

## Юрист профессионал 2020

### Ответы на задания финала конкурса «Юрист – профессионал-2020»

#### Арбитражный процесс. Гражданский процесс

12.10.2020 индивидуальный предприниматель Иванов И.И. (далее – истец) обратился в Арбитражный суд Владимирской области с исковым заявлением о взыскании с индивидуального предпринимателя Петрова П.П. (далее – ответчик) 500 000 руб. ущерба по договору на транспортно-экспедиторское обслуживание от 18.01.2020. За три недели до подачи искового заявления Иванов направил Петрову претензию, где установил двухнедельный срок для ответа. Ответа на претензию не поступило.

Арбитражный суд принял исковое заявление к производству. В ходе судебного разбирательства Петров указал на то, что он не является индивидуальным предпринимателем с 01.08.2020 г., после чего судья вынес определение о прекращении производства по делу в соответствии с п.1 ч.1 ст. 150 АПК РФ.

**На основе анализа действующего законодательства и правоприменительной практики дайте обоснованные и аргументированные ответы на следующие вопросы (односложные ответы, а также ответы без ссылок на нормативные правовые акты или судебные акты являются недопустимыми):**

**1. Определите, соблюден ли Ивановым срок для предъявления требования Петрову?**

Не соблюден.

До предъявления экспедитору иска, вытекающего из договора транспортной экспедиции, обязательно предъявление экспедитору претензии, за исключением предъявления иска при оказании экспедиционных услуг для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением клиентом предпринимательской деятельности.

ст. 12, Федеральный закон от 30.06.2003 N 87-ФЗ (ред. от 18.03.2020) "О транспортно-экспедиционной деятельности" {КонсультантПлюс}

Для требований, вытекающих из договора транспортной экспедиции, срок исковой давности составляет один год. Указанный срок исчисляется со дня возникновения права на предъявление иска.

ст. 13, Федеральный закон от 30.06.2003 N 87-ФЗ (ред. от 18.03.2020) "О транспортно-экспедиционной деятельности" {КонсультантПлюс}

Экспедитор обязан рассмотреть претензию и в письменной форме уведомить заявителя об удовлетворении или отклонении претензии в течение тридцати дней со дня ее получения.

ст. 12, Федеральный закон от 30.06.2003 N 87-ФЗ (ред. от 18.03.2020) "О транспортно-экспедиционной деятельности" {КонсультантПлюс}

Исковое заявление должно быть подано после окончания срока ответа на претензию, который составляет 30 дней.

## **2. Определите подсудность данного дела.**

В данном случае дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

В данном случае нарушены положения статьи 27 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и рассмотрения дела в отношении физического лица, регистрация которого в качестве индивидуального предпринимателя прекращена до возбуждения производства по делу.

Если гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью, не прошел государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя и не приобрел в связи с занятием этой деятельностью статус предпринимателя, то споры с участием таких лиц, в том числе связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в соответствии со ст. 22 ГПК РФ рассматриваются судом общей юрисдикции. С момента прекращения действия государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, в частности в связи с истечением срока действия свидетельства о государственной регистрации, аннулированием государственной регистрации и т.п., дела с участием указанных граждан, в том числе связанные с осуществлявшейся ими ранее предпринимательской деятельностью, подведомственны судам общей юрисдикции, за исключением случаев, когда такие дела были приняты к производству арбитражным судом с соблюдением правил о подведомственности до наступления указанных выше обстоятельств.

## **3. Имели ли место на момент предъявления искового заявления обстоятельства для его возвращения?**

Заявление подано до окончания срока ответа на претензию. В таком случае суду надлежит вернуть исковое заявление.

Арбитражный суд возвращает исковое заявление, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что: истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если такой порядок является обязательным в силу закона;

ст. 129, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) {КонсультантПлюс}

Данная позиция находит свое отражение в ряде судебных актов.

Исследовав и оценив представленные в дело доказательства в совокупности и взаимосвязи, суды обеих инстанций установили, что в целях соблюдения досудебного порядка урегулирования спора Общество направило ответчикам претензию 27.09.2016. Исковое заявление поступило в суд 04.10.2016, то есть спустя семь дней после направления претензии в адреса ответчиков, до истечения предусмотренного нормами процессуального права срока для досудебного урегулирования спора.

С учетом изложенного суды первой и апелляционной инстанций пришли к обоснованному выводу о возвращении искового заявления Общества на основании пункта 5 части 1 статьи 129 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

{Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.02.2017 N Ф01-264/2017 по делу N А43-27782/2016 {КонсультантПлюс}}

#### Неподсудность.

Арбитражный суд возвращает исковое заявление, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что: дело неподсудно данному арбитражному суду или подсудно суду общей юрисдикции;

ст. 129, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) {КонсультантПлюс}

#### **4. Какие действия следовало совершить суду после принятия искового заявления?**

В силу ч. 4 ст. 39 АПК РФ, если при рассмотрении дела в арбитражном суде выяснилось, что оно подлежит рассмотрению судом общей юрисдикции, арбитражный суд передает дело в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа того же субъекта Российской Федерации (далее - суд того же субъекта Российской Федерации) для направления его в суд общей юрисдикции, к подсудности которого оно отнесено законом.

Вместе с тем, после поступления дела из суда общей юрисдикции в арбитражный суд либо после поступления дела из арбитражного суда в суд общей юрисдикции, к подсудности которого оно отнесено законом, дело может быть передано в другой арбитражный суд, суд общей юрисдикции, если возникнут основания, предусмотренные ч. 2 ст. 33 ГПК РФ, ч. 2 статьи 39 АПК РФ и ч. 2 ст. 27 КАС РФ.

"Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2019)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.12.2019) {КонсультантПлюс}

По результатам рассмотрения арбитражным судом вопроса о передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда или суда общей юрисдикции выносится определение, которое может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в десятидневный срок со дня его вынесения. Жалоба на это определение рассматривается без вызова сторон в пятидневный срок со дня ее поступления в суд.

Дело и определение направляются в арбитражный суд или суд общей юрисдикции по истечении срока, предусмотренного для обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы - после принятия постановления суда об оставлении жалобы без удовлетворения.

ст. 39, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) {КонсультантПлюс}

#### **5. Оцените действия суда в части прекращения производства по делу? Изменился бы ответ, если бы дело подлежало рассмотрению в 2018 году?**

Основания для прекращения производства по делу в данной ситуации отсутствуют, так как

Арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что: имеются основания, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 127.1 настоящего Кодекса;

ст. 150, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) {КонсультантПлюс}

Судья отказывает в принятии искового заявления, заявления, если: исковое заявление, заявление подлежат рассмотрению в порядке конституционного или уголовного судопроизводства либо не подлежат рассмотрению в судах;

ст. 127.1, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) {КонсультантПлюс}

Как было установлено в данной ситуации дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции, что является основанием для возвращения искового заявления на момент разрешения вопроса о принятии искового заявления или передачи дела по подсудности после принятия заявления к производству.

Ответ изменился бы, если бы дело рассматривалось в 2018 году, так как действующие в тот период редакции АПК РФ предусматривали иное правило в части отказа в принятии искового заявления, а именно:

Судья отказывает в принятии искового заявления, заявления, если: исковое заявление, заявление не подлежат рассмотрению и разрешению в арбитражном суде;

ст. 127.1, "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 25.12.2018) {КонсультантПлюс}

Стало быть, имело место основание для прекращения производства по делу по п.1 ч.1 ст. 150 АПК РФ.

### **Гражданское и семейное право**

В октябре 2014 г. Сергей Александрович Вершинин 1955 года рождения отправился на рыбалку и не вернулся. Его сын Андрей Сергеевич Вершинин 1986 года рождения приехал на озеро, на котором любил рыбачить отец, обнаружил палатку, личные вещи, удочки. Поиски Сергея Александровича Вершинина результатов не дали.

Осенью 2019 г. Андрей Сергеевич Вершинин и его сестра Виктория Сергеевна Алексеева 1988 года рождения обратились в суд с заявлением об объявлении отца умершим. Мотивированное решение было вынесено судом 10 января 2020 г.

В соответствии с завещанием Сергея Александровича Вершинина, составленным 20 февраля 2002 года, все принадлежащее ему имущество наследуется его сыном и дочерью в равных долях.

11 февраля 2020 г. Андрей Сергеевич Вершинин погиб в ДТП. В соответствии с завещанием единственной наследницей всего принадлежавшего Андрею Сергеевичу Вершинину имущества является его супруга – Ольга Павловна Вершинина 1987 года рождения.

Виктория Сергеевна Алексеева заявила, что является единственной наследницей имущества отца, поскольку по закону ее погибший брат не может наследовать за отцом.

Ольга Павловна Вершинина, в свою очередь, полагает, что Виктория Сергеевна Алексеева не имеет права наследовать имущество Сергея Александровича Вершинина, поскольку в 1992 году была им удочерена. Кровный отец Виктории погиб на производстве в 1991 году, и Виктория получала пенсию по потере кормильца, а значит, утратила право наследования имущества приемного отца. На основании этого Ольга Павловна Вершинина требует отменить усыновление и признать Викторину Сергеевну Алексееву недостойной наследницей.

Вдова Сергея Александровича Вершинина – Клавдия Федоровна Вершинина 1952 года рождения заявила, что имеет право на обязательную долю в имуществе своего супруга.

**На основе анализа действующего законодательства и правоприменительной практики дайте ответы на следующие вопросы:**

**1. Определите время открытия наследства Сергея Александровича Вершинина и Андрея Сергеевича Вершинина.**

Условием открытия наследства является смерть гражданина или объявление его умершим (ст. 1113 ГК РФ). Днем открытия наследства является день вступления в силу судебного решения об объявлении гражданина умершим. Поэтому время открытия наследства С.А. Вершинина - 10 февраля 2020 г. и А.С. Вершинина - 11 февраля 2020 г.

**2. Права ли Виктория Сергеевна Алексеева в том, что Андрей Сергеевич Вершинин не может быть наследником их отца?**

Не права. Поскольку в соответствии с п.2 1114 ГК РФ только граждане, умершие в один и тот же день, считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга.

**3. Укажите все возможные варианты определения времени открытия наследства при объявлении гражданина умершим в судебном порядке.**

В соответствии с п.1 ст.1114 ГК Временем открытия наследства является момент смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим, а в случае, когда в соответствии с пунктом 3 статьи 45 настоящего Кодекса днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, - день и момент смерти, указанные в решении суда.

**4. Является ли Виктория Сергеевна, получавшая пенсию по потере кормильца, недостойной наследницей?**

Не является. В соответствии со ст.138 СК РФ Ребенок, имеющий к моменту своего усыновления право на пенсию и пособия, полагающиеся ему в связи со смертью родителей, сохраняет это право и при его усыновлении.

Кроме того, ст. 1117 ГК РФ содержит перечень случаев, в которых наследники признаются недостойными, получение пенсии к ним не относится.

**5. Возможна ли в данном случае отмена усыновления Виктории Сергеевны?**

Невозможна.

В соответствии со ст.141 – 144 СК РФ правом требовать отмены усыновления ребенка обладают его родители, усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший возраста четырнадцати лет, орган опеки и попечительства, а также прокурор, в случаях, если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленным ребенком, являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

Кроме того, отмена усыновления ребенка не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг совершеннолетия.

**6. Имеет ли право Клавдия Федоровна на обязательную долю в наследстве?**

Имеет.

В соответствии со ст. 8 ФЗ от 26.11.2001 N 147-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей Кодекса, применяются к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 года.

Соответственно, к завещанию, составленному 20 февраля 2002 года применяется правило ст.535 ГР РСФСР.

#### **7. Если да, определите ее размер.**

В соответствии со ст. 535 Гражданского кодекса РСФСР нетрудоспособный супруг умершего наследует, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы ему при наследовании по закону (обязательная доля). Исчисляется от 1/3 и будет равна 2/9.

#### **8. Кто является наследниками имущества Сергея Александровича Вершинина?**

1. В данной задаче имеет место наследственная трансмиссия, в соответствии со статьей 1156 ГК РФ если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию. Таким образом, наследницей является Ольга Павловна Вершинина. (7/18).

2. В соответствии со ст.137 СК РФ усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Таким образом, Виктория Сергеевна является наследницей. (7/18).

3. В соответствии со ст. 535 Гражданского кодекса РСФСР нетрудоспособная вдова Клавдия Федоровна имеет право на обязательную долю в наследстве не менее 2/3 от доли, причитающейся ей по закону (исчисляется от 1/3 и будет равна 2/9).

При ответе на поставленные вопросы не обходимо руководствоваться следующими источниками:

- Гражданский кодекс РФ;
- Семейный кодекс РФ;
- Гражданский кодекс РСФСР;
- Федеральный закон от 26.11.2001 N 147-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации".

### **Уголовное право и процесс**

Ивлев - руководитель МУП ЖКХ «Видное» в период с 12 февраля 2015 года по 9 мая 2019 года игнорировал получение инкассовых поручений налогового органа, заводил новые банковские счета (о чем уведомлял своих контрагентов). Сумма налоговой базы, включая страховые взносы составила 18 миллионов рублей, что на 30 % превышает подлежащих уплате сумм налогов, сборов, страховых взносов в совокупности.

При этом Ивлев ежемесячно получал от администрации области целевые субсидии в размере 5 млн рублей.

В ходе проверки по делу Ивлев заявил, что не имел возможности удовлетворять налоговые требования по причине, что все поступающие денежные средства он тратил на уголь и электричество. Многие жители не оплачивают своевременно коммунальные услуги, а субсидии носили целевой характер, и он не мог ими покрывать налоговые инкассовые поручения.

Адвокат Ивлева также заявил, что уголовная ответственность Ивлева исключается в силу обстоятельств, исключающих преступность деяния - ст. 39 УК РФ «Крайняя необходимость» (все денежные средства шли на приобретение угля и поддержание системы отопления, исключения ее размораживания, а также на то, что неправомерно в налоговую базу включать страховые взносы, так как налоговое законодательство этого не предусматривает, а в УК РФ данное положение было включено лишь 29.07.17 ФЗ-250).

**На основе анализа действующего законодательства дайте ответы на следующие вопросы:**

**1. Решите вопрос о наличии или отсутствии в действиях Ивлева признаков состава преступления. Если признаки преступления усматриваются, дайте полную уголовно-правовую оценку содеянному. Определите, подпадают ли описанные обстоятельства под ст. 39 УК РФ - крайняя необходимость.**

В действиях Ивлева усматриваются признаки состава преступления, предусмотренного ст. 199 УК РФ - Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате организацией - плательщиком страховых взносов.

Ивлев - субъект данного состава преступления, поскольку именно он является руководителем муниципального унитарного предприятия, обязанного своевременно платить установленные государством и (или) субъектом РФ налоги.

Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате организацией в данном случае совершено путем включения в налоговую декларацию (расчет) заведомо ложных сведений. В частности он заводил новые банковские счета (о чем уведомлял своих контрагентов) и игнорировал получение инкассовых поручений налогового органа. Сумма налоговой базы, включая страховые взносы составила 18 млн рублей, это на 30 % превышает подлежащих уплате сумм налогов, сборов, страховых взносов в совокупности - поэтому имеется необходимый составообразующий признак - крупный размер.

Обстоятельств, исключающих преступность деяния в данном случае не усматривается, поскольку устранение опасности разморозки системы отопления домов не связано причинно с действиями Ивлева. Последний действовал из корыстных побуждений и имел средства (субсидии администрации) на поддержание нормальной деятельности ЖКХ.

Также не было признака наличности и реальности угрозы, то есть, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства.

Очевидно, что если такая опасность и возникала, она вполне могла быть устранена иными средствами.

Адвокат Ивлева прав по поводу того, что неправомерно в налоговую базу включать страховые взносы, так как налоговое законодательство этого не предусматривало, а в УК РФ данное положение было включено лишь 29.07.17 ФЗ-250. Федеральным законом от 29.07.2017 № 250-ФЗ внесены изменения в УК и УПК РФ в связи с совершенствованием правового регулирования отношений, связанных с уплатой страховых взносов в государственные внебюджетные фонды.

На основании ч. 1 ст. 9 УК РФ, преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет (ст. 10 УК РФ).

Поэтому сумму, на которую Ивлев уклонился от уплаты налогов следует пересчитать дифференцировано исходя из его действий до и после вступления в силу данных изменений.

**2. Определите предмет доказывания по данному преступлению и перечень необходимых первоначальных следственных действий.**

Предметом доказывания по данному преступлению в соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 73 УПК РФ будет:

- событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);
- виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;
- обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- характер и размер вреда, причиненного преступлением;
- обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

- обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания;
- обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Перечень необходимых первоначальных следственных действий:

- осмотр документов МУП;
- осмотр места происшествия;
- обыски по месту работы и жительства Ивлева;
- выемка всех налоговых документов;
- допрос Ивлева, главного бухгалтера, контрагентов;
- осмотр документов;
- назначение финансово-бухгалтерских экспертиз.

### **3. Возможно ли и целесообразно заключить Ивлева под стражу?**

В соответствии с ч. 1.1 ст.108 УПК РФ заключение под стражу не может быть применено в качестве меры пресечения к Ивлеву, так как он подозревается в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 199 УК РФ. Исключения могут составлять случаи если:

- 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации;
- 2) его личность не установлена;
- 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;
- 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

При ответе на поставленные вопросы необходимо руководствоваться следующими источниками:

- УК РФ
- УПК РФ.

## **Трудовое право**

01 декабря 2019 года между ООО «Маверик», осуществляющим оптово-розничную торговлю морепродуктами и Васиным О.А был заключен трудовой договор, в соответствии с которым последний был принят на должность оператора линии упаковки товара с заработной платой в размере 30 000 рублей.

При заключении трудового договора, по предложению руководителя ООО «Маверик», на которое Васин дал согласие, в договор было внесено условие о возможности выплаты части заработной платы в неденежной форме.

12 января 2020 года Васин обратился в кадровую службу работодателя с письменным заявлением, в котором он попросил заработную плату в период с 01 февраля 2020 года по 31 августа 2020 года выплачивать в размере 15 % от начисленной суммы в неденежной форме, а именно радужной форелью, торговлю которой осуществляло ООО «Маверик».

Отпускная оптовая цена радужной форели в ООО «Маверик» была установлена приказом директора от 01 января 2020 года и составляла 450 рублей за 1 кг веса. С этим приказом Васин был ознакомлен при подаче заявления о выдаче заработной платы в неденежной форме, о чем поставил свою подпись в приказе.

15 сентября 2020 года Васин обратился к директору с заявлением, в котором требовал возместить разницу недополученной заработной платы, выплаченной ему в неденежной форме, так как 12 сентября 2020 года в магазине «Глория» он приобрел 2 кг аналогичной радужной форели по цене 400 рублей за 1 кг веса. К заявлению он приложил кассовый чек.

Директор в удовлетворении требований Васина отказал, мотивировав это тем, что отпускная оптовая цена на радужную форель, установленная в ООО «Маверик» является самой низкой в регионе.



Васин обратился в суд с иском к с ООО «Маверик» с тем же требованием – взыскании разницы недополученной заработной платы, приложив к иску все тот же кассовый чек из магазина «Глория».

**На основе действующего законодательства и правоприменительной практики дайте ответы на следующие вопросы:**

**1. Какой предельный размер доли заработной платы, выплачиваемой в неденежной форме, от начисленной месячной заработной платы?**

Абз. 2 ст. 131 ТК РФ:

Доля заработной платы, выплачиваемой в неденежной форме, не может превышать 20 процентов от начисленной месячной заработной платы.

**2. Допустимо ли в Положении о заработной плате в ООО «Маверик» предусмотреть условие о выплате заработной платы в неденежной форме, чтобы не указывать его в трудовом договоре каждого работника?**

Нет, недопустимо.

В соответствии с абз. 1 ст. 4 Конвенции N 95 Международной организации труда "Относительно защиты заработной платы", а также в соответствии с абз. 2 ст. 131 ТК РФ выплата доли заработной платы в неденежной форме может быть предусмотрена только коллективным или трудовым договором.

**3. Обязан ли Васин при обращении в суд с исковыми требованиями, упомянутыми выше, оплачивать государственную пошлину? Если да, то в каком размере?**

Ст. 393 ТК РФ;

подп. 1, п. 1 ст. 333.36 НК РФ:

При обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов.

**4. Какие юридически значимые обстоятельства должно доказать ООО «Маверик», чтобы суд отказал в удовлетворении исковых требований Васину?**

П. 54 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации"

а) имелось добровольное волеизъявление работника, подтвержденное его письменным заявлением, на выплату заработной платы в неденежной форме. При этом статьей 131 Кодекса не исключается право работника выразить согласие на получение части заработной платы в неденежной форме как при данной конкретной выплате, так и в течение определенного срока (например, в течение квартала, года);

б) заработная плата в неденежной форме выплачена в размере, не превышающем 20 процентов от начисленной месячной заработной платы;

в) выплата заработной платы в натуральной форме является обычной или желательной в данных отраслях промышленности, видах экономической деятельности или профессиях (например, такие выплаты стали обычными в сельскохозяйственном секторе экономики);

г) подобного рода выплаты являются подходящими для личного потребления работника и его семьи или приносят ему известного рода пользу;

д) при выплате работнику заработной платы в натуральной форме соблюдены требования разумности и справедливости в отношении стоимости товаров, передаваемых ему в качестве оплаты труда, т.е. их стоимость во всяком случае не должна превышать уровень рыночных цен, сложившихся для этих товаров в данной местности в период начисления выплат.

Комментарий в пункте Д.

В данном случае кассовый чек из одного конкретного магазина не определяет цены, сложившиеся в регионе. Для этого возможно, например, представление в суд сведений территориальных органов государственной статистики по региону.

При ответе на поставленные вопросы необходимо руководствоваться следующими источниками:

- Конвенция N 95 Международной организации труда "Относительно защиты заработной платы";
- Трудовой кодекс РФ;
- Налоговый кодекс РФ;
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации".

### **Корпоративное право**

С 09 июня 2015 года Б.А. Мокеев являлся участником ООО «Энергия» с долей 50% в уставном капитале. Доля в уставном капитале была оплачена Мокеевым полностью.

06 апреля 2020 года Мокеев, находясь в городе Варшаве (Республика Польша), подписал заявление о выходе из состава участников ООО «Энергия», удостоверил его первым секретарем Посольства России в Польше и направил заявление в адрес ООО «Энергия». Уставом общества установлено, что выход участника происходит с выплатой ему действительной стоимости.

23 мая 2020 года в адрес ООО «Энергия» поступило указанное заявление. Однако ООО «Энергия» не предприняло мер по внесению изменений в ЕГРЮЛ и, соответственно, не выплатило действительную стоимость доли Мокееву.

В связи с этим Мокеев обратился в суд с иском об обязанности ООО «Энергия» внести изменения в ЕГРЮЛ и взыскании действительной стоимости доли.

ООО «Энергия» не согласно с предъявленными к нему требованиями, полагает их незаконными. Поэтому исполнительными органами компании было принято решение обратиться за квалифицированной юридической помощью с целью подготовки мотивированного отзыва на исковое заявление.

**Проанализируйте положения действующего законодательства, а также правоприменительной практики и дайте ответы на следующие вопросы:**

**1. Вправе ли Б.А. Мокеев выйти из ООО «Энергия»?**

Вправе.

Участник ООО вправе выйти из общества независимо от согласия других его участников или общества путем подачи заявления о выходе из общества, если такая возможность предусмотрена уставом общества. Данный вывод основан на подп. 1 п. 1 ст. 94 ГК и п. 1 ст. 26 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

**2. Какова правовая природа заявления о выходе участника из общества с ограниченной ответственностью?**

Заявление о выходе участника из Общества представляет собой одностороннюю сделку, направленную на отчуждение доли участником Общества в пользу самого Общества с последующей выплатой участнику компенсации в размере действительной стоимости доли участника. Данный вывод можно сделать при комплексном анализе статей 94, 153-155 ГК и статьи 26 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

**3. Как вы считаете, имеют ли консульские должностные лица полномочия по удостоверению сделок, направленных на отчуждение доли в уставном капитале ООО, созданного на территории Российской Федерации?**

Не имеют.

В соответствии с пп. 1 ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 05.07.2010 № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации», должностное лицо консульского учреждения имеет право совершать следующие нотариальные действия: удостоверять сделки (в том числе договоры, завещания, доверенности), кроме сделок, направленных на отчуждение либо залог доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, созданного на территории РФ.

**4. Применяются ли к данным отношениям правила п. 1.1 ст. 26 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»?**

Не применяются.

Отношения между Б.А. Мокеевым и ООО «Энергия» возникли до внесения изменений в Закон об ООО. Согласно п. 1 ст. 4 ГК, акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Правило, установленное п. 1.1 ст. 26 Закона об ООО было внесено Федеральным законом от 31.07.2020 № 252-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» в части совершенствования процедуры внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о выходе участника общества с ограниченной ответственностью из общества». Закон начал действовать с 11.08.2020 года; по истечении десяти дней после дня официального опубликования, иной порядок вступления в силу Законом не установлен – ст. 6 Федерального закона от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания».

Не применяются.

Отношения между Б.А. Мокеевым и ООО «Энергия» возникли до внесения изменений в Закон об ООО.

Правило, установленное п. 1.1 ст. 26 Закона об ООО было внесено Федеральным законом от 31.07.2020 № 252-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» в части совершенствования процедуры внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о выходе участника общества с ограниченной ответственностью из общества». Закон начал действовать с 11.08.2020 года – справка к документу КонсультантПлюс.

**5. Какие имущественные обязанности возникают у ООО в случае выхода участника из общества в соответствии со ст. 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью?**

В соответствии с п. 6.1 ст. 23 Закона об ООО (в ред. от 04.11.2019) в случае выхода участника общества из общества в соответствии со ст. 26 Закона об ООО его доля переходит к обществу.

Общество обязано выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли в уставном капитале общества, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе из общества, или с согласия этого участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости либо в случае неполной оплаты им доли в уставном капитале общества действительную стоимость оплаченной части доли.

Общество обязано выплатить участнику общества действительную стоимость его доли или части доли в уставном капитале общества либо выдать ему в натуре имущество такой же стоимости в течение трех месяцев со дня возникновения соответствующей обязанности, если иной срок или порядок выплаты действительной стоимости доли или части доли не предусмотрен уставом общества.

#### **6. Каким образом определяется компетенция и подсудность данного спора?**

Компетенция и подсудность данного спора подлежит определению на основании статей 27 (п. 2 ч. 6), 34 и 225.1 АПК. Спор подлежит рассмотрению в арбитражном суде субъекта Российской Федерации.

#### **7. На какую норму/нормы процессуального права, необходимо опираться ООО «Энергия» при подготовке отзыва на исковое заявление?**

При подготовке отзыва необходимо взять за основу статью 131 АПК.

При ответе на поставленные вопросы необходимо руководствоваться следующими источниками:

- ГК;
- Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»;
- Федеральный закон от 05.07.2010 № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 31.07.2020 № 252-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» в части совершенствования процедуры внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о выходе участника общества с ограниченной ответственностью из общества»;
- Федеральный закон от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»;
- АПК.

### **Владимирское законодательство**

На основании договора от 01 сентября т.г., заключенным с ГБПОУ «Колледж», ООО «Еда» оказывает услуги по организации питания студентов Колледжа. В ходе проведения прокуратурой г. Владимира и специалистами одного из департаментов администрации области контрольных мероприятий в период с 22 по 25 сентября т.г. в столовой при ГБПОУ «Колледж» при анализе калькуляционных карточек за сентябрь т.г. было выявлено, что наценка на продукты составляет 80%. Калькуляция утверждена директором ООО «Еда» Ивановым И.И.

**На основе анализа действующего законодательства дайте ответы на следующие вопросы:**

#### **1. Имеются ли в действиях Иванова И.И. признаки состава правонарушения?**

Да, в действиях Иванова И.И. признаки состава правонарушения.

#### **2. Определите его вид и статью областного нормативного правового акта, которая устанавливает ответственность.**

В действиях Иванова И.И. усматриваются признаки административного правонарушения, установленного ч.5 ст.8 Закона Владимирской области от 14 февраля 2003 года №11-ОЗ «Об административных правонарушениях во Владимирской области».

**3. Какие действия (бездействия) охватываются диспозицией данной нормы? Определите, к какому виду правонарушений в зависимости от последствий относится данное деяние: формальному или материальному. Почему?**

Диспозиция данной статьи охватывает действия, состоящие в завышении или занижении цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) на продукцию, товары либо услуги, предельных цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), установленных надбавок (наценок) к ценам (тарифам, расценкам, ставкам и тому подобному), регулируемых нормативными правовыми актами Владимирской области или соответствующих органов местного самоуправления Владимирской области, а равно иное нарушение порядка ценообразования, установленного указанными нормативными правовыми актами.

Данный состав относится к числу формальных правонарушений, поскольку не предусматривает наступления в результате его совершения какого-либо материального вредного последствия.

**4. Если состав нарушения имеется, укажите, какие нормы материального права нарушены Ивановым И.И.?**

Иванов И.И., утвердивший калькуляцию, нарушил п.1 постановления Губернатора Владимирской области от 24 апреля 2012 г. №410 «Об установлении предельной наценки на продукцию, реализуемую предприятиями общественного питания при общеобразовательных школах, профтехучилищах, средних специальных и высших учебных заведениях Владимирской области», в соответствии с которым на территории Владимирской области предельная наценка на продукцию, реализуемую предприятиями общественного питания при общеобразовательных школах, средних специальных учебных заведениях и профтехучилищах установлена в размере до 45% к стоимости продуктов по ценам закупки, включая налог на добавленную стоимость.

**5. Кто уполномочен рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренные данной нормой?**

В соответствии с п. 4 ст.14 Закона Владимирской области №11-ОЗ, дела об административных правонарушениях, предусмотренных пунктом 5 статьи 8 в части нарушений порядка ценообразования, регулируемого нормативными правовыми актами Владимирской области, рассматривают руководитель органа, осуществляющего государственный контроль за соблюдением порядка ценообразования во Владимирской области или его заместители (Департамента государственного регулирования цен и тарифов Владимирской области).