НАЛОГИ И ПРАВО

НОЯБРЬ 2021

• ЗАНИМАТЬСЯ БИЗНЕСОМ – ТО ЖЕ САМОЕ, ЧТО ЕХАТЬ НА ВЕЛОСИПЕДЕ: ЛИБО ВЫ ДВИЖЕТЕСЬ, ЛИБО ПАДАЕТЕ. (ДЖОН РОКФЕЛЛЕР)

редактор Е.В.Шестакова

СОДЕРЖАНИЕ:

К каким переменам нам быть готовыми?

Обеспечение обязательств по договору

Дробление бизнеса в современном виде

Расходы в управленческой отчетности организации

Внеплановая проверка трудовой инспекцией

Идеальный бюджет управленческих расходов

Анализ финансовых показателей в сфере ЖКХ

Оптимизация налогообложения с помощью сделок с долями в компании

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

К каким переменам нам быть готовыми?

Изменение № 1 – контроль за уплатой налогов и взносов

В подписях, выданных организации в 2022 году и позже, владельцем сертификата ключа проверки можно указывать только саму организацию и того, кто действует от ее имени без доверенности. Как правило, это гендиректор. Получить подпись можно будет только в ФНС (в т.ч. через ее доверенных лиц).

Обычные работники не вправе владеть сертификатом такой подписи. Они смогут подписывать служебные документы личными электронными подписями по доверенности от организации. Личные подписи физлица получают в коммерческих удостоверяющих центрах.

Если коммерческий удостоверяющий центр получил аккредитацию в 2021 году, то выданную им подпись можно применять и в 2022 году, если срок действия не истек. Потом оформлять подпись нужно в ФНС (Федеральный закон от 27.12.2019 N 476-ФЗ).

Изменение № 2 – доходы, с которых уплачиваются алименты

Правительство выпустило новый перечень доходов, из которых удерживаются алименты на детей (постановление от 02.11.2021 № 1908). Он действует с 11.11.2021, старый перечень от 18.07.1996 (постановление № 841) отменяется.

Список доходов, из которых удерживают алименты, пополнился:

- процентами по вкладам в банках;
- доходами самозанятых (о том, что с них удерживаются алименты, ранее говорил Минфин в письме от 11.02.2021 № 27-3/ООГ-4275);
- суммами полученного имущественного вычета по НДФЛ (независимо от того, как он получен — в налоговой или на работе);

- доходами от продажи недвижимости при осуществлении экономической деятельности.

Для расчета алиментов теперь будет учитываться зарплата только в денежной форме, доходы в натуральной форме учитывать не нужно.

Изменение № 3 – отказ от деклараций по недвижимости

Начиная с отчетности за 2022 год налогоплательщикам не нужно будет сдавать декларации по недвижимости, облагаемой налогом по кадастровой стоимости (п. 17 ст. 10 Закона № 305-ФЗ). Порядка декларирования имущества, облагаемого налогом по среднегодовой стоимости (что актуально для бюджетных учреждений), эти новшества не коснутся. Таким образом, учреждениям по-прежнему нужно будет подавать декларацию по имуществу.

Изменение № 4 – налогообложение уничтоженного имущества

С 2022 года (п. 3 ст. 10 Закона № 305-ФЗ) начнет действовать новый п. 4.1 ст. 382 НК РФ. Согласно данному пункту по объекту налогообложения, прекратившему свое существование в связи **с гибелью или уничтожением**, исчисление налога должно прекратиться с 1-го числа месяца гибели или уничтожения названного объекта налогообложения. Основанием для прекращения налогообложения является заявление, поданное налогоплательщиком в налоговый орган по своему выбору. К нему налогоплательщик вправе приложить документы, подтверждающие факт гибели или уничтожения объекта налогообложения.

Изменение № 5 – возникновение льготы по транспортному налогу

С 2022 года начнет действовать новый п. 3.3 ст. 362 НК РФ. Эта норма определяет порядок расчета транспортного налога в ситуации, когда право на налоговую льготу у налогоплательщика возникло (прекратилось) в середине налогового (отчетного) периода. Согласно обозначенному пункту исчисление суммы налога (суммы авансового платежа по нему) в отношении объекта налогообложения, по которому предоставляется льгота, производится с учетом коэффициента, определяемого как отношение числа полных месяцев, в течение которых отсутствует льгота, к числу календарных месяцев в налоговом (отчетном) периоде. Словом, сумма налога (авансового платежа) рассчитывается, как если бы льгота не применялась в течение всего налогового (отчетного) периода, и соответствующий результат умножается на названный коэффициент. При этом месяц возникновения права на льготу, а также месяц прекращения указанного права принимаются за полные месяцы.

Изменение № 6 – сообщения об исчислении налога

Согласно действующей редакции п. 5 ст. 363 НК РФ сообщение об исчисленной налоговым органом сумме транспортного налога передается налогоплательщику-организации (в перспективе – также ее обособленному подразделению):

- в электронной форме по ТКС через оператора электронного документооборота или через сервис «Личный кабинет налогоплательщика»;
- заказным письмом по почте – если невозможно использовать электронный формат (в этом случае сообщение считается полученным по истечении 6 рабочих дней с момента направления письма);
- лично под расписку руководителю организации (ее представителю).

Законом № 305-ФЗ последний из перечисленных способов упразднен.

Взамен вводится новый способ получения налогоплательщиком-организацией сообщения об исчисленной сумме налога: организация вправе получить его в любой инспекции на основании заявления о выдаче такого сообщения. Эту возможность предусматривает новый абзац п. 5 ст. 363 НК РФ. В описанном случае сообщение об исчисленной сумме налога передается (направляется) руководителю организации (ее представителю) в срок не позднее 5 дней со дня получения инспекцией заявления о выдаче соответствующего сообщения.

При этом форму обозначенного заявления, порядок его заполнения, формат представления в электронном виде ФНС должна утвердить дополнительно.

Изменение № 7 – вычет на фитнес

Федеральным Законом от 05.04.2021 № 88-ФЗ п. 1 ст. 219 НК РФ, определяющий перечень и порядок предоставления социальных вычетов по НДФЛ, был дополнен пп. 7, посвященным так называемому вычету на фитнес. Этот вычет предоставляется в сумме расходов, уплаченных налогоплательщиком за физкультурно-оздоровительные услуги, оказанные спортивными организациями (ИП), осуществляющими деятельность в области физической культуры и спорта в качестве основного вида деятельности:

- ему самому;
- его детям (в том числе усыновленным) или подопечным в возрасте до 18 лет.

При этом и сами физкультурно-оздоровительные услуги, и организации (ИП), оказывающие их, должны отвечать определенным требованиям.

Максимальная сумма годовых затрат на физкультуру и спорт, с которых можно получить налоговый вычет, – 120 000 руб. в год (п. 2 ст. 219 НК РФ). Возврату подлежат 13 % от потраченной суммы. В эту сумму не включаются затраты на обучение детей и подопечных (в размере не более 50 000 руб. в год на каждого обучающегося для обоих родителей, опекунов, попечителей) и на дорогостоящее лечение (п. 2 ст. 219 НК РФ). Согласно пп. 3 п. 1 ст. 219 НК РФ размер вычета на дорогостоящее лечение не ограничен.

Согласно Закону № 88-ФЗвычет на фитнес должен был начать действовать с 2022 года. Однако ст. 7 Закона № 305-ФЗ порядок вступления в силу правил об этом вычете скорректирован – они начнут действовать с 01.08.2021, а вот применять его нормы можно будет к доходам, полученным налогоплательщиком начиная с 2022 года.

Изменение № 8 – правила расчета амортизации при реконструкции

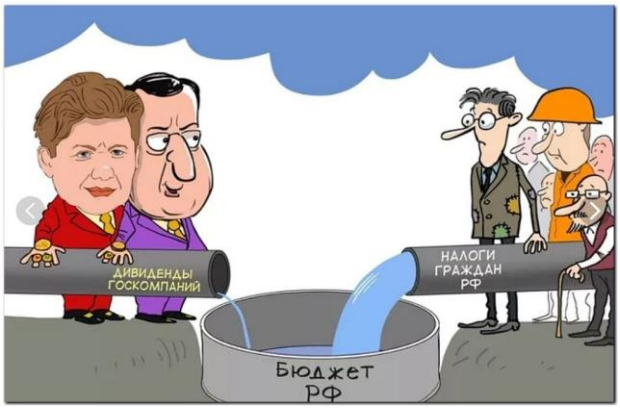
При реконструкции первоначальная стоимость будет изменяться независимо от размера остаточной стоимости основных средств. Аналогичное правило действует при достройке, дооборудовании, модернизации, техническом перевооружении, частичной ликвидации и т.д. Подобные разъяснения ранее выпускал Минфин. Теперь подход закрепляют в кодексе.

Кроме того, будет предусмотрен порядок амортизации для случая, когда в результате реконструкции, модернизации или технического перевооружения срок полезного использования ОС не увеличился. Организация должна применять норму амортизации, которую определили по первоначально установленному сроку полезного использования. Эту позицию разделяет Минфин.

Изменение № 9 – ограничение по переносу убытка

50-процентное ограничение на учет убытков прошлых лет продлили до конца 2024 года. По прежней редакции временный порядок можно было применять по 31 декабря 2021 года.

Напомним, с 1 января 2017 года уменьшить базу по налогу на прибыль на убытки прошлых лет можно не более чем на 50%. Исключение составляют базы по некоторым специальным ставкам.



Изменение № 10 – принцип «одного окна» при сдаче отчетности

Сдавать бухотчетность в другие госорганы помимо налоговой больше не придется. Они смогут получить информацию из государственного ресурса бухотчетности (https://bo.nalog.ru/). Поэтому представлять им отчетность организации не обязаны. Исключение - их освободили от подачи документов для ресурса.

Обеспечение обязательств по договору

22 сентября 2021 года прошел V Всероссийский юридический форум «Реформа гражданского законодательства: правовое регулирование корпоративных, обязательственных и вещных правоотношений». Данный форум стал уже традиционным юридическим событием. С точки зрения практикующего юриста, наибольший интерес, по мнению автора, представляет блок «Проблемы применения правил о способах обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств». Данной сессии спикером-модератором выступал В.В.Витрянский, а участниками: Р.С. Бевзенко, А.Г. Карапетов, А.А. Маковская, Е.Д. Суворов.

Общие положения об обеспечении обязательств

В условиях экономического кризиса, исполнение обязательств является не простой задачей. Проблемами, с которыми сталкиваются юридические лица, предприниматели, являются следующие:

- банкротство контрагента;
- неисполнение обязательств по договору;
- наличие правовых коллизий.

Обеспечение обязательств – способы воздействия на должника в целях надлежащего исполнения обязательства и снижения негативных последствий его неисполнения. В ГК РФ названо шесть способов обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание вещи должника, поручительство, независимая гарантия,

задаток, обеспечительный платеж и другие способы, предусмотренными законом или договором (п.1 ст. 329). Этот перечень не является исчерпывающим: другие обеспечительные меры могут предусматриваться как законодательством, так и согласовываться сторонами в договоре.

Неустойка является наиболее распространенным способом обеспечения обязательств, удобна для применения и предусматривается во всех договорах предпринимателей. Неустойка – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК РФ).

Удержание состоит в праве кредитора, у которого находится вещь другого лица, удерживать эту вещь в своем владении до тех пор, пока это лицо (должник) не погасит связанные с данной вещью платежи. Если такие платежи не последуют, требования кредитора удовлетворяются из стоимости вещи в порядке, установленном для залога.

Но на форуме обсуждались иные способы обеспечения обязательств, которые вызывают наибольшие споры.

Бевзенко Р.С. озвучивал проблемы применения банковской гарантии. Условие о банковской гарантии возможно применять только в определенных условиях. Было бы хорошо переквалифицировать банковскую гарантию в поручительство.

Но поручительство имеет иную правовую сущность, чем банковская гарантия.

В подавляющем большинстве случаев поручитель несет солидарную ответственность с основным должником. Это значит, если, допустим, кредитополучатель не исполняет обязательства, банк может потребовать возврата как с кредитополучателя и поручителя совместно, так и с любого из них в отдельности. Бывает, в договоре предусматривают, что поручитель несет субсидиарную ответственность. Тогда если основной должник не исполнил своих обязательств, банк уже обязан в первую очередь “постучаться” с требованием к кредитополучателю.

Для решения вопроса обеспечения обязательств, в отношении поручительства Пленум ВАС принял постановление «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством» (Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12 июля 2012 г. N 42 "О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством").

Первый раздел разъяснений Пленума посвящен общим положениям о договорах поручительства. ВС напоминает, что поручительством можно обеспечить как уже просроченные обязательства, так и те, которые возникнут только в будущем.

Поручительское соглашение должно быть заключено в простой письменной форме. Несоблюдение этого требования будет означать ничтожность договора. Пленум предлагает считать такую форму соблюденной, если кредитор примет письменное

предложение поручителя заключить договор. А также в случае, когда стороны так и не подписали единый документ, но есть письменные свидетельства, что они согласовали условия договора, в том числе и «электронные документы».

Если контрагенты все же договорились о поручительстве, но не прописали в соглашении некоторые из условий основного обязательства (например, размер или срок исполнения обязательства или размер процентов по нему), то суд не признает договор незаключенным. Главное – чтобы из документа была «с достаточной степенью определенности» понятна суть обязательства, о которой договорились стороны.

В дальнейшем, условия «поручительства» были пересмотрены в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 декабря 2020 г. № 45 “О некоторых вопросах разрешения споров о поручительстве”. В соответствии со статьей 361 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства (далее - основное обязательство) полностью или в части.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, если иное не установлено договором поручительства. При этом поручитель не является должником в основном обязательстве, а исполняет свою собственную обязанность в указанном объеме (пункт 1 статьи 361, пункт 2 статьи 366 ГК РФ).

Исполнение обязательства поручителя перед кредитором, в свою очередь, также может быть обеспечено неустойкой, залогом, поручительством, независимой гарантией и др. (статья 421 ГК РФ).

Поручительством может быть обеспечено не только денежное обязательство, но и обязательства по передаче товара, выполнению работ, оказанию услуг, воздержанию от совершения определенных действий и т.п. (далее - неденежное обязательство), поскольку у кредитора по этим обязательствам при определенных обстоятельствах, например при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства, могут возникать денежные требования к должнику (о возмещении убытков, взыскании неустойки, возврате аванса и т.п.).

В случае обеспечения неденежных обязательств поручительством обязанность поручителя исполняется им так же, как и при обеспечении денежного обязательства, - в денежной форме.

Поручительство необходимо отличать от гарантии. Особенностью гарантии является абстрактность и независимость гарантии. Абстрактность банковской гарантии выражается в том, что действительность выданной гарантии не зависит от действительности договора о выдаче банковской гарантии, заключаемого между гарантом и принципалом.

Фактически, договор, предусматривающий гарантии, является договором с пороком в силу абстракции.

Абстракция гарантии сохраняется как в Пленуме ВАС 42, так и в Пленуме ВС № 45.

В поручительстве в отличие от гарантии есть главное правило о возражениях.

Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы заявить против требования кредитора должник, в том числе после вынесения судом решения по спору между кредитором и должником, если поручитель не был привлечен к участию в таком деле (статья 364 ГК РФ). Например, поручитель вправе ссылаться на ничтожность сделки, из которой возникло основное обязательство, либо на недействительность этой оспоримой сделки, признанной таковой судом, на неисполнение либо ненадлежащее исполнение кредитором по основному обязательству обязанностей, установленных законом или договором, на истечение срока исковой давности, на возможность удовлетворения требований путем зачета либо бесспорного взыскания средств с основного должника (пункт 2 статьи 364, пункт 2 статьи 399 ГК РФ), на прекращение обязательства (статья 407 ГК РФ), на снижение суммы неустойки, подлежащей уплате должником на основании статьи 333 ГК РФ.

Ограничение права поручителя на выдвижение возражений, которые мог бы представить должник, не допускается. Соглашение об ином ничтожно (пункт 5 статьи 364 ГК РФ).

В гарантии возражения должника или поручителя отсутствуют.

В поручительстве предусмотрено право суброгации.

По суброгации предусматривается возможность взыскания урона с причинившего его, тем самым уменьшая убытки СК и позволяя им сохранять страховые резервы организации, расходуемые для оплат. Если возмещение по страховке покрывает полученный урон в частичном размере, то к лицу, нанесшему ущерб, допускается осуществление права на требование: страховой структурой в сумме, не превышающей величины оплаченной потерпевшему участнику происшествия компенсации; потерпевшей стороной в размере причиненного ущерба, не обеспеченного фактическим страховым покрытием.

В гарантиях суброгация не предусмотрена.

Суброгация предусматривает смену стороны, а регресс – новое требование.

По гарантии предусмотрено именно новое требование статьей 379 ГК РФ.

Принципал обязан возместить гаранту выплаченные в соответствии с условиями независимой гарантии денежные суммы, если соглашением о выдаче гарантии не предусмотрено иное.

Гарант не вправе требовать от принципала возмещения денежных сумм, уплаченных бенефициару не в соответствии с условиями независимой гарантии или за

нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, за исключением случаев, если соглашением гаранта с принципалом предусмотрено иное либо принципал дал согласие на платеж по гарантии.

В поручительстве же согласно п.12 Обзора предусмотрена субсидиарная ответственность.

Субсидиарная ответственность поручителя может быть предусмотрена договором (пункт 1 статьи 363 и статья 399 ГК РФ) или законом (например, пункт 3 статьи 171 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Иск к субсидиарному поручителю может быть удовлетворен в случае отказа должника добровольно исполнить требование кредитора или неполучения в разумный срок ответа на предъявленное к должнику предложение об этом и невозможности удовлетворения требования зачетом встречного требования, принадлежащего основному должнику, или путем бесспорного взыскания средств с основного должника (статья 399 ГК РФ).

Для предъявления требования к субсидиарному поручителю не требуется обращение к солидарным поручителям, залогодателям и т.п.

Договором поручительства может быть предусмотрен иной порядок предъявления требования к субсидиарному поручителю.

Но в целом, можно сказать, что гарантия удобнее, чем поручительство.

В.В.Витрянский добавил, что проблема гарантии была частично решена при внесении изменений в Гражданский кодекс и принятии статьи 375.1 ГК РФ. Согласно данной статье, бенефициар обязан возместить гаранту или принципалу убытки, которые причинены вследствие того, что представленные им документы являлись недостоверными либо предъявленное требование являлось необоснованным.

И сейчас стала появляться соответствующая практика.

Автор статьи может в качестве примера привести Определение ВС РФ от 8 сентября 2021 г. по делу № А55-6005/2019. Отказывая банку в удовлетворении требования, суд пришел к обоснованному выводу о фактической реализации гарантом прав, предусмотренных статьей 379 ГК РФ . Попытка взыскания суммы в размере 551 002 953, 61 рубля в рамках настоящего дела со ссылкой на положения статьи 375.1 ГК РФ расценена судом как попытка повторного взыскания с целью возникновения у банка неосновательного обогащения.

При изучении доводов жалобы банка по материалам истребованного дела установлены основания для её передачи на рассмотрение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в судебном заседании. Так же с жалобой обратилось акционерное общество «Ракетно-космический центр

«Прогресс», которое указывает на отсутствие вины бенефициара в предъявлении требования по банковской гарантии, поскольку АО «РКЦ «Прогресс» действовало исключительно в обстоятельствах не приостановления выполнения работ ООО «Спец Строй», а соответственно, было вправе получить результат выполненных работ в срок либо при угрозе срыва сроков их завершения, что и имело место при предъявлении требования, получения обеспечительной суммы, причитающейся ему по банковской гарантии.

А.Г.Карапетов рассматривал вопрос применения в качестве способа обеспечения обязательств обеспечительный платеж на основании статьи 381.1 ГК РФ.

Денежное обязательство, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, и обязательство, возникшее по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 1062 настоящего Кодекса, по соглашению сторон могут быть обеспечены внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы (обеспечительный платеж). Обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем.

При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства.

В случае ненаступления в предусмотренный договором срок обстоятельств, указанных в абзаце 2 пункта 1 ст.381.1 ГК РФ, или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительный платеж подлежит возврату, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Договором может быть предусмотрена обязанность соответствующей стороны дополнительно внести или частично возвратить обеспечительный платеж при наступлении определенных обстоятельств.

На сумму обеспечительного платежа проценты, установленные статьей 317.1 ГК РФ, не начисляются, если иное не предусмотрено договором.

Вокруг этого якоря начинает формироваться практика:

- возможность зачета обеспечительного платежа в счет неустойки4
- зачет кредитора;
- зачет арендодателя;
- автоматическое зачитывание двух взаимных требований.

Зачет может осуществить только арендодатель (Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 25.12.2018) "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации).

Банкротство запрещает использование обеспечительного платежа в банкротстве.

По ряду дел ВС РФ высказал позицию, согласно которой определение сальдо по обязательствам из одного договора зачетом по смыслу ст. 410 ГК РФ не является.

При рассмотрении дела № А40-67546/2016 ВС РФ подчеркнул, что погашение обязательств за счет гарантийного удержания зачетом не является, а значит, требования, включенные в реестр кредиторов, могут быть уменьшены на сумму обеспечительного платежа. При этом такое уменьшение не является сделкой с предпочтением.

При этом возможно автоматическое обеспечение обязательств. Формально это не подпадает под запрет.

Сальдирование представляет собой зачет, который разрешен по законодательству.

В последнее время Верховный суд постепенно пытается смягчить жесткий запрет зачета, развивая теорию сальдирования. Сальдирование очень похоже на зачет. Поэтому на практике их могут путать. Но есть особенности, которые мешают поставить между ними знак равенства. Сальдирование отличается от зачета тем, что лишь фиксирует автоматическое схлопывание взаимных обязательств и представляет способ расчета итоговых обязательств.

По общему правилу, залоговый кредитор должен удовлетворить требования кредиторов 1 и 2 очереди. Однако в отношении зачета это не используется.

Суворов Е.Д. особое внимание уделил поручительству.

Согласно статье 361 ГК РФ можно поручиться за все обязательства должника. В соответствии со статьей **361 Гражданского кодекса** Российской Федерации (далее - **ГК РФ**) по договору **поручительства поручитель** обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства (далее - основное обязательство) полностью или в части.

Статья 329 ГК РФ не говорит о прекращении поручительства.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство.

При недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство, обеспеченными считаются связанные с последствиями такой недействительности обязанности по возврату имущества, полученного по основному обязательству.

Прекращение основного обязательства влечет прекращение обеспечивающего его обязательства, если иное не предусмотрено законом или договором.

Маковская А.А. уделила внимание залогу, указав на возможность залога здания третьего лица.

В соответствии со ст. 335 Гражданского кодекса РФ Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо, при этом, однако, упускается из вида пункт 2 этой же статьи. Между тем, в п. 2 ст. 335 ГК РФ установлено, что залогодателем вещи может быть только ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения. Указанная формулировка имеет важнейшее значение для решения вопроса о действительности заключенного между сторонами договора о залоге. Действительно, если залогодатель не является на момент заключения договора о залоге собственником закладываемого имущества, то договор является недействительным (ничтожным).

Также было отмечено на отсутствие необходимости проведения обязательной оценки имущества. Оценка имущества при залоге не является существенным условием.

Существенными условиями договора о залоге являются следующие:

1) предмет залога (имущество, передаваемое в залог). Если в залог передается вещь, в договоре определяется ее наименование, количественные и качественные характеристики и/или иные признаки, позволяющие индивидуализировать данную вещь, выделить ее из массы подобных вещей. Если предметом залога будут имущественные права, то определяется, какие именно права передаются в залог, из каких обязательств они вытекают, каково их содержание и т.д.;

2) оценка предмета залога. Производится оценка соглашением сторон;

3) определение, у какой из сторон договора о залоге будет находиться заложенное имущество;

4) существо обеспечиваемого залогом обязательства. Если, например, залогом обеспечивается обязательство, возникшее из договора купли-продажи, то в договоре о залоге указывается, кто является продавцом, покупателем и что является предметом купли-продажи (какая вещь продается);

5) размер обеспечиваемого залогом требования;

6) срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом.

Также обсуждался вопрос подсудности и возражения бенефициара против подсудности при решения споров, касающихся обеспечения обязательств.

В случае возникновения спорных моментов, мы можем воспользоваться общим принципом добросовестности, установленном в статье 10 ГК РФ.

В заключении дискуссии, В.В.Витрянский обратил внимание на отдельные статьи ГК РФ, касающиеся обеспечения обязательств (ст.329, 421.2, 398 ГК РФ).

Согласно статье 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой

гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство.

Статья 431.2 ГК РФ касается заверения об обстоятельствах.

Сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Сторона, полагавшаяся на недостоверные заверения контрагента, имеющие для нее существенное значение, наряду с требованием о возмещении убытков или взыскании неустойки также вправе отказаться от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Сторона, заключившая договор под влиянием обмана или существенного заблуждения, вызванного недостоверными заверениями, данными другой стороной, вправе вместо отказа от договора (пункт 2 настоящей статьи) требовать признания договора недействительным (статьи 179 и 178).

Последствия, предусмотренные пунктами 1 и 2 ст.421.2 ГК РФ, применяются к стороне, давшей недостоверные заверения при осуществлении предпринимательской деятельности, а равно и в связи с корпоративным договором либо договором об отчуждении акций или долей в уставном капитале хозяйственного общества, независимо от того, было ли ей известно о недостоверности таких заверений, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

По смыслу статьи **398 ГК РФ**, при отсутствии у должника индивидуально-определенной вещи, которая подлежит передаче кредитору, кредитор не вправе требовать ее отобрания у должника и передачи в соответствии с условиями договора, что не лишает кредитора права требовать от должника возмещения убытков, причиненных неисполнением договора.

Данные инструменты могут быть использованы при защите прав при заключении договоров, возникновении судебных споров и в иных случаях, например, в банкротстве.

Дробление бизнеса в торговой деятельности

Проблема дробления бизнеса достаточно важна для многих компаний и индивидуальных предпринимателей. Часто бизнес формируется стихийно, часто при построении бизнес-процессов используются дружественные компании, родственники, друзья. Это объяснимо, поскольку доверять посторонним людям достаточно сложно. Но в этом кроется подводный камень, когда компании с большими оборотами налоговый орган обвиняет в «дроблении бизнеса».

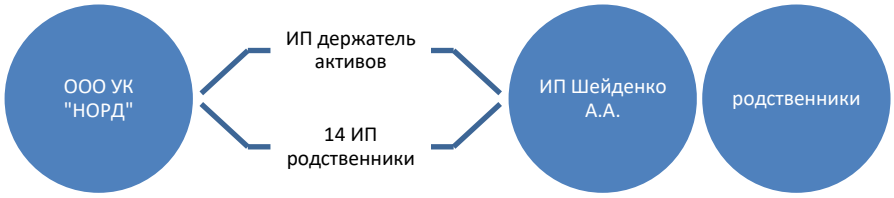
Дробление бизнеса в розничной торговле техникой

Чаще всего дроблению бизнеса подлежит розничная торговля: это различные магазины, торговые бренды, логистические единицы – склады и доставка продукции.

В качестве примера такого решения: Решение от 25 ноября 2019 г. по делу № А70-6720/2019

Арбитражный суд Тюменской области (АС Тюменской области).

Схема дробления выглядела следующим образом.



ИП Шейденко А.А. с помощью инструментов, используемых в гражданско-правовых отношениях, с вовлеченными индивидуальными предпринимателями (установлены обстоятельства взаимозависимости по родству и должностному положению), создал схему незаконного снижения своих налоговых обязательств путем формального соблюдения действующего законодательства за счет создания искусственной ситуации, при которой видимость действий нескольких лиц прикрывала фактическую деятельность одного налогоплательщика, который осуществлял контроль за фактически единым бизнесом, в том числе - через созданную организацию ООО «Управляющая компания Норд».

Предпринимателем применялся специальный налоговый режим в виде упрощенной системы налогообложения, в качестве объекта налогообложения согласно п. 1 ст. 346.14 НК РФ, признаны доходы, уменьшенные на величину расходов.

По результатам проведенных мероприятий налогового контроля Инспекцией установлены обстоятельства искусственного «дробления бизнеса», при котором все доходы участников группы (налогоплательщик, индивидуальные предприниматели) считаются доходами единого субъекта, осуществляющего предпринимательскую деятельность.

Налоговым органом сделан вывод о том, что ИП Шейденко А.А. нарушен пункт 1 статьи 54.1 НК РФ, в соответствии с которым установлен запрет на уменьшение налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога в результате искажения сведений о фактах хозяйственной жизни, об объектах налогообложения, подлежащих отражению в налоговом и (или) бухгалтерском учете либо налоговой отчетности налогоплательщика.

Сколько налоговый орган доначислил налогов?

По мнению налогового органа, в результате применения ИП Шейденко А.А. схемы уклонения от налогообложения путем «дробления бизнеса» (сеть магазинов под торговой маркой «Норд», созданная ИП Шейденко А.А.), а именно, путем вовлечения лиц, применявших в период 2014 - 2016 годы упрощенную систему налогообложения (далее

УСН), с целью минимизации налоговых обязательств ИП Шейденко А.А. (не исчисление и не уплата налога на доходы физических лиц и налога на добавленную стоимость). Так совокупный доход задействованных предпринимателей составил 2014 - 517 903 269 руб., 2015 - 388 241 671 руб. , 2016 - 312 851 618 руб.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Заключением договоров, текущими организационными вопросами, подбором кадров, оформлением первичных учетных документов, ведением учета по заключенным от имени индивидуальных предпринимателей договорам занималось ООО «УК «Норд», документы по деятельности индивидуальных предпринимателей находились также в ООО «УК «Норд». Лица, от имени которых осуществлялась торговля в магазинах «Норд», формально подтвердив осуществление предпринимательской деятельности, фактически не принимали участия в управлении магазинами, не решали финансовые и хозяйственные вопросы, не владели информацией относительно деятельности магазинов и доходов от продажи бытовой техники, не получали эти доходы, не забирали выручку из магазинов «Норд» и не снимали денежные средства со своих расчетных счетов.

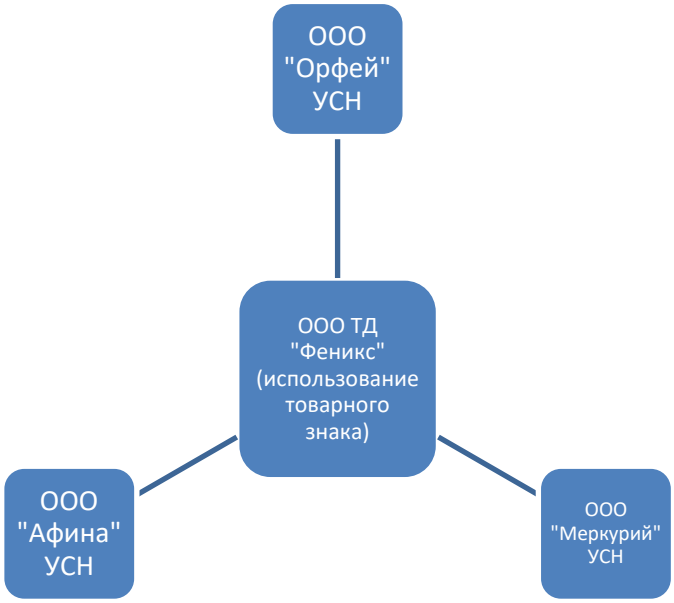
Дробление бизнеса в розничной торговле алкогольной продукцией

Налоговый орган часто проверяет деловую цель правоотношений.

В Постановлении от 3 августа 2020 г. по делу № А05-7847/2019 (Арбитражный суд Архангельской области (АС Архангельской области) суд рассматривал вопрос отсутствия деловой цели при взаимодействии группы компаний.

Заявитель являлся единственным официальным дистрибьютором продукции ОАО «САН ИнБев» на территории Котласского района и одним из крупнейших покупателей продукции на территории Архангельской области. Одним из ключевых требований дистрибуции являлось выполнение планов продаж – реализации определенного объема продукции компании-поставщика.

Схема организации работы выглядела следующим образом.



Сколько налоговый орган доначислил налогов?

Налоговым органом проведена выездная налоговая проверка общества по разным налогам за период с 01.01.2014 по 31.12.2016, по результатам которой составлен акт от 02.08.2018№ 07-15/5 и принято решение от 27.12.2018 № 07-15/710 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, которым обществу доначислены в том числе НДС в размере 16 488 494 руб., налог на прибыль в размере 3 967 035 руб., а также начислены штрафные санкции по пункту 1 статьи 122 и по пункту 1 статьи 126 НК РФ в общей сумме 4 480 374 руб., пени за несвоевременную уплату указанных налогов в общей сумме 6 818 550 руб. 61 коп. Налогоплательщиком в нарушение статей 146, 154 НК РФ не исчислена налоговая база по НДС с выручки от реализации пива в торговые точки г. Котласа, г. Коряжмы, Ленского, Вилегодского, Красноборского, Котласского и Верхне-Тоемского районов Архангельской области в связи с неправомерным включением в состав посредников (покупателей) взаимозависимых организаций ООО «Афина», ООО «Орфей» и ООО «Меркурий»:

- за 2014 год в размере 31 211248 руб.;
- за 2015 год в размере 27 397 160 руб.;
- за 2016 год в размере 33 364 972 руб.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Налогоплательщиком при осуществлении финансово-хозяйственной деятельности умышленно искажены сведения о фактах хозяйственной жизни. Заявителем с целью уменьшения налоговых обязательств неправомерно применена схема минимизации

налоговых обязательств путем разделения бизнеса и распределения доходов между ним и взаимозависимыми, подконтрольными и искусственно созданными организациями ООО «Афина», ООО «Орфей» и ООО «Меркурий», применяющими упрощенную систему налогообложения (далее – УСН).

При этом создание трех названных юридических лиц связано исключительно с целью недопущения для каждого из них превышения предельного размера дохода, установленного пунктом 4 статьи 346.13 НК РФ, для применения УСН.

Как указала инстанция в оспариваемом решении, в результате согласованных действий ООО «ТД «Феникс» и ООО «Афина», ООО «Орфей» и ООО «Меркурий», оформленных посредством заключения договоров поставки алкогольной продукции, фактически происходило занижение доходов ООО «ТД «Феникс» от реализации продукции, полученных от конечных покупателей.

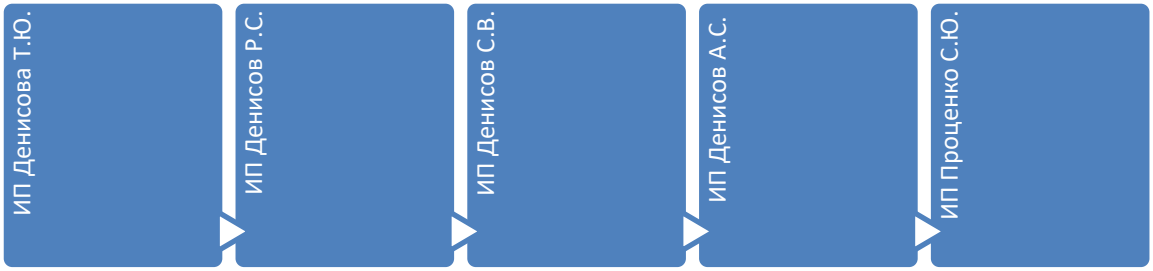
Оформленные между ООО «ТД «Феникс» и ООО «Афина», ООО «Орфей» и ООО «Меркурий» сделки совершены с целью прикрытия реальных хозяйственных операций, а именно поставки обществом пивной продукции напрямую розничным продавцам без использования посредников. Указанные организации участвовали в схеме дробления бизнеса общества, осуществляя «техническую» реализацию товаров и применяя цены, которые и само общество применило бы, осуществляя реализацию самостоятельно, а не с привлечением подконтрольных организаций.

В результате оценки материалов налоговой проверки инспекция установила, что при реализации продукции контрагентам ООО «Афина», ООО «Орфей» и ООО «Меркурий» общество применяло минимальную наценку в размере 1 процента, тогда как данные контрагенты осуществляли реализацию продукцию розничным покупателям с наценкой в размере от 26 до 38 процентов.

Дробление бизнеса в розничной торговле детскими товарами

В Решении от 23 декабря 2019 г. по делу № А32-19439/2018 (Арбитражный суд Краснодарского края (АС Краснодарского края) суд рассматривал вопрос дробления бизнеса.

Схема организации работы выглядела следующим образом.



Сколько налоговый орган доначислил налогов?

По результатам рассмотрения акта проверки, материалов налоговой проверки, возражений налогоплательщика принято решение от 29.01.2018 № 18-42/3 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, согласно которому Заявитель привлечен к ответственности, предусмотренной п. 3 ст. 122, п. 1 ст. 119 НК РФ, в виде штрафов в размере 17 898 349 руб., доначислены налоги в сумме 99 212 564 руб., исчислены пени по налогам в сумме 31 142 056,97 руб. Всего по решению доначислено 148 252 969,97 руб.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Во-первых, налоговый орган указал на неправомерность применения ЕНВД.

Налоговым органом проведен осмотр помещения, используемого в деятельности ИП Денисовой Т.Ю., в результате которого установлено осуществление предпринимательской деятельности на арендуемой площади только ИП Денисовой Т.Ю. под вывеской «Сеть детских магазинов «Danilo», ценники на товаре принадлежат Денисовой Т.Ю., что подтверждается протоколом осмотра от 20.04.2016 № 042378/1222. Отсутствие перегородок, стен и других конструктивных разграничений на арендуемой площади подтверждается протоколом осмотра территорий, помещений, документов, предметов от 20.10.2016 № 17-37/8.

Во-вторых, ценники оформлялись централизованно.

Ценники приходили из головного офиса уже подписанные и с пропечатанной ценой; любой продавец, который занимается клиентом, консультирует его по всему товару, находящемуся в магазине, независимо от места его размещения; функции кассира

выполнял любой сотрудник магазина, который работал с покупателем; материальными лицами в магазине являлись все 10 работников.

В-третьих, была единая система подбора персонала и осуществление рекламы.

ИП Денисова Т.Ю. являлась заказчиком и плательщиком таких работ (услуг) как услуги ООО «Хэдхантер» по информационному обеспечению подбора персонала с использованием интернет-сайта HeadHunter, услуги (работы) по настройке двух счетчиков числа посетителей магазина по договорам, рекламных услуг на «Русском радио» в п. Лазаревском, рекламные услуги в виде аудио-роликов на радио оказаны на общую сумму 52 891,80 рублей, услуги размещения рекламы в виде бегущей строки на телеканалах СТС-Туапсе и Домашний-Туапсе, услуги о распространении рекламы путем изготовления и распространения рекламных листовок на стенах.

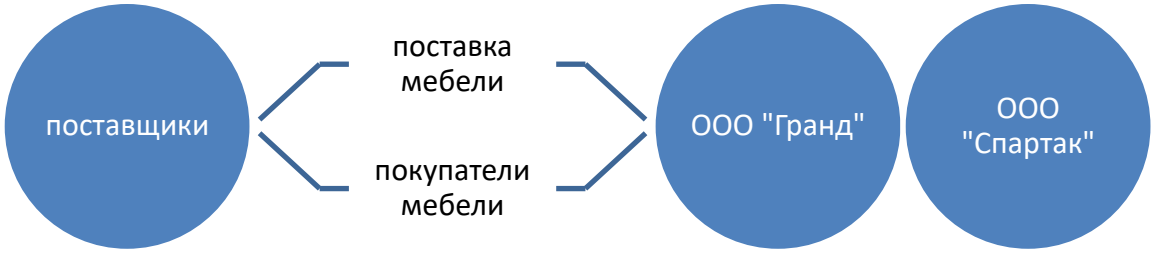
Также в целом были сделаны следующие выводы.

Ведение реальной самостоятельной деятельности на указанной в договорах аренды площади невозможно в силу характеристик помещения и оборудования, расположенного в нем; магазин «Данило» осуществлял деятельность как единое целое, с одной кассой, одним директором, общей материальной ответственностью, инкассация производилась на счета одного лица; затраты по содержанию магазина, его оборудованию несла Денисова Т.Ю.; Денисова Т.Ю. непосредственно извлекала доход от деятельности магазина (наличную выручку из кассы магазина через инкассаторов по договорам с ОАО «Сбербанк»); исключительно Денисова Т.Ю. извлекала безналичную выручку при продаже товаров в магазине. На счета Денисова Р.С. выручка не инкассировалась.

Дробление бизнеса в поставках мебели

В качестве примера можно назвать Постановление от 16 октября 2020 г. по делу № А29-16450/2019 (Арбитражный суд Республики Коми (АС Республики Коми).

Схема организации работы выглядела следующим образом.



Сколько налоговый орган доначислил налогов?

Инспекцией проведена выездная налоговая проверка деятельности ООО «Спартак» по вопросам правильности исчисления и своевременности уплаты налогов и сборов за период с 01.01.2014 по 31.12.2016, по результатам которой составлен акт от 20.08.2018 № 08-18/1 и принято решение от 27.03.2019 № 173, которым (с учетом решения от 22.05.2019 о внесении изменений) налогоплательщику предъявлены: к уплате налог - 4 345 318 руб., пени - 1 780 730,72 руб. и штраф - 232 916,50 руб.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Во-первых, были выявлены нарушения в применении ЕНВД.

МВД провели осмотр помещений ООО «Спартак», поступивший в распоряжение Инспекции протокол осмотра от 06.01.2016 зафиксировал нарушение, аналогичное нарушению, установленному ранее, во время осмотра обнаружены посетители в складских помещениях.

Во-вторых, налоговый орган использовал показания свидетелей.

Согласно протоколу допроса свидетеля Стрижкова Н.А. от 08.02.2018 со слов Хало Н.Н. ему известно, что Доломина Н.И. создал ООО «Гранд» с целью минимизации налогообложения, чтобы имелась возможность остаться на системе ЕНВД. В 2014 приобретал диван на ул. Суворова, 21А. В помещениях 4, 8, 13, 14, 11, 1 располагались торговые залы, в помещениях были ценники на товарах.

Согласно протоколу допроса Багимовой Ю.В. от 31.01.2018, от 15.06.2018 в проверяемом периоде она занималась кадровым учетом, а также являлась главным бухгалтером в ООО «Спартак». Несмотря на то, что Жеваго Е.И. с 31.03.2014 являлась экономистом, Багимова Ю.В. выполняла ее поручения. В свою очередь, указания для

Жеваго Е.И. поступали от Доломины Н.И. Официально в ООО «Гранд» не была устроена, однако выполняла работу, как по ООО «Гранд», так и по ООО «Спартак».

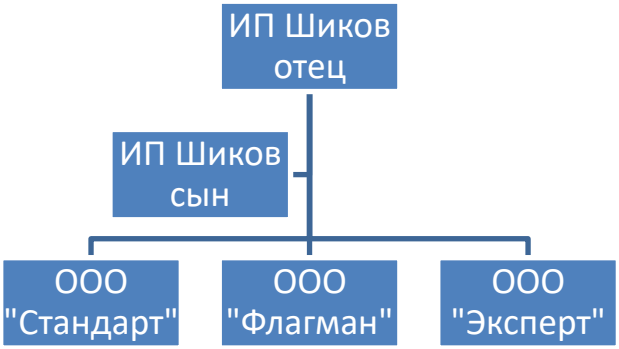
Согласно протоколу допроса Хало Л.Н. от 27.01.2018, она с 2006 работала в ООО «Спартак» в должности продавец-консультант до июля 2017 в магазине, расположенном по адресу: г. Воркута, ул. Гагарина, 12А. В 2014-2017 торговые залы были расположены в помещениях №№ 14, 16, 20. В 2016 в торговых залах № 14 и 20 располагалась мебель ООО «Спартак», но с ценниками ООО «Гранд». По указанию Доломины Н.И. в 2016, 2017 на мебель в залах 14 и 20 работники поменяли ценники - убрали ценники ООО «Спартак» и заменили их на ценники ООО «Гранд».

В-третьих, налоговый орган обратил внимание на единые IP-адреса, а также ведение бухгалтерского учета. Бухгалтерские документы и документы по ведению финансово-хозяйственной деятельности, используют единый IP-адрес, единый номер мобильного телефона для совершения банковских операций, расчетные счета обществ открыты в одном банке, бухгалтерский и налоговый учет ООО «Гранд» ведется бухгалтерами ООО «Спартак» в офисном помещении ООО «Спартак» с одного рабочего места).

Дробление бизнеса в торговле продуктами питания

В Решении от 10 декабря 2020 г. по делу № А35-7072/2018 (Арбитражный суд Курской области (АС Курской области) суд рассматривал вопрос дробления бизнеса в торговле продуктами питания.

Схема организации работы выглядела следующим образом.



Сколько налоговый орган доначислил налогов?

Налоговый орган доначислил:

- налог на прибыль организаций за 2014-2015 годы в общей сумме 15779615 руб. 00 коп., пени по налогу на прибыль в сумме 3664418 руб. 00 коп., штрафа по налогу на прибыль в сумме 1577961 руб. 50 коп.;
- налог на добавленную стоимость в общей сумме 911997 руб. 00 коп., пени по налогу на добавленную стоимость в сумме 337111 руб. 73 коп.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Во-первых, налоговый орган выявил совместные действия.

Инспекция в ходе проверки установила взаимозависимость ООО «ТЛК Флагман» и ИП Шикова М.И., а также признаки, указывающие, по мнению Инспекции, на совершение ООО «ТЛК Флагман» и ИП Шикова М.И. согласованных совместных действий по созданию искусственного документооборота относительно движения товаров и денежных средств, выполнения работ, влияющих на налогооблагаемую базу по налогу на добавленную стоимость и налогу на прибыль.

Вторым доводом проверяющих было наличие прямой взаимозависимости.

Согласно п.1 ст.105 НК РФ если особенности отношений между лицами могут оказывать влияние на условия и (или) результаты сделок, совершаемых этими лицами, и (или) экономические результаты деятельности этих лиц или деятельности представляемых ими лиц, указанные в настоящем пункте лица признаются взаимозависимыми для целей налогообложения (далее - взаимозависимые лица). Для признания взаимной зависимости лиц учитывается влияние, которое может оказываться в силу участия одного лица в капитале других лиц, в соответствии с заключенным между ними соглашением либо при наличии иной возможности одного лица определять решения, принимаемые другими лицами. При этом такое влияние учитывается независимо от того, может ли оно оказываться одним лицом непосредственно и самостоятельно или совместно с его взаимозависимыми лицами, признаваемыми таковыми в соответствии с настоящей статьей.
Частью 2 ст.105 НК РФ предусмотрено, что с учетом пункта 1 настоящей статьи в целях настоящего Кодекса взаимозависимыми лицами признаются:
1) организации в случае, если одна организация прямо и (или) косвенно участвует в другой организации и доля такого участия составляет более 25 процентов;
2) физическое лицо и организация в случае, если такое физическое лицо прямо и (или) косвенно участвует в такой организации и доля такого участия составляет более 25 процентов;
3) организации в случае, если одно и то же лицо прямо и (или) косвенно участвует в этих организациях и доля такого участия в каждой организации составляет более 25 процентов;

4) организация и лицо (в том числе физическое лицо совместно с его взаимозависимыми лицами, указанными в подпункте 11 настоящего пункта), имеющее полномочия по назначению (избранию) единоличного исполнительного органа этой организации или по назначению (избранию) не менее 50 процентов состава коллегиального исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета) этой организации;
5) организации, единоличные исполнительные органы которых либо не менее 50 процентов состава коллегиального исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета) которых назначены или избраны по решению одного и того же лица (физического лица совместно с его взаимозависимыми лицами, указанными в подпункте 11 настоящего пункта);
6) организации, в которых более 50 процентов состава коллегиального исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета) составляют одни и те же физические лица совместно с взаимозависимыми лицами, указанными в подпункте 11 настоящего пункта;
7) организация и лицо, осуществляющее полномочия ее единоличного исполнительного органа;
8) организации, в которых полномочия единоличного исполнительного органа осуществляет одно и то же лицо;
9) организации и (или) физические лица в случае, если доля прямого участия каждого предыдущего лица в каждой последующей организации составляет более 50 процентов;
10) физические лица в случае, если одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению;
11) физическое лицо, его супруг (супруга), родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры, опекун (попечитель) и подопечный.
При этом на основании п.7 ст.105 Налогового кодекса РФ суд может признать лица взаимозависимыми по иным основаниям, не предусмотренным пунктом 2 настоящей статьи, если отношения между этими лицами обладают признаками, указанными в пункте 1 настоящей статьи.
Как следует из материалов дела, Шиков Максим Игоревич, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя с 01.12.2004 за ОГРНИП 304463233600771, одновременно являлся руководителем ООО «ТЛК Флагман» с проверяемом периоде (с 27.09.2013 по настоящее время). Шиков Максим Игоревич также в период с 27.09.2013 по 16.03.2017 также являлся учредителем ООО «ТЛК Флагман» с долей 100%; в период проведения налоговой проверки с 17.03.2017 учредителем ООО «ТЛК Флагман» стала Шикова Светлана Ивановна с долей 100%.

С учетом указанного, ООО «ТЛК Флагман» и Шиков М.И., начиная с 27.09.2013, являются взаимозависимыми лицами.

Взаимозависимость ООО «ТЛК Флагман» и ИП Шикова М.И. в проверяемом периоде не ограничивалась тем, что Шиков М.И., осуществляя предпринимательскую деятельность, одновременно являлся директором ООО «ТЛК Флагман», то есть лицом, наделенным правом принимать управленческие решения относительно деятельности Общества.

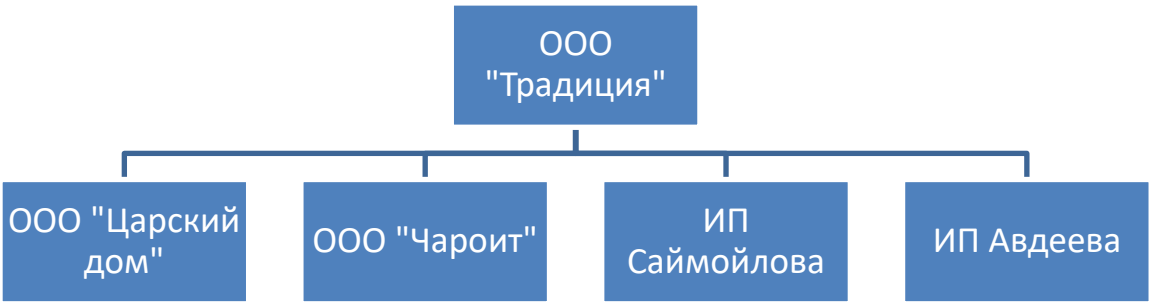
Третьим аргументом были взаимные поставки.

ИП Шиков М.И., так и ООО «ТЛК Флагман» осуществляли аналогичные виды деятельности в сфере оборота продуктов питания, однако между ними имели место взаимные встречные поставки реализуемых товаров и встречные расчеты. Учитывая, что Шиков М.И. одновременно являлся индивидуальным предпринимателем и директором ООО «ТЛК Флагман», заявителем не приведено какого-либо разумного делового обоснования причин встречных взаимных поставок товаров от ИП Шикова М.И. к ООО «ТЛК Флагман» и обратно.

Дробление бизнеса в торговле ювелирными изделиями

В качестве примера дробления бизнеса в торговле ювелирными изделиями можно назвать Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.09.2021 N 13АП-19585/2021 по делу N А56-95613/2020.

Схема организации работы выглядела следующим образом.



Сколько налоговый орган доначислил налогов?

Сумма доначислений составила 224,4 млн руб.

Какие признаки «дробления бизнеса» выявил налоговый орган?

Во-первых, налоговый орган установил взаимозависимость. Выгодоприобретатель дробления Алтунина О.Ю. участник на 20% ООО «Традиция», на 100% ООО «Чароит», на 100% ООО «Царский дом»

При этом компании вели одинаковый вид деятельности.

Вторым признаком взаимозависимости явился персонал. Был установлен единый административный-управленческий состав (руководитель, бухгалтер).

Третьим признаком явились общие площади.

ООО «Чароит», ООО «Царский Дом», ИП Авдеева, ИП Самойлова осуществляли деятельность в одном помещении, общей площадью 771,8 кв. м.

Для распределения площади использовался технический арендатор ООО «Традиция», который передавал торговые площади по договору субаренды.

В заключении необходимо отметить, что сегодня торговля является рискованным видом деятельности не только с точки зрения рисков валютных, пандемии, рисков снижения продаж и введения различных ограничений торговой деятельности, но и рисков налоговых в части признания факта дробления бизнеса.

Расходы в управленческой отчетности организации

В кризисное время особенно важно планировать расходы. Планирование расходов необходимо для того, чтобы контролировать расходы, задолженность по долгосрочным и краткосрочным кредитам и займам применительно к проектам, договорам, а также филиалам и представительствам.

Рекомендации по составлению управленческой отчетности

При составлении управленческой отчетности необходимо учитывать следующие особенности:

1. Определение периода признания расходов

Очень важно определить дату расходов.

Признать в расходах текущего периода вы можете лишь те прямые расходы, которые приходятся на реализованную в этом периоде продукцию. Для этого необходимо распределять прямые расходы на относящиеся к реализованной продукции, незавершенное производство (НЗП), остатки готовой продукции на складе и остатки отгруженной, но не реализованной продукции на основании п.2 ст.318, 319 НК РФ.

Согласно новому ФСБУ «Документооборот» п ри указании реквизитов, предусмотренных частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете" (далее - обязательные реквизиты), в первичном учетном документе:

а) в качестве даты составления первичного учетного документа указывается дата его подписания лицом (лицами), совершившим (совершившими) сделку, операцию и ответственным (ответственными) за ее оформление, либо лицом (лицами), ответственным (ответственными) за оформление совершившегося события;

б) в случае отличия даты составления первичного учетного документа от даты совершения факта хозяйственной жизни, оформляемого этим первичным учетным документом, указывается также информация о дате совершения факта хозяйственной жизни;

в) в случае включения обязательных реквизитов в первичный учетный документ на основании другого документа, содержащего информацию о факте хозяйственной жизни (далее - оправдательный документ), указывается информация, позволяющая идентифицировать соответствующий оправдательный документ.

2. Структурируйте информацию по кредитам и займам

В бухгалтерском балансе мы видим только информацию по краткосрочным и долгосрочным обязательствам. Но конкретно понять, за счет чего они образовались фактически нельзя.

Поэтому целесообразно разделить виды заимствований:

Пассив	1 января 2021	1 января 2022
Краткосрочные до 1 года	3 000 000	2 500 000
Среднесрочные до 3 лет	4 000 000	3 500 000
Долгосрочные	12 000 000	11 500 000
Итого	19 000 000	17 500 000

Также важно выделить различные краткосрочные обязательства:

- предоплата покупателей;
- товарные кредиты;
- прочие обязательства;
- налоги и сборы;
- арендные и коммунальные платежи;
- задолженность по заработной плате;
- счета к оплате.

3. Определите критическую задолженность

Существуют факторы критической задолженности, которая может привести к банкротству. Очень многие компании не отслеживают данную критическую точку.

Критическая точка рассчитывается исходя из Приказа Минфина от 28.08.2014 № 84н.

Размер стоимости чистых активов определяется по методике, предусмотренной Приказом Минфина России от 28.08.2014 N 84н (ред. от 21.02.2018) «Об утверждении Порядка определения стоимости чистых активов», в соответствии с которой, стоимость чистых активов определяется как разность между величиной принимаемых к расчету активов организации и величиной принимаемых к расчету обязательств организации.

Стоимость чистых активов определяется по данным бухгалтерского учета. При этом активы и обязательства принимаются к расчету по стоимости, подлежащей отражению в бухгалтерском балансе организации (в нетто-оценке за вычетом регулирующих величин) исходя из правил оценки соответствующих статей бухгалтерского баланса.

Также важно, что отдельные обязательства, которые могут привести к серьезным последствиям. Например, если не выплачивать заработную плату более 3-х месяцев, то это может привести к уголовной ответственности. Маленький процент уплачиваемых налогов может привести к налоговой ответственности, закрытию расчетных счетов.

4. Планируйте заранее налоги

К сожалению, налоговая нагрузка в Российской Федерации достаточно большая, но часто желание сэкономить на налогах приводит, к выездным налоговым проверкам.

В реальности же работающие граждане платят со своих зарплат НДФЛ в 13%, плюс в общей сложности 30% страховых взносов за них отчисляют работодатели. Они платят в Пенсионный фонд России (ПФР) по полному тарифу 22% — с зарплат до 122 тыс. рублей, с более высоких зарплат — 10%. В фонд Обязательного медицинского страхования (ОМС) — 5,1% и в Фонд социального страхования (ФСС) — 2,9%. Итого получается, что с одного работающего россиянина взимается 40–43% налогов вместе с НДФЛ.

Но неуплата налогов влечет комиссии по налогам, а также штрафные санкции. Сейчас налоговики часто доначисляют налоги по ставки 40%, так как рассматривают нарушение, допускаемое более 1 налогового периода как длящееся.

Какие расходы являются управленческими?

Компания самостоятельно определяет перечень управленческих расходов. Целесообразно создать учетную политику, в которой будут определены управленческие расходы.

В состав управленческих могут быть включены следующие расходы (Инструкция по применению Плана счетов):

- административно-управленческие расходы;

- на содержание общехозяйственного персонала, не связанного с производственным процессом;

- амортизационные отчисления и расходы на ремонт основных средств управленческого и общехозяйственного назначения;

- арендная плата за помещения общехозяйственного назначения;

- расходы по оплате информационных, аудиторских, консультационных и т.п. услуг;

- налоги, уплачиваемые в целом по организации (налог на имущество, транспортный налог, земельный налог и т.п.);

- другие аналогичные по назначению расходы, возникающие в процессе управления организацией и обусловленные ее содержанием как единого финансово-имущественного комплекса.

Что мы можем отразить в учетной политике в отношении управленческого учета?

В учетной политике целесообразно отразить порядок списания общехозяйственных расходов. Они могут списываться следующим образом:

1) списываться в качестве условно-постоянных в дебет счета 90 "Продажи", субсчет 90-2 "Себестоимость продаж";

2) включаться в себестоимость продукции, работ, услуг (т.е. списываться в дебет счетов 20 "Основное производство", 23 "Вспомогательные производства", 29 "Обслуживающие производства и хозяйства").

Счет 26 "Общехозяйственные расходы" предназначен для обобщения информации о расходах для нужд управления, не связанных непосредственно с производственным процессом. В частности, на этом счете могут быть отражены следующие расходы: административно-управленческие расходы; содержание общехозяйственного персонала, не связанного с производственным процессом; амортизационные отчисления и расходы на ремонт основных средств управленческого и общехозяйственного назначения; арендная плата за помещения общехозяйственного назначения; расходы по оплате

информационных, аудиторских, консультационных и т.п. услуг; другие аналогичные по назначению управленческие расходы.

Общехозяйственные расходы отражаются на счете 26 "Общехозяйственные расходы" с кредита счетов учета производственных запасов, расчетов с работниками по оплате труда, расчетов с другими организациями (лицами) и др.

Расходы, учтенные на счете 26 "Общехозяйственные расходы", списываются, в частности, в дебет счетов 20 "Основное производство", 23 "Вспомогательные производства" (если вспомогательные производства производили изделия и работы и оказывали услуги на сторону), 29 "Обслуживающие производства и хозяйства" (если обслуживающие производства и хозяйства выполняли работы и услуги на сторону).

Указанные расходы в качестве условно-постоянных могут списываться в дебет счета 90 "Продажи".

Также в учетной политике важно правильно отразить управленческие расходы. Особенности включения управленческих расходов в себестоимость продаж устанавливаются отраслевыми методическими инструкциями, рекомендациями, указаниями (п. 10 ПБУ 10/99, Письмо Минфина России от 29.04.2002 N 16-00-13/03).

Учет затрат - один из основных разделов управленческого учета. Именно поэтому прежде всего при постановке управленческого учета принимаются во внимание различные классификации затрат. Для принятия многих управленческих решений используется разделение затрат на переменные и постоянные. Рассмотрим более подробно классификации "прямые - косвенные затраты" и "переменные - постоянные затраты".

Затраты можно распределить следующим образом:

Таблица

Виды затрат	Описание затрат
Прямые затраты	это затраты, которые в момент их возникновения можно непосредственно и экономично (на основании первичных документов без дополнительных расчетов) отнести на объект калькуляции, т.е. здесь объект учета затрат (место их возникновения) совпадает с объектом калькулирования
Косвенные затраты	это затраты, которые не могут быть отнесены в момент возникновения на объект калькулирования, они должны быть предварительно собраны на отдельном счете, отражающем место их возникновения, а затем, используя дополнительные расчеты, распределены между изготавливаемыми продуктами

Переменные затраты	это совокупные затраты (затраты, отнесенные ко всему объему выпуска или продаж), которые меняются с изменением уровня деловой активности организации (объемов продаж, объемов производства, объемов деятельности). Переменные затраты всегда прямые, так как связаны с изготавливаемым продуктом. Поэтому основным примером таких затрат являются прежде всего прямые затраты материалов (сырья) и затраты на оплату труда основных работников, если оплата труда производится сдельно
Постоянные или условно-постоянные затраты	это затраты, которые относительно стабильны (незначительно меняются) по отношению к динамике производства или продаж. В расчете на единицу продукта они изменяются. Переменные же затраты в расчете на единицу продукта постоянны

В целом, очень важным вопросом является распределение затрат.

Методы распределения затрат

Очень важно правильно установить методы распределения затрат.

Таблица

Статистические методы деления затрат на постоянные и переменные в управленческом учете

Наименование метода	Содержание метода	Недостатки метода	Преимущества метода
Метод "мини-макси"	Из всей совокупности данных выбирают два периода с наименьшим и наибольшим объемом производства (Min и Max). Затем определяются средние переменные	Метод дает либо относительно точные результаты, либо в высшей степени недостоверные. Причина - для определения затрат	Является самым упрощенным методом. Используется для первоначальных расчетов общего характера (т.е.

	издержки в себестоимости единицы продукции. Общая сумма постоянных расходов исчисляется как разность между общей суммой затрат отчетного периода и произведением их переменной части на соответствующий объем производства: Постоянные затраты = Суммарные затраты - (Удельные переменные затраты х Количество изделий)	используются только две точки, надежность оценки целиком зависит от того, насколько типично по отношению ко всему интервалу данных расположены самая высокая и самая низкая точки. Исследуемая зависимость должна иметь строго линейный характер	прост для начала деятельности предприятия). Наилучший метод для краткосрочного планирования
Графический метод	Заключается в построении графика, на котором отражаются данные об общих затратах при разных объемах производства	Метод является достаточно субъективным, что может непосредственно оказывать влияние на качество принимаемых управленческих решений. На практике построить данный график удается не всегда. В случае присутствия полупеременной части затрат данный метод может давать результаты с большой погрешностью	Используется весь масштаб данных о затратах за период (т.е. используются все точки для вывода уравнения совокупных затрат)

Метод наименьших квадратов	Согласно этому методу в упрощенном виде рассчитывают коэффициенты a1 и a0 в уравнении прямой Y = a0 и a1 · x, при условии что сумма квадратов расстояний от всех точек совокупности до теоретической линии регрессии минимальна. Возможны более сложные формы связи между X и Y, в том числе в виде параболы второго порядка, гиперболы и показательной функции	Данный метод чувствителен к значительным отклонениям от средних значений. При применении метода МНК может возникнуть нехватка статистической информации для большей точности расчетов, а также искажение данных вследствие влияния инфляции. Расчеты весьма трудоемки	Дает достаточную точность определения постоянной и переменной составляющих в структуре общих затрат

Во многих отраслях распределение расходов осуществляется неправильно. В качестве примера можно привести строительную отрасль в части применения метода директ-костинг.

Состав затрат на строительство определяется сметной документацией, разработанной в соответствии с Методикой определения стоимости строительной продукции на территории РФ МДС 81-35.2004 (утверждена постановлением Госстроя России от 05.03.2004 N 15/1, далее - Методика).

Сметная стоимость - сумма денежных средств, необходимых для осуществления строительства в соответствии с проектными материалами. Сметная стоимость является основой для определения размера капитальных вложений, финансирования строительства, формирования договорных цен на строительную продукцию, расчетов за выполненные подрядные (строительно-монтажные, ремонтно-строительные и др.) работы, оплаты расходов по приобретению оборудования и доставке его на стройки, а также возмещения других затрат за счет средств, предусмотренных сводным сметным расчетом.

Сметная стоимость строительства (ремонта) в соответствии с технологической структурой капитальных вложений и порядком осуществления деятельности строительно-монтажных организаций может включать в себя:

стоимость строительных (ремонтно-строительных) работ;

стоимость работ по монтажу оборудования (монтажных работ);

затраты на приобретение (изготовление) оборудования, мебели и инвентаря;

прочие затраты.

В соответствии с главой 10 Рекомендуемого перечня основных видов прочих работ и затрат, включаемых в сводный сметный расчет стоимости строительства (приложение N 8 Методики), в указанный расчет стоимости строительства включаются средства на содержание заказчика-застройщика.

Выбор варианта списания расходов зависит от способа формирования себестоимости продукции:

1. Полной производственной себестоимости.
2. Сокращенной себестоимости (метод под названием директ-костинг).

Какой именно способ формирования себестоимости выберет бухгалтер, должно быть указано в учетной политике, иначе организация обязана формировать полную производственную себестоимость продукции.

При выборе бухгалтером способа учета по полной производственной себестоимости общехозяйственные расходы списываются в дебет счета 20 «Основное производство».

В строительных организациях, в том числе в управлениях механизации, домостроительных комбинатах, заводах по производству строительных материалов и стройках, на данном счете отражают накладные расходы по содержанию административно-хозяйственного персонала, обслуживанию рабочих строительства, организации работ на строительных площадках и др. Указанные расходы ежемесячно относят на затраты по выполнению строительно-монтажных работ, учитываемые на субсчете 20-4. Накладные расходы основного производства в управлениях механизации ежемесячно распределяют между строительно-монтажными работами, выполненными по договорам субподряда, и оказанными услугами сторонним организациям пропорционально суммам их прямых затрат и иными способами (Приказ Минсельхоза России от 13.06.2001 N 654 "Об утверждении Плана счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности предприятий и организаций агропромышленного комплекса и Методических рекомендаций по его применению").

Среди достоинств метода директ-костинг в строительстве можно выделить то, что он предоставляет возможность сопоставления затрат между заказами. А это позволяет выявлять наиболее рентабельные. Среди недостатков – низкий уровень оперативного контроля над затратами. Ведь отдельные виды расходов не распределяются четко между заказами.

Однако нужно обращать внимание на распределение расходов. Представители Минфина России в письме от 01.02.2010 N 03-03-06/1/32 делают вывод о необходимости

включения расходов по содержанию застройщика, заказчика-застройщика в первоначальную стоимость объекта строительства именно на основании Положения N 160. Судами также, как правило, не опровергается необходимость руководствоваться положениями по бухгалтерскому учету, в частности, Положением N 160 (постановления АС Северо-Кавказского округа от 26.02.2015 N Ф08-309/15 по делу N А53-4436/2014, Десятого ААС от 28.12.2012 N 10АП-9673/12).

В данном случае (во избежание возникновения разниц) Организация при налогообложении прибыли может распределять общехозяйственные расходы аналогично порядку, установленному для бухгалтерского учета.

В постановлении АС Северо-Кавказского округа от 19.04.2017 N Ф08-2079/17 по делу N А32-27000/2016 отмечено, что условием отнесения общехозяйственных расходов на увеличение стоимости ОС является их непосредственная связь с приобретением, сооружением или изготовлением конкретных ОС.
в постановлении АС Северо-Кавказского округа от 19.04.2017 N Ф08-2079/17 по делу N А32-27000/2016 судьи отметили, что условием отнесения общехозяйственных расходов на увеличение стоимости основных средств является их непосредственная связь с приобретением, сооружением или изготовлением конкретных основных средств. В постановлении Десятого ААС от 06.05.2011 N 10АП-1655/11 сказано: для того чтобы какие-либо затраты могли быть признаны затратами на приобретение, сооружение и изготовление основных средств, необходима непосредственная связь данных затрат с конкретным объектом основных средств (смотрите также постановления Пятнадцатого ААС от 26.12.2016 N 15АП-19011/16, Восьмого ААС от 21.06.2016 N 08АП-5572/16). В то же время существует позиция, основанная на п. 4 ст. 252 НК РФ, согласно которой в случае, если некоторые связанные со строительством затраты с равными основаниями могут быть отнесены одновременно к нескольким группам расходов, налогоплательщик вправе самостоятельно определить, к какой именно группе он отнесет такие затраты (смотрите, например, постановления ФАС Московского округа от 17.02.2010 N КА-А40/368-10 по делу N А40-47225/09-129-263 (определением ВАС РФ от 10.06.2010 N ВАС-7103/10 отказано в передаче дела в Президиум ВАС РФ), ФАС Московского округа от 24.12.2009 N КА-А40/13953-09 по делу N А40-51845/09-129-314, от 10.12.2009 N КА-А40/13242-09, Двенадцатого ААС от 31.03.2015 N 12АП-1819/15).

Порядок учета общехозяйственных расходов компания выбирает самостоятельно и должна установить и распределить в учетной политике. Необходимо в обязательном порядке этот аспект отразить в учетной политике.

Методы планирования отдельных расходов

Если в Советском Союзе существовали четкие нормы нормирования расходов, в том числе нормы отходов, естественной убыли. То сегодня компании должны самостоятельно разрабатывать эти нормы.

Например, к нормируемым видам расходов с точки зрения налогообложения будут относиться:

- рекламные расходы,
- расходы на НИОКР;
- представительские расходы;
- расходы на добровольное медицинское страхование.

Среди нормируемых расходов могут быть нормы, связанные с определенными процессами. Такие нормы устанавливаются компанией самостоятельно, прежде всего для того, чтобы исключить воровство, коррупционный сговор и пр.

Приведем пример

Норма расхода основной пряжи для выработки 100 м суровой ткани артикула С6-ИА составит 18,82 кг, а по уточной - 21,62 кг. Допустим, за отчетный период произведено 34 465,8 м суровой ткани артикула С6-ИА. При этом показатель "расход на выработку суровых тканей по норме" для указанного объема суровой ткани составит:

- по основной нити - 6 486,5 кг (0,1882 х 34 465,8);
- по уточной нити - 7 451,5 кг (0,2162 х 34 465,8);
- общий расход пряжи по норме составит - 13 938 кг (6 486,5 + 7 451,5).

В сырьевом балансе ткацкого производства целесообразно рассчитать показатель "процент выхода суровых тканей" как отношение показателей веса суровых тканей к

общему расходу пряжи на их выработку. Применительно к нашим данным процент выхода суровых тканей составит 98,7% (13 756,8 : 13 931,0). Полученное значение рассматриваемого показателя в нашем примере свидетельствует о высокой степени эффективности обработки сырьевых ресурсов при производстве данного артикула ткани.

Если же процент не будет соответствовать, то это будет свидетельствовать о воровстве.

Но причины могут быть и достаточно обычные:

- отклонения среднего номера пряжи (текса) от номинала;
- отклонения от установленных норм плотности по утку;
- отклонения от установленных норм отходов;
- отклонения от установленных норм сортности пряжи.

Задача управленческого учета как раз и состоит в том, чтобы найти причину отклонений, понять, в чем состоят причины таких отклонений.

Важно помнить!

Существует специфика учета расходов для целей налогового и управленческого учета.

Специфика налогового учета представительских расходов состоит в том, что глава 25 НК РФ относит их в состав нормируемых расходов. В течение отчетного (налогового) периода они согласно подпункту 22 пункта 1 статьи 264 НК РФ включаются в состав прочих расходов, связанных с производством и реализацией, в размере, не превышающем 4% от расходов налогоплательщика на оплату труда за этот отчетный (налоговый) период.

В заключение необходимо отметить, что управленческий учет очень важен для того, чтобы увидеть слабые места в организации, увидеть проблемы, которые увеличивают расходы, бюджет и не дают организации увеличить прибыль.

Внеплановая проверка трудовой инспекцией

С 1 июля 2021 года проверки Роструда осуществляются по новому порядку: после вступления в силу Федерального закона от 31.07.2020 г. № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации», плановых проверок станет меньше, а внеплановые будут проходить только в отдельных установленных законом случаях. Еще одним важным документом, который регулирует проведение проверок, является Постановление Правительства РФ от 21 июля 2021 г. N 1230 “Об утверждении Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права”. Данное постановление внедряет новые виды контроля, а также устанавливает виды риска, которые определяют частоту плановых проверок трудовой инспекцией.

Основания внеплановой проверки трудовой инспекцией

Прежде чем говорить об основаниях внеплановых проверок, рассмотрим, какие проверки могут проводиться именно внепланово.

В соответствии с новым положением о федеральном контроле, установлено несколько видов контроля:

инспекционный визит;

рейдовый осмотр;

документарная проверка.

Также внепланово могут проходить выездные проверки. Чаще всего внеплановая выездная проверка проводится по согласованию с органами прокуратуры.

Рассмотрим виды внеплановых проверок, проводимых трудовой инспекцией.

Таблица

Виды внеплановых проверок

Вид проверки	***Описание***	***Уведомление работодателя***	***Срок проведения проверки***
Инспекционный визит	Проводится по месту нахождения (осуществления деятельности) контролируемого лица (его филиалов, представительств, обособленных структурных подразделений) либо объекта контроля. В ходе инспекционного визита могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия: осмотр; опрос;	Инспекционный визит проводится без предварительного уведомления контролируемого лица и собственника производственного объекта.	Срок проведения инспекционного визита в одном месте осуществления деятельности либо на одном производственном объекте (территории) не может превышать один рабочий день

	получение письменных объяснений; истребование документов, которые в соответствии с обязательными требованиями должны находиться в месте нахождения (осуществления деятельности) контролируемого лица (его филиалов, представительств, обособленных структурных подразделений) либо объекта контроля.		
Рейдовый осмотр	Рейдовый осмотр проводится в отношении контролируемых лиц, осуществляющих деятельность на объектах, которыми владеет, пользуется или управляет другой работодатель (иное лицо) В ходе рейдового осмотра могут совершаться	Рейдовый осмотр может проводиться только по согласованию с органами прокуратуры	Срок взаимодействия с одним контролируемым лицом в период проведения рейдового осмотра не может превышать один рабочий день.

	следующие контрольные (надзорные) действия: осмотр; опрос; получение письменных объяснений; истребование документов; экспертиза. Рейдовый осмотр проводится в соответствии с решением о проведении контрольного (надзорного) мероприятия.		
Документарная проверка	В ходе документарной проверки могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия: а) получение письменных объяснений; б) истребование документов; в) экспертиза.	Не установлено	Срок проведения документарной проверки не может превышать 10 рабочих дней.

Инициируются внеплановые проверки в следующих случаях:

- имеются сведения о причинении вреда или достижении критериев риска нарушения обязательных требований;
- имеется поручение Президента или Правительства о проведении контрольных (надзорных) мероприятий в отношении конкретных контролируемых лиц;
- проверки требует прокурор после обращения к нему с жалобой;
- истечение срока исполнения предписания (п.1, 3 — 6 ч.1 ст.57 Закона о госконтроле, ч.1 ст.66 Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ).

К критериям риска относятся:

- коэффициент показателя потенциального риска причинения вреда охраняемым законом ценностям в сфере труда при наличии случаев травматизма;
- коэффициент показателя потенциального риска причинения вреда охраняемым законом ценностям в сфере труда при наличии факта задолженности по заработной плате;
- коэффициент показателя потенциального риска причинения вреда охраняемым законом ценностям в сфере труда при наличии факта назначенных административных наказаний за нарушение обязательных требований в сфере труда.

Эти данные естественно, контролеры не будут собирать вручную.

Система анализирует:

- отчеты Роструда, которые содержат данные о травматизме и задолженности по зарплате);
- данные ФНС, полученные по системе межведомственного электронного взаимодействия (о численности работников, дате госрегистрации, виде экономической деятельности).

Важно помнить, что часто основанием для проведения проверки является обращение самого сотрудника. В качестве примера можно назвать Решение № 2-6092/2019 2-656/2020 от 14 января 2020 г. по делу № 2-6092/2019 (Ленинский районный суд г. Владивостока (Приморский край).

В судебном заседании установлено, что в апреле-мае 2019 г. в ООО «Терра» по жалобе ФИО1 была проведена внеплановая проверка Трудовой инспекции по соблюдению трудового законодательства.

Согласно акту проверки от 14,05.2019 г. нарушений трудового законодательства в ООО «Терра» не установлено.

Из акта проверки также усматривается, что инспекторами в ходе проверки не ставился вопрос о причинах не издания приказа об увольнении ФИО1, в связи, с чем суд полагает, что в своей жалобе ФИО1 не ссылалась на не издания работодателем приказа о своем увольнении и выдаче трудовой книжки.

Суд полагает, что в судебном заседании истицей не доказан факт того, что ДД.ММ.ГГГГ в адрес ООО «Терра» заказным письмом с уведомлением, вместе с заявлением о предоставлении справок истица направляла заявление об увольнении. При указанных обстоятельствах, учитывая, что нарушений трудового законодательства со стороны ответчика не допускалось, суд приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения исковых требований ФИО1 о возложении обязанности издать приказ об увольнении, взыскании компенсации за задержку выдачи трудовой книжки, окончательного расчета.

Инициаторы проверки

В силу абз.6 ч.1 ст .357 ТК РФ государственные инспекторы труда при осуществлении федерального государственного надзора за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, имеют право предъявлять работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, о восстановлении нарушенных прав работников, привлечении виновных в указанных нарушениях к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности в установленном порядке.

Государственные инспекторы труда в целях осуществления федерального государственного надзора за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, проводят плановые и внеплановые проверки на всей территории Российской Федерации любых работодателей в порядке, установленном федеральными законами. Предметом проверки является соблюдение требований трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, выполнение предписаний об устранении выявленных в ходе проверок нарушений и о проведении мероприятий по предотвращению нарушений норм трудового права и по защите трудовых прав граждан (ст . 360 ТК РФ).

В частности, согласно ст . 360 ТК РФ порядок проведения проверок должностными лицами федеральной инспекции труда определяется ратифицированными Российской Федерацией конвенциями Международной организации труда по вопросам инспекции труда, Трудовым кодексом , иными федеральными законами, а также решениями Правительства Российской Федерации.

Из указанных положений следует, что должностные лица государственной инспекции труда имеют право в любое время в случае необходимости осуществлять проверку соблюдения лицом (юридическим лицом) трудового законодательства. Поступление в федеральную инспекцию труда обращений и заявлений граждан о фактах нарушений работодателями требований трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, а также обращения или заявления работника о нарушении работодателем его трудовых прав в силу ст . 219 ТК РФ , пп.2 п.2 ст .10 Федерального закона от 26 декабря 2008 года №294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» являются основаниями для проведения внеплановой проверки, в том числе выездной.

Важно также понять, по чьей инициативе фактически может проходить внеплановая проверка. Достаточно часто компании и предприниматели по факту сталкиваются с проверками прокуратуры.

Должностными лицами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), являются:

а) руководитель Федеральной службы по труду и занятости - главный государственный инспектор труда Российской Федерации, его заместители;

б) руководитель структурного подразделения Федеральной службы по труду и занятости, на которое возложены функции по организации и осуществлению государственного контроля (надзора), - главный государственный инспектор труда, его заместители;

в) начальник отдела структурного подразделения Федеральной службы по труду и занятости, на которое возложены функции по организации и осуществлению государственного контроля (надзора), - главный государственный инспектора труда, его заместитель;

г) главный государственный инспектор труда, старший государственный инспектор труда, государственный инспектор труда отдела структурного подразделения Федеральной службы по труду и занятости, на которое возложены функции по организации и осуществлению государственного контроля (надзора);

д) руководитель территориального органа - главный государственный инспектор труда в субъекте Российской Федерации, его заместители;

е) руководители структурных подразделений соответствующих территориальных органов - главные государственные инспектора труда, их заместители;

ж) главный государственный инспектор труда, старший государственный инспектор труда, государственный инспектор труда соответствующих территориальных органов.

Должностными лицами, уполномоченными на принятие решений о проведении контрольных (надзорных) мероприятий, являются:

а) руководитель Федеральной службы по труду и занятости - главный государственный инспектор труда Российской Федерации, его заместители;

б) руководитель территориального органа - главный государственный инспектор труда в субъекте Российской Федерации, его заместители.

В судебной практике также можно встретить случаи инициирования подобных проверок исполняющими обязанностей или временно исполняющими обязанности.

Примером является Постановление ВС РФ от 9 сентября 2021 г. по делу № 12-2047/2020.

Постановлением заместителя начальника отдела Государственной инспекции труда в Республике Татарстан от 2 октября 2020 г. № 16/3-3-20-ПВ/12-9592- И/45-89 ООО «Спецстальмонтаж» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 5.27.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и подвергнуто административному наказанию в виде административного штрафа в размере 115 000 рублей.

Как усматривается из материалов дела, 25 февраля 2020 г. по результатам внеплановой документарной проверки , проведенной должностными лицами Государственной инспекции труда в Республике Татарстан на основании распоряжения врио заместителя руководителя указанного органа, выявлено, что С. принятый на работу в ООО «Спецстальмонтаж» 27 ноября 2019 г., в нарушение приведенных выше норм допущен к исполнению трудовых обязанностей без прохождения в установленном порядке первичного инструктажа до начала самостоятельной работы, который вопреки требованиям Порядка обучения по охране труда был проведен только 16 декабря 2019 г. Данное обстоятельство подтверждено собранными по делу доказательствами: протоколом об административном правонарушении, актом проверки , распоряжением о проведении проверки , мотивированным представлением о проведении проверки , служебной запиской, выкопировкой журнала ООО «Спецстальмонтаж» регистрации инструктажа на рабочем месте, актом расследования несчастного случая со смертельным исходом и иными материалами дела, которые оценены по правилам статьи 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности и достаточности.

Порядок предупреждения о проведении внеплановой проверки

В отличие от плановых проверок внеплановые проверки не включаются в реестр Генпрокуратуры. Поэтому заранее узнать о проверке и подготовиться к ней не получится.

Федеральным законом от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» установлено, что о проведении плановой проверки юридическое лицо, индивидуальный предприниматель уведомляются органом государственного контроля (надзора), органом муниципального контроля не позднее чем в течение трех рабочих дней до начала ее проведения.

Другой срок уведомления установлен в отношении проведения внеплановой выездной проверки (ч. 16 ст. 10 Закона N 294-ФЗ). Оно должно быть осуществлено не позднее чем за 24 часа до проверки. Однако необходимо иметь ввиду, что из данного правила есть исключения. Не требуется предварительное уведомление юридических лиц и индивидуальных предпринимателей о начале проведения внеплановой проверки при поступлении в органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля обращений и заявлений граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, из средств массовой информации о следующих фактах:

а) возникновение угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

б) причинение вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, а также возникновение чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

в) нарушение прав потребителей (в случае обращения граждан, права которых нарушены).

При этом необходимо иметь ввиду, что нарушение сроков и порядка уведомления о проведении плановой проверки является грубым нарушением законодательства о защите прав хозяйствующих субъектов при осуществлении государственного контроля.

Порядок проведения внеплановой проверки

Порядок проведения внеплановой проверки будет зависеть от вида проверки.

Если внеплановая проверка проводится таким же образом, как и плановая, то алгоритм проведения проверки будет следующий:

1. Выезд на место проверки — по месту расположения (регистрации) работодателя или месту, где он ведет деятельность.
2. Предъявление руководству работодателя служебного удостоверения, приказа руководства ГИТ о назначении проверки.
3. Ознакомление руководства проверяемого лица с целями, задачами, основаниями проводимой процедуры.
4. Ознакомление с мерами, которые планирует принять госинспектор, сроками и условиями проведения проверки.
5. Запрос документов и их незамедлительное представление. Этим обстоятельством выездная проверка отличается от документарной, при которой документы могут готовиться 10 дней.
6. Окончание проверки, оформление ее результатов (составление акта, выдача предписания, привлечение к ответственности).

Согласно ранее существующему порядку внеочередные проверки осуществлялись в виде выездных проверок.

Новый порядок предполагает уточнения в части контрольных мероприятий и сроков их проведения.

В ходе выездной проверки могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия:

осмотр;

опрос;

получение письменных объяснений;

истребование документов;

экспертиза.

Срок проведения выездной проверки устанавливается в пределах 10 рабочих дней.

В отношении субъектов малого бизнеса срок проверки составляет 50 часов, а в отношении микробизнеса – 15 часов.

С 2021 года появились новые виды внеплановых проверок, и проводиться они будут по-новому.

Профилактический визит проводится уполномоченным должностным лицом Федеральной службы по труду и занятости или ее территориального органа в форме профилактической беседы по месту осуществления деятельности контролируемого лица либо путем использования видео-конференц-связи.

Обязательные профилактические визиты проводятся в отношении:

а) объектов контроля, отнесенных к категориям высокого и значительного риска;

б) контролируемых лиц, приступающих к осуществлению деятельности в сферах, имеющих высокий уровень наличия производственного травматизма, сопряженного с тяжелыми повреждениями здоровья либо со смертельным исходом, в течение 3 лет, предшествующих началу осуществления деятельности контролируемым лицом.

Срок проведения обязательного профилактического визита не может превышать 8 часов.

В ходе обязательного профилактического визита контролируемое лицо информируется об обязательных требованиях, предъявляемых к его деятельности, их соответствии критериям риска, основаниях и о рекомендуемых способах снижения категории риска, а также о видах, содержании и об интенсивности контрольных (надзорных) мероприятий, проводимых в отношении объекта контроля исходя из его отнесения к соответствующей категории риска.

В ходе инспекционного визита могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия:

осмотр;

опрос;

получение письменных объяснений;

истребование документов, которые в соответствии с обязательными требованиями должны находиться в месте нахождения (осуществления деятельности) контролируемого лица (его филиалов, представительств, обособленных структурных подразделений) либо объекта контроля.

Инспекционный визит проводится без предварительного уведомления контролируемого лица и собственника производственного объекта.

Срок проведения инспекционного визита в одном месте осуществления деятельности либо на одном производственном объекте (территории) не может превышать один рабочий день.

Рейдовый осмотр проводится в отношении контролируемых лиц, осуществляющих деятельность на объектах, которыми владеет, пользуется или управляет другой работодатель (иное лицо), в соответствии с положениями статьи 71 Закона о контроле (надзоре).

В ходе рейдового осмотра могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия:

осмотр;

опрос;

получение письменных объяснений;

истребование документов;

экспертиза.

Рейдовый осмотр проводится в соответствии с решением о проведении контрольного (надзорного) мероприятия.

Срок взаимодействия с одним контролируемым лицом в период проведения рейдового осмотра не может превышать один рабочий день.

Рейдовый осмотр может проводиться только по согласованию с органами прокуратуры.

ходе документарной проверки могут совершаться следующие контрольные (надзорные) действия:

а) получение письменных объяснений;

б) истребование документов;

в) экспертиза.

Документарная проверка проводится с учетом требований законодательства об охраняемой законом тайне.

Срок проведения документарной проверки не может превышать 10 рабочих дней.

В указанный срок не включается период с момента направления Федеральной службой по труду и занятости или ее территориальным органом контролируемому лицу требования представить необходимые для рассмотрения в ходе документарной проверки документы до момента представления указанных в требовании документов, а также период с момента направления контролируемому лицу информации контрольного (надзорного) органа о выявлении ошибок и (или) противоречий в представленных контролируемым лицом документах либо о несоответствии сведений, содержащихся в этих документах, сведениям, содержащимся в имеющихся в Федеральной службе по труду и занятости или ее территориальных органах документах и (или) полученным при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) в сфере труда, и требования представить необходимые пояснения в письменной форме до момента представления указанных пояснений в контрольный (надзорный) орган.

Оформление итогов внеплановой проверки

По окончании проведения контрольного (надзорного) мероприятия составляется акт контрольного (надзорного) мероприятия в соответствии с положениями Закона о контроле (надзоре).

Результаты контрольного (надзорного) мероприятия, содержащие информацию, составляющую государственную, коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, оформляются с соблюдением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Контролируемое лицо вправе обжаловать решения контрольного (надзорного) органа, действия (бездействия) его должностных лиц.

Жалобы на решения территориального органа Федеральной службы по труду и занятости, действия (бездействие) его должностных лиц рассматриваются руководителем (заместителем руководителя) территориального органа либо Федеральной службой по труду и занятости.

Жалобы на действия (бездействие) руководителя (заместителя руководителя) территориального органа Федеральной службы по труду и занятости рассматриваются Федеральной службой по труду и занятости.

При обжаловании решений, принятых должностными лицами Федеральной службы по труду и занятости, действий (бездействия) должностных лиц Федеральной службы по труду и занятости жалоба рассматривается руководителем Федеральной службы по труду и занятости.

В судебной практике можно найти следующие итоги внеплановых мероприятий:

1. Принятие предписания о разработке локального акта об индексации заработной платы

В результате внеплановой проверки Трудовой инспекцией было выдано АО «ТАЛК» предписание № от ДД.ММ.ГГГГ. с требованием о разработке и принятии локального нормативного акта Положения об индексации заработной платы в соответствии со ст.134 Трудового кодекса РФ. Коллективный договор в редакции от 2012 года не содержал механизма проведения индексации, в том числе не установлена дата проведения индексации, уровень проводимой индексации или порядок его определения, не установлена на какую часть из производимых выплат осуществляется индексация (Решение № 2-6107/2019 от 7 августа 2019 г. по делу № 2-8768/2017~М-8962/2017 (Центральный районный суд г. Тюмени (Тюменская область).

При рассмотрении аналогичного спора, Конституционной Суд РФ обратил внимание на то, что индексация предназначена для того, чтобы обеспечить работающим людям покупательную способность получаемой ими зарплаты как основного источника их доходов, то есть источника средств их существования (Определение Конституционного Суда РФ от 17.06.2010 №).

2. Привлечение к административной ответственности работодателя

По итогам внеплановой проверки Государственным инспектором труда < Ф.И.О. >2 составлен акт проверки от 31 мая 2019 г., согласно которого, в нарушение требований статьи 80 Трудового кодекса Российской Федерации, работодатель в лице ПАО «<...>» 20 мая 2019 г. трудовой договор с работником < Ф.И.О. >6 на основании ее личного заявления от 6 мая 2019 г. не расторг.
В соответствии с частью 1 статьи 5.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, если иное не предусмотрено частями 3, 4 и 6 настоящей статьи и статьей 5.27.1 настоящего Кодекса, влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от одной тысячи до пяти тысяч рублей; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, - от одной тысячи до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Правильно установив фактические обстоятельства дела, оценив представленные доказательства по правилам ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности и достаточности для разрешения дела по существу, государственный инспектор труда (по правовым вопросам) государственной инспекции труда в Краснодарском крае пришел к правильному выводу о наличии в действиях юридического лица – ПАО «<...>» состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 5.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Решение № 12-2129/2020 от 22 июля 2020 г. по делу № 12-2129/2020 (Краснодарский краевой суд (Краснодарский край).

3. Составление акта на основании внеплановой проверки и выдача предписания

На основании распоряжения Государственной инспекции труда в Тамбовской области №68/7-1324-19-ОБ/12-8011-И/14-115 от 20 ноября 2019 года в отношении кредитно-кассового офиса ПАО «Почта Банк» «Тамбовский областной центр» была проведена внеплановая документарная проверка по жалобе бывшего работника ПАО «Почта Банк» Юрьевой И.С., которая 11 ноября 2019 года обратилась в Государственную инспекцию труда в Тамбовской области с жалобой по вопросу правильности ведения и заполнения ее трудовой книжки в части признания записей недействительными со стороны работодателя ПАО «Почта Банк» (л.д. 84-86, 87).
По итогам проведенной проверки Государственной инспекции труда в Тамбовской области был составлен акт проверки от 10 декабря 2019 года, согласно которому были установлены следующие обстоятельства.

По результатам проверки ПАО «Почта Банк» выданы предписания № 68/7-1324-19-ОБ/12-8676-И/14-115 и № 68/7-1324-19-ОБ/12-8677-И/14-115 от 10 декабря 2019 года об устранении нарушения трудового законодательства: на работодателя возложена обязанность привести трудовую книжку Юрьевой И.С. в соответствии с трудовым законодательством – основание ст.22, 66, постановления Правительства РФ от 16 апреля 2003 года № 225 «О трудовых книжках», рассмотреть вопрос о привлечении виновных лиц к дисциплинарной ответственности за нарушение трудового законодательства – основание ст.ст. 357, 419 Трудового кодекса РФ (Решение № 2А-571/2020 2А-571/2020~М-111/2020 М-111/2020 от 3 июля 2020 г. по делу № 2А-571/2020 (Октябрьский районный суд г. Тамбова (Тамбовская область) .

Рекомендации по минимизации риска внеплановой проверки

Очень часто причиной внеплановых проверок является травматизм на производстве. Следовательно, необходимо усилить охрану труда.

Министерство труда и социальной защиты Российской Федерации утвердило с 1 января 2021 г. новые правила по охране труда, устанавливающие государственные нормативные требования охраны труда при осуществлении трудовой деятельности по видам экономической деятельности и видам выполняемых работ, разработанных в рамках реализации механизма "регуляторной гильотины". Поскольку незнание правил охраны труда заканчивается несчастными случаями, которые, в свою очередь, приводит к внеплановой проверке, то необходимо проводить обучение работников, проверять знания, а также проводить внеочередные проверки знаний. Проверку теоретических знаний требований охраны труда и практических навыков безопасной работы работников рабочих профессий проводят непосредственные руководители работ в объеме знаний требований правил и инструкций по охране труда, а при необходимости - в объеме знаний дополнительных специальных требований безопасности и охраны труда. В 2021 году рекомендовано провести внеочередную проверку знаний по охране труда работников. Результаты внеочередной проверки знаний оформляются протоколом (в том числе обучение работам на высоте, работам в ограниченных и замкнутых пространствах и другие), как и результаты любой проверки знаний на основании пункта 3.6 Порядка обучения. При этом согласно форме протокола указывается тип проверки знаний "внеочередная" (<Письмо> Минтруда России от 14.01.2021 N 15-2/10/В-167 <О новых правилах по охране труда>).

Также рекомендуется усилить контроль в отношении отдельных категорий работников. К таким работникам относятся, например, водители. Обновленные Правила по охране труда (ПОТ) для водителей автомобилей содержатся в Приказе Минтруда и соцзащиты РФ № 871н от 09.12.2020, вступившем в силу с 01.01.2021 г. Очевидно, что для отдельных категорий работодателей предъявляются более строгие требования, чем для других, так как их работа связана с жизнью и здоровьем других людей. Поэтому к охране труда и предъявляются особые требования. Водителям автобусов, работающим на регулярных городских, пригородных и междугородных автобусных маршрутах, с их согласия рабочий день может быть разделен на две части. Разделение производится работодателем на основании локального нормативного акта, принятого с учетом мнения представительного органа работников. Перерыв между двумя частями рабочего дня устанавливается не позже чем через пять часов после начала работы. В случае установления перерыва между двумя частями рабочего дня позже четырех часов после начала рабочего дня водителям автобусов, работающим на регулярных городских, пригородных автобусных маршрутах, предоставляются специальные перерывы для отдыха от управления автомобилем в пути продолжительностью не менее 15 минут в период до предоставления перерыва между двумя частями рабочего дня.

И естественно, если не соблюдаются требования по охране труда, произошел несчастный случай, то жди проверку.

Второй частой причиной внеплановых проверок являются жалобы самих сотрудников, которые жалуются в Прокуратуру, Президенту, в Роструд. Жалобы обычно являются типовыми, - это или незаконное увольнение, невыплата или неполная выплата заработной платы или же нарушение элементарных прав сотрудников, например, многочисленные переработки, которые не оплачиваются.

Конечно, нужно бороться с первопричинами, например, четко соблюдать законодательство в части оплаты труда. Но также важно проводить работу и с самими сотрудниками. Например, возможно создать комиссию по урегулированию трудовых споров. Это достаточно старый механизм, но действенный. Смысл состоит в том, чтобы сотрудники «не выносили сор из избы», а решали проблемы внутри трудового коллектива. В Трудовом кодексе РФ отсутствует какая-либо информация о сроке, на который должна создаваться комиссия. В связи с этим КТС в организациях может формироваться как для рассмотрения единичного ИТС, так и для постоянного рассмотрения споров. Нормативной основой разрешения споров КТС являются положения ст. ст. 382 - 390 ТК РФ. Инициатива создания КТС может исходить как от работодателя, так и от работников или и от работодателя, и от работников одновременно. В рамках работы такой комиссии возможно уладить спорные вопросы, урегулировать споры без необходимости проведения дополнительной проверки.

Также работодатели создают программы лояльности работников, которые позволяют снизить риски забастовок, ситуаций, когда образуются в коллективе неформальные лидеры, которые настраивают против руководства весь коллектив. Лояльность персонала является один из скрытых, но важных факторов, влияющих на успешность деятельности любой организации. Сегодня вопрос о поддержании лояльности персонала особенно актуален, т.к. нелояльность сотрудников может привести к серьезным последствиям: нарушить безопасность, снизить конкурентоспособность и т.д. Программа лояльности может содержать нефинансовые методы стимулирования работников, например, добровольное медицинское страхование, обучение персонала, забота о здоровье и семье.

Если возникают какие-то проблемы в коллективе, то должна существовать система информирования вышестоящего руководства, например, вопрос лишения премии также должна рассматривать комиссия, и не должно возникать ситуации, когда работник сразу же жалуется в трудовую инспекцию.

Еще одной проблемой является проблема невыплаты заработной платы или маленьких заработных плат. В 2021 году Президент РФ даже дал соответствующее поручение по проверке заработных плат в стране. И естественно, в компаниях, где

заработные платы меньше МРОТ, возникают проблемы с контролирующими органами. Аналогичные проблемы есть и в компаниях, где возникают значительные по времени задержки в выплате заработной платы.

Кроме того, важно помнить, что в отношении невыплаты заработной платы всегда существовали дополнительные требования. Штраф за задержку зарплаты на организацию - от 30 000 до 50 000 руб., на должностное лицо - от 10 000 до 20 000 руб. При повторном нарушении - от 50 000 до 100 000 руб. и от 20 000 до 30 000 руб. соответственно (ч. 6, 7 ст. 5.27 КоАП РФ). Уголовная ответственность за невыплату зарплаты более 3 месяцев грозит руководителю при наличии корыстной или иной личной заинтересованности (ст. 145.1 УК РФ).

В рамках риск-ориентированного подхода, при первичной проверке может быть выдано предписание, целью которого является исправление допущенных нарушений. Естественно, если их не исправить, то это повлечет не только повторную внеплановую проверку, но и штрафные санкции. Основанием для проведения внеплановой проверки является истечение срока исполнения работодателем выданного государственным инспектором труда предписания об устранении выявленного нарушения обязательных требований (Решение № 2А-744/2020 2А-744/2020~М-501/2020 М-501/2020 от 2 июля 2020 г. по делу № 2А-744/2020 (Железнодорожный районный суд г. Читы (Забайкальский край).

Как избежать негативных последствий, если внеплановая проверка пришла?

Во-первых, к проверке всегда необходимо готовиться. Сейчас это сделать легче, так как есть чек-листы, по которым возможно подготовиться к проверке. Конечно, в практике используются не все чек-листы, поэтому используйте те, которые вам необходимы в работе. Также возможно воспользоваться электронными сервисами. Например, сервис «Электронная проверка» позволяющий работодателям направлять в электронном виде документы, которые запрашивает инспектор труда в ходе проверки. Фактически, можно заранее провести аудит в отношении рисков проведения проверки.

Во-вторых, необходимо усилить контроль в отношении охраны труда. Переработки, несоблюдение требований к обучению персонала может привести к негативным последствиям, которых необходимо избегать. Поэтому необходимо уделять большое внимание созданию благоприятных условий труда.

Важно помнить о гарантиях, предусмотренных статьей 219 ТК РФ.

Каждый работник имеет право на:

- рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда;
- обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- получение достоверной информации от работодателя, соответствующих государственных органов и общественных организаций об условиях и охране труда на рабочем месте, о существующем риске повреждения здоровья, а также о мерах по защите от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов;
- отказ от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, до устранения такой опасности;
- обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями охраны труда за счет средств работодателя;
- обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя;
- дополнительное профессиональное образование за счет средств работодателя в случае ликвидации рабочего места вследствие нарушения требований охраны труда;
- запрос о проведении проверки условий и охраны труда на его рабочем месте федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление федерального государственного контроля (надзора) за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, другими федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими государственный контроль (надзор) в установленной сфере деятельности, органами исполнительной власти, осуществляющими государственную экспертизу условий труда, а также органами профсоюзного контроля за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;
- обращение в органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления, к работодателю, в объединения работодателей, а также в профессиональные союзы, их объединения и иные уполномоченные работниками представительные органы по вопросам охраны труда;
- личное участие или участие через своих представителей в рассмотрении вопросов, связанных с обеспечением безопасных условий труда на его рабочем месте, и в расследовании происшедшего с ним несчастного случая на производстве или профессионального заболевания;

- внеочередной медицинский осмотр в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ним места работы (должности) и среднего заработка во время прохождения указанного медицинского осмотра;
- гарантии и компенсации, установленные Трудовым кодексом, коллективным договором, соглашением, локальным нормативным актом, трудовым договором, если он занят на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

В-третьих, нужно использовать возможности консультирования. Всегда при возникновении спорной ситуации, когда законодательство не содержит однозначного ответа, можно запросить информацию в Роструде, тем более что сделать это достаточно просто с учетом развития электронных сервисов.

Четвертая рекомендация состоит в снижении количества спорных ситуаций с работниками. Естественно, конфликты, невыплата заработной платы повышают шансы жалоб в различные структуры и внеплановых проверок трудовой инспекции.

Если же спорная ситуация все-таки возникла, то нужно четко соблюдать установленный законодательно. Это прежде всего касается наложения дисциплинарных взысканий и увольнения работников.

В соответствии с ч.1 ст .193 ТК РФ до применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не предоставлено, то составляется соответствующий акт.

В соответствии с ч.6 ст .193 ТК РФ приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт.

В соответствии с ч.2 ст .84.1 ТК РФ с приказом (распоряжением) работодателя о прекращении трудового договора работник должен быть ознакомлен под роспись. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежащим образом заверенную копию указанного приказа (распоряжения). В случае, когда приказ (распоряжение) о прекращении трудового договора невозможно довести до сведения работника или работник отказывается ознакомиться с ним под роспись, на приказе (распоряжении) производится соответствующая запись.

В соответствии со ст .140 ТК РФ при прекращении трудового договора выплата всех сумм, причитающихся работнику от работодателя, производится в день увольнения работника. Если работник в день увольнения не работал, то соответствующие суммы должны быть выплачены не позднее следующего дня после предъявления уволенным работником требования о расчете.

В случае спора о размерах сумм, причитающихся работнику при увольнении, работодатель обязан в указанный в настоящей статье срок выплатить не оспариваемую им сумму.

Несоблюдение установленного порядка повлечет и внеочередную проверку и привлечение работодателя к ответственности. В качестве примера подобного решения можно привести Решение № 2А-786/2020 2А-786/2020~М-779/2020 М-779/2020 от 20 ноября 2020 г. по делу № 2А-786/2020 (Шилкинский районный суд (Забайкальский край).

Как установлено судом, подтверждается материалами дела, в ходе проведенной Государственным инспектором труда в Забайкальском крае Болотовой Н.Ц. проверки выявлены факты нарушения ст .236 ТК РФ в части нарушения работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат Блохину В.Д., а также требования ст .193 ТК РФ о порядке применения дисциплинарного взыскания к Блохину В.Д. В акте проверки от 28.09.2020 указано, что Государственной инспекцией труда в Забайкальском крае в ООО «Золото Дельмачик» проведена внеплановая проверка трудового законодательства на основании требования прокуратуры Забайкальского края, в ходе которой выявлены нарушения обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами ООО «Золото Дельмачик». Работодатель был привлечен к ответственности, подал административный иск, но его проиграл. Суд пришел к выводу о том, что В данном случае государственная инспекция труда действовала в рамках реализации полномочий по защите трудовых прав работника, предусмотренных ст .356, 357 ТК РФ , посредством федерального государственного надзора за соблюдением работодателем трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, что свидетельствует о наличии у Государственной инспекции труда в Забайкальском крае полномочий по выдаче оспариваемого предписания, которое является законным и обоснованным.

Пятая рекомендация состоит в устранении нарушений самостоятельно. Риск-ориентированный подход действует как для работника, так и для работодателя, поэтому очень важно самостоятельно устранять ошибки. Если же вы не согласны с предписанием, выданным ранее, то всегда возможно его оспорить. Важно помнить, что истечение срока исполнения работодателем выданного федеральной инспекцией труда предписания об устранении выявленного нарушения требований трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, является основанием для проведения повторной проверки.

Идеальный бюджет управленческих расходов

В любом бизнесе важно полностью контролировать финансы: оценивать текущие расходы и прогнозировать будущие вложения. Бюджетирование показывает предпринимателю, какими средствами он может распоряжаться, и какая сумма потребуется на обязательные расходы.

Бюджет доходов и расходов предприятия составляется в целях прогнозирования прибыли. Работает это так: предприниматель наперед планирует выручку от всех видов деятельности и сопоставляет ее с расходами. Полученные цифры впоследствии сравниваются с фактическими.

Управленческий учет помогает компаниям в систематизации, сборе и объединении информации. К его задачам относят планирование, контроль и анализ отчетности. Бюджетирование в управленческом учете отвечает за планирование посредством разработки системы бюджетов. Она отличается для каждого предприятия и зависит от специфики компании и ее финансовых возможностей. Рассмотрим, какую роль бюджетирование играет в системе управленческого учета и общей деятельности компании.

Роль управленческого учета в деятельности компании

Роль управленческого учета в деятельности компании очень велика:

1. Финансовое планирование и рационализация затрат. Позволяет найти эффективные варианты для вложения средств и отказаться от нерентабельных.

2. Согласование работы всех отделов и координация их деятельности внутри компании. Информация циркулирует между руководством и рядовыми сотрудниками: менеджеры извещают персонал о поставленных планах, а сотрудники в ответ отчитываются, что выполнено для их достижения. Достичь поставленных целей помогает слаженная работа всех отделов.

3. Мотивация работников и руководства. Для повышения интереса сотрудников в бюджет закладывают премии при выполнении плана. С помощью управленческого учета определяют прибыльные отделы. Их расширяют и развивают. Найденные убыточные отделы в будущем могут быть закрыты.

4. Анализ общей финансовой деятельности и работы менеджеров. Бюджетирование влияет на последующую деятельность компании. Менеджеры отвечают за реализацию задач на местах. По их результатам проверяют эффективность работы отделов и возможность материального стимулирования персонала.

5. Анализ деятельности предприятия и составление финансового прогноза. В конце отчетного периода оценивают полученные результаты. Следующий бюджет формируют с учетом выявленных слабостей и закладывают исправление допущенных ошибок.

Приведем достаточно распространенные ошибки, которые можно выявить при проведении мероприятий внутреннего контроля.

Пример 1

Генеральному директору выданы денежные средства под отчет, в течение года выдавались средства на общую сумму 700 000 рублей. Директор предоставил чеки о том, что данные средства были потрачены на рестораны, кафе. Директор вел переговоры. Однако списки участников, приказы не оформлялись. Следовательно, признать эти расходы нельзя.

Пример 2

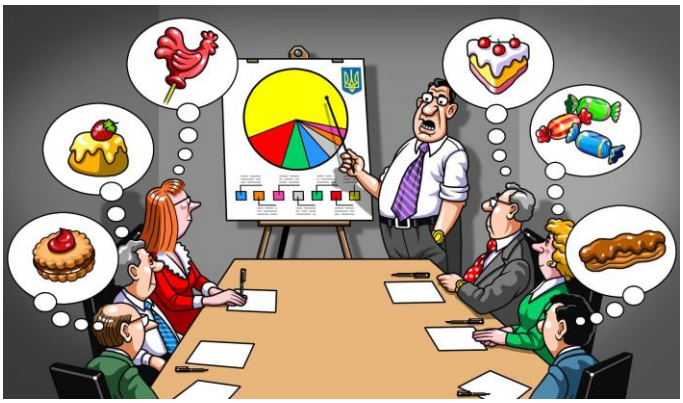
Компания приобрела франшизу известного бренда. В лицензионном договоре предусмотрен взнос в размере 500 000 рублей в маркетинговый фонд. В соответствии с российским законодательством взнос в маркетинговый фонд не предусмотрен, следовательно, расходы неправомерно отнесены для целей налогообложения.

Пример 3

Компания решила арендовать помещение под офис и сделать там ремонт, но данное помещение по данным реестра находится в долгосрочной аренде, а арендатор не сдает его в субаренду. Следовательно, нельзя признать и расходы на аренду в размере 700 000 рублей и расходы на ремонт в размере 1 200 000 рублей.

На управленческие расходы во-многом, влияет учетная политика компании. Она должна быть сформирована в соответствии с требованиями бухгалтерского и налогового законодательства.

Состав управленческих расходов



Управленческие расходы принято делить на две основные группы:

1. связанные с активами предприятия (амортизационные начисления, арендная плата, затраты на ремонт основных средств и содержание помещений административного персонала);
2. расходы на развитие компании (заработная плата сотрудникам аппарата управления, командировочные затраты, оплата отпусков).

Затраты первой и второй группы можно планировать, но первые предусмотреть проще, чем вторые.

С точки зрения, бухгалтерского учета, по плану счетов, такие расходы подразделяются следующим образом:

- административно-управленческие расходы;
- на содержание общехозяйственного персонала, не связанного с производственным процессом;
- амортизационные отчисления и расходы на ремонт основных средств управленческого и общехозяйственного назначения;
- арендная плата за помещения общехозяйственного назначения;
- расходы по оплате информационных, аудиторских, консультационных и т.п. услуг;
- налоги, уплачиваемые в целом по организации (налог на имущество, транспортный налог, земельный налог и т.п.);
- другие аналогичные по назначению расходы, возникающие в процессе управления организацией и обусловленные ее содержанием как единого финансово-имущественного комплекса.

С 2021 года к запасам, которые фирма использует для управленческих нужд, новый ФСБУ 5/2019 не применяется.

Запасы, которые фирма использует для управленческих нужд, по-новому ФСБУ 5/2019 сразу списываются в расходы отчетного периода (п. 2 ФСБУ 5/2019).

По новому ФСБУ 5/2019 в себестоимость запасов (как приобретаемых, так и создаваемых) не включаются расходы:

1. управленческие, кроме случаев, когда они непосредственно связаны с приобретением (созданием) запасов;
2. на хранение, если оно не является частью технологии подготовки запасов к потреблению (продаже, использованию) или не обусловлено условиями приобретения (создания) запасов (раньше — включались без всяких оговорок);
3. возникшие в связи со стихийными бедствиями, пожарами, авариями и другими ЧС (раньше — включались);
4. иные затраты, которые не являются необходимым условием для приобретения (создания) запасов (п. 18 ПБУ 5/2019).

Это все расходы (за редкими исключениями), которые не относятся к прямым. Они относятся к косвенным расходам, но по новым правилам их уже нельзя относить на себестоимость продукции, а нужно будет признаваться текущими расходами.

В целом, управленческие расходы — это расходы на приобретение канцелярских принадлежностей, расходы на зарплату администрации и другие, которые напрямую не относятся к производству.

Кроме управленческих расходов ФСБУ 5/2019 не разрешает включать в себестоимость запасов расходы на хранение продукции. Они тоже должны признаваться текущими расходами. То есть из себестоимости запасов и они переходят в себестоимость продаж.

Но с затратами на хранение могут быть исключения. Например, у производителей сыра технология предусматривает этап «созревания» продукта. Это значит, что он должен некоторое время полежать в соответствующем месте в определенных условиях.

В подобном случае расходы на такое хранение будут производственными затратами, формирующими себестоимость продукции.

Исходя из того, что новым стандартом запрещено включать в себестоимость управленческие расходы и расходы на хранение, все организации (кроме тех, которые освобождены от применения ФСБУ 5/2019) обязаны с 2021 года применять метод учета затрат «Директ-Костинг».

ФСБУ 5/2019 запрещает включать управленческие расходы в фактическую себестоимость всех запасов (за исключением случаев, когда такие расходы непосредственно связаны с производством).

Управленческие затраты напрямую не связаны с производством, оказанием услуг, выполнением работ: НЕ включаются в себестоимость продукции, работ, услуг (пп. «г» п. 26 ФСБУ 5/2019).

В течение месяца накапливаются по Дт 26, а в конце – признаются в расходах в полном объеме.

До 01.01.2021 в 1С можно было выбрать один из способов закрытия счета 26:

- ✓ распределять в Дт 20.01 по видам продукции – определять полную себестоимость;
- ✓ списывать полностью в Дт 90.08 – директ-костинг.

С 01.01.2021 остался единственный способ:

- ✓ счет 26 в конце месяца полностью закрывается в Дт 90

К примеру, если производство и офис размещены в одном здании, то налог на имущество, земельный налог, коммунальные расходы, арендную плату, амортизацию и расходы на ремонт стоит разделить на общепроизводственные и управленческие расходы. Нельзя относить на счет 26 спецодежду производственного персонала, производственные малоценные ОС, запчасти для оборудования, природоохранные мероприятия, расходы на содержание транспорта для производства, обучение производственного персонала и другие аналогичные расходы.

С 2021 года такие затраты стоит учитывать на счете 25 «Общепроизводственные расходы». Бухгалтерский учет запасов с 2021 года нужно вести по новым правилам. Читайте, когда надо пересчитывать стоимость запасов на 1 января 2021 года. Почему инвентаризация товаров, материалов, готовой продукции и незавершенки в декабре не должна быть формальностью. Какие теперь использовать проводки для создания резерва под обесценение запасов. Если же управленческие расходы связаны с производством, то их допустимо включать в себестоимость незавершенки.

К примеру, компания оказывает услуги по управлению другим обществом, при этом генеральный директор управляющей компании лично консультирует клиента. В этом случае зарплату генерального директора нужно разделить. В части, которая относится на управление собственной организацией, учесть на счете 26. Другую часть, которая относится к управлению клиента, отразить на счете 20 в составе расходов на производство.

На практике бывают производства, у которых никогда не остается незавершенка на конец месяца. К примеру, при оказании услуг или выполнении работ, которые исполняют за день. В этом случае появляется соблазн оставить прежний учет, когда счет 26 списывался на счет 20. Ведь в этом случае на конец отчетного периода все суммы все равно окажутся на счете 90. Однако такой подход противоречит подпункту «г» пункта 26 ФСБУ 5/2019. В этом случае компания исказит себестоимость в Отчете о финансовых результатах.

Составление бюджета управленческих расходов

Перед тем, как составить бюджет управленческих расходов, необходимо определить и запланировать, какие расходы будут являться именно управленческими.

Приведем пример такого планирования:

Расходы (тыс.руб)	1 кв	2 кв	3 кв	4 кв
оплата труда управленческого персонала	2380	2400	2450	2500
содержание зданий и помещений в аренде	380	380	380	380
информационные услуги	120	120	120	120
консультационные услуги	500	100	100	100
проведение независимого аудита	0	250	0	0
приобретение канцтоваров	80	90	70	120
услуги связи	40	30	50	60
итого	3500	3370	3170	3280
всего	13320			

В некоторых случаях очень важно распределить управленческие расходы в зависимости от проекта, вида продукции и пр.

Приведем пример.

Сумма управленческих расходов за текущий месяц в бухгалтерском и налоговом учете составила 300 000 руб. Организация выпускает два вида продукции. В общем объеме выпущенной за текущий месяц продукции доля каждого из видов продукции составляет:

- доля продукции "А" - 80%;
- доля продукции "Б" - 20%.

В текущем месяце коэффициент распределения косвенных затрат составит:

- для продукции "А" - 0,8 (80% / 100%);
- для продукции "Б" - 0,2 (20% / 100%).

Распределение управленческих расходов будет осуществляться следующим образом.

Содержание операций	Дебет	Кредит	Сумма, руб.	Первичный документ
Отражена сумма управленческих (общехозяйственных) расходов за текущий месяц	26	10, 60, 70, 69 и др.	300 000	Требование-накладная, Расчетно-платежная ведомость, Акт приемки-сдачи работ (услуг), Бухгалтерская справка-расчет и др.
Часть управленческих расходов отнесена на затраты по производству продукции "А" (300 000 x 0,8)	20-А	26	240 000	Бухгалтерская справка-расчет
Часть управленческих расходов отнесена на затраты по производству продукции "Б" (300 000 x 0,2)	20-Б	26	60 000	Бухгалтерская справка-расчет

Для чего необходимо распределять расходы?

Это необходимо для того, чтобы понять, какую продукцию нужно выпускать в целом, какие действительные расходы применяются в связи с выпуском продукции. Также

распределение расходов позволяет понять действительную себестоимость и найти «слабые места» в производстве продукции.

Какие методы планирования управленческих расходов можно использовать?

1. Традиционный метод

Традиционный метод позволяет составить различные бюджеты и запланировать управленческие расходы на следующий год.

Приведем пример расходов на обучение сотрудников.

Компания имеет в штате 20 человек. По плану 2022 года планируется обучить 5 человек, для чего планируются виды обучения и стоимость обучения.

Наименование должности	расходы
инженер по охране труда	40000
заместитель директора по кадрам	30000
главный бухгалтер	210000
юрист	51000
квалифицированный рабочий	20000
итого	351000

Из отдельных бюджетов формируется общий бюджет компании.

2. Метод индексации

При использовании метода индексации расходы, которые планировались в 2021 году увеличиваются на размер инфляции.

Текущий прогноз Банка России по инфляции на 2021 год составляет 4,7-5,2% (скорее всего, он будет пересмотрен по итогам заседания совета директоров ЦБ по денежно-кредитной политике в июле). По данным Росстата, в мае (к маю 2020 года) уровень годовой инфляции составил 6% против апрельских 5,5%.

Следовательно, если расходы из первого примера составляли 13 320 000 рублей, то в 2022 году составят 14 052 600 рублей.

3. Планирование исходя из результата

Планирование исходя из результата означает нацеленность планирования расходов сходя из финансового результата.

Например, если административно-управленческому персоналу установлены премии в размере 30%, но при этом компания получает убытки, то работодатель может снизить премии. Также работодатель может сократить расходы на обучение, например, сократить расходы и количество проводимых программ:

Наименование должности	расходы
инженер по охране труда	40000
заместитель директора по кадрам	30000
квалифицированный рабочий	20000
итого	90000

Также в рамках планирования из результата важно искать альтернативные расходы, товары-заменители, возможность снижения таких расходов. Например, можно рассмотреть варианты перевода сотрудников на удаленную работу и отказа от аренды или же аренды офиса в специальных экономических зонах.

Негативные последствия неправильного планирования управленческих расходов

Многие компании не задумываются о негативных последствиях, не имеют в штате экономистов и финансистов, которые детально занимаются планированием расходов. А вспоминают о необходимости планирования расходов только, когда приходит налоговая проверка.

Вместе с тем, к негативным последствиям можно отнести следующие:

1. Неправильное нормирование тарифов

В Апелляционном определении ВС РФ от 4 апреля 2019 г. по делу № 3А-432/2018 суд пришел к выводу о неправильном формировании управленческих расходов.

Судом сделан правильный вывод об установлении Минтрансом Красноярского края тарифа на транспортную услугу без анализа, всех необходимых документов,

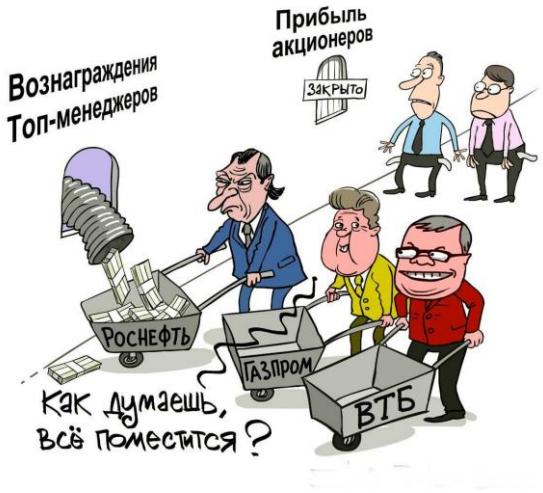
подтверждающих заявленные обществом расходы . Неправильное определение объема услуг повлекло принятие органом регулирования необоснованных затрат общества, непосредственно зависящих от объема таких услуг, в том числе затраты по статьям «оплата труда и социальные отчисления», «амортизация», « управленческие расходы », «прочие расходы».

2. Проблемы, связанные с возмещением управленческих расходов

В случае, если неправильного планирования управленческих расходов могут возникнуть проблемы с выполнением госконтрактов и контрактов с компаниями с госучастием.

Тогда придется подтверждать управленческие расходы в суде. В качестве примера можно назвать Решение от 7 мая 2021 г. по делу № А42-9705/2020 (Арбитражный суд Мурманской области (АС Мурманской области).

Факт произведенных работ, произведенных расходов, их размер подтверждается муниципальным контрактом от 19.12.2017 №31/03-2017, подписанными без замечаний актами о приемке выполненных работ, выставленными счетами-фактурами, ведомостями амортизации основных средств, расчетом общехозяйственных и прочих управленческих расходов , декларациями по налогу на имущество.



В заключение необходимо отметить, что управленческие расходы у компаний часто чрезвычайно «раздуты», однако просто сократить управленцев часто является худшим решением, которое может быть в части планирования управленческих расходов.

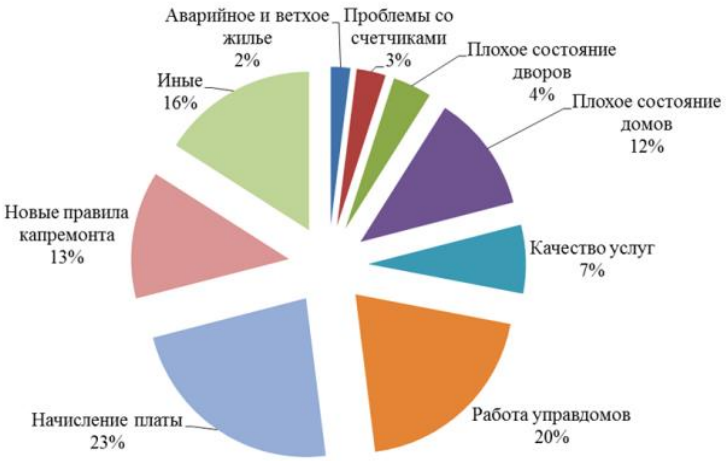
Анализ финансовых показателей в сфере ЖКХ

По оценкам BusinesStat, в 2016-2020 гг. в России численность жилых помещений, обслуживаемых жилищно-коммунальными услугами, увеличилась на 13,6%: с 50,1 млн до 56,9 млн. Ее росту способствовало строительство жилья эконом-класса, в том числе в рамках госпрограмм, поддержка ипотечного кредитования и развитие коммунальной инфраструктуры.

Общие показатели в сфере ЖКХ

ЖКХ – одна из базовых отраслей российской экономики, так как, по данным Министерства строительства и ЖКХ России, годовой оборот отрасли ЖКХ превышает 4,7 трлн. руб., что составляет более 5,4% ВВП; из них: электроснабжение 1401 млрд. руб., теплоснабжение 1191 млрд. руб., газоснабжение 827 млрд. руб., жилищные услуги 689 млрд. руб., водоснабжение, водоотведение 395 млрд. руб., сжиженный газ 93 млрд. руб., утилизация твердых коммунальных отходов 31 млрд. руб., прочие 111 млрд. руб. Протяженность сетей водоснабжения составляет 577 тыс. км., сетей водоотведения – 194 тыс. км., а протяженность сетей теплоснабжения равна 173 тыс. км. По данным Федеральной службы государственной статистики России, объем жилищного фонда в нашей стране составляет 3,6 млрд. м2, в том числе из них многоквартирные дома площадью более 2,5 млрд. м2; это, примерно, 1,05 млн. многоквартирных домов или 72%. В

Сфера ЖКХ одна из крупнейших отраслей в стране, но она также имеет значительное количество присущих ей проблем. Так, в отрасли наблюдается большая текучесть кадров – порядка 45%. В ЖКХ высока доля сотрудников, которые, согласно квалификации и компетенциям, не соответствуют занимаемым должностям, поэтому профильное образование специалистов – одна из приоритетных потребностей отрасли. Кроме того, протяженность ветхих сетей водоснабжения и водоотведения с износом свыше 60% в России составляет 328,1 тыс. км. Изношенные сети – это основная причина падения качества питьевой воды, огромных убытков ввиду потерь дорогостоящей воды питьевого качества при транспортировке, экологического урона из-за массовых утечек промышленных и бытовых стоков, а также важнейший фактор постоянного роста тарифов ЖКХ. Доля обновляемых водопроводных систем мала, по сравнению с тем, сколько труб ежегодно приходит в негодность. Более того, основная часть водопроводов строилась в середине XX века. Это ведет к многочисленным авариям и снижению качества воды в кранах.



Развитие сферы ЖКХ

В 2021 г число помещений, обслуживаемых предприятиями ЖКХ, увеличится еще на 1,6% − до 57,8 млн, так как до середины 2021 г продолжит действовать субсидируемая государством программа льготного ипотечного кредитования на приобретение нового жилья.

В 2021-2025 гг число помещений, обслуживаемых жилищно-коммунальными услугами, будет расти незначительно. К 2025 г их численность составит 58,9 млн, что лишь на 3,5% превысит уровень 2020 г.

Рост объема рынка жилищно-коммунальных услуг будет сдерживаться невысокими реальными доходами россиян. В сложившихся условиях жители страны будут вынуждены отказаться от приобретения новых квартир. Люди будут покупать жилплощадь только в условиях жесткой необходимости и при покупке новой квартиры будут продавать старую.

Также можно традиционно ожидать рост тарифов, а также убытков в сфере ЖКХ в связи с увеличением количества неплательщиков за услуги. Ежегодно в России плата за коммуналку индексируется, но повышение не может быть выше уровня годовой инфляции. В 2021 году тарифы на услуги вырастут с 1 июля. В каждом регионе установлены свои индексы их повышения. Например, в Москве — это 4,6%, в Подмосковье — 3,6%, а Санкт-Петербурге коммуналка может подорожать максимум на 3,5%. В столице уже с января 2021 года вырастет ставка за пользование жилым помещением для нанимателей квартир госфонда на 3,5%, за содержание жилого помещения — на 4,6%, а минимальный размер взноса на капремонт — на 3,5%.

Проблемные моменты, рост тарифов с одновременным количеством неплательщиков за услуги, вызывают необходимость более тщательного планирования и анализа финансовых показателей в сфере ЖКХ.

Анализ финансовых показателей в сфере ЖКХ

В рамках анализа показателей бухгалтерской отчетности необходимо провести анализ целевого финансирования. Средства должны быть направлены на уставные цели и соответствовать направлениям расходования средств.

Таблица

Поступления и использование целевых средств

Поступление и использование целевых средств

Целевое финансирование	Остаток по состоянию на 31.12.2020	Дт	Кт	Остаток по состоянию на 31.12.2021
Имущественный взнос (на текущую хозяйственную деятельность	- 5 061	98 676	97 083	- 6 653
Взносы от собственников на капитальный ремонт	31 225	600 727	2 400 226	1 830 724
Целевое финансирование из бюджета Воронежской области	-	447 916	447 916	
Начисленные проценты на неснижаемый остаток в банках	8 205	4 237	4 837	8 805

Чистая прибыль (убыток) доходного счета	6 369	13 118	-	- 6 749
Итого	40 739	1 167 956	2 950 063	1 826 128

Во-вторых, очень важно провести анализ дебиторской задолженности. Такой анализ необходимо проводить на постоянной основе, поскольку в условиях кризисных явлений в экономике многие управляющие компании, товарищества собственников жилья сталкиваются с неплатежами.

Бухгалтерский баланс на 31 декабря 2020 г (фрагмент)

Наименование показателя	№ строки	Было	Стало
Отложенные налоговые активы	1180	-	3280
Дебиторская задолженность	1230	1 065 679	1 065 681
Задолженность бюджета по налогам и сборам		290	292
Баланс	1600	2 576 396	2 579 678

В-третьих, необходимо провести анализ налогообложения и рентабельности.

Значения налогообложения и рентабельности содержатся в Концепции планирования выездных налоговых проверок (приказ ФНС России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333@).

Вид экономической деятельности (согласно ОКВЭД-2)	2020 год	
	Рентабельность проданных товаров, продукции	Рентабельность активов, %**

	(работ, услуг), %*	
обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха	8,4	2,6
производство, передача и распределение электроэнергии	11,9	5,0
производство и распределение газообразного топлива	1,9	отр.
производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха	отр.	отр.
водоснабжение; водоотведение, организация сбора и утилизации отходов, деятельность по ликвидации загрязнений	3,2	2,5

Если рентабельность налоги очень низкие, то это является негативной тенденцией для сферы ЖКХ.

Анализ новых показателей в сфере ЖКХ

В сфере ЖКХ в России и за рубежом очень важным аспектом развитие сферы энергосбережения. Если управляющая компания внедряет систему энергосбережения, то необходимо оценить эффективность таких показателей. Показатели эффективности установлены в Постановлении Правительства РФ от 11.02.2021 N 161 "Об утверждении требований к региональным и муниципальным программам в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности и о признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации".

Программы должны содержать:

а) анализ тенденций и проблем в сфере энергосбережения и повышения энергетической эффективности на территории субъекта Российской Федерации или муниципального образования;

б) цели, задачи и приоритеты развития энергосбережения и повышения энергетической эффективности на территории субъекта Российской Федерации или муниципального образования;

в) основные направления развития энергосбережения и повышения энергетической эффективности на территории субъекта Российской Федерации или муниципального образования;

г) перечень мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности с указанием ожидаемых результатов в натуральном и стоимостном выражении, в том числе экономического эффекта от реализации соответствующей программы, сроки проведения таких мероприятий в соответствии с настоящим документом;

д) значения целевых показателей в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности, достижение которых обеспечивается в результате реализации соответствующей программы;

е) информацию об источниках финансирования мероприятий с указанием отдельно бюджетных (при их наличии) и внебюджетных (при их наличии) источников финансирования таких мероприятий.

Перечень мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности, подлежащих включению в программы в обязательном порядке, должен включать в себя мероприятия:

а) по оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов в жилищном фонде, в том числе с использованием интеллектуальных приборов учета, автоматизированных систем и систем диспетчеризации;

б) по энергосбережению и повышению энергетической эффективности жилищного фонда, в том числе по проведению энергоэффективного капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах;

в) по энергосбережению и повышению энергетической эффективности систем коммунальной инфраструктуры, направленных в том числе на развитие жилищно-коммунального хозяйства;

г) по энергосбережению в организациях с участием государства или муниципального образования и повышению энергетической эффективности этих организаций;

д) по выявлению бесхозяйных объектов недвижимого имущества, используемых для передачи энергетических ресурсов (включая газоснабжение, тепло- и электроснабжение), организации постановки таких объектов на учет в качестве бесхозяйных объектов недвижимого имущества и последующему признанию права муниципальной собственности на такие бесхозяйные объекты недвижимого имущества;

е) по организации управления бесхозяйными объектами недвижимого имущества, используемыми для передачи энергетических ресурсов, с момента выявления таких объектов, в том числе определению источника компенсации возникающих при их эксплуатации нормативных потерь энергетических ресурсов (включая тепловую энергию, электрическую энергию), в частности за счет включения расходов на компенсацию указанных потерь в тариф организации, управляющей такими объектами, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

ж) по стимулированию производителей и потребителей энергетических ресурсов, организаций, осуществляющих передачу энергетических ресурсов, проведению мероприятий по энергосбережению, повышению энергетической эффективности и сокращению потерь энергетических ресурсов;

з) по увеличению количества случаев использования в качестве источников энергии вторичных энергетических ресурсов и (или) возобновляемых источников энергии;

и) по энергосбережению в транспортном комплексе и повышению его энергетической эффективности, в том числе замещению бензина и дизельного топлива, используемых транспортными средствами в качестве моторного топлива, альтернативными видами моторного топлива - природным газом, газовыми смесями, сжиженным углеводородным газом, электрической энергией, иными альтернативными видами моторного топлива с учетом доступности использования, близости расположения к источникам природного газа, газовых смесей, электрической энергии, иных альтернативных видов моторного топлива и экономической целесообразности такого замещения;

к) по иным вопросам, определенным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления;

л) по информационному обеспечению мероприятий, в том числе информированию потребителей энергетических ресурсов об указанных мероприятиях и о способах энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

Таким образом, финансовые показатели при использовании энергоэффективного оборудования, должны соответствовать требованиям законодательства.

В целом, финансовые показатели должны учитывать как общие показатели, такие как дебиторская задолженность, рентабельность, выручка, так и отдельные новые показатели, такие как показатели энергоэффективности.

Оптимизация налогообложения с помощью сделок с долями в компании

Крупные сделки, структуру бизнеса, работу в группе компаний важно структурировать правильно. Сделки с долями являются более выгодными, чем сделки с реализацией имущества или реализацией имущественного комплекса. Кроме того, при осуществлении сделок с долями важно учитывать изменения 2021 года. Федеральным законом от 9 ноября 2020 г. № 368-ФЗ изменен порядок обложения налогом на прибыль доходов, выплачиваемых участнику-юрлицу при выходе из общества, так при определении облагаемого дохода его разрешили уменьшать на величину вкладов, внесенных в имущество.

Возможность применения льгот при продаже доли в компании

Долю в компании можно продать:

- юридическом лицом;
- физическим лицом.

Если доход получает физическое лицо, то с дохода уплачивается подоходный налог по общей ставке 13%.

Если доход получает юридическое лицо, то с дохода уплачивается налог на прибыль по ставке 20%.

Однако с 2021 года были внесены поправки, которые касаются возможности применения 0% ставки налога.

Освобождение от налогообложения применяется на основании статьи 284.2 НК РФ.

Для применения льгот необходимо соблюдение следующих условий.

Таблица

Условия применения налоговых льгот

Условие	Описание
Срок владения	Нулевая ставка применяется, если на дату выбытия акций или долей участия фирма владела ими, то есть они принадлежали ей на праве собственности или на ином вещном праве, более 5 лет. В НК РФ теперь прямо указано, что смена налогового резидентства не прерывает срок владения (п. 5 ст. 284.2 НК РФ).
Доля в уставном капитале	Нулевая ставка применяется, если выбывающие акции или доли составляют уставный капитал организаций, у которых не более 50% активов прямо или косвенно состоит из недвижимого имущества, находящегося на территории РФ.

Новые правила для ставки 0% по доходам от продажи, погашения, иного выбытия акций или долей участия в уставном капитале теперь действуют как для операций с акциями или долями в уставном капитале как российских организаций, так и иностранных. Исключения составляют оффшорные юрисдикции. Если дивиденды выплачиваются в оффшор, то банк может расценить такую выплату как незаконную легализацию денежных средств.

Кроме того, с 2021 года можно уменьшить налогооблагаемую базу.

Имущество организации, разрешено уменьшать полученные доходы:

- при выходе из нее;
- при ее ликвидации;
- при реализации ее долей и паев;
- при выбытии ее ценных бумаг.

Определение стоимости доли или компании

Очень важным «камнем преткновения» является вопрос определения стоимости доли или стоимости компании.

Долю необходимо продавать по рыночной стоимости.

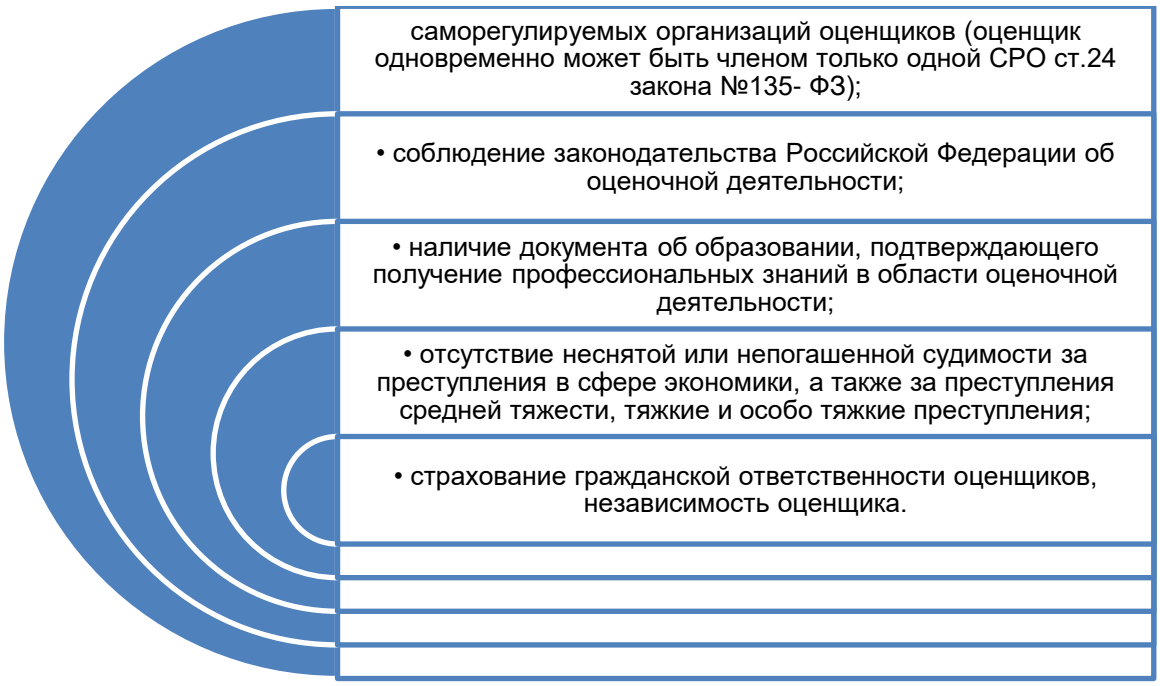
Рыночная стоимость доли в уставном капитале – это наиболее вероятная цена, по которой доля может быть отчуждена на открытом рынке в условиях конкуренции, когда стороны сделки действуют разумно, располагая всей необходимой информацией, а на величине цены сделки не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства.

Действительная стоимость доли в уставном капитале - часть стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли. Данный вид стоимости оценивается при выходе участника из состава учредителей.

Конечно, не логично, если компанию с многомиллионными активами продают по номинальной стоимости 10 000 рублей. Естественно, подобная продажа вызовет вопросы у контролирующих органов.

Поэтому целесообразно подтвердить стоимость, по которой реализуется доля в компании. Для этого целесообразно заключить договор в отношении оценки стоимости компании с независимым оценщиком.

При выборе оценщика важно соблюдать следующие требования:



Сам же отчет об определении рыночной стоимости доли необходимо оценить с точки зрения применения всех подходов к оценке.

Оценщик должен или использовать все три подхода или обосновать, почему какой-то из подходов не используется:

- Доходный подход («источник дохода») — совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на определении ожидаемых доходов от использования объекта оценки. Отметим, что в соответствии с п. 20 ФСО №1 «Оценщик при проведении оценки обязан использовать затратный, сравнительный и доходный подходы к оценке или обосновать отказ от использования того или иного подхода. Оценщик вправе самостоятельно определять конкретные методы оценки в рамках применения каждого из подходов».
- Затратный подход (соответствует варианту использование «благо») — совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на определении затрат, необходимых для воспроизводства либо замещения объекта оценки с учетом износа и устаревания.
- Сравнительный подход («товар») — совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на сравнении объекта оценки с объектами аналогами объекта оценки, в отношении которых имеется информация о ценах.

Наличие подтверждения стоимости доли в компании позволит избежать споров об оспаривании самой сделки, а также стоимости при продаже доли.

Продажа предприятия как имущественного комплекса

Продажа предприятия как имущественного комплекса менее выгода, чем продажа долей с точки зрения налогообложения. Все дело в том, что при продаже имущества, будет начисляться НДС и налог на прибыль, чего можно избежать при продаже долей.

Но иногда покупать компанию достаточно рискованно, так как возможно, что есть незакрытые обязательства, кредиты и займы, а также проблемы с налоговой, сотрудниками, условия о «золотых парашютов» бывших и нынешних сотрудников.

Также нужно обратить внимание на особенности договоров, связанных с продажей производственного комплекса.

Предприятие как имущественный комплекс включает в себя все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки и знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Если мы продаем имущественный комплекс, то заплатим следующие налоги:

- Налог на добавленную стоимость (НДС)

При реализации предприятия в целом как имущественного комплекса налоговая база по НДС определяется отдельно по каждому из видов активов предприятия (п. 1 ст. 158 Налогового кодекса РФ).

- Налог на прибыль организаций

В гл. 25 НК РФ не предусмотрено особого порядка определения доходов и расходов при продаже предприятия как имущественного комплекса.

Если руководствоваться общими принципами признания доходов и расходов, то в состав доходов организации включается выручка от продажи предприятия (без учета НДС) (п. 1 ст. 248, п. 1 ст. 249 НК РФ). В состав расходов включаются расходы, связанные с его продажей (остаточная стоимость основных средств, стоимость материалов, товаров и прочего имущества, а также иные затраты, непосредственно связанные с продажей предприятия) (п. 1 ст. 268 НК РФ).

Реализация имущества банкротов

Сегодня многие компании приобретают вместо долей или отдельных компаний имущество компаний банкротов. Ранее существовала спорная ситуация в части возможности применения налогового вычета по НДС.

До 2015 года при продаже имущества при банкротстве НДС выплачивался в полном объёме. При этом компании-банкроты оформляли сделки, выставляли счет-фактуру, декларировали реализацию имущества, но налог не платили из-за отсутствия средств на счету.

С 2021 году НДС нельзя принять к вычету при продаже доли в компании.

Реализация любого имущества банкрота с 01.01.2021 не облагается НДС, т.е. действуют правила:

- активы продают без оформления СФ, а цена в договоре указывается без учета НДС;
- продавец восстанавливает НДС, ранее возмещенный по материалам, которые приобретались для производства продукции;
- приобретатели товаров (работ, услуг) банкрота принять НДС к вычету не могут.

Таким образом, компания-банкрот, которая продает свое имущество, должна учитывать, что при продаже имущества или готовой продукции подобного предприятия:

- НДС не определяется отдельно;
- счет-фактура не выставляется;
- принятый ранее к вычету НДС должен быть восстановлен.

Продажа товарного знака

Для некоторых компаний или групп компаний основную ценность составляет товарный знак, например, это большие группы компаний, которые строятся по принципу франчайзинга. К таким группам компаний можно отнести известные бренды: Зара, Макдональдс, Бургеркинг и другие.

Продажа товарного знака означает передачу всех прав на товарный знак его владельцем другому юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак подлежит обязательной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам «Роспатент». Без вышеуказанной регистрации договор считается недействительным.

В отношении налогообложения важно учитывать следующее. Объектом налогообложения НДС признаются операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории РФ, а также передача имущественных прав (пп. 1 п. 1 ст. 146 НК РФ). При этом порядок определения места реализации работ (услуг) в целях применения НДС установлен статьей 148 НК РФ.

В этой связи в рассматриваемом случае следует обратить внимание на то, что передача, предоставление патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав в целях статьи 148 НК РФ относится к услугам (пп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ, Постановление Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 № 33 «О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием налога на добавленную стоимость» (п. 9)).

Проблемы определения стоимости при реализации доли

Определить стоимость доли достаточно сложно, особенно, если доли не котируются на рынке. Поэтому существуют риски установления очень низкой или высокой стоимости доли.

Объектом налогообложения НДС признаются операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории РФ, а также передача имущественных прав (пп. 1 п. 1 ст. 146 НК РФ). При этом порядок определения места реализации работ (услуг) в целях применения НДС установлен статьей 148 НК РФ.

В этой связи в рассматриваемом случае следует обратить внимание на то, что передача, предоставление патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав в целях статьи 148 НК РФ относится к услугам (пп. 4 п. 1 ст. 148 НК РФ, Постановление Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 № 33 «О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием налога на добавленную стоимость» (п. 9)).

Если покупатель – физическое лицо. В соответствии со статьей 212 НК РФ доходом налогоплательщика, полученным в виде материальной выгоды, является выгода, полученная от экономии на процентах за пользование налогоплательщиком заемными (кредитными) средствами, полученными от организаций или индивидуальных предпринимателей, материальная выгода, полученная от приобретения товаров (работ, услуг) в соответствии с гражданско-правовым договором у физических лиц, организаций и индивидуальных предпринимателей, являющихся взаимозависимыми по отношению к налогоплательщику, материальная выгода, полученная от приобретения ценных бумаг, финансовых инструментов срочных сделок. Определение материальной выгоды при приобретении физическим лицом имущественных прав ст. 212 НК РФ не предусмотрено.

Если покупатель – организация. Согласно статье 247 НК РФ объектом обложения налогом на прибыль организаций признается прибыль, полученная налогоплательщиком, которая представляет собой разность между величиной доходов и суммой произведенных расходов, учитываемых в соответствии с положениями гл. 25 НК РФ. Доходы, в свою очередь, подразделяются на выручку от реализации и внереализационные доходы (п. 1 ст. 248, ст. 249, 250 НК РФ). Указанными нормами доходы в виде выгоды, возникающей в результате приобретения доли в уставном капитале другой организации по цене ниже ее номинальной стоимости, не предусмотрены. Таким образом, у юридического лица не будет дохода, подлежащего обложению налогом на прибыль.

С 1 января 2021 г. прибыль от продажи долей или акций можно уменьшить на стоимость внесенного денежного вклада в имущество компании (пп. 2.1 п. 1 ст. 268 НК РФ, письмо Минфина РФ от 09.06.2021 № 03-03-06/1/45468).

Если же продается не вся доля в ООО, то, соответственно, в расходах учитывается денежный вклад, пропорциональный размеру проданной доли.

Под подозрение попадают сделки по купле-продаже доли в ООО с большим разбросом покупной и продажной цены, когда, к примеру:

•у ООО не было активов (их было мало);

•ООО не вело деятельности;

•финансово-экономические показатели ООО с момента покупки доли до ее продажи не менялись;

•цена доли не соответствовала ее действительной стоимости;

•стороны были взаимозависимые.

Как заниженная, так и завышенная цена имеют определенные риски в области налогообложения. Приведем примеры судебных споров.

Стоимостные показатели доли	Обстоятельства дела
Доля куплена за 275,7 млн руб., продана за 1,3 млн руб. Номинал — 427,5 млн руб. Действительная стоимость на дату продажи по данным бухгалтерского баланса — 71,7 млн руб., а по оценке — 3,4 млн руб.	ИФНС, посчитав продажу доли выходом из ООО, доначислила налог на прибыль, исходя из суммы дохода в размере действительной стоимости доли по балансу. Но судебная экспертиза установила, что баланс не отражает реальную рыночную стоимость активов ООО. Деловая цель продажи доли — минимизировать убытки, поскольку стоимость доли с каждым годом падала. Договор реально исполнен сторонами (Постановление АС МО от 29.08.2016 № Ф05-13557/2014)
Доли куплены по стоимости оценки за 249 тыс. руб. Номинал — 23,4 млн руб. Действительная стоимость — 37,4 млн руб.	Само ООО выкупило доли у своих пяти участников, несмотря на то что такая возможность, по мнению ИФНС, не предусмотрена уставом ООО. ИФНС, переквалифицировав куплю-продажу в выход из ООО, исчислила налог на прибыль, исходя из действительной стоимости (включило разницу между действительной и покупной ценами во внереализационные доходы). Между тем решение о приобретении ООО долей принято с полного согласия всех участников общества и самого ООО.
Доля куплена за 120 млн руб., продана за 10 тыс. руб. Номинал — 1,9 млн руб. Действительная стоимость на дату покупки — 4,4 млн руб.	Столь высокая цена покупки обусловлена наличием у ООО объекта недвижимости. Также учтено, что доля продана лишь спустя 5 лет, что не говорит о специальном занижении расходов на покупку доли при ее продаже (Постановление АС ЗСО от 27.06.2014 № Ф07-3544/2014)
Доля куплена за 141,3 млн руб., продана за 548,9 млн руб. Номинал — 728 тыс. руб. Действительная стоимость доли — 4,2 млн руб.	Цена покупки была определена на основании фактических расходов продавца на приобретение доли у предыдущих владельцев. Этим оправдано ее отклонение от действительной стоимости доли. От операций по покупке и последующей продажи получена прибыль 407,6 млн руб., что свидетельствует о наличии разумных деловых целей

Таким образом, важно определить именно действительную рыночную стоимость во избежание рисков.

Рассмотрим другие виды рисков при продаже доли в компании.

Риски осуществления сделок с долями

Существует целый ряд рисков в отношении сделок с долями.

1. Признание сделок недействительными

В Определении ВС РФ от 27 октября 2021 г. по делу № А43-20259/2020 суд рассматривал вопрос признания суд рассматривал вопрос признания сделок недействительными.

Громов Геннадий Гюсамович обратился в Арбитражный суд Нижегородской области с иском к акционерному обществу «РОСНАНО» (далее – АО «РОСНАНО»), обществу с ограниченной ответственностью «Управляющая Компания С-Групп Капитал Менеджмент» (далее – ООО «УК СГКМ»), обществу с ограниченной ответственностью « Компания РМТ» (далее – ООО « Компания РМТ»):

- о признании недействительным договора купли- продажи доли в размере 201/2946 в уставном капитале ООО « Компания РМТ» от 20.10.2016, заключенного Громовым Г.Г. и АО «РОСНАНО»; применении последствий недействительности сделки путем признания права собственности на долю в размере 201/2946 номинальной стоимостью 1 638 150 рублей в уставном капитале ООО « Компания РМТ» за Громовым Г.Г. с одновременным лишением права на данную долю АО «РОСНАНО»;
- о взыскании с Громова Г.Г. в пользу АО «РОСНАНО» 10 309 рублей, полученных в качестве оплаты по договору купли- продажи доли от 20.10.2016;
- о признании недействительным договора купли- продажи доли в размере 201/2946 в уставном капитале ООО « Компания РМТ» от 20.10.2016, заключенного Громовым Г.Г. и ООО «УК СГКМ»; применении последствий недействительности сделки путем признания права собственности на долю в размере 201/2946 номинальной стоимостью 1 638 150 рублей в уставном капитале ООО « Компания РМТ» за Громовым Г.Г. с одновременным лишением права на данную долю ООО «УК СГКМ».

Учитывая, что договоры купли- продажи долей заключены 20.10.2016, а истец обратился в суд только 03.07.2020, суды, руководствуясь статьями 195, 196, 199, 200 Гражданского кодекса, пришли к выводу об истечении срока исковой давности по заявленным требованиям.

2. Взыскание задолженности при продаже доли

В Определении ВС РФ от 7 сентября 2021 г. по делу № А41-30882/2017 суд рассматривал спор о взыскании задолженности при продаже доли.

С Саломатина С.Г. в пользу Борисенко Д.С. взыскано 22 500 000 рублей задолженности, 2 275 224 рубля процентов за пользование чужими денежными средствами, 152 711 рублей расходов по государственной пошлине. Встречные исковые требования также удовлетворены: с Борисенко Д.С. в пользу Саломатина С.Г. взыскано 43 245 140 рублей 66 копеек неосновательного обогащения, 200 000 рублей расходов по государственной пошлине. В результате произведенного судом зачета с Борисенко Д.С. в пользу Саломатина С.С. взыскано 18 469 916 рублей 55 копеек неосновательного обогащения и 47 289 рублей расходов по государственной пошлине.

3. Наличие разногласий в части оплаты доли

В Определении ВС РФ от 19 августа 2021 г. по делу № А40-309229/2019 суд рассматривал вопрос расторжения договора купли-продажи доли и рассматривал дело по исковому заявлению гражданина Перцева Максима Анатольевича (Москва, далее – истец, Перцев М.А.) к гражданам Гришанову Игорю Геннадиевичу (далее - Гришанов И.Г.), Молотовой Ксении Константиновне (далее - Молотова К.К.) (далее - ответчики), при участии в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, общества с ограниченной ответственностью Частное охранное **предприятие** «Лекс» (Москва, далее – третье лицо, общество), о расторжении договоров купли- **продажи доли** и о признании права на **долю** в размере 100 процентов в уставном капитале общества.

Удовлетворяя заявленные истцом требования, суд первой инстанции, поддержанный судами апелляционной и кассационной инстанций, установив, что факт перехода к покупателям прав на спорные **доли** , приобретенные по договорам купли- **продажи** от 27.12.2018 и от 12.02.2019, документально подтвержден, при этом доказательств, свидетельствующих об оплате **долей** в полном объеме (расписки, платежные поручения и т.д.), покупателями не представлено, пришел к выводу о существенном характере допущенного ими нарушения договоров и удовлетворил исковое требование продавца о расторжении договоров. Кроме того, суды пришли к выводам о наличии у продавца права потребовать возврата спорных **долей** от покупателей, получивших **доли** и не исполнивших обязанности по их оплате.

В кассационной жалобе заявитель ссылается на то, что оснований для расторжения договора купли- продажи от 27.12.2018 в связи с существенным нарушением Гришановым И.Г. условий договора у судов не имелось; договор купли- продажи от 27.12.2018 полностью исполнен ответчиком путем оплаты стоимости доли ; Перцев М.А. и Гришанов И.Г., действуя своей волей и в своем интересе, при заключении договора указали на то,

что покупатель выплатил продавцу спорные денежные средства до удостоверения нотариусом и претензий по условиям оплаты стороны друг к другу не имеют. Заявитель полагает, что условие договора об оплате покупателем приобретаемой доли в уставном капитале общества в полном объеме имеет силу расписки, полученной должником от кредитора. Отметил, что договор перед подписанием был лично прочитан сторонами и разъяснен временно исполняющим обязанности нотариуса вслух (пункт 16 договоров). По мнению заявителя, при нотариальном удостоверении договора временно исполняющим обязанности нотариусом между сторонами отсутствовали разногласия относительно исполнении покупателями перед продавцом обязательств в части произведенной оплаты. Суд согласился с доводами кассационной жалобы.

В заключение необходимо отметить, что в обозримом будущем количество сделок с долями будет только расти, что связано с ликвидацией ФГУПов и МУПов до 2025 года, а также в связи с тяжелой экономической ситуацией.