



Содержание

НОВОЕ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

• **Финансы:**

- Предотвращая легализацию доходов, полученных преступным путем.....5

• **Предпринимательская деятельность:**

- Субсидии и компенсации: кто получит льготы и в каком размере6

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

- **Получение займа автономной некоммерческой организацией..... 10**
- **Когда выплата дивидендов квалифицируется как дарение 13**
- **Уступка денежного требования третьему лицу 18**
- **Основания для уплаты штрафа 21**
- **Обязанность подрядчика на возврат остатков неиспользованного материала 26**
- **Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности 29**



- Условия использования квалифицированной электронной подписи 32
- Передача помещения общепита в аренду без проведения торгов 36
- Проведение независимой оценки недвижимости до заключения договора аренды 42
- Полномочия исполнителя, подтвержденные доверенностью 46
- Договор коммерческой концессии – в письменной форме 49
- Оплата покупателем товара до или после его передачи 54
- Налог за обособленное подразделение платит головная организация 58
- Адрес юридического лица – по месту нахождения 65
- Продажа лекарственных средств по договору комиссии 71
- Применение или неприменение контрольно-кассовой техники 74
- Взыскание излишне уплаченных средств по договору хранения 77



- **Регистрация недвижимого имущества как обременение 79**
- **Условия преобразования унитарного предприятия в акционерное и иное общество 82**

СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА

- **Возможна приостановка выплаты пенсии 86**

Одной из причин для этого может стать неявка инвалида на переосвидетельствование в учреждение медико-социальной экспертизы

- **Повышение денежного довольствия военнослужащих 87**

АВТО И ЗАКОН

- **Отмена техосмотра для личного транспорта 88**

ЮРИСТ ПРИХОДА

- **«Автобус милосердия» 90**
- **Братства православных следопытов 91**

«Юрист предприятия» – ежемесячный информационно-аналитический просветительский журнал
Свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-29808 от 05 октября 2007 года
Издатель – ИК «Просветитель»

Генеральный директор

Надежда Жуковская (pr@prosvetizdat.ru)

Финансовый директор

Максим Березовский

Шеф-редактор

Анна Панина

Дизайн и верстка

Ольга Кутузова

Логотип ИК «Просветитель»

Григорий Петров

Дизайн обложки

Лилия Ахлюстина

Корректурa

Татьяна Семенова

Почтовый адрес редакции:

125480, Москва, а/я 18

Сайт:

www.prosvetizdat.ru

e-mail:

prosvetizdat@prosvetizdat.ru, prosvetizdat@gmail.com

Телефон/факс: (495) 495 9400

Подписано в печать 10.11.2021

Перепечатка материалов без письменного разрешения редакции запрещена. Мнение редакции может не совпадать с позицией авторов

ФИНАНСЫ:

ПРЕДОТВРАЩАЯ ЛЕГАЛИЗАЦИЮ ДОХОДОВ, ПОЛУЧЕННЫХ ПРЕСТУПНЫМ ПУТЕМ

Госдума приняла в окончательном, третьем, чтении закон, который позволяет финансовым организациям не проводить идентификацию граждан, если они производят обмен или замену банкнот на сумму до 40 тыс. рублей.

Данный документ в феврале этого года внесла в парламент группа депутатов во главе с руководителем думского комитета по финансовому рынку Анатолием Аксаковым.

Принятый закон предусматривает, что идентификация физического лица, представителя клиента, выгодоприобретателя и бенефициарного владельца не будет проводиться при осуществлении операций по обмену банкнот различных достоинств и операций по замене поврежденных банкнот на сумму, не превышающую 40 тыс. рублей. При проведении таких операций на сумму, не превышающую 100 тыс. рублей, будет проводиться упрощенная идентификация клиента.

Уточняется, что представитель организации все равно может потребовать провести идентификацию, если возникают подозрения, что данная операция осуществляется в целях легализации доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма.

Закон вступает в силу со дня его официального опубликования.

НАША СПРАВКА:

Сейчас, согласно общему правилу, организации, работающие с денежными средствами (банки, ломбарды, страховые организации), обязаны до приема на обслуживание средств идентифицировать клиента. При этом есть ряд исключений. Например, идентификация не проводится, если сумма операции не превышает 15 тыс. рублей; если физическое лицо покупает или продает иностранную валюту на сумму до 40 тыс. рублей; при покупке физическим лицом ювелирных изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней на сумму до 40 тыс. рублей, а в случае расчета с использованием карточки – на сумму до 200 тыс. рублей.

**ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ:****СУБСИДИИ И КОМПЕНСАЦИИ:
КТО ПОЛУЧИТ ЛЬГОТЫ
И В КАКОМ РАЗМЕРЕ**

В рамках льготной программы с ноября по декабрь 2021 года компании малого и среднего бизнеса смогут взять кредиты по ставке три процента годовых. Остальное субсидирует государство.

Более того, в течение первого полугодия заемщик не будет выплачивать основной долг и проценты по кредиту. Во втором полугодии он сможет делать выплаты равными долями ежемесячно.

Предполагается, что кредиты на суммы до 300 млн рублей с государственными гарантиями будут выдаваться сроком до 18 месяцев. Это коснется организаций, которые ранее участвовали в программе «ФОТ 2.0». Аналогичные

условия предусмотрены для предприятий малого и среднего бизнеса, открытым позднее 1 июля 2020 года. Правда, они должны выполнить главное условие программы – сохранить не менее 90 процентов работников.

Кроме того, получить поддержку смогут юридические лица и индивидуальные предприниматели (ИП), работающие в тех отраслях экономики, которые менее всего восстановились после начала пандемии коронавируса. Среди них общепит, культура, спорт и развлечения, а также сфера организации мероприятий и туристический бизнес.

Кроме того, малый бизнес из пострадавших отраслей получил право на единовременную выплату в размере одного МРОТ на одного работника. Для этого нужно подать заявку на грант. Сделать это можно будет дистанционно через Федеральную налоговую службу с 1 ноября по 15 декабря. Выплаты начинают перечислять с 15 ноября по 31 декабря этого года.

– Президент уже поручил как правительству, так и губернаторам регионов предоставить меры поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства, а также социально ориентированным некоммерческим организациям, которые пострадали от ухудшения эпидемиологической обстановки. Пока еще прошло очень мало времени. Соответственно, вскоре должны быть определены дополнительные меры поддержки, – рассказал ведущий юрист Европейской юридической службы Павел Семибогатов.

Он напомнил также о мерах поддержки, разработанных Правительством РФ чуть раньше. Так, малый и средний бизнес может получить субсидии, если после 1 августа оперативный штаб наложил ограничения на их работу, чтобы предупредить распространение инфекции. Таким образом, компании могут компенсировать часть убытков. Для того чтобы получить субсидию, нужно подать в нало-

говую инспекцию соответствующее заявление; находиться в реестре субъектов МСП на 10 июля 2021 года. Кроме того, с этой даты в ЕГРЮЛ или ЕГРИП основной вид деятельности должен быть указан из перечня отраслей, которые требуют поддержки из-за коронавируса.

– Важно также не находиться в процессе ликвидации или банкротства. Не должно быть и решения о предстоящем исключении из ЕГРЮЛ. Индивидуальный предприниматель на дату направления заявления должен быть действующим и стоять на учете в инспекции. Не должно быть и долгов по налогам, – уточнил Павел Семибогатов.

НАША СПРАВКА:

Кабинет министров направит дополнительно более 14,5 млрд рублей на компенсацию платежей по ипотечным кредитам многодетных семей.

Премьер-министр Михаил Мишустин напомнил о том, что государство помогает полностью или частично погасить ипотеку семьям, где воспитывается трое и больше детей. Причем если самый младший ребенок родился после 1 января 2019 года. Увеличение финансирования программы поможет 32 тысячам родителей. Многодетным семьям могут списать до 450 тысяч рублей по ипотеке. Чтобы получить выплаты, нужно обратиться в банк, который выдал кредит.

Михаил Мишустин объявил о расширении программы льготной ипотеки. Она теперь коснется и частных домов. Получить льготный кредит можно только на покупку квартир в новостройках. Ставка по нему установлена на уровне 7 процентов годовых. С этого момента такие же условия будут действовать на ипотеку в сфере индивидуального жилищного строительства. Взять кредит сможет немало людей, которые хотят жить в собственном доме.

Более того, в рамках программы «Дальневосточная ипотека» молодые семьи из моногородов смогут покупать

квартиры по льготным ставкам не только в новостройках, но и на вторичном рынке.

Кроме того, в конце октября стало известно, что многие регионы стали продлевать срок предоставления дополнительных выплат медикам, работающим с коронавирусными больными. Деньги будут перечислять до декабря этого года.

НОВОВВЕДЕНИЕ

ПРАВИЛА НАПИСАНИЯ ЗАИМСТВОВАННЫХ СЛОВ

Проект новых правил орфографии русского языка учитывает неологизмы и заимствованные слова.

Появление новых слов в русском языке, таких как дилер, киллер, офшор и других учитывает проект новых правил орфографии Минпросвещения, который опубликован на Федеральном портале проектов нормативных актов.

«Естественно, за это время в формулировках правил обнаружился ряд существенных пропусков и неточностей. Кроме того, произошли изменения, расшатывающие правила правописания, появились новые слова, типы слов, конструкции, написание которых существующими правилами не регламентировано и поэтому испытывает колебания. Появилось много новых слов: дилер, киллер, офшор, дефолт, риелтор, карате, лоукостер, каршеринг и многие другие», – следует из проекта.

Согласно проекту, среди новшеств в языке также отмечены языковые единицы, стоящие на грани между словом и частью слова: мини, миди, такси, видео, аудио, медиа и другие повторяющиеся первые части сложных слов. В правилах 1956 года нельзя найти сведений о том, как писать их со следующей частью слова – слитно или через дефис.

По материалам информагентств

ПОЛУЧЕНИЕ ЗАЙМА АВТОНОМНОЙ НЕКОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИЕЙ

Согласно Федеральному закону от 12.01.1996 № 7-ФЗ «имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями (учредителем), является собственностью автономной некоммерческой организации». Может ли учредитель некоммерческой организации, созданной в форме автономной организации (АНО), предоставить этой АНО возвратный заем? Может ли такой заем быть беспроцентным?

Рассмотрев вопрос, можно сделать следующий вывод: заключение указанного в вопросе договора не противоречит закону.

Обоснование

Некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками (ч. 1 ст. 2 Федерального закона 12.01.1996 № 7-ФЗ, далее – Закон о некоммерческих организациях).

Автономной некоммерческой организацией (АНО) признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, созданная в целях предоставления услуг в сфере образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных сферах некоммерческой деятельности. АНО может быть создана в результате ее учреждения гражданами и (или) юридическими лицами (в том числе одним лицом) на основе

добровольных имущественных взносов (ч. 1 ст. 10 Закона о некоммерческих организациях, п. 1 ст. 123.24 ГК РФ).

Действительно, согласно п. 3 ст. 123.24 ГК РФ и абзацу второму п. 1 ст. 10 Закона о некоммерческих организациях имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями, является собственностью автономной некоммерческой организации. Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют права на имущество, переданное ими в собственность этой организации.

Однако приведенные нормы сами по себе никак не ограничивают правоспособность АНО и не означают, что АНО не может быть заемщиком, в том числе по договору займа с лицом, которое является ее учредителем. Как представляется, смысл этих норм заключается в том, что ими определяется характер вещных прав, которые приобретает АНО в отношении имущества, передаваемого ей учредителями в качестве добровольных имущественных взносов: такое имущество переходит в собственность АНО. Этим АНО отличается, в частности, от учреждений и унитарных предприятий, которым имущество может принадлежать лишь на праве оперативного управления или хозяйственного ведения (п. 2 ст. 113, п. 1 ст. 123.21, ст. 294, 296 ГК РФ).

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 49 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 9, ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены

на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Законодательство определенным образом ограничивает возможность осуществления некоммерческими организациями приносящей доходы деятельности (п. 4 ст. 50 ГК РФ, п. 2 ст. 24 Закона о некоммерческих организациях), однако не содержит положений, которые бы запрещали АНО получать займы (как процентные, так и беспроцентные), в том числе если заимодавцем является ее учредитель. Поэтому между АНО (заимодавцем) и ее учредителем может быть заключен договор займа. Правовым последствием получения АНО займа является, в частности, возникновение у этой организации обязанности возвратить заем в порядке и на условиях, предусмотренных договором (п. 1 ст. 807 ГК РФ), и, если иное не предусмотрено законом или договором займа, уплатить проценты за пользование займом (п. 1 ст. 809 ГК РФ).

Мы не обнаружили примеров судебных актов, в которых предметом рассмотрения был бы вопрос о праве АНО получать займы (в том числе от собственного учредителя). Однако принципиальная возможность заключения подобных договоров не подлежит сомнению и косвенно подтверждается правоприменительной практикой (определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 12 марта 2010 г. № ВАС-2646/10, решение Дзержинского городского суда Нижегородской области от 28 августа 2012 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 29 ноября 2018 г. № 09АП-59703/18, оставленное без изменения постановлением Арбитражного суда Московского округа от 4 марта 2019 г. № Ф05-1121/19).

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

КОГДА ВЫПЛАТА ДИВИДЕНДОВ КВАЛИФИЦИРУЕТСЯ КАК ДАРЕНИЕ

В 2020 году общим собранием участников дважды принимались решения о распределении чистой прибыли. Один из участников отказался от получения дивидендов дважды. Об отказе от получения дивидендов он подавал в ООО заявление в простой письменной форме. А в конце 2020 года он же вышел из ООО, отказавшись от получения действительной стоимости доли. Отказ участника от получения причитающейся ему в связи с выходом из ООО действительной стоимости доли зафиксирован в нотариально удостоверенном заявлении о выходе из общества. В сентябре 2021 года бывший участник захотел получить дивиденды, не полученные в 2020 году. Можно ли сейчас выплатить эти дивиденды? Возможно ли это, если в обществе нет заявлений участника об отказе от дивидендов, например, если они возвращены участнику?

Если исходя из содержания заявлений участника ООО они могут квалифицироваться как направленные на освобождение ООО от обязанности выплатить причитающиеся участнику суммы, то формальные основания для соответствующих выплат у общества отсутствуют. При таких обстоятельствах нельзя исключить, что выплата участнику соответствующих сумм будет квалифицирована как дарение. В случае возврата участнику заявлений об отказе от получения дивидендов у общества не будет документальных оснований, подтверждающих правомерность невыплаты участнику дивидендов. В этом случае участник вправе требовать от общества выплаты соответствующих сумм и процентов, начисленных за нарушение срока выплаты.

Обоснование

Общество с ограниченной ответственностью вправе принимать решение о распределении чистой прибыли (дивиденды) между участниками (п. 1 ст. 28 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», далее – Закон об ООО). Эта процедура на практике именуется также выплатой дивидендов. По общему правилу часть прибыли общества, предназначенная для распределения между его участниками, распределяется пропорционально их долям в уставном капитале общества (п. 2 ст. 28 Закона об ООО). Выплата дивидендов осуществляется в денежной форме, поскольку иного Законом об ООО не установлено.

По вопросам, касающимся выплаты дивидендов, общее собрание участников принимает решения об определении части прибыли общества, распределяемой между участниками общества (п. 1 ст. 28 Закона об ООО), о распределении чистой прибыли общества между участниками общества (подп. 7 п. 2 ст. 33 Закона об ООО), о сроке и порядке выплаты части распределенной прибыли общества, включая размер выплачиваемых дивидендов и перечень лиц, имеющих право на дивиденды (п. 3 ст. 28 Закона об ООО).

Если срок выплаты не определен ни уставом, ни решением общего собрания, то он считается равным 60 дням со дня принятия решения о распределении прибыли между участниками общества (п. 3 ст. 28 Закона об ООО). Во всех случаях срок выплаты дивидендов не может превышать 60 дней со дня принятия решения о распределении прибыли между участниками общества (п. 3 ст. 28 Закона об ООО). Если решением собрания предусмотрен более длительный срок (например, отсрочка выплаты на три года), то участник может обратиться в суд с требованием к обществу о выплате дивидендов.

Если участнику ООО своевременно в течение 60 дней или меньшего срока, установленного в уставе или реше-

нии общего собрания (п. 3 ст. 28 Закона об ООО), не были выплачены дивиденды (т.е. причитающаяся ему часть распределенной прибыли), участник вправе требовать их выплаты (п. 4 ст. 28 Закона об ООО) с начислением на сумму несвоевременно выплаченных дивидендов процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ (п. 18 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 09.12.1999 № 90/14, смотрите также постановления АС Московского округа от 14.06.2018 № Ф05-8340/18, Девятого ААС от 14.09.2018 № 09АП-41254/18, Семнадцатого ААС от 20.12.2017 № 17АП-16838/16). Срок исковой давности по такому требованию составляет по общему правилу три года (ст. 197 ГК РФ, смотрите также п. 4 ст. 28 Закона об ООО).

Участник общества вправе выйти из общества путем отчуждения доли обществу независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества (подп. 1 п. 1 ст. 94 ГК РФ, п. 1 ст. 26 Закона об ООО). Для выхода из ООО участнику нужно оформить соответствующее заявление, которое составляется в письменной форме и должно быть нотариально удостоверено по правилам, предусмотренным законодательством о нотариате для удостоверения сделок (п. 1 ст. 26 Закона об ООО). ООО обязано выплатить вышедшему из общества участнику общества действительную стоимость его доли в уставном капитале ООО, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дате перехода к обществу доли вышедшего участника, или с согласия этого участника выдать ему в натуре имущество такой же стоимости либо в случае неполной оплаты им доли в уставном капитале общества действительную стоимость оплаченной части доли (п. 6.1 ст. 23 Закона об ООО).

Законом прямо не предусмотрена возможность отказа участника ООО от получения распределенных в его пользу дивидендов или от причитающейся ему в связи

с выходом из общества действительной стоимости доли. Поскольку запрета на такой отказ закон не устанавливает, а гражданские права приобретаются и осуществляются гражданами и юридическими лицами по их усмотрению, своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 9 ГК РФ), ничто не препятствует участнику ООО отказаться от получения упомянутых сумм, направив обществу соответствующее заявление (смотрите в связи с этим определение ВС РФ от 13.04.2018 № 308-ЭС18-3060, а также косвенно указывающее на такую возможность кассационное определение СК по административным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 17 декабря 2020 г. по делу № 8а-25021/2020[88а-24268/2020]). Поскольку такой отказ заявляется после возникновения права на получение дивидендов или действительной стоимости доли, он должен квалифицироваться как прощение долга.

Как разъяснено в п. 34 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11 июня 2020 г. № 6 «О некоторых вопросах применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о прекращении обязательств», прощение долга представляет собой двустороннюю сделку с подразумеваемым по общему правилу согласием должника на ее совершение. При этом обязательство считается прекращенным с момента получения должником уведомления кредитора о прощении долга, если иное не предусмотрено соглашением сторон. В то же время прощение долга следует считать несостоявшимся, если должник в разумный срок с момента получения такого уведомления направит кредитору в любой форме возражения против прощения долга (ст. 165.1, п. 2 ст. 415, п. 2 ст. 438 ГК РФ).

Представляется очевидным, что в описанной ситуации разумные сроки для направления вышеупомянутых возражений истекли. Это означает, что если из направленных

участником в общество заявлений явным образом следует, что он прощает обществу имеющиеся у последнего долги, обязанность ООО выплатить участнику указанные в вопросе суммы на сегодняшний день должна считаться прекращенной на основании ст. 415 ГК РФ. При таких обстоятельствах, как мы полагаем, явных оснований для удовлетворения судом требования участника о выплате соответствующих сумм не имеется, а их добровольная выплата обществом должна будет квалифицироваться как дарение. Правоприменительной практики, где бы рассматривались аналогичные ситуации, мы не обнаружили.

Если же по каким-то причинам у общества отсутствуют заявления участника об отказе от дивидендов (например, в связи тем, что они были утеряны или возвращены участнику), то это означает, что у общества отсутствуют доказательства отказа участника от причитающихся ему сумм и, следовательно, факта прекращения денежных обязательств ООО перед участником. При таких обстоятельствах участник сохраняет право требовать от общества выплаты распределенных в его пользу дивидендов и процентов за нарушение шестидесятидневного срока их выплаты. Полагаем, что изложенное неприменимо к включенному в заявление о выходе из общества отказу участника от получения действительной стоимости доли, поскольку факт нотариального удостоверения этого заявления означает принципиальную возможность получения доказательств прощения долга у нотариуса, удостоверившего заявление участника (смотрите ст. 44.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1).

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

УСТУПКА ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ ТРЕТЬЕМУ ЛИЦУ

Кредитор планирует уступить право требования по государственному контракту, который заключен в соответствии с Законом № 44-ФЗ (областной бюджет). Не противоречит ли это статье 388 ГК РФ? Как влияет на возможность уступки то обстоятельство, что в настоящее время в арбитражном суде рассматривается иск кредитора к заказчику о взыскании суммы, право требования которой планируется уступить?

При описанных обстоятельствах уступка права (требования) не противоречит закону. В случае, если уступка состоится в ходе рассмотрения дела в суде или после приговора соответствующей суммы, потребуется обратиться в суд для оформления замены истца (взыскателя).

Обоснование

Право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона (п. 1 ст. 382 ГК РФ). Уступка требования кредитором (цессия) другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору (п. 1 ст. 388 ГК РФ).

Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) основан в том числе на положениях ГК РФ (п. 3 ч. 1 ст. 1, ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ), которые применяются к отношениям в сфере контрактной системы в части, не урегулированной Законом № 44-ФЗ и не противоречащей ему.

Согласно ч. 5 ст. 95 Закона № 44-ФЗ при исполнении контракта не допускается перемена поставщика (подрядчика, исполнителя, далее – контрагент), за исключением случая, если новый контрагент является правопреемником контрагента по такому контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения.

Из приведенной нормы однозначно следует, что не допускается передача контрагентом договора (ст. 392.3 ГК РФ), то есть полная замена стороны по контракту. По смыслу данной нормы также очевидно, что запрещается и передача контрагентом другому лицу его обязанностей по поставке товара, выполнению работы, оказанию услуги (то есть перевод долга, ст. 391 ГК РФ). Заметим, что именно такие разъяснения давались в письме Минэкономразвития России от 05.03.2010 № Д22-231 по аналогичной норме ч. 6.1 ст. 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», регулировавшие соответствующие отношения до 2014 года (смотрите также письмо Минэкономразвития РФ от 22.12.2009 № Д22-1625, п. 4 письма ФАС России от 02.10.2013 № АД/38430/13).

Уступка же контрагентом третьему лицу денежного требования к заказчику не приводит к перемене контрагента по контракту. Запрета на такую уступку закон не устанавливает. Именно такой подход сформирован на сегодняшний день в правоприменительной практике (п. 17 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом ВС РФ 28.06.2017, определение СК по экономическим спорам ВС РФ от 20.04.2017 № 307-ЭС16-19959). Таким образом, контрагент заказчика по государственному контракту вправе

уступить третьему лицу денежное требование, возникшее у него к заказчику из указанного контракта.

Вместе с тем нельзя исключить, что при определенных обстоятельствах у цессионария могут возникнуть сложности с получением от заказчика суммы, право требования которой было ему уступлено. Такие сложности могут возникнуть, если для осуществления оплаты заказчику необходима санкция казначейства.

Кроме того, применительно к рассматриваемой ситуации необходимо принимать во внимание, что требование, которое планируется уступить, является спорным. Следовательно, отказ кредитору в удовлетворении иска о взыскании долга будет свидетельствовать об отсутствии соответствующего права (требования).

Что же касается самой возможности передачи кредитором такого права (требования) другому лицу, то ни наличие судебного спора, ни то обстоятельство, что сумма долга присуждена вступившим в силу судебным актом, не препятствуют уступке права (требования). Разумеется, если право (требование) будет уступлено после вступления в силу судебного акта, для того, чтобы указанная в нем суммы была выплачена новому кредитору, необходимо обратиться в суд, принявший решение, с ходатайством о замене взыскателя. Закон допускает уступку требования на любой стадии арбитражного процесса. Согласно ст. 48 АПК РФ в случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении (в том числе в результате уступки требования) арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником и указывает на это в судебном акте. Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса (в том числе на стадии исполнения судебного акта).

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ОСНОВАНИЯ ДЛЯ УПЛАТЫ ШТРАФА

Заказчик заключил в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ контракт на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги с ценой до 3 млн рублей. По условиям контракта подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, обязан привлекать к исполнению контракта соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Контрактом также предусмотрено, что подрядчик имеет право привлекать для выполнения работ субподрядчиков с уведомлением заказчика по установленной контрактом форме. Победитель (подрядчик), который сам является СМП, привлек к выполнению работ субподрядчика, не уведомив об этом заказчика. Должен ли был подрядчик уведомить заказчика о привлечении субподрядчика? Правомерно ли в этом случае указывать в общем журнале работ и в актах освидетельствования скрытых работ соисполнителя (субподрядчика)? Применяется ли в этом случае к подрядчику имущественная ответственность? Можно ли применить к подрядчику штраф, установленный за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, в размере 10 процентов от цены контракта (этапа), определенном согласно постановлению Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042?

Рассмотрев вопрос, мы пришли к следующему выводу: при исполнении контракта подрядчик был обязан

уведомить заказчика о привлечении для выполнения работ субподрядчика. Внесение сведений о субподрядчике в общий журнал работ и акты освидетельствования скрытых работ в приведенном в вопросе случае не противоречит действующему законодательству. Обязательство подрядчика уведомить заказчика о привлечении к выполнению работ субподрядной организации имеет не стоимостный характер, поэтому подлежит применению штраф в размере, установленном контрактом для случаев неисполнения (ненадлежащего исполнения) контрагентом обязательства, которое не имеет стоимостного выражения. Оснований для взыскания штрафа, указанного в п. 3 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, мы не видим.

Обоснование вывода

В правоприменительной практике сформирована позиция, согласно которой установление в контракте требования о предоставлении информации обо всех исполнителях, субподрядчиках, заключивших договор с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в отсутствие условий, предусмотренных ч. 23 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), неправомерно (решение УФАС по Республике Бурятия от 28.01.2016 № 04-50/14-2016, постановление АС Восточно-Сибирского округа от 27.08.2018 № Ф02-3873/18). Условие же контракта об обязанности подрядчика уведомлять заказчика в случае привлечения субподрядчиков закону не противоречит и должно соблюдаться подрядчиком (ст. 309 ГК РФ).

Порядок ведения и форма общего журнала работ утверждены приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору

от 12 января 2007 г. № 7 (далее – Порядок). Согласно п. 9 Порядка записи в общий журнал работ вносятся в текстовой форме и подписываются соответствующими уполномоченными представителями лиц, указанных в подп. 8.1-8.7 п. 8 Порядка, сведения о которых отражены на Титульном листе общего журнала работ, в том числе обо всех (других) лицах, осуществляющих строительство, их уполномоченных представителях. В случае привлечения к выполнению работ субподрядчика его представители могут быть включены в состав комиссии по освидетельствованию скрытых работ, а сведения о субподрядчике – в акт (п. К.1 ОДМ 218.4.031-2016 «Рекомендации по организации и проведению ведомственного контроля (мониторинга) качества при выполнении дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования федерального значения», рекомендованный распоряжением Федерального дорожного агентства от 25 ноября 2016 г. № 2449-р; письмо Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 20 декабря 2017 г. № 03-06/1-5960 «Об оформлении актов освидетельствования скрытых работ»). Таким образом, в описанной ситуации сведения о субподрядчике могут быть внесены в общий журнал работ и акты освидетельствования скрытых работ. То обстоятельство, что подрядчик не уведомил заказчика о привлечении субподрядчика, на наш взгляд, не имеет значения.

Поскольку в данной ситуации подрядчик сам является субъектом малого предпринимательства, требования чч. 5–7 ст. 30 Закона № 44-ФЗ, в том числе типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, утвержденные постановлением Правительства РФ от 23 декабря 2016 г. № 1466, на него не распространяются.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения контрагентом обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет контрагенту требование об уплате неустоек, в частности штрафов. Из приведенной нормы следует, что направление требования является обязанностью, а не правом заказчика (письмо Минэкономразвития России от 27.01.2017 № Д28и-290, п. 2 письма Минфина России от 24.12.2014 № 02-02-07/66867, п. 4 письма Минфина России от 06.05.2021 № 24-06-08/34950). В силу ч. 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ размер штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение контрагентом обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения контрагентом обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов. Соответствующий порядок предусмотрен Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042 (далее – Правила).

Очевидно, что обязательство подрядчика уведомить заказчика о привлечении к выполнению работ субподрядчика не имеет стоимостного характера (письмо Минфина России от 31 октября 2017 г. № 24-03-07/71731). В правоприменительной практике под таковыми понимаются нарушения условий контракта, для которых невозможно

определить стоимостную оценку. Это может быть, например, непредставление контрагентом заказчику предусмотренных контрактом документов, информации, уведомлений (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 31 августа 2020 г. № 09АП-33351/20 по делу № А40-55527/2020, постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25 августа 2020 г. № 18АП-8097/20 по делу № А76-32300/2019), нахождение работника контрагента в состоянии алкогольного опьянения (постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 12 августа 2020 г. № 20АП-2480/20 по делу № А68-13333/2019). Следовательно, за неисполнение указанной обязанности подрядчик обязан уплатить штраф, предусмотренный п. 6 Правил. Для возникновения же у заказчика оснований требовать от контрагента уплаты штрафа, установленного контрактом в соответствии с п. 3 Правил, необходимо, чтобы стоимость ненадлежащего исполнения контрагентом условий контракта можно было объективно оценить. Таковым, например, может быть признано выполнение работ с использованием не предусмотренных проектом материалов. Следовательно, оснований требовать от контрагента уплаты штрафа, предусмотренного п. 3 Правил, в описанной ситуации не имеется. Примеров правоприменительной практики, где бы рассматривалась аналогичная ситуация, мы не обнаружили.

**Эльвира ПИЛИПЕНКО,
Алексей АЛЕКСАНДРОВ**

ОБЯЗАННОСТЬ ПОДРЯДЧИКА НА ВОЗВРАТ ОСТАТКОВ НЕИСПОЛЬЗОВАННОГО МАТЕРИАЛА

В рамках договора подряда заказчик передал подрядчику давальческий материал. По окончании работ подрядчик в соответствии с условиями договора пытается вернуть остатки давальческого материала (направляет форму М-15 (ведомость материалов), назначает встречу для приемки материалов, предлагает провести инвентаризацию). Заказчик не реагирует на данные предложения. Как можно воздействовать на заказчика и принудить его к приемке давальческих материалов?

Подрядчик вправе обратиться в суд с требованиями к заказчику принять остаток неиспользованного материала и о возмещении убытков (при наличии таковых).

Обоснование

Согласно п. 1 ст. 713 ГК РФ подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала, а также вернуть его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

По смыслу приведенной нормы, обязанности подрядчика вернуть остаток неиспользованного материала корреспондирует обязанность подрядчика принять указанный материал. Возможность оставления неиспользованного материала за подрядчиком с уменьшением цены работы допускается лишь по соглашению сторон. Таким образом, заказчик, действуя добросовестно, обязан пред-

принять все необходимые меры для получения от подрядчика остатка ранее переданных ему заказчиком материалов. Однако ГК РФ не содержит норм, которые бы прямо предусматривали последствия неисполнения заказчиком этой обязанности.

В силу п. 1 ст. 705 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором подряда, риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. Приведенная норма направлена на установление баланса интересов всех сторон обязательства (определение КС РФ от 24.09.2013 № 1477-О) и не должна восприниматься как исключаящая обязанность подрядчика принимать все необходимые меры для обеспечения сохранности предоставленных заказчиком в соответствии с условиями договора подряда материалов, оборудования и иного имущества, необходимого для выполнения работ. Буквально из формулировки абзаца второго п. 1 ст. 705 ГК РФ следует, что риск гибели или повреждения используемого для выполнения работ имущества возлагается на предоставившую это имущество сторону лишь тогда, когда такие гибель или повреждение являются случайными. Это подчеркивается и в п. 20 информационного письма Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 № 51, где со ссылкой на ст. 714 ГК РФ разъяснено, что правила распределения рисков случайной гибели или повреждения имущества не применяются, когда указанные последствия наступили в связи с ненадлежащим исполнением обязательств одной из сторон. Напомним, что ст. 714 ГК РФ возлагает на подрядчика ответственность, в частности, за несохранность предоставленного заказчиком материала.

Следовательно, до возврата заказчику упомянутых в вопросе материалов подрядчик обязан обеспечивать их сохранность, включая, если это необходимо, и надлежащие

условия хранения. Само по себе то обстоятельство, что заказчик уклоняется от приемки остатков материала, не освобождает подрядчика от исполнения указанной обязанности.

Однако изложенное не означает, что закон в подобных ситуациях не предоставляет подрядчику механизма, посредством которого он мог бы воздействовать на недобросовестного заказчика, уклоняющегося от приемки неиспользованного материала. Поскольку подобные действия заказчика, очевидно, нарушают права подрядчика, последний вправе обратиться за защитой нарушенного права в суд (п. 1 ст. 11 ГК РФ). Согласно ст. 12 ГК РФ защита нарушенного права может осуществляться, в частности, путем присуждения к исполнению обязанности в натуре и возмещения убытков.

Таким образом, подрядчик имеет принципиальную возможность обратиться в суд с требованием к заказчику принять остаток неиспользованного материала и о возмещении убытков. Разумеется, до обращения в суд подрядчику следует обеспечить наличие доказательств уклонения заказчика от приемки неиспользованных материалов. В найденных нами судебных актах, где рассматривались доводы подрядчика о таком уклонении, суд посчитал, что необходимые доказательства подрядчиком не представлены (смотрите, в частности, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 6 октября 2017 г. № Ф09-5702/17 по делу № А47-621/2016, постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15 июня 2021 г. № 18АП-6475/21 по делу № А07-18219/2019, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 29 ноября 2016 г. № Ф01-5241/16 по делу № А28-101/2016). Что же касается возмещения убытков, то для удовлетворения соответствующего требования подрядчик обязан будет доказать, в частности, сам факт наличия убытков. Мы не обнаружили правоприменительной практики, где бы рассматривались требования подрядчика

о взыскании с заказчика убытков, возникших в связи с нарушением последним обязанности принять у подрядчика остаток неиспользованных материалов. Как представляется, в качестве аналогии для описанной в вопросе ситуации можно привести примеры судебных актов, в которых рассматривались требования арендодателей к арендаторам в связи с неисполнением последними обязанности освободить объект аренды по прекращении договора от принадлежащего им имущества. Как показывает судебная практика, в подобных ситуациях с арендаторов могут быть взысканы расходы арендодателей по оплате услуг третьих лиц по хранению имущества арендаторов (смотрите, например, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30 августа 2021 г. № 17АП-9500/21 по делу № А60-57013/2020, апелляционное определение СК по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 1 декабря 2016 г. по делу № 33-20280/2016). Полагаем, что при доказанности факта уклонения заказчика от приемки неиспользованного материала обоснованные расходы подрядчика, связанные с обеспечением сохранности указанных остатков, могут квалифицироваться как убытки, подлежащие взысканию с заказчика.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЕ ПРАВО НА РЕЗУЛЬТАТ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Физическое лицо в марте 2021 года зарегистрировало на свое имя изобразительный товарный знак и использует этот товарный знак для индивидуализации своей продукции. В настоящее время правообладатель товарного знака и автор изображения решили заключить договор об отчуждении исключительного права

на изображение. Могут ли стороны предусмотреть в договоре об отчуждении исключительного права, что его действие распространяется на ранее возникшие отношения?

Мы пришли к следующему выводу: правомерное использование результата интеллектуальной деятельности лицом, не являющимся автором произведения, возможно только при наличии письменного согласия автора (иного правообладателя) либо договора о передаче или о предоставлении права на использование произведения, за исключением случаев, когда использование произведения лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается гражданским законодательством. Стороны могут на основании п. 2 ст. 425 ГК РФ предусмотреть в договоре условие о распространении его условий на предшествующий период.

Обоснование вывода

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора (ч. 3 ст. 1228 ГК РФ). Следовательно, в силу п. 1 ст. 1229, ч. 1 ст. 1270 ГК РФ правомерное использование результата интеллектуальной деятельности лицом, не являющимся автором произведения, возможно только при наличии действующего на дату такого использования письменного согласия автора (иного правообладателя) либо договора о передаче или о предоставлении права на использование произведения, за исключением случаев, когда использование произведения лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается гражданским законодательством (постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 04.02.2013 № Ф05-16177/12, решение Суда по интеллектуальным правам от 22.03.2021 по делу № СИП-665/2019, апелляционное определение СК по гражданским делам

Свердловского областного суда от 21.06.2019 по делу № 33-9694/2019).

В соответствии с п. 2 ст. 1233 ГК РФ к договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307-419 ГК РФ) и о договоре (статьи 420-453 ГК РФ), поскольку иное не установлено правилами раздела VII ГК РФ и не вытекает из содержания или характера исключительного права. Следовательно, поскольку иное не предусмотрено положениями ГК РФ, к описанным в вопросе отношениям применимы и положения ст. 425 ГК РФ.

По общему правилу исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права (п. 4 ст. 1234 ГК РФ). Поэтому, на наш взгляд, во избежание возникновения споров о правомерном использовании изображения в рассматриваемой ситуации сторонам целесообразно на основании п. 2 ч. 425 ГК РФ предусмотреть в договоре условие о распространении его условий на предшествующий период. Такая возможность подтверждается также судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 22.03.2021 по делу № СИП-665/2019, апелляционное определение СК по гражданским делам Свердловского областного суда от 21.06.2019 по делу № 33-9694/2019, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.12.2017 № 09АП-40881/17).

**Эльвира ПИЛИПЕНКО,
Алексей АЛЕКСАНДРОВ**

УСЛОВИЯ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСИ

Между организациями заключено соглашение об электронном документообороте (ЭДО). В систему ЭДО для электронной подписи поступил первичный документ (накладная), датированный ранее заключения ЭДО. Соглашение об ЭДО не распространяет свое действие на отношения сторон, возникшие ранее. В случае его подписания в системе ЭДО текущей датой будет ли такой документ иметь юридическую силу?

Если электронная накладная подписана после заключения сторонами соглашения об ЭДО, она должна рассматриваться как подтверждающая факт передачи товара даже в том случае, если она сформирована до заключения указанного соглашения.

Обоснование

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (п. 1 ст. 425 ГК РФ). По общему правилу договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта, то есть в момент достижения сторонами соглашения по условиям договора (ст. 432, п. 1 ст. 433 ГК РФ). В частности, в случае заключения договора в письменной форме путем составления единого документа он считается заключенным в момент его подписания обеими сторонами или уполномоченными ими лицами (абзац первый п. 1 ст. 160 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 425 стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений. Распространение условий

договора на предшествующий его заключению период возможно в том случае, когда между сторонами фактически существовали отношения, соответствующие предмету заключенного впоследствии договора (постановление Президиума ВАС РФ от 23.08.2005 № 1928/05). При отсутствии в договоре такого условия нет оснований для применения его условий к отношениям сторон, которые имели место до даты заключения договора.

Согласно п. 1 ст. 160 ГК РФ сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. Письменная форма сделки считается соблюденной также в случае совершения лицом сделки с помощью электронных либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки, при этом требование о наличии подписи считается выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее волю. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон может быть предусмотрен специальный способ достоверного определения лица, выразившего волю.

Договор в письменной форме, заключаемый путем составления единого электронного документа, также должен быть подписан сторонами (п. 2 ст. 434 ГК РФ). В таком случае средством подписания договора служит электронная подпись (ст. 1 и п. 1 ст. 2 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи», далее – Закон № 63-ФЗ).

Электронный документ, подписанный квалифицированной электронной подписью, признается равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях, за исключением случаев, когда

законодательством предусмотрено составление документа исключительно на бумажном носителе (ч. 1 ст. 6 Закона № 63-ФЗ). Таким образом, для использования квалифицированной электронной подписи в целях подписания договоров не требуется обязательного заключения отдельного соглашения сторон, предусматривающего соответствующую возможность. Электронный документ, подписанный простой или неквалифицированной электронной подписью, признается равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных законодательством или соглашением сторон (ч. 2 ст. 6 Закона № 63-ФЗ).

Следует подчеркнуть, что изложенное относится к подписям сторон в целях совершения сделок (заключения договоров). Порядок оформления и подписания первичных учетных документов гражданским законодательством не регулируется. Вопрос же о надлежащем оформлении (в том числе подписании) первичных документов, таких, например, как товаросопроводительные документы – накладные в гражданско-правовом смысле имеет значение лишь в целях определения того, могут ли соответствующие документы рассматриваться как подтверждающие факт совершения тех или иных действий. Допустим, передачи товара покупателю, и иметь доказательственное значение в случае возникновения спора между сторонами.

Учитывая то обстоятельство, что квалифицированная электронная подпись, как уже указано, в силу закона (независимо от соглашения сторон) является аналогом собственноручной подписи, можно предположить, что электронный товаросопроводительный документ, подписанный квалифицированной подписью покупателя, при описанных обстоятельствах должен расцениваться как достаточное подтверждение исполнения обязанности поставщика по передаче товара независимо от того, предусмотрено ли договором условие о распространении его условий на ранее воз-

никшие отношения между сторонами. Если же поступивший от контрагента первичный документ подписан иным видом электронной подписи, то возможность признания такого документа надлежаще оформленным, и определяется не датой формирования документа, а, прежде всего, датой его подписания контрагентом. Если товаросопроводительный документ подписан до заключения сторонами соглашения об электронном документообороте, безусловных оснований рассматривать его как подтверждение факта передачи товара не имеется. Однозначно ответить на вопрос, будет ли такой документ в случае возникновения спора принят судом в качестве допустимого доказательства, в рамках этого ответа не представляется возможным. Оценка представленных сторонами доказательств осуществляется судом с учетом конкретных обстоятельства дела (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 3 октября 2017 г. № 09АП-41481/17, определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 18 января 2018 г. № 305-ЭС17-13822 по делу № А40-4350/2016, постановление Арбитражного суда Московского округа от 18 июля 2018 г. № Ф05-1182/17 по делу № А40-4348/2016, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 1 октября 2020 г. № 13АП-17288/20 по делу № А56-3662/2020, апелляционное определение СК по гражданским делам Московского городского суда от 02 декабря 2020 г. по делу № 33-418648/2020). Если же электронная накладная подписана способом, предусмотренным соглашением сторон об ЭДО, после заключения такого соглашения, она должна рассматриваться как подтверждающая факт передачи товара даже в том случае, если она сформирована до заключения указанного соглашения. Однако правоприменительной практики, где бы рассматривалась ситуация, аналогичная описанной в вопросе, не обнаружено.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ПЕРЕДАЧА ПОМЕЩЕНИЯ ОБЩЕПИТА В АРЕНДУ БЕЗ ПРОВЕДЕНИЯ ТОРГОВ

Можно ли федеральному вузу передать в безвозмездное пользование помещение кухни самозанятому (не ИП) для организации питания студентов в 2021 году?

На данный момент нет оснований для передачи помещения в аренду или безвозмездное пользование самозанятому без проведения торгов.

Статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлены особенности порядка заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования, в отношении государственного и муниципального имущества. Такие договоры по общему правилу могут заключаться только по результатам торгов. Исчерпывающий перечень исключений из этого правила предусмотрен пп. 1-16 ч. 1, ч. 3.1, ч. 3.2 и ч. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (смотрите также п. 1 разъяснений ФАС России от 05.06.2012 «Разъяснения ФАС России по применению ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»). Принципиально передача бюджетным учреждением помещения в пользование может осуществляться как по договору аренды, так и по договору безвозмездного пользования. Целесообразность заключения договора того или иного вида определяется учреждением самостоятельно.

Первое

В частности, без проведения конкурсов или аукционов заключаются договоры аренды или безвозмездного пользования в отношении государственного или муниципаль-

ного недвижимого имущества государственных или муниципальных организаций, осуществляющих образовательную деятельность, в случае заключения этих договоров с организациями общественного питания для создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников организаций, осуществляющих образовательную деятельность (п. 2 ч. 3.2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции).

Буквально из приведенной нормы следует, что упомянутое в вопросе учреждение вправе сдать в аренду или передать в безвозмездное пользование закрепленное за ним имущество без проведения конкурса или аукциона, если арендатором (ссудополучателем) по такому договору выступает организация общественного питания и договор заключается в целях создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников вуза.

Понятие «организация общественного питания» Закон о защите конкуренции не раскрывает. В иных нормативных правовых актах применительно к порядку заключения договоров, определенному Законом о защите конкуренции, это понятие также отсутствует. Поэтому для определения данного понятия следует обратиться к документам в области технического регулирования, в которых раскрывается содержание услуг общественного питания и приводится общая характеристика лиц, оказывающих эти услуги.

Межгосударственный стандарт ГОСТ 30389-2013 «Услуги общественного питания. Предприятия общественного питания Классификация и общие требования», введенный в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22.11.2013 № 1676-ст и применяемый с 01.01.2016, дает определение понятия «предприятие (объект) общественного питания (предприятие (объект) питания)». Под ним понимается имущественный комплекс, используемый юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем для оказания услуг

общественного питания, в том числе изготовления продукции общественного питания, создания условий для потребления и реализации продукции общественного питания и покупных товаров как на месте изготовления, так и вне его по заказам, а также для оказания разнообразных дополнительных услуг. Действие названного Стандарта распространяется на предприятия общественного питания юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, которые могут быть расположены в том числе в образовательных организациях (раздел 1, п. 5.1 Стандарта, смотрите также Межгосударственный стандарт ГОСТ 31985-2013 «Услуги общественного питания. Термины и определения», введенный в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 27 июня 2013 г. № 191-ст).

Поскольку п. 2 ч. 3.2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции прямо не характеризует организацию общественного питания как юридическое лицо, равно как и не устанавливает иных требований, ограничивающих круг лиц, организующих питание обучающихся и работников, изложенное позволяет прийти к выводу о том, что для целей применения этой нормы под организацией общественного питания следует понимать любое юридическое лицо или индивидуального предпринимателя (п. 3 ст. 23 ГК РФ), оказывающих услуги общественного питания, в том числе в столовой. При условии, что организация, осуществляющая образовательную деятельность, заключает соответствующий договор в целях создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников, она вправе передать столовую такому юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю в аренду без проведения торгов.

Изложенная позиция находит подтверждение, в частности, в п. 20 письма Федеральной антимонопольной службы от 24 апреля 2014 г. № ЦА/16309/14, решении Управления

Федеральной антимонопольной службы по Москве от 21 августа 2017 г. № 1-00-1904/77-17, решении Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 22 июля 2015 г. № 05-03/6392 (смотрите также, например, приказ Министерства культуры РФ от 18 декабря 2017 г. № 2129, приказ Федерального дорожного агентства от 11 апреля 2017 г. № 635).

Однако если указанное в вопросе физическое лицо не зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя, передача ему помещения кухни по вышеуказанному основанию будет квалифицирована как нарушение Закона о защите конкуренции. Статус самозанятого определяет объем налоговых обязанностей, но не приравнивает соответствующее лицо к индивидуальным предпринимателям. Поэтому оснований рассматривать указанное в вопросе лицо как «организацию общественного питания» не имеется.

Второе

Все вышеизложенное (за исключением возможности передачи помещения в безвозмездное пользование) применимо и к организациям культуры. С 22 июня 2021 г. вступила в силу ч. 3.5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, согласно которой заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества, закрепленного на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления за государственными или муниципальными организациями культуры, осуществляется без проведения конкурсов или аукционов в порядке и на условиях, которые определяются Правительством Российской Федерации, в случае заключения этих договоров с организациями общественного питания в целях создания необходимых условий для организации питания посетителей и работников государственных или муниципальных организаций культуры.

Таким образом, для передачи в аренду или безвозмездное пользование помещения кухни без проведения торгов указанному в вопросе лицу оснований не имеется.

Вместе с тем в отсутствие государственной регистрации такого лица в качестве индивидуального предпринимателя помещение принципиально может быть передано ему в пользование по иным основаниям, предусмотренным Законом о защите конкуренции, при соблюдении определенных условий.

Третье

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции проведение торгов не требуется при передаче государственного (муниципального) имущества в субаренду или в безвозмездное пользование лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта, либо лицу, с которым государственным или муниципальным автономным учреждением заключен договор по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией о закупке для целей исполнения этого договора. Срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта либо договора.

Иными словами, в данной конкретной ситуации помещение кухни может быть передано указанному в вопросе лицу, если при соблюдении условий, перечисленных в п. 10 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, с ним будет заключен контракт (договор) на организацию питания. Учитывая, что учреждение заинтересовано в том, чтобы арендатор (ссудополучатель) надлежащим образом исполнял обязательства, связанные с обеспечением работников учреждения и студентов питанием, мы полагаем, что до передачи в пользование помещения кухни целесообразно заключить с будущим арендатором контракт (договор), который бы определял права и обязанности учреждения и исполнителя соответствующих услуг.

Четвертое

Наконец, еще одно основание, по которому в описанной ситуации указанное в вопросе помещение может быть передано в аренду (ссуду), предусмотрено п. 15 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции. Однако в этом случае учреждению будет необходимо предварительно организовать проведение аукциона по передаче помещения в аренду или ссуду. Если же на участие в аукционе будет подана единственная заявка, соответствующая требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе, или если участником аукциона будет признано лишь одно лицо, с соответствующим лицом можно будет заключить договор аренды (ссуды).

Но в любом случае для передачи в аренду или безвозмездное пользование помещения бюджетное учреждение должно, во-первых, получить согласие учредителя (п. 3 ст. 298 ГК РФ), а во-вторых, провести независимую оценку рыночной стоимости права пользования объектом оценки (ст. 8 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»).

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ПРОВЕДЕНИЕ НЕЗАВИСИМОЙ ОЦЕНКИ НЕДВИЖИМОСТИ ДО ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ

Федеральное казенное учреждение (ФКУ) планирует передать ООО часть движимого имущества (конструктивные элементы пригруженной опоры) для установки оборудования сетей связи. Какой договор в данном случае нужно заключить: договор аренды или договор безвозмездного пользования? Если договор аренды, то кто и каким образом рассчитывает размер арендной платы? Необходимо ли согласование передачи этого имущества с учредителем ФКУ? Вправе ли ФКУ осуществить передачу такого имущества без проведения конкурса или аукциона, предусмотренных ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»?

Указанный в вопросе объект (его часть) может быть передан в аренду или безвозмездное пользование для размещения сетей связи с согласия учредителя без проведения торгов. Размер арендной платы определяется по соглашению сторон. До заключения договора должна быть проведена независимая оценка.

Обоснование

Согласно чч. 1, 3 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления

государственным казенным учреждениям, по общему правилу осуществляется только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров. Из этого правила установлен ряд исключений, в частности, без проведения торгов такое имущество может быть передано во владение и (или) пользование для размещения сетей связи (п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона № 135-ФЗ).

Как видим, правила ст. 17.1 Закона № 135-ФЗ допускают передачу имущества, принадлежащего на праве оперативного управления государственным казенным учреждениям, не только в аренду, но и в безвозмездное пользование. Такая возможность не ограничивается и для случаев передачи имущества во владение и (или) пользование в целях размещения сетей связи. То же самое касается предоставления в пользование части вещи. Напомним, что согласно ст. 607 ГК РФ объектами аренды могут быть только вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи). Однако, как разъяснил Пленум ВАС РФ в п. 9 постановления от 17.11.2011 № 73, ГК РФ допускает заключение такого договора аренды, по которому в пользование арендатору предоставляется не вся вещь в целом, а только ее отдельная часть. Таким образом, объектом аренды может быть и часть упомянутой в вопросе опоры. Полагаем, что упомянутые разъяснения применимы и к договорам безвозмездного пользования.

Казенные учреждения вправе осуществлять приносящую доходы деятельность только в том случае, если такое право предусмотрено в их учредительных документах и соответствует целям создания учреждения (п. 4 ст. 298 ГК РФ и п. 3 ст. 161 БК РФ, п. 2 ст. 24 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Имущество закрепляется за казенными учреждениями на праве оперативного управления (п. 1 ст. 296 ГК РФ).

Такие учреждения независимо от вида имущества или его стоимости не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться им без согласия собственника имущества (РФ, субъекта РФ, муниципального образования). От имени публично-правового образования права собственника осуществляют органы государственной власти (местного самоуправления) в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (пп. 1, 2 ст. 125, п. 3, п. 4 ст. 214, п. 2, п. 3 ст. 215, п. 4 ст. 298 ГК РФ, смотрите также подп. «л» п. 3 Положения об осуществлении федеральными органами исполнительной власти функций и полномочий учредителя федерального казенного учреждения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 26 июля 2010 г. № 537; п. 30 Устава федерального казенного учреждения «Государственное учреждение по формированию Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, хранению, отпуску и использованию драгоценных металлов и драгоценных камней (Гохран России) при Министерстве финансов Российской Федерации», утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 30 мая 2011 г. № 196).

Сдача имущества в аренду или предоставление его в безвозмездное пользование являются способами распоряжения имуществом (ст. 209, 608, 690 ГК РФ). Арендодателем (ссудодателем) может быть лишь собственник имущества или иное лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду либо ссуду (ст. 608, п. 1 ст. 690 ГК РФ). К таким иным лицам отнесены, в частности, учреждения, которым имущество принадлежит на праве оперативного управления (ст. 294–298 ГК РФ, п. 9 постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 № 21). Таким образом, для передачи в аренду либо ссуду части указанного в вопросе имущества казенное учреждение должно получить согласие собственника его имущества. Вид

заключаемого договора определяется и обосновывается учреждением самостоятельно.

В силу ст. 8 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон об оценке) проведение оценки объектов оценки в случае вовлечения в сделку объектов оценки, принадлежащих полностью или частично публично-правовым образованиям, является обязательным. Это правило применяется независимо от того, заключается ли договор на торгах и является ли он возмездным.

По общему правилу исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления (п. 1 ст. 424 ГК РФ). Стоимость, определенная в отчете независимого оценщика, может иметь значение при определении начальной цены договора аренды или начальной (минимальной) суммы платежа за право заключения договора ссуды. Порядка же определения цены договора в отношении государственного имущества (в частности, размера арендной платы по договору аренды), который заключается без проведения торгов, нормы Закона № 135-ФЗ не предусматривают. В правоприменительной практике высказывалось мнение о необходимости устанавливать размер арендной платы за предоставляемое в аренду имущество равным величине годовой арендной платы, указанной оценщиком в отчете об оценке рыночной стоимости имущества (письмо Росимущества от 01.02.2005 № ВН-05/3131). Однако итоговая величина рыночной или иной стоимости объекта оценки, определенная в отчете оценщика, по общему правилу является лишь рекомендуемой, а не обязательной для целей совершения сделки (ст. 8, 12 Закона об оценке). Для договора аренды законодательством не предусмотрены

правила, обязывающие устанавливать размер арендной платы равным величине рыночной стоимости арендных прав, содержащейся в отчете оценщика (постановление Президиума ВАС РФ от 12.07.2005 № 3497/05). Поэтому формально размер арендной платы при описанных обстоятельствах определяется соглашением сторон.

Таким образом, в рассматриваемом случае для сдачи имущества в аренду или ссуду необходимо провести независимую оценку рыночной стоимости права пользования объектом оценки и получить согласие учредителя на заключение соответствующего договора.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ПОЛНОМОЧИЯ ИСПОЛНИТЕЛЯ, ПОДТВЕРЖДЕННЫЕ ДОВЕРЕННОСТЬЮ

Генеральный директор ООО находится в отпуске. Приказом обязанности генерального директора временно возложены на исполнительного директора. Нужна ли ему доверенность для выполнения функций генерального директора?

Для подтверждения полномочий исполнителя перед третьими лицами целесообразно оформить доверенность.

Обоснование

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, порядок образования и компетенция которых определяются законом и учредительным документом (п. 1 ст. 53 ГК РФ).

Как следует из п. 1 ст. 182 ГК РФ, иные лица вправе действовать от имени организации в силу полномочия, осно-

ванного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. То есть, помимо руководителя, всем иным лицам, действующим от имени организации, требуется доверенность для подтверждения их полномочий, за исключением случаев, когда полномочия явствуют из обстановки (смотрите абзац второй того же пункта).

От имени общества с ограниченной ответственностью без доверенности вправе действовать его единоличный исполнительный орган, который осуществляет руководство текущей деятельностью общества, представляет его интересы и совершает сделки, выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия, издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания, осуществляет иные полномочия, не отнесенные законом или уставом общества к компетенции иных органов ООО (п. 4 ст. 32, ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», далее – Закон об ООО).

По смыслу норм Закона об ООО, единоличный исполнительный орган является единственным лицом, которое может действовать от имени общества без доверенности. Статус же лица, замещающего (выполняющего обязанности) единоличного исполнительного органа (генерального директора) общества, законом не урегулирован. Соответственно, независимо от занимаемой в обществе должности и формы наделения его генеральным директором своими полномочиями, именованная в соответствующем документе (приказ), он не вправе действовать от имени общества на основании закона и является лишь представителем общества по доверенности.

Более того, из приведенных норм следует, что всеми полномочиями, предусмотренными ст. 40 Закона об ООО,

в любом случае может обладать только единоличный исполнительный орган, избираемый в порядке, установленном Законом об ООО и уставом общества. Предусмотренные законодательством полномочия возникают у лица только после избрания его на должность единоличного исполнительного органа общества. Закон об ООО не предусматривает возможности упразднения единоличного исполнительного органа и (или) передачи его функций и полномочий другому органу общества или какому-либо работнику общества. Поэтому руководитель может передать работнику общества по доверенности осуществление лишь отдельных функций, входящих в компетенцию генерального директора. Передача генеральным директором своих полномочий иному лицу по доверенности в полном объеме фактически будет являться нарушением исключительной компетенции соответствующих органов общества в данном вопросе.

Нередко на практике полномочия руководителя возлагаются не путем оформления доверенности, а посредством издания внутреннего распорядительного документа организации (приказа, распоряжения). Действительно, как показывает правоприменительная практика, в зависимости от содержания, в частности, от наличия указаний на полномочия действовать от имени организации в отношениях с третьими лицами, такой документ, как приказ, может квалифицироваться в качестве письменного уполномочия на совершение сделок (п. 1 ст. 185 ГК РФ), то есть по существу иметь характер доверенности (смотрите постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 27.09.1994 № 29). Из вышеизложенного следует, что текст приказа должен содержать указание на конкретные полномочия, которыми наделяется заменяющее руководителя лицо. В целях же недопущения спорных ситуаций в отношениях с третьими лицами полномочия уполномоченного лица целесообразно подтверждать именно доверенностью. Это

связано с тем, что по своей правовой природе приказ о наделении полномочиями представляет собой локальный нормативный акт, регулирующий отношения внутри организации и не имеющий юридической силы в отношениях с третьими лицами. Поэтому контрагентами общества и иными лицами (в том числе государственными и муниципальными органами) указанный в вопросе приказ может и не рассматриваться как документ, надлежащим образом подтверждающий полномочия исполнительного директора. В связи с этим представляется целесообразным в подобных случаях подтверждать полномочия представителя общества путем выдачи доверенности.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ – В ПИСЬМЕННОЙ ФОРМЕ

Договор коммерческой концессии (на определенный срок) подписан только с одной стороны (правообладателем) и не зарегистрирован. Подписанный правообладателем договор был направлен пользователю, однако не был возвращен последним правообладателю. Пользователь платил роялти, паушальный взнос, пользовался всеми правами товарного знака. В настоящее время правообладатель хочет, чтобы пользователь прекратил пользование, а также уплатил компенсацию за неправомерное использование товарного знака. Законны ли требования правообладателя?

Как представляется, договор коммерческой концессии должен считаться заключенным, при этом оснований для его расторжения или отказа от его исполнения, равно как и для взыскания с пользователя компенсации нет.

Обоснование

Согласно п. 4 ст. 1027 ГК РФ к договору коммерческой концессии соответственно применяются правила раздела VII ГК РФ о лицензионном договоре, если это не противоречит положениям настоящей главы и существу договора коммерческой концессии. Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора влечет его недействительность. Такой договор считается ничтожным (п. 1 ст. 1028 ГК РФ).

Договор в письменной форме может быть заключен, в частности, путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434, п. 2 ст. 1235 ГК РФ). Кроме того, письменная форма договора считается также соблюденной, если письменное предложение заключить договор (оферта) принято путем совершения стороной, получившей такое предложение, так называемых конклюдентных действий – действий, направленных на исполнение условий оферты (п. 3 ст. 434 ГК РФ, п. 3 ст. 438 ГК РФ). Для квалификации указанных действий в качестве акцепта достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к ее исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для ее акцепта срок.

Ни положениями главы 54 ГК РФ, ни нормами части четвертой этого кодекса не предусмотрено, что договор коммерческой концессии должен быть заключен только путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 4 ст. 434 ГК РФ). Действительно, если договор заключен не путем составления одного документа, то в тех случаях, когда предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуали-

зации подлежит государственной регистрации, могут возникнуть затруднения технического характера при подаче документов для регистрации в Роспатент, поскольку для государственной регистрации требуется представить соответствующий договор (смотрите, например, п. 6 Правил <...>, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.12.2015 № 1416). Однако формально договор коммерческой концессии может быть заключен в том числе в порядке, предусмотренном пп. 2 и 3 ст. 434 ГК РФ, то есть без составления одного подписанного сторонами документа (смотрите также, например, постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 24 декабря 2019 г. № 11АП-18343/19, постановление Суда по интеллектуальным правам от 9 ноября 2017 г. № С01-845/2017 по делу № А40-17540/2017, постановление Суда по интеллектуальным правам от 25.01.2019 № С01-1108/2018 по делу № А65-182/2018).

Согласно п. 2 ст. 1028 ГК РФ предоставление права использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору коммерческой концессии подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. При несоблюдении требования о государственной регистрации предоставление права использования считается несостоявшимся. При этом, если договором коммерческой концессии не предусмотрено иное, обеспечить государственную регистрацию предоставления права использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору коммерческой концессии обязан именно правообладатель (п. 2 ст. 101 ГК РФ).

Как видно из формулировки, использованной в п. 2 ст. 1028 ГК РФ, она не предусматривает иных последствий

отсутствия упомянутой в этой норме государственной регистрации, кроме того, что обязательства правообладателя по предоставлению исключительных прав не могут быть признаны исполненными. На это указывают и суды, подчеркивая при этом, что отсутствие государственной регистрации предоставления права использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору коммерческой концессии не свидетельствует о незаключенности договора коммерческой концессии. Более того, в судебной практике сформирован подход, согласно которому заключенный в надлежащей форме договор предполагает, что все его существенные условия согласованы сторонами, однако требуемая государственная регистрация которого (либо предоставления прав по которому) не осуществлена, не порождает всех последствий, на которые он направлен, до осуществления такой регистрации. Вместе с тем такой договор уже с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям (и тем более если стороны фактически приступили к его исполнению) влечет правовые последствия в отношениях между ними (смотрите, например, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25 июня 2019 г. № 17АП-4461/19, постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25 июня 2021 г. № 18АП-4837/21 по делу № А47-9155/2020, постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 28 мая 2021 г. № 20АП-2830/21 по делу № А68-6731/2020, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 13 апреля 2021 г. № 13АП-4733/21 по делу № А21-3739/2020, оставленное без изменения постановлением Суда по интеллектуальным правам от 4 августа 2021 г. № С01-1217/2021 по делу № А21-3739/2020). Суды, рассматривая споры по договорам коммерческой концессии, предоставление прав по которым не зарегистрирова-

но, учитывают предусмотренное п. 3 ст. 432 ГК РФ правило. Согласно ему сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (п. 3 ст. 1 ГК РФ).

Таким образом, в описанной ситуации, как уже сказано выше, договор коммерческой концессии, по всей видимости, должен считаться заключенным. Правообладатель, как следует из вопроса, подписал договор и в течение длительного времени своим поведением (в частности, принимая без возражений от пользователя платежи по договору) подтверждал его условия. При таких обстоятельствах использование контрагентом комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав, не может рассматриваться как нарушающее его права, а значит у правообладателя нет правовых оснований для предъявления пользователю требования о возмещении убытков или о выплате компенсации за неправомерное использование принадлежащих правообладателю объектов интеллектуальной собственности (п. 3 ст. 1252, п. 4 ст. 1515 ГК РФ).

Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 309, 310 ГК РФ). Следовательно, если иное не предусмотрено договором коммерческой концессии, правообладатель вправе отказаться от исполнения

договора лишь в случаях, предусмотренных ст. 1037 ГК РФ. Кроме того, разумеется, договор коммерческой концессии может быть расторгнут по соглашению сторон либо судом по требованию одной из сторон в случае существенного нарушения второй стороной условий договора (ст. 450 ГК РФ). До прекращения договора стороны, несмотря на отсутствие государственной регистрации, обязаны исполнять возникшие из него обязательства в соответствии с условиями договора.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

ОПЛАТА ПОКУПАТЕЛЕМ ТОВАРА ДО ИЛИ ПОСЛЕ ЕГО ПЕРЕДАЧИ

Организация «А» по гарантийному письму (без договора) просит организацию «Б» отгрузить/поставить организации «А» металлопродукцию с гарантией оплаты 100 процентов счета в течение пяти дней после отгрузки. Металлопродукция была поставлена организации «А», претензий к продукции не было. Через определенное время эта продукция организации «А» перестала быть нужна, и организация «А» попросила организацию «Б» забрать отгруженный товар обратно. Вместо этого от организации «Б» в адрес организации «А» поступила досудебная претензия с требованием оплаты поставленного товара (с пояснением, что организация «А» нарушила гарантийные обязательства по оплате; товар был поставлен надлежащего качества, претензий к товару не было). Металлопродукция находится в том состоянии, в котором поступила на склад организации «А». Можно ли обязать организацию «Б» забрать отгруженный товар обратно?

При описанных обстоятельствах мы не видим оснований, чтобы обязать организацию «Б» забрать отгруженную продукцию. Организация «Б» вправе требовать от организации «А» оплаты всего переданного товара и уплаты процентов за нарушение срока оплаты.

Обоснование

Сделки между юридическими лицами вне зависимости от их суммы должны совершаться в письменной форме (п. 1 ст. 161 ГК РФ). Несоблюдение письменной формы лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (п. 1 ст. 162 ГК РФ) и не влечет недействительности договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 162 ГК РФ).

Договор как соглашение лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей может быть заключен в письменной форме не только путем составления единого документа, подписанного сторонами (договора). Согласно п. 3 ст. 434 ГК РФ письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК РФ. По смыслу последней из упомянутых норм договор может быть заключен и посредством совершения конклюдентных действий, например таких, как отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п. (постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 10.03.2009 № А01-748/08-14).

К указанным в законе существенным условиям договора поставки отнесено лишь условие о товаре, которое считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество поставляемого товара (п. 3 ст. 455, ст. 506 ГК РФ).

Как показывает правоприменительная практика, о заключении договора поставки в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 434 и п. 3 ст. 438 ГК РФ, может свидетельствовать, например, документально подтвержденный (товаросопроводительным либо иным документом, в котором указано наименование и количество товара) факт передачи товара поставщиком лицу, уполномоченному на принятие товара от имени покупателя. Полномочия на получение товара могут подтверждаться доверенностью (п. 4 ст. 185.1 ГК РФ) либо явствовать из обстановки (п. 1 ст. 182 ГК РФ), если, например, товар передается на складе покупателя (постановления АС Северо-Западного округа от 20.11.2014 № Ф07-8989/14, АС Уральского округа от 09.03.2016 № Ф09-591/16, АС Московского округа от 08.10.2015 № Ф05-13467/15 и от 12.10.2015 № Ф05-13597/15, АС Северо-Кавказского округа от 03.07.2015 № Ф08-3314/15).

Следовательно, если в рассматриваемой ситуации имеются документы, из содержания которых следует, что организация «А» передала организации «Б» определенное количество товара, а последняя приняла товар (например, имеется надлежащим образом оформленная и подписанная уполномоченным представителем организации «А» накладная), то такие документы свидетельствуют о заключении между указанными в вопросе лицами договора поставки в письменной форме (смотрите п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора»). Гарантийное же письмо с указанием срока оплаты товара, подписанное уполномоченным представителем (руководителем) организации «А», может рассматриваться в качестве документального основания, в котором зафиксирован срок, в течение которого товар подлежит оплате (постановление Пятнадцатого ААС от

20.05.2019 № 15АП-6748/19, постановление Тринадцатого ААС от 11.07.2017 № 13АП-13139/17, постановление Пятнадцатого ААС от 01.06.2019 № 15АП-6820/19, постановление Двенадцатого ААС от 07.09.2015 № 12АП-6712/15, постановление Седьмого ААС от 27.10.2015 № 07АП-8507/15).

Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ). Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором (п. 1 ст. 407 ГК РФ). Основное обязательство покупателя по договору купли-продажи (поставки) заключается в оплате переданного товара (п. 1 ст. 454, ст. 516 ГК РФ). Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий допускаются лишь при определенных обстоятельствах и в случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 310, 450.1 ГК РФ). То обстоятельство, что у покупателя до исполнения договора поставки отпала потребность в переданном ему по такому договору товаре, не указано в законе в качестве основания для отказа покупателя от договора. Поэтому если в данной ситуации соглашением сторон не предусмотрено право покупателя (организации «А») на безмотивный отказ от исполнения договора поставки, он обязан оплатить переданный ему товар в соответствии с условиями обязательства. Согласно пп. 1-3 ст. 486 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено правовыми актами или договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства. Если договором купли-продажи не предусмотрена рассрочка оплаты товара, покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью.

Если покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с договором купли-продажи товар, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со статьей 395 ГК РФ.

Таким образом, в данной ситуации между сторонами заключен договор купли-продажи, который может быть расторгнут либо по соглашению сторон, либо судом по требованию стороны договора в связи с существенным нарушением условий договора второй стороной или существенным изменением обстоятельств. До расторжения договора у покупателя нет оснований требовать от продавца вывезти невостребованную часть товара. Он обязан оплатить переданный ему товар, а продавец вправе требовать от него оплаты товара и уплаты процентов по ст. 395 ГК РФ за просрочку оплаты.

Алексей АЛЕКСАНДРОВ

НАЛОГ ЗА ОБОСОБЛЕННОЕ ПОДРАЗДЕЛЕНИЕ ПЛАТИТ ГОЛОВНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ

Организация создала обособленное подразделение в сентябре 2020 года, но не сообщила об этом в налоговый орган. По налогу на прибыль отчитывается ежеквартально. Каковы последствия для компании за нарушение срока регистрации обособленного подразделения (не филиал и не представительство)? Какая ответственность может наступить в связи с неправильным исчислением и уплатой налога на прибыль по обособленному подразделению из-за непостановки его на учет в налоговом органе? Считается ли, что у организации есть обособленное подразделение, если работники головного подразделения переведены на дистанционную работу?

За нарушение срока регистрации обособленного подразделения организация может быть привлечена к ответственности только по п. 1 ст. 126 НК РФ и ч. 1 ст. 15.6 КоАП РФ. За неуплату налога на прибыль (авансовых платежей по нему) в налоговый орган по месту нахождения обособленного подразделения начисляются пени (ст. 75 НК РФ). Штраф за неуплату налога за 2020 год по ст. 122 НК РФ не должен применяться, так как вся сумма налога уплачена в бюджет через налоговый орган по месту нахождения организации. За неуплату авансовых платежей по налогу на прибыль штраф по ст. 122 НК РФ не начисляется. За непредставление декларации по налогу на прибыль за 2020 год по месту учета обособленного подразделения организация может быть привлечена к ответственности по п. 1 ст. 119 НК РФ и ст. 15.5 КоАП РФ. За непредставление деклараций по налогу на прибыль за 9 месяцев 2020 года, 1 квартал и полугодие 2021 года по месту учета обособленного подразделения организация может быть привлечена к ответственности по п. 1 ст. 126 НК РФ и ч. 1 ст. 15.6 КоАП РФ.

Обоснование

1. Для постановки организации на учет в налоговых органах по месту нахождения ее обособленного подразделения, не являющегося филиалом или представительством, организация должна в течение одного месяца со дня создания такого обособленного подразделения представить в налоговый орган по месту своего нахождения сообщение о создании обособленного подразделения (п. 4 ст. 83, подп. 3 п. 2 ст. 23 НК РФ). Сообщение направляется в налоговый орган по форме № С-09-3-1, утвержденной приказом ФНС России от 04.09.2020 № ЕД-7-14/632@, в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения. Смотрите также Вопрос: Открытие обособленного подразделения (ответ службы Правового консалтинга ГАРАНТ,

февраль 2021 г.) и Энциклопедию решений. Постановка на учет в налоговых органах и снятие с учета филиалов, представительств, иных обособленных подразделений.

Неисполнение организацией обязанности по сообщению в налоговый орган по месту своего нахождения обо всех обособленных подразделениях, созданных на территории РФ (за исключением филиалов и представительств), является основанием для привлечения организации к налоговой ответственности по п. 1 ст. 126 НК РФ в виде штрафа в размере 200 рублей за каждый непредставленный документ.

Для должностных лиц организации за нарушение срока подачи сообщения о создании обособленного подразделения предусмотрена административная ответственность – штраф в размере от 300 до 500 рублей (ч. 1 ст. 15.6 КоАП РФ).

Применять п. 2 ст. 116 НК РФ и взыскивать штраф в размере 10 процентов от доходов, полученных организацией в течение деятельности без регистрации обособленного подразделения, налоговый орган не вправе. Ведь в п. 2 ст. 116 НК РФ установлена ответственность в случае ведения деятельности без постановки на учет самой организации, а не ее подразделений (определение СК по экономическим спорам ВС РФ от 26.06.2017 № 303-КГ17-2377, Энциклопедия решений. Ответственность за ведение деятельности без постановки на учет в налоговом органе (п. 2 ст. 116 НК РФ).

2. В рассматриваемой ситуации организация начала деятельность через обособленное подразделение в сентябре 2020 года. Но обособленное подразделение на учет не поставила. В связи с этим в налоговый орган по месту нахождения обособленного подразделения не подавалась декларация по налогу на прибыль за 9 месяцев года и 2020 год, за 1 квартал и полугодие 2021 года. Также в налоговый орган по месту нахождения обособленного подразделения не уплачивался налог на прибыль за 2020 год и авансовые платежи по налогу на прибыль за 2020–2021 гг.

Согласно абзацу 8 п. 2 ст. 288 НК РФ уплата налога на прибыль в налоговый орган по месту нахождения обособленного подразделения осуществляется в сроки, установленные НК РФ, начиная с отчетного (налогового) периода, следующего за отчетным (налоговым) периодом, в котором обособленное подразделение было создано.

При этом налог на прибыль по месту нахождения обособленного подразделения уплачивается независимо от того, есть ли у обособленного подразделения доходы и расходы, формирующие налоговую базу, или нет (письмо Минфина России от 10.10.2011 № 03-03-06/1/640, Вопрос: Можно ли учесть в целях налогообложения прибыли расходы по обособленному подразделению, если по нему нет доходов? Как определить базы по налогу на прибыль обособленного подразделения и головной организации в случае, если по амортизируемому имуществу не начисляется амортизация? (ответ службы Правового консалтинга ГАРАНТ, июль 2020 г.).

У организации отчетным периодом по налогу на прибыль является 1 квартал, полугодие и 9 месяцев, а налоговым периодом год (ст. 285 НК РФ).

В данной ситуации организация уплачивала налог на прибыль (авансовые платежи по налогу на прибыль) в полном объеме по месту своего нахождения.

В такой ситуации необходимо учитывать, что налоговым органом по месту нахождения обособленного подразделения может быть установлен факт образования у организации недоимки, что повлечет за собой начисление пени в соответствии со ст. 75 НК РФ (абзац 2 п. 3 ст. 58 НК РФ, постановление Двадцатого ААС от 13.06.2017 № 20АП-2868/17, смотрите также п. 14 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 57).

Также за неуплату налога за 2020 год по месту нахождения обособленного подразделения организация может быть привлечена к ответственности по ст. 122 НК РФ. При

этом учитывая п. 19, п. 20 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 57, а также принимая во внимание, что организация фактически перечислила налог в бюджетную систему РФ в полном объеме (по месту нахождения головного подразделения организации), считаем, что в данном случае отсутствуют основания для привлечения ее к ответственности за совершение налогового правонарушения, предусмотренного ст. 122 НК РФ. Однако не исключено, что данную точку зрения организации придется отстаивать в суде.

Нарушение порядка исчисления и (или) уплаты авансовых платежей не может рассматриваться в качестве основания для привлечения лица к ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах (п. 3 ст. 58 НК РФ). Таким образом, НК РФ не предусмотрена ответственность за неуплату или неполную уплату авансовых платежей по результатам отчетных периодов в виде штрафа, предусмотренного ст. 122 НК РФ. Поэтому в этой конкретной ситуации за неуплату авансовых платежей по налогу на прибыль в налоговый орган по месту нахождения обособленного подразделения меры ответственности из ст. 122 НК РФ не применяются (п. 16 информационного письма Президиума ВАС от 17.03.2003 № 71, Энциклопедия решений. Срок и порядок уплаты квартальных авансовых платежей по налогу на прибыль; Вопрос: Налог на прибыль при наличии обособленного подразделения. Ответственность за неуплату налога, авансовых платежей по налогу и несдачу декларации по налогу на прибыль по месту нахождения обособленного подразделения (ответ службы Правового консалтинга ГАРАНТ, июль 2020 г.).

Согласно п. 1 ст. 289 НК РФ налогоплательщики независимо от наличия у них обязанности по уплате налога и (или) авансовых платежей по налогу, особенностей исчисления и уплаты налога обязаны по истечении каждого отчетного и налогового периода представлять в налоговые

органы по месту своего нахождения и месту нахождения каждого обособленного подразделения декларации по налогу на прибыль.

При этом организация, в состав которой входят обособленные подразделения, по окончании каждого отчетного и налогового периода представляет в налоговые органы по месту своего нахождения налоговую декларацию в целом по организации с распределением прибыли по обособленным подразделениям (п. 5 ст. 289 НК РФ).

Обособленное подразделение создано в сентябре 2020 года. Поэтому по месту нахождения обособленного подразделения организации должна была подать декларации по налогу на прибыль за 9 месяцев 2020 года, за 2020 год, за 1 квартал 2021 года и за полугодие 2021 года.

В соответствии с п. 1 ст. 119 НК РФ непредставление в установленный законодательством о налогах и сборах срок налоговой декларации в налоговый орган по месту учета влечет взыскание штрафа в размере пяти процентов не уплаченной в установленный законодательством о налогах и сборах срок суммы налога, подлежащей уплате (доплате) на основании этой декларации, за каждый полный или неполный месяц со дня, установленного для ее представления, но не более 30 процентов указанной суммы и не менее 1000 рублей.

Кроме того, согласно ст. 15.5 КоАП РФ за нарушение срока представления налоговой декларации должностные лица организации могут быть привлечены к административной ответственности в виде предупреждения или штрафа в размере от 300 до 500 рублей.

Таким образом за непредставление декларации по налогу на прибыль за 2020 год по месту учета обособленного подразделения организация может быть привлечена к ответственности по п. 1 ст. 119 НК РФ и ст. 15.5 КоАП РФ.

По декларациям по налогу на прибыль за 9 месяцев 2020 года, 1 квартал и полугодие 2021 года ситуация

немного иная. Ведь отчетность по итогам отчетных периодов хотя и именуется в главе 25 НК РФ налоговой декларацией, по сути представляет собой расчет авансовых платежей, по которому санкции по ст. 119 НК РФ не применяются (п. 1 ст. 80 НК РФ, п. 17 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 57, письмо ФНС России от 22.08.2014 № СА-4-7/16692, Энциклопедия решений. Ответственность за непредставление налоговой декларации по налогу на прибыль по итогам отчетных периодов).

Однако организация может быть привлечена к ответственности за непредставление отчетности по налогу на прибыль за отчетные периоды (9 месяцев 2020 года, 1 квартал и полугодие 2021 года) на основании п. 1 ст. 126 НК РФ в виде штрафа в размере 200 рублей. То есть за непредставление в установленный срок в налоговые органы документов, предусмотренных НК РФ, если такое деяние не содержит признаков налоговых правонарушений, предусмотренных ст. 119, 129.4, 129.6, 129.9-129.11 НК РФ, а также пп. 1.1, 1.2 ст. 126 НК РФ (письмо Минфина России от 05.05.2009 № 03-02-07/1-228).

Также согласно ч. 1 ст. 15.6 КоАП РФ за несвоевременное представление документов и (или) иных сведений, необходимых для осуществления налогового контроля (деклараций по налогу на прибыль за 9 месяцев 2020 года, 1 квартал и полугодие 2021 года), на должностных лиц организации может быть наложен штраф в размере от 300 до 500 рублей.

К сведению

Если организация и ее обособленное подразделение находятся на территории одного субъекта РФ, то весь налог на прибыль в бюджет этого субъекта РФ можно уплачивать через головную организацию, выбрав ее подразделением, ответственным за уплату налога. В этом случае декларация по налогу на прибыль по месту нахождения

обособленного подразделения не подается (письма Минфина России от 18.02.2016 № 03-03-06/1/9188, от 25.11.2011 № 03-03-06/1/781, от 02.12.2005 № 03-03-04/2/127, ФНС России от 11.04.2011 № КЕ-4-3/5651@).

3. Дистанционная (удаленная) работа предполагает работу вне места нахождения работодателя, его филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения (включая расположенные в другой местности), вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контролем работодателя (ст. 312.1 ТК РФ).

Следовательно, вне зависимости от того, на какой срок привлекается дистанционный работник, обособленное подразделение не образуется (письма Минфина России от 26.10.2020 № 03-15-06/92991, от 29.05.2019 № 03-15-06/38981, от 19.01.2018 № 03-02-07/1/3617, от 01.12.2014 № 03-04-06/61300, от 04.07.2013 № 03-02-07/1/25829, ФНС России от 14.10.2020 № СД-4-3/16830@). Смотрите также Энциклопедию решений.

Елена САВИНА

АДРЕС ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА – ПО МЕСТУ НАХОЖДЕНИЯ

Каковы действия общества в случае переезда из одного района Москвы в другой? В какие сроки уведомить: налоговые органы (общество стоит на учете как крупнейший налогоплательщик и по месту нахождения), банки, Росстат, фонды? На основании какого документа уведомлять данные органы?

1. Под адресом юридического лица понимается адрес, по которому осуществляется связь с юридическим лицом и по которому ему доставляются юридически значимые

сообщения. Адрес юридического лица должен быть определен в пределах места нахождения юридического лица. Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории РФ путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования) (п. 3, п. 4 ст. 54 ГК РФ). Место нахождения юридического лица должно быть указано в его учредительных документах и ЕГРЮЛ. Адрес юридического лица не требуется указывать в его учредительных документах, но он в обязательном порядке указывается в ЕГРЮЛ (п. 3 и п. 5 ст. 54 ГК РФ, подп. «в» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», далее – Закон о госрегистрации).

Пленум ВАС РФ в п. 10 постановления от 30.07.2013 № 61 указал, что изменение сведений ЕГРЮЛ в части адреса юридического лица в рамках его места нахождения, указанного в учредительных документах, не требует внесения изменений в учредительные документы независимо от того, был ли в них ранее указан такой адрес, если только иное прямо не предусмотрено учредительными документами юридического лица. Из этого следует, что изменение адреса юридического лица путем внесения изменений в его устав осуществляется в ситуации, когда это прямо прописано в уставе. В остальных случаях изменение адреса юридического лица, указанного в уставе, возможно по решению единоличного исполнительного органа (смотрите также решение АС Хабаровского края от 29.09.2020 по делу № А73-12070/2020). Также отметим, что в постановлении Девятого ААС от 14.10.2020 № 09АП-41398/2 суд пришел к выводу, что исключение из устава ООО положения о юридическом адресе ООО, включающем наименование улицы, номер дома, номер строения, этаж, номер помещения и комнаты, не является юридически значимым изменением устава.

Для государственной регистрации изменения адреса в пределах места нахождения без внесения изменений в учредительный документ юридическое лицо в течение 7 рабочих дней с момента изменения адреса должно подать в регистрирующий орган заявление по форме № Р13014, утвержденной приказом ФНС России от 31.08.2020 № ЕД-7-14/617@ (п. 5 ст. 5, п. 2 ст. 17 Закона о госрегистрации).

Заявление заполняется, в частности, с учетом следующего:

– в пункте 2 заявления «Причина представления заявления» проставляется цифровое значение 2 (изменение сведений о юридическом лице, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц) (п. 76 Требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган (приложение № 13 к приказу ФНС России от 31.08.2020 № ЕД-7-14/617@), далее – Требования). К заявлению прилагается лист Б «Место нахождения и адрес юридического лица». В листе Б заполняется пункт 2 «Адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица» (абзац третий п. 87 Требований), в котором в соответствии со сведениями, содержащимися в Государственном адресном реестре, с учетом положений п. 14 Требований указываются сведения о новом адресе юридического лица в пределах прежнего места его нахождения. Показатели пункта 2 заполняются в соответствии с подп. 5-9 п. 30, подп. 2 п. 87 Требований (абзац шестой подп. 2 п. 87 Требований).

Предоставление решения об изменении адреса и уплата госпошлины в этой ситуации не предусмотрены.

II. На сегодняшний день в судебной практике распространён иной подход, согласно которому, если в учредительных документах юридического лица указано не только место его нахождения (наименование населенного пункта), но и адрес (название улицы, номер дома, офиса), то

для изменения такого конкретного адреса требуется внести изменения и в учредительные документы (смотрите, например, постановления АС Северо-Западного округа от 09.11.2020 № Ф07-11754/20, АС Волго-Вятского округа от 04.10.2017 № Ф01-4319/17 и от 03.10.2017 № Ф01-4318/17, Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.09.2015 № 13АП-19344/15, информацию УФНС России по Владимирской области от 11.02.2014).

В этом случае для государственной регистрации юридического лица должно в течение 7 рабочих дней подать в регистрирующий орган документы на государственную регистрацию изменений, внесенных в учредительный документ:

а) заявление по форме № Р13014, утвержденной приказом ФНС России от 31.08.2020 № ЕД-7-14/617@.

Заявление по форме № Р13014 заполняется, в частности, с учетом следующего:

В пункте 2 заявления «Причина представления заявления» проставляется цифровое значение 1 (внесение изменений в учредительный документ юридического лица и (при необходимости) изменение сведений о юридическом лице, содержащихся в ЕГРЮЛ). Далее в пункте 2 заявления необходимо указать, в какой форме внесены изменения в учредительный документ: если учредительный документ представлен в новой редакции, проставляется цифровое значение 1; если представлены изменения, внесенные в учредительный документ юридического лица, проставляется цифровое значение 2 (п. 76 Требований).

К заявлению прилагается лист Б «Место нахождения и адрес юридического лица» заявления, в котором заполняется пункт 2 «Адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица» (абзац третий п. 87 Требований), в котором в соответствии со сведениями, содержащимися в Государственном адресном реестре, с учетом положений п. 14 Требований указываются сведения о новом адресе юридического лица в пределах прежнего

места его нахождения. Показатели пункта 2 заполняются в соответствии с подп. 5-9 п. 30, подп. 2 п. 87 Требований (абзац шестой подп. 2 п. 87 Требований);

б) решение о внесении изменений в учредительные документы (устав) юридического лица (подп. «б» п. 1 ст. 17 Закона о госрегистрации);

в) изменения, вносимые в учредительные документы (устав) или устав юридического лица в новой редакции (подп. «в» п. 1 ст. 17 Закона о госрегистрации);

г) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в размере 800 рублей (подп. 3 п. 1 ст. 333.33 НК РФ, подп. «г» п. 1 ст. 17 Закона о госрегистрации), за исключением случаев, когда государственная пошлина не оплачивается (смотрите подробнее) или когда документ об оплате может не предоставляться.

III. В соответствии с п. 3 ст. 84 НК РФ изменения в сведениях о российских организациях подлежат учету налоговым органом по месту нахождения российской организации на основании сведений, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц. Таким образом, специально уведомлять о смене адреса налоговые органы, в которых организация состоит на учете в качестве налогоплательщика, не требуется.

IV. Уведомлять территориальные органы государственных внебюджетных фондов об изменении адреса организации также не требуется. В соответствии с п. 3.1 ст. 11 Закона о госрегистрации регистрирующий орган уведомляет соответствующие фонды об этом самостоятельно в срок не более пяти рабочих дней с момента внесения соответствующих изменений в ЕГРЮЛ (смотрите также подп. 1 п. 1 ст. 11 Федерального закона от 15.12.2001 № 167-ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в РФ», ч. 4 ст. 17 Федерального закона от 29.11.2010 № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в РФ», подп. 1 п. 1 ст. 6 Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ «Об обязательном

социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний», п. 1 ч. 1 ст. 2.3 Федерального закона от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством»).

V. Федеральный закон от 29.11.2007 № 282-ФЗ «Об официальном статистическом учете и системе государственной статистики в РФ» и Положение об условиях предоставления в обязательном порядке первичных статистических данных и административных данных субъектам официального статистического учета (утверждено постановлением Правительства РФ от 18.08.2008 № 620) не предусматривают необходимость регистрации организаций в территориальных органах Федеральной службы государственной статистики. Соответственно, уведомлять органы статистики об изменении адреса организации не требуется.

VI. В соответствии с п. 1.2 Порядка заполнения карточки с образцами подписей и оттиска печати (приложение 2 к Инструкции Банка России от 30.05.2014 № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов») адрес, по которому осуществляется связь с лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа юридического лица, указывается клиентом банка в поле «Место нахождения (место жительства)» карточки с образцами подписей и оттиска печати. В силу п. 7.12 указанной Инструкции банк вправе по письменному заявлению клиента вносить изменения в поля «Место нахождения (место жительства)», «тел. N» карточки. Порядок внесения изменений и исправлений в поля карточки определяется банком самостоятельно в банковских правилах. Таким образом, информацию о сроке и порядке уведомления обслуживающего банка об изменении адреса организации необходимо получить в обслуживающем банке.

Артем БАРСЕГЯН

ПРОДАЖА ЛЕКАРСТВЕННЫХ СРЕДСТВ ПО ДОГОВОРУ КОМИССИИ

Можно ли продавать лекарственные средства по договору комиссии, если комиссионер и комитент имеют лицензии на розничную торговлю лекарственными препаратами?

Как представляется, продажа лекарственных средств по договору комиссии в данном случае невозможна.

Обоснование

В первую очередь стоит отметить, что согласно п. 1 ст. 4 Федерального закона от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон № 61-ФЗ) к лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты. В соответствии с п. 32 Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи (утверждены постановлением Правительства РФ от 31 декабря 2020 г. № 2463) комиссионная торговля лекарственными препаратами не допускается.

Кроме того, необходимо иметь в виду следующее. Фармацевтическая деятельность определена в п. 33 ст. 4 Закона № 61-ФЗ как деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

В соответствии со ст. 8, 52 Закона № 61-ФЗ фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность,

медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, полученную в соответствии с законодательством Российской Федерации (смотрите также п. 47 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

На основании пп. 1, 2 ст. 129 ГК РФ в отношении некоторых объектов гражданских прав законом могут быть установлены правила, согласно которым эти объекты могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченные в обороте). Анализ норм Закона № 61-ФЗ показывает, что лекарственные средства относятся именно к таким видам объектов гражданских прав.

Согласно ст. 54 Закона № 61-ФЗ оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам надлежущей дистрибьюторской практики и правилам надлежущей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти. Причем ч. 8 ст. 45 Закона № 61-ФЗ устанавливает перечень лиц, которым могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке производители лекарственных средств, а ч. 1 ст. 53 Закона № 61-ФЗ – перечень лиц, которым могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке организации оптовой торговли.

Что же касается аптечных организаций, ветеринарных аптечных организаций, индивидуальных предпринимателей, имеющих лицензию на фармацевтическую деятель-

ность, медицинских организаций, имеющих лицензию на фармацевтическую деятельность, то согласно п. 35 ст. 4, ч. 1 ст. 55 Закона № 61-ФЗ они лишь осуществляют розничную торговлю лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии. Согласно п. 1 ст. 492 ГК РФ по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

В соответствии с приложением к Положению о лицензировании фармацевтической деятельности (утверждено постановлением Правительства РФ от 22 декабря 2011 г. № 1081) оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения и розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения являются разными видами работ (услуг), составляющих фармацевтическую деятельность. Аналогичное разграничение установлено и в сфере обращения лекарственных средств для ветеринарного применения.

Отсюда можно сделать вывод о том, что организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными средствами, не вправе осуществлять оптовую торговлю, то есть отчуждать их для использования в связи с предпринимательской деятельностью.

Причем при определении ограничений оборота лекарственных средств в части оптовой торговли в ч. 8 ст. 45 и ст. 53 Закона № 61-ФЗ употребляется оборот «осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке». Это можно понять таким образом, что к оптовой торговле лекарственными средствами законодателем отнесена их передача от одного лица другому не только по

договорам купли-продажи, но и по иным договорам, предусмотренным законодательством Российской Федерации, к которым относится и договор комиссии.

Таким образом, можно сделать вывод, что организации, не имеющие лицензию на оптовую торговлю лекарственными средствами, не вправе передавать лекарственные средства для использования в предпринимательской деятельности не только по договорам купли-продажи, но и по любым иным договорам, в том числе по договору комиссии.

Артем БАРСЕГЯН

ПРИМЕНЕНИЕ ИЛИ НЕПРИМЕНЕНИЕ КОНТРОЛЬНО- КАССОВОЙ ТЕХНИКИ

Организация продает по договору и по отдельным заказам оборудование физическим лицам. На основании счета клиент произвел оплату (наличные, эквайринг, на расчетный счет по реквизитам), организация пробила чек, указала в нем перечень товаров из заказа. Клиент получил заказ и решил вернуть часть заказа с заменой на другой товар. Клиент – физическое лицо не хочет возвращать денежные средства и предлагает оформить взаимозачет между двумя заказами. Нужно ли пробить чек возврата на возвращаемый товар и далее пробить новый чек на новый товар из нового заказа, или можно произвести взаимозачет?

В первую очередь отметим, что в соответствии с пп. 1, 4 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст. 422 ГК РФ). На основании п. 1

ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором. Таким образом, стороны договора купли-продажи (поставки) вправе в любое время изменить условие договора о товаре, в частности, о наименовании и количестве поставляемых товаров. При этом денежные средства, ранее уплаченные покупателем, могут быть зачтены в счёт уплаты за новые товары.

В силу п. 1 ст. 4.7 Федерального закона от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации» (далее – Закон о ККТ) наименование товаров, работ, услуг относится к числу обязательных реквизитов кассового чека. К сожалению, разъяснений Минфина и ФНС России о порядке внесения изменений в реквизиты чека при изменении номенклатуры поставляемых товаров по соглашению сторон в настоящее время не имеется.

В соответствии с п. 4 ст. 4.3 Закона о ККТ при выполнении корректировки расчетов, которые были произведены ранее, формируется кассовый чек коррекции (бланк строгой отчетности коррекции) после формирования отчета об открытии смены, но не позднее формирования отчета о закрытии смены.

Понятие «корректировка расчетов» в законе не расшифровывается, вместе с тем согласно абзацу второму этого же пункта кассовый чек коррекции (бланк строгой отчетности коррекции) формируется пользователем в целях исполнения обязанности по применению контрольно-кассовой техники (ККТ) в случае осуществления ранее таким пользователем расчета без применения ККТ либо в случае применения ККТ с нарушением требований законодательства Российской Федерации о применении ККТ. О необходимости формирования чека коррекции в отсутствие нарушений (например, при изменении номенклатуры

приобретаемых товаров по соглашению между продавцом и покупателем) закон не упоминает.

Вопросам формирования кассового чека коррекции посвящено письмо Федеральной налоговой службы от 6 августа 2018 г. № ЕД-4-20/15240@ «Об особенностях формирования кассового чека коррекции». В данном документе также говорится о необходимости формирования чека коррекции лишь в двух случаях:

- неприменение ККТ и
- применение ККТ с нарушением требований законодательства.

При этом правильность оформления чека коррекции является условием для освобождения пользователя от административной ответственности на основании примечания к ст. 14.5 КоАП РФ.

Изложенное позволяет прийти к выводу, что в ситуации, когда ККТ была применена в соответствии с требованиями действующего законодательства и дальнейшие изменения в данных, указанных в кассовом чеке, вызваны правомерными действиями сторон (замена приобретаемого товара по соглашению между продавцом и покупателем, как в рассматриваемом случае), оформлять кассовый чек коррекции не следует. В то же время, полагаем, оформление в подобной ситуации чека коррекции на возврат внесенной предоплаты и нового чека коррекции с признаком расчета «приход» с указанием новой номенклатуры товаров не будет ошибкой, влекущей применение к организации мер административной ответственности.

В то же время, на наш взгляд, в данной ситуации для правильного отражения в фискальных данных информации о проданном товаре следует оформить обычный кассовый чек на возврат внесенной предоплаты, после чего оформить новый чек с признаком расчета «приход», в котором указать новое наименование товара. При этом осуществлять фактический возврат денежных

средств покупателю и новое внесение их в кассу не требуется.

Однако изложенное является лишь экспертным мнением. Для получения официального разъяснения рекомендуется обратиться в налоговый орган (п. 7 ст. 7 Закона о ККТ).

Артем БАРСЕГЯН

ВЗЫСКАНИЕ ИЗЛИШНЕ УПЛАЧЕННЫХ СРЕДСТВ ПО ДОГОВОРУ ХРАНЕНИЯ

Между организациями заключен договор хранения. Поклажедатель на основании счетов, выставленных хранителем, оплатил услуги по хранению, оказанные хранителем. В дальнейшем, согласно подписанному акту сверки, за хранителем образовалась задолженность. Указанную задолженность хранитель платить отказался. Также указанным договором хранения предусмотрено, что договор может быть расторгнут по соглашению сторон или в одностороннем порядке с обязательным уведомлением об этом другой стороны за 60 календарных дней до расторжения. Организация отправила хранителю уведомление-претензию о расторжении договора по соглашению сторон и об уплате задолженности. Хранитель на претензию не ответил. Сейчас организация планирует обращаться в суд. Необходимо ли заранее расторгнуть договор, отправив хранителю повторное уведомление уже об одностороннем расторжении договора или такое требование о расторжении необходимо указать в исковом заявлении? Необходимо ли вообще расторгать договор? Или можно просто обратиться в суд с иском о взыскании задолженности? Какой при этом будет статус у договора?

Прежде всего отметим, что в соответствии с п. 3 ст. 420 ГК РФ к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307-419), если иное не предусмотрено правилами главы 27 ГК РФ и правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в указанном Кодексе.

В свою очередь, анализ положений главы 26 ГК РФ, посвященных прекращению обязательств, ст. 425 ГК РФ, касающихся действия договоров, главы 28 ГК РФ, регулирующих вопросы их расторжения, а также норм главы 47 ГК РФ о договоре хранения показывает, что они не называют в качестве основания для прекращения долгосрочного договора хранения, содержащего обязанность хранителя принимать на хранение вещи, переданные поклажедателем, длительное отсутствие заказов со стороны поклажедателя.

От обязанности принять вещь на хранение хранителя может освободить только истечение предусмотренного договором срока передачи ему вещи на хранение (п. 2 ст. 888 ГК РФ).

Более того, нельзя исключать, что указанный в вопросе договор в зависимости от его условий может быть квалифицирован как рамочный, то есть договор, определяющий лишь общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора (п. 1 ст. 429.1 ГК РФ). В этой ситуации каждый случай передачи поклажедателем вещей на хранение может рассматриваться как заключение отдельного договора хранения, к отношениям сторон по которому будут подлежать применению общие условия, содержащиеся в рамочном договоре, если иное особо не указано в отдельных договорах или не вытекает из существа обязательства (п. 2 ст. 429.1 ГК РФ).

Тем не менее наличие у договора статуса действующего само по себе не означает, что излишне выплаченные по нему денежные средства не могут быть взысканы без его расторжения.

В частности, необходимо помнить, что в силу п. 3 ст. 1003 ГК РФ правила о неосновательном обогащении подлежат применению также к требованиям одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством, поскольку иное не установлено названным Кодексом, другими законами или иными правовыми актами и не вытекает из существа соответствующих отношений.

При этом под неосновательным обогащением понимается приобретение или сбережение имущества за счет другого лица без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований, независимо от того, явилось ли оно результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли (ст. 1102 ГК РФ).

В связи с изложенным излишне уплаченное по договору хранения, обнаруженное в результате проведенной сверки, может быть взыскано с другой стороны именно в качестве неосновательного обогащения без его расторжения (смотрите также п. 4 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2000 № 49).

Сергей ШИРОКОВ,
кандидат юридических наук

РЕГИСТРАЦИЯ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА КАК ОБРЕМЕНЕНИЕ

ООО арендует государственное имущество в соответствии с зарегистрированным договором аренды. Данные сведения содержатся в ЕГРН с указанием обременений в виде аренды. В настоящий момент ООО решило

воспользоваться своим правом преимущественного выкупа арендуемого имущества. Сейчас идет процесс согласования условий договора купли-продажи. Нужно ли до заключения договора купли-продажи расторгнуть договор аренды по соглашению сторон в связи с выкупом и снять обременения из ЕГРН в виде аренды? Если не снять обременение по п. 1, может ли Росреестр отказать в регистрации сделки купли-продажи? Каков порядок действий при преимущественном выкупе государственного (муниципального) имущества?

Наличие зарегистрированных в ЕГРН ограничений прав на недвижимость и (или) обременений такой недвижимости не всегда означает ограничение права собственника распоряжаться данной недвижимостью путем ее отчуждения. В частности, п. 2 ст. 274 ГК РФ прямо предусмотрено, что обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком. Напротив, наличие зарегистрированной в отношении недвижимого имущества ипотеки по общему правилу запрещает собственнику отчуждать данное имущество без согласия залогодержателя (п. 1 ст. 37 Федерального закона от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»).

При этом в отношении аренды, которая также регистрируется как обременение недвижимого имущества (ч. 6 ст. 1 и ч. 1 ст. 51 Федерального закона от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»), подобных запретов или ограничений законодательство не содержит.

Соответственно, наличие такого обременения не препятствует как заключению в отношении недвижимого имущества договора купли-продажи, так и последующей регистрации перехода права собственности на это недвижимое имущество от продавца к покупателю на основании этого договора. Данный вывод находит свое отражение и в судебной практике (смотрите, например,

постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.01.2021 № 17АП-16538/20, постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 25.08.2021 № 10АП-14961/21, постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 01.11.2008 № 06АП-3583/2008-А73).

В этом случае в силу положений ст. 387, ст. 392.2 и п. 1 ст. 617 ГК РФ договор аренды не изменяется и не расторгается, а права и обязанности арендодателя по нему переходят к новому собственнику имущества (покупателю).

В связи с изложенным в той ситуации, когда покупателем по договору купли-продажи выступает сам арендатор недвижимого имущества, совершение такого договора будет означать совпадение должника и кредитора по договору аренды в одном лице, которое в соответствии со ст. 413 ГК РФ является основанием для прекращения указанного договора.

Таким образом, в рассматриваемой ситуации у сторон договора аренды недвижимого имущества отсутствует необходимость расторгать его перед заключением ими договора купли-продажи в отношении того же имущества или перед подачей документов для регистрации перехода права собственности в Росреестр. Такой договор будет считаться прекращенным в силу прямого указания закона в момент внесения в ЕГРН записи о переходе права собственности на объект от продавца к покупателю (смотрите, например, постановление ФАС Поволжского округа от 27.03.2013 № Ф06-1045/13, постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2012 № 18АП-13684/11).

Кроме того, более раннее расторжение договора аренды в этом случае оставило бы арендатора имущества на определенный период без какого-либо правового титула в отношении него, позволяющего использовать это имущество в хозяйственной деятельности арендатора.

Отметим, что законодательством в настоящее время не урегулирован механизм внесения в ЕГРН записей о прекращении договора аренды в связи с совпадением должника и кредитора в одном лице, в том числе и при выкупе субъектом малого или среднего предпринимательства арендуемого им имущества на основании норм Федерального закона от 22.07.2008 № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Однако в схожих случаях Министерством экономического развития РФ, в ведении которого находится Росреестр, разъяснялось, что в этой ситуации лица, обращающиеся с заявлением о государственной регистрации перехода права собственности, могут одновременно подать заявление о государственной регистрации прекращения аренды (смотрите письмо Министерства экономического развития РФ от 26.01.2018 № ОГ-Д23-734).

Сергей ШИРОКОВ,
кандидат юридических наук

УСЛОВИЯ ПРЕОБРАЗОВАНИЯ УНИТАРНОГО ПРЕДПРИЯТИЯ В АКЦИОНЕРНОЕ И ИНОЕ ОБЩЕСТВО

Существует ли в законодательстве запрет на преобразование унитарного предприятия в хозяйственное общество в случае, если размер обязательств унитарного предприятия превышает балансовую стоимость активов (город Десногорск Смоленской области)?

В соответствии со ст. 217 ГК РФ имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества. В силу п. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон № 178-ФЗ) отношения, возникающие при приватизации государственного и муниципального имущества, и связанные с ними отношения по управлению государственным и муниципальным имуществом регулируются указанным законом, за исключением прямо предусмотренных им случаев.

Согласно подп. 1-1.1 п. 1 и п. 2 ст. 13 Закона № 178-ФЗ одним из способов приватизации государственного или муниципального имущества является преобразование унитарного предприятия в акционерное общество или общество с ограниченной ответственностью. Особенности создания указанных хозяйственных обществ определяются нормами ст. 37 данного закона.

Анализ этих норм, а также положений ГК РФ, Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» показывает, что они не содержат прямого запрета на преобразование унитарного предприятия в АО или ООО в случае, когда размер его обязательств превышает балансовую стоимость его активов.

В то же время необходимо учитывать, что в соответствии с п. 4 ст. 37 Закона № 178-ФЗ размеры уставных капиталов, созданных путем преобразования унитарного предприятия акционерного общества, общества с ограниченной

ответственностью, определяются в порядке, установленном статьей 11 названного Закона.

Согласно абзацу пятому п. 1 ст. 11 Закона № 178-ФЗ размер уставного капитала хозяйственного общества, создаваемого посредством преобразования унитарного предприятия, равен балансовой стоимости подлежащих приватизации активов унитарного предприятия, исчисленной в соответствии с пунктом 2 этой же статьи.

В свою очередь, п. 2 ст. 11 Закона № 178-ФЗ определено, что балансовая стоимость подлежащих приватизации активов унитарного предприятия определяется как сумма стоимости чистых активов унитарного предприятия, исчисленных по данным промежуточного бухгалтерского баланса, и стоимости земельных участков, определенной в соответствии с пунктом 3 настоящей статьи, за вычетом балансовой стоимости объектов, не подлежащих приватизации в составе имущественного комплекса унитарного предприятия.

Принимая во внимание вышеизложенное, можно сделать вывод, что превышение размера обязательств унитарного предприятия над балансовой стоимостью его активов фактически приведет к тому, что стоимость его чистых активов будет иметь отрицательное значение. Соответственно, уставный капитал хозяйственного общества, создаваемого в результате преобразования, в этой ситуации может быть сформирован только в том случае, когда кадастровая стоимость земельных участков, передаваемых создаваемому обществу в соответствии с абзацем четвертым п. 1 ст. 11, п. 1 и п. 2 ст. 28 Закона № 178-ФЗ, будет в достаточной степени превышать вышеуказанный отрицательный результат. То есть позволять по итогам расчета балансовой стоимости определить уставный капитал в размере не меньшем, чем размер минимального уставного капитала установленный законом для АО или ООО (абзацы второй и четвертый п. 2 ст. 13 Закона № 178-ФЗ).

В связи с этим в ряде случаев органы государственной власти и органы местного самоуправления, пользуясь правом, предоставленным им п. 1 ст. 10 и п. 4 ст. 14 Закона № 178-ФЗ, в региональных и муниципальных нормативных актах, регламентирующих порядок планирования приватизации и принятия решения об условиях приватизации того или иного имущества, вводят прямой запрет на приватизацию имущества унитарных предприятий, если размер чистых активов последних имеет отрицательное значение (смотрите, например, подп. «г» п. 6 Порядка планирования приватизации государственного имущества Республики Коми, утвержденного постановлением Правительства Республики Коми от 14.08.2003 № 178, п. 4.4 Положения о планировании приватизации муниципального имущества муниципального района «Прилузский» Республики Коми, утвержденного решением Совета муниципального района «Прилузский» Республики Коми от 23.04.2021 № VI-07/7).

Вместе с тем в Положении о порядке планирования приватизации муниципального имущества муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области и Положении о порядке и условиях приватизации муниципального имущества, находящегося в собственности муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области, утвержденных решением Десногорского городского Совета Смоленской области от 22.03.2016 № 190, соответствующих ограничений не содержится.

Сергей ШИРОКОВ,
кандидат юридических наук

*Рубрика подготовлена экспертами службы
Правового консалтинга ГАРАНТ специально
для журнала «Юрист предприятия»*

ВОЗМОЖНА ПРИОСТАНОВКА ВЫПЛАТЫ ПЕНСИИ

Пенсионный фонд России (ПФР) перечислил условия для приостановки выплат пенсионерам. Полный перечень размещен на сайте ведомства.

В частности, средства могут временно прекратить выплачивать, если пенсионер в течение полугода не получал положенные ему деньги.

Кроме того, причиной может стать неявка инвалида на переосвидетельствование в учреждение медико-социальной экспертизы. В этом случае выплаты замораживаются на три месяца, после чего их могут прекратить вовсе, если пенсионер вовремя не устранит обстоятельства, повлекшие приостановку.

Россияне старше 18 лет, получающие пенсию по случаю потери кормильца, должны своевременно предоставлять документы, подтверждающие факт их обучения по очной форме. В противном случае их выплаты также могут быть приостановлены.

Помимо прочего, лишиться средств могут иностранные пенсионеры, у которых закончился срок действия вида на жительство, а также некоторые россияне, решившие постоянно проживать на территории другой страны.

Возобновить выплату пенсии возможно: для этого следует устранить причину приостановки, собрать необходимые документы и подать заявление. Если начисление средств не прекращалось, а только приостанавливалось, пенсионеру выплатят неполученную сумму.

ПОВЫШЕНИЕ ДЕНЕЖНОГО ДОВОЛЬСТВИЯ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ

Государственная дума РФ в первом чтении одобрила законопроект, согласно которому в России увеличат на 4 процента суммы пенсий лицам, проходившим военную и приравненную к ней службу.

Об этом сообщается на сайте базы законопроектов Государственной Думы. Итак, до 2023 года хотят приостановить действие закона, по которому денежное довольствие учитывается при исчислении пенсии с 2012 года в размере 54 процентов и ежегодно увеличивается на 2 процента до достижения 100 процентов. Также предлагается увеличить размер денежного довольствия, учитываемого для исчисления пенсии на 0,38 процента до 74 процентов.

«С учетом уровня инфляции законом о бюджете России ежегодное увеличение пенсии может быть установлено в размере, превышающем 2 процента. Законопроект учитывает повышение денежного довольствия военнослужащих на прогнозный уровень инфляции – 4 процента 2022 года», – сообщается в пояснительной записке к законопроекту.

НАША СПРАВКА:

В Минтруде заявили, что в 2023 году пенсии по потери кормильца будут назначаться беззаявительно. В настоящее время в случае смерти родителя представители ребенка обращаются с заявлением в ПФР для назначения страховой пенсии по случаю потери кормильца.

Соб.инф.

ОТМЕНА ТЕХОСМОТРА ДЛЯ ЛИЧНОГО ТРАНСПОРТА

Госдумой в первом чтении одобрен законопроект, освобождающий личный транспорт от обязательного техосмотра (ТО).

Авторами изменений выступила группа сенаторов и депутатов от партии «Единая Россия». Согласно инициативе, от процедуры освобождаются легковые автомобили и мототранспортные средства, принадлежащие гражданам и используемые ими исключительно в личных целях. Инициаторы пояснили, что легковые автомобили и мотоциклы с действующими полисами ОСАГО очень редко попадают в ДТП.

Кроме того, разработчики ориентировались на Венскую конвенцию о дорожном движении, которая предусматривает обязательный ТО только для коммерческого и общественного транспорта.

Как пояснил один из авторов инициативы первый вице-спикер Совета Федерации и секретарь генсовета «Единой России» Андрей Турчак, в случае принятия закона автовладельцы будут вправе обращаться за проведением ТО по своему желанию.

В обязательном виде техосмотр придется проходить лишь перед постановкой подержанной машины на учет, но и то, только в случае если она старше четырех лет, – уточнил Андрей Турчак. Процедура также остается для случаев смены владельца, изменения конструкции или замены основных агрегатов.

По словам председателя Госдумы Вячеслава Володина, принятие закона облегчит жизнь многим автовладельцам. В данном случае речь идет примерно о 50 млн транспортных средств. Он также обратил внимание, что

для автобусов, грузовиков и такси, участвующих в перевозках, ничего не изменится: в целях безопасности пассажиров и других участников дорожного движения они, как и прежде, будут обязаны проходить техосмотр.

Один из авторов законопроекта вице-спикер Госдумы Сергей Неверов тоже считает, что сегодня эта процедура для владельцев некоммерческого транспорта стала формальностью, на которую люди тратят время и деньги. «Дорожно-транспортные происшествия с участием легковых автомобилей, мотоциклов с техническими неисправностями составляют в среднем около 1 процента в год», – пояснил он.

НАША СПРАВКА:

Законопроект должен заработать сразу после официального опубликования. Правительство РФ его поддержало. Параллельно Госдума отклонила похожую инициативу «Справедливой России – За правду», авторы которой предлагали отменить обязательность техосмотра для всех, кто использует транспорт в личных целях.

Татьяна ЗАМАХИНА

ОТВЕТЫ НА КРОССВОРД, ОПУБЛИКОВАННЫЙ НА СТР. 93

По горизонтали: 1. Ажио. 6. Указ. 8. Работодатель. 9. Неустойка. 10. Абрагация. 11. Сделка. 13. Живаго. 17. Маркетолог. 18. Ордер. 19. Билль. 20. Навык. 23. Бланк. 25. Ассигнация. 26. Анклав. 28. Альянс. 29. Ассистент. 30. Должность. 31. Командировка. 32. Ежов. 33. Вече.

По вертикали: 1. Агентство. 2. Жалоба. 3. Отработка. 4. Заработок. 5. Аллонж. 7. Занятость. 12. Ежедневник. 14. Аккламация. 15. Манифест. 16. Дознание. 20. Наказание. 21. Гильотина. 22. Календарь. 24. Крестьяне. 27. Ватсон. 28. Аджика.

«АВТОБУС МИЛОСЕРДИЯ»

Новый проект помощи нуждающимся людям под таким названием запущен в Иваново-Вознесенской епархии.

Благодаря этому проекту бездомные и люди, находящиеся в трудной жизненной ситуации, смогут два раза в неделю получать горячее питание. Автобус милосердия в городе Иваново запустили при поддержке городской администрации и местных благотворителей.

«Это первая часть нашего большого проекта по социализации людей без постоянного места жительства. Сейчас мы с помощью городских властей и благотворителей запустили небольшую газель, которая будет пока развозить только горячее питание для бездомных и нуждающихся людей, – рассказал руководитель социального отдела Иваново-Вознесенкой епархии протоиерей Виктор Макаренков. – Вторая часть проекта предполагает приобретение большого автобуса, благодаря которому мы будем доставлять одежду, оказывать социальную и юридическую помощь. Третья часть – это открытие социальной гостиницы».

Автобус социальному отделу Иваново-Вознесенской епархии подарил благотворитель храма в честь Всех святых в Иваново. Другие благотворители предоставили место для стоянки автобуса. Администрация города помогла с продуктами для обедов.

После освящения автобус милосердия вышел в свой первый рейс. Он будет выезжать каждую неделю по вторникам и четвергам. В эти дни с 12.00 до 12.30 автобус будет стоять на улице 2-я Фабричная возле монастыря в честь иконы Божией Матери «Всех скорбящих Радость». Здесь бездомные и нуждающиеся люди смогут получить горячее питание. Обеды будут готовить добровольцы социального отдела епархии.

Первым рейсом горячие обеды также доставили подопечным Ивановского центра «БОМЖ».

НАША СПРАВКА:

Автобус милосердия в городе Иваново стал двадцать первым по счету мобильным пунктом помощи нуждающимся людям, который организован Русской Православной Церковью. Церковные автобусы милосердия работают в Кирове, в Магнитогорске, в Петропавловске-Камчатском, в Омске, в Санкт-Петербурге и в Дубне Московской области.

Соб. инф.

По материалам официального сайта Московского Патриархата

БРАТСТВА ПРАВОСЛАВНЫХ СЛЕДОПЫТОВ

Такие отделения готовятся открыть при храмах в селе Александровском и городе Зеленокумске Ставропольского края.

Встреча руководителя регионального отделения братства Ивана Еремина с воспитанниками приходской воскресной группы и учащимися 9 класса местной общеобразовательной школы прошла в храме святого благоверного князя Александра Невского села Александровского 1 ноября.

Общение началось с молебна на всякое доброе дело, который совершил настоятель храма священник Дмитрий Воротнев. Затем Иван Еремин ознакомил собравшихся с целями и задачами регионального отделения Братства православных следопытов. «Братство

использует скаутский метод работы с подростками для изучения православной веры, истории и традиций Отечества, а также – освоения навыков, необходимых для повседневной жизни и работы в коллективе и социального служения», – отметил он.

Затем приехавшие со своим руководителем следопыты продемонстрировали навыки, необходимые в походах, рассказали о своей форме одежды и мероприятиях, в которых они участвовали за последние три года в городе Михайловске.

По сообщению сайта Георгиевской епархии

ЦЕНТР ЗАНЯТОСТИ

В ПОМОЩЬ БЕЗРАБОТНЫМ

Премьер-министр Михаил Мишустин утвердил новый порядок регистрации безработных граждан.

Постепенно все центры занятости начнут работать на базе единой цифровой платформы «Работа в России». Первые 19 субъектов Федерации переходят на этот формат уже в ноябре.

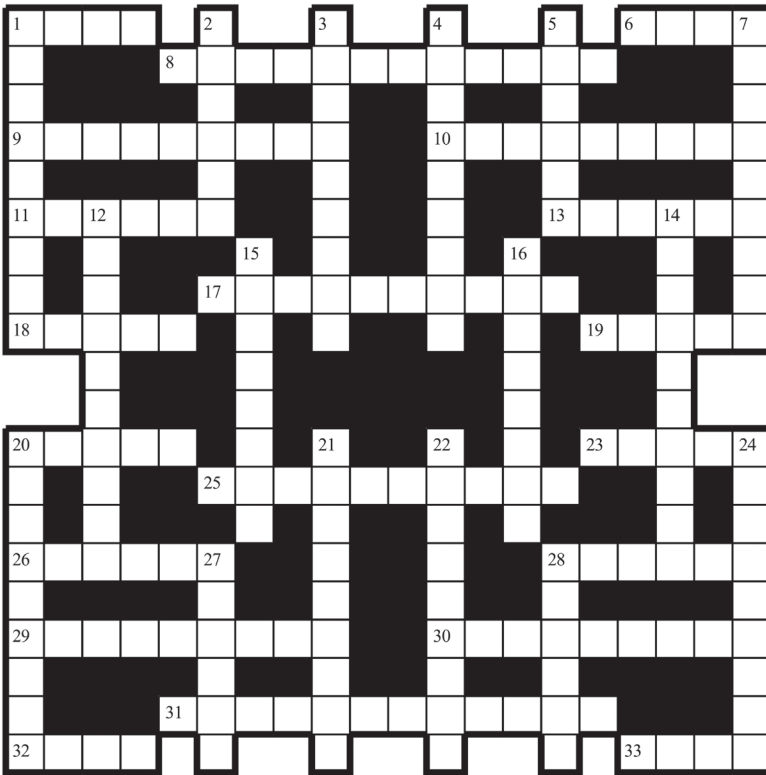
Как рассказал глава правительства, еще более 60 субъектов Российской Федерации присоединятся к ним с января 2022 года. Москва сделает это через год, а до этого будет действовать временный порядок регистрации безработных.

Продолжится развитие дистанционных сервисов для людей, которые ищут работу. «Большинство процессов будут автоматизированы. Переход на единую цифровую платформу позволит искать работу по всей стране независимо от места жительства, и межведомственное взаимодействие избавит людей от сбора огромного пакета документов», – пояснил Михаил Мишустин.

Для трудоустройства через центры занятости достаточно будет направить в электронном виде заявление и резюме со сведениями об уровне квалификации и стаже.

При этом у людей останется возможность обращения в центры занятости лично, если они считают для себя такой формат более удобным.

По материалам информагентств



По горизонтали:

1. Излишек, который в некоторых случаях платят за монету, денежные знаки или государственные облигации сверх их номинальной цены. **6.** Президентская директива. **8.** Юридическое или физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работником. **9.** Штраф при невыполнении договорных обязательств. **10.** Отмена устаревшего закона. **11.** Действие, направленное на установление, изменение или прекращение правоотношений юридических и физических лиц. **13.** Доктор от Бориса Пастернака. **17.** Специалист, изучающий рынок с целью определения его текущих особенностей и формирования рыночной стратегии. **18.** Документ, дающий право на обыск, а также на вселение в новую квартиру. **19.** В англоязычных

странах – законопроект, выносимый на рассмотрение законодательных органов. **20.** Приобретенный опыт, помогающий в работе. **23.** Лист бумаги с частично напечатанным текстом, предназначенный для составления документа по определенной форме. **25.** Бумажные знаки, установленные верховной властью, взамен звонкой монеты. **26.** Территория государства, окруженная со всех сторон владениями другого государства и не имеющая морского берега. **28.** Союз между государствами. **29.** Помощник высококвалифицированного специалиста (профессора, врача). **30.** Служебное место в учреждении или предприятии, связанное с исполнением определенных обязанностей. **31.** Служебное поручение, связанное с выездом куда-нибудь. **32.** Глава НКВД, предшественник Берии. **33.** Пробраз Государственной Думы в древнем Новгороде.

По вертикали:

1. Посредническое или информационное учреждение. **2.** Официальное заявление с просьбой об устранении какого-нибудь беспорядка, несправедливости. **3.** Возмещение трудом причиненного ущерба, долга. **4.** Вознаграждение за работу. **5.** Прикрепляемый к векселю дополнительный лист, на котором ставится поручительская гарантийная запись. **7.** Показатель, характеризующий степень участия трудоспособного населения в общественном труде. **12.** Деловая тетрадь. **14.** Принятие решения на основе реакции участников голосования (восклицаний, аплодисментов) без точного подсчета голосов. **15.** Декларация, программное обращение к народу верховной власти, политической партии. **16.** Форма предварительного расследования. **20.** Расплата за преступление. **21.** Орудие смертной казни. **22.** Распределение по времени отдельных видов деятельности. **24.** Сельские пролетарии. **27.** Друг, помощник и биограф Шерлока Холмса. **28.** Кавказский соус.



**Издательская компания
«Просветитель»
продолжает подписку
на электронную версию журнала
«ЮРИСТ ПРЕДПРИЯТИЯ»
на первое полугодие
2022 года**

Заявки принимаются:

телефон/факс:

8 (495) 495 9400

мобильный телефон:

8 (916) 573 8127

e-mail:

prosvetizdat@gmail.com

Продолжается подписка на первое полугодие 2022 г.

Полугодовой индекс журнала

«Юрист предприятия»

в каталоге «Роспечать» – 71937

Ф. СП-1	Министерство связи РФ "Роспечать"													
	АБОНЕМЕНТ на журнал Юрист предприятия										71937 (индекс издания)			
(наименование издания)										Количество комплектов				
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12			
Куда			(почтовый индекс)									(адрес)		
Кому														
(фамилия, инициалы)														
ДОСТАВОЧНАЯ КАРТОЧКА														
ПВ			место			литер			на журнал			71937 (индекс издания)		
Юрист предприятия										(наименование издания)				
Стоимость		подписки		_____ руб. ____ коп.		Количество комплектов								
		переадресовки		_____ руб. ____ коп.										
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12			
Куда			(почтовый индекс)									(адрес)		
Кому														
(фамилия, инициалы)														

