг. Кроме того, медицинская организация или ИП, оказавшие медицинские услуги, также должны иметь российскую лицензию на осуществление медицинской деятельности (абз. 2, 5 пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ).

Для того, чтобы возместить НДФЛ и получить возврат 13% обратитесь в свою налоговую инспекцию по месту регистрации, и передайте инспектору на оформление следующие документы:

- декларацию 3-НДФЛ
- справку по форме 2-НДФЛ, которую вам нужно получить либо у работодателя, либо в личном - кабинете на сайте ФНС, либо через МФЦ
- заявление на возврат
- платежные документы, подтверждающие оплату (чеки, квитанции, приходно-кассовые ордера и пр.)
- справку об оплате медицинских услуг, выданную медицинской организацией
- договор на оказание медицинских услуг, который вы заключили перед лечением
- копию лицензии медучреждения на оказание медицинских услуг
- рецепты на лекарства, которые вам выписал врач, по форме № 107-1/у
- копию свидетельства о рождении ребенка, если вы получаете вычет за детей, свидетельства о браке, если вы хотите возместить налог за супругу(а), документа, подтверждающего родство, если вы возвращаете подоходный налог за лечение родителей или документа об опеке, если получаете вычет за опекуна).

Декларацию можно представить (п. 4 ст. 80 НК РФ):

а) в бумажной форме:

- непосредственно в налоговый орган или через МФЦ (лично или через представителя);
- почтовым отправлением с описью вложения;

б) в электронной форме, в том числе через Единый портал госуслуг или личный кабинет налогоплательщика.

Налоговый орган в течение трех месяцев со дня представления вами декларации и подтверждающих документов проводит камеральную проверку, по окончании которой направит вам сообщение о принятом решении, в том числе об отказе в возврате излишне уплаченного налога (п. 9 ст. 78, п. п. 1, 2 ст. 88 НК РФ).

При установлении факта излишней уплаты налога и подтверждении права на вычет по НДФЛ соответствующая сумма переплаты подлежит возврату в течение месяца со дня получения вашего заявления о возврате налога. Если вы представили заявление в составе декларации, возврат налога будет произведен не ранее окончания камеральной проверки либо наступления момента, когда такая проверка должна была быть завершена, и не ранее принятия решения о возврате налога (п. п. 6, 8, 8.1 ст. 78, п. 4 ст. 229 НК РФ).

Получить социальный налоговый вычет вы можете двумя способами - у работодателя и в налоговом органе.

Обратите внимание! В большинстве налоговых органов прием и обслуживание в операционных залах ведутся без предварительной записи. При этом рекомендуется бесконтактное взаимодействие с налоговыми органами, в том числе посредством онлайн-сервисов (п. 1 Указа Президента РФ от 11.05.2020 N 316; Письмо ФНС России от 30.06.2020 N БС-4-19/10549@; Информация ФНС России от 03.07.2020).

Что следует знать, оформляя вычет:

- возмещение за лечение родителей-пенсионеров сами родственники оформить не смогут, т. к. не являются налогоплательщиками, но получить компенсацию можно, оформив ее через работающих детей.

- ИП, которые не являются плательщиками подоходного налога, находятся на УСНО, не получают вычет;

- если приобретается путевка по санаторно-курортному лечению, возместить можно только стоимость медицинского обслуживания, а не всю цену. Для этого организация предоставляет справку о величине оплаты за оказанные мед. услуги;

- при оформлении возмещения НДФЛ за лечение, налогоплательщик при смене работы не сможет перевести выплаты. Если он официально работает у нескольких работодателей одновременно, то получение льготы возможно со всех мест работы.

Оплата работодателем путевок на санаторно-курортное лечение

Работодатель, приобретая сотрудникам путевки на санаторно-курортное лечение, может и сэкономить на налогах и принять расходы.

В целом, такие путевки, будут являться хорошим подспорьем для работодателей и работников и допустимым методом налоговой оптимизации.

На основании п. 29 ст. 270 НК РФ в редакции, действующей с 01.01.2019, при определении налоговой базы не учитываются расходы на оплату, в частности, путевок на лечение или отдых, экскурсий или путешествий, если иное не предусмотрено п. 24.2 ст. 255 НК РФ. При этом не имеет значения, предусмотрены ли такие расходы, по сути носящие социальный характер, трудовым или коллективным договором.

Как указано выше, новым п. 24.2 ст. 255 НК РФ закреплена возможность включения в состав расходов на оплату труда стоимости услуг по организации туризма, санаторно-курортного лечения и отдыха на территории России, оказанных работнику и членам его семьи:

- супругам,
- родителям,
- детям (в том числе усыновленным) и подопечным до 18 лет (или до 24 лет, если они получают образование по очной форме) и т.д.

НДФЛ не начисляется с выплат работнику, членам его семьи, детям до 16 лет, не являющимся членами семьи работника (например, племяннику сотрудника), при одновременном выполнении следующих условий (п. 9 ст. 217 НК РФ):

- 1) путевка оплачена за счет:
 - приносящей доход деятельности учреждения, если расходы по оплате, в соответствии с гл. 25 НК РФ, не учитываются при расчете налога на прибыль (п. 29 ст. 270 НК РФ);
 - приносящей доход деятельности учреждения - деятельности на специальном налоговом режиме (например, если автономное учреждение применяет УСН);
 - бюджетных средств, в том числе за счет средств ФСС РФ;

2) услуги по путевке 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, осуществляемый организацией (Письмо Минфина России от 11.08.2014 N ПА-4-11/15746@);

3) путевка не является туристской (это требование не относится к путевкам для детей младше 16 лет);

4) оплата путевки подтверждена, например, договором с санаторно-курортной (оздоровительной) организацией, платежными документами (Письмо Минфина России от 19.09.2014 N 03-04-06/46990).

Порядок приобретения путевок в целях п. 9 ст. 217 НК РФ значения не имеет (Письмо Минфина России от 27.01.2021 N 03-04-06/4717).

Также не имеет значения, состоит ли работник в трудовых отношениях с санаторно-курортной или оздоровительной организацией, оказывающей соответствующие услуги (Письмо Минфина России от 17.12.2020 N 03-03-06/1/110876).

НДФЛ не облагается только сумма оплаты (компенсации) за путевку. Все дополнительные расходы на приобретение и использование путевки облагаются НДФЛ, в частности:

- комиссия, которую учреждение уплатило агенту при покупке путевки (Письмо ФНС России от 25.07.2014 N БС-4-11/14505);
- стоимость проезда к месту санаторно-курортного лечения (Письмо Минфина России от 26.09.2019 N 03-04-09/74123).

Также облагаются НДФЛ компенсации, выплаченные вместо оплаты (компенсации) путевки на санаторно-курортное лечение, если работник решил не ехать на такое лечение (Письмо ФНС России от 25.09.2015 N БС-4-11/16812).

Если путевку оплатил работодатель, то социальный вычет не может быть предоставлен. Это следует из пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ.

Если путевку оплатил работник, то социальный вычет может быть предоставлен, но только по расходам на оплату медицинских услуг, которые были оказаны в рамках санаторно-курортного лечения (Письмо Минфина России от 25.12.2018 N 03-04-05/94619).

Может возникнуть ситуация, что вы оплатили за счет приносящей доход деятельности туристическую путевку для работника.

В этом случае у работника возникает доход в натуральной форме, с которого следует исчислить НДФЛ (пп. 1 п. 2 ст. 211 НК РФ).

Доходом будет являться цена по договору на туристическое обслуживание.

Датой фактического получения дохода считается день передачи доходов в натуральной форме (пп. 2 п. 1 ст. 223 НК РФ). По нашему мнению, в данном случае датой получения дохода будет являться дата оплаты учреждением путевки.

Расчитать, удержать и уплатить НДФЛ с оплаты туристической путевки следует в общем для доходов в натуральной форме порядке. При этом следует учесть, что если путевка является подарком работнику, то стоимость путевки можно уменьшить на 4 000 руб. (п. 28 ст. 217 НК РФ).

Если вы осуществляете взносы (например, за счет средств от приносящей доход деятельности) по договорам ДМС на работника и членов его семьи, то они не облагаются НДФЛ. При этом не имеет значения, находятся лечебные организации, оказывающие услуги по ДМС, на территории РФ или на территории иностранного государства. Это следует из п. 3 ст. 213 НК РФ, Писем Минфина России от 04.06.2020 N 03-04-06/47977, от 26.12.2008 N 03-04-06-01/388, от 05.07.2007 N 03-03-06/3/10.

Страховые выплаты, полученные при наступлении страхового случая, также не облагаются НДФЛ (пп. 3 п. 1 ст. 213 НК РФ).

Можно ли предоставить работнику социальный вычет по НДФЛ при оплате ДМС?

Работодатель не может предоставить социальный вычет по оплате ДМС. Это связано с тем, что вычет предоставляется только в случае, когда ДМС работник оплачивал сам (пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ).

Если работодатель заключил договор ДМС в пользу работников со страховой компанией, но страховые взносы удерживаются из их зарплаты, социальный вычет по оплате ДМС они получить могут. Его нельзя предоставить лишь в том случае, если услуги по договорам, заключенным со страховой организацией, оказываются работникам за пределами РФ в организациях, не имеющих лицензий согласно российскому законодательству (Письмо Минфина России от 15.07.2019 N 03-04-06/52406).

Доплата до среднего заработка по больничному

Доплата до среднего заработка по больничному является инициативой работодателя, а не государства.

В коллективном договоре предприятие установило оплату больничных листов сотрудникам в порядке, предусмотренном законодательством, при этом оплату не более 15 дней нетрудоспособности в календарном году исходя из их фактического среднего заработка.

Доплата может осуществляться всем сотрудникам, например, в случае болезни в течение 2 недель в году. Или доплата может проводиться только руководителям, а также сотрудникам, которые могут осуществлять деятельность дистанционно.

Основанием для выплаты доплаты также является непосредственно больничный лист, а также положения коллективного договора. Каких-либо дополнительных документов (в том числе заявление работника) для назначения пособия и выплаты доплаты не нужно. Специальных сроков выплаты доплаты до фактического среднего заработка законодательно не установлено - соответствующий порядок может быть установлен коллективным договором. В частности, выплаты могут производиться в те же сроки, что и оплата пособия в соответствии с законодательством.

Данные доплаты являются инициативными и зависят от финансовых возможностей работодателя.

Такие расходы можно учесть для целей налогообложения. На основании ст. 255 НК РФ расходы на оплату труда включают в себя любые начисления работникам в денежной и (или) натуральной форме. При этом перечень расходов является открытым и позволяет учитывать не только законодательно установленные выплаты, но и иные начисления в пользу работника, предусмотренные трудовым и (или) коллективным договором (п. 25 ст. 255 НК РФ). Доплата больничного до средней зарплаты не относится к государственным пособиям, поэтому подлежит налогообложению. Работодатель должен расценивать доплату как доход, заработную плату физического лица и произвести все необходимые платежи по налогам:

- Налог на доходы физических лиц;
- Страховые платежи по пенсионному, медицинскому и социальному страхованию по ставкам, установленным законодательством.

Напомним выплаты, не подлежащие налогообложению НДФЛ (п. 1 ст. 217 НК РФ):

- единовременное пособие по беременности и родам;
- ежемесячное пособие по уходу за ребенком до 1,5 лет;
- ежемесячная компенсация по уходу за ребенком до 3 лет.

Все остальные доплаты не будут относиться к необлагаемым. В целом, работодатели в большинстве своем не заинтересованы в доплатах, поскольку в законодательстве какие-либо льготы не предусмотрено. В результате, работники в случае больничного часто теряют в деньгах.

Сегодня мир и трудовые отношения становятся более гибкими, пособия, вычеты могут оформляться в электронном виде. А работодателю нужно учитывать быстро меняющуюся ситуацию, карантины и возможность совмещать больничный и работу.

Скидки от государства и работодателей: какие предусмотрены и планируются в 2021 году?

До коронавируса можно было услышать от предпринимателей фразу о том, что лучшая поддержка – это тогда, когда государство не мешает предпринимательской деятельности. Но с введением ограничений, падением доходов населения многие малые и микропредприятия просто не смогли справиться.

Отрасли, которые могут рассчитывать на поддержку

В Российской Федерации в 2021 году внимание будет уделяться ряду компаний, которые осуществляют работу в следующих сферах экономики:

1. Авто- и авиаперевозки, в т. ч. аренда транспортного средства и поставка грузов.
2. Автомобильные станции и вокзалы (частные камеры хранения, продажа и заказ билетов).
3. Гостиничный бизнес.
4. Пассажирский транспорт.
5. Культурные и спортивные мероприятия (выставочные комплексы, спортклубы, сауны, бани, санатории), также соревнования между животными.
6. Общепит, кроме организаций, занимающихся продажей полуфабрикатов и еды на развес.

7. Доп. образование детей и уход за ними — агентства по предоставлению нянь, культурному и спортивному развитию ребенка.
8. Ремонт и обслуживание электроники.
9. Салоны красоты, парикмахерские и солярии.
10. Стоматологии: клиники и кабинеты.
11. Салоны авто и запасных частей, а также аксессуаров для транспортных средств.
12. Зоопарки, в т. ч. и контактные, музеи, кинотеатры.
13. Издательства, ТВ- и радиоканалы, другие СМИ.
14. Торговля непродовольственными товарами — только организации, занимающиеся сбытом продукции в розницу.

В 2021 году, например, будет действовать грант для агробизнеса. Сумма господдержки — не более 30 млн руб. Средства могут направляться на развитие базы по производству, хранению, переработке и реализации продукции, покупку, строительство новых объектов для производства и др.

Если вы занимаетесь сельским хозяйством, то вам могут подойти другие гранты:

«Агростартап» — для КФХ, ИП. Суммы: 3-5 млн руб.

Грант на развитие семейной фермы — для КФХ, ИП, отвечающим критериям микропредприятия. Сумма — не более 30 млн руб.

В 2021 году аграриям из регионов Дальнего Востока увеличат размер грантов на развитие семейных ферм и сельхозкооперативов.

Такие отрасли могут рассчитывать на скидки, льготы, которые предусмотрены для целей развития экономики страны. Однако с включением в список «проблемных» отраслей в 2020 году были связаны некоторые нестыковки, которые не позволили некоторым компаниям воспользоваться льготами.

1 июля 2020 было последним днем, чтобы подать заявление на помощь в виде МРОТ на каждого работника.

В конце апреля прошлого года правительство решило раздать малым и средним пострадавшим субсидии в размере 1 МРОТ из расчета на каждого работника. Перечень пострадавших был утвержден постановлением от 3 апреля 2020 года № 434, и на тот момент в него недавно внесли множество ОКВЭДов, относящихся к розничной торговле непродовольственными товарами. Получатель субсидии определялся по основному виду деятельности, информация о котором содержится в ЕГРЮЛ или ЕГРИП по состоянию на 1 марта 2020 года.

Был установлен предельный срок для обращения за субсидией – не позднее 1 июля 2020 года. При этом с 7 июля 2020 года в перечень был добавлен междугородный ж/д и водный пассажирский транспорт, а осенью список опять расширили – туда внесли пригородный ж/д транспорт.

Действовавший на момент окончания срока направления заявлений на субсидию перечень не содержал этих отраслей. Так что, по мнению Минфина, основания для предоставления субсидий малому бизнесу из этих сфер отсутствовали (письма ФНС от 08.02.2021 № БС-4-11/1451@, Минфина от 15.01.2021 № 09-01-09/2217).

Таким образом, даже если государство и ввело льготы и преференции, - это не всегда означает, что вы можете ими воспользоваться.

Льготы при открытии бизнеса

Есть те, кто рассматривает кризис – как новые возможности. И для таких предпринимателей существует возможность получить так называемые скидки от государства на открытие собственного дела. Конечно, в большинстве случаев нельзя говорить о том, что на помощь от государства можно серьезно развить бизнес, но тем не менее, меры поддержки существуют.

Если вы только планируете открыть свой бизнес, то первое, о чем вам нужно знать, — о существовании специальной программы Минэкономразвития по предоставлению субсидий малому и среднему предпринимательству на региональном уровне. В рамках этой программы центр занятости населения оказывает единовременную финансовую помощь в открытии собственного дела. Но чтобы на нее рассчитывать, нужно быть официальным безработным.

Размер суммы зависит от региона. Например, московские предприниматели могут рассчитывать на совсем небольшую финансовую помощь от столичного Центра занятости населения. Она составит не более 10 200 руб. А в Подмосковье можно претендовать на 145 560 руб. и еще дополнительно вам выделят 7 500 руб. на подготовку документов.

Скидки по страховым взносам

Скидки по страховым взносам имеют положительный и отрицательный характер.

Положительным моментом является бессрочный характер льгот.

Общий уровень страховых взносов останется прежним — 15%. Пенсионные взносы будут равны 10%, а медицинское страхование — 5%. Социальные выплаты в пенсионный фонд в связи с нетрудоспособностью матери отчислять не нужно.

Отрицательным моментом является то, что воспользоваться скидками по взносам могут не все.

Больше всех повезло IT-отрасли.

С 2021 года установили бессрочные пониженные тарифы страховых взносов:

- 6 процентов — на обязательное пенсионное страхование;
- 1,5 процента — на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством;
- 0,1 процента — на обязательное медицинское страхование.

Независимо от применяемой системы налогообложения, пониженные тарифы смогут применять две категории работодателей:

- те, кто работает в сфере информационных технологий, в том числе сопровождает собственные компьютерные продукты;
- разработчики (проектировщики) изделий электронной компонентной базы и электронной (радиоэлектронной) продукции.

При этом действуют некоторые ограничения, которые важно соблюдать для того, чтобы воспользоваться льготами.

- Во-первых, численность работников за отчетный (расчетный) период должна быть не менее семи человек. Вновь созданные организации определяют этот показатель по среднесписочной численности. Действующие организации — по средней численности за девять месяцев года, предшествующего переходу на пониженные тарифы.

- Во-вторых, доля доходов от реализации работ и услуг, связанных с проектированием и разработкой электронных изделий, — не менее 90 процентов от общего объема доходов. Вновь созданные организации определяют этот показатель по данным за текущий отчетный (расчетный) период, а действующие — по данным за девять месяцев года, предшествующего переходу на пониженные тарифы.

- В-третьих, организация должна быть включена в специальный реестр Минпромторга.

Скидки на кредитование заработной платы

"Михаил Мишустин утвердил новую программу поддержки предпринимателей" (информация с официального сайта Правительства РФ от 01.03.2021).

В новом формате ставка кредита составит 3%. В течение первого полугодия заемщик не будет выплачивать основной долг и проценты по кредиту. Во втором полугодии это можно будет делать равными долями ежемесячно. Принять участие в новой программе смогут как небольшие, так и крупные компании из наименее восстановившихся отраслей. В их числе - гостиничный и ресторанный бизнес, сфера культуры, туризма, спорта и развлечений. Размер кредита будет зависеть от количества сотрудников, занятых в организации. Максимальная сумма - 500 млн рублей. Главное условие: заемщик должен сохранить не менее 90% рабочих мест в период действия кредитного договора.

Кредит можно будет оформить с 9 марта по 1 июля 2021 года на срок до 12 месяцев. Поручителем выступит государство в лице "ВЭБ.РФ".

Деньги, выделенные Правительством РФ, пойдут на возмещение банкам разницы между льготной процентной ставкой и рыночной, а также на погашение задолженности заемщиков за первое полугодие.

Скидки на приобретение автомобиля

Скидки на приобретение автомобиля актуальны не только для бизнеса, но и для физических лиц. Согласно программе кредитования возможно приобрести в кредит автомобиль.

Программа льготного автокредитования с господдержкой дает возможность некоторым категориям россиян взять займ и получить скидку на покупку авто. Скидка составляет:

- 25% от стоимости приобретаемого автомобиля для жителей Дальневосточного федерального округа;
- 10% для всех остальных регионов.

При этом деньги не выдают на руки, а прибавляют к первоначальному взносу. То есть заемщик как бы вносит эти 10 или 25% на уплату первоначального взноса, а на самом деле банку эту сумму компенсирует государство в виде субсидии.

В настоящее время применяются четыре льготные программы:

"Первый автомобиль". Ее участником может стать любой, кто ранее не оформлял на себя машину. При этом возраст не важен — первый автомобиль может купить себе и пенсионер.

"Семейный автомобиль". По ней скидку вправе получить мать, отец, опекун или попечитель хотя бы одного несовершеннолетнего ребенка.

"Трейд-ин" дает право на льготный кредит тем, кто продает старую машину в счет первоначального взноса. Машина при этом должна быть старше шести лет и находиться в собственности заемщика не менее года.

Также на льготный кредит могут претендовать работники государственных медицинских учреждений.

Но и для участия в данной программе нужно соблюдать определенные правила.

- Заемщик не должен был брать автокредит в 2020 году и обязуется не брать еще один в 2021 году. Это проверят по кредитной истории.
 - У него должны быть водительские права.
- Есть и другие ограничения. Автомобиль должен:
- быть новым — не раньше 2020 года производства (для кредитов, которые выдаются в 2021 году), при этом паспорт транспортного средства должен быть выдан не ранее 1 декабря;
 - иметь электронный паспорт транспортного средства (для машин, реализуемых после 1 июля 2020 года);
 - быть собран на территории России;

- быть массой до 3,5 тонны;
- стоить не дороже 1,5 млн рублей;
- находиться в залоге у банка

В перечень доступных в рамках льготного автокредитования новых автомобилей стоимостью до полутора миллионов рублей, вошла вся линейка АвтоВАЗа и УАЗа плюс модели Kia Rio, Rio X и Rio X-Line, Hyundai Solaris и Creta, Renault Logan, Sandero, Duster, Kaptur и Arkana.

Если правила не будут соблюдены, например, вы рассчитываете на кредитные средства, то скидка предоставлена не будет. Поэтому прежде всего необходимо уточнить в отношении возможности получения скидок.

Скидки на землю

В настоящее время в различных регионах страны действуют скидки на приобретение земли. Речь идет о достаточно больших угодьях, так называемом гектаре.

Изначально в программе участвовали Приморский и Хабаровский края, Еврейская автономная область, Амурская область, Республика Саха (Якутия), Магаданская и Сахалинская области, а также Камчатка и Чукотка. В 2020 году список дополнили Бурятия и Забайкалье.

Участки по программе можно получить только за пределами городов. Они должны располагаться на расстоянии как минимум 10 км от населенных пунктов с населением свыше 50 тыс. жителей и в 20 км от городов с населением более 300 тыс. человек.

Однако в дальнейшем стало понятно, что таких мер не достаточно.

Как и в других случаях существует ряд ограничений.

Основное условие получения гектара в собственность — его освоение. Изначально земля передается на пять лет на основании договора безвозмездного пользования, при этом уже в течение первого года заявителю необходимо определиться с видом использования участка, а через три года — задекларировать его освоение. После пяти лет безвозмездного пользования участок можно получить в собственность или оформить длительную аренду — на 49 лет.

Кроме того, получить участки для личных целей на федеральном уровне претендовать на это могут граждане, имеющие государственные награды. Они имеют право на бесплатные земельные участки от 8 соток в городских поселениях и от 25 соток — в сельских.

На местном уровне в большинстве случаев претендовать на это могут многодетные семьи, ветераны войн и участники боевых действий, ликвидаторы аварии в Чернобыле. Также на местном уровне можно встретить программы льготного приобретения земельного участка, когда участок можно приобрести по условной стоимости.

В России много заброшенных земельных участков, нередко — с домами. Нередко такие объекты можно встретить в дачных товариществах и деревнях. Закон позволяет россиянам стать владельцем такой земли и даже дома почти бесплатно.

Скидки на улучшение жилищных условий

Многие хотят обзавестись собственным жильем, но в отношении используемых программ и скидок не у всех имеется понимание, каким образом возможно их получить.

Так, скидки могут получить молодые семьи. Государство оплачивает часть стоимости квартиры за семью, а средства предоставляются в виде субсидии (то есть деньги государству возвращать не придется). Программа действует до 2025 года.

Однако как всегда существуют определенные «но».

Чтобы рассчитывать на субсидию, семья должна быть признана нуждающейся в улучшении жилищных условий, но не малоимущей. Этот статус должна подтвердить местная администрация. И вот тут как всегда могут возникать проблемы, поскольку даже живя в 10 кв.м на человека, можно не добиться от местной администрации подтверждения статуса нуждающихся. Если у семьи есть квартира или супруги живут с родителями в большом доме и у одного из них есть

там доля, это может помешать участию в программе.

Кроме того, требуется собрать целый ряд документов:

Список документов из федеральных требований:

заявление на участие в программе;

копии паспортов супругов и свидетельств о рождении детей.;

копия свидетельства о браке, если он есть;

подтверждение, что семья нуждается в жилье;

подтверждение доходов или накоплений;

номера СНИЛС.

Если семья тратит деньги на уже имеющуюся ипотеку, дополнительно нужно предоставить:

выписку из ЕГРН на квартиру или договор подряда на дом;

копию кредитного договора;

справку об остатке долга.

Чтобы банк перевел деньги, ему нужны документы, которые доказывают, что средства идут на жилье, а не на другие цели. Список документов зависит от вида сделки. Может понадобиться:

договор банковского счета;

кредитный договор, если речь об ипотеке;

договор купли-продажи жилого помещения;

договор строительного подряда;

договор участия в долевом строительстве;

выписка из ЕГРН;

справка об остатке долга и процентов по кредиту.

Субсидия зависит от состава семьи:

бедетная семейная пара может претендовать на компенсацию 30% от стоимости жилья;

семья с одним ребенком — 35%;

в семье двое детей — 40%;

трое детей и более — 50%.

В ряде регионов России молодая семья вправе рассчитывать на более крупную компенсацию — до 70–80% от цены приобретаемого объекта недвижимости.

При приобретении жилья должны соблюдаться следующие требования:

- Жилье должно быть приобретено в том же регионе, где подано заявление.

- Его купили не у близких родственников.

- Участвовать в программе семья имеет право только один раз.

Если данная скидка предусмотрена для отдельных семей, то налоговым вычетом по НДФЛ могут воспользоваться почти все.

Если вы работаете официально, платите подоходный налог (работодатель перечисляет их в бюджет автоматически, если вы устроены официально и не получаете «серую» зарплату) и купили жилье, то можете вернуть себе подоходный налог в размере до 13% стоимости. А вот если вы являетесь индивидуальным предпринимателем или самозанятым, то рассчитывать на вычет не придется.

Упрощенный порядок получения компенсаций

В 2021 году новых скидок и компенсаций не будет. Однако получить компенсации можно в упрощенном порядке, например, если речь идет об уходе за престарелыми и инвалидами) (Постановление Правительства РФ от 27.02.2021 N 278 "О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации").

Ежемесячные компенсационные выплаты полагаются неработающим гражданам, которые ухаживают за инвалидами I группы, а также за престарелыми людьми, которым требуется постоянная помощь или которым исполнилось 80 лет.

Теперь часть сведений необходимых для назначения компенсационных выплат будут запрашиваться органом, осуществляющим выплату пенсии, в соответствующих органах в порядке межведомственного информационного взаимодействия.

Так, в частности, гражданам больше не нужно подтверждать, что они не работают и при этом не получают пособие по безработице или пенсию.

Также больше нет необходимости собирать справки о смене места жительства подопечного.

В заключение необходимо отметить, что часто бизнес и физические лица не могут воспользоваться скидками, льготами и компенсациями не потому, что их нет, а потому что не владеют соответствующей информацией.

Налоговая получит доступ к банковской тайне

ФНС сможет получить доступ к выпискам по операциям на счетах физлиц. Однако с 17 марта налоговики смогут запрашивать у банков копии паспортов клиентов и доверенности на распоряжение деньгами.

Когда впервые была отменена налоговая тайна?

Налоговый орган впервые заявил об отмене налоговой тайны еще в 2015 году¹. Это было сделано для того, чтобы налогоплательщики имели возможность лучше проверить своих контрагентов и избежать необоснованной налоговой выгоды. И сейчас мы видим, что любую практически компанию возможно проверить не выходя из дома.

Речь шла исключительно об информации о налогоплательщиках-организациях и той информации, которая в настоящее время и так публикуется как составная часть бухгалтерской отчетности.

Чем отличается доступ к банковской тайне, который существовал с 2015 года от доступа к банковской тайне, который был объявлен в 2021 году?

Сейчас речь идет о выписках физических лиц. Изменения нацелены на повышение эффективности риск-ориентированного подхода при проведении налогового контроля и предотвращение ущерба от тех, кто пытается уклониться от уплаты налогов.

Банки будут обязаны по запросу налоговой предоставлять в течение трех дней копии паспортов клиентов, доверенностей на распоряжение деньгами, договоров на открытие счета и заявлений на его закрытие, карточек с образцами подписей и оттиска печатей. То же касается информации о бенефициарных владельцах или отдельных операциях за конкретный период.

¹ <https://www.rbc.ru/economics/02/06/2015/556dbf559a79471e885cc1f1>

Но данные формулировки являются достаточно размытыми, и можно ожидать повышение рисков для конечных бенефициаров, учредителей и директоров.

Какие основные риски будут возникать у физических лиц?

Прежде всего, это риск привлечения к субсидиарной ответственности.

Налоговый орган и ранее привлекал руководителей и учредителей к субсидиарной ответственности. Теперь этот риск просто усилится.

Еще летом 2017 г. в Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве) была введена глава III.2 «Ответственность руководителя должника и иных лиц в деле о банкротстве». Одновременно поправки были внесены в Налоговый кодекс.

Смысл поправок состоял в том, что если налоговый орган обнаружил нарушения при проведении проверки, и компания не может уплатить налоги в колоссальном размере и вынуждена прекратить деятельность, то налоговый орган может взыскать налоги и с руководителя и с учредителя.

Если ранее субсидиарная ответственность предусматривалась за доведение до банкротства, то в настоящее время она предусмотрена за невозможность полного погашения требований кредиторов. В связи с этим заявление о привлечении к субсидиарной ответственности может быть подано в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

Для привлечения к субсидиарной ответственности заявителю необходимо доказать наличие:

- негативных последствий в виде невозможности полного погашения требований кредиторов;
- причинно-следственной связи действия/бездействия контролирующего должника лица с этими последствиями;
- статуса контролирующего должника лица у ответчика.

Но часто учредителем и руководителем компании выступают «номинальные лица». Может ли налоговый орган привлечь реального бенефициара к ответственности?

Конечно, налоговый орган может привлечь контролирующее лицо к ответственности.

Под контролирующим лицом понимается физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий. Контролирующим должника лицом может быть признано не только должностное лицо (например, директор компании), но и иное лицо по иным основаниям.

Таким образом, налоговый орган может провести расследование и привлечь конечного бенефициара к ответственности.

Кого еще могут привлечь к ответственности в случае доступа к банковской тайне?

В настоящее время есть практика привлечения к ответственности даже конкурсного управляющего, если у компании достаточно плачевное состояние, и она объявляет себя банкротом. Ведь существует уголовная ответственность за фиктивное банкротство.

И вот таким примером является дело компании «Группа компаний «Артисан», дошедшее до Верховного суда (Определение от 20 сентября 2019 г. по делу № А32-36867/2014), где как раз к ответственности привлекли конкурсного управляющего.

То есть круг привлечения лиц к ответственности ничем и никем не ограничен.

Какие современные технологии будут применяться?

Уже сейчас мы видим, что создается достаточно много реестров, например, реестр недвижимости, реестр действий ЗАГС. Сегодня даже нотариусы подают сведения в электронные единые реестры в течение одного дня после их совершения. Все наши онлайн покупки также фиксируются налоговым органом.

Теперь будет создана новая платформа на базе Банка России. Документ о создании такой новой «антиотмывочной» платформы вносился в ноябре прошлого года, но потом был отозван из Госдумы из-за критики и внесен с доработками. Банки называют изменения символическими и считают, что предлагаемые поправки в

законодательство могут нарушить конституционные права их клиентов, повлечь дополнительные расходы на контроль за сомнительными операциями.

В чем особенности работы такой платформы?

Изначально планировалось разделять клиентов по цветам с учетом риска. Многие банки уже это делают. После доработки из нового документа исключили распределение клиентов в группы по цвету, оставив лишь уровень риска (высокий, средний, низкий). А в тексте появилась формулировка о том, что кредитные организации вправе использовать оценку ЦБ в качестве дополнительного фактора. Изначально предполагалось, что отнесение клиента к красной группе Банком России влечет обязательный отказ в проведении операции.

Также возникает дополнительный риск сообщения сведений в налоговый орган и проверки клиента уже налоговиками.

Что делать клиентам, чтобы избежать рисков?

Прежде всего, важно при осуществлении крупных сделок, внедрении новых технологий, важно заранее посмотреть все риски, это не только налоговые риски, но и административная ответственность, уголовная. Часто «отрезвляющим» фактором является ситуация, когда рассчитываешь налоги расчетным путем по статье 31 НК РФ. Когда руководители и учредители видят свои риски в денежном эквиваленте, это может предостеречь от необдуманных действий и решений.

Громкие налоговые преступления

Сегодня мы поговорим о громких налоговых преступлениях. Многие говорят о рисках привлечения к уголовной ответственности руководителей и учредителей. Однако важно понимать, насколько существенны риски. Действительно ли риски уголовной ответственности велики, и на какую судебную практику нужно обратить внимание бизнесменам? Где грань между налоговым планированием и незаконной налоговой оптимизацией?

Начнем со статистики. Какова статистика привлечения к налоговой ответственности по налоговым преступлениям?

За 2016–2019 годы, несмотря на то, что минимальный порог для привлечения к уголовной ответственности за налоговые преступления был утроен и общее число налоговых преступлений сокращалось, в результате деятельности СК, МВД и ФНС число выявленных преступлений увеличилось с 66 до 89. За тот же период по оконченным уголовным делам о налоговых преступлениях общий ущерб бюджету страны от непоступления налоговых и иных обязательных платежей вырос с 59 до 75 миллиардов рублей, а размер возмещенного ущерба с 36 до более чем 40 миллиардов рублей.

В каких регионах бизнесменов чаще всего привлекают к ответственности?

За 2020 год еще нет точных данных, поскольку действовал мораторий на налоговые проверки. В 2019 году по количеству возбужденных уголовных дел лидировали Москва (228), Московская область (152), Краснодарский край (133), Ставропольский край (108), Ростовская область (96). Примерно те же регионы

лидируют по числу уголовных дел, направленных в суд и по сумме причиненного ущерба².

В 2021 году можно прогнозировать увеличение уголовных дел, поскольку возобновляются проверки бизнеса, у налогового органа расширяются инструменты для привлечения компаний и бизнесменов к ответственности.

Всегда ли значительные доначисления налогов приводят к реальному уголовному сроку?

Нет, это происходит далеко не всегда. Можно назвать примеры значительных доначислений и громких дел, которые не привели к реальным уголовным срокам владельцев.

Так, владельцу «Пятерочек» доначислили более 1 млрд рублей за уход от налогов. 22 ноября 2019 года Арбитражным судом г. Москвы вынесено решение по делу № А40-118135/2019 с участием X5 Retail Group. Формальным заявителем по делу об оспаривании решения налогового органа, вынесенного по итогам выездной проверки за 2014 год, выступило ООО «Агроаспект», являющееся ответственным участником консолидированной группы налогоплательщиков. Объектом претензий выступили сделки по внутрихолдинговой реструктуризации активов. Как следует из решения суда, в 2013 году ООО «Торговый дом «Перекресток» приобрело у входящей в ту же группу Speak Global Limited (Кипр) чуть более 83,4% доли участия в другой операционной компании группы – ООО «Агроторг» (магазины под торговой маркой «Пятёрочка») за сумму около 82,5 млрд. руб. Небольшая часть суммы сделки была оплачена деньгами, еще часть (11,2 млрд. руб.) была зачтена в счет задолженности по выданному ранее из России займу, а оставшаяся сумма долга в размере 66 млрд. руб. была конвертирована в процентный заем. Право требования по займу в результате ряда сделок по уступке прав вскоре перешло к другой компании группы – кипрской же X5 Retail Holding Limited.

2

<https://sledcom.ru/press/interview/item/1485519/#:~:text=%D0%9A%D0%B0%D0%BA%D0%B8%D0%B5%20%D0%BF%D1%80%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%BE%2C%20%D0%B1%D0%B5%D0%B7%20%D0%B4%D0%BE%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%BD%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D1%85%20%D1%83%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9,%D0%B3%D0%BE%D0%B4%D0%B0%20%D1%81%D0%BD%D0%B8%D0%B6%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5%20%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D0%B7%D0%BE%D1%88%D0%BB%D0%BE%20%D0%BD%D0%B0%2017%25.>

Еще один пример крупных доначислений – это «Красноярский завод цветных металлов имени В.Н. Гулидова». По результатам проверки налогоплательщику предложено уплатить недоимку по налогу на добавленную стоимость в размере 1 926 324 344 рублей, пени в размере 691 526 173 рублей, а также штраф, предусмотренный пунктом 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Налоговый кодекс) в размере 23 185 244 рублей.

Налоговый орган пришел к выводу: ОАО «Красноярский завод цветных металлов имени В. Н. Гулидова» участвовало в схеме уклонения от налогообложения, связанной с созданием формального документооборота через цепочку поставщиков, не уплачивающих НДС. В связи с этим обществу было отказано в вычете НДС, начислены пени и штраф.

Суд первой инстанции принял решение в пользу общества, указав, что непоступление НДС в бюджет связано с действиями контрагентов, а не самого общества, которое проявило должную осмотрительность. Переложение на общество налоговых обязательств контрагентов, по мнению суда, в такой ситуации обосновательно. Апелляция и кассация, изменяя решение, пришли к выводу: «Красцветмет» надо привлечь к налоговой ответственности независимо от его контрагентов, поскольку он не только принимал участие в схеме уклонения от налогообложения, но и контролировал эту схему.

ВС разъяснил: для заявления НДС к вычету необходимо установить факты реальности операции и неосведомленности налогоплательщика о неуплате НДС контрагентом. ВС потребовал при разрешении подобных споров устанавливать, знал ли налогоплательщик об уклонении поставщика от уплаты налогов и должен ли он был об этом знать (№ А40-23565/2018).

Что делать налогоплательщику в таких случаях? Ведь подобные доначисления налогов могут фактически «убить» бизнес?

Прежде всего, необходимо обжаловать все претензии налогового органа. Если говорить о соблюдении обязательного досудебного порядка обжалования в вышестоящем налоговом органе, то такой порядок не всегда эффективен.

Налогоплательщиков часто запугивают тем, что материалы налоговой проверки будут переданы в МВД и вышестоящий орган, и лучше добровольно согласиться на уплату налогов в крупном и особо крупном размере.

Но дело в том, что досудебный порядок обжалования является обязательным, поэтому не стоит его бояться.

Более эффективной является судебная защита.

Например, ООО «Кузбассконсервмолоко» при расчете налога на прибыль в составе расходов учитывало расходы на приобретение сырого молока у ряда контрагентов. Налоговые органы установили, что контрагенты общества в действительности не являлись реальными поставщиками продукции и оно закупалось непосредственно у компаний-производителей.

Сумма доначислений налога составила 11 200 069 руб. Конечно, не так много, по сравнению с предыдущими судебными спорами, но все-таки примечателен исход дела.

ФНС настаивала: расходы общества на приобретение продукции не могут быть учтены в целях налогообложения ни в какой части, поскольку это противоречит ст. 54.1 НК. Суд первой инстанции посчитал, что ФНС может принять расходы в сумме, соответствующей реальной цене приобретения продукции у ее производителей. Апелляция согласилась с позицией налоговой. Арбитражный суд Западно-Сибирского округа отменил постановление суда апелляционной инстанции и оставил в силе решение суда первой инстанции. Он указал: ст. 54.1 НК не предполагает безусловного отказа в учете расходов по спорным хозяйственным операциями. Отказ возможен только в части, относящейся к соответствующим нарушениям. Применение этой статьи не освобождает налоговые органы и суды от обязанности установить реальный характер операций с участием налогоплательщика, определить их экономический смысл и размер действительных налоговых обязательств налогоплательщика (№ А27-17275/2019).

Для того, чтобы говорить о том, что это не является единичным решением, приведем еще пример.

По результатам выездной налоговой проверки инспекция доначислила АО «Специализированная производственно-техническая база Звездочка» НДС, а также пени и штраф в связи с отказом в праве на вычет сумм налога, предъявленных контрагентом – поставщиком товара.

Налогоплательщику были предъявлены претензии в общей сумме 14 423 367 руб., пени по налогу на добавленную стоимость по 2 А42-7695/2017 в сумме 3 955 653 руб. 81 коп., налоговых санкций по пункту 1 статьи 122 НК РФ в размере 2 249 887 руб. в результате уменьшения НДС.

Суды трех инстанций встали на сторону инспекции. Они подтвердили факт поставки товара и установили: поставка произведена именно контрагентом общества, который не смог исполнить свои обязанности по уплате налога.

Верховный суд поддержал налогоплательщика и направил дело в новое рассмотрение в первую инстанцию. Он сослался на ряд прежних позиций Президиума ВАС, подробно описал систему тестов, которые надо провести при проверке должной осмотрительности, и презумпций, из которых следует исходить. ВС дал указание, как оценивать способность поставщика исполнить свои обязательства по договору: если поставщик является посредником, достаточно наличия его договоров с третьими лицами (№ А42-7695/2017).

Если говорить все-таки о реальных уголовных сроках? То в каком размере должна быть неуплата налогов, чтобы привлечь руководителя к ответственности?

Крупным размером признается сумма налогов, сборов, страховых взносов, превышающая за период в пределах трех финансовых лет подряд пятнадцать миллионов рублей, а особо крупным размером - сумма, превышающая за период в пределах трех финансовых лет подряд сорок пять миллионов рублей.

В качестве примера подобного судебного спора можно назвать Постановление Верховного суда от 23 октября 2019 г. по делу № 120-П19, когда человека приговорили по п. «б» ч.2 ст. 199 УК РФ на 2 года. Кроме того, постановлено взыскать с Алганова Д.Н. в пользу Министерства финансов Российской Федерации в лице управления Федерального казначейства по Волгоградской области 18 770 926 рублей в счет возмещения ущерба, причиненного государству в результате преступления.

Являясь директором ООО «У <...>», Алганов Д.Н. с целью уклонения от уплаты налогов с общества создал систему документооборота без реального совершения финансово-хозяйственных операций. В результате необоснованного применения налоговых вычетов по налогу на добавленную стоимость и неправомерного увеличения затрат по исчислению налога на прибыль с организации по взаимоотношениям с указанными лжепредприятиями, не исчислен и не уплачен в бюджет Российской Федерации за 2012 год налог на добавленную стоимость и налог на прибыль организации на общую сумму 18 770 926 рублей, что составляет 50,19% от общей суммы налогов и сборов, то есть в особо крупном размере.

Существует ли возможность как-то побороться за свои права, если все-таки речь идет об уголовной ответственности конкретного физического лица?

Конечно, как говорил Черчилль, «никогда, никогда, никогда не сдавайтесь».

Безусловно, такие дела есть. В качестве примера приведу Определение от 3 июля 2020 г. по делу № А40-203647/2015 (Верховный Суд Российской Федерации). Определением суда первой инстанции от 16.09.2019, оставленным без изменения постановлением судов апелляционной инстанции от 02.12.2019 и округа от 12.02.2020, установлен размер ответственности, с Дьячкова Ю.И. взыскано 76 358 898,64 руб.

Определяя размер ответственности Дьячкова Ю.И., суды сослались на положения пункта 11 статьи 61.11, статьи 142 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и исходили из того, что наличие оснований для привлечения к ответственности установлено вступившим в законную силу судебным актом, размер непогашенных требований кредиторов составляет 76 358 898,64 руб., в связи с чем ко взысканию присуждена именно эта сумма.

Дьячков Ю.И. полагал, что взыскание с него в рамках спора о привлечении к субсидиарной ответственности 53 053 008,78 руб. будет являться повторным и потому неправомерным, то есть указывал на тождественность исков в указанном размере.

Суды отклонили довод ответчика о том, что с него дважды взыскали денежные средства за одно и то же правонарушение. Суды отметили, что гражданский иск о взыскании ущерба за совершенное преступление в размере неуплаченных налогов нетождественен иску о привлечении контролирующего лица к субсидиарной ответственности.

Верховный суд отменил приговор нижестоящего суда, поэтому данное дело является своего рода прецедентом.

Какие можно дать рекомендации, если есть предпосылки считать, что есть риски привлечения к уголовной ответственности, пришла налоговая проверка или уже заведено уголовное дело?

Прежде всего, важно выстроить стратегию защиты. Важно посмотреть «тонкие» места в обвинении, в решении налогового органа. Часто решения налогового органа изобилуют просто придуманными доводами, которые можно легко развалить в суде.

Также необходимо собрать доказательства, что является достаточно трудоемким процессом.

В некоторых случаях, чтобы не потерять свободу, физическим лицам приходится брать займы для погашения долгов по налогам, в других – оспаривать вплоть до Верховного суда неправомерность доначислений.

Нельзя говорить, что все безнадежно, если к вам пришел налоговый орган. Это не повод опускать руки, это повод грамотно выстроить шахматную партию и при наличии соответствующих доказательств – победить.

Как оптимизировать НДС?

Для многих компаний и предпринимателей достаточно важным вопросом является оптимизация НДС, так как данный налог достаточно большой в нашей стране, составляет 20%, и даже наши ближайшие соседи по ЕАЭС, такие как Казахстан и Киргизия выигрывают по ставкам НДС. Поэтому очень важно разобраться, как правильно оптимизировать НДС, какие варианты оптимизации не подходят.

Итак, начнем с проблем оптимизации? Какая, основная проблема может возникнуть у компаний, которые неправильно оптимизируют НДС или покупают так называемый «бумажный» НДС?

Прежде всего, незаконная налоговая оптимизация влечет отказ в возмещении НДС, ведь чаще всего компании планируют именно закупки для того, чтобы снизить сумму налога к уплате.

Вторая проблема связана с проведением выездной налоговой проверки.

За 9 месяцев 2020 года по России в целом проведено 46,1 млн. проверок, из них результативных — 1, 7 млн. проверок с доначислениями на общую сумму (налог, пени, штраф) 26, 1 млрд.руб. (в т.ч. налоги — 15, 5 млрд. руб.).

За аналогичный период 2019 года налоговыми органами было проведено — 47, 2 млн. проверок, из них результативных — 1,8 млн. с доначислениями (налог, пени, штраф) 27,3 млрд. руб. (налоги — 15,7 млрд. руб.).

Если брать региональный уровень, то самым показательным городом будет, естественно, Москва.

За 9 месяцев 2020 года по Москве проведено всего 5,7 млн. проверок, из которых результативных — 0,2 млн. руб. проверок на общую сумму доначислений (налог, пени, штраф) 4,6 млрд. руб. (в т.ч. налогов — 2,5 млрд. руб.).

За аналогичный период 2019 года по Москве было проведено 5, 7 млн. проверок всего, результативных — 0,2 млн. руб. проверки с доначислениями (налог, пени, штраф) в сумме почти 6 млрд. руб. (в т.ч. налогов — 3, 5 млрд. руб.).

Каким образом нельзя оптимизировать налог, чтобы не столкнуться с доначислениями, штрафами и пени?

Естественно, самым опасным врагом налоговой оптимизации является «бумажный» НДС, когда компании просто покупают документы в Интернете. При этом такие документы чаще всего ничем реальным не подкреплены. То есть, вы потратили деньги, заплатили за бумагу и столкнулись с еще большими проблемами.

Если объяснять доходчиво суть такой оптимизации, то можно отметить, что Компания при реализации товаров, работ, услуг должна уплатить налоги. Снизить налоговое бремя по НДС возможно с помощью компаний, у которых закупаются товары (фиктивно) или услуги с НДС

Пример

Компания-производитель – продажа 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Закупка – 10 000 000 рублей.

НДС к уплате - 0 рублей.

Какие критерии сразу могут сказать, что лучше отказаться от незаконной налоговой оптимизации? Или лучше подготовить какие-то документы более тщательно?

Во-первых, лучше отказаться от оптимизации, при которой вы будете платить совсем минимальные налоги. Например, в банках критерий уплаченных налогов составляет 0,9% от дебетового оборота. То есть, если сумма ваших налогов составляет 1%, то вас непременно заметят.

В концепции выездных налоговых проверок говорится о доле между возмещенным и уплаченным НДС 89%, аналогичный показатель приводит и Центробанк. То есть, если вы платите налог на уровне 11%, то для налогового органа вы являетесь добросовестным налогоплательщиком. Если вы возмещаете 100% налога из бюджета, то естественно, это вызовет вопросы контролеров.

Хотя, справедливости ради, необходимо отметить, что таких компаний достаточно много. Например, это компании, которые занимаются экспортом, международными перевозками и другие.

Во-вторых, необходимо больше внимания уделять документам и деталям в таких документах.

Например, в Определении Верховного суда от 26 августа 2019 г. по делу № А56-83793/2014 суд отметил, что установлены обстоятельства, свидетельствующие, в том числе о реализации в период с 01.01.2012 по 31.12.2013 схемы по выводу значительного объема денежных средств должника в пользу иностранного юридического лица – компании «Максбурн Лимитед». Полученные денежные средства перечислялись должником по цепочке в течение одного или двух банковских дней на расчетные счета участников схемы, а далее на счета организаций, имеющих договорные отношения с должником, либо на счета «фирм-однодневок».

В данном случае компания могла спланировать заранее платежи в платежном календаре и избежать рисков, о которых говорится в судебном решении.

Третья рекомендация состоит в том, чтобы не использовать аффилированные и взаимозависимые лица для оптимизации НДС. К сожалению, достаточно многие ведут «семейный» бизнес и забывают о том, что в нашей стране такой бизнес влечет дополнительные риски.

Например, в Определении Верховного суда от 15 января 2019 г. по делу № А76-38089/2017 суд сделал вывод о фиктивности документооборота между взаимозависимыми лицами.

Представленные обществом первичные учетные документы не подтверждают реальности спорных хозяйственных операций заявителя с указанным контрагентом, направлены на создание фиктивного документооборота в целях получения необоснованной налоговой выгоды в виде незаконного возмещения сумм НДС из бюджета.

Суд апелляционной инстанции согласился с выводами налогового органа о том, что хозяйственные операции по приобретению товара осуществлены с участием аффилированных лиц с целью получения необоснованной налоговой выгоды в виде экономии в налоговых обязательствах, возникающей при применении участниками схемы различных налоговых режимов, отсутствовало фактическое перемещение товара по цепочке взаимозависимых организаций.

Какие все-таки методы налоговой оптимизации в НДС можно применять?

Самой первой рекомендацией является составление платежного календаря, планирование договоров, актов приемки-передачи.

Часто бухгалтер в последний момент «подгоняет» квартальный НДС. Такая «подгонка» осуществляется при отсутствии договоров, документов и пр. Но по факту, договорную работу можно очень четко планировать. Например, возможно спланировать закупки, заключение договоров ответственного хранения материалов у поставщика, приемку-передачу определенных объемов работ по этапам, а не полностью по объектам. Это первое, с чего необходимо начать планирование налога.

Вторым вариантом является разделение бизнеса. Например, розничные сети, магазины с оборотом до 150 млн.рублей могут вполне работать без НДС и не сталкиваться с рисками доначисления. А вот, если вы работаете с оптовыми покупателями, то в этом случае целесообразно данный объем продукции, работ и услуг оставить на общей системе налогообложения. При этом договорная работа, персонал не должны пересекаться в оптовой и розничной сетях.

Третьим распространенным вариантом является агентская схема, договоры толлинга, давальческого сырья. Здесь основным моментом налоговой оптимизации является вопрос отсрочки уплаты налога. Вы платите налог не тогда, когда поставили по договору комиссии своему контрагенту товар, а когда у вас его приобрел конечный покупатель.

Четвертым вариантом оптимизации является ситуация использования налоговых льгот. Например, в настоящее время достаточно большие льготы предоставили для IT-компаний, это и НДС, и налог на прибыль, и страховые взносы. И мы сегодня видим, что крупные банки, производственные компании, ритейлеры создают свои собственные такие компании, с помощью которых оптимизируют в том числе НДС.

Пятый вариант связан с аутсорсингом услуг, когда вы путем получения аутсорсинга услуг оптимизируете НДС.

Шестой метод связан с политикой скидок, когда в конце года вы даете покупателю скидку за объем, с одной стороны, в привлекаете своего клиента, приобретающего продукцию или товары, а с другой стороны, НДС в конце года вы можете скорректировать в сторону уменьшения.

Существует еще множество методов налоговой оптимизации. Но важно их использовать в совокупности, постоянно следить за снижением рисков.

Как можно следить за снижением рисков при налоговой оптимизации?

Мы уже говорили о том, что нужно уделять внимание документам. Некоторые компании не знают процент выполнения своих договоров, не имеют оригиналов документов, не проводят элементарно инвентаризацию на складе.

Достаточно много споров связано с отсутствием документов. И тогда все ваши усилия по налоговой оптимизации пойдут насмарку.

Например, в Определении Верховного суда РФ от 22 августа 2019 г. по делу № А57-8868/2016 суд установил снятие средств со счёта в отсутствие оправдательных документов, и перечислением денежных средств должника в пользу фирм-однодневок в размере 3 100 000 рублей. В Определении Верховного суда от 13 июня 2019 г. по делу № А40-249797/2017 были обнаружены недостоверные сведения в документах. Суды пришли к выводу, в соответствии с которым, представленные обществом документы не могут являться основанием для применения налоговых вычетов по НДС, поскольку содержат недостоверные сведения и не подтверждают реальность хозяйственных операций между обществом и его контрагентами.

Многие компании и предприниматели считают, что им не нужен налоговый аудит, не проводят мероприятия внутреннего контроля, но в данном случае «скупой платит дважды», поскольку все ошибки видны проверяющим.

Если говорить о квартальном налоговом планировании НДС, то как это проще всего сделать?

Самым простым методом квартального налогового планирования НДС являются авансовые платежи.

При получении аванса продавец в большинстве случаев обязан исчислить налог по нему к уплате в бюджет (п. 1 ст. 154 НК РФ), а в дальнейшем при выполнении отгрузки в счет этого аванса взять всю или часть суммы уплаченного с аванса налога в вычеты (п. 8 ст. 171 и п. 6 ст. 172 НК РФ).

Для вычета у покупателя этих 2 обстоятельств (оплаты и счета-фактуры) недостаточно. Дополнительные условия для осуществления такой операции вытекают из других положений НК РФ:

условие о возможности перечисления аванса должно быть включено в договор поставки (п. 9 ст. 172 НК РФ);

счет-фактура на аванс должен быть оформлен датой в пределах 5-дневного срока, отведенного для выставления таких документов (п. 3 ст. 168 НК РФ), и иметь все обязательные для него реквизиты (п. 5.1 ст. 169 НК РФ).

Таким образом, авансовый платеж имеет две основные функции:

- это обеспечение исполнения обязательств по договору;
- и оптимизация платежей НДС в бюджет.

Какие варианты налоговой оптимизации, можно сказать «стоят на острие», и чаша весов может качнуться как в сторону налогоплательщиков, так и в сторону налогоплательщика?

Конечно, таких вариантов достаточно много. Нужно вспомнить хотя бы налоговый спор карт «Малина», когда было заключено беспрецедентное соглашение между ИФНС и налогоплательщиком в части уплаты одних налогов и прощения других, поскольку скидочные, бонусные программы представляют возможность отсрочки от уплаты налога, которая не запрещена в законодательстве.

Второй подобной ситуацией является «перекрестный» НДС, когда речь идет о металлотрейдерах, закупках продуктов питания у населения и пр. Компании используют варианты «зачетного» и «перекрестного» налогообложения, когда одни операции облагаются налогом, а другие нет.

Третий подобный вариант состоит в привлечении индивидуальных предпринимателей. Мы такие варианты видим ежедневно, например, в отношении услуг такси.

Крупная транспортная компания или производственная компания приобретает услуги иных компаний на УСН или общей системе

Пример

Крупная транспортная компания – продажа услуг 10 000 000 рублей.

НДС – 2 000 000 рублей (при реализации).

Налог на прибыль – 2 000 000 рублей

Услуги на субподряде у ИП на УСН – 10 000 000 рублей.

НДС к уплате - 0 рублей.

ИП на УСН платит 6% - 600 000 рублей

Риски возникнут только если вы своими силами оказываете услуги, перевозите товары. В качестве примера можно привести Определение ВС от 20

сентября 2019 г. по делу № А70-9805/2018. По взаимоотношениям с ООО «ТехПромСоюз» по договору поставки щебня судебные инстанции учли, что поставка производилась от взаимозависимого лица - ООО «ПНМ «Андезит», услуги по перевозке и доставке щебня выполнены собственными силами общества, а также иными транспортными компаниями без участия спорного контрагента.

И все-таки, какие можно дать для всех рекомендации по оптимизации налога на добавленную стоимость? Что делать, чтобы не попасть в неприятную ситуацию?

Во-первых, оптимизацией налогообложения нужно заниматься не один раз в три года, а постоянно.

Во-вторых, нужно заниматься планированием договорной работы, экономических показателей, сумм налогов, которые вы уплачиваете в конкретном квартале.

В-третьих, после того, как вы внедрили схему налоговой оптимизации, например, создали группу компаний, которая является не взаимозависимой, занимается оптовой и розничной торговлей, строительством, производством, необходимо провести аудит, налоговый аудит или внутренний контроль. Важно посмотреть, все ли вы сделали правильно.

Четвертым советом будет следующий. Обращайте внимание на те «тревожные звоночки», которые к вам приходят: запросы из ИФНС, блокировка счетов и т.д., готовьте оборону заранее по тем компаниям, которые по мнению проверяющих, являются «фирмами-однодневками».

Внесудебные примирительные процедуры, проводимые параллельно и (или) независимо от рассмотрения спора в судебном порядке

В настоящее время помимо традиционных примирительных процедур можно встретить и иные, которые могут в дальнейшем сыграть эффективную роль в развитии соответствующих институтов.

Конституционные согласительные процедуры

Согласительные, то есть примирительные процедуры, нашли отражение даже в Конституции РФ.

Согласно статье 85 Конституции РФ Президент Российской Федерации может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также между органами государственной власти субъектов Российской Федерации. В случае недостижения согласованного решения он может передать разрешение спора на рассмотрение соответствующего суда.

Конституционный Суд согласился с подходом Государственной Думы и постановил, что изменения наименования субъекта РФ включаются в текст ст. 65 Конституции указом Президента РФ на основании решения субъекта РФ, принятого в установленном им порядке. В спорных случаях Президент использует полномочия, предусмотренные ст. 85 (ч. 1) Конституции.

Не является изменением наименования субъекта РФ - в том смысле, который заложен в ч. 2 ст. 137 Конституции, а потому не может быть произведено в указанном порядке такое переименование, которое затрагивает основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, интересы других субъектов РФ, Российского государства в целом либо интересы других государств, а также которое предполагает изменение состава Российской Федерации или конституционно-правового статуса ее субъекта (п. 1 резолютивной части Постановления).

Конституционный Суд исходил из того, что ст. ст. 71 и 72 Конституции не относят вопрос об изменении наименования субъекта РФ ни к ведению РФ, ни к совместному ведению РФ и ее субъектов; поэтому в силу ст. 73 решение вопроса об изменении своего наименования относится к исключительному ведению субъекта РФ. Такое решение, принятое в порядке, установленном законодательством субъекта РФ, является правовым основанием для внесения нового наименования в Конституцию³.

Примирительные процедуры в Торгово-промышленной палате

Примирительные процедуры в Торгово-промышленной палате регулируются Регламентом Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации.

Применяются следующие примирительные процедуры медиации.

Примирительная процедура с участием посредника (далее - медиация) является альтернативным (внесудебным) способом урегулирования конфликтов,

³ Зенкин С.А. Модернизация Конституции Российской Федерации: нормативная модель и практика // Lex russica. 2018. N 11. С. 40 - 62.

разногласий и споров (далее - споров), возникших из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской, инвестиционной и иной экономической деятельности, а также связанных с ними иных правоотношений. Медиация направлена на выработку взаимовыгодных и взаимоприемлемых условий урегулирования споров и добровольное заключение сторонами медиативного соглашения в соответствии с выработанными условиями, а также на сохранение, поддержание и развитие деловых партнерских отношений и формирование этики делового оборота.

Процедура медиации в Коллегии не применяется:

- в отношении коллективных трудовых споров;
- в отношении споров, затрагивающих права и законные интересы третьих лиц, если такие лица не привлечены к участию в процедуре медиации;
- в отношении иных споров, определенных действующим законодательством Российской Федерации.

Проведение процедуры медиации в Коллегии осуществляется на платной основе.

Процедура медиации, если стороны не договорились об ином, проводится одним медиатором.

Стороны, желающие урегулировать возникший между ними конфликт, разногласие либо спор (далее - спор) с участием посредника обращаются в Коллегию с совместным заявлением о проведении примирительной процедуры (далее - заявление).

Заявление должно содержать:

- наименование (фамилия, имя, отчество) сторон, их адреса, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты;
- фамилии, имена, отчества уполномоченных представителей, если таковые имеются;
- краткое описание существа спора, включающее оценку его стоимости;
- фамилию, имя, отчество назначаемого сторонами посредника или совместную просьбу о назначении посредника с указанием требований к его квалификации.

В соглашении о медиации содержатся следующие реквизиты:

- сведения о предмете спора;
- лицо, выполняющее функции медиатора;

- указание на то, что спор подлежит урегулированию Коллегией в порядке и сроки, установленные настоящим Регламентом;

- размер, порядок уплаты и распределения между сторонами сборов и расходов в связи с проведением процедуры медиации.

Проведение процедуры медиации обеспечивается в несколько этапов:

- предварительные консультации со сторонами;

- совместные встречи с участием сторон или их представителей, либо отдельные встречи с каждой из сторон или ее представителем;

- подготовка и подписание медиативного соглашения.

Предварительные консультации медиатора со сторонами и (или) их представителями проводятся в следующих целях:

- для уточнения обстоятельств спора и позиций сторон;

- для определения необходимых, относящихся к спору, документов;

- для предварительного определения условий, требований и пожеланий сторон к проведению процедуры медиации и ее результатам;

- для выяснения мнения сторон о предполагаемом времени, необходимом для проведения и завершения процедуры медиации;

- для определения места и времени проведения процедуры медиации;

- для уточнения обстоятельств, затрагивающих права и законные интересы третьих лиц или публичные интересы.

Отдельные встречи сторон с медиатором проводятся в целях:

- выявления медиатором интересов и намерений сторон;

- формулирования сторонами предложений по урегулированию спора;

- рассмотрения предложений каждой стороны.

Совместные встречи медиатора со сторонами проводятся в следующих целях:

- уточнения позиций сторон;

- выявления общих интересов сторон;

- обсуждения возможных предложений и уступок;

- поиска максимально взаимоприемлемых вариантов урегулирования спора;

- проверки исполнимости достигнутых в ходе медиации договоренностей;

- согласования текста медиативного соглашения.

По результатам примирительных процедур заключается медиативное соглашение.

Медиативное соглашение - соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору.

Процедура медиации прекращается:

- В случае истечения согласованного для урегулирования спора срока, когда стороны не договорились о его продлении.
- В случае отказа одной либо обеих сторон от дальнейшего проведения процедуры медиации.
- В случаях, установленных соглашением о проведении процедуры медиации.
- В случае, если дальнейшее проведение процедуры медиации будет признано медиатором либо хотя бы одной из сторон спора бесперспективным, либо становится невозможным по иным обстоятельствам.
- С момента подписания сторонами медиативного соглашения.

В ТПП действует коллегия посредников ("Положение о Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации" (утв. Приказом ТПП РФ от 27.06.2013 N 45, приложение 1).

Основными целями Коллегии являются:

- проведение примирительных процедур с участием медиатора;
- содействие развитию в Российской Федерации внесудебных способов урегулирования споров;
- оказание методической и консультативной помощи органам по мирному урегулированию споров, действующим в системе торгово-промышленных палат;
- организация учебы и повышения квалификации медиаторов;
- сотрудничество с российскими и зарубежными центрами медиации, международными организациями в области примирительных процедур.

Состав членов Коллегии формируется из физических лиц, соответствующих требованиям, установленным ст. ст. 15, 16 Закона о медиации, обладающих знаниями и квалификацией, необходимыми для проведения медиации.

Медиаторы, соответствующие требованиям ст. 15 Закона о медиации, осуществляющие деятельность на непрофессиональной основе, вправе проводить медиацию исключительно в досудебном порядке.

Медиаторы, соответствующие требованиям п. 1 ст. 16 Закона о медиации, вправе осуществлять деятельность медиаторов по спорам, переданным на

рассмотрение Коллегии в рамках начавшегося судебного или третейского разбирательства, а также на стадии исполнительного производства.

Функции медиатора могут также выполнять лица, не включенные в Список членов Коллегии, если они избраны сторонами для проведения медиации и соответствуют требованиям, установленным ст. ст. 15, 16 Закона о медиации.

При применении примирительных процедур возникают издержки.

К видам издержек относятся следующие:

"Регистрационный сбор" - сбор, направленный на покрытие расходов, возникающих при организации и проведении примирительной процедуры (далее - медиация) с участием посредника (далее - медиатора) в Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (далее - Коллегия).

"Медиативный сбор" - сбор, который уплачивается для покрытия административных расходов по организации медиации и выплаты гонораров медиаторам, Председателю Коллегии (или его заместителю).

"Дополнительные расходы" - особые издержки, которые могут возникнуть в связи с проведением медиации, в частности, расходы, связанные с вызовом свидетелей, проведением экспертиз, выездом медиатора (медиаторов) для проведения медиации за пределы места своего постоянного проживания.

"Издержки сторон" - расходы, которые несут стороны в связи с защитой своих интересов

Регистрационный сбор составляет 6000 рублей. Он вносится в российских рублях при подаче заявления о проведении процедуры медиации и распределяется между сторонами.

Медиативный сбор уплачивается после подписания сторонами и медиатором (медиаторами) соглашения о проведении процедуры медиации в установленный данным соглашением срок и исчисляется в российских рублях исходя из справедливой суммарной денежной оценки (размера) взаимных требований, возникших из передаваемого на урегулирование спора, конфликта, либо разногласия в соответствии со следующей шкалой:

Размер требований	Медиативный сбор
до 500.000 рублей	5000 рублей + 1,25% от суммы, свыше 100 000 рублей

свыше 500.000 рублей до 1.000.000 рублей	10 000 рублей + 0,5% от суммы свыше 500.000 рублей
свыше 1.000.000 рублей до 3.000.000 рублей	12 500 рублей + 0,4% от суммы свыше 1.000.000 рублей
свыше 3.000.000 рублей до 10.000.000 рублей	20 500 рублей + 0,3% от суммы свыше 3.000.000 рублей
свыше 10.000.000 рублей до 30.000.000 рублей	41 500 рублей + 0,2% от суммы свыше 10.000.000 рублей
свыше 30.000.000 рублей	81 500 рублей + 0,1% от суммы свыше 30.000.000 рублей, но не более 300 000 рублей

Каждая из сторон оплачивает свои издержки самостоятельно по мере их возникновения.

Все сборы, предусмотренные настоящим Положением, указаны без НДС и подлежат налогообложению НДС по ставке, установленной действующим законодательством Российской Федерации⁴.

Судебная практика складывается следующим образом:

1. Утверждение судом мирового соглашения

В Определении Суда по интеллектуальным правам от 25.04.2018 по делу N СИП-559/2017 "Об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу" суд утвердил мировое соглашение, разработанное на основании регламента Торгово-промышленной палаты.

Условия Соглашения выработаны и согласованы Сторонами по итогам процедуры медиации, проведенной в результате обращения в комнату примирения и медиации Суда по интеллектуальным правам. Процедура медиации проводилась при содействии Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (медиаторы Ю.В.

⁴ Положение о сборах и расходах Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации" (утв. Приказом ТПП РФ от 27.06.2013 N 45, приложение 3)

Ширяева, И.А. Близнец) в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)", Регламентом Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, утвержденным приказом ТПП РФ от 27.06.2013 N 45, на основании Соглашения о проведении процедуры медиации от 12 февраля 2018 г. N КП-17/2017.

Истец отказывается от заявленных исковых требований (в редакции заявления об уточнении исковых требований) в полном объеме.

Ответчик обязуется представить в Федеральную службу по интеллектуальной собственности необходимые документы о внесении изменений в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельства Российской Федерации на товарные знаки N 208531 и N 416016, связанные с ограничением перечня товаров и услуг следующим образом:

4.1. по товарному знаку N 208531 "НАВИКОМ":

09 - приборы и инструменты для научных целей, морские, геодезические, электрические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, сигнализации, контроля, спасания и обучения, аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации, диски звукозаписи; торговые автоматы и механизмы для аппаратов с предварительной оплатой; кассовые автоматы, счетные машины, огнетушители; оборудование для обработки информации и ЭВМ, в том числе, программное обеспечение для вычислительных машин [записанные программы], включая программы оперативного обслуживания, программы для мониторов, за исключением плат для интегральных схем; цифровых сигнальных процессоров; схем интегральных;

микропроцессоров, чипов [интегральных схем]; микросхем.

по товарному знаку N 416016 "NAVICOM":

09 - гидролокаторы; измерительные приборы электрические; инструменты топографические; компасы морские; навигационные приборы и инструменты; приборы для измерения расстояния; приборы для контроля скорости транспортных средств; приборы навигационные для транспортных средств [бортовые компьютеры]; приборы навигационные спутниковые; программы для компьютеров; радары; радиоприборы; радиоприемники для транспортных средств; радиотелеграфные станции; радиотелефонные станции; радиопортативные;

сонары, электронные публикации [загружаемые], в том числе карты навигационные, за исключением плат для интегральных схем; цифровых сигнальных процессоров; схем интегральных, микропроцессоров, чипов [интегральных схем]; микросхем.

С этой целью Ответчик обязуется подать соответствующие заявления в Федеральную службу по интеллектуальной собственности в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты утверждения настоящего Соглашения Судом по интеллектуальным правам, а также осуществить иные необходимые и достаточные действия.

2. Отложение судебного спора в связи с примирительными процедурами в ТПП

Определением Суда по интеллектуальным правам от 12.03.2018 предварительное судебное заседание отложено на 09.04.2018 в связи с намерениями истца и ответчика урегулировать настоящий спор во внесудебном порядке и обращением истца и ответчика в коллегия посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (Определение Суда по интеллектуальным правам от 09.04.2018 по делу N СИП-559/2017 "Об объединении дел в одно производство и о назначении судебного разбирательства по делу").

Досудебные примирительные процедуры в коммерческих арбитражах

В коммерческих арбитражах также могут применяться досудебные примирительные процедуры.

До назначения состава суда по просьбе любой из сторон и при отсутствии возражений со стороны другой может быть назначено примирительное производство, которое оформляется мировым соглашением.

Примирительное производство может иметь место и по вопросу о действительности арбитражного соглашения.

Сторона, желающая проведения примирительного производства, направляет письменное ходатайство в арбитраж, который запрашивает мнение по

этому вопросу другой стороны. Если другая сторона отказывается от примирительного производства или не сообщает своего мнения в течение 10 дней, то примирительное производство не производится.

Для проведения примирительного производства стороны или по их просьбе председатель арбитража назначают примирителя в качестве единоличного арбитра. В случае несогласования сторонами примирителя примирительное производство не производится.

Единоличный арбитр извещает стороны о дате и месте проведения процедуры примирения.

В случае неявки без уважительных причин одной из сторон примирительное производство считается не состоявшимся.

Примиритель (единоличный арбитр) проводит процедуру примирения исходя из требования законодательства и фактических отношений сторон.

Если мировое соглашение не достигнуто, то примирительное производство считается законченным. Предложения, утверждения или заявления, сделанные сторонами в ходе примирительного производства, не связывают их в последующем арбитражном производстве.

Состав арбитража обязан принять все меры для достижения сторонами мирового соглашения, в связи с чем на любой стадии арбитражного разбирательства до вынесения решения по существу стороны могут заключить мировое соглашение, как по всем исковым требованиям, так и любых частях исковых требований⁵.

Досудебные примирительные процедуры с контролирующими органами

Досудебные примирительные процедуры могут реализовываться:

- в обязательном порядке;

⁵ Регламент Регионального коммерческого арбитражного суда (РКАС) при торгово - промышленных палатах г. Армавира Краснодарского края, Ставропольского края, Республики Адыгея" (вместе с "Положением об арбитражных сборах, расходах и издержках сторон")

- в добровольном порядке.

Например, если речь идет об оспаривании кадастровой стоимости, то возможно обжаловать в суде или в кадастровой палате стоимость по собственному выбору.

Если речь идет об обжаловании решения налогового органа, то обязательным вариантом примирительной процедуры является подача жалобы или апелляционной жалобы в вышестоящий налоговый орган.

Задачи досудебного разрешения налоговых споров в системе налоговых органов Российской Федерации включают:

- повышение качества контроля за законностью и обоснованностью решений, вынесенных нижестоящими налоговыми органами;

- создание условий и стимулов для разрешения налоговых споров во внесудебном порядке;

- разработку дифференцированных механизмов разрешения налоговых споров;

- стимулирование развития примирительных процедур в сфере разрешения налоговых споров;

- содействие формированию конструктивного взаимодействия между налогоплательщиками (иными лицами) и налоговыми органами.

Основные направления развития досудебного разрешения налоговых споров в системе налоговых органов Российской Федерации предполагают:

- переход от досудебного порядка разрешения налоговых споров к внесудебному, урегулирование споров без участия суда, в том числе развитие примирительных процедур;

- дальнейшее сокращение количества жалоб, подаваемых в налоговые органы, в связи с принятием решений по результатам налоговых проверок или в связи с действиями (бездействием) должностных лиц налоговых органов;

- снижение нагрузки на судебную систему;

- совершенствование нормативно-правовой базы, своевременная подготовка предложений по изменению налогового законодательства;

- введение обязательной досудебной процедуры для всех налоговых споров с одновременным увеличением сроков на подачу жалоб (для апелляционных жалоб - до 1 месяца, для иных жалоб - до 1 года);

- разработку дифференцированных механизмов разрешения налоговых споров (в зависимости от стадии, универсальный и упрощенный порядок, мировое соглашение и т.д.);

- совершенствование интернет-сервисов, облегчающих подачу жалоб и отслеживание стадий их рассмотрения, развитие электронных сервисов и услуг. Целевой результат - прием жалоб и документальных доказательств посредством интернет-сервисов на официальном сайте налогового органа (при аутентификации пользователя), а также участие налогоплательщиков в рассмотрении жалоб (при необходимости) с использованием конференцсвязи;

- информирование налогоплательщиков о преимуществах досудебного порядка разрешения налоговых споров перед судебным разбирательством. Использование механизма обратной связи посредством текущего анкетирования налогоплательщиков;

- надлежащее и оперативное реагирование на допущенные ведомственные нарушения с целью повышения качества налогового администрирования;

- создание информационных баз с основными положениями и позициями решений по жалобам, а также сводными аналитическими материалами, в том числе, по результатам оперативного анализа судебной практики;

- постоянный мониторинг и анализ содержания налоговых споров, проблем в организации деятельности территориальных налоговых органов;

- развитие института профессионального налогового консультирования⁶.

Порядок применения досудебных процедур определен в Налоговом кодексе.

Так, налогоплательщик сначала пишет жалобу в вышестоящий налоговый орган и вышестоящий налоговый орган принимает соответствующее решение.

Альтернативным вариантом решения налоговых споров является налоговый мониторинг. Исходя из системного анализа раздела V.2 НК РФ предметом налогового мониторинга является правильность исчисления (удержания), полнота и своевременность уплаты (перечисления) налогов, сборов, страховых взносов, обязанность по уплате (перечислению) которых, в соответствии с настоящим Кодексом, возложена на налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента) - организацию (далее в настоящем разделе - организация).

⁶ Приказ ФНС России от 13.02.2013 N ММВ-7-9/78@ "Об утверждении Концепции развития досудебного урегулирования налоговых споров в системе налоговых органов Российской Федерации на 2013 - 2018 годы"

По сути, налоговым мониторингом является проверка, проводимая в режиме реального времени, где должностными лицами налогового органа контролируются расчеты налогов, в случае выявления ошибок о них сообщается организации.

Так, налоговому органу открыт доступ к данным бухгалтерского и налогового учета, что, в свою очередь, освобождает организацию от проведения камеральных и выездных налоговых проверок и сохраняет за налоговым органом возможность проверки полноты и своевременности исчисления (уплаты) налогов и сборов⁷.

Еще одним видом альтернативных процедур урегулирования споров на государственном уровне является государственное посредничество. Роструд и государственная инспекция труда не только осуществляют согласно ст. 407 ТК РФ регистрацию коллективного трудового спора, но и содействуют его урегулированию, заблаговременно подготавливая, а затем и рекомендуя сторонам кандидатуры посредников и трудовых арбитров, оказывают методическую помощь сторонам спора и т.д.

Каждая из сторон трудового спора в любой момент после начала этого спора вправе обратиться в Роструд для регистрации спора.

Порядок такого обращения регулируется Административным регламентом предоставления Федеральной службой по труду и занятости государственной услуги по регистрации в уведомительном порядке коллективных трудовых споров по поводу заключения, изменения и выполнения соглашений, заключаемых на федеральном уровне социального партнерства, коллективных трудовых споров в организациях, финансируемых из федерального бюджета, а также коллективных трудовых споров, возникающих в случаях, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации в целях разрешения коллективного трудового спора забастовка не может быть проведена, утвержденным Приказом Минтруда России от 12 сентября 2014 г. N 635н.

Государственная услуга предоставляется в срок, не превышающий 30 календарных дней со дня регистрации запроса заявителя.

Участие иных организаций в предоставлении государственной услуги не предусмотрено.

Приостановление предоставления государственной услуги не предусмотрено.

⁷ Шадиева Х.М. Альтернативные способы урегулирования налоговых споров в Российской Федерации // Налоги. 2018. N 6. С. 9 - 11.

Срок направления заявителю документов, являющихся результатом предоставления государственной услуги, - не позднее рабочего дня, следующего за днем оформления.

Документами, необходимыми для предоставления государственной услуги, являются:

- а) запрос заявителя;
- б) документ, подтверждающий полномочия заявителя;
- в) удостоверенная заявителем копия требований, направленных работодателю (представителю работодателей), или копия требований, полученных работодателем (представителем работодателей);
- г) удостоверенная заявителем копия сообщения работодателя (представителя работодателей) о принятом решении относительно требований работников (представителей работников) - при наличии.

Запрос заявителя должен содержать следующую информацию:

- а) наименование и правовой статус заявителя;
- б) место нахождения заявителя, по которому должен быть направлен ответ;
- в) номера контактных телефонов и адрес электронной почты (при наличии) заявителя;
- г) просьба заявителя о предоставлении государственной услуги;
- д) фамилия, имя, отчество (последнее - при наличии) представителя заявителя;
- е) информация о второй стороне коллективного трудового спора (наименование, правовой статус, место нахождения, номера контактных телефонов, адрес электронной почты (при наличии) организации, фамилия, имя, отчество (при наличии), должность представителя организации);
- ж) дата начала коллективного трудового спора;
- з) этап разрешения коллективного трудового спора в соответствии с порядком разрешения коллективных трудовых споров, установленным статьей 401 Трудового кодекса Российской Федерации;
- и) дата составления запроса заявителя.

Для получения государственной услуги в электронной форме заявитель направляет запрос в электронной форме, в том числе с использованием Единого портала.

Запрещается требовать от заявителя:

а) представления документов и информации или осуществления действий, представление или осуществление которых не предусмотрено нормативными правовыми актами, регулирующими отношения, возникающие в связи с предоставлением государственной услуги;

б) представления документов и информации, которые в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации и муниципальными правовыми актами находятся в распоряжении государственных органов, предоставляющих государственную услугу, иных государственных органов, органов местного самоуправления и (или) подведомственных государственным органам и органам местного самоуправления организаций, участвующих в предоставлении государственной услуги, за исключением документов, указанных в части 6 статьи 7 Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг".

При обращении заявителя за получением государственной услуги в электронной форме запрос заявителя должен быть подписан усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Отказ в регистрации коллективного трудового спора осуществляется при наличии одного из следующих оснований:

а) заявителем не представлены документы, необходимые для предоставления государственной услуги;

б) в запросе заявителя не содержатся сведения;

в) представленные заявителем документы, необходимые для предоставления государственной услуги, не соответствуют требованиям к их оформлению;

г) запрос заявителя не относится по существу к предоставлению государственной услуги;

д) правовой статус сторон коллективного трудового спора не соответствует требованиям, установленным Трудовым кодексом Российской Федерации.

Показателями доступности предоставления государственной услуги являются:

а) доступность информации о предоставлении государственной услуги;

б) возможность получения информации о ходе предоставления государственной услуги, в том числе с использованием информационно-коммуникационных технологий;

в) соблюдение сроков предоставления государственной услуги;

г) отсутствие обоснованных жалоб со стороны заявителей на решения и (или) действия (бездействие) должностных лиц Роструда, его территориальных органов по результатам предоставления государственной услуги и на некорректное, невнимательное отношение должностных лиц Роструда, его территориальных органов к заявителям;

д) предоставление возможности подачи заявления и получения результата предоставления государственной услуги в электронной форме.

Если услуга по примирению была оказана не надлежащим образом, то возможно обратиться с жалобой.

Заявитель может обратиться с жалобой в том числе в следующих случаях:

а) нарушение срока регистрации запроса заявителя;

б) нарушение срока предоставления государственной услуги;

в) требование представления заявителем документов, не предусмотренных нормативными правовыми актами Российской Федерации для предоставления государственной услуги;

г) отказ в приеме документов, предоставление которых предусмотрено нормативными правовыми актами Российской Федерации для предоставления государственной услуги;

д) отказ в предоставлении государственной услуги, если основания отказа не предусмотрены федеральными законами и принятыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

е) требование внесения заявителем при предоставлении государственной услуги платы, не предусмотренной нормативными правовыми актами Российской Федерации;

ж) отказ Роструда, его территориальных органов и их должностных лиц в исправлении допущенных опечаток и ошибок в выданных в результате предоставления государственной услуги документах либо нарушение установленного срока таких исправлений.

В досудебном (внесудебном) порядке заявитель имеет право обратиться с жалобой в письменной форме по почте, с использованием официального сайта Роструда и сайтов его территориальных органов, Единого портала, портала

федеральной государственной информационной системы, обеспечивающей процесс досудебного (внесудебного) обжалования решений и действий (бездействия), совершенных при предоставлении государственных и муниципальных услуг органами, предоставляющими государственные и муниципальные услуги, их должностными лицами, государственными и муниципальными служащими с использованием сети Интернет, на личном приеме.

Помимо государственного посредничества в социальном партнерстве, посредничество в переговорах, как и консалтинг, профессиональная экспертиза, может носить частный характер. Стороны социального партнерства и их представители могут приглашать профессионального переговорщика (посредника) для проведения переговоров. Особенно тогда, когда при высокой степени заинтересованности в диалоге имеют место глубокие противоречия, осложненные межличностным конфликтом отдельных представителей сторон. Такая ситуация может быть характерной для локального уровня социального партнерства, где застарелые конфликты между руководством организации и профсоюзным активом могут мешать проведению конструктивных переговоров. Тогда приглашение независимого посредника для организации коллективных переговоров существенно увеличивает шансы достичь приемлемого для сторон результата и сделать социальный диалог на локальном уровне эффективным⁸.

Типовые согласительные процедуры

Типовые согласительные процедуры могут использоваться при возникновении споров юридических лиц, предпринимателей. Стороны могут заранее применять типовую процедуру, регламент решения споров. Чаще всего стороны закрепляют раздел разрешения споров в самом договоре, однако возможно предусмотреть отдельный регламент согласительных процедур.

В настоящее время типовые согласительные процедуры разработаны на международном уровне.

⁸ Зайцева Л.В. Посредничество в отношениях, регулируемых трудовым правом // Трудовое право в России и за рубежом. 2016. N 2. С. 43 - 45.

В качестве примера можно назвать Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре.

Руководство в значительной мере основывается на подготовительных материалах, использовавшихся в ходе разработки Типового закона ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре.

"Согласительная процедура" используется в Типовом законе в качестве широкого понятия, охватывающего процедуры, при которых лицо или коллегия лиц оказывают сторонам помощь в их попытке достичь мирного урегулирования своего спора. Между такими процедурами урегулирования споров, как переговоры, согласительная процедура и арбитраж, имеются важные различия. После возникновения спора стороны, как правило, пытаются урегулировать его путем переговоров без привлечения каких-либо лиц, не имеющих отношения к спору. Если переговоры не привели к урегулированию спора, то можно воспользоваться целым рядом механизмов урегулирования споров, включая арбитраж и согласительную процедуру.

Согласительная процедура является международной, если:

а) коммерческие предприятия сторон соглашения о согласительной процедуре в момент его заключения находятся в различных государствах; или

б) государство, в котором находятся коммерческие предприятия сторон, не является:

i) ни государством, в котором должна быть исполнена значительная часть обязательств, вытекающих из коммерческих отношений;

ii) ни государством, с которым наиболее тесно связан предмет спора.

Согласительная процедура в отношении возникшего спора начинается в день, когда стороны в споре соглашаются обратиться к согласительной процедуре.

Если сторона, которая предложила другой стороне обратиться к согласительной процедуре, не получает сообщения о принятии предложения в течение тридцати дней со дня направления такого предложения или в течение иного срока, указанного в предложении, она может рассматривать отсутствие ответа как отклонение предложения об обращении к согласительной процедуре.

Если сторона, которая предложила другой стороне обратиться к согласительной процедуре, не получает сообщения о принятии предложения в течение тридцати дней со дня направления такого предложения или в течение

иного срока, указанного в предложении, она может рассматривать отсутствие ответа как отклонение предложения об обращении к согласительной процедуре.

Стороны могут просить содействия соответствующего учреждения или лица в связи с назначением посредников. В частности:

а) сторона может просить такое учреждение или лицо рекомендовать кандидатуры лиц, приемлемых в качестве посредника; или

б) стороны могут договориться о том, что назначение одного или более посредников осуществляется непосредственно таким учреждением или лицом.

Согласительная процедура прекращается:

а) заключением сторонами мирового соглашения - в день такого соглашения;

б) заявлением посредника после консультаций со сторонами о том, что дальнейшие усилия в рамках согласительной процедуры более себя не оправдывают, - в день такого заявления;

с) заявлением сторон, адресованным посреднику, о том, что согласительная процедура прекращается, - в день такого заявления; или

д) заявлением одной из сторон, направленным другой стороне или сторонам и посреднику, если таковые назначены, о том, что согласительная процедура прекращается, - в день такого заявления.

Ответ на предложение обратиться к согласительной процедуре должен быть направлен в течение 30 дней.

Если стороны не договорились о назначении двух или более посредников, назначается один посредник.

Стороны стремятся достичь согласия по кандидатуре посредника или посредников, если только не было договоренности об иной процедуре их назначения.

Стороны могут просить содействия соответствующего учреждения или лица в связи с назначением посредников. В частности:

а) сторона может просить такое учреждение или лицо рекомендовать кандидатуры лиц, приемлемых в качестве посредника; или

б) стороны могут договориться о том, что назначение одного или более посредников осуществляется непосредственно таким учреждением или лицом.

Рекомендуя или назначая отдельных лиц в качестве посредника, учреждение или лицо учитывает такие соображения, которые могут обеспечить назначение независимого и беспристрастного посредника и, где это уместно, принимает во

внимание целесообразность назначения посредника, являющегося гражданином иного государства, чем те, к которым принадлежат стороны.

В случае обращения к какому-либо лицу в связи с его возможным назначением в качестве посредника это лицо сообщает о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения в отношении его беспристрастности или независимости. Посредник с момента его назначения и в течение всей согласительной процедуры без промедления сообщает сторонам о любых таких обстоятельствах, если он не уведомил их об этих обстоятельствах ранее⁹.

В отсутствие договоренности о порядке проведения согласительной процедуры посредник может вести согласительную процедуру в таком порядке, какой он считает надлежащим, учитывая обстоятельства дела, любые пожелания, которые могут выразить стороны, и необходимость скорейшего урегулирования спора.

Сторона согласительной процедуры, посредник или любое третье лицо, включая лиц, участвовавших в согласительной процедуре, не приводит или не представляет в качестве доказательства и не ссылается в своих свидетельских показаниях в рамках арбитражного, судебного или аналогичного разбирательства на любые из следующих элементов:

- a) предложение одной из сторон об обращении к согласительной процедуре или тот факт, что одна из сторон выразила готовность к участию в согласительной процедуре;
- b) мнения или предложения, высказанные одной из сторон согласительной процедуры в отношении возможного урегулирования спора;
- c) заявления или признания, сделанные одной из сторон в ходе согласительной процедуры;
- d) предложения посредника;
- e) тот факт, что одна из сторон проявила готовность принять предложение об урегулировании, сделанное посредником;
- f) документ, подготовленный исключительно для целей согласительной процедуры.

Согласительная процедура прекращается:

⁹ Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре" (Вместе с "Руководством по принятию и применению...") (Принят в г. Нью-Йорке 24.06.2002 на 35-ой сессии ЮНСИТРАЛ)

- a) заключением сторонами мирового соглашения - в день такого соглашения;
- b) заявлением посредника после консультаций со сторонами о том, что дальнейшие усилия в рамках согласительной процедуры более себя не оправдывают, - в день такого заявления;
- c) заявлением сторон, адресованным посреднику о том, что согласительная процедура прекращается, - в день такого заявления; или
- d) заявлением одной из сторон, направленным другой стороне и посреднику, если таковой назначен, о том, что согласительная процедура прекращается, - в день такого заявления.

Многие специалисты-практики высказывают мнение о том, что привлекательность согласительной процедуры возрастет, если мировое соглашение, достигнутое в ходе такой процедуры, будет пользоваться режимом ускоренного приведения в исполнение.

Перспективы развития внесудебных примирительных процедур

В настоящее время очевидно, что досудебные примирительные процедуры должны использоваться более активно, что позволит и разгрузить суды и снизить в целом количество судебных споров.

С точки зрения примирительных процедур с контролирующими органами очевидно, что такие процедуры не должны носить формальный характер, когда вышестоящий орган просто подтверждает решение нижестоящего контролирующего органа.

Работа по урегулированию разногласий должна вестись на разных уровнях, в том числе при урегулировании спора между гражданами соответствующими органами (например, органами опеки и попечительства, комиссиями по делам несовершеннолетних), при урегулировании споров между органами власти и гражданами. Например, в Пермском крае реализуется проект по внедрению примирительных технологий в деятельность государственных и муниципальных служащих. После прохождения специального обучения по программе "Техники

медиации в деятельности государственных и муниципальных служащих" отмечается, что число жалоб на действия органов власти, а также число урегулированных с участием органов власти правовых вопросов без обращения в суд значительно возросло. Актуальной видится реализация этой модели медиации и в деятельности уполномоченных по защите прав человека, уполномоченных по защите прав ребенка, уполномоченных по защите прав предпринимателей¹⁰.

Еще одним методом развития внесудебных примирительных процедур является заключение предварительных соглашений с контролирующими органами. Во многих странах налоговые соглашения используются уже не одно десятилетие. Например, США имеют значительный опыт заключения соглашений о ценообразовании. Средний срок их заключения составляет семь лет, а максимальный достигает 20. Разработаны соглашения, позволяющие обосновать конкретный метод ценообразования.

В других странах, например в Бельгии и Нидерландах, имеется несколько иной опыт заключения налоговых соглашений. Налоговые органы хотят наладить взаимовыгодное сотрудничество с налогоплательщиками, для чего проводят консультации и заключают с ними соглашения. Закрывая их, налогоплательщик обязуется соблюдать законодательство и платить налоги, а администрация в свою очередь выражает готовность помогать налогоплательщику, например иностранному инвестору, придерживаясь принципов определенности и равенства. В результате снижается уровень мошенничества в налоговой сфере и создаются условия для привлечения инвестиций. Подобное взаимовыгодное сотрудничество привело к появлению так называемого горизонтального налогового мониторинга, который свидетельствует о переходе от агрессивного налогового планирования к планированию налогов с помощью риск-менеджмента и о повышении налоговой дисциплины.

Приоритетными направлениями развития института налоговых соглашений можно назвать:

- 1) законодательное закрепление возможности заключения мировых соглашений на любой стадии налоговой проверки;
- 2) введение практики предложения о заключении мировых соглашений судами.

¹⁰ Загайнова С.К. Концепция создания российской системы примирительных процедур: основные идеи // Арбитражный и гражданский процесс. 2018. N 7. С. 51 - 55.

Заключение мирового соглашения в рамках камеральной и выездной налоговой проверки представляется полезным как для государства, так и для экономического субъекта. Для государства безусловными положительными моментами будут снижение количества обращений в суд за счет досудебного урегулирования налоговых споров, сокращение случаев ухода от налогов и стабильное поступление денежных средств в бюджет. Во избежание коррупционной составляющей в рамках налоговых соглашений предлагается передать функции по их заключению вышестоящему налоговому органу. Налогоплательщик при заключении налогового соглашения получает следующие преимущества: минимизация расходов на привлечение специалистов по налогообложению для обжалования решений налогового органа, снижение штрафных санкций и пени; разрешение спорных вопросов в пользу налогоплательщика.

Целесообразно обязать субъектов экономической деятельности заключать мировые соглашения до заключения крупных сделок, сделок с взаимозависимыми лицами. Это позволит установить четкую сумму налога, гарантируемую к уплате налогоплательщиком, и одновременно снизить риски экономического субъекта в части доначисления налогов. Нередко налогоплательщик не может предвидеть все связанные с налогообложением риски, такие, как взаимодействие контрагента с фирмами-однодневками, уплата (неуплата) контрагентом налогов, наличие (отсутствие) физической возможности выполнения контракта. В гражданско-правовых отношениях данные риски являются предпринимательскими, их наличие в налоговых правоотношениях приводит к возникновению налоговых рисков, обусловленных ст. 31 НК РФ, согласно которой возможно доначисление налогов расчетным путем.

Расширить сферу использования налоговых соглашений можно также за счет установления судебной практики их заключения. Важно, чтобы суды могли предложить типовые модели заключения подобных мировых соглашений, которые отвечали бы интересам и налогового органа, и экономического субъекта¹¹.

¹¹ Шестакова Е.В. Заключение налоговых соглашений // Российский юридический журнал. 2016. N 3. С. 195 - 201.

Обзор судебной практики по спорным вопросам, связанным с использованием криптоактивов

Общие положения

Достаточно долгое время криптоактивы, криптовалюта никак не признавалась на государственном уровне.

В настоящее время криптоактивы регулируются Федеральным законом от 31.07.2020 N 259-ФЗ "О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Цифровыми финансовыми активами признаются цифровые права, включающие денежные требования, возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам, права участия в капитале непубличного акционерного общества, право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг, которые предусмотрены решением о выпуске цифровых финансовых активов.

В информационных системах, в которых осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, также может осуществляться выпуск цифровых прав, включающих одновременно цифровые финансовые активы и иные цифровые права. При этом выпуск, учет и обращение цифровых прав, включающих одновременно цифровые финансовые активы и иные цифровые права, осуществляются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона к выпуску, учету и обращению цифровых финансовых активов (статья 1 Закона).

Обращение криптоактивов будет осуществляться через операторов.

Оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, обязан утвердить правила указанной информационной системы, которые должны содержать:

1) правила внесения изменений в алгоритм (алгоритмы) программ информационной системы;

2) требования к пользователям информационной системы;

3) правила выпуска цифровых финансовых активов;

4) правила привлечения операторов обмена цифровых финансовых активов, включая требования к указанным операторам;

5) требования к защите информации и операционной надежности;

6) способы учета цифровых финансовых активов в информационной системе, а также внесения (изменения) записей о цифровых финансовых активах в информационную систему;

7) правила обеспечения доступа обладателей цифровых финансовых активов к информационной системе (включая правила использования программно-технических средств, обеспечивающих такой доступ, в случае их использования в информационной системе);

8) порядок ведения реестра пользователей информационной системы, включая правила привлечения узлов информационной системы (для информационных систем на основе распределенного реестра) и (или) операторов иных информационных систем к ведению реестра пользователей информационной системы (при условии их привлечения);

9) правила ведения реестра владельцев ценных бумаг в информационной системе, в том числе сроки осуществления операций в реестре владельцев ценных бумаг, в случае, если оператор информационной системы осуществляет учет прав на акции непубличного акционерного общества, осуществляющего выпуск цифровых финансовых активов, удостоверяющих права участия в капитале этого непубличного акционерного общества.

Дополнительные требования к информационным системам устанавливает Центробанк.

Центробанк также будет определять правила ведения реестра операторов.

Со дня исключения оператора информационной системы из реестра операторов информационных систем запрещается внесение (изменение) в соответствующую информационную систему записей о цифровых финансовых активах.

Выводы судов

2.1. Получение необоснованного обогащения

Решение № 2-1114/2019 2-41/2019 2-41/2020 2-41/2020(2-1114/2019;)-М-1023/2019 М-1023/2019 от 27 января 2020 г. по делу № 2-1114/2019 (Дубненский городской суд (Московская область))

Исковые требования: Истец К.Е.А. обратилась в суд с иском к Б.И.Г. о взыскании с него суммы неосновательного обогащения в размере <сумма> и государственной пошлины.

Решение суда: Исковые требования удовлетворить.

Позиция суда: Истец ссылается на те обстоятельства, что ДД.ММ.ГГГГ на ее номер мобильного телефона поступил звонок и представились сотрудником Сбербанка, поинтересовались, совершала ли она какие-либо операции по банковским картам в последнее время, какие имеются у истца карты и есть ли на них денежные средства.

После того, как вся сумма была перечислена на указанные счета, «сотрудник Сбербанка» перестал выходить на связь. В этот момент истец догадалась, что имеет дело с мошенниками и обратилась в отделение полиции, где было возбуждено уголовное дело.

Счёт ответчика пополнял покупатель криптоактива биткоин. После того, как на счёт ответчика было зачислено <сумма> через функцию кешин банкомата Альфа банка и была предоставлена фотография чека, ответчик отправил криптоактив биткоин на счёт покупателя. Покупатель получил криптоактив биткоин полностью, согласно сделке на бирже. Счёт № в Альфа Банке, принадлежащий ответчику был заблокирован ДД.ММ.ГГГГ.Узнав о блокировке счета, ответчик обратился в Альфа Банк с просьбой снять блокировку, ДД.ММ.ГГГГ.Альфа Банк выдал справку об основании блокировки счета.

Из приведенных норм материального права следует, что приобретенное за счет другого лица без каких-либо на то оснований имущество является неосновательным обогащением и подлежит возврату, в том числе, когда такое обогащение является результатом поведения самого потерпевшего.

2.2. Сохранность биткоин-кошелька при банкротстве

Постановление от 15 августа 2019 г. по делу № А40-12639/2016 (Арбитражный суд Московского округа (ФАС МО))

Исковые требования: передать финансовому управляющему должника (или его представителю Агаповой Ю.А., действующей по доверенности) данные доступа к биткоин - кошельку (сайт доступа к кошельку, уникальный номер кошелька, пароль к кошельку) в машиночитаемом виде в файле формата «.doc» или «.docx» на электронном носителе, и лично присутствовать у нотариуса при входе в биткоин -кошелек для составления акта-приема передачи имущества (биткоинов) с целью включения его в конкурсную массу должника.

Решение суда: суд принял решение определение Арбитражного суда города Москвы от 18.12.2018 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2019 по делу № А40-12639/16 - оставить без изменения, кассационную жалобу – оставить без удовлетворения.

Позиция суда: Как обоснованно утверждает финансовый управляющий, должник, обращаясь в суд с заявлением о банкротстве, не раскрыл сведения ни о сделке, совершенной с недвижимым имуществом за границей Российской Федерации, ни о приобретении криптовалюты.

Согласно пункту 9 статьи 213.9 Закона о банкротстве, гражданин обязан предоставлять финансовому управляющему по его требованию любые сведения о составе своего имущества, месте нахождения этого имущества, составе своих обязательств, кредиторах и иные имеющие отношение к делу о банкротстве гражданина сведения в течение пятнадцати дней с даты получения требования об этом.

2.3. Истребование данных из криптокошелька

Постановление от 20 августа 2020 г. по делу № А60-74807/2018 (Семнадцатый арбитражный апелляционный суд (17 ААС))

Исковые требования: Определением Арбитражного суда Свердловской области от 16.06.2020 года заявление финансового управляющего должника об истребовании сведений и документов удовлетворено. Суд истребовал у Патраковой Яны Борисовны данные об имеющейся криптовалюте с указанием ее наименования, адреса криптокошелька в сети «Интернет» и приватного ключа». Не согласившись с вынесенным судебным актом, Патракова Яна Борисовна (далее – Патракова Я.Б.) обратилась с апелляционной жалобой, в которой просит определение от 16.06.2020 отменить, принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявления финансового управляющего в полном объеме.

Решение суда: Определение Арбитражного суда Свердловской области от 16 июня 2020 года по делу № А60-74807/2018 оставить без изменения, апелляционную жалобу без удовлетворения.

Позиция суда: Пунктом 7 статьи 213.26 Закона о банкротстве определено, что имущество гражданина, принадлежащее ему на праве общей собственности с супругом (бывшим супругом), подлежит реализации в деле о банкротстве гражданина по общим правилам, предусмотренным настоящей статьей. В таких случаях супруг (бывший супруг) вправе участвовать в деле о банкротстве гражданина при решении вопросов, связанных с реализацией общего имущества. В конкурсную массу включается часть средств от реализации общего имущества супругов (бывших супругов), соответствующая доле гражданина в таком имуществе, остальная часть этих средств выплачивается супругу (бывшему супругу).

Следовательно, в процессе ведения совместного хозяйства должником и супругом ими могло быть приобретено имущество как в собственность должника, так и его супруга. Если имущество закреплено за должником, оно будет реализовано по общим правилам, установленным Законом о банкротстве (пункт 7 статьи 213.26), если же общее имущество юридически оформлено на супруга должника, то в конкурсную массу включается имущество гражданина, составляющее его долю в общем имуществе супругов.

2.4. Признание недействительным договора займа криптовалюты

Постановление от 6 августа 2020 г. по делу № А43-34718/2017 (Арбитражный суд Волго-Вятского округа (ФАС ВВО))

Исковые требования: конкурсный кредитор должника – Легошин Александр Александрович обратился в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлением о признании недействительным договора беспроцентного займа от 15.08.2016

Решение суда: определение Арбитражного суда Нижегородской области от 20.12.2019 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 13.03.2020 по делу № А43-34718/2017 оставить без изменения, кассационную жалобу Вялова Михаила Вильевича – без удовлетворения.

Позиция суда: Вялов М.В. располагал денежными средствами для предоставления займа в результате реализации цифровых активов по договору купли-продажи от 07.12.2014 (далее – договор купли-продажи); вследствие особенностей предмета данного договора (цифровых активов) право собственности на него не имеет материального подтверждения и не подразумевает наличия подтверждающих такое право документов, поэтому доказательством принадлежности криптовалюты Вялову М.В. и получения им оплаты от ее реализации является указанный договор купли-продажи и акт приема-передачи к нему. Между тем суды не дали надлежащей правовой оценки данным доказательствам.

По мнению заявителя жалобы, суды нарушили установленный арбитражным процессуальным законодательством принцип состязательности сторон, поскольку по иному обособленному спору о признании недействительным договора займа, заключенного должником с займодавцем Серебряковым П.А., посчитали расписку надлежащим доказательством передачи заемщику денежных средств, тем самым дав различную оценку одним и тем же доказательствам.

Суды признали недоказанным наличие у Вялова В.В. финансовой возможности для предоставления должнику заемных денежных средств в сумме 6 300 000 рублей. При этом судами учтено отсутствие надлежащих доказательств получения Вяловым В.В. оплаты от реализации цифровых активов по договору купли-продажи, а также сведений о декларировании Вяловым В.В. дохода от продажи цифровых активов. Экономическая целесообразность предоставления

Вяловым В.В. беспроцентного займа должнику и информация об использовании денежных средств займодавцем и заемщиком не раскрыты.

2.5. Взыскание неполученного дохода

Постановление от 3 июня 2020 г. по делу № А40-164942/2019 (Арбитражный суд Московского округа (ФАС МО))

Исковые требования: Товарищество с ограниченной ответственностью «КРАУДВИЗ» (далее – истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к Обществу с ограниченной ответственностью "КРИПТОН" (далее – ответчик 1) и Смирнову В.А. об обязанности обеспечить перевод ETH1922,903438 на цифровой кошелек истца; взыскать с ответчиков неполученный доход и проценты в размере 1 533 902 долларов США

Решение суда: Решением Арбитражного суда города Москвы от 29.11.2019, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.02.2020, в удовлетворении иска отказано.

Апелляционный суд установил решение Арбитражного суда города Москвы от 29 ноября 2019 года и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 04 февраля 2020 года по делу №А40-164942/2019 оставить без изменения, кассационную жалобу Товарищества с ограниченной ответственностью «Краудвиз» – без удовлетворения.

Позиция суда: Продажа токенов контрибьютерам началась в октябре 2017 и завершилась в феврале 2018. Собранная криптовалюта аккумулировалась на цифровых кошельках. Для каждого вида криптовалюты был открыт собственный цифровой кошелек или несколько цифровых кошельков.

По мнению истца, криптовалюта, собранная в результате ПРТ ТОО «КРАУДВИЗ» неправомерно удерживается ответчиками. Отказывая в удовлетворении настоящего иска, суды первой и апелляционной инстанций, проанализировав положения статей 8, 12, 15, 128, 307, 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации,

учитывая, что в нарушение положений статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации истцом не представлено доказательств того, что криптовалюта конкретных типов в определенном количестве принадлежит либо принадлежала истцу, и что криптовалюта в указанном размере, фактически перешла в распоряжение ответчиков, а также истцом не представлено относимых, допустимых доказательств, подтверждающих доводы истца о размере неполученного дохода по вине ответчика, а представленная истцом переписка не имеет доказательственного значения для иска, пришли к выводу об отсутствии основания для удовлетворения заявленного иска.

2.6. Обеспечение возврата криптовалюты

Постановление от 4 февраля 2020 г. по делу № А40-164942/2019 (Девятый арбитражный апелляционный суд (9 ААС))

Исковые требования: ТОО «КАРУДВИЗ» (далее – истец) обратилось в арбитражный суд города Москвы с иском к ООО «КРИПТОН», Смирнову В.А. (далее - ответчики) с требованием обязать ответчиков обеспечить возврат криптовалюты ETH 199,903438, BTC 2,14578983617, LTC 199,5696692 на цифровые кошельки контрибьюторов пропорционально размеру вклада каждого контрибьютора и взыскать с ответчиков 1 242 064,36 долларов США неосновательного денежного обогащения и процентов (с учетом уточнений принятых судом в порядке ст. 49 АПК РФ).

Из текста искового заявления следует, что из приложенной переписки (приложения к иску № 6 - 17), Смирнов В.А обладает доступом к криптовалюте, поскольку в его распоряжении находятся закрытые ключи от цифровых кошельков с криптовалютой, аккумулированной в результате ПРТ ТОО «КАРУДВИЗ». В частности, как следует из переписки в приложение № 16, именно Смирнов В.А занимался открытием цифровых кошельков, на которые должна была поступать криптовалюта, получаемая в результате ПРТ ТОО «КАРУДВИЗ» от контрибьюторов. Возможно, доступом к цифровым кошелькам с собранной криптовалютой обладают и другие сотрудники ООО «КРИПТОН» - истцу это неизвестно.

Криптовалюта, собранная в результате ПРТ ТОО «КАРУДВИЗ» и неправомерно удерживаемая ответчиками, предназначена для развития проекта.

Решение суда: Решением от 29 ноября 2019 года Арбитражный суд города Москвы отказал в удовлетворении иска в полном объеме.

Вышестоящий суд определил Решение Арбитражного суда г. Москвы от 29 ноября 2019 года по делу № А40-164942/19 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Позиция суда: В настоящее время в компании Tradologic Solutions Ltd имеется корпоративный конфликт между акционерами (что истцом признается), в том числе относительно того, что делать с криптовалютой и самим проектом КРАУДВИЗ.

ТОО «КРАУДВИЗ» (Эстония) по замыслу всех указанных выше лиц должно было стать дочерней компанией Tradologic Solutions Ltd, и получить все необходимые права по реализации интернет-проекта «КРАУДВИЗ», однако как следует из приложения к иску единственным участником и директором ТОО «КАРУДВИЗ» является Михаил Голод, то есть лицо не представляющее всех причастных к проекту акционеров и почему-то решившее от своего имени обратиться в суд с иском в интересах неопределенного круга третьих лиц.

Так как ни ТОО «КРАУДВИЗ» (Эстония), ни ее директор Михаил Голод акционерами указанных выше иностранных компаний не являются, никакие права истца не были и не могли быть нарушены, поэтому право на иск у ТОО «КРАУДВИЗ» отсутствует.

2.7. Введение процедуры банкротства в отношении гражданина

Постановление от 15 августа 2019 г. по делу № А40-12639/2016
(Арбитражный суд Московского округа (ФАС МО))

Исковые требования: банкротство физического лица, передача данных об имуществе должника

Решение суда: решением Арбитражного суда города Москвы от 22.11.2016 Смиренников Александр Леонидович (далее – должник) признан несостоятельным (банкротом), в отношении него введена процедура реализации имущества гражданина.

Определением Арбитражного суда города Москвы от 29.08.2017 финансовым управляющим должника утвержден Агуреев Н.В. Определением Арбитражного суда города Москвы от 18.02.2019, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2019, удовлетворено заявление финансового управляющего должника об истребовании имущества.

Вышестоящий суд принял решение определение Арбитражного суда города Москвы от 18.12.2018 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2019 по делу № А40-12639/16 - оставить без изменения, кассационную жалобу – оставить без удовлетворения.

Позиция суда: По договору от 09.10.2015 № 1098, должник совершил отчуждение своей доли в праве общей собственности в пользу Давыдовой О.А., однако, вырученные от реализации имущества денежные средства в размере 16 163 034, 98 руб. в конкурсную массу не поступили.

На письменный запрос финансового управляющего о предоставлении информации и сведений в отношении этих денежных средств, в том числе, об их расходовании, а также требование передачи их в конкурсную массу, сообщил о приобретении на вырученные от продажи доли в имуществе криптовалюты (биткойн) и наличии у него биткойн-кошелька.

Довод ответчика о том, что он направил пароль от биткойн-кошелька финансовому управляющему по почте во исполнение его запроса, после чего он не несет ответственность за сохранность пароля, поскольку им могло воспользоваться любое лицо (работники органа почтовой связи, кредиторы, финансовый управляющий), был предметом судебного исследования и отклонен как несостоятельный.

Вместе с тем, признан судами обоснованным довод финансового управляющего должника о том, что должник несет ответственность за сохранность своего имущества до тех пор, пока имеющееся у него имущество не передано должным образом финансовому управляющему и не включено в конкурсную массу.

2.8. Привлечение к административной ответственности

Постановление от 7 июня 2019 г. по делу № А60-1791/2019 (Семнадцатый арбитражный апелляционный суд (17 ААС)

Исковые требования: Прокуратура Верх-Исетского района города Екатеринбурга (далее – заявитель, прокуратура) обратилась в арбитражный суд с заявлением о привлечении Титова Владимира Васильевича (далее – заинтересованное лицо, Титов В.В.) к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.13 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Решение суда: Суд первой инстанции привлек к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, финансового управляющего Шаврина Андрея Павловича (далее – третье лицо, Шаврин А.П.).

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 21.03.2019 (резольютивная часть объявлена 14.03.2019) в удовлетворении заявленных требований отказано.

Вышестоящий суд постановил Решение Арбитражного суда Свердловской области от 21 марта 2019 года по делу № А60-1791/2019 оставить без изменения, а апелляционную жалобу финансового управляющего Шаврина Андрея Павловича – без удовлетворения.

Позиция суда:

Шавриным А.П. 01.11.2018 направлен по почте запрос по адресу регистрации Титова В.В., в котором финансовый управляющий просил должника предоставить следующие сведения:

- 1) об имеющихся вкладах, счетах, о договоре аренды банковской ячейки (сейфа), наличных денежных средств, ценных бумагах с предоставлением информации о наименовании кредитных организаций, суммах, содержанием;
- 2) об имеющейся криптовалюте с указанием её наименования, адреса криптокошелька в сети «Интернет» и приватного ключа;
- 3) о наличии движимого и недвижимого имущества с приложением его перечня и копий документов, подтверждающих право на него, стоимость.

В ч. 1 ст. 14.13 КоАП РФ установлено, что сокрытие имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размере или месте нахождения или иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях, передача имущества во

владение иным лицам, отчуждение или уничтожение имущества либо сокрытие, уничтожение или фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность юридического лица либо индивидуального предпринимателя, если эти действия совершены при наличии признаков банкротства юридического лица либо признаков неплатежеспособности индивидуального предпринимателя или гражданина и не содержат уголовно наказуемых деяний, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей или дисквалификацию на срок от шести месяцев до трех лет.

На основании установленных обстоятельств суд первой инстанции пришел к правильному выводу о недоказанности прокуратурой события правонарушения, в связи с чем оснований для привлечения Титова В.В. к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.13 КоАП РФ, не имеется, и требований прокуратуры не подлежащими удовлетворению.

2.9. Отмена обеспечительных мер

Постановление от 16 апреля 2019 г. по делу № А60-4534/2017 (Арбитражный суд Уральского округа (ФАС УО))

Исковые требования: иск по заявлению об отмене обеспечительных мер, рассмотренному в рамках дела о признании несостоятельным (банкротом) Бережного А.В.

Решение суда: Определением Арбитражного суда Свердловской области от 17.10.2018 (судья Берсенева Е.И.) в удовлетворении заявления об отмене обеспечительных мер отказано.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.01.2019 (судьи Мармазова С.И., Васева Е.Е., Данилова И.П.) определение Арбитражного суда Свердловской области от 17.10.2018 оставлено без изменения. В кассационной жалобе Бережной А.В. просит отменить определение Арбитражного суда Свердловской области от 17.10.2018 и постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.01.2019, направить дело на новое рассмотрение либо принять по делу новый судебный акт.

Вышестоящий суд постановил определение Арбитражного суда Свердловской области от 17.10.2018 по делу № А60-4534/2017 и постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.01.2019 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу Бережного Александра Владиславовича – без удовлетворения.

Позиция суда: При рассмотрении заявления финансового управляющего о признании сделки недействительной стало известно, что должник предположительно обладает объектом недвижимости, расположенном на земельном участке с кадастровым номером 66:25:1321002:37 по адресу: Свердловская область, район Сысертский, который находится в аренде у матери должника Ерыкаловой И.Г. После получения данных сведений финансовый управляющий должника Коваленко А.А. и представитель конкурсного кредитора Русалин Е.В. провели совместный осмотр участка, в ходе которого установили, что по указанному адресу находится здание, в котором осуществляется добыча криптовалюты «майнинговая ферма».

Отклоняя довод заявителя о том, что обеспечительные меры в виде наложения ареста могут быть наложены только на имущество, принадлежащее должнику, однако арендатором земельного участка является Ерыкалова И.Г., суд апелляционной инстанции обоснованно указал, что обеспечительными мерами могут быть, в том числе наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц; запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора (часть 1 статьи 91 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). Таким образом, процессуальное законодательство допускает временное ограничение прав лиц в отношении принадлежащего им имущества путём принятия обеспечительных мер, направленных на обеспечение исполнения будущего судебного акта, предотвращение значительного ущерба заявителю и на сохранение существующего состояния отношений сторон.

2.10. Истребование информации о криптовалюте в рамках банкротства

Постановление от 18 октября 2018 г. по делу № А57-21957/2017 (Арбитражный суд Поволжского округа (ФАС ПО))

Исковые требования: Сусликов Алексей Николаевич (далее - Сусликов А.Н., заявитель), являющийся конкурсным кредитором должника, на основании статьи 60 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) обратился в Арбитражный суд Саратовской области с жалобой на бездействие финансового управляющего Бойкова В.В. при формировании конкурсной массы должника (не истребование информации в целях выявления имущества должника и контролирующих должника лиц, не обращение в суд с заявлением о привлечении к субсидиарной ответственности контролирующих должника лиц), по не выявлению признаков преднамеренного и фиктивного банкротства должника, по не проведению собраний кредиторов.

Решение суда:

Решением Арбитражного суда Саратовской области от 29.11.2017 Иванов Иван Николаевич (далее - Иванов И.Н., должник) признан несостоятельным (банкротом) и в отношении него введена процедура реализации имущества гражданина, финансовым управляющим утвержден Бойков В.В.

Определением Арбитражного суда Саратовской области от 01.06.2018 производство по жалобе Сусликова А.Н. на бездействия финансового управляющего должника Иванова И.Н. - Бойкова В.В. в части не проведения собрания кредиторов должника прекращено в связи с отказом заявителя от требования в указанной части и его принятия судом.

Постановлением Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.07.2018 определение Арбитражного суда Саратовской области от 01.06.2018 оставлено без изменений.

Вышестоящий суд принял решение определение Арбитражного суда Саратовской области от 01.06.2018 и постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.07.2018 по делу № А57-21957/2017 оставить без изменений, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Позиция суда: Отклоняя доводы о непринятии финансовым управляющим мер к получению (истребованию) информации о наличии у должника, членов его семьи, Колосовой Т.А. и Колосовой В.А. криптовалюты, арбитражные суды также исходили из того, что из прямого толкования норм права «криптовалюта» не

относится к объектам гражданских прав, находится вне правового поля на территории Российской Федерации, исполнение сделок с криптовалютой, ее транзакции не обеспечиваются принудительной силой государства, а отсутствие в системе криптовалюты контролирующего центра, анонимность пользователей криптовалют не позволяет с определенностью установить принадлежность криптовалюты в криптокошельке, находящемся в сети Интернет, конкретному лицу.

2.11. Распространение рекламы

Постановление от 6 августа 2018 г. по делу № А65-9039/2018 (Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд (11 ААС)

Исковые требования: Общество с ограниченной ответственностью «Единство НК» (далее – заявитель, Общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – административный орган, антимонопольный орган, УФАС по РТ) об отмене постановления от 20.02.2018 по делу № А08-127/2018 об административном правонарушении.

Решение суда: Решением Арбитражного суда Республики Татарстан в виде резолютивной части от 17.05.2018 заявленные требования удовлетворены частично.

Суд первой инстанции изменил постановление от 20.02.2018 (исх. № ГШ-02/2759 от 21.02.2018) о назначении административного наказания по делу № А08-127/2018 об административном правонарушении

Вышестоящий суд постановил резолютивную часть решения Арбитражного суда Республики Татарстан от 17.05.2018 по делу № А65-9039/2018 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Позиция суда:

По мнению административного органа, вышеуказанная информация рекламирует инвестиции в криптовалюты, то есть является рекламой по предоставлению финансовых услуг Блюмхеном Рихардом Тимуровичем.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель, т.е. ООО «Единство НК».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламой, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1. статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Учитывая, что заявитель впервые совершил правонарушение, является субъектом малого предпринимательства, отсутствуют обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, а именно, причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, не доказано и из материалов дела не следует причинение имущественного ущерба, суд первой инстанции обоснованно посчитал, что применение в данном случае меры административного наказания в виде штрафа в размере 50 000 руб. будет носить неоправданно карательный характер, не соответствующий тяжести правонарушения и степени вины лица, привлеченного к ответственности.

Приговоры судов

2.12. Приобретение наркотических средств с использованием криптовалюты

Приговор № 22-1289/2020 от 27 августа 2020 г. по делу № 1-636/2020

Верховный Суд Республики Саха (Якутия) (Республика Саха (Якутия))

Исковые требования: пересмотр приговора по ч.1 ст. 134 УК РФ к 1 году лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении.

Решение суда: 22.10.2019 Якутским городским судом РС(Я) по ч.2 ст.160 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год 6 месяцев, осужден по ч.2 ст. 228 УК РФ к 3 годам лишения свободы без штрафа и без ограничения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Вышестоящий суд решил Апелляционную жалобу адвоката Багирова Ф.Н., действующего в интересах Азнабаева Е.А., оставить без удовлетворения. Апелляционное представление государственного обвинителя – помощника прокурора г.Якутска Строевой Ю.В. на приговор Якутского городского суда РС (Я) от 09.07.2020 – удовлетворить. Приговор Якутского городского суда РС (Я) от 09.07.2020 в отношении Азнабаева Е.А. и Трегубова С.А. – отменить и вынести новое судебное решение. Азнабаева Е.А. признать виновным в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст.228 УК РФ и назначить ему наказание в виде 3 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Позиция суда: Азнабаевым Е.А. у себя дома в, реализуя общий с Азнабаевым Е.А. преступный умысел, направленный на незаконное приобретение без цели сбыта наркотических средств, действуя с ним согласованно, в составе группы лиц по предварительному сговору, посредством сети Интернет конвертировал ***** рублей со своего QIWI кошелька в криптовалюту и осуществил онлайн оплату стоимости наркотического средства на электронный кошелек, который ему сообщил представитель интернет-магазина, после чего получил на свой телефон уведомление от интернет-магазина с адресом места нахождения тайника, с приобретенным наркотическим средством.

11.11.2019 в период с 20 час. 50 мин. до 22 час. 08 мин. Трегубов С.А., находясь с Азнабаевым Е.А. у себя дома в, реализуя общий с Азнабаевым Е.А. преступный умысел, направленный на незаконное приобретение без цели сбыта наркотических средств, действуя с ним согласованно, в составе группы лиц по предварительному сговору, посредством сети Интернет конвертировал *****

руб. со своего QIWI кошелька в криптовалюту и осуществил онлайн оплату стоимости наркотического средства на электронный кошелек, который ему сообщил представитель интернет-магазина.

Вина Азнабаева Е.А. и Трегубова С.А. также подтверждается доказательствами, исследованными в суде.

Суд не находит исключительных обстоятельств, которые бы позволили применить положение ст.64 УК РФ, т.к. цели и мотивы преступления не указывают на существенное уменьшение степени общественной опасности совершенного ими преступления.

2.13. Продажа криптовалюты, ничем не обеспеченной

Решение № 2А-340/2020 2А-340/2020~М-347/2020 М-347/2020 от 21 июля 2020 г. по делу № 2А-340/2020 (Онежский городской суд (Архангельская область))

Исковые требования: Онежский межрайонный прокурор Федоровцев И.Д. в защиту интересов Российской Федерации и неопределенного круга лиц обратился в суд с административным иском о признании информации, размещенной на сайтах в информационно-коммуникационной сети «Интернет», с доменными именами: <https://localbitcoins.net>, <https://cryptonyka.com>, <https://mine.exchange/>, <https://obmen-bitcoin.com>, <https://btc-bank24.com>, информацией, распространение которой в Российской Федерации запрещено.

Решение суда: суд принял решение административное исковое заявление Онежского межрайонного прокурора Федоровцева И.Д., поданное в защиту интересов Российской Федерации и неопределенного круга лиц, о признании информации, распространяемой в информационно-коммуникационной сети «Интернет», запрещенной к распространению в Российской Федерации, удовлетворить.

Позиция суда: в Российской Федерации введен прямой запрет на выпуск на территории Российской Федерации денежных суррогатов, чем является криптовалюта биткоин, и на любые финансовые действия, связанные с виртуальными валютами.

Пунктом 5 ст. 15 Федерального закона № 149-ФЗ установлено, что передача информации посредством использования информационно-телекоммуникационных сетей осуществляется без ограничений при условии соблюдения установленных федеральными законами требований к распространению информации и охране объектов интеллектуальной собственности. Передача информации может быть ограничена только в порядке и на условиях, которые установлены федеральными законами.

Статьей 9 Федерального закона № 149-ФЗ предусмотрена возможность ограничения доступа к информации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Таким образом, вышеуказанными правовыми нормами в их взаимосвязи предусмотрен запрет на распространение информации, содержащей предложение приобрести электронную валюту.

В нарушение вышеуказанных норм на сайтах с URL-адресами: <https://localbitcoins.net>, <https://cryptonyka.com>, <https://mine.exchange/>, <https://obmen-bitcoin.com>, <https://btc-bank24.com> указана информация, содержащая предложение приобрести электронную валюту Bitcoin (биткойн), не обеспеченную реальной стоимостью, и не содержащей информации о её держателях, что противоречит федеральному законодательству. Обеспечение неограниченного доступа к информации, носящей противоправный характер, создает угрозу причинения вреда жизни и здоровью несовершеннолетних. Указанный интернет ресурс находится в открытом доступе, в том числе для несовершеннолетних.

2.14. Легализация денежных средств, полученных преступным путем

Приговор № 1-117/2020 от 13 июля 2020 г. по делу № 1-117/2020 (Железнодорожный районный суд г. Пензы (Пензенская область))

Исковые требования: признать физическое лицо виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, и назначить ему наказание в виде лишения свободы сроком 6 (шесть) лет с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Решение суда: суд приговорил признать виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, и назначить ему наказание в виде лишения свободы сроком 6 (шесть) лет с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Позиция суда: совершая преступление в сфере незаконного оборота наркотических средств на территории Пензенской области, имея преступный умысел на придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами, полученными от незаконного сбыта наркотических средств, воспользовалась преступной схемой, согласно которой, денежные средства, полученные ею за выполненную работу по оборудованию тайников (закладок) с наркотическими средствами, поступали путем совершения финансовых операций от неустановленных следствием лиц, уголовное дело в отношении которых выделено в отдельное производство (далее по тексту неустановленные лица), в виде криптовалюты bitcoin, с обезличенных bitcoin кошельков, в том числе 3LZFnTNMP7VRBLjhytCr7cHyghLfdcT2Eu, на находящиеся в ее пользовании, одноразовые обезличенные bitcoin-кошельки, на сайте «localbitcoins.net» (localbitcoins.com), предназначенном для хранения, продажи, перевода, а также создания электронных денежных средств – крипто валюты bitcoin.

Осознавая противоправность и общественную опасность своих действий, путем совершения неоднократных финансовых операций и других сделок с криптовалютой bitcoin, приобретенной ею в результате совершения преступления, в целях придания ей правомерного вида владения, пользования и распоряжения, с использованием услуг сайта «localbitcoins.net» (localbitcoins.com) переводила данную криптовалюту на обезличенные bitcoin-кошельки указанного сайта.

2.15. Зачисление биткоинов на неперсонифицированные кошельки

Приговор № 1-243/2020 от 10 июля 2020 г. по делу № 1-243/2020 (Рудничный районный суд г. Кемерово (Кемеровская область))

Исковые требования: признать виновным в совершении преступлений, предусмотренных п. п.«а,б» ч. 3 ст.228.1 УК РФ, ч.3 ст.30- ч. 5 ст.228.1 УК РФ, и

назначить ему наказание:

- по преступлению, предусмотренному, п.п. «а,б» ч.3 ст.228.1 УК РФ, с применением ст. 64 УК РФ в виде 5 (пяти) лет 6 (шести) месяцев лишения свободы;

- по преступлению, предусмотренному ч.3 ст.30- ч.5 ст.228.1 УК РФ, в виде 5 (пяти) лет 6 (шести) месяцев лишения свободы.

Решение суда: суд приговорил физическое лицо признать виновной в совершении преступлений, предусмотренных п.п. «а,б» ч. 3 ст.228.1 УК РФ, ч.3 ст.30- ч. 5 ст.228.1 УК РФ, п. «а» ч. 3 ст.174.1 УК РФ, и назначить ей наказание:

- по преступлению, предусмотренному п.п. «а,б» ч.3 ст.228.1 УК РФ, с применением ст. 64 УК РФ в виде 3 (трех) лет лишения свободы;

- по преступлению, предусмотренному ч.3 ст.30- ч.5 ст.228.1 УК РФ, в виде 3 (трех) лет лишения свободы;

- по преступлению, предусмотренному п. «а» ч.3 ст.174.1 УК РФ, в виде 1 (одного) года лишения свободы.

Позиция суда: Для отслеживания оплаты за наркотические средства криптовалютой «Биткоин», лицо, в отношении которого дело выделено в отдельное производство, установил в мобильных телефонах, находящихся в пользовании его и Краковой К.А., приложение мобильный кошелек «Blockchain».

Краковой К.А. надлежало выполнять роль «оператора», заключающуюся в получении от лица, в отношении которого дело выделено в отдельное производство, информации о месте нахождения тайников с «закладками» наркотических средств, осуществлении переписки с покупателями наркотических средств, используя информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет», обсуждении с ними условий продажи наркотических средств и способ их оплаты, отслеживании поступления от покупателей наркотических средств оплаты в виде криптовалюты «Биткоин» на счет мобильного кошелька «Blockchain», после чего, сообщении информации о месте нахождения тайников покупателям наркотических средств, осуществив их сбыт.

Важные изменения в трудовом законодательстве в 2021 году

В 2021 году трудовое законодательство будет меняться с учетом внедрения дистанционной работы, а также введения электронного документооборота, связанного с работой. Также необходимо учитывать позицию Конституционного суда в своей работе.

Федеральный закон от 24.04.2020 N 122-ФЗ «О проведении эксперимента по использованию электронных документов, связанных с работой»

В настоящее время проводится эксперимент,

1) определение и создание условий для использования в сфере трудовых отношений электронных документов, связанных с работой, включая обмен информацией в форме электронных документов, связанных с работой, между работодателем, работником и лицом, поступающим на работу;

2) подготовка предложений о внесении изменений в трудовое законодательство и (при необходимости) в законодательство Российской Федерации о занятости населения в части использования в сфере трудовых отношений электронных документов, связанных с работой.

Эксперимент проводится по 31 марта 2021 года включительно.

Первый эксперимент был проведен в 2018 году Министерством труда и социальной защиты совместно с 11 крупными организациями-работодателями (АО «Российские железные дороги», АО «Газпромбанк», ПАО «АвтоВаз», ПАО

«Росбанк», ПАО «Мечел», АО «Северсталь Менеджмент», ПАО «Ростелеком», ООО «СИБУР», АО «Альфа-Банк», ПАО «Татнефть», ООО «Агроторг») на условиях дублирования электронных документов на бумажном носителе.

В эксперименте 2020-2021 года учитывается следующее. Участниками эксперимента являются уполномоченный орган исполнительной власти, работодатели и работники, а также лица, поступающие на работу, которые выразили свое добровольное согласие на участие в эксперименте.

Участниками эксперимента могут являться дистанционные работники.

Работодатель до начала проведения эксперимента:

1) утверждает перечень видов документов, связанных с работой, в отношении которых будет проводиться эксперимент;

2) определяет структурные подразделения организации, участвующие в эксперименте (при необходимости);

3) не позднее чем за один месяц до начала проведения эксперимента уведомляет каждого работника в письменной форме о проведении эксперимента, а также о праве работника путем подачи работодателю соответствующего письменного заявления отказаться от участия в эксперименте либо выразить свое добровольное согласие на участие в эксперименте;

4) формирует и утверждает список работников;

5) с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации (при наличии такого представительного органа) принимает или вносит изменения (при необходимости) в связанные с проведением эксперимента локальные нормативные акты, в том числе локальный нормативный акт об использовании электронной подписи работодателем и работником, а также локальный нормативный акт, устанавливающий порядок обработки работодателем электронных документов, связанных с работой, содержащих персональные данные работников;

6) знакомит работников и их представителей (при наличии таких представителей) под роспись с локальными нормативными актами, связанными с проведением эксперимента;

7) подготавливает и обсуждает с уполномоченными в установленном порядке представителями работников изменения в коллективные договоры в порядке, установленном Трудовым кодексом Российской Федерации (при необходимости);

8) в целях создания, использования и хранения электронных документов, связанных с работой, создает информационную систему либо (при необходимости) обеспечивает возможность использования в этих целях уже действующей информационной системы, а также (при необходимости) обеспечивает возможность взаимодействия информационной системы работодателя с системой «Работа в России».

При заключении трудового договора работодатель уведомляет лицо, поступающее на работу, о проведении эксперимента и знакомит его под роспись с локальными нормативными актами, связанными с проведением эксперимента. Работодатель также уведомляет в письменной форме лицо, поступающее на работу, о его праве путем подачи работодателю соответствующего письменного заявления отказаться от участия в эксперименте либо выразить свое добровольное согласие на участие в эксперименте.

Работодатель обязан безвозмездно предоставить работнику не позднее чем в течение трех рабочих дней со дня подачи им заявления электронные документы, связанные с работой, способом, указанным в заявлении работника (в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, или в форме копии электронного документа на бумажном носителе, заверенной надлежащим образом, или путем размещения электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в личном кабинете работника в системе «Работа в России» (при наличии)).

В день прекращения трудового договора работодатель обязан предоставить работнику копию приказа (распоряжения) работодателя о прекращении трудового договора способом, указанным в заявлении работника (в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, или в форме копии электронного документа на бумажном носителе, заверенной надлежащим образом).

Работодатель несет расходы по созданию, использованию и хранению электронных документов, связанных с работой, в том числе расходы по получению и использованию электронной подписи работника. Отсутствие у лица, поступающего на работу, электронной подписи не может являться основанием для отказа в заключении с ним трудового договора.

После истечения эксперимента он будет или продлен или вступит в силу соответствующий законопроект, предполагающий повсеместное внедрение электронного документооборота.

В соответствии с законопроектом о кадровом электронном документообороте предусматривается дополнить Трудовой кодекс статьей 20.1 ТК РФ.

Обмен электронными документами сторонами трудовых отношений возможен посредством информационной системы, участниками электронного взаимодействия в которой являются стороны трудовых отношений (далее – корпоративная информационная система работодателя), информационно-аналитической системы Общероссийская база вакансий «Работа в России», определяемой в соответствии с законодательством Российской Федерации о занятости населения (далее – система «Работа в России»), а также посредством иных электронных каналов связи, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание электронного документа. Обмен электронными документами сторонами трудовых отношений допускается при соблюдении следующих условий:

работодателем принят локальный нормативный акт о взаимодействии с работниками путем обмена электронными документами, принимаемым с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации;

работник ознакомлен с данным локальным нормативным актом в письменной форме или в электронном виде с использованием простой электронной подписи;

работодатель принял организационно-технические меры для обмена электронными документами, в том числе: определены виды электронной подписи, используемые работником для подписания электронных документов, установлен порядок хранения электронных документов, обеспечивается целостность и неизменность электронных документов;

работодатель обеспечил доступ работников к корпоративной информационной системе работодателя для осуществления электронного взаимодействия;

работодатель обеспечил автоматическую регистрацию подтверждения получения электронных документов сторонами трудовых отношений, в случае использования корпоративной информационной системы работодателя для обмена электронными документами сторонами трудовых отношений.

Создание и заверение электронных документов, требующих подписания работодателем, осуществляются с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи работодателя.

Каждая из сторон трудовых отношений, участвующая в обмене электронными документами посредством электронных каналов связи отличных от корпоративной информационной системы работодателя и системы «Работа в России», обязана направлять в форме электронного документа подтверждение получения электронного документа, полученного от другой стороны трудовых отношений. Подтверждение получения электронного документа должно быть направлено в срок, определенный коллективным договором, локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации, трудовым договором, дополнительным соглашением к трудовому договору. Ответственность за направление подтверждения получения направленного электронного документа, возлагается на получателя такого электронного документа.

Электронные документы могут использоваться в случаях, если трудовым законодательством предусмотрено:

ознакомление работника в письменной форме, в том числе под роспись, с принимаемыми локальными нормативными актами, непосредственно связанными с его трудовой деятельностью, приказами (распоряжениями) работодателя, уведомлениями, требованиями и иными документами, исходящими от работодателя в адрес работника;

право или обязанность работника обратиться к работодателю с заявлением, требованием или в ином виде выразить волеизъявление по вопросу, связанному с трудовыми отношениями, предоставить работодателю объяснения либо иные документы и информацию.

По заявлению работника работодатель обязан не позднее трех рабочих дней со дня подачи этого заявления выдать работнику трудовую книжку, выписку из трудовой книжки (за исключением случаев, если в соответствии с настоящим Кодексом, иным федеральным законом трудовая книжка на работника не ведется) в целях его обязательного социального страхования (обеспечения), копии документов, связанных с работой (копии приказа о приеме на работу, приказов о переводах на другую работу, приказа об увольнении с работы, справки о заработной плате, о начисленных и фактически уплаченных страховых взносах на обязательное пенсионное страхование, о периоде работы у данного работодателя и другое) безвозмездно и в той форме, которая указана в заявлении (в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в форме копии электронного документа на бумажном

носителе, заверенной надлежащим образом или путем размещения электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью в личном кабинете работника в системе «Работа в России» (при наличии). Предусмотренное настоящей частью заявление подается работником в письменной форме или в форме электронного документа.»

Для заключения трудового договора в электронном виде посредством корпоративных информационных систем работодателя используются усиленная квалифицированная электронная подпись работодателя и усиленная квалифицированная электронная подпись или усиленная неквалифицированная электронная подпись работника либо его простая электронная подпись при использовании системы «Работа в России».

В течение двух рабочих дней после подписания трудового договора в электронном виде, включая изменения и дополнения к нему, работодатель обязан, по выбору работника, направить ему подписанный усиленной квалифицированной электронной подписью трудовой договор на указанный им адрес электронной почты, либо разместить его в личном кабинете работника в системе «Работа в России».

При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, в том числе об обработке его персональных данных, охране труда, о порядке электронного взаимодействия (в случае его принятия), а также коллективным договором. Ознакомление работника с указанными документами до подписания трудового договора может осуществляться посредством корпоративной информационной системы работодателя, а также посредством системы «Работа в России» с использованием электронной подписи.

Соглашение об изменении определенных сторонами условий трудового договора заключается в письменной форме, либо в электронном виде посредством корпоративных информационных систем работодателя с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи работодателя и усиленной квалифицированной электронной подписи или усиленной неквалифицированной электронной подписи работника, либо его простой электронной подписи при использовании системы «Работа в России».

Ознакомление работника с приказом (распоряжением) работодателя о прекращении трудового договора может осуществляться посредством корпоративной информационной системы работодателя с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи или усиленной неквалифицированной электронной подписи работника, либо его простой электронной подписи при использовании системы «Работа в России.».

В день прекращения трудового договора работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку или предоставить сведения о трудовой деятельности (статья 66.1 ТК РФ) у данного работодателя в электронном виде или на бумажном носителе по выбору работника (в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, или в форме копии электронного документа на бумажном носителе, заверенной надлежащим образом) и произвести с ним расчет в соответствии со статьей 140 настоящего Кодекса. По заявлению работника работодатель также обязан выдать ему заверенные надлежащим образом копии документов, связанных с работой в той форме, которая указана в заявлении работника (в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в форме копии электронного документа на бумажном носителе, заверенной надлежащим образом или путем размещения электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью в личном кабинете работника в системе «Работа в России» (при наличии). Предусмотренное настоящей частью заявление подается работником в письменной форме или в форме электронного документа.

Таким образом, электронный документооборот в электронном виде между работником и работодателем будет осуществляться с использованием усиленной квалифицированной подписи.

Обмен электронными документами с работниками, закрепление новых трудовых обязанностей работников в трудовых договорах в 2020-2021 гг.

В настоящее время большинство работодателей так или иначе используют в своей работе электронные документы.

Однако полностью на электронный документооборот сегодня перейти не возможно, в связи с тем, что некоторые формы документов по-прежнему ведутся на бумажных носителях.

Вместе с тем, переход на электронный документооборот так или иначе произойдет. В Указе Президента РФ от 9 мая 2017 года № 203 «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 – 2030 годы» перед современным бизнесом стоит задача внедрения в жизнь компании электронного документооборота, в том числе, по кадровым вопросам.

Сегодня многие компании частично оптимизировали свой электронный документооборот. Например, приказы по кадрам могут оформляться в электронном виде с использованием электронной цифровой подписи.

Договор о дистанционной работе может быть заключен:

- традиционным способом на бумажных носителях;
- путем обмена электронными документами.

Трудовой договор о дистанционной работе и соглашения об изменении определенных сторонами условий трудового договора о дистанционной работе могут заключаться путем обмена электронными документами.

Обмен документами также может осуществляться в электронном виде. К документам, которыми обмениваются стороны относятся:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании и (или) о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;
- справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданную в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти,

осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел или при поступлении на работу, связанную с воспитанием детей.

Ознакомление с локальными актами организации может также осуществляться в электронном формате.

Всех принимаемых на работу до подписания трудового договора ознакомьте с правилами внутреннего трудового распорядка, положениями об оплате труда и персональных данных, с должностной инструкцией (Письмо Роструда от 31.10.2007 N 4414-6).

Также в настоящее время часто работодатель и работник организуют совместную работу по обмену документами, например, обмену заявлениями об отпуске и пр.

Трудовые книжки в 2020 году возможно оформлять на бумажном носителе, а с 2021 года при первом приеме на работу электронные книжки будут оформляться только в электронном виде.

У таких людей все сведения о периодах работы изначально будут вестись только в электронном виде без оформления бумажной трудовой книжки.

А вот в отношении расторжения договоров и подачи заявлений на увольнение в электронном виде, такой порядок не предусмотрен, поэтому вызывает достаточно много спорных ситуаций.

К дистанционному договору предъявляются следующие требования:

1. Пропишите порядок предъявления документов.

Будущий работник может предъявить документы, обязательные для приема:

- лично;
- в электронном виде, если трудовой договор заключается путем обмена электронными документами (далее в статье используем формулировку «через ЭДО»).

2. Установите, каким образом работник будет ознакомлен с документами:

С локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью, дистанционного работника можно ознакомить:

- лично под роспись;
- через ЭДО

3. Установите в договоре условие о рабочем месте.

Место работы — это обязательное условие трудового договора.

Обратите внимание!

Работодателю не рекомендуется прописывать режим работы.

Режим рабочего времени и времени отдыха дистанционный работник устанавливает по своему усмотрению, если иное не предусмотрено трудовым договором.

4. Целесообразно закрепить в договоре отчеты или акты о выполненной работе, так как в дистанционном формате очень трудно закрепить время работы.

Поэтому укажите порядок и сроки предоставления дистанционными работниками отчетов о выполненной работе, размер, порядок и сроки выплаты компенсации за использование дистанционными работниками принадлежащих им либо арендованных ими оборудования, программно-технических средств, средств защиты информации и иных средств.

В трудовом договоре с дистанционным работником может быть указан режим его рабочего времени и времени отдыха. Если это условие не сформулировано в трудовом договоре, то режим рабочего времени и времени отдыха работник устанавливает по своему усмотрению.

Вместе с тем, исходя из того, что организация предоставления отпуска возложена на работодателя, порядок предоставления дистанционному работнику ежегодного оплачиваемого отпусков определяется трудовым законодательством на основании графика отпусков, которые ежегодно обязан составлять работодатель (ст. 123 ТК РФ). Отпуска иных видов (например, отпуска без сохранения заработной платы (ст. 128 ТК РФ), дополнительный оплачиваемый отпуск работникам с ненормированным рабочим днем (ст.119 ТК РФ) и другие) предоставляются в соответствии с ТК РФ и иными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

5. Определите, какие средства производства работодатель предоставляет работнику, а какие он использует самостоятельно. Также возможно установить компенсацию за использование личной техники работником.

6. Установите в договоре особый порядок расторжения договора.

Трудовой договор о дистанционной работе расторгают по инициативе работодателя по основаниям, предусмотренным трудовым договором (ст. 312.5 ТК РФ).

Расторжение трудового договора о дистанционной работе по инициативе работодателя производится по основаниям, предусмотренным трудовым договором.

Но дистанционного работника нельзя уволить за прогул, т.е. за отсутствие на рабочем месте без уважительных причин.

7. Определите порядок ознакомления работника с локальными актами.

Согласно ст. 312.2 ознакомление лица, заключающего трудовой договор о дистанционной работе, с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором (предусмотренными ч. 3 ст 68 ТК РФ ТК) может осуществляться путем обмена электронными документами. Работник обязательно должен подтвердить факт ознакомления, направив работодателю соответствующее электронное уведомление (ч. 4 ст. 312.1 ТК РФ). При этом работник и работодатель обязаны использовать усиленную квалифицированную электронную подпись (ч. 4 ст. 312.1, ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ).

Новое в срочных трудовых договорах на основе Конституционного суда РФ от 19.05.2020 № 25-П

Согласно позиции Конституционного суда, трудовой договор может быть признан заключенным на неопределенный срок при установлении факта многократности заключения срочных трудовых договоров на непродолжительный срок для выполнения одной и той же трудовой функции.

Конституционный Суд РФ признал абзац восьмой части первой статьи 59 Трудового кодекса РФ не противоречащим Конституции РФ в той мере, в какой он по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования не предполагает заключения с работником срочного трудового договора (в том числе многократного заключения такого договора на выполнение работы по одной и той же должности (профессии, специальности)) в целях обеспечения исполнения обязательств работодателя по заключенным им гражданско-правовым договорам об оказании услуг, относящихся к его уставной деятельности, а также последующего увольнения работника в связи с истечением

срока трудового договора, если срочный характер трудовых отношений обусловлен исключительно ограниченным сроком действия указанных гражданско-правовых договоров.

Срок действия гражданско-правовых договоров возмездного оказания услуг в той или иной сфере деятельности (в том числе в области охранной деятельности), устанавливаемый при их заключении по соглашению между работодателем, оказывающим данные услуги, и заказчиками соответствующих услуг, сам по себе не предопределяет срочного характера работы, выполняемой работниками в порядке обеспечения исполнения обязательств работодателя по таким гражданско-правовым договорам, абзац восьмой части первой статьи 59 Трудового кодекса РФ не может быть применен в качестве правового основания для заключения с этими работниками срочных трудовых договоров. Трудовой кодекс Российской Федерации предусматривает, что трудовой договор может заключаться как на неопределенный срок, так и на определенный срок – не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен данным Кодексом и иными федеральными законами (часть первая статьи 58). При этом, закрепляя требования к содержанию трудового договора, в том числе определяя перечень обязательных для включения в него условий, Трудовой кодекс Российской Федерации устанавливает, что в случае заключения трудового договора на определенный срок в таком договоре, помимо даты начала работы, должен быть указан срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с названным Кодексом или иным федеральным законом (часть вторая статьи 57).

Вместе с тем, предусмотрев возможность заключения срочных трудовых договоров, Трудовой кодекс Российской Федерации существенно ограничил их применение. Согласно его статье 58 такие договоры заключаются только в тех случаях, когда трудовые отношения с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения не могут быть установлены на неопределенный срок (соответствующие случаи предусмотрены частью первой его статьи 59); кроме того, срочные трудовые договоры могут заключаться и в некоторых других случаях, которые прямо предусмотрены данным Кодексом или иными федеральными законами (часть вторая); если же трудовой договор заключен на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных судом, то он считается заключенным на неопределенный срок (часть пятая); при этом

запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных для работников, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок (часть шестая).

Перечень конкретных случаев, в которых трудовой договор заключается на определенный срок в силу характера предстоящей работы или условий ее выполнения, предусмотрен частью первой статьи 59 Трудового кодекса Российской Федерации. Одним из таких случаев является заключение трудового договора для выполнения заведомо определенной работы, когда ее завершение не может быть определено конкретной датой (абзац восьмой).

Данное законоположение – как по своему буквальному смыслу, так и во взаимосвязи с частью второй статьи 58 названного Кодекса – предполагает, что заключение срочного трудового договора в указанном случае обусловлено объективной невозможностью установления трудовых отношений на неопределенный срок в силу заведомо ограниченного периода выполнения работы, являющейся предметом данного трудового договора. При этом конкретная дата завершения этой работы – в силу ее характера или условий выполнения – на момент заключения трудового договора не может быть точно определена.

Таким образом, заключение срочного трудового договора по основанию, предусмотренному абзацем восьмым части первой статьи 59 Трудового кодекса Российской Федерации, будет правомерным лишь при условии, что работа, для выполнения которой заключается соответствующий трудовой договор, объективно носит конечный, и в этом смысле – срочный, характер, что, в свою очередь, исключает возможность продолжения трудовых отношений между сторонами данного договора после завершения указанной работы.

Федеральный закон от 01.04.2020 N 101-ФЗ «Налог на профессиональный доход»

Федеральный закон «О внесении изменений в статью 1 Федерального закона «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» от 01.04.2020 N 101-ФЗ расширил область нетрудовых отношений и заключения договоров с самозанятыми.

Такие договоры по своей природе не являются трудовыми, поскольку не устанавливаются гарантии:

- гарантии времени работы и отдыха;
- гарантии отпусков;
- гарантии в отношении сокращения штата и численности;
- гарантии оплаты простоя.

При этом работодатель, заключая договоры с самозанятыми, имеет возможность сэкономить на страховых взносах. Такая возможность сохраняется и в 2021 году.

Налоговая база в данном случае рассчитывается следующим образом:

4% – при расчете налога с продаж российским и иностранным физлицам,

6% – при расчете налога с продаж российским и иностранным организациям

и ИП

Налоговым периодом считается календарный месяц. При этом первым налоговым периодом признается период времени со дня постановки на учет в налоговом органе в качестве налогоплательщика до конца календарного месяца, следующего за месяцем, в котором произведена постановка на учет. При снятии с учета последним налоговым периодом будет период с начала календарного месяца, в котором осуществляется снятие с учета, до дня снятия с учета. Если постановка на учет и снятие с него осуществлены в течение календарного месяца, то налоговым будет считаться период со дня постановки на учет в налоговом органе до дня снятия с учета.

С 2020 года в субъектах Российской Федерации, не указанных в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи, специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» вводится в действие законами субъектов Российской Федерации.»

Закон субъекта Российской Федерации о введении в действие специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» должен содержать положение о вступлении в силу указанного закона субъекта Российской Федерации не ранее чем по истечении одного месяца со дня его официального опубликования.

Почему самозанятость выгодна работодателям?

Первая причина кроется в достаточно больших суммах налогов, которые уплачивает работодатель за сотрудников в виде налогов. Так, принимая на работу сотрудника, работодатель отчисляет НДФЛ в размере 13% и страховые взносы. При этом с апреля 2020 года страховые взносы были снижены с 30% до 15%, но только на сумму превышения МРОТ. Но фактически, эффективная ставка налога все равно превышает 15%.

Приведем пример расчета страховых взносов для МСП

Зарплата работника составляет 50 000 рублей.

Рассчитаем страховые взносы с зарплаты за апрель. $12\,130 \text{ руб.} \times 30\% = 3\,639 \text{ руб.}$ $37\,870 (50\,000 \text{ руб.} - 12\,130 \text{ руб.}) \times 15\% = 5\,680,50 \text{ руб.},$

где $37\,870 \text{ руб.} \times 10\% = 3\,787 \text{ руб.}$ – страховые взносы на обязательное пенсионное страхование;

$37\,870 \text{ руб.} \times 5\% = 1\,893,50 \text{ руб.}$ – страховые взносы на обязательное медицинское страхование.

ИТОГО к уплате страховых взносов за апрель: 9 319,50 руб.

Для сравнения: по-старому пришлось бы заплатить 15 000 руб. ($50\,000 \text{ руб.} \times 30\%$).

Если же говорить о самозанятых, то можно увидеть, что затраты будут намного ниже.

Выплаты самозанятому составят 50 000 рублей. Сумма налога на профессиональных доход составит 6% при выплатах юридическим лицом, таким образом, сумма налога составит 3000 рублей.

Вторая причина связана с кризисными явлениями. Сегодня работодатели понимают, что завтра ситуация с коронавирусом может повториться, а это означает, что опять при введении режима самоизоляции компании недополучат прибыль, а следовательно, нечем будет платить заработную плату. При этом сокращение штата или численности предполагает также дополнительные расходы в виде выходного пособия, выплат за неиспользованный отпуск. Также важно, что работодатель должен сообщить о предстоящем сокращении штата или численности не ранее чем за два месяца, а выплатить при увольнении до трех средних заработков.

Кроме того, при введении режима самоизоляции многие работодатели не успели уведомить работников о сокращении штата или численности, а в выходные дни и в режиме самоизоляции это не предусмотрено.

Почему самозанятые могут быть не так выгодны как кажется?

Экономия на налогообложении с помощью использования самозанятых не так велика, как может первоначально показаться. Это связано с тем, что самозанятость не действует на всей территории страны, а кроме того, виды деятельности достаточно ограничены.

Но при этом для самозанятых имеются преимущества, которые заключаются в автоматизации регистрации, то есть самозанятые не будут иметь дополнительные трудозатраты, связанные с регистрацией, сдачей отчетности.

Но главный риск состоит в признании самозанятого работником.

Однако такие риски возможно снизить, исключив следующие признаки следующим образом:

1. Самозанятый не может быть бывшим работником и даже по истечении 2 лет на это обратят внимание.

2. Не нужно передавать самозанятому тот функционал, который у вас всегда делали штатные сотрудники, которых работодатель уволил в связи с кризисной ситуацией.

3. Самозанятый не должен быть взаимозависимым лицом.

4. Самозанятый не должен вести себя как наемный работник: ходить на работу по расписанию, соблюдать трудовой распорядок, ходить в отпуск и т.п.

5. Самое главное. Самозанятый является самостоятельным лицом, оказывающим услуги.

6. Договор с самозанятым не должен иметь признаки трудового договора.

Многие работники не соглашаются на статус самозанятых, поскольку имеют скрытые доходы.

Также для работников есть много других недостатков: запрет нанимать работников по трудовому договору, лимит по доходам до 2,4 млн. рублей в год и минимальная пенсия в преклонном возрасте. Все эти недостатки могут останавливать работника от регистрации в качестве самозанятого, а следовательно, он может не соглашаться на заключение договора как самозанятый.

Среди прочего, самозанятые граждане не вправе продавать подакцизные товары, заниматься перепродажей товаров и оказывать услуги по договору комиссии, поручения или агентскому договору. При этом в законе о самозанятых не предусмотрено прямых ограничений в регистрации в качестве самозанятых для генеральных директоров и учредителей обществ. Но могут существовать риски налоговых споров в части доходов директора.

Существуют и риски налоговых льгот. Физлицо вправе одновременно быть ИП и самозанятым, но оно не может совмещать налог на профессиональный доход (НПД) с другими специальными налоговыми режимами — УСН, ЕНВД и ЕСХН. То есть использовать одновременно два налоговых режима нельзя.

То есть фактически, самозанятость подходит тем физлицам, которые не рассчитывают на большие доходы, не нанимают персонал и не совмещают режим самозанятости с другими специальными налоговыми режимами.

Также не подходит режим самозанятости в случае больших доходов. Они не должны превышать предела в 2,4 млн руб. в год. Именно такой лимит прописан в Федеральном законе от 27.11.2018 № 422-ФЗ для налога на профессиональный доход.

Почему самозанятость выгодна работникам?

Во-первых, работник может сочетать работу во многих компаниях, то есть может использовать любую возможность для заработка, что крайне необходимо в кризисное время. Работник не ограничен правилами внутреннего трудового распорядка, локальными актами работодателя. Кроме того, часто работникам не очень удобно соблюдать режим рабочего времени, от которого не зависит оплата труда.

Второй плюс состоит в возможности смены работы или проекта максимально оперативно, что важно в случае вахтовой работы.

Третья причина заключается в том, что физическое лицо может попробовать свои предпринимательские возможности. При этом не нужно вести бухгалтерский учет, приобретать контрольно-кассовую технику. В 2020 году зарегистрироваться и вести деятельность в качестве самозанятого гораздо проще, при этом ограничения по видам деятельности были сняты, что говорит о дополнительных перспективах.

На сайте ИФНС приведены дополнительные преимущества самозанятых:

- отсутствие отчетов и деклараций (не нужно представлять декларации, а учет доходов ведется в мобильном приложении);

- чеки формируются автоматически в приложении (это означает, что отсутствует необходимость приобретения контрольно-кассовой техники, а чек можно сформировать в специальном мобильном приложении);

- возможность не уплачивать страховые взносы в отличие от индивидуальных предпринимателей, пенсионное страхование осуществляется в добровольном порядке;

- легальная работа без необходимости приобретения статуса предпринимателя с подтверждением легального дохода справкой из приложения;

- предоставление налогового вычета в размере 10 000 рублей, при этом ставка налога при расчетах физическими лицами определена в размере 4% снижается до 3%, а ставка в 6% при расчетах с юридическими лицами снижается до 4%;

- налог не нужно рассчитывать, а он уплачивается автоматически, списание налога происходит 25 числа следующего месяца.

В чем конкретные минусы режима самозанятости?

Минусов режима самозанятости достаточно много.

Во-первых, у работника нет правовой защиты, фактически его права не защищены в рамках трудового законодательства, то есть компания может в любое время отказаться от договора с самозанятым. Работник не может рассчитывать на охрану труда, оплату больничных и отпусков.

Во-вторых, существуют риски нарушения выплат, ведь если работник защищен трудовым законодательством и выплаты не предусмотрены два раза в месяц.

Кроме того, налоги начисляются со всех выплат, перечисленных на расчетный счет самозанятого, что означает, что возможны споры в отношении переводов, которые поступают от друзей, родственников или иных источников.

Третий минус связан с тем, что режим самозанятых подходит не всем. Подходит режим самозанятых следующим категориям лиц:

- Они получают доход от самостоятельного ведения деятельности или использования имущества.
- Ведут деятельность в регионе проведения эксперимента.
- При ведении этой деятельности не имеют работодателя, с которым заключен трудовой договор.
- Не привлекают для этой деятельности наемных работников по трудовым договорам.
- Вид деятельности, условия ее осуществления или сумма дохода не попадают в перечень исключений, указанных в статьях 4 и 6 Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ.

Существует целый перечень лиц, которые не могут стать самозанятыми:

- лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, использовавшегося ими для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;
- лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;
- лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;
- лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, за исключением лиц, оказывающих услуги по доставке товаров и приему (передаче) платежей за указанные товары (работы, услуги) в интересах других лиц;
- лица, применяющие иные режимы налогообложения, предусмотренные частью первой Налогового кодекса Российской Федерации

Какие изменения были приняты в 2020 году?

Основное изменение связано с распространением режима самозанятых на территорию всей Российской Федерации. Так, режим самозанятых был распространен:

- с 1 января 2019 года в городе Москве, в Московской и Калужской областях, а также в Республике Татарстан;
- с 1 января 2020 в городе федерального значения Санкт-Петербурге, в Волгоградской, Воронежской, Ленинградской, Нижегородской, Новосибирской, Омской, Ростовской, Самарской, Сахалинской, Свердловской, Тюменской, Челябинской областях, в Красноярском и Пермском краях, в Ненецком автономном округе, Ханты-Мансийском автономном округе – Югре, Ямало-Ненецком автономном округе, в Республике Башкортостан;
- с 1 июля 2020 года в Амурской, Архангельской, Астраханской, Белгородской, Брянской, Владимирской, Ивановской, Иркутской, Калининградской, Кемеровской, Кировской, Костромской, Курганской, Курской, Липецкой, Мурманской, Новгородской, Оренбургской, Орловской, Пензенской, Псковской, Рязанской, Саратовской, Смоленской, Тверской, Томской, Тульской и Ярославской областях, в Алтайском, Камчатском, Краснодарском, Ставропольском, Приморском

и Хабаровском краях, в республиках Алтай, Бурятия, Дагестан, Кабардино-Балкария, Коми, Крым, Мордовия, Саха (Якутия), Хакасия, Карелия, Удмуртия, Чувашия, в городе федерального значения Севастополе, в Чукотском автономном округе и Еврейской автономной области;

- с 3 июля 2020 года в Республике Адыгея;
- с 9 июля 2020 года в Ульяновской области и Республике Тыва;
- с 24 июля 2020 года в Республике Северная Осетия-Алания;
- с 1 августа 2020 года в Республике Калмыкия и Магаданской области.

Кроме того, налоговый режим распространяется на все виды деятельности. Ранее в 2019 году режим самозанятых распространялся только на ряд видов деятельности, среди которых были клининг, услуги репетиторов, нянь. Понятно, что большинство самозанятых, таких как юристы, бухгалтера, водители, экспедиторы, строители и многие другие просто не могли зарегистрироваться и получить статус самозанятого.

Самозанятым вернут налог за 2019 год на сумму 1,6 млрд рублей ... Ранее президент РФ Владимир Путин предложил вернуть гражданам, зарегистрировавшимся как самозанятые, уплаченный ими в 2019 году налог, а также предоставить им капитал в размере 1 МРОТ (12 130 рублей) на уплате налога в 2020 году.

В чем разница между различными режимами налогообложения?

	Общество с ограниченной ответственностью	Индивидуальный предприниматель	Самозанятый гражданин
Определение		<p>индивидуальные предприниматели – физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных</p>	<p>«самозанятый» — это физлицо, самостоятельно осуществляющее на свой риск основанную на личном трудовом и участии деятельность по оказанию услуг, выполнению работ для физлиц, направленную на систематическое получение прибыли, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, не имеющее наемных работников</p>

предпринимателей в
нарушение требований
гражданского законодательства
Российской Федерации, при
исполнении обязанностей,
возложенных на них
настоящим Кодексом, не
вправе ссылаться на то, что
они не являются
индивидуальными
предпринимателями

<p>Ограничения по видам деятельности</p>	<p>Отсутствуют, Для ведения некоторых видов деятельности требуется лицензия</p>	<p>Имеются в отношении отдельных видов налогообложения, таких как ЕНВД, патент, для некоторых видов деятельности требуется лицензия</p>	<p>С 2020 года отсутствуют В 2019 году:</p> <ul style="list-style-type: none"> репетиторство; ▪ присмотр и уход за детьми, больными лицами, лицами, достигшими возраста 80 лет, а также иными лицами, нуждающимися в постоянном постороннем уходе по заключению медицинской организации; ▪ уборка жилых помещений; ▪ ведение домашнего хозяйства.
--	---	---	---

Наличие уставных документов	Требуются	Не требуются	Не требуются
-----------------------------	-----------	--------------	--------------

Необходимость
государственной
регистрации

Требуется

Требуется

Требуется

Место государственной регистрации	По юридическому адресу юридического лица, указанному в учредительных документах	по месту жительства физического лица (месту пребывания – при отсутствии у места жительства на территории Российской Федерации)	по месту жительства физического лица (месту пребывания – при отсутствии у места жительства на территории Российской Федерации)
-----------------------------------	---	--	--

Уплата страховых взносов	Требуется за работников общества с ограниченной ответственностью	Требуется за индивидуального предпринимателя фиксированном размере (также уплачиваются с работников)	за Самозанятые граждане освобождены от уплаты страховых пенсионных взносов, но им придется платить налог на профессиональный доход по ставке 4 %
--------------------------	--	--	--

<p>Выбор системы налогообложения</p>	<p>Общества с ограниченной ответственностью могут выбирать любые налоговые режимы кроме налога на профессиональный доход и патента</p>	<p>Могут выбирать любые налоговые режимы кроме налога на профессиональный доход</p>	<p>Уплачивают только налог на профессиональный доход</p> <p>Ставка НПД самозанятых зависит от того, кому предоставляется услуга и составит: 4% в отношении доходов, полученных налогоплательщиками от реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) физическим лицам; 6% в отношении доходов, полученных налогоплательщиками от реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) индивидуальным предпринимателям для использования в предпринимательской деятельности и юридическим лицам.</p>
--------------------------------------	--	---	---

<p>Ограничение в доходности</p>	<p>Ограничение в доходности предусмотрено только специальными режимами налогообложения.</p> <p>При УСН ограничение по выручке в 2019 году составляет 150 млн рублей.</p> <p>Можно применять УСН с 1 января 2019 года только если за 9 месяцев 2018 года его доход не превышал 112,5 млн рублей. При этом данный лимит распространяется только на организации. ИП сможет перейти на УСН с 2019 года, даже если за период с января по сентябрь 2018 года его доход был больше 112,5 млн рублей. Однако лимит годового дохода в 150 млн рублей сохраняется и для юрлиц, и для предпринимателей.</p>	<p>Лимиты для индивидуальных предпринимателей предусмотрены специальными налоговыми режимами. Так, при применении УСН ограничения установлены такие же как и для обществ с ограниченной ответственностью.</p> <p>Отдельные лимиты установлены при применении патентной системы налогообложения.</p> <p>Сумма дохода не должна быть больше 60 000 000 рублей, а наемных работников – максимально 15 человек.</p>	<p>У самозанятых лимит доходов — 2,4 млн рублей в год. Но сумма дохода в месяц не имеет значения — отдельных ограничений именно по ежемесячному доходу нет. Можно в феврале получить 10 тысяч, в марте ничего, а в июне — 300 тысяч. Пока доход с начала года не превысил 2,4 млн рублей, можно применять новый режим. Все доходы сверх лимита должны будут облагаться налогами по другим режимам. Для физлица без ИП это НДФЛ по ставке 13%</p>
---------------------------------	--	---	--

Таким образом, существует достаточно много особенностей, которые нужно учитывать особенности ведения деятельности различными субъектами.

Также существуют отличия в наступлении ответственности. Если речь идет о самозанятом, то фактически речь идет об ответственности самого физического лица.

Согласно статье 56 ГК РФ юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

В соответствии с пунктом 2 статьи 56 Гражданского кодекса Российской Федерации учреждение отвечает по своим обязательствам в порядке и на условиях, предусмотренных статьей 120 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу статьи 120 Гражданского кодекса Российской Федерации бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

Индивидуальные предприниматели по обязательствам несут ответственность своим имуществом (статья 24 ГК РФ), ответственность ИП по долгам распространяется на личное имущество предпринимателя. Исключением являются предметы первой необходимости — единственное жилье и земля, на которой оно находится, а также предметы обихода, включая одежду, обувь и продукты (статья 446 ГПК РФ).

В случае причинения вреда физическим и юридическим лицам, ответственность ИП будет выражаться в возмещении убытков. Под убытками подразумевают прямой ущерб (реальные имущественные потери) и упущенную выгоду в виде неполученного дохода.

А вот в отношении ответственности юридических лиц, ответственность гораздо шире. Можно говорить и об уголовной, административной, дисциплинарной ответственности работников. Кроме того, в настоящее время увеличилась практика привлечения к субсидиарной ответственности руководителя организации, учредителей.

Поэтому ответственность, в компании, безусловно, шире, чем ответственность самозанятых. И если говорить о судебных спорах, то в настоящее время судебные споры о привлечении к ответственности самозанятых отсутствуют, что также выгодно для компаний.

Имущественная ответственность самозанятых граждан в Гражданском кодексе не установлена. Вместе с тем, представляется, что в этом случае речь идет об имущественной ответственности физических лиц.

Например, если физическое лицо в рамках своей деятельности нанесло ущерб, то оно будет его возмещать на основании статьи 15 ГК РФ. Если самозанятый гражданин возьмет кредит в банке под залог имущества, то в качестве обеспечения обязательств будет выступать именно заложенное имущество.

Необходимо отметить, что конечно, перевести всех сотрудников в режим самозанятых практически не возможно, однако безусловно, для многих компаний очень важно в сегодняшней ситуации максимально сэкономить на персонале, пережить кризисные явления. И таким вариантом является вариант привлечения самозанятых.

Разъяснения Роструда

Микропредприятия обязаны использовать типовую форму трудового договора, только если отказались от ведения ЛНА (Письмо Государственной инспекции труда в г. Москве от 17 февраля 2021 г. N 77/10-4921-ОБ/18-1299).

Статья 309.2 ТК РФ предусматривает право работодателя, который отнесен к микропредприятиям, полностью или частично отказаться от принятия локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права (правил внутреннего трудового распорядка, положения об оплате труда, положения о премировании, графика сменности и других актов), за исключением локального нормативного акта о временном переводе работников на дистанционную работу, принимаемого работодателем в соответствии со статьей 312.9 ТК РФ. При этом микропредприятия должны включить в трудовые договоры с работниками условия, регулирующие вопросы, которые в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, должны регулироваться локальными нормативными актами.

Формулировка данной статьи допускает двоякое ее толкование. Неясно, как следует понимать слова «при этом» во втором ее предложении: имеется ли в виду, что содержащееся в этом предложении требование распространяется только на

тех работодателей, которые воспользовались сформулированным в первом предложении правом на отказ от принятия локальных нормативных актов, или эта обязанность является общей для всех микропредприятий. Указанные трудовые договоры заключаются на основе типовой формы трудового договора, утвержденной постановлением Правительства РФ от 27.08.2016 N 858.

По мнению специалистов Роструда, указанные организации вправе не применять эту форму, если не отказываются от локальных нормативных актов и продолжают ими пользоваться.

В другом письме, работодатель обязан обеспечить проведение внеплановой СОУТ в случаях, перечисленных в ч. 1 ст. 17 Федерального закона N 426-ФЗ. Иных оснований к проведению внеплановой специальной оценки условий труда на рабочих местах (в том числе после удаленной работы) законом не предусмотрено.

Со своей стороны отметим, что сам по себе факт возобновления работниками работы в офисе в упомянутой норме в качестве основания для проведения внеплановой СОУТ не упомянут. Единственное основание, о применении которого в данном случае можно задуматься, - это ввод в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест. Однако, как разъяснял Минтруд в письме от 16.04.2015 N 15-1/ООГ-2242, под вводом в эксплуатацию вновь организованных рабочих мест следует понимать дату начала на этих рабочих местах штатного производственного процесса, который ранее работодателем не осуществлялся. Поэтому, если работник возвращается к работе в то же помещение на том же самом рабочем месте, с которого был переведен на удаленную работу, это основание в рассматриваемой ситуации также неприменимо. Как следствие, необходимости проводить внеплановую СОУТ нет (Письмо Минтруда России от 15 октября 2020 г. N 15-2/ООГ-3040).

За работу в праздники премии и компенсационные выплаты положены в одинарном размере (Письмо Федеральной службы по труду и занятости от 8 февраля 2021 г. N 287-ТЗ).

В 2018 году Конституционный Суд РФ выявил конституционно-правовой смысл нормы части первой ст. 153 ТК РФ, устанавливающей порядок оплаты труда работников в выходные и нерабочие праздничные дни (постановление от 28.06.2018 N 26-П). Суд пояснил, что компенсационные и стимулирующие выплаты должны по смыслу ст. 135 ТК РФ учитываться работодателем при определении заработной платы работника и начисляться за все периоды работы, включая и

выходные и нерабочие праздничные дни. Часть первая ст. 153 ТК РФ сама по себе не предполагает, что работа в выходной или нерабочий праздничный день, выполняемая работниками, система оплаты труда которых наряду с тарифной частью включает компенсационные и стимулирующие выплаты, будет оплачиваться исходя лишь из одной составляющей заработной платы – оклада (должностного оклада), а указанные работники при расчете размера оплаты за выполненную ими работу в выходной или нерабочий праздничный день могут быть произвольно лишены права на получение соответствующих дополнительных выплат. Соответственно, при привлечении таких работников к работе в выходной или нерабочий праздничный день в оплату их труда за указанную работу наряду с тарифной частью заработной платы, исчисленной в размере не менее двойной дневной или часовой ставки (части оклада (должностного оклада) за день или час работы), должны входить все компенсационные и стимулирующие выплаты, предусмотренные установленной для них системой оплаты труда.

Хотя в самом процитированном постановлении КС РФ ничего не говорится о необходимости удвоения компенсационных и стимулирующих выплат, положенных работникам за работу в выходные и праздники, многие правоприменители истолковали данный судебный акт именно таким образом. Встречалась такая позиция и в разъяснениях специалистов Роструда.

Такой подход, однако, не нашел поддержки в судебной практике. Так, Первый КСОЮ в определении от 21.07.2020 N 8а-17496/2020 указал, что ни в части первой статьи 153 ТК РФ, ни в упомянутом постановлении КС РФ не содержится указания на обязанность работодателя производить в двойном размере компенсационные и стимулирующие выплаты работникам, получающим оклад (должностной оклад), за работу в выходной день или нерабочий праздничный день сверх месячной нормы рабочего времени (подробнее см. новость от 11.11.2020).