

# Административное № 2 право 2018

Подписной индекс по каталогу РОСПЕЧАТЬ 36061



## Контрафакт

**А ну-ка отними! Как прокуроры  
у коррумпированных чиновников  
имущество отбирают**

**Правовое регулирование договора займа  
в свете грядущих изменений второй  
части Гражданского кодекса РФ в июне  
2018 года**

**Использование работником результатов  
интеллектуальной деятельности,  
полученных на прошлом месте работы**

**Отсутствие оригинала договора:  
проблемы доказывания, последствия,  
судебная практика**

**Взыскание налоговой задолженности  
с главбуха**

## МНЕНИЯ ПРАКТИКОВ

<b>Мнения практиков .....</b>	<b>5</b>
Иван Шевельков	
Ольга Кириллова	
Владислав Варшавский	
Галина Брусенцева	
Марат Хасанов	

## КОНТРАФАКТ

<b>Контрафакт .....</b>	<b>11</b>
Камила Благополучная	
Давид Хачатрян	
Евгений Зяблов	
Олег Матюнин	
Олег Белоуско	
Антон Банковский	
Андрей Волков	
Алексей Головченко	

## ДИСКУССИЯ

<b>Куда крестьянину податься.....</b>	<b>21</b>
Владимир Алистархов	

## КОРРУПЦИЯ

<b>А ну-ка отними! Как прокуроры у коррумпированных чиновников имущество отбирают .....</b>	<b>29</b>
Александр Чакински	

## ЗАЁМ

<b>Правовое регулирование договора займа в свете грядущих изменений второй части Гражданского кодекса РФ в июне 2018 года .....</b>	<b>37</b>
Евгений Золотопупов	

## ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

<b>Использование работником результатов интеллектуальной деятельности, полученных на прошлом месте работы .....</b>	<b>45</b>
Ольга Переверзева	
<b>Сходство товарных знаков и споры, возникающие в сфере интеллектуального права .....</b>	<b>55</b>
Яна Леликова	

## ДОКУМЕНТЫ

- Отсутствие оригинала договора: проблемы  
доказывания, последствия, судебная  
практика** ..... 63  
Татьяна Горошко

## АРБИТРАЖ

- Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма  
рассмотрел спор между НАК «Нафтогаз Украины»  
и ПАО «Газпром». Пути решения конфликта** ..... 67  
Татьяна Палькина

## ПДД

- Проблема доступности и видимости дорожных знаков  
на российских дорогах**..... 73  
Дмитрий Ходыкин

## ДПС

- Новое в управлении авто и действиях ДПС, судов  
и следствия** ..... 79  
Сергей Смирнов

## ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

- Взыскание налоговой задолженности с главбуха** ... 85  
Сергей Смирнов

## БЕЗОПАСНОСТЬ И ПЕРСОНАЛ

- Как лучше оформлять трудовой договор с прицелом  
на безопасность работника (порча, хищения,  
халатность и т. д.)** ..... 93  
Мария Бубнова

## РАЗДЕЛ КВАРТИРЫ

- Жилое помещение — по долям: текущие проблемы  
и новые веяния** ..... 99  
Ольга Наумова

Выпускающий редактор: Н. Закатаева  
Главный редактор: А. Гончаров  
Эксперты журнала:  
Юлия Чистякова, Михаил Першин,  
Владимир Алистархов, Александр  
Эрделевский, Евгения Немчанинова,  
Илья Комаров, Тимур Шайхеев,  
Анна Савельева, Ольга Михайлова,  
Александра Дегтярева  
Верстка: О. Дегнер  
Корректор: П. Кочетков  
Главный бухгалтер: Н. Фомичева  
Интернет-проект: П. Москвичев  
Подписка: tp@top-personal.ru.  
Подписка на электронную версию:  
tp@top-personal.ru .  
Экспедиция: А. Митряков  
Подписные индексы  
по объединенному каталогу:  
ГК РФ: 36061,18909.

Регистрационное свидетельство:  
№ 014834 от 22 мая 1996 г., выдано  
Комитетом Российской Федерации  
по печати.

Предыдущие номера журнала  
«Коммерческие споры», а также  
«Управление персоналом» и др. вы  
можете посмотреть на сайте  
www.top-personal.ru.

© «Коммерческие споры», 2018.  
Издательство не несет  
ответственности за ущерб, который  
может быть нанесен в результате  
использования, неиспользования  
или ненадлежащего использования  
информации, содержащейся в  
настоящем издании.  
Издательство не несет  
ответственности за содержание  
рекламных объявлений.

Адрес редакции:  
117036, Москва, а/я 10.  
E-mail: tp@top-personal.ru.  
www.top-personal.ru.

Подписано в печать 20.06.2018.  
Формат 60 x 90 1/8.  
Печать офсетная. Бумага офс. № 1.  
Тираж 3 000.  
Отпечатано в полном соответствии  
с качеством предоставленного  
электронного оригинал-макета  
ООО «ИнПринт» в ОАО «Кострома».  
156010, г. Кострома,  
ул. Самоковская, 10.

# КОЛОНКА РЕДАКТОРА

Коррупция — под прицелом. Законодательство  
сильно отстаёт от практики, и порой надо учиться  
у судей...

В номере также много других спорных тем...

С уважением,  
Главный редактор  
Александр Гончаров

ISBN 978-5-9563-0075-6



9 785956 300756

ЧИТАЙТЕ В СЛЕДУЮЩИХ НОМЕРАХ

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ  
**ТРУДОВОЕ  
ПРАВО** июль 2018

# КОНТРОЛЬ ЗА ПЕРЕПИСКОЙ РАБОТНИКОВ В СВЕТЕ ПРАКТИКИ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

СТЕФАН СТАНЕВ, BURGAS FREE UNIVERSITY

...Мониторинг является неотъемлемой частью  
права работодателя контролировать работу своих  
сотрудников...

...Суды не установили, есть ли иные способы  
контроля за деятельностью работника и  
соответствовало ли наказание работника степени  
серьёзности его проступка...

...Основная идея трудового права состоит в  
том, чтобы фактическое неравенство сделать  
юридическим равенством...

# Мнения практиков

**— Обыск на квартире отца экс-начальника ФНС по Нижегородской области — каковы шансы следствия доказать природу найденных миллионов?**



**Иван Шевельков, генеральный директор ЮЦ «ВЫСШАЯ ИНСТАНЦИЯ»**

— После увольнения главы УФНС России по Нижегородской области Владимира Шелепова последовал и его арест. Причиной стали обвинения в адрес налогового со стороны находящегося под следствием бизнесмена. В квартире, где находился Шелепов, произведены обыски. Там нашлись упаковки баннот в разных валютах. Отметим, что квартира принадлежит отцу бывшего налогового — известному бизнесмену.

Обвинение склонно предполагать, что эти средства были получены бывшим чиновником в 2015-2016 годах небольшими переводами от физического лица, в данный момент находящегося под следствием. Этот коммерсант сообщил, что передал деньги за «общее покровительство» со стороны тогда ещё главы УФНС в решении некоторых вопросов.

в горле», в том числе и у этого предпринимателя. Соответственно, обвинение базируется на словах человека, которого, по мнению защиты, можно назвать «врагом» экс-главы бывшего руководителя налоговой службы. Также защита предполагает, что отстранение их клиента выгодно многим предпринимателям, чьи махинации были пресечены Владимиром Шелеповым.

Сторона защиты к доказательствам невиновности добавляет тот факт, что бывший налоговый был задержан не у себя дома, а на квартире у отца, известного в Ростове-на-Дону в качестве состоятельного бизнесмена и экс-главы Ассоциации арбитражных управляющих.

Происхождение денег — ключ к раскрытию этого дела. Будут проверены доходы Шелепова и его отца, в квартире которого нашли пачки купюр. Если их происхождение будет легальным, то на руках у обвинения окажутся только слова находящегося под следствием бизнесмена.

В данном случае складывается очень сложная ситуация: даже если предположить, что деньги, найденные на квартире у отца экс-главы, — это взятка, то доказать это будет достаточно сложно. Во-первых, первоначально, когда производился перевод, он вряд ли шёл с официального счёта коммерсанта на официальный банковский счёт Владимира Шелепова. И тем не менее, если произвести титаническую работу по отслеживанию переводов и снятий наличных экс-главой и его родственниками, в принципе, можно дать базу для доказательства природы этих миллионов.

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**

по месту службы обвиняемого могут быть обнаружены письменные свидетельства о характере взаимодействия. И только на основе всех этих действий можно дать ответ на вопрос, виновен или нет экс-глава УФНС Владимир Шелепов.

**— Кому, кроме директора, грозит субсидиарная ответственность в компании за налоговые нарушения?**



**Ольга Кириллова, управляющий директор юридической компании Heritage Group**

— Летом прошлого года субсидиарная ответственность обрела более чёткие «мишени»: поправки в Закон о банкротстве и Кодекс об административных правонарушениях конкретно (и довольно широко) определили круг контролирующих компанию лиц. Теперь у уполномоченных органов появилась возможность привлечь к погашению возникшей задолженности как непосредственного руководителя, так и учредителя, бухгалтера, финансового директора или любых других граждан, прямо или косвенно получивших

Причём условия привлечения также дают ФНС большое поле для «манёвра»: не имеет значения тот факт, что на момент признания должника банкротом тот же финансовый директор, например, уже не работал в компании. С 28 июня 2017 года лица, контролировавшие компанию на протяжении последних трёх лет, могут быть привлечены к субсидиарной ответственности, если у исключённого из ЕГРЮЛ юридического лица остались долги, возникшие из-за недобросовестных и неразумных действий этих контролирующих лиц.

Увеличен и срок для подачи инспекторами заявления об ответственности контролирующих лиц. Теперь это можно сделать как в ходе конкурсного производства, так и после завершения этой процедуры. На это отводится три года со дня признания должника банкротом.

Однако, чтобы привлечь к субсидиарной ответственности собственника, директора, главбуха и финансового директора, придётся доказать, что именно их действия привели к банкротству. Сотрудники же сами должны аргументировать отсутствие в них злого умысла.

А расширяет круг применения появившихся уточнений субсидиарной ответственности Определение Верховного Суда РФ от 27.01.2015 № 81-КГ14-19. С ним у налоговой появился ещё один инструмент: взыскание ущерба с контролирующих организацию физических лиц в рамках уголовного дела. То есть — взыскание ущерба с физического лица, виновного в неуплате подконтрольной фирмой установленных налогов и сборов в крупном или особо крупном размере.

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**



## — Незаконные и грубые увольнения — какова практика наказаний судами руководителей компаний?



**Владислав Варшавский, управляющий партнёр юридической компании «Варшавский и партнеры»**

— Трудовое законодательство в нашей стране, равно как и законодательство о защите прав потребителей, является одним из самых либеральных в мире. Работнику предоставляется чрезвычайно широкий спектр прав и свобод, с которыми работодателю приходится сталкиваться.

Незаконным увольнением является увольнение при наличии хотя бы одного из нижеперечисленных факторов:

— отсутствие оснований для прекращения трудового договора, предусмотренных Трудовым кодексом РФ;

— нарушение работодателем порядка прекращения трудового договора.

всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Такая обязанность, в частности, наступает, если заработок не получен в результате незаконного увольнения работника.

Помимо ответственности, содержащейся в ТК РФ, работодатель также может быть привлечён к административной ответственности. В соответствии с ч. 1 ст. 5.27 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права.

В некоторых случаях за незаконное увольнение работника работодатель может быть привлечён к уголовной ответственности. Статья 145 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за необоснованное увольнение женщины по мотивам её беременности, а равно необоснованное увольнение с работы женщины, имеющей детей в возрасте до трёх лет.

Нельзя сказать, что судебная практика о привлечении к административной или уголовной ответственности многочисленна. Однако можно выделить ряд дел.

Постановлением Саратовского областного суда от 22.12.2015 № 4А-819/2015 работодатель был привлечён к ответственности в виде административного штрафа. Нарушение работодателя заключалось в том, что трудовой договор был расторгнут по инициативе работника до истечения предусмотренного ТК РФ двухнедельного срока с момента по-

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**

Например, штраф за разглашение коммерческой тайны (ноу-хау) в рамках трудовых отношений не взыскивается (Апелляционное определение Верховного суда Республики Татарстан от 23.03.2015 по делу № 33-4126/2015). С другой стороны, у работодателя есть право взыскать убытки, причинённые разглашением коммерческой тайны (ч. 4 ст. 11 Закона № 98-ФЗ). Так, за разглашение ноу-хау (секрет производства — ст. 1465 ГК РФ) виновный возмещает убытки по правилам ст. 1472 ГК РФ.

### — Кража интеллектуальной собственности — как суды относятся к доказательной базе споров?



**Марат Хасанов, партнёр Юридической группы PARADIGMA**

— Первые шаги по защите интеллектуаль-

становится всё больше, как и способов их использования, а следовательно, и возможностей нарушить интересы правообладателей.

Сложившаяся в Российской Федерации практика применения отечественного законодательства в области охраны интеллектуальных прав, в том числе в сфере авторского и патентного права, является достаточно сложной и противоречивой.

Например, компания «В\*\*\*», защищая свои интеллектуальные права, попала в неоднозначную ситуацию. Предоставив одни и те же доказательства по двум делам, компания получила диаметрально противоположные решения суда.

В роли истца в обоих процессах выступало ООО «В\*\*\*», которое занималось выпуском уникальных объектов мебельной фурнитуры. ООО «А\*\*\*» из Смоленской области и ООО «К\*\*\*» из Пензы начали производить аналогичные изделия. Руководитель ООО «В\*\*\*» решил отстоять право на уникальный дизайн своего продукта.

В первом случае суд пошёл по пути презумпции авторства. Арбитражным судом сделан вывод о нарушении ответчиком, ООО «А\*\*\*», авторских прав. Во втором случае суд решил, что заявитель, ООО «В\*\*\*», не смог обосновать свою позицию и не доказал факт принадлежности ему авторских прав на

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**

# Контрафакт





**Камила Благополучная, юрист, патентный поверенный адвокатской фирмы FjM International Solicitors & Lawyers**

— Замечу, что под понятие «контрафакт» может подпадать любой товар, а также этикетки, упаковки, на которые без разрешения правообладателя нанесён зарегистрированный товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Правообладатель может идти разными путями в защите своих прав на интеллектуальную собственность: предъявление иска в суд, заявления о правонарушении или преступлении в полицию, антимонопольный орган, таможенные органы — всё зависит от его цели — запрет использования товарного знака, получение компенсации, уничтожение товара, возмещение убытков и т. д. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счёт нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковки товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Уничтожение контрафакта за счёт нарушителя является мерой, способствующей восстановлению положения правообладателя

нарушителям, где и за чей счёт он будет храниться, как будет уничтожаться. Особенно это имеет значение для товаров определённой группы. Кроме того, нарушитель может просто оказаться не в состоянии за свой счёт уничтожить контрафактный товар.

Сейчас основная нагрузка по борьбе с контрафактом лежит непосредственно на самом правообладателе, государственные органы не выделяют средств на хранение, уничтожение контрафактного товара. Если товар относится к определённой группе, объёмы контрафакта зашкаливают, правообладатель может просто не получить желаемого результата, а нести только расходы — сбор доказательств, закупки, экспертизы, судебные инстанции, юридическое сопровождение, хранение, уничтожение и т. д. То есть все эти нюансы должны быть продуманы правообладателем до принятия мер и выработки стратегии защиты своих прав.

Эффективной мерой пресечения ввоза контрафакта является включение товарных знаков или объектов авторских прав в Таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности (далее — ТРОИС) Федеральной таможенной службы (далее — ФТС). При правильной подготовке заявления и необходимых документов сведения об объектах интеллектуальной собственности будут внесены в ТРОИС, и таможенные органы обязаны приостанавливать товар с признаками контрафакта. Кроме того, информация ФТС об объёмах ввозимого контрафакта будет необходимой и существенной для определения объёма нарушения при предъявлении исков или возбуждении дел об административных правонарушениях.

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TR@TOP-PERSONAL.RU**

Малый и средний бизнес легальных владельцев прав на интеллектуальную собственность просто не в состоянии самостоятельно пройти всю цепочку защиты своих прав, в большинстве случаев из-за финансовой стороны вопроса. Они просто вынуждены закрывать глаза на нарушения своих прав и не понимают вообще целесообразность её охраны и получения регистрации, даже если возможности защиты у них есть, но реализовать их достаточно сложно. Надеюсь, что тенденция усиления охраны прав на интеллектуальную собственность сохранится и владельцы будут понимать реальную возможность защиты своих прав в случае нарушения.



**Давид Хачатрян, юрисконсульт «Объединенной Аутсорсинговой Компании»**

— Борьба с незаконным оборотом продукции — важнейшая задача государственных органов Российской Федерации, в том числе в целях обеспечения экономической стабильности государства.

Говоря о проблемах борьбы с незаконным оборотом продукции как внутри страны, так и

рушений, зачастую сводятся к штрафным, что несоразмерно наносимому экономике страны ущербу.

Также стоит отметить, что при задержании крупных партий контрафактной продукции возникают определённые сложности с её хранением и уничтожением.

Кроме того, немаловажной проблемой эффективности борьбы с незаконным оборотом продукции является такой аспект, как осознание населением страны ущерба, наносимого реализацией контрафактной продукции.

Однако стоит заметить положительную тенденцию к ужесточению борьбы с оборотом контрафактной продукции.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 29 марта 2018 г. утверждён план первоочередных мероприятий по реализации стратегии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в Российской Федерации на период до 2020 года и плановый период до 2025 года. Основными направлениями деятельности государственных органов в рамках указанного плана будут являться:

— совершенствование законодательства Российской Федерации, направленного на противодействие незаконному обороту промышленной продукции;

— формирование и реализация мер и механизмов, направленных на противодействие незаконному обороту;

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**

позволит комплексно подойти к решению проблемы.

Наиболее результативным способом для борьбы с контрафактом станет маркировка товаров контрольными знаками. Преимущество данного подхода заключается в том, что генерируют контрольные знаки не производители, а специально уполномоченный государством единый оператор. Соответственно, данные о каждом контрольном знаке заносятся в единый реестр. Так обеспечивается уникальность каждого кода, поэтому украсть или подделать контрольные знаки будет практически невозможно.

Более того, 1 июля 2017 года вступил в силу закон о внедрении онлайн-касс нового поколения. Онлайн-кассы передают ФНС информацию о товаре в момент сканирования. При реализации пилотного проекта по маркировке табачной продукции после покупки товар в течение 4 часов удалялся из списка маркированной продукции. Как видим, онлайн-кассы позволят предостеречь от повторного использования контрольных знаков.

Проверить, подделан товар или нет, могут и потребители. Достаточно отсканировать QR-код с помощью мобильного приложения и проверить, имеются ли данные о товаре в информационной системе. Но возлагать надежду на граждан представляется на данный момент неоправданным. Подавляющее большинство потребителей готово покупать контрафактный товар. Многие убеждены, что, приобретая оригинальный товар, они пере-

Статьей 15.12 КоАП РФ и статьей 171.1 УК РФ уже установлена ответственность за нарушение требований по обязательной маркировке товаров. Расширение перечня товаров, подлежащих обязательной маркировке, увеличит применение данных статей.

Если злоумышленник использует чужой товарный знак, то он априори будет нарушать требования по обязательной маркировке товаров. При этом использование чужого товарного знака — это отдельное нарушение. Ответственность за него не совмещается с ответственностью по ст. 15.12 КоАП РФ (Постановление по делу об административном правонарушении № 5-28/2015 от 09 февраля 2015 г.). По итогу нарушителя можно будет привлечь к ответственности сразу по двум статьям.

В Государственную Думу Российской Федерации внесены поправки в законы «О таможенном регулировании», «О промышленной политике в РФ», в УПК РФ и КоАП РФ. Суть данных поправок состоит в том, чтобы упростить порядок уничтожения контрафакта и переложить затраты на хранение, транспортировку и уничтожение контрафактных товаров с государства на нарушителей. Принятие данных поправок позволит более оперативно уничтожать контрафакт и не допускать возвращение такой продукции владельцам по коррупционным схемам, как это наблюдалось ранее.

Таким образом, реализовывать контрафактную продукцию станет намного сложнее и рискованнее. Это позволит существенно

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**



**Олег Матюнин, адвокатское бюро города  
Москвы «Матюнины и Партнеры»**

— Промышленная продукция, незаконному обороту которой собирается противодействовать правительство, — это продукция всех обрабатывающих производств, перечисленных в разделе «С» Общероссийского классификатора видов экономической деятельности. Число указанных в нём товаров колоссально: пищевые продукты, напитки, одежда, табачные, текстильные, кожаные, бумажные, резиновые, пластмассовые, медицинские изделия, полиграфия, химические продукты, электрооборудование, мебель, автотранспорт и другие.

По этой причине «План первоочередных мероприятий по реализации Стратегии...» получился разносторонним, состоит он из семи параграфов и тридцати шести пунктов. Реализация Плана рассчитана по 2019 год включительно, кроме пунктов, исполнение которых не может быть обозначено конкретно. В исполнение вовлекаются силовые ведомства и надзорные органы, а также общественность.

Итак, председатель правительства Д. Медведев обозначил большую нерешённую проблему поддельных товаров, опасных для

отмечено, этим не ограничен. В Плате также предполагается анализировать ценовую информацию, совершенствовать стандарты и технологии проверки состава и качества товаров, вводить обязательную сертификацию, изменять федеральные законы, взаимодействовать со СМИ и т. д. Поэтому каждое из заданных направлений может стать предметом обсуждения, и я как правовой консультант против быстрых, огульных выводов, основанных только на оценках и мнениях.

Многие пункты Плана обозначены как «подготовка предложений», что говорит лишь о начале пути. Следовательно, оценивать можно только сами предложения, а не эти пункты. Наша задача сейчас — помочь правительству сформулировать самые лучшие предложения, оптимизировать задуманное, чтобы достигнуть конечной цели.

Исходя из того, как я и мои коллеги видим ситуацию сегодня, можно рассматривать следующие правовые направления борьбы с поддельными и некачественными товарами:

1. Дальнейшее развитие просвещения в сфере прав потребителей в учебных заведениях и на производствах. В настоящее время многие граждане недостаточно полно информированы о свойствах товара, часто идут на поводу у рекламы, продавца или гонятся за низкой ценой продукции, не интересуясь его происхождением и свойствами.

2. Создание и введение новых форм обязательного информирования потребителей. Есть такие сферы, в которых дешёвый нека-

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**

— это как раз тот путь, который максимально будет способствовать прозрачности системы товарооборота, поможет снизить уровень коррупции, контрабанды и обмана в торговле.



**Олег Белоуско, руководитель юридической службы ГК «АРИВИСТ»**

— Данный план с точки зрения таможенного законодательства — значимый для всего бизнес-сообщества и подчёркивает, что Федеральная таможенная служба России не в должной мере выполняет возложенные на неё функции.

Так, положения Таможенного кодекса ЕАЭС позволяют таможенным органам в достаточной мере осуществлять контроль за ввозом товаров, которые как включены, так и не включены в Единый таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности государственных или национальный таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности, путём приостановления срока выпуска товаров. И в случаях, когда правообладатель не даёт согласия на ввоз товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности,

Таким образом, на законодательном уровне меры по борьбе с контрафактными товарами установлены, и они достаточны. Вместе с тем правительство РФ подписывает дополнительный план, который, по нашему мнению, является результатом ненадлежащей работы ведомства, подчинённого самому правительству РФ в лице Министерства финансов РФ, в состав которого входит ФТС России. Вследствие чего ФТС России будет вынуждена по нему отчитываться, а бизнес-сообществу придётся готовиться к новым дополнительным требованиям.

Исполнение плана реализации, направленного на проведение внеплановых проверок, только усложнит деятельность коммерческих организаций. Проведение как плановых, так внеплановых проверок требует от таможенных органов положительных для них результатов. Более того, положительная проверка является основанием для выполнения показателей эффективности деятельности соответствующего подразделения таможенного органа и служит основанием для премирования сотрудников. Как показывает правоприменительная практика в сфере таможенного дела, таможенные органы начинают проверку, например, на предмет соблюдения требований технических регламентов; не добившись результатов, переходят на правильность классификации товаров, и если правильность классификации подтверждается, то последним шансом результативности проведения проверки становится для таможни корректировка таможенной стоимости товаров.

В результате, как в поговорке: «С парши-

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TR@TOP-PERSONAL.RU**



— проводить внеплановые проверки и усиливать контроль таможенной стоимости товаров, которые, как ни прискорбно, обрушатся на добросовестных участников ВЭД ввиду того, что ФТС России необходимо пополнять доходную часть бюджета любыми средствами, а недобросовестные участники будут ликвидироваться, чтобы не нести обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов в полном объёме;

— развивать систему маркировки товаров для проверки легальности продукции, при этом не видя очевидных моментов, связанных с установлением возможности нанесения маркировки на товары в соответствии с положениями технических регламентов на таможенной территории ЕАЭС.

Вместе с тем в первую очередь хотелось бы видеть планирование конкретных стратегических мер, направленных на улучшение, упрощение и ускорение таможенных процедур для добросовестных участников ВЭД путём сокращения внеплановых проверок, принятия заявленной таможенной стоимости товаров, разрешения нанесения маркировки товаров в соответствии с техническими регламентами на таможенной территории ЕАЭС.

**Антон Банковский, глава практики интеллектуальной собственности международной юридической фирмы CMS**

— На мой взгляд, предлагаемые меры частично направлены на борьбу с контрафактом, а частично — на решение других задач. Например, контроль таможенной стоимости, как и многие другие «контроли», — это вопрос скорее налогов и сборов, нежели борьбы с контрафактом. Сами эти меры позиционируются в большей степени не как просто меры борьбы с контрафактом, то есть меры борьбы с оборотом продукции с незаконным использованием чужих товарных знаков, а как меры повышения контроля за оборотом продукции в целом.

Государство, даже если и не в состоянии полностью побороть контрафакт, то точно может бороться с ним более эффективно и снизить его количество.

Помимо ставшего уже традиционным общего пожелания борьбы с коррупционными схемами и иными проявлениями, мы традиционно предлагаем для этого установить плановые показатели для органов внутренних дел и, возможно, для Роспотребнадзора — по изъятию и последующему уничтожению контрафакта. Такие плановые показатели могут устанавливаться на региональном уровне, утверждаться, корректироваться и в дальнейшем анализироваться на федеральном. Подобная система хорошо себя зарекомендовала в системе таможенных органов, и мы не видим особых причин, почему её нельзя использовать в органах внутренних дел и в Роспотребнадзоре.



**Андрей Волков, руководитель детективного агентства «Волков и Партнёры»**

— Статья 171.1 УК РФ «Производство и продажа контрафактной продукции» и наказание до 6 лет лишения свободы уже есть. В России в настоящее время невозможно исполнение данного закона, так как для этого потребуется уволить практически весь личный состав отделов полиции, который «крышует» рынки и предпринимателей, занимающихся изготовлением контрафактной продукции.

Приведу пример недавнего расследования. В Москве на рынках «Садовый», «Дубровка», «Севастополь» уже более 3 лет торгуют контра-

фактом «RuNail-professional» фирмы «Спектр». Нами были зафиксированы факты продажи контрафактной продукции, и материалы вместе с заявлением были переданы в региональные отделения полиции. Полиция не устраняет продажу контрафакта, а вместо того, чтобы наложить арест на контрафакт, вызывает на допросы руководителей фирмы «Спектр». С учётом того, что фирма находится в Воронеже, это создает для неё дополнительные трудности.

Вся система в полиции настроена таким образом, чтобы поддерживать преступников. Всегда можно брать «дань» с того, кто занимается противоправной деятельностью. Поэтому, прежде чем вводить новые законы, нужно заменить персонал, который будет их выполнять, так как они саботируют его выполнение.



**Алексей Головченко, управляющий партнёр юридической компании «ЭНСО»**

— Тема борьбы с контрафактом — это в первую очередь борьба с нелегальным и теневым бизнесом. Еще в конце 2017 года президент дал указание правительству и биз-

там задействованы и силовики, и мафиозные группировки, и т. д. Любой бизнес кем-то регулируется — даже если этот «кто-то» не является государством. Получается абсурдная ситуация: «белые» компании платят высокие постоянно растущие налоги, находятся под жёстким контролем качества их услуг/товара, а теневой рынок не платит налогов, увеличивает долю преступного сообщества, коррумпирует чиновников. Соответственно, присутствие на рынке таких теневых компаний невыгодно государству, добропорядочным бизнесменам и конечным потребителям. Потребители в такой ситуации могут (из нашумевших примеров) отравиться настойкой боярышника, сгореть в торговом центре и т. д. Ситуация выгодна только участникам теневой экономики, поскольку они получают сверхмаржу.

Государство в силах победить контрафакт и теневой рынок в целом. Это уже происходит в алкогольной отрасли. Увеличен штраф для продавцов нелегальной алкогольной продукции — минимальный составляет 20 тысяч рублей. То есть риск штрафа стал больше, чем потенциальная прибыль от нелегальной продукции. За контроль над ситуацией сейчас отвечают полиция и Роспотребнадзор. Однако необходимо обозначить единственный орган контроля для упрощения системы.

При обеспечении должных действий по борьбе с нелегальной продукцией со стороны государства «белый» бизнес сам может — подскажет конкретные компании, которые занимаются контрафактом. Рынок сам вылечит болезнь. Высокая ответственность нарушителей и обеспечение контроля над ситуацией решат вопрос.

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

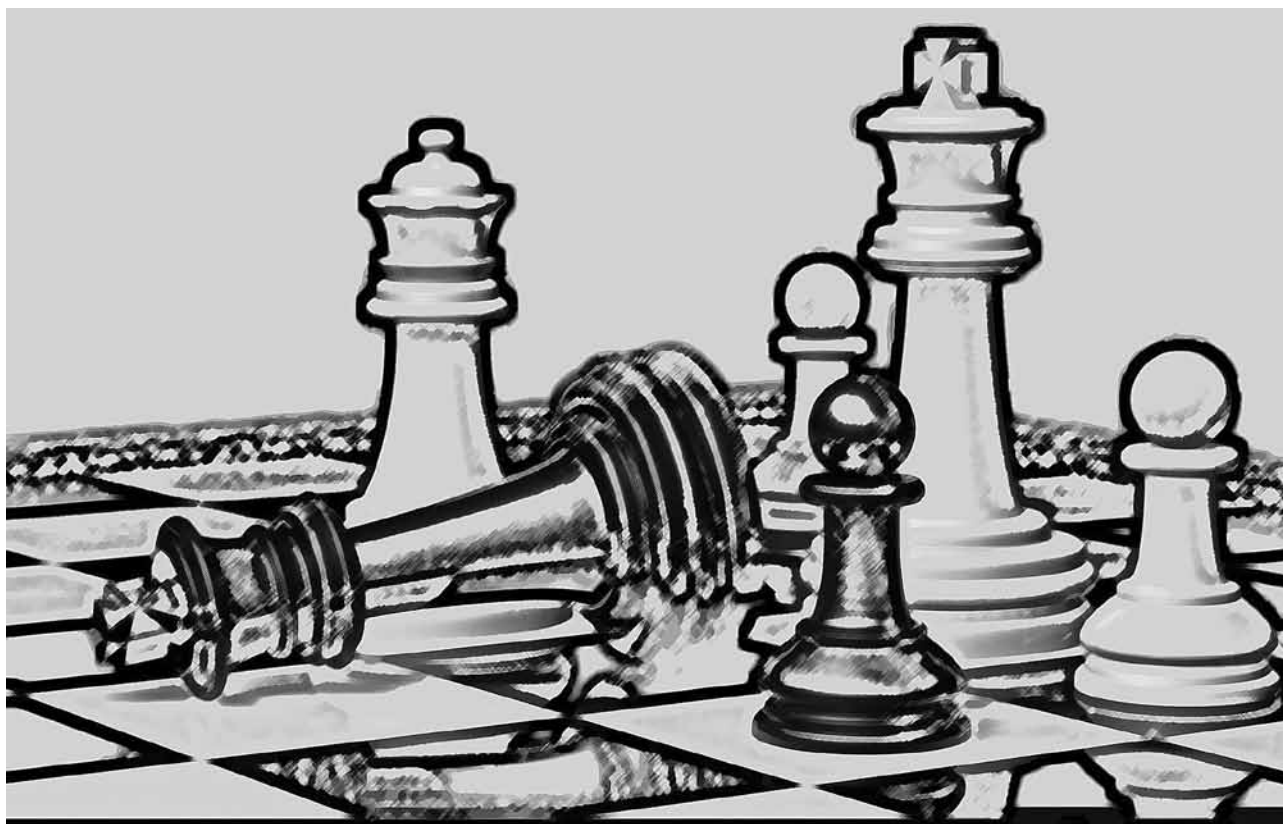
**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**



**Владимир Алистархов,  
адвокат**

## Куда крестьянину податься...

ПЕРЕХОД РОССИЙСКОЙ ЭКОНОМИКИ С ПЛАНОВЫХ НА РЫНОЧНЫЕ РЕЛЬСЫ ОЗНАМЕНОВАЛСЯ НОВЫМИ ВОЗМОЖНОСТЯМИ ДЛЯ ВЕДЕНИЯ ЧАСТНОГО БИЗНЕСА В СТРАНЕ, КОГДА ЗА ИЗВЛЕЧЕНИЕ ПРИБЫЛИ КОММЕРСАНТОВ ПЕРЕСТАЛИ НАЗЫВАТЬ СПЕКУЛЯНТАМИ И ДРУГИМИ ПОДОБНЫМИ ТЕРМИНАМИ, НЕКОГДА ПРИНЯТЫМИ ЗА «ЖЕЛЕЗНЫМ ЗАНАВЕСОМ».



Казалось бы, старые проблемы позади, а впереди — светлое будущее, правовое государство, уважение и защита частной собственности, но, как говорят умные люди, «дурень думкой богатеет». Дорога к светлому будущему, когда можно было бы сказать, что мы живём в правовом государстве, оказывается терниста и ухабиста.

Если ещё вчера бизнес надеялся на быстрый переход к правовому государству, то сегодня можно снова и снова наблюдать, как о честных бизнесменов «вытирают ноги». Примеры, которых на виду множество и нет им конца, в том числе как пример борьбы за место под солнцем, можно привести из настоящего.

Так, перед глазами граждан, которые в курсе, разворачивается, а точнее идёт, война между собственником бизнеса ЗАО «Экарма ЛТД» и претендентами на чужое, которые уже долгое время хотят получить часть бизнеса. В ход идут давно известные приёмчики, связанные с привлечением к разрешению конфликта правоохранительных органов (ФССП, полиция, суды), криминалитета и т. д.

Сколько уже сломано копий в дискуссиях о том, можно ли и в какой мере доверять посторонним людям свой бизнес, но люди продолжают доверять друг другу, и речь идёт даже не о близких, речь идёт о работниках с улицы, которые втираются в доверие с тем, чтобы в дальнейшем подставить своего босса.

Разве только в бизнесе так? Конечно, нет.

Возьмём, к примеру, правоохранительные органы, где за большую «пайку» и должность подчинённые готовы подставить своё руководство даже по надуманным основаниям. То же самое происходит в любой области, в том числе в криминальных кругах, когда обществом «рулит» не право, а бесправие и слова о правовом государстве мы слышим исключительно с голубых экранов.

К чему это всё? Это к тому, что, как бы мы

ни ломали копы «по шаблону», нет никакой возможности воспрепятствовать беспределу, который творится в отношении честных бизнесменов, так как это наш менталитет — жить по понятиям, а не по праву.

И что со всем этим делать?

Анализируя материал об очередном отъёме бизнеса, автор настоящей статьи предлагает пойти не по шаблону. Попробовать изложить проблему в другом разрезе, не с той точки зрения, кто виноват, как у нас любят, а с точки зрения — кто в данном конкретном случае поступает по закону.

Какое нам дело до того судебного пристава-исполнителя, который поступил противозаконно? Не будет этого пристава — на его место встанут масса других таких же приставов, которые исполнят своё «чёрное дело». Или, например, что мы можем сделать, если полицейский оказался «оборотнем в погонах»? Конечно, ничего, так как, пока этого «прищучат», на его место выстроится очередь претендентов, которые будут действовать ещё более жёстко по отношению к честному бизнесмену.

Да, есть конкретное дело, связанное с ЗАО «Экарма ЛТД», и очень хочется надеяться, что вскоре всё разрешится самым лучшим образом для изначального собственника. Но главное то, что, помимо приведённого примера, есть масса других случаев, где собственники частного бизнеса делятся с грабителями, сидят в местах не столь отдалённых, если не делятся, умирают, если не делятся и не сидят, и т. д.

В настоящей статье предлагаю на примере ЗАО «Экарма ЛТД» разобрать деятельность всех задействованных в деле правоохранительных органов, к которым относятся служба судебных приставов, прокуратура, полиция и суды. Сделать предположение о том, кто действительно исполняет закон, а кто «отбывает номер» или, хуже того, потворствует преступникам в деле отъёма бизнеса.

По результатам исследования будут предложены некоторые рекомендации, соблюдение которых, возможно, облегчит чью-то участь, а возможно, и предупредит неправомерные действия в отношении бизнеса.

### Относительно действий судебного пристава-исполнителя

Во всей этой истории, связанной с ЗАО «Экарма ЛТД», судебные приставы-исполнители играют или ещё сыграют немаловажную роль, так как именно они производят действия, направленные на исполнение решений суда.

Судебные приставы-исполнители работают на основании Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» и других правовых актов.

Помощью судебного пристава-исполнителя нельзя воспользоваться, не имея на руках исполнительного документа, так как в противном случае все действия пристава незаконны и при определённых обстоятельствах уголовно наказуемы.

Другими словами, если к вам пришёл судебный пристав-исполнитель, как в примере с ЗАО «Экарма ЛТД», будьте уверены в том, что он имеет для этого законные основания в виде исполнительного документа и возбуждённого исполнительного производства.

Да, исполнительный документ может быть предъявлен не в тот отдел приставов. и. воз-

полнительном производстве, и с этим не поспоришь.

Максимально на что хватает судебных приставов-исполнителей, действующих незаконно, так это провести некоторые исполнительные действия с тем, чтобы потом они были отменены в судебном порядке, или их хватает до момента, когда они же получают «по шапке» от вышестоящей организации.

Судебные приставы-исполнители, ведущие незаконную деятельность, являются всего лишь временным орудием в руках злоумышленников, которое не стоит недооценивать хотя бы потому, что контингент, работающий судебными приставами-исполнителями, является далеко не мечтой работодателя.

Кто-то может не согласиться с данными выводами, но тот, кто работал с судебными приставами-исполнителями в рамках возбуждённых исполнительных производств, не даст соврать: они способны на многое, но, конечно, за исключением трудяг, которые везде найдутся.

В целом можно говорить о том, что незаконные притязания судебных приставов-исполнителей достаточно легко можно отбить прежде всего потому, что притязания незаконные, а ещё потому, что сами приставы-злодеи достаточно пугливы, так как им на «нары» зачем, их и здесь неплохо кормят.

### Относительно роли работников полиции

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**




КОНФЕРЕНЦИЯ 



Сентябрь 2018 г.


# БЕЛОВОРТНИЧКОВАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ

Больная тема для торговли,  
производства, финансов...

 не раз поднимал ее  
в интервью

*В этот раз эксперты выступят  
на конференции со своими мнениями  
о способах выявления — недопущения и борьбы  
с проявлениями воровства внутри фирмы*

По итогам конференции  подготовит журнал-альманах  
«Беловорточниковая преступность», который получат все подписчики .

Участие в конференции для подписчиков  — бесплатно.



**Александр ЧАКИНСКИ**

# **А ну-ка отними! Как прокуроры у коррумпированных чиновников имущество отбирают**



*Когда кто-то спросил Еврикрату Анаксандра, почему спартанцы не держат деньги в общественной сокровищнице, тот ответил: «Чтобы не совращать тех, кто будет её охранять»*

Плутарх

## Статья 20 Конвенции ООН против коррупции в российском законодательстве

Трудно быть «слугой народа», не преследуя при этом собственной выгоды. Поэтому нет такого времени и нет такой страны, которым не была бы известна коррупция. Важность борьбы с коррупцией признана на мировом уровне. Именно поэтому Организация Объединённых Наций в 2003 г. приняла специальную Конвенцию против коррупции, определяющую основные пути борьбы с ней.

Самую эффективную основу противодействия коррупции закладывает статья 20 этой Конвенции, закрепляющая понятие незаконного обогащения. В чём заключается её смысл? Чиновник отчитывается перед обществом, декларируя свои доходы. А если его расходы на движимое и недвижимое имущество при этом доходам явно не соответствуют, то к нему государством применяются различные законодательные меры, основным из которых является обращение этого имущества в государственный доход.

Положения данной статьи были успешно апробированы во многих странах, в том числе, например, и в Италии, славящейся своей «Коза ностра».

Несмотря на то что Конвенция ООН против коррупции принята 15 лет назад, ратифицирована нашим государством в 2006 г., а борьба с коррупцией провозглашена основополагающей целью, возникают проблемы внедрения положений статьи 20 в отечественное уголовное

законодательство. Объяснения этого факта способны вызвать легкую иронию. Например, некоторые учёные утверждают, что введение в Уголовный кодекс РФ понятия незаконного обогащения нарушит... принцип презумпции невиновности. Поскольку именно чиновник в этом случае будет обязан доказывать, что он обогатился законно, а не государство, что он наполнил себе карманы незаконно.

Но бороться с коррупцией (или хотя бы изобразить видимость этого) было необходимо. «Не мытьём, так катаньем». Если незаконно нажитую собственность нельзя отобрать в уголовном порядке, отберём в гражданско-правовом. Поэтому законодателем был принят Федеральный закон от 03.12.2012 № 230-ФЗ «О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам» (далее — Закон № 230-ФЗ). В данном законе (ч. 3 ст. 16, ст. 17) чётко прописан механизм обращения в доход государства неправомерно нажитых чиновничьих доходов. Прокурор, сравнив незначительные доходы «слуги народа» с его вложениями в различное имущество и сделав вывод, что расходы превалируют над доходами, обращается в суд с иском о конфискации этого имущества в доходы государства. Далее Фемида взмахивает мечом, и пристыженный государственный служащий лишается всего, что нажито непосильным, но неправомерным трудом.

Проблема решена? Нет, до её решения далеко! После принятия Закона № 230-ФЗ по вопросам изъятия незаконно нажитого имущества в доход государства стала складываться достаточно противоречивая судебная практика. При этом **суды исходят, во-первых, из того, что законность полученных доходов должен доказывать государственный служащий, а во-вторых, из того, что чиновники могут приводить любые доказательства того, что источники их доходов законны. Даже если эти источники ранее не были представлены в их налоговой декларации. Доход государственного служащего высчитывается за последние три года.**



## Прокуроры побеждают коррупцированных чиновников

В ряде случаев суды соглашались с доводами прокуроров.

Так, например, прокурор указал, что супругой государственного служащего приобретены земельный участок и дом, стоимость которых превышает совокупный доход супругов за три последних года, получение денежных средств в дар от матери супруги и приобретение имущества на законные доходы не доказаны. В ответ государственный

реализации квартиры размер дохода должен определяться исходя из фактически полученной оплаты за проданную квартиру. В силу правового характера предварительного договора (ст. 429 Гражданского кодекса Российской Федерации) его заключение не свидетельствует о достижении соглашения о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор), тем более не подтверждает факт передачи данного имущества, выполнение работ или оказание услуг.

Поскольку на основании этих данных не представляется возможным доподлинно установить исполнение обязательства даре-

## ЧИНОВНИКИ МОГУТ ПРИВОДИТЬ ЛЮБЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ТОГО, ЧТО ИСТОЧНИКИ ИХ ДОХОДОВ ЗАКОННЫ

служащий пояснил, что у него были личные накопления. Реальная стоимость проданной квартиры была выше заявленной, что подтверждается предварительным договором купли-продажи.

Суд первой инстанции стал на сторону ответчиков. Однако суд апелляционной инстанции не согласился с ним, указав следующее.

Необходимо различать установленную в договоре цену недвижимости и размер фактически полученной оплаты приобре-

ния, то соответствующие доводы ответчиков подлежат отклонению.

Принимая во внимание значительный объем неподтвержденных доходов, судебная коллегия полагает возможным обращение в доход государства спорного имущества в целом (Апелляционное определение Свердловского областного суда от 23.03.2017 по делу № 33-3837/2017).

По другому делу прокурор обратился в суд с иском, заявив, что ответчик сведений, подтверждающих приобретение на законные

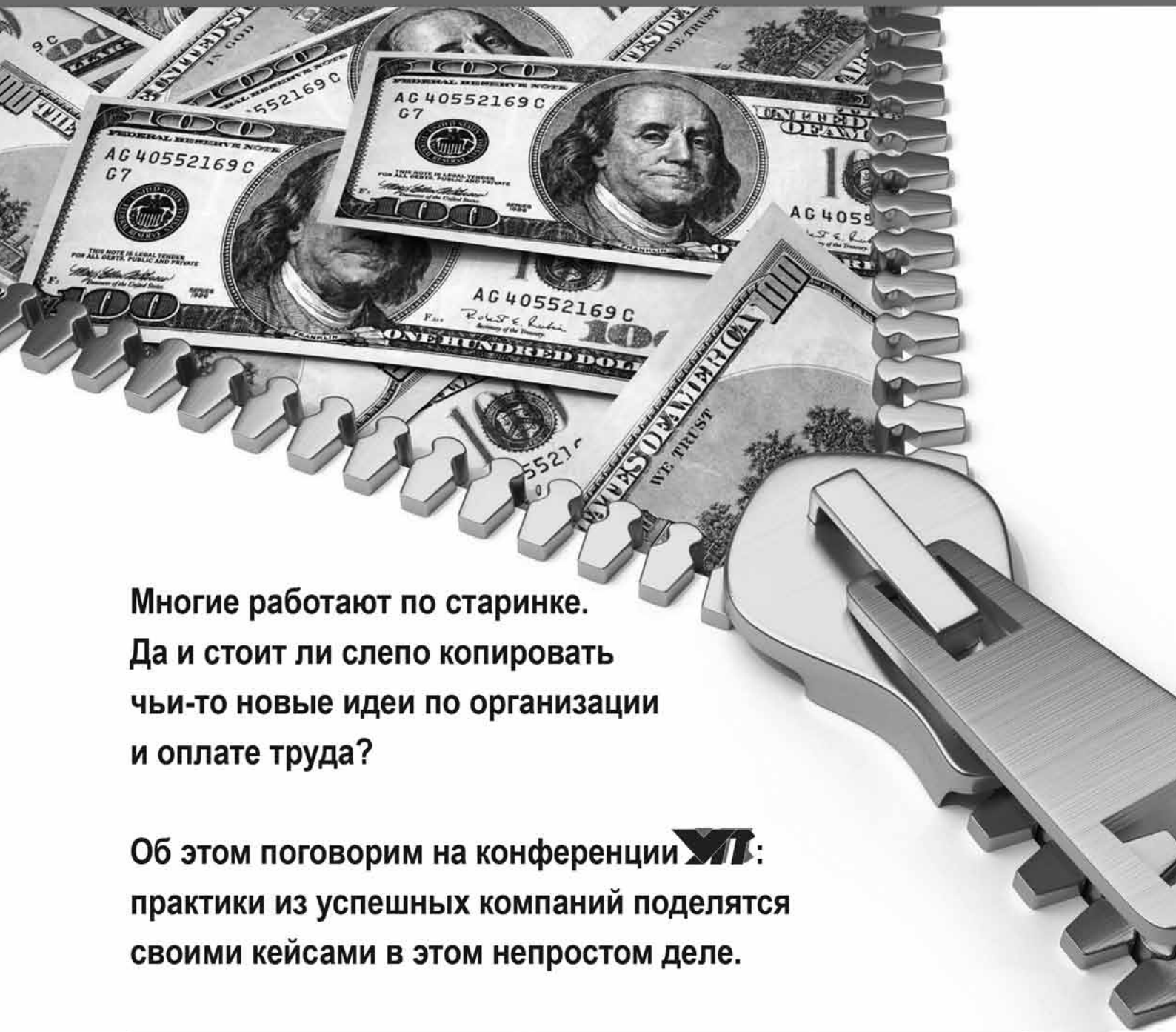
**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**


КОНФЕРЕНЦИЯ 




НОЯБРЬ 2018 Г

# ЭФФЕКТИВНЫЕ СИСТЕМЫ ОПЛАТЫ ТРУДА



Многие работают по старинке.  
Да и стоит ли слепо копировать  
чьи-то новые идеи по организации  
и оплате труда?

Об этом поговорим на конференции :  
практики из успешных компаний поделятся  
своими кейсами в этом непростом деле.

По итогам конференции  подготовит журнал-альманах  
«Системы оплаты труда», который получают все подписчики .  
Участие в конференции для подписчиков  — бесплатно.

Евгений ЗОЛОТОПУПОВ

# Правовое регулирование договора займа в свете грядущих изменений второй части Гражданского кодекса РФ в июне 2018 года



Новые веяния времени в очередной раз демонстрируют, что отсутствуют незыблемые постулаты в юриспруденции. Казалось бы, что в отечественной правовой доктрине уже давно сложился подход к пониманию правовой природы договора займа, его основным характеристикам. Совет при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства в тесной работе с юридическим сообществом разработал программный документ по будущему развитию отечественного гражданского законодательства (Концепцию развития гражданского законодательства РФ), в том числе в части совершенствования правового регулирования

**быть консенсуальным, то есть считаться заключённым с момента согласования сторонами всех существенных условий по договору.**

В действующей редакции ст. 807 ГК РФ находит отражение уже давно сформировавшийся подход в юридической литературе о том, что договор займа в любом случае является реальной сделкой, то есть момент её заключения совпадает с моментом фактической передачи вещи, выступающей в качестве объекта займа. Аналогичные нормативные положения содержались как в советском законодательстве (ст. 269 ГК РСФСР от 01.10.1964), так

## ВПЕРВЫЕ ЗА ВСЮ ИСТОРИЮ ОТЕЧЕСТВЕННОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ПРИЗНАЁТСЯ НА ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ УРОВНЕ ВОЗМОЖНОСТЬ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНСЕНСУАЛЬНОГО ДОГОВОРА ЗАЙМА

договора займа. И, вроде бы, предстоящие изменения широкого пласта норм гражданского права приобретают черты системности, дающие надежду на последовательное и прогнозируемое изменение нормативного материала в будущем.

Однако подобные взгляды на происходящее ставятся под сомнение, когда без организации обсуждения и привлечения особого внимания юридического сообщества принимается Федеральный закон «О внесении изменений в часть первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 212-ФЗ от 26.07.2017, вступающий в силу 01.06.2018.

Ключевые нововведения можно свести к следующему:

**1. Договор займа между субъектами предпринимательской деятельности может**

и были закреплены в ст. 2014 Свода законов Российской империи от 31.01.1833).

Правоприменительная практика на сегодняшний день преимущественно исходит из буквального истолкования текущей редакции ст. 807 ГК РФ. Яркой иллюстрацией служит правовая позиция Президиума Московского городского суда, который в своем Постановлении от 29.11.2017 № 616 констатировал, что договор займа является реальной сделкой и считается заключённым не с момента достижения сторонами соглашения об условиях договора, а с момента фактической передачи денег или других вещей. То есть сама возможность установления сторонами момента заключения договора исключена, в любом случае договор надлежит считать юридически действующим только после фактической передачи займа. Об этом же свидетельствуют судебные акты Верховного Суда РФ (Определение Верховного Суда РФ от 23.09.2014 № 5-КГ14-63 и др.).

Однако встречаются неординарные решения судебных органов, выходящие за рамки общей тенденции правоприменительной практики. Так, в Апелляционном определении Алтайского краевого суда от 23.05.2017 № 33-5358/2018 выражена позиция о консенсуальной природе договора займа, судом сделан вывод, что именно с момента подписания договора сторонами заёмщик приобретает право требования к займодавцу о предоставлении ему займа. Однако данный судебный прецедент скорее исключение из правил. Обычная практика, когда заёмщик или займодавец обращаются в суд с требованием о признании незаключённым договора займа ввиду его безденежности. На сегодняшний день в подобных случаях суды зачастую встают на

лесообразным останавливаться на подробном разборе аргументов и контраргументов каждой из спорящих сторон, затронутая проблематика явно заслуживает отдельного самостоятельного исследования.

**2. Сформулировано легальное определение термину «ростовщический процент», установлен верхний лимит размера процентов за пользование суммой займа — размер процентов по договору может превышать обычно взимаемые проценты не более чем в два раза.**

Введение в действие нормы, ограничивающей пределы свободы сторон при определении содержания договора займа в части

## ВЕРХОВНЫЙ СУД РФ НЕ УСМОТРЕЛ ОСНОВАНИЙ ДЛЯ СНИЖЕНИЯ ПРОЦЕНТНОЙ СТАВКИ ЗА ПОЛЬЗОВАНИЕ СУММОЙ ЗАЙМА, УСТАНОВЛЕННОЙ В ДОГОВОРЕ

позицию инициатора судебного процесса, если собраны необходимые доказательства, свидетельствующие о том, что фактическая передача денег от займодавца к заёмщику не состоялась.

Вместе с тем с 01.06.2018 подход будет изменён кардинальным образом, и уже некогда абсолютная истина о реальной сущности займа будет поставлена под сомнение. По сути, впервые за всю историю отечественного

платы за пользование суммой займа, не соответствует духу запланированных изменений и дополнений в гражданское законодательство.

Одной из главных тенденций современного гражданского права можно назвать стремление законодателя и правоприменителя, наоборот, расширить границы действия свободы договора как ключевого принципа обязательственного права. Подтверждением такого вывода может послужить не только текст Концепции

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**

## **ВЗЫСКАНИЕ УЩЕРБА С РАБОТНИКОВ**

**Ольга Москалёва**

**...РЕШЕНИЕ СУДА БУДЕТ ЗАВИСЕТЬ ОТ ТОГО, КАК  
ОПРЕДЕЛЁН ПРЕДМЕТ ИСКА...**

**...СУММА НЕДОСТАЧИ, ПОДЛЕЖАЩАЯ ВОЗМЕЩЕНИЮ  
ОТВЕТЧИКАМИ, БЫЛА РАСПРЕДЕЛЕНА ПРОПОРЦИОНАЛЬНО  
ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЕ И ОТРАБОТАННОМУ ВРЕМЕНИ...**

**...ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ О ВОЗМЕЩЕНИИ УЩЕРБА ПРИ  
ХИЩЕНИЯХ СУДЫ НЕ ВПРАВЕ ВХОДИТЬ В ОБСУЖДЕНИЕ ВИНЫ  
ОТВЕТЧИКА...**

**...РАБОТОДАТЕЛЬ СМОГ УБЕДИТЬ СУД, ЧТО С ЕГО  
СТОРОНЫ БЫЛИ ПРЕДПРИНЯТЫ ВСЕ ВОЗМОЖНЫЕ  
МЕРЫ БЕЗОПАСНОСТИ И СОБЛЮДЕНЫ ВСЕ ТРЕБУЕМЫЕ  
ПРОЦЕДУРЫ...**

Ольга ПЕРЕВЕРЗЕВА

# Использование работником результатов интеллектуальной деятельности, полученных на прошлом месте работы

**БОРЬБА ЗА КОНКУРЕНТНОЕ ПРЕИМУЩЕСТВО — НОРМАЛЬНОЕ ЯВЛЕНИЕ КАК СРЕДИ ОРГАНИЗАЦИЙ-РАБОТОДАТЕЛЕЙ, ТАК И СРЕДИ РАБОТНИКОВ, РЕАЛИЗУЮЩИХ СВОИ КАРЬЕРНЫЕ ПЛАНЫ НА ОСНОВЕ ПОЛУЧЕННОГО РАНЕЕ ОПЫТА. ИДЕИ, МЕТОДЫ, ТЕХНОЛОГИИ, НЕСМОТря НА СВОЙ НЕМАТЕРИАЛЬНЫЙ ХАРАКТЕР, СТАНОВЯТСЯ ВАЖНЫМИ ФАКТОРАМИ ДОСТИЖЕНИЯ УСПЕХА В БИЗНЕСЕ И В ЕГО РАЗВИТИИ. В СВЯЗИ С ЭТИМ ПОНЯТЕН МЕХАНИЗМ ВОЗНИКНОВЕНИЯ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ МЕЖДУ БЫВШИМ РАБОТОДАТЕЛЕМ И УВОЛЕННЫМ СОТРУДНИКОМ ИМЕННО В КОНТЕКСТЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ СОЗДАННЫХ РАНЕЕ РАЗРАБОТОК. КАК РЕГУЛИРУЕТ ТАКИЕ СИТУАЦИИ ДЕЙСТВУЮЩЕЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ПО КАКОМУ ПУТИ ИДЁТ СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА?**

Нормативно-правовой базой, регулирующей отношения в сфере интеллектуальной собственности, является Гражданский кодекс РФ (далее — ГК РФ), в частности его четвёртая часть, Трудовой кодекс РФ, а также ряд федеральных законов, в том числе «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 № 98-ФЗ. Ряд норм, касающихся режима охраны соответствующих прав, содержатся в Кодексе РФ об административных правонарушениях и в Уголовном кодексе РФ. Кодификация законодательства об интеллектуальных правах стала важным шагом в развитии российской правовой действительности, устранила ряд противоречий и обозначила общие направления защиты прав авторов и других правообладателей.

Количество рассматриваемых в судах дел по спорам о защите интеллектуальной собственности постоянно растёт: в 2017 году вынесены решения по 1235 делам против 962 — в 2016 году. То есть можно констатировать, что судебная защита прав в сфере интеллектуальной собственности становится самостоятельным явлением российской правовой действительности.

Статья 1225 ГК РФ содержит закрытый перечень результатов интеллектуальной деятельности, некоторые из них, наиболее часто затрагивающие интересы работника и работодателя, рассмотрены ниже.

### Служебное произведение

И. обратился в суд с иском к индивидуальному предпринимателю, издательству о взыскании компенсации за нарушение авторского права, указав, что в магазине, принадлежащем индивидуальному предпринимателю, приобрёл фотоальбом, в котором имелись фотографические произведения, автором которых является он (истец). Указанные фотографии были сделаны им во время служебных командировок, когда он

был корреспондентом центральной газеты погранслужбы. В его служебные обязанности входила только подготовка статей для этой газеты. Фотографии, которые включены в альбом, сделаны по собственной инициативе, собственным оборудованием и за свой счёт. Поскольку права на воспроизведение произведений (фотографий) И. никому из ответчиков не передавал, он полагал, что ответчики нарушили его исключительное право на использование фотографий путём незаконного воспроизведения в фотоальбоме. Решением суда в удовлетворении исковых требований отказано. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила вынесенное судебное постановление...

...каких-либо доказательств того, что фотографии были созданы И. по служебному заданию работодателя и за его счёт либо в порядке выполнения служебных обязанностей, предусмотренных контрактом, в суд представлено не было. Доказательств, свидетельствующих о том, что в круг служебных обязанностей И. как постоянного корреспондента входило создание фотографических произведений, в материалах дела не имеется. Издательством таких доказательств также не представлено...

С учётом того, что договор с И. на использование фотографий, автором которых он является, не заключался, а они были опубликованы в 2008 году в фотоальбоме, изданном издательством, то исключительное право И. на использование фотографий нарушено в результате указанных действий ответчика (Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 25 июня 2013 г. № 19-АПГ13-1).

Созданные в рамках выполнения трудовых обязанностей произведения науки, литературы и искусства могут приобрести статус служебных в порядке ст. 1295 ГК РФ (ранее применялся закон 1993 года «Об авторском



праве и смежных правах» и ряд других нормативно-правовых актов). В таком случае, согласно законодательству, право авторства на произведение сохраняется за работником, исключительное же право (право использования) принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное (п. 2 ст. 1295 ГК РФ).

Как в вышеуказанном случае, на практике при защите прав работодателей наибольшую сложность представляет собой необходимость доказывания того, что создание произведений входило в состав трудовых обязанностей работника и выполнялось им согласно заданию работодателя. Служебный характер произведения придётся подтвердить правильно оформленным трудовым договором, в котором специально оговорены обязанности работника по созданию произведений. Альтернативой может являться включение соответствующих положений в должностную инструкцию или другие внутренние акты работодателя, изданные в целях дополнения положений трудового договора.

В отношении произведения, созданного работником при отсутствии соответствующего указания на это в трудовой документации,

Истец (ООО) обратился в суд с требованием о признании недействительной государственной регистрации программы для ЭВМ, о запрете использования программы без его согласия и о выплате компенсации за нарушение исключительного права на произведение, мотивируя свои требования тем, что правообладатели (физические лица) являлись работниками истца и созданное произведение является служебным. Суд отклонил иск в связи с тем, что истец не доказал факт того, что программа создана в пределах установленных для работников (авторов) трудовых обязанностей. Представленные трудовые договоры таких сведений не содержали (Решение Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-184777/13 от 30.05.2014).

Законодательно определён статус компьютерных программ как объектов интеллектуальных прав. В соответствии со ст. 1261 ГК РФ авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке

## СЛУЖЕБНЫЙ ХАРАКТЕР ПРОИЗВЕДЕНИЯ ПРИДЁТСЯ ПОДТВЕРДИТЬ ПРАВИЛЬНО ОФОРМЛЕННЫМ ТРУДОВЫМ ДОГОВОРОМ

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**

Яна ЛЕЛИКОВА

# Сходство товарных знаков и споры, возникающие в сфере интеллектуального права

Крупные компании, как правило, имеют свой зарегистрированный товарный знак. Это очень важная и нужная составляющая любого серьёзного бизнеса.

Товарный знак — это символ, слово или аббревиатура, которые ассоциируются у потребителя с определённой компанией или продуктом и позволяют выделиться и отличаться от конкурентов. Если компания предлагает качественную продукцию или услуги, то, увидев в рекламе или в местах продаж её товарный знак, потребитель будет обращать внимание именно на эту продукцию или информацию об услугах, поскольку знает наверняка, что с большей вероятностью получит необходимый ему результат или продукцию, удовлетворяющую всем его потребностям.

В статье 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) фактически можно усмотреть определение товар-

это сложный объект права, в котором важны все его элементы и составляющие.

Для того чтобы недобросовестные конкуренты не смогли использовать товарный знак, а значит, и заслуженную компанией репутацию, очень правильно и предусмотрительно регистрировать товарные знаки в компетентном государственном органе с целью их защиты и тем самым предупредить возможность его использования другими компаниями.

Споры в сфере интеллектуального права относительно товарных знаков различаются самыми разными основаниями. Нельзя, например, зарегистрировать в качестве своего товарного знака широко известную символику,

## **ПЕРВЫМ ОБОНЯТЕЛЬНЫМ ТОВАРНЫМ ЗНАКОМ, ЗАРЕГИСТРИРОВАННЫМ В РОССИИ, БЫЛА КВАДРАТНАЯ КОЖАНАЯ БИРКА, ОБЛАДАЮЩАЯ «ЯРКО ВЫРАЖЕННЫМ ЗАПАХОМ НАТУРАЛЬНОЙ КОЖИ»**

ного знака, а именно, что это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Виды товарных знаков бывают абсолютно разными. Начиная с тех, что мы упоминали в первом абзаце, и заканчивая обонятельными и звуковыми. Так, например, первым обонятельным товарным знаком, зарегистрированным в России, была квадратная кожаная бирка, обладающая «ярко выраженным запахом натуральной кожи», права на который получил петербургский парфюмер. Товарные знаки могут быть даже комбинированными, то есть иметь элементы товарных знаков разных видов. Также могут быть важны не только смысл и визуальная составляющая, но и порой шрифт и даже цвет. Таким образом, товарный знак —

которая не может ассоциироваться с какой-то конкретной компанией. Такую попытку предпринимала компания «Harley-Davidson», когда подавала на регистрацию товарного знака в виде звукового сигнала мотора определённого вида. В регистрации отказали, поскольку другие производители тоже используют такие моторы и поэтому такой звук не может ассоциироваться только с одной конкретной компанией.

Или другой аналогичный пример с товарным знаком «Хочу всё знать», который в течение 15 лет использовало издательство «Астрель» и предъявляло претензии по использованию иным издательствам, желающим выпускать книги с таким же наименованием. И только в 2015 году Московское УФАС признало действия издательства актом недобросовестной

конкуренции и заявило о необходимости прекратить правовую охрану товарного знака за издательством «Астрель», поскольку ещё в советские годы под наименованием «Хочу всё знать» выпускалось более 50 книг и в связи с этим такой товарный знак является широко известным. Право на его использование не может быть предоставлено только одному

всегда такое использование осуществляется со злым умыслом: возможно компания не в достаточной мере знакома с нормами закона в сфере интеллектуальной собственности или просто действительно полагала, что их идея уникальна и поэтому сходство знаков может быть простым совпадением. Практический совет состоит в следующем: не стоит сразу

## ...ЗНАК ЕЩЁ НЕ ЗАРЕГИСТРИРОВАН, НО НАХОДИТСЯ В ПРОЦЕССЕ РЕГИСТРАЦИИ, И ПОЭТОМУ НА ТАКИЕ ЗНАКИ ТОЖЕ РАСПРОСТРАНЯЕТСЯ ПРАВОВАЯ ОХРАНА

юридическому лицу, которое к тому же не является правопреемником советского издательства. Судебные инстанции с Московским УФАС согласились.

Но для того, чтобы признать актом недобросовестной конкуренции действия какой-то компании, не обязательно, чтобы она использовала товарный знак идентичный уже зарегистрированному. Могут быть использованы отдельные его элементы, которые при невнимательном рассмотрении потребитель может воспринять как привычный и знакомый им знак определённой известной компании, которой они доверяют. Иными словами, потребитель будет введён в заблуждение. Такие знаки называются сходными до степени смешения. Согласно ст. 1483 ГК РФ не допускается регистрация сходных до степени смешения товар-

бежать в компетентные органы, можно попробовать решить всё путём переговоров, главное — запастись доказательствами и вескими доводами.

Прежде чем рассмотреть случаи из практики, стоит обратить внимание на такой важный элемент в сфере интеллектуального права, как международные классы МКТУ (Международная классификация товаров и услуг) и, соответственно, важность регистрации по всем необходимым классам. МКТУ — это справочник, в котором по определённым блокам и сферам распределены все возможные товары и услуги, которые предлагают и оказывают потребителям компании всего мира. При подаче документов на регистрацию в заявке обязательно указываются те классы МКТУ, в каких сферах компании будет предо-

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**

# ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТОДАТЕЛЕЙ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ, СОВЕРШЁННЫЕ РАБОТНИКАМИ

Александр Суслов

...При совершении угона автомобиля **С.А.Ф.** действовал не как работник **ООО «М»**, а как правонарушитель...

...Момент одобрения, в том числе и последующего, преступного поведения работника также может отразиться на ответственности юридического лица...

...В результате действий работника были уничтожены **11** памятников археологии. Президиум **ВАС РФ** постановил взыскать убытки с **ООО** в пользу муниципального образования...

Татьяна КОЧАНОВА

# Отсутствие оригинала договора: проблемы доказывания, последствия, судебная практика



Наличие подлинника договора является главным гарантом того, что судебное дело по взысканию задолженностей, возникающих из правоотношений по купле-продаже, поставке, займам и прочее пройдёт без лишних проблем и затянутости. Но на практике часто встречаются случаи, когда подлинник договора бывает утрачен в силу обстоятельств, а порой контрагенты работают «на вере», без заключения договора либо без необходимого заверения подписями уполномоченных лиц.

в деле должна доказывать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В соответствии с ч. 2 ст. 71 ГПК РФ, ч. 8 ст. 75 АПК РФ при непредставлении истцом письменного договора займа или его надлежащим образом заверенной копии вне зависимости от причин этого (в случаях утраты, признания судом недопустимым доказатель-

## ИСТЕЦ ЛИШАЕТСЯ ВОЗМОЖНОСТИ ССЫЛАТЬСЯ В ПОДТВЕРЖДЕНИЕ ДОГОВОРА ЗАЙМА И ЕГО УСЛОВИЙ НА СВИДЕТЕЛЬСКИЕ ПОКАЗАНИЯ, ОДНАКО ВПРАВЕ ПРИВОДИТЬ ПИСЬМЕННЫЕ И ДРУГИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Такая ситуация всегда добавляла головной боли представителям в судебном процессе. Судебная практика по подобным делам отличается противоречивостью и непоследовательностью. Так, арбитражным судом одного и того же субъекта могут выноситься решения, как удовлетворяющие иски без оригинала договора, так и отказывающие в их удовлетворении.

Верховным Судом РФ сформулирована позиция в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2015), в котором рассматриваются вопросы материального и процессуального права, касающиеся возможности подтверждения факта наличия договорных отношений иными документами в случае отсутствия оригинала договора. Приведённая практика относится к договору займа, но, согласно духу закона, может толковаться и для аналогичной ситуации, возникающей при иных видах сделок. Так, согласно нормам ч. 1 ст. 56 Гражданского процессуального кодекса (ГПК РФ) и ч. 1 ст. 65 Административного процессуального кодекса (АПК РФ), каждая сторона

в иске должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. Истец лишается возможности ссылаться в подтверждение договора займа и его условий на свидетельские показания, однако вправе приводить письменные и другие доказательства, в частности расписку заёмщика или иные документы. Такие доказательства оцениваются судом на основании внутреннего убеждения после полного, всестороннего и объективного исследования, при этом с обоснованием, почему доказательства легли в основу решения суда. Соответственно, на истца ложится обязанность доказать наличие договорных отношений путём предоставления суду максимально полной информации.

Так, по делу № А48-1415/2016 Орловского арбитражного суда по исковому заявлению ООО «З» к ООО «Р» о взыскании задолженности по договору поставки судом было вынесено решение об удовлетворении требований истца. Следует отметить, что у истца отсутствовал оригинал договора поставки, но имелся счёт на предварительную оплату товара. В счёте были указаны: порядковый

номер и дата выписки счёта; наименование, адрес и идентификационные номера продавца и покупателя; наименование и стоимость поставляемого товара с учётом суммы налога. ООО «З» на основании счёта, выставленного ответчиком, в качестве предоплаты за поставку товара платёжным поручением перечислило

оплате, что позволяет квалифицировать его как предложение заключить договор купли-продажи.

В силу п. 3 ст. 438 ГК РФ совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для её акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка

## У ИСТЦА ОТСУТСТВОВАЛ ОРИГИНАЛ ДОГОВОРА ПОСТАВКИ, НО ИМЕЛСЯ СЧЁТ НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНУЮ ОПЛАТУ ТОВАРА

денежные средства. В платёжном поручении в графе «назначение платежа» имеется указание «оплата по счёту № <...>».

В соответствии с п. 2 ст. 434 Гражданского кодекса (далее — ГК РФ) договор в письменной форме может быть заключён путём обмена документами посредством телеграфной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Согласно п. 1 ст. 435 ГК РФ офертой признаётся адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое

товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.) считается акцептом.

Таким образом, в результате направления оферты (счёта на оплату) и её акцепта путём оплаты товара был заключён договор купли-продажи, по которому ответчик как продавец принял на себя обязательство передать после поступления денег на его расчётный счёт товар в собственность покупателя, а истец как покупатель был обязан предварительно оплатить товар.

## ИСТЕЦ ПРЕДСТАВИЛ РАСПЕЧАТКУ СООБЩЕНИЙ ЭЛЕКТРОННОЙ ПОЧТЫ, В КОТОРЫХ В КАЧЕСТВЕ ПРИЛОЖЕНИЙ СОДЕРЖАЛСЯ СОГЛАСОВАННЫЙ ДОГОВОР ПОСТАВКИ

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**



Татьяна ПАЛЬКИНА

# Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма рассмотрел спор между НАК «Нафтогаз Украины» и ПАО «Газпром». Пути решения конфликта



В случаях, когда одной из сторон сделки является иностранная организация, а другой стороной — российская, стороны вправе передать возникший спор не в государственные судебные органы, а в третейский суд. Возможность обращения в такой суд на основании имеющегося соглашения сторон предусмотрена Гражданским процессуальным кодексом, а также Арбитражным процессуальным кодексом РФ, а также подтверждается аналогичными нормами права, существующими в иностранных государствах.

споров в третейский суд, так как судебная власть является составной частью государственной власти, следовательно, сама передача споров в третейский суд, который может находиться за пределами государств - участников спора, предоставит возможность беспристрастного рассмотрения дела.

Однако, несмотря на все вышеуказанные преимущества третейских судов, стороны зачастую сталкиваются с проблемами законности, исполнимости, что подтверждается

## РЕШЕНИЯ СУДОВ ПО ИСКАМ НЕ ОПУБЛИКОВАНЫ И ПРЕДОСТАВЛЯЮТСЯ ТОЛЬКО СТОРОНАМ ПО ДЕЛУ, ОЦЕНИТЬ В ПОЛНОЙ МЕРЕ ПРАВОМЕРНОСТЬ ПРИНЯТЫХ РЕШЕНИЙ НЕ ПРЕДСТАВЛЯЕТСЯ ВОЗМОЖНЫМ

Одним из третейских судов является международный коммерческий арбитраж. Стороны международного контракта, устанавливая его условия, заранее оговаривают в нём, что спор подлежит рассмотрению в третейском суде.

Передача дел не в государственные суды, а в третейские имеет под собой веские основания в связи с тем, что третейский суд не входит в систему органов государственной власти и конкретные споры разрешаются здесь специалистами, избранными самими сторонами либо назначенными в соответствии с соглашением между ними. Кроме того, передавая спор на рассмотрение в третейский суд, особенно в случаях, когда этот суд находится в иностранном государстве, стороны вправе рассчитывать на то, что судьи будут беспристрастными, решение будет законным и обоснованным, а его дальнейшая отмена маловероятна.

Помимо вышеперечисленного, стороны сами зачастую заинтересованы в передаче

решениями Арбитражного института Торговой палаты Стокгольма по спору между НАК «Нафтогаз Украины» и ПАО «Газпром». Данное решение было предметом освещения в средствах массовой информации, в том числе на сайте <http://www.vestfinance.ru/articles/95610> и др.

Одной из особенностей решений Арбитражного института Торговой палаты Стокгольма является то, что данный суд вправе выносить решения, включающие в себя постановления в отношении всего спора или его части. Закон и арбитражный регламент наделяет состав арбитража правом выносить частичные, окончательные, дополнительные арбитражные решения, а также арбитражные решения на согласованных условиях.

Из информации, обнародованной «Газпромом», следует, что «арбитры признали действующими основные положения контракта и удовлетворили большую часть требований «Газпрома». В частности, в отдельном решении от 31 мая 2017 г. суд отказал «Нафтогазу

Украины» в праве пересмотра цены на газ и во взыскании переплаты за газ за период с мая 2011 года по апрель 2014 года в сумме около 14 млрд долларов; отметил, что к контракту не должно применяться ни европейское, ни украинское антимонопольное законодательство; установил обязательность применения положений «бери или плати» до окончания срока действия контракта. Также этим же решением арбитраж обязал НАК «Нафтогаз Украины» уплатить в пользу «Газпрома» сумму просроченной задолженности за поставки газа в размере 2 018 920 854,91 долларов США, а также проценты с 22.12.2017 на дату осуществления такого платежа в размере 0,02 % за каждый день просрочки; ежегодно с 2018 г. отбирать и оплачивать 5 млрд куб. м газа».

28 февраля 2018 года Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма обязал российский «Газпром» выплатить «Нафтогазу» 4,63 млрд за недопоставку согласованных объёмов газа для транзита. В результате двух судов между компаниями «Газпром» должен доплатить НАК «Нафтогаз Украины» 2,56 млрд долларов.

Несмотря на относительно небольшие взысканные денежные средства для обеих сторон, президент Украины Петр Порошенко поздравил украинцев с победой «Нафтогаза» в споре с «Газпромом» по иску по контракту на транзит газа. «Поздравляю украинцев с этой убедительной исторической победой!» — написал Порошенко в Twitter. В «Газпроме» подтвердили заявления украинской стороны, также отметив, что по результатам двух разбирательств в суде российская компания

ния денежных средств с российской стороны, при исполнении решения у украинской стороны могут возникнуть значительные сложности.

Действительно, в соответствии с регламентом Арбитражного института Торговой палаты Стокгольма арбитражное решение обязательно для сторон с момента его вынесения, поскольку, соглашаясь на арбитражное разбирательство, стороны обязались исполнять любое арбитражное решение без промедления. Однако данное условие ещё не означает безоговорочной победы украинской стороны, так как законодательство допускает отмену решения в случае его незаконности путём обращения в государственный апелляционный суд, каковым в Швеции является Апелляционный суд округа Свеа.

Для того чтобы привести решение в исполнение стороне, в пользу которой состоялось решение, необходимо обращаться в национальные суды, где планируется взыскание присуждённых денежных средств. Однако для того, чтобы привести решение в исполнение, необходимо обладать информацией об имеющихся активах у стороны, с которой взысканы денежные средства. Само постановление национального суда о признании и приведении в исполнение решения, вынесенного арбитрами, также может быть обжаловано и подлежит исполнению только после его вступления в силу, что влечёт за собой дополнительную процедуру по обращению в национальные суды и затрудняет немедленное исполнение.

Данный вывод основывается на Конвенции организации объединённых наций о признании

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TR@TOP-PERSONAL.RU**

ДМИТРИЙ ХОДЫКИН

# Проблема доступности и видимости дорожных знаков на российских дорогах



Все водители автотранспортных средств обязаны соблюдать Правила дорожного движения (ПДД). Данная обязанность порождает для участников дорожного движения безусловное следование всем предписаниям, которые регламентируют единый порядок организации движения транспортных средств на территории РФ, что предполагает должное следование водителей установленным дорожным знакам и нанесённой на проезжую часть дорожной разметке.

За нарушение ПДД в России предусматривается в основном административная ответственность, которая регламентируется Кодексом об административных правонарушениях РФ (КоАП РФ).

Представьте себе следующую картину: после трудного рабочего дня вы тихо и спокойно возвращаетесь с работы домой, выбирая наиболее удобный маршрут следования и не нарушая скоростной режим. Но неожиданно вас останавливает сотрудник ГИБДД. Вы в недоумении, так как абсолютно уверены в том, что ничего не нарушили и управляли автомобилем в точном соответствии с Правилами дорожного движения. Однако позже выясняется, что вы пропустили один из запрещающих дорожных знаков, за несоблюдение требований которого предусмотрены серьёзные административные санкции вплоть до лишения права управления транспортным средством. Данный дорожный знак действительно был установлен, но по причине объективных факторов он стал для вас недоступным. Любая помеха, которая могла заключаться, например, в заслонении дорожного знака ветками деревьев или рекламными щитами, занесении его снегом и т. п., стала причиной, которая помешала вам заметить предусмотренные им ограничения. И с такой проблемой водитель может столкнуться почти в любой точке России. Поэтому умение правильно вести себя в такой ситуации, грамотно опираясь на действующее законодательство, может помочь вам избежать неблагоприятных последствий.

Видимость дорожных знаков и дорожной

разметки — самая насущная и ежедневная проблема для всех автолюбителей, которая имеет самое принципиальное значение, так как они обуславливают соблюдение скоростного режима, правил маневрирования, приоритет движения транспорта и прочие актуальные дорожные аспекты, от которых зависит безопасность на дорогах. Эта проблема актуальна как в летнее время года, так и в снежную зиму.

В непогоду дорожная разметка и дорожные знаки практически полностью могут быть занесены снегом или залеплены грязью. Ответственные службы не успевают или не собираются их расчищать и ликвидировать помехи движению транспорта. На старых дорогах дорожная разметка, как правило, полностью стёрта, а новая не нанесена, а знаки и вовсе могут отсутствовать.

Итак, имеет ли право в такой ситуации инспектор наложить на вас штраф за нарушение правил дорожного движения? И если это случится, то как в таком случае действовать «нарушителю»? На чьей стороне закон?

Для начала необходимо кратко описать имеющиеся в нашей стране правила установки дорожных знаков и нанесения линии разметки. Согласно п. 1 ст. 22 ФЗ от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», деятельность по организации дорожного движения должна осуществляться на основе комплексного использования технических средств и конструкций, применение которых регламентировано действующими в России техническими регламентами и предусмотрено проектами и схемами организации дорожного движения.

Технические требования, регулирующие порядок установки дорожных знаков, правила нанесения дорожной разметки, применение средств организации дорожного движения устанавливаются следующими национальными стандартами: «ГОСТ Р 52289-2004», «ГОСТ Р 52290-2004», «ГОСТ Р 51256-2011». «ГОСТ Р 50597-93».

Более всего нас будет интересовать ГОСТ Р 52289-2004, в котором главное внимание необходимо обратить на пункты 4.2. и 4.3., предъявляющие требования к участкам земли, где возможно обустройство конструктивных элементов дороги, и к установке дорожных знаков, в соответствии с которыми

- недопустимо размещение плакатов, афиш, установление приспособлений в полосе отвода дороги, производство разметки, которая может быть принята за дорожные знаки или другие технические средства организации дорожного движения, либо может снизить

вают в начале участков, где это необходимо, а отменяющие ограничения и режимы — в конце, кроме случаев, оговорённых настоящим стандартом (пп. 5.1.4., 5.1.5., 5.1.9 ГОСТ Р 52289-2004).

Размещение и нанесение дорожной разметки, её эксплуатационное состояние должно соответствовать ГОСТ Р 50597-93 и ГОСТ Р 51256-2011, предписывающим, что дорожная разметка в процессе эксплуатации должна быть хорошо различима в любое время суток (п. 4.2.2 ГОСТ Р 50597-93), а на участках дорог, где разметка, определяющая режим

## ОПИШИТЕ ВСЕ ПОМЕХИ, КОТОРЫЕ ПРЕПЯТСТВОВАЛИ ОБЗОРНОСТИ ДОРОЖНЫХ ЗНАКОВ И ПОМЕШАЛИ ВАМ ИХ УВИДЕТЬ

их видимость или эффективность, либо ослеплять участников движения или отвлекать их внимание, создавая тем самым опасность для дорожного движения;

- дорожные знаки должны быть размещены таким образом, чтобы они воспринимались только участниками движения, для которых они предназначены, и не были закрыты какими-либо препятствиями (рекламой, зелёными насаждениями и т. п.), обеспечивали удобство эксплуатации и уменьшали вероятность их повреждения.

Помимо данных требований, расстояние

движения, трудно различима (из-за снега, грязи и т. п.) и не может быть своевременно восстановлена, должны быть установлены аналогичные по значению знаки (п. 4.4 ГОСТ Р 51256-2011).

Таким образом, в законодательстве чётко определены требования к дорожным знакам: они должны быть хорошо различимы и читабельны. Но, как показывает практика, это далеко не так. Очень часто знаки и дорожная разметка не соответствуют утверждённым стандартам, и автолюбители просто физически не могут их разглядеть из-за того, что они могут «скрываться» за любыми препятствиями, как природного, так и человеческого фактора.

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TR@TOP-PERSONAL.RU**



Сергей СМИРНОВ

# Новое в управлении авто и действиях ДПС, судов и следствия

В последнее время законодательство РФ во всех сферах и отраслях постоянно совершенствуется. Не обходит оно стороной и водительскую братию. Что же нового готовит нам жизнь в лице инспекторов ДПС?



В последнее время высшие органы государства стали больше обращать внимание на «происки» своих младших товарищей и направлять их на путь истинный.

Возник один практический вопрос: если концентрация алкоголя в выдыхаемом воздухе превышает суммарную погрешность измерений всего на одну тысячную и составляет, таким образом, 0,161 мг/л, то как расценивать это состояние — опьянение или нет?

На этот вопрос ответил Верховный Суд РФ в своём постановлении от 12 марта 2018 г. № 49-АД18-4, рассмотрев жалобу автоледи на привлечение её судом Республики Башкортостан к административной ответственности по ч. 1 ст. 12.8 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации

чѐт наложение административного штрафа в размере тридцати тысяч рублей с лишением права управления транспортными средствами на срок от полутора до двух лет.

Согласно примечанию к данной норме, употребление веществ, вызывающих алкогольное или наркотическое опьянение, либо психотропных или иных вызывающих опьянение веществ запрещается. Административная ответственность, предусмотренная ст. 12.8 и ч. 3 ст. 12.27 КоАП РФ, наступает в случае установленного факта употребления вызывающих алкогольное опьянение веществ, который определяется наличием абсолютного этилового спирта в концентрации, превышающей возможную суммарную погрешность измерений, а именно 0,16 миллиграмма на один литр выдыхаемого воздуха, или в случае наличия

## АЛКОТЕСТЕР ОПРЕДЕЛИЛ НАЛИЧИЕ АЛКОГОЛЯ В ВЫДЫХАЕМОМ ВОЗДУХЕ В КОНЦЕНТРАЦИИ 0,161 МГ/Л, ПРЕВЫШАЮЩЕЙ 0,16 МГ/Л...

(далее — КоАП РФ). По её мнению, если показания алкотестера составляют 0,161 мг/л, то следует либо признать, что опьянения нет, либо направить водителя на медицинское освидетельствование. Однако инспектор ДПС только на основании показаний алкотестера составил административный протокол по ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ.

Изучение материалов дела об административном правонарушении и доводов жалобы заявителя позволяет прийти к следующим выводам.

В соответствии с ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ (в ред. от 31.12.2014 № 528-ФЗ, действовавшей на момент совершения административного правонарушения) управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, если такие действия не содержат уголовно наказуемого деяния, вле-

наркотических средств или психотропных веществ в организме человека.

В силу абз. 1 п. 2.7 Правил дорожного движения Российской Федерации, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 (далее — Правила дорожного движения) водителю запрещается управлять транспортным средством в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или иного), под воздействием лекарственных препаратов, ухудшающих реакцию и внимание, в болезненном или утомлённом состоянии, ставящем под угрозу безопасность движения.

Как усматривается из материалов дела, гр-ка М., в нарушение п. 2.7 Правил дорожного движения, управляла транспортным средством, находясь в состоянии опьянения. Таким образом, действия М. образуют объективную



сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ.

Как указал Верховный Суд РФ, по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 12.8 КоАП РФ, надлежит учитывать, что доказательствами состояния

Как следует из материалов дела, основанием полагать, что водитель М. находится в состоянии опьянения послужило наличие выявленных у неё инспектором ДПС ГИБДД признаков опьянения: запах алкоголя изо рта; неустойчивость позы; нарушение речи; резкое изменение окраски кожных покровов лица; поведение, не соответствующее обстановке,

## ВЕРХОВНЫЙ СУД РФ ЗАСТУПИЛСЯ ЗА ВОДИТЕЛЯ, КОТОРОГО «ПРИЗНАЛИ» НЕТРЕЗВЫМ ПО РЕЗУЛЬТАТАМ АНАЛИЗА КРОВИ...

опьянения водителя являются акт освидетельствования на состояние алкогольного опьянения и (или) акт медицинского освидетельствования на состояние опьянения (п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 октября 2006 г. № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Постановлением Правительства РФ от 26 июня 2008 г. № 475 утверждены Правила освидетельствования лица, которое управляет транспортным средством, на состояние алкогольного опьянения и оформления его результатов, направления указанного лица на медицинское освидетельствование на состояние опьянения, медицинского освидетельствования этого лица на состояние опьянения и оформления его результатов (далее — Правила).

а также положительные результаты проведённого освидетельствования на состояние алкогольного опьянения — определения алкоголя в выдыхаемом воздухе у М. в концентрации 0,161 мг/л, превышающей 0,16 мг/л - возможную суммарную погрешность измерений.

Освидетельствование водителя М. на состояние алкогольного опьянения проведено в порядке, установленном указанными выше Правилами, М. с результатами освидетельствования согласилась, что зафиксировано в соответствующем акте.

Верховный Суд РФ, отклонив жалобу, указал следующее:

— водителя направляют на медосвидетельствование на состояние опьянения только в трёх случаях: если водитель отказался «подышать в трубочку», если он не согласен с показаниями алкотестера и если алкотестер

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**

ЧИТАЙТЕ В СЛЕДУЮЩИХ НОМЕРАХ

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ  
**ТРУДОВОЕ  
ПРАВО** июнь 2018

# СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ТОПОВ КОМПАНИИ ЗА НАЛОГИ И НЕВЫПЛАТУ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ ПЕРСОНАЛУ

Галина Доля

...Налоговики выяснили, что в период деятельности компании должником был создан фиктивный документооборот...

...А уменьшение налогооблагаемой базы было произведено ошибочно, в результате действий главного бухгалтера...

...Для привлечения бывшего руководителя должника к гражданско-правовой ответственности за доведение должника до банкротства не требуется наличие у него прямого умысла...



Сергей СМИРНОВ

# Субсидиарная ответственность директоров обанкротившихся фирм за долги



Мы понемногу стали привыкать к тому, что налоговую задолженность стали взыскивать с директора, учредителя или бухгалтера за счёт их личного имущества.

На практике это происходит следующим образом: выявляется факт уклонения от уплаты налогов, возбуждается уголовное дело по ст. 199 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее — УК РФ), дело направляется в суд, где обвиняемые (директор, бухгалтер или учредитель) почти всегда признаются виновными и им назначается наказание от условного срока до 3-4 лет реального лишения свободы.

предприятий Станислава Лысяка, бывшего бухгалтера коммерческого предприятия Галины Ахмадеевой и бывшего генерального директора ликеро-водочного завода Александра Сергеева, которые были привлечены к уголовной ответственности за налоговые преступления и с них в порядке гражданского судопроизводства были взысканы налоговые недоимки, подлежащие уплате юридическим лицом.

Дополнительным поводом для обращения граждан Г.Г. Ахмадеевой, С.И. Лысяка и А.Н. Сергеева в Конституционный Суд РФ послужила неопределённость в вопросе о

## ИСТЦУ НЕОБХОДИМО ДОКАЗАТЬ ФАКТ НЕПРАВОМЕРНОГО ПРИЧИНЕНИЯ ТАКОГО ВРЕДА, А ТАКЖЕ И ЕГО РАЗМЕР

После чего налоговики подают исковое заявление о взыскании в гражданском порядке вменённой в рамках уголовного дела суммы недоимки, которое всегда удовлетворяется. После этого, в случае неуплаты взысканной в рамках гражданского судопроизводства суммы добровольно, включаются нормы ФЗ «О банкротстве», в рамках которого наступает субсидиарная ответственность. То есть лицо отвечает личным имуществом. Таким образом, взыскивая сумму недоимок с юрлица и с директора или бухгалтера как с физического лица, налицо двойное взыскание.

Вот к чему был этот долгий пролог. Конституционный Суд РФ опубликовал Постановление за № 39-П от 08.12.2017 по делу о проверке конституционности положений ст. 15, 1064 и 1068 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ), подп. 14 п. 1 ст. 31 Налогового кодекса РФ, ст. 199.2 УК РФ и ч. 1 ст. 54 УПК РФ, регулирующих правоотношения, связанные с взысканием налоговых недоимок. Основанием для такого рассмотрения стали жалобы бывшего директора муниципальных

том, соответствуют ли Конституции Российской Федерации положения ст. 15, п. 1 статьи 1064 ГК РФ и подп. 14 п. 1 ст. 31 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ), служащие нормативным основанием для решения вопроса о взыскании денежных сумм в счёт возмещения вреда, причинённого бюджетам публично-правовых образований, по искам прокуроров и налоговых органов с физических лиц, которые были осуждены за совершение налоговых преступлений, связанных с неуплатой налогов организацией, или в отношении которых уголовное преследование в связи с совершением таких преступлений было прекращено по нереабилитирующим основаниям.

При применении выводов Конституционного Суда РФ в Постановлении № 39-П по указанным жалобам необходимо учитывать, что сформулированные им решения и правовые позиции распространяются на правоотношения при привлечении к деликтной ответственности физических лиц, которые были осуждены за совершение налоговых преступлений, связан-

ных с неуплатой налогов организацией, или в отношении которых уголовное преследование в связи с совершением таких преступлений было прекращено по нереабилитирующим основаниям. Правовые позиции по иным правоотношениям о взыскании сумм не поступивших в бюджет обязательных платежей с физических лиц, для которых в законодательстве Российской Федерации имеются специальные правила регулирования, а также по вопросам привлечения в качестве гражданских ответчиков юридических лиц в случае, если их противоправные действия привели к причинению вреда в виде непоступления налогов в бюджет от налогоплательщика, в указанном постановлении Конституционного Суда РФ отсутствуют.

инструментарием гражданского права (пп. 3-3.2, 5-6 Постановления № 39-П).

Кроме того, Конституционный Суд подчеркнул, что отсутствие в налоговом и гражданском законодательстве легальной дефиниции понятия «вред» само по себе не может рассматриваться как неопределённость, не позволяющая субъектам правоотношений единообразно применять установленные правила поведения и предвидеть наступление ответственности за их нарушение.

В ситуации, когда уголовное дело в отношении физического лица прекращено по нереабилитирующим основаниям (например, вследствие акта об амнистии или вследствие

## ШТРАФ В СУММУ ВРЕДА, ПОДЛЕЖАЩЕГО ВЗЫСКАНИЮ С ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА, НЕ ВКЛЮЧАЕТСЯ

Как указал Конституционный Суд РФ, налоговые органы наряду с исками, прямо упомянутыми в ст. 31 НК РФ, вправе предъявлять иски о возмещении вреда на основании ст. 1064 ГК РФ к физическим лицам, которые были осуждены за совершение налоговых преступлений, вызвавших эти недоимки или уголовное преследование которых в связи с совершением таких преступлений было прекращено по нереабилитирующим основаниям.

Данное право налоговых органов обу-

истечения срока давности уголовного преследования) и налоговый орган предъявляет к такому лицу в суд иск о возмещении вреда в порядке ст. 1064 ГК РФ, основания для привлечения к деликтной ответственности устанавливаются судом в порядке гражданского судопроизводства (пп. 3.4, 6 Постановления № 39-П).

Обращается внимание, что данные выводы Конституционного Суда о необходимости доказывания состава гражданско-правового нарушения и дополнительного исследования всех

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
[TP@TOP-PERSONAL.RU](mailto:TP@TOP-PERSONAL.RU)**



Мария БУБНОВА

## Как лучше оформлять трудовой договор с прицелом на безопасность работника (порча, хищения, халатность и т. д.)

Сложность организационной структуры предприятия иногда порождает наличие особых отношений между топ-менеджерами различных подразделений. При составлении трудового договора нужно проявлять предельную внимательность и не включать условия, которые могут нанести экономический урон организации. В данной статье будет рассмотрен вопрос о безопасности тех или иных формулировок.

## Что говорит Трудовой кодекс об увольнении

В соответствии с подп. «Г», п. 6, ч. 1 ст. 81 Трудового кодекса Российской Федерации (далее — ТК РФ) основанием для расторжения трудового договора по инициативе работодателя могут быть:

- хищение (в том числе мелкого) чужого имущества,
- растрата,
- умышленное уничтожение имущества работодателя или его повреждение.

заработную плату за время вынужденного прогула, проценты за задержку выплаты заработной платы, компенсацию морального вреда.

Требования мотивировала тем, что работает в должности «выделенный торговый представитель» в ООО «\*\*\*». Трудовой договор заключён на неопределённый срок. С 15.09.2015 истец была отстранена от выполнения трудовых обязанностей, однако приказа об отстранении не видела и не подписывала. Также у истца были изъяты все доверенности, на основании которых она могла исполнять свои трудовые обязанности. Истец неоднократно звонила своему непосредственному руководителю, интересуясь, когда ей можно

## ИСТЕЦ БЫЛА ОТСТРАНЕНА ОТ ВЫПОЛНЕНИЯ ТРУДОВЫХ ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОДНАКО ПРИКАЗА ОБ ОТСТРАНЕНИИ НЕ ВИДЕЛА И НЕ ПОДПИСЫВАЛА

Эти деяния должны подтверждаться установленными и вступившими в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.

Таким образом, в данном случае нет необходимости включать в трудовой договор условия, дублирующие нормы ТК РФ. Для увольнения работника по подп. «Г», п. 6, ч. 1 ст. 81 ТК РФ достаточно фиксации факта хищения, растраты или порчи имущества в приговоре суда или постановлении должностного лица.

Так, гражданка З.Т.В. первоначально обратилась в суд с иском к ООО «\*\*\*», в котором просила признать приказ ООО «\*\*\*» об отстранении от работы незаконным и отменить, взыскать с работодателя в её пользу среднюю

приступить к работе, но он отказывался с ней разговаривать и отсылал к юристу общества, который с истцом разговаривать также не желал. С 15.09.2015 истец была незаконно лишена возможности трудиться.

Как было установлено решением Ленинского районного суда г. Красноярск от 20 сентября 2017 г. по делу № 2-2541/2017, истцом З.Т.В. дана объяснительная, в которой указано, что она имеет задолженность по клиентам перед работодателем, задолженность произошла по вине работника в связи с семейными обстоятельствами. Обязалась гасить задолженность частично.

01.10.2015 О.А.Л. на имя руководителя коммерческой службы ООО «\*\*\*» составлена докладная записка, в которой О.А.Л. указал, что выделенный торговый представитель З.Т.В. начиная с 17.09.2015 по 01.10.2015 не испол-

няет свои должностные функции, на рабочем месте не появляется, клиентов не посещает, заявки не собирает, прайс-листы не предоставляет, продвижением товара в новые торговые точки и действующие не занимается.

Приказом в целях проведения служебного расследования по факту отсутствия работника

УК РФ по факту присвоения, то есть хищения имущества ООО «\*\*\*», вверенного виновному. Ей назначено наказание в виде штрафа в размере 40 000 руб. в доход государства. Из приговора следует, что З.Т.В., состоявшая в трудовых отношениях с ООО «\*\*\*», получив свободный доступ к вверенным ей денежным средствам, преследуя корыстную цель, в пе-

### С. ОСУЩЕСТВИЛ САМОВОЛЬНОЕ (БЕЗУЧЁТНОЕ) ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ЭЛЕКТРОЭНЕРГИИ ПУТЁМ УСТАНОВКИ ПРОКАЛЫВАЮЩЕГО ЗАЖИМА НА ПРИБОРЕ УЧЁТА ЭЛЕКТРОЭНЕРГИИ

З.Т.В. на рабочем месте и неисполнения ею трудовой функции сформирована комиссия.

Из объяснительной оператора-кассира следует, что в период с 17.09.2015 по дату составления объяснительной заявки на товар от клиентов З.Т.В. не подавались, все заказы поступали из самих торговых точек.

05.10.2015 ООО «\*\*\*» направило истцу уведомление, в котором просило представить письменные объяснения о причине отсутствия на рабочем месте.

12.10.2015 составлен акт об отсутствии З.Т.В. на рабочем месте в период с 17.09.2015 по день составления акта.

В соответствии с актом о результатах проведённого служебного расследования от

риод с 10 августа 2015 г. по 21 сентября 2015 г. в дневное время совершила ряд хищений путём присвоения вверенных ей денежных средств, принадлежащих ООО «\*\*\*». Своими умышленными действиями З.Т.В. причинила ООО «\*\*\*» материальный ущерб.

Приказом с З.Т.В. расторгнут трудовой договор с 21.07.2017 по подп. «г» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ в связи с совершением по месту работы хищения чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения. На основании вышеизложенного в удовлетворении исковых требований З.Т.В. было отказано.

Таким образом, в трудовом договоре можно предусмотреть порядок действий, необходимых при увольнении сотрудника на основании подп. «г». п. 6. ч. 1 ст. 81 ТК РФ:

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**



Ольга НАУМОВА

# Жилое помещение — по долям: текущие проблемы и новые веяния

ОБЩАЯ ДОЛЕВАЯ СОБСТВЕННОСТЬ — СУЩЕСТВУЮЩИЕ ПРОБЛЕМЫ — ЗАКОН — ПРАКТИКА — ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕШЕНИЕ — ЭТО ОЧЕНЬ АКТУАЛЬНЫЙ И ТРЕБУЮЩИЙ СКОРОГО РЕШЕНИЯ ВОПРОС.



С жилой недвижимостью совершаются различные сделки, которые приводят, в том числе, к возникновению долевой собственности. В долевой собственности сегодня находится около 95 % квартир. В некоторых случаях размер приобретённой доли вполне достаточен, чтобы осуществлять нормальное пользование площадью. Но в последнее время в результате таких сделок всё чаще возникают незначительные доли.

#### Что такое незначительная доля?

В соответствии с действующим законом, незначительная доля — это такая доля, которая не может быть реально выделена (ст. 252 ГК РФ) в соответствии с требованиями к минимальным нормативам по жилым квадратным метрам на человека в каждом конкретном регионе (например, в Москве это 10 кв. м).

По сложившейся практике незначительная доля в квартире — это меньше 1/4 её площади.

К сожалению, для рассматриваемой проблемы закон не имеет никакой привязки понятия и правового регулирования доли к квадратным метрам площади жилья — это два самостоятельных правовых института. Доля в праве общей долевой собственности может быть, к примеру, «большой», скажем 1/2, но она может быть как в 10 кв. м (комната в квартире), так и в частном жилом доме с площадью в 500 кв. м — установленный законом порядок распоряжения такими долями будет всё равно одинаков.

Если попытаться привязать размер приобретённой доли к квадратным метрам, которые реально приобрёл новый сособственник в результате некоторых сделок, такая доля может не достигать и 1 кв. м. Если же, например, общая площадь квартиры составляет 300 кв. м и в ней 12 комнат, то доле в 1/10 может соответствовать какая-нибудь комната. В этом случае при возникновении проблем

при совместном проживании соседей можно установить порядок пользования общим имуществом (ст. 247 ГК РФ).

### Что говорит судебная практика

В соответствии с Определением Верховного Суда РФ от 18 июля 2017 г. № 5-КГ17-109 установлено следующее.

Трое З. обратились в суд с иском к П.А.М. о выселении из квартиры, В обоснование требований истцы указали, что каждому из них принадлежит по 1/6 доле в праве собственности на квартиру. 1/2 доля в праве собственности на данную квартиру принадлежит Р.Е.А., которая проживает в квартире вместе со своей семьёй — несовершеннолетним сыном и мужем П.А.М., который в спорной квартире не зарегистрирован и имеет другое место жительства. Поскольку согласия истцов на вселение П. в спорную квартиру получено не было, считают, что его проживание в квартире нарушает их права как собственников данного жилого помещения.

Решением Кузьминского районного суда г. Москвы от 26 мая 2016 г. в удовлетворении иска отказано.

Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 30 сентября 2016 г. решение суда первой инстанции отменено с принятием по делу нового решения об удовлетворении иска.

В кассационных жалобах П.А.М. и Р.Е.А. ставится вопрос о передаче жалоб с делом для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ для отмены апелляционного определения судебной коллегии по

гражданским делам Московского городского суда от 30 сентября 2016 г.

По запросу заместителя Председателя Верховного Суда РФ от 24 апреля 2017 г. дело истребовано в Верховный Суд РФ для проверки в кассационном порядке; кассационные жалобы П.А.М. и Р.Е.А. с делом переданы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ находит, что имеются основания для отмены состоявшегося по делу судебного постановления. Судом установлено, что Р.Е.А. с 2009 года проживает в спорной квартире вместе со своей семьей — сыном и мужем П.А.М. З., как и П.А.М., в квартире не зарегистрированы.

Отменяя решение суда первой инстанции и принимая по делу новое решение об удовлетворении иска, суд апелляционной инстанции указал на то, что, поскольку П.А.М. зарегистрирован по другому месту жительства, согласия истцов (которым принадлежит 1/2 доли в праве собственности на квартиру) на вселение и проживание П.А.М. в спорной квартире получено не было, договоров о пользовании квартирой между сторонами не заключалось, он не приобрёл права пользования спорным жилым помещением и подлежит выселению из него.

По мнению Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, судом апелляционной инстанции допущено суще-

противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать своё имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Члены семьи собственника, проживающие в принадлежащем ему жилом помещении, имеют право пользования этим жилым помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством (п. 1 ст. 292 ГК РФ).

Частью 1 ст. 31 Жилищного кодекса РФ (далее — ЖК РФ) предусмотрено, что к членам семьи собственника жилого помещения относятся проживающие совместно с данным собственником в принадлежащем ему жилом помещении его супруг, а также дети и родители данного собственника.

Согласно п. 1 ст. 247 ГК РФ, владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех её участников, а при недостижении согласия — в порядке, устанавливаемом судом.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации», судом

**ПОЛНЫЕ ТЕКСТЫ МАТЕРИАЛОВ ЖУРНАЛА  
ДОСТУПНЫ ТОЛЬКО ДЛЯ ПОДПИСЧИКОВ**

**ДЛЯ ДОСТУПА К ПОЛНОЙ ВЕРСИИ ПРОСИМ ВАС  
ЗАРЕГИСТРИРОВАТЬСЯ КАК ПОДПИСЧИК,  
ВЫСЛАВ ЗАЯВКУ НА АДРЕС:  
TP@TOP-PERSONAL.RU**