

дата:

19.01.2016

Вопросы по спорам, возникающим из гражданских правоотношений

1. Может ли быть прекращено производство по делу о банкротстве в связи с удовлетворением требований кредиторов, включенных в реестр, если к моменту рассмотрения отчета конкурсного управляющего в реестр включены новые требования, которые были заявлены своевременно и срок исполнения которых наступил на дату возбуждения дела о банкротстве (а не признан наступившим)?

Возможно ли процессуальное правопреемство на стороне тех кредиторов, обязательства перед которыми исполнены, на третье лицо, исполнившее обязательства (применительно к статье 129.1 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «о несостоятельности (банкротстве)», пункту 2 части 1 статьи 387 Гражданского кодекса Российской Федерации)?

В соответствии с положениями абзаца 7 пункта 1 статьи 57 Закона о банкротстве одним из оснований прекращения судом производства по делу о банкротстве является удовлетворение всех требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

По смыслу положений пункта 1 статьи 125 Закона о банкротстве собственник имущества должника – унитарного предприятия, учредители (участники) должника либо третье лицо или третьи лица в любое время до окончания конкурсного производства вправе одновременно удовлетворить все требования кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов или предоставить должнику денежные средства, достаточные для удовлетворения всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов в порядке и на условиях, которые предусмотрены статьей 113 настоящего закона.

Согласно пункту 1 статьи 113 Закона о банкротстве учредители (участники) должника, собственник имущества должника - унитарного предприятия либо третье лицо или третьи лица в любое время до окончания внешнего управления в целях прекращения производства по делу о банкротстве вправе удовлетворить все требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, или предоставить должнику денежные средства, достаточные для удовлетворения всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов.

В случае удовлетворения учредителями (участниками) должника, собственником имущества должника - унитарного предприятия либо третьим лицом или третьими лицами требований кредиторов подлежат удовлетворению все включенные в реестр требований кредиторов требования, в том числе неустойки (штрафы, пени), проценты и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.

При установлении по истечении установленного арбитражным судом срока удовлетворения требований кредиторов наличия требований иных кредиторов, предъявленных в срок, установленный статьей 100 Закона о банкротстве, и признанных судом обоснованными, производство по делу о банкротстве в соответствии с пунктом 1 статьи 57 Закона о банкротстве прекращению не подлежит. Поскольку применительно к указанной ситуации (в отличие от случаев удовлетворения задолженности по обязательным платежам) законодательство о банкротстве не содержит специальных норм о процессуальной замене кредитора в реестре требований

кредиторов, применению подлежат общие нормы гражданского законодательства, о переходе прав кредитора к лицу, исполнившему обязательство должника.

В связи с этим подлежит установлению волеизъявление лица, производшего погашение в порядке, установленном статьей 125 Закона о банкротстве, требований части кредиторов, на установление процессуального правопреемства по погашенным обязательствам должника, при наличии которого такое правопреемство должно быть установлено на основании статьи 387 ГК РФ.

При этом представляется допустимым использование по аналогии нормы пункта 11 статьи 129.1 Закон о банкротстве, содержащий в себе частный случай специального регулирования замены кредитора в реестре требований кредиторов при удовлетворении требования одного из кредиторов должника (уполномоченного органа).

Применительно к положениям указанной нормы волеизъявление лица, производшего погашение требований части кредиторов, на установление процессуального правопреемства по погашенным обязательствам должника устанавливается при рассмотрении заявления о признании погашенными требований к должнику.

Положения пункта 14 статьи 113 Закона о банкротстве, согласно которым денежные средства, перечисленные на специальный банковский счет должника или в депозит нотариуса, считаются предоставленными должнику на условиях договора беспроцентного займа, срок которого определен моментом востребования, но не ранее окончания срока, на который было введено внешнее управление, по смыслу положений, как статьи 113, так и статьи 125 Закона о банкротстве, подлежат применению лишь в случае достижения цели исполнения третьими лицами обязательств должника (прекращения производства по делу о банкротстве должника и его восстановления в качестве хозяйствующего субъекта).

При недостижении указанной цели трансформация денежных средств, направленных третьим лицом на погашение требований кредиторов должника, в заемные обязательства между лицом, погасившим требование, и должником, в заемные обязательства не происходит.

Обратное означало бы совершение должником сделки, влекущей за собой оказание предпочтения одним кредиторам перед другими кредиторами в отношении удовлетворения требований.

2. Имеет ли право на основании пункта 4.1 статьи 138 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» оставить предмет залога за собой последующий залогодержатель, в случае если предшествующий (первоначальный) залогодержатель таким правом не воспользовался?

Статьей 138 Закона о банкротстве установлены специальные правила реализации заложенного имущества и удовлетворения требований залогодержателя из стоимости этого имущества.

Согласно разъяснениям, содержащимся в абзаце седьмом пункта 15 постановления Пленума ВАС РФ № 58, если одно имущество находится в залоге у нескольких лиц по разным договорам о залоге (предшествующему и последующему), средства, вырученные от продажи данного имущества, делятся в пропорции установленной пунктом 1 статьи 138 Закона о банкротстве, но из 70 процентов в первоочередном порядке направляются средства на погашение требований того залогодержателя, который пользуется преимуществом.

Согласно абзацу пятому пункта 22.1 постановления Пленума ВАС РФ № 58 при наличии на предмет залога прав нескольких залоговых кредиторов, являющихся первоначальным и последующим залогодержателями, вырученные от продажи заложенного имущества средства направляются на погашение требований последующего залогодержателя лишь после полного удовлетворения требований первоначального залогодержателя.

В силу пункта 4.1. статьи 138 Закона о банкротстве в случае признания несостоявшимися повторных торгов конкурсный кредитор вправе оставить предмет залога за собой.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 20.06.2013 № 1678/13, при продаже в конкурсном производстве заложенного имущества посредством публичного предложения залоговый кредитор сохраняет приоритет перед иными кредиторами и не имеется оснований считать права залогодержателя автоматически прекращенными в ситуации, когда он не воспользовался правом оставить предмет залога за собой после объявления повторных торгов несостоявшимися.

Учитывая вышеизложенное последующий залогодержатель не обладает правом на основании пункта 4.1 статьи 138 Закона о банкротстве оставить предмет залога за собой, если предшествующий залоговый кредитор не воспользуется таким правом, поскольку передача предмета залога последующему залоговому кредитору приведет к нарушению очередности погашения требований залоговых кредиторов.

3. Может ли истец по своему выбору (часть 5 статьи 36 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации) предъявить иск о взыскании страховой выплаты по месту нахождения филиала страховщика, где произошел страховой случай и этим филиалом произведена частичная выплата, в том случае, когда генеральный полис страхования имущества содержит условие о договорной подсудности (по месту нахождения юридического лица – страховщика), а страховой полис на страхование конкретного имущества такое условие не содержит?

В соответствии с пунктом 1 статьи 941 ГК РФ систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т.п.) на сходных условиях в течение определенного срока может по соглашению страхователя со страховщиком осуществляться на основании одного договора страхования – генерального полиса.

По требованию страхователя страховщик обязан выдавать страховые полисы по отдельным партиям имущества, подпадающим под действие генерального полиса.

В случае несоответствия содержания страхового полиса генеральному полису предпочтение отдается страховому полису (пункт 3 статьи 941 ГК РФ).

Согласно статье 37 АПК РФ подсудность, установленная статьями 35 (предъявление иска по месту нахождения или месту жительства ответчика) и 36 (подсудность по выбору истца) АПК РФ, может быть изменена по соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему производству.

В случае если генеральный полис содержит условие о договорной подсудности рассмотрения спора в арбитражном суде по месту нахождения юридического лица – страховщика, а в отдельном страховом полисе на страхование конкретного транспортного средства такое условие отсутствует

и не предусмотрено иное, то условие генерального полиса о договорной подсудности распространяется на все полисы страхования, заключенные в рамках действия генерального полиса.

В этом случае для определения подсудности не имеет правового значения совершение филиалом юридического лица определенных действий в рамках договора страхования.

4. С какого момента начинается процедура предоставления земельного участка для целей, связанных со строительством? (Вопрос обсуждался на НКС при ФАС ПО 30.10.2013)

Порядок предоставления земельных участков для строительства объектов из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, регламентирован статьями 30-32 ЗК РФ (в редакции, действующей до 01.03.2015).

Согласно пункту 1 статьи 30 ЗК РФ предоставление земельных участков для строительства из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с проведением работ по их формированию с предварительным согласованием мест размещения объектов либо без предварительного согласования мест размещения объектов.

В пункте 1 статьи 31 ЗК РФ разъяснено, что гражданин или юридическое лицо, заинтересованные в предоставлении земельного участка для строительства, обращаются в исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления, предусмотренные статьей 29 настоящего Кодекса, с заявлением о выборе земельного участка и предварительном согласовании места размещения объекта.

Предоставление земельного участка для строительства с предварительным согласованием места размещения объекта осуществляется в порядке, установленном пунктом 5 статьи 30 ЗК РФ, при этом, первоначальным этапом предоставления участка является выбор земельного участка и принятие в порядке, установленном статьей 31 настоящего Кодекса, решения о предварительном согласовании места размещения объекта.

Правовым основанием, которое необходимо для последующего предоставления земельного участка для строительства, является решение о предварительном согласовании места размещения объекта.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 30 ЗК РФ, введенным Законом № 365-ФЗ и вступившим в силу с 01.01.2010, органы государственной власти субъектов Российской Федерации вправе устанавливать перечень случаев, когда предоставление находящихся в собственности субъектов Российской Федерации земельных участков, а также земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена и которыми в соответствии с земельным законодательством они вправе распоряжаться, осуществляется исключительно на торгах.

Согласно пункту 1 статьи 4 ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

По смыслу принципа правовой определенности для признания нарушенными прав заявителя в результате применения законодательных норм с обратной силой он должен привести доказательства того, что если бы такие нормы не были применены, его заявление было бы удовлетворено с абсолютной вероятностью (Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950).

В постановлении Кт 20.07.2011 № 20-П также отмечено, что принцип правовой определенности, не допускающий применение законодательных положений с обратной силой, имеет своей целью обеспечение стабильности защиты приобретенных гражданами прав.

В связи с этим в тех случаях, когда у сторон не возникло каких-либо правоотношений, при этом сам факт подачи заявления о предоставлении земельного участка для строительства одним лицом, при соблюдении принципа публичного информирования, не может безусловно свидетельствовать о предоставлении ему испрашиваемого земельного участка, в тех случаях когда не были совершены процедуры для его предоставления, такие участки должны предоставляться исключительно на торгах в соответствии с законом субъекта Российской Федерации, в том числе принятым после обращения с заявлением о предоставлении земельного участка в порядке статей 30, 31 Земельного кодекса Российской Федерации, не рассмотренным органом публичной власти в установленном законом порядке и сроки.

5. В судебной практике в сфере оборота недвижимости возникает вопрос о допустимости поворота исполнения судебного акта в порядке части 1 статьи 325 Арбитражного кодекса Российской Федерации по неимущественным требованиям, рассмотренным по спорам о правах на недвижимость, по которым судебное решение могло послужить основанием для внесения записи в публичный реестр, при этом учитывая, что посредством такого поворота суд возлагает обязанности на совершение процессуальных действий на лицо, которое могло не участвовать в процессе (Росреестр).

Согласно статье 325 АПК РФ если приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения, либо производство по делу прекращено, ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту.

Особенностью рассмотрения споров о правах на недвижимое имущество является обязанность государственного регистратора внести в государственный реестр сведения о правах на такое имущество непосредственно на основании судебного акта независимо от участия в деле (пункты 53, 62, 65 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 10/22).

Из буквального толкования пункта 1 статьи 325 АПК РФ не следует, что институт поворота исполнения решения возможен только в отношении судебных актов имущественного характера, хотя такой подход был выработан в постановлении Президиума ВАС РФ от 27.02.2007 № 11221/05.

При анализе данной нормы КС РФ в определении от 16.02.2012 № 348-0-0 отметил, что не исключается устранение последствий неправильного решения посредством поворота исполнения судебного акта неимущественного характера, напрямую связанную с регистрацией прав на недвижимость. Поворот исполнения как процессуальный институт представляет собой, прежде всего, восстановление через арбитражный суд прав ответчика, нарушенных исполнением впоследствии отмененного решения.

С учетом специфики споров по искам о правах на недвижимость, возложение обязанности на регистрирующий орган погашения записи не влияет на права и законные интересы такого органа, поскольку последним осуществлялись действия на основании окончательного и вступившего в

законную силу судебного акта. Следует отметить, что поворот исполнения, прежде всего, обеспечивает интересы участников процесса, иные лица не вправе требовать совершения таких процессуальных действий, что, по сути, может быть направлено на признание за ним незарегистрированного права, такие обстоятельства могут свидетельствовать о наличии самостоятельного спора о титуле.

6. Каким образом должен производиться расчет платы за коммунальный ресурс, поставленный в многоквартирный дом, оборудованный общедомовым прибором учета, в случае, когда исполнитель услуг (управляющая компания, ТСЖ) не предоставляет ресурсоснабжающей организации показания общедомового прибора учета? Применим ли в этом случае подпункт «б» пункта 59 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354?

В соответствии с подпунктом «б» пункта 59 Правил № 354 плата за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом или нежилом помещении за расчетный период, определяется исходя из рассчитанного среднемесячного объема потребления коммунального ресурса потребителем, определенного по показаниям индивидуального или общего (квартирного) прибора учета за период не менее 6 месяцев (для отопления – исходя из среднемесячного за отопительный период объема потребления), а если период работы прибора учета составил менее 6 месяцев, - то за фактический период работы прибора учета, но не менее 3 месяцев в случае непредставления потребителем показаний индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета за расчетный период в сроки, установленные настоящими Правилами, или договором, или решением общего собрания собственников помещений многоквартирного дома.

Расчет платы названным способом производится начиная с расчетного периода, за который потребителем не предоставлены показания прибора учета до расчетного периода (включительно), за который потребитель представил исполнителю показания прибора учета, но не более 6 расчетных периодов подряд.

Согласно пункту 60 Правил № 354 по истечении указанного предельного количества расчетных периодов плата за коммунальную услугу, предоставленную в жилое помещение, рассчитывается в соответствии с пунктом 42 Правил № 354 исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, плата за коммунальную услугу, предоставленную в нежилое помещение – в соответствии с пунктом 43 Правил № 354 исходя из расчетного объема коммунального ресурса.

Исходя из буквального содержания приведенных норм они применяются только в случае непредставления показаний индивидуального либо общего (квартирного), комнатного прибора учета.

Порядок определения объема коммунального ресурса поставляемого по договору ресурсоснабжения в многоквартирный дом, не оборудованный коллективным (общедомовым) прибором учета, а также в случае выхода из строя, утраты ранее введенного в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора учета или истечения срока его эксплуатации регламентирован подпунктом «в» пункта 21 Правил № 124. В указанных случаях объем коммунального ресурса определяется по приведенной в подпункте «в» пункта 21 Правил № 124 формуле.

По аналогии данная формула подлежит применению при определении объема коммунального ресурса в случае, когда исполнитель коммунальных услуг (управляющая компания, товарищество собственников жилья, жилищный кооператив) не предоставляет показания общедомового прибора учета для расчета объема потребленной коммунальной услуги при наличии такого прибора.

Вопросы по спорам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений

1. Каков порядок исчисления срока давности привлечения к административной ответственности по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением?

В силу части 3 статьи 14.1 КоАП РФ осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), влечет предупреждение или наложение на юридических лиц административного штрафа в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч.

Объективная сторона названного правонарушения включает в себя нарушение требований, установленных федеральными законами и иными нормативными актами в области лицензируемого вида деятельности.

В соответствии с положениями статьи 2 Закона о лицензировании лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности. Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается. К лицензируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение указанного в части 1 настоящей статьи ущерба и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием. Под лицензионными требованиями и условиями понимается совокупность предусмотренных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имеется возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Пунктом 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое подлежит прекращению в случае истечения установленных статьей 4.5 КоАП РФ сроков давности привлечения к административной ответственности.

Согласно статье 4.5 КоАП РФ постановления по делу об административном правонарушении выносятся в течение двух месяцев, по делу об административном правонарушении, рассматриваемому судьей, - в течение трех месяцев со дня совершения административного

правонарушения. За нарушения требования норм отдельного законодательства постановление об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Названной нормой за нарушение законодательства Российской Федерации о защите прав потребителей и в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции установлен годичный срок давности.

Срок давности привлечения к административной ответственности определяется статьей 4.5 КоАП РФ дифференцировано в зависимости от особенностей административных правонарушений. По делящимся административным правонарушениям срок давности привлечения к административной ответственности подлежит исчислению со дня обнаружения административного правонарушения. Названной нормой конкретно определено, к каким правоотношениям применяется годичный срок исковой давности, а каким нет.

Следовательно, при исчислении срока давности следует учитывать характер правоотношения, что является объектом посягательства и норму закона, регулирующую спорное правоотношение.

2. Подлежат ли применению нормы Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» при осуществлении органами внутренних дел внеплановых проверок соблюдения частными охранными организациями правил хранения, учета и технического состояния оружия и патронов?

Вопрос основан на судебной практике по применению норм Закона о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при частной детективной и охранный деятельности в Российской Федерации.

В силу статьи 1 Закона о детективной и охранный деятельности настоящим Законом частная детективная охранный деятельность определяется как оказание на возмездной договорной основе услуг физическим или юридическим лицом, имеющим специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел организациям и индивидуальным предпринимателями в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов.

Согласно пункту 1 статьи 1.1 данного Закона под частной охранный организацией понимается организация, специально учрежденная для оказания охранных услуг, зарегистрированная в установленном законом порядке и имеющая лицензию на осуществление частной охранный деятельности.

В статье 3 Закона о детективной и охранный деятельности перечислены виды услуг, на которые требуется разрешение для оказания охранных услуг. К таким услугам относятся: защита жизни и здоровья граждан; охрана объектов и (или) имущества, находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении; охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны; консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств; обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий; обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах.

В силу пункта 32 части 1 статьи 12 Закона о лицензировании частная охранная деятельность относится к перечню видов деятельности, на которую требуется лицензия.

Статьей 19 Закона о лицензировании установлено, что к отношениям, связанным с осуществлением лицензионного контроля, применяются положения Закона о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с учетом особенностей организации и проведения проверок, установленных частями 2-10 настоящей статьи, а также федеральными законами, регулирующими осуществление видов деятельности в соответствии с частью 4 статьи 1 настоящего Закона.

Представление лицензии на осуществление частной охранной деятельности производится органами внутренних дел. Лицензия предоставляется сроком на 5 лет и действуют на всей территории Российской Федерации. В лицензии указывается (указываются) вид (виды) охранных услуг, которые может оказывать лицензиат (статья 11.2 Закона о лицензировании).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.06.2011 № 498 утверждено Положение о лицензировании частной охранной деятельности, в котором устанавливаются порядок лицензирования данного вида деятельности и перечень лицензионных требований по каждому виду охранных услуг, предусмотренных частью 3 статьи 3 Закона о детективной и охранной деятельности.

Согласно статье 3 Закона о детективной и охранной деятельности к охранным услугам не относится осуществление юридическим лицом хранения, а также использования оружия и патронов. Вопросы оборота гражданского, служебного, а также боевого ручного стрелкового и холодного оружия на территории Российской Федерации регулируется Законом об оружии».

Согласно статье 9 названного Закона приобретение оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации подлежит лицензированию.

Согласно статье 28 Закона об оружии контроль за оборотом гражданского и служебного оружия на территории Российской Федерации осуществляют органы внутренних дел и органы, уполномоченные Правительством Российской Федерации выдавать лицензии на производство гражданского и служебного оружия, а также органы государственного надзора за соблюдением государственных стандартов Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 1 Закона о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей особенности организации и проведения проверок в части, касающейся вида, предмета, основания проведения проверок, сроков и периодичности их проведения, уведомления о проведении внеплановых выездных проверок и согласования проведения внеплановых выездных проверок с органами прокуратуры, могут устанавливаться другими федеральными законами.

Статьей 19 Закона о лицензировании предусмотрено, что к отношениям, связанным с осуществлением лицензионного контроля, применяются положения Закона о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Следовательно, при каждом конкретном случае арбитражному суду следует исходить из предмета спора и характера правонарушения.

Подпунктом 1.1 статьи 9 Закона о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей предусмотрено, что в случае, установленных федеральным законом, отдельные виды государственного контроля (надзора) могут осуществляться без проведения плановых проверок.

Контроль за оборотом гражданского и служебного оружия на территории Российской Федерации осуществляют органы внутренних дел.

В решении ВС РФ от 27.08.2014 по делу № АКПИ14-804 суд указал, что необходимость периодических проверок наличия организации хранения и учета, а также технического состояния оружия и патронов (не реже одного раза в квартал) обусловлена цикличностью оборота оружия в организациях, которая в ряде случаев не превышает нескольких месяцев и зависит от целей его использования соответствующими субъектами.

Задачами проверки является соблюдение юридическими лицами, имеющими во владении или (и) в пользовании оружие, патроны к оружию (боеприпасы) наличия, организации хранения и учета, а также технического состояния оружия и патронов.

Реализуя свои полномочия в сфере контроля за оборотом гражданского и служебного оружия на территории Российской Федерации, МВД России в подпункте 24.2 Административного регламента установило срок исполнения государственной функции при проведении проверки наличия, организации хранения и учета, а также технического состояния оружия и патронов.

3. О применении положений статьи 76 Налогового кодекса Российской Федерации во взаимосвязи с пунктом 2 статьи 855 Гражданского кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 02.12.2013 № 345-ФЗ «О внесении изменения в статью 855 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации».

Коллизия применения вышеуказанных норм возникла после 14.12.2013, когда вступил в силу Закон № 345-ФЗ, которым внесены изменения в статью 855 ГК РФ.

В соответствии с новой редакцией пункта 2 статьи 855 ГК РФ установлена новая очередность списания средств в уплату налогов, которая «платежи в бюджет» (прежняя редакция статьи 855 ГК РФ) разделила на налоги – очередь списания 3 и очередь 5 – в зависимости от того, списываются ли они в принудительном порядке налоговым органом или уплачиваются самим налогоплательщиком. В пятую очередь также попали пени и штрафы начисленные по налоговым обязательствам.

Согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 76 НК РФ приостановление операций по счету не распространяется на платежи, очередность исполнения которых в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации предшествует исполнению обязанности по уплате налогов и сборов, а также на операции по списанию денежных средств в счет уплаты налогов (авансовых платежей), сборов, страховых взносов, соответствующих пеней и штрафов и по их перечислению в бюджетную систему Российской Федерации.

В случае принятием налоговым органом решения о приостановлении операций по счетам в целях исполнения требования о взыскании пеней в соответствии со статьей 46, 76 НК РФ возникает вопрос об очередности списания пеней.

Принцип той же очередности по пеням, что и сам основной платеж по налогу следует из системного толкования норм налогового законодательства.

Пункт 9 статьи 46 НК РФ предусматривает одинаковый режим взыскания пени и налога. В определении КС РФ от 18.01.2005 № 24-О указано на приоритет при уяснении значения налогового института понятий и терминов налогового законодательства. В постановлении КС РФ от 17.12.1996 № 20-п отмечено, что по смыслу статьи 57 Конституции Российской Федерации обязанность по уплате пеней производна от основного налогового обязательства и является не самостоятельной, а обеспечивающей обязанностью и должна уплачиваться одновременно с уплатой суммы налога. Аналогичная позиция выражена в абзаце 2 пункта 29 постановления Пленума ВАС РФ № 25.

Кром того, в силу положения статьи 76 НК РФ в период приостановления операций по счету налогоплательщика разрешены платежи первой, второй и третьей очередей, в том числе в этот период разрешено списание денежных средств в счет уплаты в бюджет платежей по поручениям налоговых органов, в целях исполнения которых и осуществляется приостановление операций по счетам налогоплательщика.

Учитывая вышеизложенное, при исполнении требований налогового о взыскании пеней, при наличии решения о приостановлении операций по счетам, списание денежных средств в счет уплаты пеней на основании поручений налогового органа производятся в очередности списания налогов.

4. Облагаются ли выплаты председателю правления товарищества собственников жилья страховыми взносами в Пенсионный фонд Российской Федерации?

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона о страховых взносах объектом обложения страховыми взносами для плательщиков страховых взносов, указанных в подпунктах «а» и «б» пункта 1 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона, признаются выплаты и иные вознаграждения, начисляемые плательщиками страховых взносов в пользу физических лиц в рамках трудовых отношений и гражданско-правовых договоров, предметом которых является выполнение работ, оказание услуг, по договорам авторского заказа, в пользу авторов произведений по договорам об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, издательским лицензионным договорам, лицензионным договорам о предоставлении права использования произведения науки, литературы, искусства, в том числе вознаграждения, начисляемые организациями по управлению правами на коллективной основе в пользу авторов произведений по договорам, заключенным с пользователями (за исключением вознаграждений, выплачиваемых лицам, указанным в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона). Объектом обложения страховыми взносами для плательщиков страховых взносов, указанных в подпункте «а» пункта 1 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона, признаются также выплаты и иные вознаграждения, начисляемые в пользу физических лиц, подлежащих обязательному социальному страхованию в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования.

Из статьи 17 ТК РФ следует, что трудовые отношения на основании трудового договора в результате избрания на должность возникают, если избрание на должность предполагает выполнение работником определенной трудовой функции. Определение понятия трудовой

функции дано в статье 57 ТК РФ. Это работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации, конкретного вида поручаемой сотруднику работы.

Основными признаками трудового договора являются личностный признак (выполнение работы личным трудом и включение работника в производственную деятельность предприятия), организационный признак (подчинение работника внутреннему трудовому распорядку, его составным элементом является выполнение в процессе труда распоряжений работодателя, за ненадлежащее исполнение которых работник может нести дисциплинарную ответственность), выполнение работ определенного рода, а не разового задания, гарантия социальной защищенности.

В соответствии с пунктами 2, 3 статьи 147 ЖК РФ правление ТСЖ избирается из числа членов товарищества общим собранием членов ТСЖ на срок, установленный уставом товарищества, но не более чем на два года. Правление ТСЖ избирает из своего состава председателя, если уставом избрание председателя товарищества не отнесено к компетенции общего собрания (пункт 3 статьи 147 ЖК РФ). Правление осуществляет руководство деятельностью ТСЖ, обеспечивает соблюдение ТСЖ законодательства и устава, составляет сметы доходов и расходов, управляет многоквартирным домом или заключает договоры на управление им и др. (статья 148 ЖК РФ).

Председатель правления ТСЖ избирается на срок, установленный уставом товарищества. Он обеспечивает выполнение решений правления, дает указания и распоряжения всем должностным лицам товарищества, действует без доверенности от имени ТСЖ, подписывает платежные документы и совершает сделки, которые в соответствии с законодательством, уставом товарищества не требуют обязательного одобрения правления или общего собрания членов ТСЖ, осуществляет ряд иных полномочий (пункт 1 статьи 149 ЖК РФ). К компетенции общего собрания членов ТСЖ относится назначение вознаграждения членам правления, в том числе председателю правления ТСЖ (подпункт 11 пункта 2 статьи 145 ЖК РФ). Согласно пункту 3.1 статьи 147 ЖК РФ членом правления ТСЖ не может быть лицо, с которым товарищество заключило договор управления многоквартирным домом, или лицо, занимающее должность в органах управления организации, с которой товарищество заключило указанный договор, а также член ревизионной комиссии (ревизор) товарищества. Член правления ТСЖ не может совмещать свою деятельность в правлении товарищества с работой в товариществе по трудовому договору, а также поручать, доверять другому лицу или иным образом возлагать на него исполнение своих обязанностей члена правления товарищества. Однако часть 3.1 статьи 147 ЖК РФ устанавливает запрет лишь на совмещение председателем правления ТСЖ своей деятельности как председателем правления ТСЖ с другой трудовой деятельностью в товариществе. Соответственно, заключение с председателем ТСЖ трудового договора является правомерным и соответствует нормам трудового законодательства Российской Федерации.

Учитывая вышеизложенное, если выплата вознаграждений членам правления и председателю ТСЖ производится не в рамках трудовых отношений и гражданско-правовых договоров, предметом которых является выполнение работ, оказание услуг, то указанные выплаты не являются объектом обложения страховыми взносами на основании пункта 1 статьи 7 Закона о

страховых взносах. Однако если между председателем правления ТСЖ и самим ТСЖ заключен трудовой договор, установлено вознаграждение в виде заработной платы и должность введена в штатное расписание, то на указанные выплаты начисляются страховые взносы на общих основаниях.

Сокращения

Административный регламент МВД России – Административный регламент исполнения Министерством внутренних дел Российской Федерации государственной функции по контролю за оборотом гражданского, служебного и наградного оружия, боеприпасов, патронов к оружию, сохранностью и техническим состоянием боевого ручного стрелкового и служебного оружия, находящегося во временном пользовании у граждан и организаций, а также за соблюдением гражданами и организациями законодательства российской федерации в области оборота оружия, утвержденный приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации от 29.06.2012 № 646

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

ВАС РФ – Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС РФ – Верховный Суд Российской Федерации

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ЖК РФ – Жилищный кодекс Российской Федерации

Закон № 345-ФЗ – Федеральный закон от 02.12.2013 № 345-ФЗ «О внесении изменения в статью 855 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации»

Закон № 365-ФЗ – Федеральный закон от 27.12.2009 № 365-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием деятельности органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления»

Закон о банкротстве - Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

Закон о детективной и охранной деятельности – Закон Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»

Закон о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»

Закон о лицензировании - Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Закон о страховых взносах – Федеральный закон от 24.07.2009 № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования»

Закон об оружии – Федеральный закон от 13.12.1996 № 150-ФЗ «Об оружии»

ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

КС РФ – Конституционный Суд Российской Федерации

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации

постановление Пленума ВАС РФ № 25 – постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.06.2006 № 25 «О некоторых вопросах, связанных с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правоотношения».

постановление Пленума ВАС РФ № 58 – постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 № 58 «О некоторых вопросах, связанных с удовлетворением требований залогодержателя при банкротстве залогодателя»

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 10/22 – постановление Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.04.2010 № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»

Правила № 124 – Правила, обязательные при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124

Правила № 354 – Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации

ТСЖ – товарищество собственников жилья