



**Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«Московский государственный юридический университет
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»
Оренбургский институт (филиал)**

**Актуальные проблемы правового регулирования профессиональной
деятельности в Российской Федерации**

**СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ КРУГЛОГО СТОЛА
10 марта 2023 года**

**Оренбург
2023**

УДК 346.232
ББК 67.404
А 43

***Ответственный редактор и автор предисловия – к.ю.н., доцент кафедры
предпринимательского и природоресурсного права Оренбургского института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
А.Э. Захарова***

В сборнике представлены доклады участников круглого стола «Актуальные проблемы правового регулирования профессиональной деятельности в Российской Федерации», касающиеся таких сфер, как предпринимательская деятельность, аудит, нотариат, оценочная деятельность, банкротство, арбитражные управляющие, самозанятость. Сборник адресован научным сотрудникам, преподавателям, аспирантам, магистрантам и бакалаврам юридических и экономических учебных заведений, предпринимателям, представителям государственных органов, а также всем, кто интересуется современными проблемами развития правового регулирования профессиональной деятельности.

© Оренбургский институт (филиал)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
2023

ОГЛАВЛЕНИЕ

Белоус А. Пробелы правового регулирования статуса лиц, уплачивающих налог на профессиональный доход	7
Болтенков В. Правовые аспекты аудиторской деятельности.....	9
Бугаец А. Актуальные проблемы правового регулирования профессиональной деятельности оценщиков	14
Василенко З. Янгурчина Д., Профессиональная ответственность в институте аудиторской деятельности.....	19
Дорогина В. Норманова К., Современные тенденции и проблемы развития аудиторских услуг в России.....	24
Задорожнева А. Проблемы взимания платы за предоставление правовых и технических услуг в нотариальной деятельности.....	27
Захарова А.Э. К вопросу о профессиональной деятельности в Российской Федерации.....	30
Ишмухаметова А. Проблемы правового регулирования профессиональной деятельности в области оценки.....	35
Карханина Ж., Кручинина С. Правовое регулирование деятельности оценщиков в Российской Федерации.....	39
Климачев М., Мишенина Д., Проблемные вопросы квалификации оценщиков и способы ее повышения.....	43
Клименко И. Проблемы правового регулирования статуса самозанятого в Российской Федерации.....	46
Кондусова А., Лысенко В., Понятие и признаки профессионально деятельности в оценочной деятельности.....	49
Масимова Д., Невдахо А., Актуальные вопросы деятельности арбитражных управляющих.....	55
Мурадян В. Особенности правового регулирования деятельности самозанятых граждан в Российской Федерации.....	58
Мурзина А., Тельгина В. Правовое регулирование конкурсного управляющего.....	62
Мязитова Э. Актуальные проблемы правового регулирования деятельности арбитражного управляющего в рамках процедуры банкротства.....	66
Назарова В. Предпринимательские отношения в сфере медицинских услуг в аспекте государственно-частного партнерства.....	69
Павлова А. Современные проблемы профессиональной деятельности оценщиков.....	71
Паршиков М. Правовое регулирование деятельности арбитражного управляющего.....	75
Паршикова Ю., Актуальные проблемы профессиональной деятельности секретаря судебного заседания в Российской Федерации.....	78
Родыгина П., Солдатов К. Актуальные проблемы профессиональной деятельности юриста...	80
Романюк А., Маяковская Ю. К вопросу о препятствиях к осуществлению деятельности арбитражным управляющим.....	82
Салихов Т. Правовое регулирование аудиторской деятельности.....	87
Сисимбаева М. Проблемы налогообложения доходов самозанятых лиц и перспективы развития системы налогообложения самозанятых граждан.....	90
Смирнова Е. Соотношение предпринимательской и профессиональной деятельности.....	95
Смоленский И. Партнерство самозанятых.....	98
Сороколетов А. Актуальные проблемы правового регулирования страховой деятельности в Российской Федерации.....	100
Туева Д. Понятие и виды арбитражного управления.....	103

Франц О., Котова В. Проблемы и перспективы государственного регулирования в аудиторской деятельности Российской Федерации.....	106
Шошин К. Проблемы правового регулирования репетиторской деятельности в образовательной сфере	110

ПРЕДИСЛОВИЕ

Предлагаемый читателям сборник научных материалов отражает результаты работы круглого стола «Актуальные проблемы правового регулирования профессиональной деятельности в Российской Федерации», проведенного кафедрой предпринимательского и природоресурсного права в Оренбургском институте (филиале) ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)».

Заседание круглого стола было посвящено актуальной в современных условиях теме разграничения профессиональной и предпринимательской деятельности. Рассматривались вопросы о том, может ли профессиональная деятельность являться предпринимательской, и наоборот. Данные вопросы, как представляется, важны для определения режима регулирования профессиональной деятельности в контексте применения к ней специальных норм, посвященных предпринимательской деятельности. Под субъектами предпринимательской деятельности понимаются индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие определяемую в соответствии с ГК РФ предпринимательскую деятельность, а под субъектами профессиональной деятельности – физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами. Кроме того, анализ законов, посвященных «профессиональной деятельности», свидетельствует об отсутствии у законодателя единообразного подхода к данной категории. Об этом свидетельствует как тот факт, что в круг субъектов «профессиональной деятельности» включены лица, одновременно являющимися и субъектами предпринимательской деятельности (например, страховщики, регистраторы, депозитарии, брокеры, дилеры); так и то, что из числа субъектов предпринимательской деятельности исключаются отдельные их виды и одновременно включаются в число субъектов «профессиональной деятельности», деятельность которых по всем параметрам отвечает признакам предпринимательской деятельности (например, оценщики).

Правовую основу работ участников круглого стола составляет анализ положений международных договоров и конвенций, Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных и федеральных законов, Указов Президента РФ, Постановлений Конституционного суда, нормативных правовых актов, регулирующих вопросы правового регулирования профессиональной деятельности в Российской Федерации. Помимо этого, при работе над докладами студентами были проанализированы документы и материалы органов федеральной государственной власти, органов государственной власти субъектов Федерации, информационно-аналитические материалы, позволяющие уровень правового регулирования профессиональной и предпринимательской деятельности на федеральном и региональном уровнях, а также в сфере международных отношений.

Наиболее существенным результатом работы круглого стола стал вывод о том, что для осуществления профессиональной предпринимательской или непредпринимательской деятельности, требуется профессиональная компетентность, т.е. обладание совокупностью профессиональных знаний и опыта (компетенций). Термин «профессиональная деятельность» встречается в законах, регламентирующих трудовые, конституционные и административные отношения. При этом единого содержания он не имеет. Более того, в законодательстве допускаются его различные трактовки. Данную категорию целесообразно использовать применительно к физическим лицам, не зарегистрированным в качестве индивидуальных предпринимателей, на которых возложено исполнение публичных функций (например, адвокаты, нотариусы).

ПРОБЕЛЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СТАТУСА ЛИЦ, УПЛАЧИВАЮЩИХ НАЛОГ НА ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ ДОХОД

Говоря о проблемах правового статуса «самозанятых», необходимо отметить тот факт, что термин «самозанятые» не закреплен официально в законодательстве. «Налог на профессиональный доход» или специальный налоговый режим – именно такую формулировку содержит Федеральный закон от 27.11.2018 г.¹ Полемика о правовой природе «самозанятости» ведется давно.² Так, например, эксперты РАНХиГС в своей статье в 2019 г. «Самозанятость на современном рынке труда» отмечают, что «самозанятые по своим характеристикам занимают промежуточное место между наемными работниками и предпринимателями».³ А.Н. Покида и Н.В. Зыбуновская⁴ отмечают, что «самозанятость – это особый вид предпринимательской деятельности, трудно поддающийся государственному регулированию». Бытовое название прижилось не только среди населения, но также и среди государственных служащих и работников государственных учреждений, предпринимателей. «Самозанятыми» называют лиц, уплачивающих налог на профессиональный доход, отличающийся низкими ставками – 4% и 6%, а также отсутствием каких-либо иных платежей. Перейти на специальный налоговый режим могут граждане, занимающиеся деятельностью, приносящую доход и не имеющие работников. Это позволяет им легализовать свою профессиональную деятельность и наполнить бюджет дополнительными средствами.

Существуют и другие проблемные аспекты статуса «самозанятых». Дискуссионным является вопрос об особенностях банкротства «самозанятых». Положения главы X Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»⁵ не закрепляет особенности банкротства лиц, уплачивающих налог на профессиональный доход, при этом для индивидуальных предпринимателей они названы. В научной литературе представлены различные точки зрения по вопросу о банкротстве самозанятых. Наиболее распространенная из них призывает осуществлять банкротство указанных субъектов, применяя особенности, требования и ограничения, установленные для индивидуальных предпринимателей. Ряд авторов рекомендуют дополнить главу вышеуказанного закона при признании

1 Федеральный закон "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" от 27.11.2018 N 422-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

2 Цуканова Е. Ю., Придатко Е. А. К вопросу правового статуса самозанятых граждан // Вопросы российского и международного права. 2016. № 9. С. 196–203.

3 Покида А.Н., Зыбуновская Н.В. Самозанятость на российском рынке труда // Социально-трудовые исследования. 2019. №3. С. 18-29.

4 Покида А.Н., Зыбуновская Н.В. Регулирование деятельности самозанятых граждан // Вопросы государственного и муниципального управления. 2020. №1. С. 60-85.

5 Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 N 127-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

субъектов несостоятельными, а именно – предусмотреть специальные основания для признания, включить новые процессуальные особенности, а также увеличить возможные последствия, например, отмену налоговых льгот, лишение статуса «самозанятого» и невозможность его получения в будущем в течение определенного срока. При анализе непосредственной деятельности указанных субъектов и индивидуальных предпринимателей нельзя не обратить внимание на значительную разницу размеров и объемов предпринимательской деятельности, что уже ставит под сомнение возможность называть их деятельность предпринимательской. Более того, индивидуальные предприниматели имеют возможность на основании трудовых договоров привлекать для выполнения обязанностей работников, которые при определенных обстоятельствах в будущем могут стать кредиторами. Это свидетельствует о разном правовом положении «самозанятых» и предпринимателей, при этом объем конкурной массы также будет отличаться разительно, ведь её может не быть вообще.

По этой причине возникает проблема дифференциации банкротства в качестве потребительского или коммерческого. Безусловно два этих вида банкротства варьируются между собой не только правовыми последствиями, но и в некоторой её части процедурно, что в рассматриваемом аспекте играет важную роль. Что касается разграничения коммерческого и потребительского банкротства, то существует следующее противоречие. Согласно ст. 2 и ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации «самозанятых» необходимо признавать банкротами по тем же правилам, что и индивидуальных предпринимателей. То есть по аналогии закона, поскольку имеются условия для ее применения: а) в законодательстве имеется пробел в правовом регулировании банкротства «самозанятых»; б) сходство регулируемых отношений.

С другой же стороны, «самозанятые» по своему правовому положению, являются по существу наемными работниками, а не предпринимателями. Весьма сложно разграничить в этом случае потребительское и коммерческое банкротство, цели правовой политики государства в рассматриваемой сфере весьма неопределенны. Если государство стремится предоставить возможность нового старта «самозанятым» в случае их банкротства, то коммерческая модель не позволит их достичь, так как по окончании процедуры банкротства вводится запрет на предпринимательскую деятельность в течение пяти лет.

Также не редки случаи, когда под получением статуса «самозанятого» и заключением договора гражданско-правового характера маскируются трудовые отношения. На практике договоры ГПХ судом признаются трудовыми и к лицам, их заключившим применяются меры ответственности, в том числе за неуплату налогов:¹

¹Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2018 N 15 "О применении судами законодательства, регулирующего труд работников, работающих у работодателей - физических лиц и у работодателей - субъектов малого предпринимательства, которые отнесены к микропредприятиям" // СПС «Консультант Плюс».

- доначисление НДФЛ и страховых взносов, штрафов и пеней;
- штраф по п. 4 ст. 5.27 КоАП РФ: для должностных лиц – от 10 тыс. до 20 тыс. руб.; для ИП – от 5 тыс. до 10 тыс. руб.; для юрлиц – от 50 тыс. до 100 тыс. руб.

Таким образом, несмотря на положительные моменты для государства, которые заключаются в легализации значительной категории граждан и отчислений ими налогов в казну государства, существуют проблемы, требующие решения. Ни в одном законодательном акте не определен статус «самозанятого» и его правовое положение. Можно сделать вывод, что определение статуса «самозанятого» должно определяться трудовым законодательством. При этом следует пресекать злоупотребление со стороны работодателя при замене трудовых отношений на услуги самозанятых.

Также для самозанятых в Российской Федерации не определены профессиональные компетенции, следовательно, данный вид деятельности не урегулирован требованиями по профессиональному статусу самозанятого, а также требованиями к качеству реализуемой им продукции или качеству выполняемых работ и оказываемых самозанятыми услуг. Еще одной проблемой можно назвать отсутствие в законе нормы, содержащей полный перечень видов деятельности, подходящей под налог на профессиональный доход. Выгоднее регистрироваться в качестве «самозанятого» тем гражданам, которые имеют еще доходы (помимо зарплаты) и получают их легальным способом, не скрываясь.

Болтенков В.

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ АУДИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Профессия аудитора известна с глубокой древности. Еще в 200 г. до н. э. в Римской империи квесторы – должностные лица, ведавшие судебными и финансовыми делами – осуществляли контроль за бухгалтерами на местах. Отчеты квесторов направлялись в Рим и выслушивались экзаменаторами. Такая практика и дала термин «аудитор» (от латинского «слушать»). Кроме того, известно, что в Римской империи существовал институт налоговой полиции, сотрудники которой прибегали к любым способам получения сведений об укрываемых от обложения доходах и имуществе.

В отличие от истории появления и развития аудиторской деятельности за рубежом (в современном смысле этой деятельности), составляющей более чем 100-летний период, отечественная практика аудита начала формироваться в период рыночных реформ, в конце 1980-х годов¹.

Следует выделить три этапа развития аудиторской деятельности в Российской Федерации:

¹Макарова Л. Г. Основы аудита. Самоучитель / отв. ред. Л.Г. Макарова. НИУ ВШЭ. М.: Изд. Дом Высшей школы экономики. 2013. 406 с.

1 этап: 1993 г. — август 2001 г. (Указ Президента Российской Федерации «Об аудиторской деятельности в Российской Федерации»);

2 этап: август 2001 г. — декабрь 2008 г. (Федеральный закон «Об аудиторской деятельности» 2001 года);

3 этап: январь 2009 г. — по настоящее время (Федеральный закон «Об аудиторской деятельности» 2008 года)¹.

На первом этапе развития аудиторской деятельности (1993 г. — август 2001 г.) в соответствии с Временными правилами было утверждено 37 российских правил (стандартов) аудиторской деятельности (РПСАД). Одобрением РПСАД занималась Комиссия по аудиторской деятельности, действовавшая при Президенте Российской Федерации (в настоящее время Комиссия упразднена). Система РПСАД разрабатывалась как национальный аналог системы международных стандартов аудита.

На втором этапе (август 2001 г. — декабрь 2008 г.) развития аудиторской деятельности в принятом Федеральном законе от 07.08.2001 № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности» были уточнены понятия аудиторской деятельности и аудита, обязательного и инициативного аудита, независимости аудиторов, правил (стандартов) аудиторской деятельности и определены принципы страхования, гражданско-правовой ответственности.

Третий этап (январь 2009 г. — по настоящее время) развития аудиторской деятельности после принятия Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» характеризуется комплексом мер, направленных на постепенный переход от государственного регулирования аудиторской деятельности к саморегулированию. Для данного этапа характерно утверждение Министерством финансов Российской Федерации в 2010—2011 гг. новых федеральных стандартов аудиторской деятельности (ФСАД) на основе современных международных стандартов аудита.

Закон «Об аудиторской деятельности» закрепляет такое определение аудиторской деятельности: это деятельность по проведению аудита и оказанию сопутствующих аудиту услуг, осуществляемая аудиторскими организациями, индивидуальными аудиторами. Если сравнивать данное определение с определениями, которые законодатель формулировал ранее в других нормативно-правовых актах, можно заметить, что сейчас законодатель в аудиторскую деятельность помимо осуществления самого аудита включает ещё и оказание сопутствующих аудиту услуг, под которыми следует понимать предпринимательскую деятельность, осуществляемую аудиторскими организациями помимо проведения аудиторских проверок. Такая деятельность включает в себя:

1) постановку, восстановление и ведение бухгалтерского учета, составление бухгалтерской (финансовой) отчетности, бухгалтерское консультирование;

¹Кизилев А.Н. Особенности становления и этапы развития аудиторской деятельности в Российской Федерации // Международный бухгалтерский учет. 2012. №26. С.45-47.

2) налоговое консультирование, постановку, восстановление и ведение налогового учета, составление налоговых расчетов и деклараций;

4) управленческое консультирование, связанное с финансово-хозяйственной деятельностью, в том числе по вопросам реорганизации организаций или их приватизации и др¹.

Важную роль играют и подзаконные акты, издаваемые, в частности, Министерством финансов РФ. Например, Приказ Минфина России от 29.11.2019 № 1592 «Об Основных направлениях развития аудиторской деятельности в Российской Федерации на период до 2024 года», который ставит дальнейшей целью развития аудиторской деятельности — формирование и поддержание доверия делового сообщества и общества в целом к результатам оказания аудиторских услуг.

Рассмотрим более подробно правовое положение субъектов аудиторских отношений. Правоотношения в сфере аудиторской деятельности, выстраиваются между двумя субъектами — субъектом, осуществляющим аудит, и аудируемым лицом. Закон не раскрывает понятия аудируемого лица, однако можно самостоятельно дать определение данному понятию. Аудируемое лицо — субъект, в отношении которого проводится соответствующая аудиторская проверка. Среди аудируемых лиц можно выделить лиц, которые избрали для себя форму инициативного аудита, то есть те, которые привлекают аудитора для проведения проверки по собственным желаниям, и лиц, которым законом приписан обязательный аудит.

В свою очередь субъектов осуществляющих аудит, можно разделить на два вида — аудиторская организация и аудитор. Аудиторская организация — коммерческая организация, являющаяся членом одной из саморегулируемых организаций (СРО) аудиторов. Аудиторская организация должна соответствовать определённым требованиям, установленных ФЗ «Об аудиторской деятельности», соблюдение которых обеспечивает проведение независимой аудиторской проверки авторитетной организацией с соблюдением принципа профессиональной компетентности.

Аудитор — это физическое лицо, получившее квалификационный аттестат аудитора и являющееся членом саморегулируемой организации аудиторов. Претенденты на получение квалификационного аттестата аудитора должны соответствовать определённым требованиям. Во-первых, они должны сдать квалификационный экзамен, который проводится единой аттестационной комиссией, созданной саморегулируемыми организациями аудиторов в порядке, установленном уполномоченным федеральным органом. Во-вторых, иметь стаж профессиональной работы, установленный законом. В-третьих, иметь высшее образование. При соответствии претендента требованиям предусмотренным действующим законодательством, а также при успешной сдаче квалификационного экзамена ему выдаются квалификационный аттестат без ограничения срока действия. В качестве

¹[Электронный ресурс] URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_83311/ (Дата обращения: 20.02.2023)

аудитора могут выступать: штатный работник аудиторской организации; лицо, привлекаемое аудиторской организацией к работе на основе трудового договора; индивидуальный аудитор.

В зависимости от объекта аудиторской деятельности можно выделить следующие виды аудита: аудит учредительных документов и формирования уставного капитала, аудит операций с денежными средствами, аудит финансовых вложений, аудит операций с основными средствами и нематериальными активами, аудит операций с запасами, аудит расчётов по оплате труда и соблюдения трудового законодательства, аудит расчётных и кредитных организаций, аудит расходов, связанных с производством и реализацией продукции, аудит формирования финансовых результатов и их использования, аудит бухгалтерской отчётности¹. Данные виды аудита могут проводиться в отношении любых юридических лиц независимо от организационно-правовой формы.

При осуществлении аудита в отношении юридических лиц, для которых он необязателен, аудитору необходимо руководствоваться следующими нормативными документами: Гражданский кодекс РФ; Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах»; Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»; Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»; Федеральный закон от 4 мая 2011 г. №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»; План счётов бухгалтерского учёта финансово-хозяйственной деятельности организации и Инструкция по его применению, утверждённые приказом Минфина от 31 октября 2000 г. № 94н; Приказ Минфина России от 2 июля 2010 г. №66н «О формах бухгалтерской отчётности организаций», устанавливающими общие правила проведения аудита.

Рассмотрим виды аудита, обладающие специфическими правилами, задачами его проведения. Банковский аудит регулируется Федеральным законом «О банках и банковской деятельности»; Федеральным законом «О Центральном банке РФ (банке России)»; ФЗ «О рынке ценных бумаг»; ФЗ «Залог»; ФЗ «переводном и простом векселе». Его задачами являются: оценка финансового состояния банка, составление заключения о применимости допущения непрерывности его деятельности в течении года, следующего за отчётным, подтверждение соблюдения банком гражданского, налогового, трудового, учётного законодательства в аудируемом периоде, оценка правильности составления бухгалтерской финансовой отчётности².

При проведении проверок реализуется следующие направления:

1) проверка соблюдения действующего законодательства в банковской сфере и выполнение подзаконных актов ЦБ РФ;

¹Аудит. В 2 частях. Ч. 1 : Учебник и практикум для вузов / под редакцией М. А. Штефан. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Издательство Юрайт. 2023. 238с.

² Аудит: учебник для вузов / Н. А. Казаковой, Е. И. Ефремова ; под общей редакцией Н. А. Казаковой. 4-е изд., перераб. и доп. Москва : Издательство Юрайт. 2023. 425 с.

2) проверка бухгалтерского учёта, отчётности, выполнение тех экономических нормативов, которые установлены ЦБ РФ;

3) проверка эффективности внутреннего контроля.

Страховой аудит регламентируется рядом законов: «Об организации страхового дела в РФ», «О медицинском страховании граждан в РФ», «О рынке ценных бумаг», «Об иностранных инвестициях в РФ», «О бухгалтерском учёте».

Безусловно, главная статья расходов страховой компании – это страховые выплаты. В процессе аудита проверяется правомерность данных выплат, их своевременность и иногда законность отказов выплачивать суммы страхователям. Также проверяется обоснованность формирования резервов организаций, их соответствие обязательствам. Аудит деятельности страховых организаций делится на аудит основной деятельности страховых организаций и аудит имущества страховых организаций.

Нормативно-правовой базой аудита инвестиционных фондов является: ФЗ «Об инвестиционных фондах», ФЗ «Об акционерных обществах». В рамках аудиторской проверки анализируются: ведение учёта и составление отчётности в отношении имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд, и операций с этим имуществом, состав и структура имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд, соблюдение требований, предъявляемых к порядку хранения имущества составляющего инвестиционный фонд.

Аудит внешнеэкономической деятельности (ВЭД) следует выделить в отдельное направление в связи с рядом особенностей как осуществления операций, так и порядка их отражения в бухгалтерском учете, что влечёт специфику аудиторской проверки. Проведение аудита ВЭД требует от аудитора расширенного кругозора в областях, связанных с таможенным и валютным законодательством, освоения вопросов не только российского права по внешнеэкономической деятельности, но и региональных и универсальных международных законодательных актов. Помимо торговли к ВЭД относятся следующие виды деятельности: импорт, экспорт, международный лизинг, получение валютных кредитов и займов, операции с внешними ценными бумагами, инвестиционная деятельность, формирование уставного капитала российской организации валютными денежными средствами иностранных учредителей.

Бугаец А.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОЦЕНЩИКА

С развитием гражданского оборота, появляется все больше объектов частной собственности, нуждающихся в профессиональной оценке. Растет число объектов оценочной деятельности, соответственно, расширяется круг профессионально-ориентированных оценщиков, специализирующихся на оценке одного из видов объектов. В связи с этим, правовое регулирование оценочной деятельности нуждается в постоянном мониторинге и улучшении.

Базовый закон в данной сфере правового регулирования - Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», который указывает на неотъемлемые признаки предмета своего регулирования. В соответствии с ним под оценочной деятельностью понимается профессиональная деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной, кадастровой, ликвидационной, инвестиционной или иной предусмотренной федеральными стандартами оценки стоимости.¹

Характеризуя природу оценочной деятельности, можно сказать, что она представляет собой проведение лицом (профессионалом) независимой оценки имущества, направленной на установление в отношении исследуемых объектов гражданских прав рыночной или иной стоимости. Именно независимая оценка является содержанием оценочной деятельности.²

Оценочная деятельность законодателем характеризуется как профессиональная, но не как предпринимательская. Термины «предпринимательская деятельность» и «профессиональная деятельность» между собой не пересекаются. Получается, что правовое регулирование предпринимательской деятельности на оценочную деятельность не распространяется.

В науке также имеет место дискуссия по поводу того, является ли оценочная деятельность услугой или работой.³ Большинство ученых данную деятельность связывают с оказанием оценочных услуг. Как указывает А.А. Незнамова, «понятие «оценочная услуга» не закреплено в Законе об оценочной деятельности, но при этом несколько раз употребляются такие словосочетания, как "потребитель оценочных услуг в области оценочной деятельности" и "услуги оценочной компании, оценщика". Поэтому автор делает вывод о том, что оценочная деятельность — это именно оказание услуг.⁴ Оказание услуг и осуществление деятельности по определению стоимости объектов гражданских прав объединяет нематериальный результат.

¹Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1998. N 31. Ст. 3813.

² Ручкина М.О. Понятие и субъекты оценочной деятельности: вопросы правовой регламентации // Актуальные проблемы российского права. 2019. № 9. С. 90.

³Березин Д.А. Осуществление оценочной деятельности - оказание услуг или выполнение работ? // Юрист. 2019. N 12. С. 39 - 45.

⁴ Незнамова А.А. Оценочная услуга как гражданско-правовая категория // Гражданское право. 2018. N 1. С. 30.

С другой стороны, ученые замечают, что результат работы оценщика - отчет. Действительно, основное, что требуется от оценщика как профессионала, независимого в своей деятельности – сформировать отчет, где будет отражен результат оценки.¹ Итогом деятельности указанного субъекта, исполняющего свои обязательства, является ни что иное, как результат в форме вещи, причем форма такого овеществленного результата установлена нормативно на уровне федерального законодательства. Это относится и к содержанию отчета оценщика. Вещественный характер результата оценки с формой в виде отчета обязательен, законодатель иного не позволяет. И это отличает отношения договорного характера в оценочной деятельности от оказания услуг, где у результата может быть не только материальная форма, но и письменная.

Оценочная деятельность имеет все признаки процесса в силу наличия в ней этапов. Здесь первоначальным этапом будет заключение договора, куда обязательно включается задание на оценку. А закончиться все должно составлением того самого отчета, далее отчет поступает к заказчику. Так что результат работы оценщика, имеющий форму материального объекта, отделяемого от составившего его оценщика и переданный второй стороне договора, потребляется уже после самой оценки. Бесспорно, что этот результат является по форме и содержанию именно вещью.

Когда именно может потребоваться исследуемая нами оценка? Перечень таких ситуаций широк. Так, может возникнуть необходимость оспорить кадастровую стоимость того или иного имущества. Оценке подлежит также имущество, которое необходимо оформить как собственность организации, если, к примеру, такое имущество поступает на её баланс.

В последние годы законодатель сильно ужесточил требования к оценщикам. Правом формирования отчетов об оценке он наделил только тех оценщиков, которые прошли специальную процедуру аттестации. При этом в аттестате отражается то или иное, определенное законодателем направление.

Оценивать объекты могут физические лица, которые в обязательном порядке входят в состав саморегулируемой организаций. Они также обязаны застраховать свою ответственность, как того требует от них законодатель. Только при соблюдении всех этих требований лицо претендует на то, чтобы называться оценщиком.

Однако одним из спорных моментов существующего законодательства является вопрос определения правового статуса оценщика. Закон об оценочной деятельности гласит, что профессиональный оценщик может работать по трудовому договору в специализированной компании, а может заниматься частной практикой. Понятие «частной практики» можно трактовать как предпринимательскую деятельность. Закон не содержит запрета на осуществление профессиональным оценщиком своей деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, тем не менее, многие

¹Кузнецов А.П., Генералов А.В., Ворончихин Д.В. Оценочная деятельность в арбитражном и гражданском процессе: учеб. пособие. М.: Статут. 2022.

исследователи склоняются к мнению, что сущность требований к оценщику противоречит смыслу предпринимательской деятельности и может привести к злоупотреблениям.

В случае оформления трудовых отношений найма с организацией, действий от её имени, оформить трудовые отношения нужно будет согласно определенным требованиям (ст. 15.1 Закона об оценочной деятельности). Но и в этой ситуации оценщик независим, трудовой договор с юридическим лицом не должен ограничивать его как профессионала при проведении оценки.

В основе всей системы правового регулирования в этой сфере лежит упоминавшийся ранее Закон об оценочной деятельности. Он, по сути, задает тон иным нормам в этой области правовых отношений. Документ имеет множество редакций, он подвергался многократным изменениям и дополнениям, и этот процесс продолжается.

Данный закон относится к разряду специальных. В случае обнаружения несоответствия между ним и общим законом, действовать будут нормы Закона об оценочной деятельности.

Более подробно нормы указанного Закона раскрывают подзаконные акты, включая акты Правительства РФ и иных исполнительных органов, имеющие полномочия по нормативному регулированию в этой сфере.

Первая глава Закона содержит не только понятийный аппарат, но и характеризует структурные элементы правоотношений по поводу оценки, в частности субъекты и объекты оценочной деятельности. Также указано, когда такая оценка обязательна. На каком основании проводится оценка, определяется во второй главе. Установлены также и требования к отчету по результатам оценки и др.

В последующей главе содержатся правила осуществления оценочной деятельности, а также компетенция органов власти в этой сфере, нормы о функционировании саморегулируемых организаций (далее - СРО), правовой статус СРО.

Оценочная деятельность также урегулирована целой системой стандартов. Эти документы вносят большой вклад в обеспечение независимости оценщиков, поскольку, действуя в соответствии с нормами стандартов, оценщик избегает влияния на него чьих-либо интересов и желаний.

Оценочная деятельность сопровождается саморегулированием. Поэтому соответствующие стандарты разрабатываются на федеральном уровне, что осуществляет Национальный совет по оценочной деятельности (НСОД) с последующим утверждением Минэкономразвития России, а также на уровне СРО.¹

Стандарты федеральные учитывают требования международных стандартов оценки. Их нормы обязательны абсолютно для оценщиков. Если

¹Саморегулирование в оценочной деятельности [Электронный ресурс]. URL: <http://bftmac.com/otvety-na-voprosy-chitatelej/samoregulirovanie-v-otsenочноj-deyatelnosti.html> (дата обращения: 09.03.2023).

же речь идет о тех стандартах, что разрабатываются СРО, то ими обязаны руководствоваться только члены соответствующей СРО.

Нижестоящий уровень в правовом обеспечении оценочной деятельности – это нормотворчество самих СРО. В частности, такие организации наделены полномочиями:¹

- выработки стандартов и иных правил в отношении оценочной деятельности;
- реестр СРО;
- определение правил включения новых членов в состав СРО.

Таким образом, СРО регулируют и контролируют деятельность своих членов.

Если следовать нормам Закона об оценочной деятельности (ст.9), то оценка проводится на основании особого договора. Его стороны определены как заказчик и исполнитель. В роли того, кто заказывает оценку, может выступить любой субъект права, включая отдельных физических лиц, организации и публичные образования. Соответственно, исполнить договор нужно либо оценщику, действующему самостоятельно, либо организации, с которой у оценщика заключен трудовой договор.

Для любого договора особенно важен предмет, поэтому он должен быть вполне определенно обозначен в договоре: что именно подлежит оценке, после чего следует описание данного объекта.

Обращаем внимание на то, что договорное обязательство по проведению оценки результатом имеет материальный объект. Таковым является отчет об оценке, внутри которого обозначена выявленная стоимость объекта оценки. Никакими нормами не предусмотрено, чтобы оценка производилась в устной форме, как консультация, по аналогии с консультацией юриста.

Достаточно жесткие требования Закон предъявляет к результату оценочной деятельности, выраженному в форме отчета. Это определяется ролью отчета в качестве самостоятельного объекта гражданского оборота и возможного доказательства в судебном разбирательстве. Отчет должен содержать исчерпывающие сведения об объекте оценки и оценщике (включая номер лицензии и свидетельства о членстве в саморегулируемой организации), основания оценки и заявление о независимости оценщика. Стоимость, указанная оценщиком в отчете, признается достоверной и рекомендуемой для целей совершения сделки с объектом оценки, если законом или в судебном порядке не установлено иное. В связи с этим, важным требованием является четкость формулировок отчета. Согласно статье 11 Закона отчет не должен допускать неоднозначное толкование или вводить в заблуждение. В отчете в обязательном порядке указываются дата проведения оценки объекта оценки, используемые стандарты оценки, цели и задачи проведения оценки объекта оценки, а также иные сведения, необходимые для полного и недвусмысленного толкования результатов проведения оценки объекта оценки, отраженных в отчете.

¹ Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: НОРМА. 2021.

Перечень прав и обязанностей сторон законодатель определяет довольно определенно. Так, согласно ст. 14 Закона оценщик наделен правами:

- отказаться проводить оценку, если заказчиком нарушены условия договора, либо он не дал нужную информацию об объекте оценки. Основание для отказа от договора также имеет место, если не были созданы условия для работы оценщика;

- потребовать возместить расходы на осуществление оценки.

Если осуществлению оценки мешают какие-либо обстоятельства, от оценщика требуется сообщить об этом заказчику (ст. 15 Закона).

Нормы о цене договора содержатся в ч. 4 ст. 16 Закона об оценочной деятельности, где запрещено ставить эту цену в зависимость от стоимости оцениваемого объекта. Сообщества оценщиков устанавливают рекомендательные тарифы оказания услуг. Цена оказания услуг оценщика устанавливается договором на проведение оценки, в зависимости, как правило, от объема совершенных действий оценщика, включая предстоящие и понесенные расходы.

Таким образом, на основании анализа Закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» и других нормативно-правовых актов, выявляется сложная структура содержания гражданских правоотношений с использованием результата оценочной деятельности. Сам результат представлен разнообразными объектами гражданского оборота, и число их растет с развитием торгово-экономических связей. В данном правоотношении стороны наделяются дополнительными субъективными правами и юридическими обязанностями. Данные права и обязанности определяют строгость нормативно-правовых требований к уровню профессионализма оценщика, соблюдению стандартов оценки и форме отчета об оказании оценочных услуг.

Неопределенным остается правовой статус оценщика как субъекта деятельности в случае ее осуществления физическим лицом в процессе частной практики и на основании трудового договора с соответствующей компанией. Спорным остается вопрос об обязательной оценке отдельных объектов недвижимого имущества в случае передачи государственной или муниципальной собственности в частные руки.

При всех вышеперечисленных противоречиях, следует полагать, что законодательство, регулирующее оценочную деятельность, должно обеспечивать баланс интересов всех участников отношений, создавая при этом благоприятные условия для деятельности в целом.

Василенко З., Янгурчина Д.

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ИНСТИТУТЕ АУДИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Повышение требований к качеству аудита финансовой отчетности со стороны заинтересованных лиц вызывает необходимость формирования системы профессиональной ответственности аудиторов, а также четкого разграничения нарушений норм профессиональной деятельности, что является необходимым условием для нормального функционирования субъектов предпринимательской деятельности.

Объективным условием возникновения института профессиональной ответственности выступает установление профессиональной монополии, которое выражается в отсутствии права заниматься профессиональной деятельностью, если аудиторская организация не состоит в официально признанном профессиональном сообществе (ч.1 ст.3 Федерального закона №307-ФЗ от 30.12.2008 «Об аудиторской деятельности»)¹. Внедрение правила профессиональной монополии позволяет обязать всех членов профессионального сообщества соблюдать этические нормы, закрепленные в Кодексе профессиональной этики, а также сформировать основания применения профессиональной ответственности.

В Российской Федерации на данный момент институт профессиональной ответственности аудиторов продолжает интенсивно развиваться. Началом формирования данного института явилось установление профессиональной монополии на осуществление аудиторской деятельности посредством законодательного введения института саморегулирования аудиторской профессии.

Ответственность в аудиторской деятельности терминологически как профессиональная не определяется, что является возможным признаком того, что и саморегулируемые организации аудиторов до конца не состоялись как профессиональные сообщества, в связи с тем, что аудиторская деятельность остается в сфере государственного регулирования.

Однако, независимо от того, что предпосылки восприятия ответственности за результаты аудиторской деятельности как профессиональной не сформировались, основания для её применения всё же имеются².

Во-первых, аудиторская деятельность является видом профессиональной деятельности. Субъекты, осуществляющие и участвующие в аудиторской деятельности, являются представителями аудиторской профессии. Данный статус состоит в обязанности соответствовать профессиональному цензу и поддерживать свою профессиональную репутацию, соблюдать нормы профессиональной деятельности.

Во-вторых, основания профессиональной ответственности представлены перед широким кругом заинтересованных лиц, поэтому результаты аудиторской деятельности имеют общественное значение.

¹ Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» // СПС «Консультант Плюс».

² Панков В.В., Акаимова Н.В., Кожухов В.Л. Институциональные механизмы регулирования аудиторской деятельности и обеспечение качества аудита // Аудит и финансовый анализ. 2011. № 1. С. 187–194.

И наконец, институт аудита представляет комплекс правил, не являющийся исключительно правовым, поскольку осуществление любой профессиональной деятельностью предусматривает подчинение внутрипрофессиональным правилам осуществления деятельности.

Актуальные виды ответственности аудиторов сводятся к следующим законодательно установленным, которыми могут выступать, например: меры дисциплинарного воздействия, лишение права аудиторов заниматься аудиторской деятельностью, меры уголовной ответственности. Исходя из этого, бесспорно, профессиональная ответственность аудиторов не исчерпывается совокупностью перечисленных норм ответственности.

Что касается содержания профессиональной ответственности, в доктрине существуют несколько интерпретаций профессиональной ответственности.

Согласно одной трактовке, профессиональная ответственность представляет собой правовую ответственность за нарушение этических норм профессионального сообщества¹. В данном случае профессиональная ответственность находится в неразрывной связи с обязанностью представителей профессионального сообщества соблюдать этические нормы профессионального поведения. При этом профессиональная ответственность носит исключительно правовой характер и не может рассматриваться вне профессиональной этики, так как должна включать ответственность, в том числе и за соблюдение этических норм профессионального сообщества. Однако этические нормы по своему содержанию являются неправовыми нормами, значит, профессиональная ответственность не может рассматриваться исключительно как правовая.

Согласно иной трактовке, профессиональная ответственность рассматривается с позиции ответственности за результаты трудовой деятельности². Исходя из этого положения, профессиональную ответственность можно рассматривать с двух аспектов: как частную относительно общих категорий сферы трудовой деятельности, и как общественно-правовую категорию, входящую социальную ответственность. Последняя позиция подтверждает тот факт, что профессиональная ответственность не может носить сугубо правовой характер.

Важными составляющими содержания профессиональной ответственности являются условия, которые сводятся к следующим:

1. цель и результаты деятельности, по отношению к которой возникает;
2. осуществление носителями профессиональных качеств;
3. положение о невыполнении или ненадлежащем выполнении профессиональной деятельности проявляется в несоответствии ее результатов целям или установленным требованиям;
4. результат имеет общественное значение и общественную оценку;

¹ Мельниченко Р.Г. О формировании института профессиональной ответственности // Государственная власть и местное самоуправление. 2009. № 11. С. 17–21.

² Грищенко Н.Б. Категориальная сущность профессиональной ответственности // Известия Алтайского государственного университета. 2003. № 2. С. 11–13.

5. наступление профессиональной ответственности в виде применения системы мер и санкций, направленных на компенсацию каких-либо утраченных благ, возникших убытков и упущенных выгод.

Основываясь на изложенных выше версиях содержания профессиональной ответственности, можно сделать вывод о том, что в узком понимании профессиональная ответственность определяется как применение к субъекту, систему санкций и дополнительных обременений в случае недостижения или ненадлежащего достижения им результата такой деятельности, предназначенного для третьих лиц – государства, организации, индивида. В расширенной интерпретации профессиональная ответственность является видом социальной ответственности, в связи с чем невозможно трактовать профессиональную ответственность исключительно в узком понимании как вид юридической ответственности.

Сущность профессиональной ответственности выражается в признании представителями определенной профессии ответственности за соответствие результатов профессиональной деятельности общественным ожиданиям.

Профессиональная ответственность аудитора – это одна из ключевых составляющих профессионального поведения каждого аудитора. Она включает в себя не только требования, предъявляемые регуляторными органами или клиентами, но и вопросы морали, этики и науки, связанные с работой аудитора. Профессиональная неграмотность или нарушение профессиональных стандартов аудитора может привести к нанесению серьезного ущерба как клиенту, так и обществу в целом.

В своей работе аудитор следует принципам независимости, объективности, компетентности, конфиденциальности, профессиональной внимательности и др¹. Аудитор должен быть готов к тому, что его работа будет проверена как внутренними службами компании-заказчика, так и внешними аудиторами-регуляторами.

Согласно Кодексу профессиональной этики аудитора, профессиональная ответственность аудитора состоит из следующих аспектов: выполнение своих работ с заботой и бережливостью, осуществление аудита в полном соответствии с профессиональными стандартами, сохранение конфиденциальности, предупреждение клиента о возможных рисках и ежемесячное обновление своих навыков и знаний в соответствии с изменениями законодательства и международными стандартами².

Одной из главных составляющих профессиональной ответственности аудитора является обязательство соблюдать все применимые профессиональные стандарты. Каждый аудитор должен осознавать важность соблюдения таких стандартов, как «Международные стандарты финансовой отчетности» (МСФО), «Международные стандарты аудита» (МСА),

¹Standards for the Professional Practice of Internal Auditing.The Institute of Internal Auditors.2017. [Электронный ресурс].
-URL: <https://na.theiia.org/standards-guidance/Documents/Std%20Framework%202013-IPPF%20Exposure%20Draft.pdf> (дата обращения 09.03.2023).

²Кодекс профессиональной этики аудиторов от 21.05.2019. [Электронный ресурс]. Режим доступа: www.pravo.gov.ru / свободный (дата обращения 09.03.2023).

национальных нормативных актов, таких как ФЗ №307 и других. В случае нарушения данных стандартов и законов клиент может потерять доверие к аудитору, а финансовый рынок может потерять доверие к юридической профессии в целом.

Еще одной важной составляющей сущности профессиональной ответственности аудитора является отчетность. Аудитор обязан вести документацию о своей работе и предоставлять ее клиенту и другим заинтересованным сторонам по запросу. Эта документация должна соответствовать применимым профессиональными стандартами и содержать информацию о том, как аудитор пришел к своим выводам.

Также аудитор несет ответственность за обнаружение мошеннических действий или несоответствий в финансовой отчетности клиента. Поэтому аудитор должен тщательно анализировать все данные, полученные от клиента, и проводить аудиты в соответствии с применимыми стандартами, чтобы минимизировать возможность потенциальных ошибок и мошенничества¹.

Чтобы определить сущность профессиональной ответственности необходимо выявить определенные требования, в соответствии с которыми должна осуществляться аудиторская деятельность для того, чтобы ее результаты в виде аудиторских услуг были качественными. Такие требования к качеству аудиторских услуг по происхождению носят как нормативный, так и ненормативный характер, и в зависимости от субъектов их установления являются как правовыми, так и неправовыми.

Они включают две группы требований: 1) обязательные требования к качеству, которые устанавливаются государственными регулирующими органами и профессиональными регулирующими организациями аудиторов; 2) потребности и ожидания надлежащих пользователей бухгалтерской финансовой информации о деятельности экономического субъекта. Первая группа требований носит нормативный характер, вторая, как представляется, ненормативный.

Совокупность обязательных требований к качеству аудиторских услуг воплощается в нормах профессиональной деятельности аудиторов, нарушение которых является основанием наступления профессиональной ответственности. Деятельность аудиторов должна соответствовать нормам профессиональной деятельности. Соответствие деятельности аудиторов по предоставлению обществу аудиторских услуг нормам профессиональной деятельности или нормативным требованиям к качеству определяет необходимый профессиональный уровень качества аудиторских услуг.

Ненормативные требования к качеству аудиторских услуг – потребности и ожидания заказчика аудиторских услуг. Они оговариваются в договоре оказания аудиторских услуг

В целом, сущность ответственности аудитора – это неотъемлемая часть его работы и обязательств, которые он должен выполнять, чтобы гарантировать точность и достоверность финансовой отчетности клиента.

¹ Николаева Е.Ю. Независимость аудитора: принципы и факты // Аудит. 2020. №11. С. 12-19.

Важно понимать, что подобные обязательства являются основой доверия, которое клиенты и инвесторы испытывают к юридической профессии в целом.

Таким образом, профессиональная ответственность является одним из ключевых аспектов в институте аудиторской деятельности. Она означает не только выполнение своих обязательств перед клиентами, но и соответствие высоким стандартам качества и этическим принципам, связанным с аудиторской профессией.

Важно подчеркнуть, что все аудиторы должны осознавать свою ответственность и следовать ее принципам, чтобы убедиться в том, что их работа способствует достижению целей организации и способствует укреплению доверия общества к профессии. Это означает, что аудиторы должны постоянно стремиться к совершенствованию своих знаний и практических навыков, а также к соблюдению законодательных и нормативных требований, чтобы лучше защитить интересы своих клиентов и общества в целом.

Профессиональная ответственность, как правило, проявляется в результатах работы аудитора: точности, надежности, предоставлении полной, объективной и своевременной информации. Кроме того, она отражает и моральную позицию, этические принципы и нормы поведения аудитора, которые направлены на достижение максимального уровня доверия со стороны заинтересованных лиц.

Поэтому степень ответственности аудитора является ключевым фактором при оценке его деятельности. Важно, чтобы аудиторы действовали в соответствии с принципами честности, этики и морали, обладали количественными и качественными характеристиками, необходимыми для выполнения своих задач. Профессиональная ответственность аудиторов может быть достигнута только открытым обсуждением, анализом и решением проблем, стоящих перед институтом аудиторской деятельности.

В заключение сделаем вывод о том, что профессиональная ответственность аудитора представляет собой стремление наилучшим образом представлять интересы своих клиентов. Именно она является ключевым фактором, на который ориентируются клиенты в выборе аудиторской компании. Защита интересов клиентов и соблюдение правил, на которых основывается аудиторская профессия, являются обязательными условиями для ее стабильного функционирования.

Дорогина В., Норманова К.

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ И ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ АУДИТОРСКИХ УСЛУГ В РОССИИ

Аудит является достаточно молодым видом предпринимательской деятельности, сформировавшимся преимущественно в силу регуляторных требований, обязывающих определенные категории организаций проходить процедуру обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности. Вместе с тем за годы осуществления аудиторской деятельности была выявлена объективная необходимость государственного регулирования аудита, обоснованная в первую очередь тем, что результаты аудиторской проверки, подтверждающие данные отчетности аудируемых лиц, зачастую ложатся в основу принятия решений об инвестировании средств или иных форм выражения доверия такой организации¹.

Российская Федерация продолжительное время находится в процессе интеграции в интернациональное экономическое пространство и достигла определенных немалых успехов. Однако некоторые аспекты финансовой и правовой действительности ещё нуждаются в доработке для эффективного и конкурентоспособного взаимодействия с экономикой других стран.

Актуальность рассматриваемого вопроса обусловлена тем, что развитие рынка аудиторских услуг РФ идет очень быстрыми темпами. Наше государство стремится к европейским показателям в плане финансовой отчетности. С каждым годом число компаний, которые нуждаются в действительно качественных услугах аудитора, растет и растет, а количество аудиторских организаций значительно сокращается, за счет удорожания банковских кредитов для компании, увеличения стоимости обязательного аудита и т. д.

В настоящее время государство вырабатывает политику и нормативно-правовое регулирование в аудиторской сфере, ведет реестр саморегулируемых организаций аудиторов, анализирует состояние рынка аудиторских услуг в России. Мониторинг в аудиторской деятельности может присутствовать. Внешний контроль качества работы аудиторских организаций, осуществляют саморегулируемые организации аудиторов в отношении своих членов, а также уполномоченным федеральным органом по контролю и надзору².

Если говорить об истории развития данной деятельности. Аудиторские услуги в той форме, в которой мы сейчас их видим, появились в России сравнительно недавно, однако смогли достигнуть максимального развития за столь небольшой период (около 30-ти лет). За этот короткий промежуток времени, аудиторская деятельность развивалась быстрыми темпами, пройдя путь от «Временных правил аудиторской деятельности в РФ» в 1993 году, до принятия Федерального закона «Об аудиторской деятельности» в 2008 году и введения международных стандартов аудита (МСА) с 2017 года.

Наиболее важные события на рынке аудита непосредственно связаны с утверждением нормативно-правовых актов, регулирующих аудиторскую деятельность. До 1993 года не было никакой законодательной базы

¹Зизекалова Е.А.. Проблемы и перспективы государственного регулирования аудиторской деятельности в России" // *ArsAdministrandi*, vol. 11. №. 3. 2019. С. 437-454.

² Азовцева М.А., Анисимова Д.М., Колесников В.В. Современное состояние рынка аудиторских услуг в Российской Федерации // *Ученые записки Тамбовского отделения РoСМУ*. №. 9. 2018. С. 11-19.

аудиторской деятельности. И соответственно одним из самых важных является создание «временных правил аудиторской деятельности», утвержденных в декабре 1993 года. Это первый в России правовой акт, который установил понятие аудиторской деятельности, определил права и обязанности аудиторов и аудируемых лиц, а также выявил основы регулирования, включая лицензирование и аттестацию аудиторов¹.

В 2008 году вступило в силу постановление Правительства РФ «О внесении изменений в федеральные правила (стандарты) аудиторской деятельности, утвержденные постановлением Правительства РФ № 696». Эти изменения применились к трем стандартам: «использование аудитором результатов работы эксперта», «обзорная проверка финансовой (бухгалтерской) отчетности» и «контроль качества услуг в аудиторских организациях». Основным смысл внесения изменений состоит в том, что поправки вводят правило аудита конкретно для оказания сопутствующих услуг, устанавливая принципы выполнения, процедуры и документальное оформление обзорных проверок. Это позволило более точно описать процедуру данной деятельности и внести ясность в работу аудитора. Принятие международных стандартов аудита в России открывает новые возможности для дальнейшего развития качества аудита в нашей стране, укрепления позиций аудита как услуги в деятельности компаний, как в стране, так и за рубежом. А из-за глобализации экономики вопрос о сопоставимости информации, представляемой российскими организациями на внешнем рынке, становится все более и более актуальным.²

Ввиду того что аудиторская деятельность затрагивает общественные и государственные интересы, пути совершенствования регулирования аудита должны быть в первую очередь направлены на улучшение профессионального климата на рынке аудиторских услуг. В частности, необходимо разработать комплекс мер, которые позволят привлекать молодых специалистов в аудиторскую профессию и будут мотивировать действующих участников рынка аудиторских услуг на продолжение своей профессиональной деятельности³.

Во многом текущее положение субъектов рынка аудиторских услуг зависит от подходов к осуществлению контрольной деятельности со стороны государства и саморегулируемых организаций аудиторов. В этой связи необходимо пересмотреть систему наказаний саморегулируемыми организациями аудиторов, своих членов, за недобросовестное осуществление аудиторской деятельности, которое не подвергало бы риску существование саморегулируемой организации аудиторов при необходимости исключения нарушителей обязательных требований из реестра, но в то же время

¹ Ярославцева В.С., Семенова А.Н. Проблемы, тенденции и направления развития рынка аудиторских услуг в России // Наука и образование сегодня. №. 3 (14). 2017. С. 17-19.

² Там же.

³ Зизекалова Е.А. Современные тенденции регулирования аудиторской деятельности в России // Государственное управление. Электронный вестник. №. 76. 2019. С. 197-210.

стимулировало субъектов аудиторской деятельности к добросовестному и качественному оказанию аудиторских услуг.

Как было отмечено выше, уклонение от прохождения проверок является на сегодняшний день серьезной проблемой, препятствующей выявлению субъектов аудиторской деятельности, некачественно оказавших аудиторские услуги и уже выдавших аудиторские заключения своим клиентам. Зачастую перед необходимостью прохождения обязательной проверки аудиторы и аудиторские организации выходят из состава саморегулируемой организации, тем самым лишая субъект контроля основания для проведения необходимых контрольных мероприятий. В целях разрешения сложившейся ситуации необходимо усовершенствовать механизмы взаимодействия субъектов контроля, предусматривающие направление уведомления о намерении такого субъекта аудиторской деятельности покинуть саморегулируемую организацию перед прохождением контроля.

Разработка и внедрение в практику регулирования аудита мер по предлагаемым направлениям совершенствования регулирования аудиторской деятельности будут способствовать повышению качества оказания аудиторских услуг в России и повышению степени доверия пользователей отчетности к результатам аудиторской деятельности.

На сайте Минфина можно найти «Концепция развития аудиторской деятельности в Российской Федерации до 2024 года», которая представляет собой систему взглядов на дальнейшее развитие аудиторской деятельности в Российской Федерации на период до 2024 года. Концепция раскрывает цель, основные задачи и приоритетные направления развития аудиторской деятельности в Российской Федерации, механизмы, меры и действия по их реализации в интересах повышения роли этой деятельности в общенациональной системе финансового контроля и уровня востребованности ее результатов. Концепция призвана обеспечить решение определенных задач¹.

Таким образом, в данной концепции выделены приоритетные направления развития аудиторской деятельности. К ним относятся:

- Развитие рынка аудиторских услуг
- Совершенствование системы регулирования аудиторской деятельности
- Консолидация аудиторской профессии
- Повышение квалификации аудиторов
- Совершенствование системы мониторинга аудиторской деятельности и контроля (надзора) за ней, а также практики применения мер ответственности за несоблюдение правил аудиторской деятельности
- Повышение вовлеченности отечественного аудиторского сообщества в международное сотрудничество.

Задорожнева А

¹ Министерство финансов РФ: [сайт]. URL: Минфин России (minfin.gov.ru) (дата обращения 6.03.2023)

ПРОБЛЕМЫ ВЗИМАНИЯ ПЛАТЫ ЗА ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ПРАВОВЫХ И ТЕХНИЧЕСКИХ УСЛУГ В НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В течение длительного времени вопросы правового регулирования нотариальной деятельности остаются дискуссионными, ряд ученых указывают в своих трудах на существование необходимости фундаментальных законодательных изменений в данной сфере.¹ Широкое обсуждение получил проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленный Министерством юстиции РФ, восполняющий пробелы действующего правового регулирования².

Следует отметить, что в Российской Федерации правовую основу нотариальной деятельности составляют: Конституция Российской Федерации, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, федеральные законы, подзаконные нормативные правовые акты и законодательство субъектов Российской Федерации. Однако, несмотря на довольно обширную нормативную базу, в настоящее время отсутствует законодательно закрепленное, юридическое определение основных правовых категорий, таких как "нотариальная деятельность" и "нотариальное действие". Такая ситуация вызвала довольно серьезные противоречия в практике, связанной с финансированием нотариальной деятельности. А именно, речь идёт о взимании платы за предоставление юридических и технических услуг.

Анализ правовых позиций Федеральной нотариальной палаты РФ и высших судов позволяет сделать вывод об отсутствии единых подходов к определению места услуг правового и технического характера в системе нотариальной деятельности, а также возможности квалификации действий нотариуса как навязывания таких услуг.

Так, обратившись к разъяснениям Федеральной нотариальной палаты, приведенным в Письме от 20 ноября 2017 г. № 5083/03-16-3, отметим, что «оказание услуг правового и технического характера не входит в содержание совершаемых нотариальных действий, однако является неотъемлемым элементом нотариального производства, без которого совершение нотариальных действий невозможно».³ Указанная позиция подкрепляется следующими аргументами:

- согласно ст. 25 Основ законодательства о нотариате, нотариальная палата вправе устанавливать размеры платы за оказание услуг правового и технического характера, которые обязательны для применения нотариусами;

¹ Гончарук Ю.С. Правовое регулирование нотариальной деятельности в России // Право и порядок: приоритетные направления развития: сборник научных трудов. Хабаровск: ДвГУПС. 2019. С. 91-95.

² Нотариат: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / авт. коллектив: Балтутите И.В., Гончаров А.И., Иншакова А.О. Рыженков А.Я. [и др.]; под ред. А.О. Иншаковой, А.Я. Рыженкова. М.: Издательство Юрайт, 2018. С. 419.

³ Проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» (подготовлен Минюстом России) // СПС «КонсультантПлюс».

- Кодекс профессиональной этики нотариусов обязывает их соблюдать рекомендации нотариальной палаты, в том числе касательно взимания платы за оказание услуг правового и технического характера (п. 3.1.11).

Таким образом, Федеральная нотариальная палата РФ приходит к выводу о том, что на нотариусах лежит обязанность по взиманию платы за оказание услуг правового и технического характера, которая должна исполняться при каждом обращении за совершением нотариального действия.

Однако с данной позицией не согласен Конституционный суд РФ. В своём определении от 01.03.2011 № 272-О-О, суд говорит о том, что «услуги правового и технического характера отнюдь не являются обязательным элементом нотариального производства, но носят факультативный (дополнительный) характер. Их оказание возможно исключительно на добровольной основе. В случае же отказа заявителя от таких услуг они не оказываются, и их навязывание является недопустимым».¹

Свою позицию по рассматриваемой проблеме изложил и Верховный суд РФ. В своём Определении 13 апреля 2021 года он указал, что «услуги правового и технического характера не входят в содержание нотариальных действий и могут оказываться исключительно с согласия лиц, которые обращаются за помощью к нотариусам»².

Кроме того, Верховный суд РФ определил четкую границу между нотариальными действиями, которые заключаются в последовательном исполнении нотариусом возложенных на него публичных обязанностей (ст.ст. 9, 16, 48 и 50 Основ законодательства о нотариате), и услугами правового и технического характера, которые носят вспомогательный характер.³

Также, еще одной проблемой в области взимания платы за юридические и технические услуги является то, что в новой редакции Основ законодательства о нотариате (от 1.03.2023 года) отсутствуют разъяснения о том, какие именно обязанности и полномочия нотариуса относятся к услугам правового и технического характера. Можно предположить, что речь идет обо всех публичных обязанностях нотариусов, связанных с выполнением нотариального заверения и соблюдением правил оформления нотариальных документов. В связи с этим возникает проблема целесообразности проведения различия между юридическими и техническими услугами и нотариальными действиями.

Представляется, что перечисленные выше проблемы могли бы быть решены посредством принятия проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», в котором

¹Письмо Федеральной нотариальной палаты от 20 ноября 2017 г. № 5083/03-16-3 «О правомерности взимания платы нотариусами за оказание услуг правового характера при совершении нотариальных действий» // СПС «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28333_9/ (дата обращения: 27.02.2023).

² Определение Верховного Суда Российской Федерации от 13 апреля 2021 г. № 29-КГ21-1-К1 по делу № 2-280/2020 «О признании незаконным отказа нотариуса в совершении нотариальных действий» // СПС «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 27.02.2023).

³Определение Конституционного Суда РФ от 01.03.2011 № 272-О-О // Нотариальный вестник. 2011. № 5.

отсутствовала категория услуг правового и технического характера. Согласно проекту, нотариальное действие включало бы весь комплекс мер и процедур, необходимых и достаточных для подготовки нотариального акта - документа, удостоверенного, выданного или засвидетельствованного нотариусом или иным уполномоченным лицом.¹ Однако данный проект не был утвержден субъектом законодательной инициативы - Правительством РФ, поскольку ничего кардинально нового в существующую организацию нотариата не вносил.

Кроме того, существующие пробелы правового регулирования нотариального производства зачастую восполняются методическими рекомендациями Федеральной нотариальной палаты РФ по совершению отдельных видов нотариальных действий. В судебной практике ссылки на такие рекомендации зачастую признаются необоснованными, поскольку указанные документы не являются нормативно-правовыми актами.²

Таким образом, с учетом всего вышеизложенного, следует сделать вывод о том, что действующее правовое регулирование нотариальной деятельности нуждается в совершенствовании по следующим направлениям: легального определения нотариальной деятельности и нотариального действия; а также исключения категории «услуги правового и технического характера» и построения системы финансирования нотариальной деятельности на основе уплаты нотариальных тарифов.

Захарова А.Э.

К ВОПРОСУ О ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Одной из тенденций современного российского законодательства является введение в юридический оборот категории «профессиональная деятельность». Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» регулирует отношения, возникающие, в том числе, с деятельностью саморегулируемых организаций, объединяющих субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности. При этом под субъектами предпринимательской деятельности понимаются индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие определяемую в соответствии с ГК РФ предпринимательскую деятельность, а под субъектами профессиональной деятельности – физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами (п. 3 ст. 2 Закона о СРО). Проблема заключается в том, что термин

¹Нотариат: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / авт. коллектив: Балтутите И.В., Гончаров А.И., Иншакова А.О. Рыженков А.Я. [и др.]; под ред. А.О. Иншаковой, А.Я. Рыженкова. М.: Издательство Юрайт. 2018. С. 419.

²Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 26 июня 2018 г. № 31-КГ18-3 // СПС «Консультант Плюс».

"профессиональная деятельность" в нормативных правовых актах повсеместно употребляется (абз. 7 п. 1 ст. 64 ГК РФ, п. 2 ст. 17 ЖК РФ, ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате от 11.02.1993 N 4462-1, ст. 24 и ст. 27 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"). При этом в законодательстве определение профессиональной деятельности как таковое отсутствует. Законодатель к категории профессиональной деятельности относит, например, оценочную деятельность¹; страховую деятельность², деятельность патентных поверенных (ст. 4 Федерального закона «О патентных поверенных») и др. К лицам, осуществляющим профессиональную деятельность законодательство, отнесло и арбитражных управляющих³. Получается, что в круг субъектов «профессиональной деятельности» включены лица, одновременно являющимися и субъектами предпринимательской деятельности (например, страховщики, регистраторы, депозитарии, брокеры, дилеры). Из числа субъектов предпринимательской деятельности исключаются отдельные их виды и одновременно включаются в число субъектов «профессиональной деятельности», деятельность которых по всем параметрам отвечает признакам предпринимательской деятельности (например, оценщики).

Отдельного внимания заслуживает вопрос об определении статуса самозанятых, который породил научную дискуссию в силу недостаточности правового регулирования. Законодательно определенных понятий «самозанятый гражданин», «самозанятые граждане» или «самозанятые» на настоящий момент не существует. Можно ли отнести деятельность самозанятых к предпринимательской? Они обе направлены на извлечение прибыли, осуществляются на свой риск, характеризуются систематичностью (систематический характер деятельности самозанятых предполагается), могут осуществляться как с регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя, так и без таковой – в случаях, установленных законом⁴. В отличие от предпринимательской деятельности, деятельность по получению профессионального дохода всегда предполагает только личное оказание работ и услуг, а также получение дохода от использования личного имущества.

Вышеназванные виды профессиональной деятельности объединяет то, что субъекты, ее осуществляющие, относятся к определенному классу профессии, под которой понимается основной род занятий, трудовой деятельности. Но и предпринимательская деятельность, например, банковская, строительная, также связана с профессией, соответственно,

¹ Федеральный закон от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. №31. Ст. 3813.

² Федеральный закон от 27 июля 2010 г. N 225-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. №31. Ст. 4194.

³ Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // СПС «Консультант Плюс».

⁴ [Электронный ресурс] URL: <https://www.awaragroup.com/ru/blog/self-employed-taxation/> (Дата обращения: 20.02.2023).

банкира и строителя. В связи с этим возникают вопросы о критериях разграничения профессиональной и предпринимательской деятельности, о том, может ли профессиональная деятельность рассматриваться в качестве предпринимательской, и наоборот. Данные вопросы, как представляется, важны для определения режима регулирования профессиональной деятельности в контексте применения к ней специальных норм, посвященных предпринимательской деятельности (например, ст. 310, ст. 315, п. 2 ст. 322, п. 3 ст. 401 ГК РФ и др.).

В юридической литературе предпринимаются попытки определить понятие профессиональной деятельности, выделить ее основные признаки. Существуют совершенно разные предположения, деятельность каких субъектов все-таки подпадает под категорию профессиональной. Ряд ученых утверждают¹, что категории «предпринимательская деятельность» и «профессиональная деятельность» являются непересекающимися категориями и, следовательно, к субъектам профессиональной деятельности режим регулирования предпринимательской деятельности неприменим. Отдельные авторы на основе данных нормативных актов делают выводы о том, что субъект предпринимательской деятельности – это индивидуальный предприниматель и юридическое лицо, а субъект профессиональной деятельности – физическое лицо². Л.А. Аксенчук³ в зависимости от наличия законодательных требований к квалификации субъекта делит их на две группы: 1) предприниматели, ведущие организационно-хозяйственную деятельность (к ним требования предъявляются, как правило, к материально-технической базе, наличию специалистов, технологии, сертификации); 2) физические лица, ведущие профессиональную деятельность (к которым предъявляются особые требования: высшее образование, стаж работы, определенная квалификация).

Е.Е. Владыка⁴ в качестве иных признаков профессиональной деятельности указывает наличие контролирующих государственных органов; наличие профессиональных организаций, созданных для защиты профессиональных интересов и иных функций; наличие у лица, занимающегося профессиональной деятельностью, обязанности заключить договор страхования своей ответственности.

А. А. Герасимов отмечает⁵, что «главный отличительный признак профессиональной деятельности от предпринимательской состоит в том, что юридическое лицо не может осуществлять профессиональную деятельность, оно лишь использует результаты профессиональной деятельности своих

¹ [Электронный ресурс] URL: <https://studopedia.org/14-21501.html> / (Дата обращения: 20.02.2023)

² Кванина В.В. Профессиональная и предпринимательская деятельность / Цивилист. 2011. №2. [Электронный ресурс] URL: <http://www.justicemaker.ru> (дата обращения: 19.02.2023)

³ Аксенчук Л.А. Гражданско-правовое регулирование индивидуального предпринимательства в сфере управления чужим имуществом: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Науч. рук. Е.А. Суханов. М. 2002.

⁴ Владыка Е.Е. Арбитражный управляющий - субъект профессиональной деятельности // Предпринимательское право. Приложение "Бизнес и право в России и за рубежом". 2011. N 3

⁵ Герасимов А.А. Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 224 с.

работников в целях систематического получения прибыли». А. В. Басова под субъектом профессиональной деятельности понимает «физическое лицо, осуществляющее регулируемую федеральным законом деятельность посредством личного квалифицированного труда без специальной регистрации, на которое возлагается обязанность быть членом профессиональной организации»¹.

Д.Ч. Салихова полагает², что критериями разграничения профессиональной предпринимательской и непредпринимательской деятельности являются: цель ее осуществления: коммерческая или социально значимая некоммерческая; оплата труда субъектов профессиональной деятельности является прибылью, либо вознаграждением за труд, заработной платой; формы ее осуществления: индивидуальное предпринимательство или частная практика, работа по трудовому договору.

Согласимся с мнением В.В. Кваниной, что данную категорию целесообразно использовать применительно к физическим лицам, не зарегистрированным в качестве индивидуальных предпринимателей, на которых возложено исполнение публичных функций (например, адвокаты, нотариусы), и которые занимают промежуточное положение между субъектами предпринимательской деятельности и физическими лицами, не осуществляющими публичные функции³.

Филиппова Е. в своей статье «Профессиональная или предпринимательская?»⁴ поднимает также вопрос о возможности квалификации деятельности членов совета директоров как профессиональной, обосновывая право применения к деятельности членов совета директоров категории "профессиональная деятельность" наличием правового основания для организации эффективной системы саморегулирования деятельности членов совета директоров, так как это будет способствовать развитию и укреплению института директорства⁵. Но правовые предпосылки для такой квалификации на данный момент отсутствуют.

Мы можем выделить важный унифицированный признак профессиональной деятельности: субъектами профессиональной деятельности могут быть только физические лица. Также признаком является право законодателя устанавливать дополнительные требования к правовому статусу субъектов профессиональной деятельности. А вот обязанность быть членом профессиональной организации предъявляется не ко всем видам профессиональной деятельности, а только в случаях, прямо предусмотренных

¹ Басова А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: дис. ... канд. юрид. наук. М. 2008. С.150.

² Салихова Д.Ч. К вопросу о понятии профессиональной деятельности как основном признаке оценочной деятельности // Актуальные проблемы экономики и права. 2015. № 3. С.112-114.

³ Кванина В.В. Профессиональная и предпринимательская деятельность // Цивилист. 2011. №2. URL: <http://www.justicemaker.ru> (дата обращения: 19.02.2023)

⁴ Филиппова Е. Профессиональная или предпринимательская? // "эж-ЮРИСТ". 2013. №39. С.34-37.

⁵[Электронный ресурс] URL: <https://wiselawyer.ru/poleznoe/66185-professionalnaya-predprinimatelskaya/> / (Дата обращения: 20.02.2023)

законом. Требования о личной имущественной ответственности и страховании риска профессиональной ответственности субъекта профессиональной деятельности также касаются лишь отдельных субъектов, например, адвокатской, нотариальной, оценочной деятельности.

Главным унифицированным признаком профессиональной деятельности является, на наш взгляд, выполнение ее в силу профессионального образования и (или) профессиональной подготовки. То есть у субъекта есть необходимое для выполнения этой деятельности профессиональное образование и специальные знания, навыков, стаж работы, обусловленные сферой деятельности, а также сдача квалификационного либо теоретического экзамена. К элементам правового статуса субъектов профессиональной и предпринимательской деятельности относится также и особенности ответственности соответствующего субъекта за вред, причиненный контрагентам в связи неисполнением или ненадлежащем исполнении им своих договорных обязательств, а также за вред, причиненный третьим лицам.

Обобщая эти признаки, сформулируем определение профессиональной деятельности: это деятельность, осуществляемая физическими лицами, имеющими профессиональное образование или профессиональную подготовку, специальные знания в определенной области, обусловленной родом занятий, профессией, к правовому статусу которых в зависимости от вида деятельности законом могут быть установлены повышенные требования. Профессиональная предпринимательская деятельность представляет собой самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность физических лиц, имеющих профессиональное образование, обусловленную сферой деятельности и направленную на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. В данном случае речь идет об индивидуальных предпринимателях, которые выступают в одном лице и предпринимателями, и носителями специальных знаний.

Таким образом, можно отметить, что о законодательном разграничении категорий «профессиональная деятельность» и «предпринимательская деятельность» речи не идет. В научной доктрине также нет единообразного подхода к вопросу соотношения и разграничения данных видов деятельности. В связи с этим считаем необходимым законодательно закрепить определение термина «профессиональная деятельность», выделить признаки профессиональной деятельности и установить четкие критерии для дифференциации профессиональной предпринимательской и непредпринимательской деятельности с целью устранения существующих пробелов и противоречий в правовом регулировании.

Ишмухаметова А.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОБЛАСТИ ОЦЕНКИ

С развитием гражданского оборота появляется все больше объектов, подлежащих профессиональной оценке и, соответственно, растет число профессиональных оценщиков, которые специализируются на оценке каждого из видов объектов. В то же время и модернизируется и правовое регулирование данной деятельности.

Основным законом в сфере оценки является Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». Согласно ст. 3 данного закона под оценочной деятельностью понимается профессиональная деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной, кадастровой, ликвидационной, инвестиционной или иной предусмотренной федеральными стандартами оценки стоимости¹.

Как можно заметить, закон относит оценочную деятельность к профессиональной деятельности. Д.Ч. Салдихова отмечает, что понятие «профессиональной деятельности» не рассматривается ни в законе «Об оценочной деятельности», ни в законодательстве Российской Федерации². Действующее законодательство относит к профессиональной деятельности адвокатскую и нотариальную деятельности, а также деятельность арбитражных управляющих.

А. А. Герасимов отмечает, что отличительным признаком профессиональной деятельности является то, что юридическое лицо не может осуществлять профессиональную деятельность, а может только пользоваться результатом профессиональной деятельности своих работников в целях получения прибыли. «главный отличительный признак профессиональной деятельности от предпринимательской состоит в том, что юридическое лицо не может осуществлять профессиональную деятельность, оно лишь использует результаты профессиональной деятельности своих работников в целях систематического получения прибыли»³.

А.В. Басова под субъектом профессиональной деятельности понимает физическое лицо, которое осуществляет регулируемую федеральным законом деятельность посредством личного квалифицированного труда без необходимости специальной регистрации, и которое должно быть членом саморегулируемой организации⁴.

¹Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Российская газета. 1998. № 148-149.

²Салдихова Д.Ч. К вопросу о понятии профессиональной деятельности как основном признаке оценочной деятельности //Актуальные проблемы экономики и права. 2016. №3.

³Герасимов, Андрей Алексеевич. Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций: диссертация... кандидата юридических наук. М. 2011. С.78-79.

⁴Басова А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2008. С. 13-16.

Таким образом, можно выделить два признака, которые определяют деятельность как профессиональную: образование в данной сфере и осуществление её исключительно физическим лицом.

Ст. 4 Закона № 135-ФЗ закрепляет норму, в соответствии с которой субъектами оценочной деятельности признаются физические лица, являющиеся членами одной из СРО оценщиков и застраховавшие свою ответственность в соответствии с требованиями Закона № 135-ФЗ, которые могут осуществлять оценочную деятельность самостоятельно, занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между оценщиком и юридическим лицом, которое соответствует условиям, установленным ст. 15.1 Закона № 135-ФЗ¹.

Интересным с точки зрения науки является вопрос, являются ли оценочные организации, саморегулируемые организации субъектами оценочной деятельности?

Например, Л.И. Шевченко считает необходимым различать такие понятия как "субъекты оценочной деятельности" и "субъекты оценочных правоотношений"².

Существует и противоположное мнение, что данная позиция недостаточно обоснована ввиду того, что оценочная деятельность представляет собой правоотношения, которые изменяются, возникают и прекращаются в связи с необходимостью определения и установления рыночной или иной стоимости, включают в себя осуществление оценщиком прав и обязанностей члена саморегулируемой организации, несение ответственности, а также регулирование самой оценочной деятельности.

Еще одной проблемой является то, что по договору обязательного страхования ответственности оценщиков возмещается только реальный ущерб, упущенная выгода возмещению не подлежит. В соответствии с Законом №135-ФЗ договор страхования заключается на срок не менее одного года³. В указанном Законе сказано, что договор заключается с условием возмещения ущерба, причиненного в период действия договора обязательного страхования ответственности, в течение срока исковой давности, установленного законодательством Российской Федерации. Данную норму также сложно понять, поскольку положение о порядке применения срока исковой давности в законодательстве уже существует, а формулировку Закона №135-ФЗ можно трактовать так, что установленный указанным Законом период для выплаты — это обязанность по осуществлению выплаты в рамках срока исковой давности, а не в срок, установленный в договоре, или в иной разумный срок.

¹Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Российская газета. 1998 г. № 148-149.

²Шевченко Л.И. Особенности гражданско-правового статуса субъектов в сфере оказания оценочных услуг. Бизнес в законе, 2016. № 6. С. 292-293.

³Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс».

Законом №135-ФЗ установлено, что страховой тариф по договору обязательного страхования ответственности оценщиков может определяться страховщиками в зависимости от стажа осуществления оценочной деятельности оценщиком, количества предыдущих страховых случаев и иных влияющих на степень риска причинения ущерба обстоятельств¹. Данное положение соответствует ст. 11 Закона №4015-1 и означает только то, что тариф по данному страхованию нормативно не установлен.

Однако одним из спорных моментов существующего законодательства является вопрос определения правового статуса оценщика. Закон об оценочной деятельности гласит, что профессиональный оценщик может работать по трудовому договору в специализированной компании, а может заниматься частной практикой. Понятие «частной практики» можно трактовать как предпринимательскую деятельность. Закон не содержит запрета на осуществление профессиональным оценщиком своей деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, тем не менее, большинство исследователей склоняются к мнению, что сущность требований к оценщику противоречит смыслу предпринимательской деятельности и может привести к злоупотреблениям.

Частную практику и профессиональную деятельность оценщика должны отличать от деятельности предпринимательской основания, по которым они возникают. Право оценщика на осуществление профессиональной деятельности в форме частной практики возникает на основании членства в СРО оценщиков и страховании ответственности (ст. 4 Закона № 135-ФЗ), в то время как ИП получает право на осуществление предпринимательской деятельности с момента своей государственной регистрации в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"².

По мнению В.В. Кваниной, основное отличие между профессиональной и предпринимательской деятельностью заключается в субъектном составе и в гарантированных законом мерах защиты прав кредиторов субъектов профессиональной и предпринимательской деятельности³. В частности, в отношении субъектов профессиональной деятельности оценщиков законодатель устанавливает дополнительные гарантии защиты прав кредиторов и третьих лиц посредством установления обязательного заключения ими договоров страхования ответственности и формирования компенсационного фонда СРО. Между тем, дополнительные гарантии прав кредиторов установлены не только в отношении оценщиков, но и, например, для деятельности застройщика на рынке долевого строительства.

¹Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс».

²Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс».

³Кванина В.В. Профессиональная и предпринимательская деятельность // Цивилист. 2011. № 2. С. 34-37.

Анализ нормативных актов (Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1, Закона № 135-ФЗ, Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ "О патентных поверенных") позволил Т.В. Усковой сделать вывод о том, что законодатель неоднозначно применяет термин "частная практика" в смысле, во-первых, осуществления самостоятельной профессиональной деятельности без вступления в трудовые отношения с какой-либо организацией, а, во-вторых, разновидности предпринимательской деятельности без образования для этих целей юридического лица¹. При этом, применительно к деятельности оценщика, если исходить из содержания ст. 4 Закона № 135-ФЗ, законодатель безразлично относится к совмещению предпринимательства и частной практики, не устанавливая ни прямого запрета на подобное совмещение, как в случаях с нотариусами и адвокатами, так и не предписывая такую возможность, как в случаях с медицинскими и фармацевтическими услугами. Более того, несмотря на то, что оценочная деятельность определена как деятельность профессиональная, осуществляемая в форме частной практики (ст. 3-4 Закона № 135-ФЗ), в оценочной законодательстве отсутствует правовая регламентация понятий "частная практика" и "профессиональная деятельность", в виду чего, опираясь на нормы права, мы не можем выявить унифицированные признаки этих понятий, достаточные для однозначных выводов о несовместимости профессиональной деятельности оценщика в форме частной практики и предпринимательства.

Другими словами, оценщик, зарегистрированный в качестве ИП, с 4 августа 2020 года не будет являться субъектом оценочной деятельности, поскольку подобной формы осуществления оценочной деятельности ст. 4 Закона № 135-ФЗ не предусматривает.

Первое замечание, которое необходимо сделать в связи с анализом ст. 4 Закона № 135-ФЗ, заключается в том, что понятие "оценочная деятельность" и понятие "деятельность по осуществлению оценки" не являются идентичными. Оценочная деятельность – это не только проведение оценки конкретного объекта с целью определения его стоимости, но и различные правоотношения, возникающие в процессе осуществления оценщиком прав и обязанностей членом СРО, ответственности оценщика и пр.

А.А. Пергушев в своем исследовании приводит результаты анализа 1192 судебных решений, которые были вынесены после 1 января 2008 года. Ни в одном из них не содержалось признания недостоверным доказательством отчета оценщика по тем основаниям, что оценщик являлся ИП. Деятельность оценщиков, привлеченных для оценки имущества в рамках взаимоотношений с органами государственной власти, крупнейшими банками России

¹Ускова Т.В. Проблемы применения термина "частная практика" в российском законодательстве. Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. // Вопросы теории и практики. Тамбов: Грамота, 2014. № 9 (47): в 2-х ч. Ч. II. С. 179-181.

воспринималась последними исключительно как индивидуальное предпринимательство.

Минэкономразвития России и Минфин России также не отрицали возможность постановки оценщика на налоговый учет в качестве ИП (письмо Минэкономразвития России от 18 мая 2011 г. № Д06-2551, письмо Минфина России от 12 апреля 2010 г. № 05-02-12132). И подобное восприятие российской оценки, как не противоречащей предпринимательству в его организационно-правовой форме, сопровождало ее на протяжении всего периода становления и развития в течение 2008-2018 годов.

Как следует из письма Федеральной налоговой службы от 16 ноября 2018 г. N БС-4-11/22263, «в случае отсутствия в сводном реестре членов саморегулируемых организаций оценщиков сведений о юридическом лице, с которым оценщик заключил трудовой договор, такой оценщик признается плательщиком страховых взносов в соответствии с подпунктом 1.2. пункта 1 статьи 419 Кодекса», т.е. признается частнопрактикующим оценщиком и подлежит постановке на налоговый учет¹.

Следовательно, если с 01.01.2017 года в реестре саморегулируемой организации не было информации о том, что оценщик является сотрудником какой-либо оценочной компании, ФНС автоматически признает его частнопрактикующим оценщиком.

Таким образом, правовое регулирование профессиональной оценочной деятельности не стоит на месте и постоянно развивается, что положительно влияет на гражданские правоотношения. Тем не менее существуют определенные пробелы в регулировании, которые следует устранить.

Карханина Ж., Кручинина С.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОЦЕНЩИКОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Результаты оценки используются различными участниками рынка. Например, при рассмотрении имущественных споров, когда каждая из сторон преследует свой экономический интерес, нередко обращаются к оценщикам. Зачастую в таких условиях возникает проблема противостояния оценщика давлению заинтересованных сторон или различных обстоятельств. Очевидно, что встает вопрос об обеспечении единообразных и унифицированных подходов к оценке, о разработке соответствующих механизмов, основанных на принципах сбалансированного сочетания государственного и негосударственного контроля, осуществляемого в целях обеспечения защиты интересов потребителя оценочных услуг и третьих лиц.

¹Письмо Федеральной налоговой службы от 16 ноября 2018 г. № БС-4-11/22263 «Об уплате страховых взносов оценщиками, включенными в сводный реестр членов саморегулируемых организаций оценщиков» // СПС «Консультант Плюс».

Сегодня оценочная деятельность осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, регулируемыми отношения, возникающие при осуществлении оценочной деятельности. Законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ оценочная деятельность регулироваться не может¹.

Правовые основы регулирования оценочной деятельности определяет Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», принятый 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ (далее – ФЗ-135)². В соответствии со ст. 2 ФЗ-135 под оценочной деятельностью понимается профессиональная деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной, кадастровой, ликвидационной, инвестиционной или иной предусмотренной федеральными стандартами оценки стоимости.

Правовым актом, устанавливающим общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений между работниками и работодателями, является Отраслевое соглашение в оценочной деятельности и в других видах экономической деятельности, связанных с определением стоимостей в Российской Федерации на 2021 - 2023 годы³. Соглашение устанавливает нормы труда, общие условия оплаты труда, трудовые гарантии и льготы работникам, а также определяет права, обязанности и ответственность сторон при осуществлении оценочной деятельности в Российской Федерации.

Субъектами оценочной деятельности признаются физические лица, являющиеся членами одной из саморегулируемых организаций оценщиков (далее – СРОО) и застраховавшие свою ответственность⁴

Оценщик может осуществлять оценочную деятельность самостоятельно, занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между оценщиком и юридическим лицом по тем направлениям, которые указаны в квалификационном аттестате⁵. Каждые три года оценщик должен подтверждать свою квалификацию путем сдачи квалификационного экзамена, который принимает Федеральное бюджетное учреждение «Федеральный ресурсный центр по организации подготовки

¹ Сафарян, К.В. Оценочная деятельность: понятие, нормативная база, механизмы регулирования // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 8. С. 4.

²Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.1998г. // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

³ Отраслевое соглашение в оценочной деятельности и в других видах экономической деятельности, связанных с определением стоимостей в РФ на 2021-2023 годы, утв. Общерос. межотраслевым объединением работодателей аудиторских, оценочных, экспертных и консалтинговых организаций от 11 мая 2021 г. // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.1998г. // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

⁵ Верхозина А.В. Правовое регулирование оценочной деятельности. М.: ООО «Российское общество оценщиков». 2014. С. 64.

управленческих кадров»¹. Квалификационные аттестаты в области оценочной деятельности подразделяются на 3 типа по направлению оценочной деятельности «Оценка недвижимости», «Оценка движимого имущества» и «Оценка бизнеса».

До конца 2007 года регулирование оценочной деятельности в России осуществлялось государством через механизм лицензирования. Структурой, непосредственно выдававшей лицензии, а также осуществлявшей проверку соблюдения лицензионных требований, являлось Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом (Росимущество). С 2008 года оценочная деятельность переведена на механизм саморегулирования – ряд функций по регулированию отрасли передан профессиональным объединениям оценщиков, имеющим статус саморегулируемых организаций².

В соответствии со ст. 18 ФЗ-135 государственное регулирование оценочной деятельности и деятельности саморегулируемых организаций оценщиков в части федерального государственного надзора за деятельностью саморегулируемых организаций оценщиков и нормативно-правового регулирования осуществляется Росреестром и Минэкономразвития РФ. Функциями уполномоченных федеральных органов являются выработка государственной политики и нормативно-правовое регулирование в области оценочной деятельности, разработка и утверждение федеральных стандартов оценки, ведение единого государственного реестра саморегулируемых организаций оценщиков, осуществление надзора за выполнением СРОО требований ФЗ-135 и другие.

Регулирование оценочной деятельности осуществляется Советом по оценочной деятельности при Минэкономразвития РФ. В его компетенцию входит участие в рассмотрении вопросов государственной политики в области оценочной деятельности, рекомендация проектов федеральных стандартов оценки для утверждения Минэкономразвития РФ, внесение на рассмотрение Минэкономразвития РФ типовых правил профессиональной этики оценщиков, а также иные функции, предусмотренные положением о совете по оценочной деятельности³. Решения совета принимаются простым большинством голосов при кворуме не менее чем пятьдесят процентов общего числа его членов.

Важную роль в системе регулирования оценочной деятельности играет СРОО, статус которой приобретает некоммерческой организацией с даты ее включения в единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков при выполнении требований, установленных в ФЗ-135. Анализируя положения статьи 22.1 ФЗ-135, в общем виде сущность

¹ Приказ Министерства экономического развития РФ от 19 мая 2017 г. № 240 «О передаче Федеральному бюджетному учреждению «Федеральный ресурсный центр по организации подготовки управленческих кадров» полномочий органа, уполномоченного на проведение квалификационного экзамена в области оценочной деятельности». 2017 // СПС «Консультант Плюс».

² Кацман В.Е. Основы оценочной деятельности: учеб. пособие / М.: Маркет ДС. 2008. С. 72.

³ Приказ Министерства экономического развития РФ от 5 ноября 2014 г. № 700 «Об утверждении положения о совете по оценочной деятельности и положения о его рабочих органах» // СПС «Консультант Плюс».

саморегулирования базируется на разработке стандартов оценочной деятельности, что должно повышать как качество самих стандартов, так и услуг по оценке в целом, контроле за исполнением стандартов с применением различных мер дисциплинарного воздействия, а также на обеспечении прозрачности деятельности оценочного сообщества.

Стоит отметить, что оценщик одновременно может быть членом только одной СРОО. Обязательными условиями членства в такой организации является наличие высшего образования и (или) профессиональной переподготовки в области оценочной деятельности, отсутствие неснятой или непогашенной судимости за преступления в сфере экономики, а также за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления, а также наличие квалификационного аттестата. Коллегиальным органом управления СРОО в течение 7 дней со дня поступления заявления и необходимых документов принимается решение о соответствии лица указанным требованиям. Если лицо принято, то сведения о нем вносятся в реестр членов саморегулируемой организации оценщиков в течение трех дней со дня представления таким лицом договора обязательного страхования ответственности.

В целях обеспечения общественных интересов, выработки единой позиции оценщиков по вопросам регулирования деятельности оценщиков, а также в целях взаимодействия саморегулируемых организаций оценщиков с органами власти и потребителями услуг в области оценочной деятельности СРО вправе создать национальное объединение саморегулируемых организаций оценщиков.

В ФЗ-135 закреплены права и обязанности оценщика. Остановимся на некоторых обязанностях оценщика. Во-первых, он должен быть членом одной из СРОО, а также соблюдать требования ФЗ-135, федеральных стандартов оценки, а также требования стандартов и правил оценочной деятельности, утвержденных СРОО, членом которой он является.

В соответствии со ст. 22 ФЗ-135 стандартами оценочной деятельности определяются требования к порядку проведения оценки и осуществления оценочной деятельности. Они подразделяются на федеральные стандарты оценки, стандарты и правила оценочной деятельности. Разработка федеральных стандартов оценки осуществляется на основе международных стандартов оценки национальным объединением саморегулируемых организаций оценщиков и (или) СРОО, затем они представляются на рассмотрение в совет по оценочной деятельности, и утверждаются Минэкономразвития России с опубликованием на их официальном сайте. Требования федеральных стандартов оценки обязаны соблюдать все оценщики при осуществлении оценочной деятельности. К ним относятся федеральный стандарт оценки «Структура федеральных стандартов оценки и основные понятия, используемые в федеральных стандартах оценки (ФСО I)», «Виды стоимости (ФСО II)», «Процесс оценки (ФСО III)», «Задание

на оценку (ФСО IV)¹ и другие. Вместе с тем стоит отметить, что в отличие от федеральных стандартов оценки требования стандартов и правил оценочной деятельности соблюдают только оценщики, являющиеся членами СРО, разработавшей и утвердившей данные стандарты и правила.

Кроме того, оценщик обязан соблюдать правила деловой и профессиональной этики, установленные СРОО, членом которой он является. Эти правила должны включать в себя положения типовых правил профессиональной этики оценщиков, утвержденных Минэкономразвития России по представлению совета по оценочной деятельности². При этом за СРОО остается право включить в принимаемые ею правила дополнительные требования.

Оценочная деятельность — это не столько предпринимательская деятельность в собственных интересах, сколько профессиональная деятельность в общественных интересах. При этом саморегулирование влечет за собой понимание общих интересов для оценщиков, разработку рычагов влияния на свою деятельность. Однако существует опасность формирования некой «закрытой» системы для общества, где имеет место прикрытие каких-либо противоправных действий (например, проведение заказных оценок), искусственное создание барьеров вступления в отрасль и так далее. Если же говорить о сочетании государственного регулирования и саморегулирования, то такой вариант представляется наиболее целесообразным и способствует стремительному развитию оценочной деятельности в России.

Климачев М., Мишенина Д.

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ ОЦЕНЩИКОВ И СПОСОБЫ ЕЕ ПОВЫШЕНИЯ

В России оценка и как род деятельности, и как профессия переживает период становления. На волне переоценки основных фондов и с момента перехода России к рыночным отношениям, оценочная деятельность находилась на вершине стадии ее развития. Большое количество оценщиков начали предоставлять свои услуги, при этом слабо ориентируясь на какие-либо стандарты, из-за чего качество оказываемых услуг было довольно низким. На этапе становления профессии стало понятно, что необходимо государственное регулирование данного вопроса для поддержания должного качества услуг.

Плохое качество оценки в России, по мнению экспертов, сложилось под влиянием нескольких факторов, основными из которых выступили пробелы в

¹ Приказ Минэкономразвития России от 14 апреля 2022 года № 200 «Об утверждении федеральных стандартов оценки и о внесении изменений в некоторые приказы Минэкономразвития России о федеральных стандартах оценки» // СПС «Консультант Плюс».

² Приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 № 708 «Об утверждении типовых правил профессиональной этики оценщиков» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2016. № 2.

законодательной базе, особенности рыночной экономики России, а также проблема подготовки соответствующих специалистов оценочной деятельности¹.

Руководящие организации прилагают некоторые усилия для улучшения ситуации, однако это не способствует глобальному решению проблемы. Время, прошедшее после введения саморегулирования, нельзя назвать достаточным, поскольку управление оценкой сегодня по-прежнему осуществляется непрофессионально. Экспертиза отчетов проводится, но зачастую чисто формально, при этом не соблюдаются методические требования при определении стоимости оценочных услуг. Фирмы, специально занижающие ценники, постепенно вытесняют профессионалов, поскольку для заказчиков одним из главных факторов при выборе контрагента является ценовой фактор.

Отсутствие должной профессиональной подготовки оценщиков приводит к халатности «специалистов» и игнорированию нормативно-правовой базы.

Оценка, как и любой вид деятельности, должна проводиться в соответствии с законодательной базой, и нормативами, которые она предписывает. Однако оценщики, не имеющие должного уровня квалификации, игнорируют объективные и субъективные факторы при оказании услуги, оценивая объект недвижимости, автомобиль или другое имущество. Специалисты, не обладающие глубокими знаниями в области соответствующего сегмента рынка, профессиональной интуицией, руководствуются только типовыми рекомендациями.²

С другой стороны, «индивидуальный» подход к оценке того или иного имущества может привести к подлогу фактов и целенаправленному занижению или завышению фактической стоимости объекта оценки. Сознательное искажение результатов оценки является наиболее опасной проблемой в нынешнее время, поскольку приводит не только к проблемам с законом как заказчика, так и исполнителя, но и к проблеме взаимодействия субъектов рыночной экономики, но при этом встречается в оценочной деятельности максимально часто. Однако и тут основным фактором, оказывающим влияние на эту проблему, является низкая квалификация и отсутствие профессиональной заинтересованности в развитии оценочной деятельности в целом.

Еще одной проблемой развития оценочной деятельности в Российской Федерации является демпинг, т.е. целенаправленное искусственное занижение стоимости услуг, направленное на фактический подрыв стабильной рыночной ситуации. Стоимость осуществления оценочной деятельности складывается из множества субъективных и объективных факторов, отражающих сложность проведения оценки:

¹ Гунина Е.Н., Валиева В.В. Текущие проблемы и пути совершенствования системы оценочной деятельности в РФ // Экономика и предпринимательство. 2018. №12-1(77). С. 616-622.

² Фомина Д.С. О требованиях к уровню образования и квалификации оценщиков // Наука: прошлое, настоящее, будущее. Уфа: Общество с ограниченной ответственностью "Аэтерна". 2019. С. 169-175.

тип самого объекта;
расположение объекта;
расположение объекта относительно субъекта оценивания;
цель проведения оценки;
опыт и квалификация оценщика.

Настоящий профессионал отлично знает, как рассчитывается себестоимость услуг оценщика. Оценочные организации, занимающиеся оценкой на профессиональном уровне, не будут оказывать услугу по цене явно ниже себестоимости. Только малоквалифицированные оценщики, которые только заходят на рынок часто берутся за исполнение таких задач, преследуя цель выдержать конкуренцию. Несомненно, демпинг приводит к понижению качества оценочных отчетов, неточностям и ошибкам, а также к снижению уровня необходимости повышения профессиональных навыков оценщиков, так как их попросту никто не оценит по достоинству¹.

Отметим также отсутствие должного уровня квалификации специалистов в сфере оценки. Таким образом, прежде чем приступать к изменениям сферы оценки необходимо позаботиться о наличии высококвалифицированных кадров, на базе которых можно осуществлять коренные преобразования, направленные на развитие оценочной деятельности. Необходимо заниматься повышением навыков оценщиков, чтобы на рынке были только действительно подготовленные профессионалы, эксперты, а не технические работники, окончившие тренинги и онлайн-курсы, которые не могут похвастаться высоким уровнем образования.

Для укрепления позиций профессионалов введена система аттестации оценщиков. В соответствии с положениями Федерального закона от 29.07.1998 г. №135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" оказывать услуги оценки может только специалист сдавший квалификационный экзамен и получивший квалификационный аттестат. Однако и это в полной мере не решает квалификационную проблему кадров оценочной деятельности. Так, оценщик, получивший квалификационный аттестат, совсем необязательно имеет достаточный объем теоретических и практических знаний и необходимый опыт для производства экспертизы по конкретному делу и качественного экспертного исследования конкретного объекта недвижимости или иного объекта экспертизы.

Осложняет положение и тот факт, что оценщики из регионов не могут приехать на сдачу экзамена, поскольку территориально сильно отдалены от мест сдачи экзаменов в офлайн формате. Надлежащая сдача экзамена в онлайн формате до сих пор нуждается в должной реализации. При этом пересдавать данный экзамен необходимо каждые три года, учитывая вышеприведенный фактор удаленности специалистов от пунктов сдачи это вызовет определенные трудности.²

¹ Гунина Е.Н., Валиева В.В. Текущие проблемы и пути совершенствования системы оценочной деятельности в РФ // Экономика и предпринимательство. 2018. №12-1(77). С. 616-622.

²Федеральный закон "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 г. № 135. Ст. 3813.

Сдача экзамена не решает проблем достоверности оценок; если оценщик совершит профессиональную ошибку, то проходил он тестирование или нет, ничего не меняет. Нужен совсем иной подход, когда государство должно разрабатывать и экзаменационные испытания, и правила работы на рынке. При этом, согласно закону, квалификационный экзамен оценщики должны сдавать один раз в три года. Но речь не идет о повышении квалификации, а только о повторной переэкзаменовке. Никакого смысла в такой практике нет.

Таким образом, экзамен не решит казусов в достоверности оценок, ошибка оценщика может и не зависеть от того проходил он тестирование или нет. Необходимы новые подходы к обучению и повышению квалификации оценщиков. Поспешное введение единого квалификационного экзамена не повысит качество оценки, но однозначно приведет к снижению престижа профессии "оценщик" и росту безработицы. Более логичным и корректным было бы введение обязательных курсов повышения квалификации оценщиков с периодичностью 4 - 5 лет.

В целях повышения финансовой и оценочной грамотности целесообразно в федеральных образовательных стандартах третьего и четвертого поколений в вузах для таких специальностей, как экономисты, финансисты, бухгалтеры и аудиты, менеджеры и специалисты по коммерции и управлению, ввести в профессиональный цикл (а не в вариативную часть - по выбору вуза или студентов) изучение дисциплин по оценке стоимости недвижимости, по оценке стоимости бизнеса, по оценке и управлению стоимостью предприятия (и бизнеса).

Клименко И.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СТАТУСА САМОЗАНЯТОГО В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В последние годы повышенную значимость приобретает вопрос о необходимости установления правового статуса самозанятых граждан, поскольку их число постоянно возрастает. В этой связи следует констатировать, что ввиду новизны рассматриваемого правового института, а также стремительности, с которой законодатель внедряет его в действующие правовые институты, весьма очевидным развитием событий выступает появление правовых коллизий, которые негативно отражаются на правовом статусе самозанятого лица, делая его менее защищенным, чем иные категории лиц.

Отметим, что на сегодняшний день правовая база о самозанятых не систематизирована. Если обратиться к легальной дефиниции указанной группы граждан, то можно обнаружить либо упоминание о ней в некоторых правовых актах (без раскрытия сути названного правового явления), либо смешение с уже существующими правовыми конструкциями. Более того, встречаются разночтения в понятийном аппарате даже в рамках одного закона.

В межгосударственном стандарте под самозанятыми понимаются лица, самостоятельно занятые трудом по оказанию услуг в рамках договоров гражданско-правового характера, в том числе в форме индивидуального предпринимательства¹.

Не отличается единообразием и трактовка рассматриваемого понятия Конституционным Судом РФ. Так, в одних актах КС РФ к числу самозанятых граждан отнесены нотариусы и адвокаты, чья деятельность не относится к предпринимательской, а в других - и индивидуальные предприниматели.

Согласно ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации² (далее - ГК РФ), "в отношении отдельных видов предпринимательской деятельности законом могут быть предусмотрены условия осуществления гражданами такой деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя". При этом ГК РФ не дает специального названия деятельности гражданина, которому разрешается осуществлять предпринимательскую деятельность без государственной регистрации.

Проанализируем положения Налогового кодекса РФ³ (далее - НК РФ), поскольку именно в нем содержатся нормы, позволяющие составить первоначальное представление о самозанятых гражданах как о правовой категории. В НК РФ закреплен порядок учета самозанятых граждан. Согласно ст. 83 НК РФ постановка на учет (снятие с учета) физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем и оказывающего без привлечения наемных работников услуги физическому лицу для личных, домашних и (или) иных подобных нужд, в указанном качестве осуществляется налоговым органом по месту жительства (месту пребывания - при отсутствии у физического лица места жительства на территории Российской Федерации) этого физического лица на основании представляемого им в любой налоговый орган по своему выбору уведомления об осуществлении (о прекращении) деятельности по оказанию услуг физическому лицу для личных, домашних и (или) иных подобных нужд.

В п. 70 ст. 217 НК РФ, содержащей перечень доходов, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения), названы доходы в виде выплат (вознаграждений), полученных физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, от физических лиц за оказание им следующих услуг для личных, домашних и (или) иных подобных нужд:

- по присмотру и уходу за детьми, больными лицами, лицами, достигшими возраста 80 лет, а также иными лицами, нуждающимися в постоянном постороннем уходе по заключению медицинской организации;

¹ Межгосударственный стандарт ГОСТ 12.0.004-2015 "Система стандартов безопасности труда. Организация обучения безопасности труда. Общие положения" (введен в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 9 июня 2016 г. N 600-ст) // ИУС "Национальные стандарты". 2021. №1.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. N 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. №32. Ст. 3301.

³ Налоговый кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. N 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998. №31. Ст. 3824.

- по репетиторству;
 - по уборке жилых помещений, ведению домашнего хозяйства;
- иные виды услуг для личных, домашних и (или) иных подобных нужд, доходы от оказания которых освобождаются от налогообложения.

Собственно термин "самозанятые граждане" мы можем встретить в тексте Письма ФНС России, в котором речь идет собственно о п. 7.3 НК РФ, в соответствии с которым к самозанятым гражданам относятся физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, и оказывающие без привлечения наемных работников услуги физическому лицу для личных, домашних и (или) иных подобных нужд¹.

Подводя итог, в качестве признаков, формирующих правовое положение самозанятого гражданина, можно назвать:

- самостоятельный характер его деятельности; осуществление видов деятельности, прямо указанных в законе (возмездное оказание услуг);
- осуществление деятельности лично, т. е. без привлечения наемных работников;
- отсутствие трудового договора с работодателем.

Из рассматриваемого определения мы можем вывести следующие характеристики самозанятого гражданина: самозанятый гражданин не является индивидуальным предпринимателем; деятельность самозанятого гражданина сводится только к оказанию услуг, причем не любых услуг, а только связанных с личными и домашними нуждами.

Таким образом, по содержанию такая деятельность не совпадает в значительном объеме с предпринимательской деятельностью, которая по ст. 2 ГК РФ, может осуществляться путем продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, пользования имуществом; самозанятый гражданин не может привлекать наемных работников, однако это формально не препятствует такому лицу привлекать исполнителей по договорам гражданско-правового характера. Отсутствие в действующем законодательстве понятия "самозанятый гражданин", комплексного регулирования их статуса, а также единообразного подхода правоприменителей способствует правовой неопределенности.

Если отталкиваться от того, что деятельность самозанятого гражданина обладает всеми признаками предпринимательской деятельности, однако ввиду нормативного ограничения возможностей (предельный размер годового дохода, сужение круга видов деятельности, невозможность нанимать работников) подразумевает особый статус лица, которое ее осуществляет, то закономерно требуется если не разработка специальных норм, закрепляющих правоспособность самозанятого гражданина как отдельного субъекта гражданских правоотношений, то хотя бы уточнение его положения в рамках действующих норм.

¹ Письмо Федеральной налоговой службы от 2 февраля 2017 г. N ГД-4-14/1786@ // СПС «Консультант Плюс».

Из этого вытекает проблема надлежащего обращения гражданина за защитой в компетентные органы. Открытым остается вопрос, может ли самозанятый гражданин претендовать на обращение в антимонопольный орган при нарушении его прав как хозяйствующего субъекта, или отсутствие статуса индивидуального предпринимателя тому препятствует.

В целом формирование правового режима деятельности самозанятых граждан – еще одно важное направление развития российского законодательства. Формирование нового правового режима потребовало не только внесения изменения во многие нормативно правовые акты, но и перестройки системы налогового планирования и контроля¹.

Кондусова А., Лысенко В.

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОЦЕНОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Несмотря на то, что оценочная деятельность регулируется Федеральным законом «Об оценочной деятельности в РФ»², ввиду недостаточного правового регламентирования некоторых основополагающих аспектов, существует ряд правовых проблем, требующих своего разрешения.

Так, одной из них является наличие противоречий в понимании понятия профессиональной деятельности. Мы понимаем под профессиональной деятельностью, деятельностью, осуществляемая физическими лицами, имеющими профессиональное образование или профессиональную подготовку, специальные знания, практические навыки и умения в определенной области, обусловленной родом занятий, профессией, к гражданско-правовому статусу которых в зависимости от вида деятельности законом могут быть установлены повышенные требования.

Однако правовое регламентирование такой деятельности в действующем законодательстве отсутствует, хотя сам термин и применяется в текстах многих законов. Так, в частности, действующее законодательство относит к профессиональной деятельности адвокатскую и нотариальную деятельности, а также деятельность арбитражных управляющих. Признаком профессиональной непредпринимательской деятельности является ее социально значимая некоммерческая цель. Но мы должны разграничивать и профессиональную предпринимательскую деятельность, которая представляет собой самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность физических лиц, имеющих профессиональное образование или профессиональную подготовку, обусловленную сферой деятельности и направленную на систематическое извлечение прибыли от пользования

¹ Федеральный закон от 27 ноября 2018 г. N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход"/ Собрание законодательства Российской Федерации. 2018. № 49 (часть I). Ст. 7494.

²Федеральный закон №135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ» от 29 июля 1998 г. // Собрание Законодательства Российской Федерации. 1998. № 31.

имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Адвокатская и нотариальная деятельности не являются предпринимательскими, что прямо предусмотрено специальными законами. Законом об оценочной деятельности не предусмотрено никаких норм, оговаривающих соотношение оценочной деятельности с предпринимательской деятельностью.

Помимо этого, представляется целесообразным рассмотреть формы осуществления профессиональной непредпринимательской деятельности. Формами осуществления адвокатской деятельности является частная практика либо работа в некоммерческой организации; нотариальной – частная практика либо работа в государственной нотариальной конторе; оценочной – частная практика или работа на основании трудового договора.

Принимая во внимание то, что субъектами профессиональной деятельности являются только физические лица, а также обобщая изложенные выше формы осуществления анализируемых видов профессиональной деятельности, можно резюмировать, что формами осуществления профессиональной непредпринимательской деятельности являются частная практика либо работа по трудовому договору.

Исходя из этого, критериями разграничения профессиональной предпринимательской и непредпринимательской деятельности являются:

- цель ее осуществления: коммерческая или социально значимая некоммерческая;

- оплата труда субъектов профессиональной деятельности является прибылью, либо вознаграждением за труд, заработной платой;

- формы ее осуществления: индивидуальное предпринимательство или частная практика, работа по трудовому договору.

Сказанное позволяет сформулировать определение категории профессиональная непредпринимательская деятельность, под которой следует понимать деятельность физических лиц, имеющих профессиональное образование (или профессиональную подготовку), обусловленную сферой деятельности, осуществляемую посредством частной практики или на основании трудового договора, в основе которой лежит социально значимая некоммерческая цель, достигаемая в результате пользования имуществом, продажи товаров, оказания услуг или выполнения работ, при этом, полученный от ее осуществления доход является вознаграждением за труд субъектов профессиональной деятельности¹.

Данные признаки присущи и оценочной деятельности, поэтому ее можно отнести к профессиональной непредпринимательской деятельности. В связи с чем предлагается закрепить в ст. 3 Закона об ОД положение о том, что оценочная деятельность не является предпринимательской деятельностью.

¹Салихова Д.Ч. К вопросу о понятии профессиональной деятельности как основном признаке оценочной деятельности // Актуальные проблемы экономики и права. 2015. С. 153.

Однако необходимо выделить и дифференцирующие признаки профессиональной оценочной деятельности, позволяющие отграничить ее от иных видов профессиональной деятельности. Для этого следует рассмотреть сущность, специфику данного рода деятельности.

Оценочная деятельность по своей сущности является видом услуги. Занимаясь частной практикой либо работая по трудовому договору с юридическим лицом, оценщик оказывает оценочные услуги. Иными словами, с точки зрения теории гражданского права оценочная деятельность является одним из видов объектов гражданским прав, а именно: оказанием услуг (ст. 128 ГК РФ) и регулируется гл. 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг».

Согласно ст. 9 Закона об ОД основанием для проведения оценки является договор на проведение оценки, заключенный заказчиком с оценщиком или с юридическим лицом, с которым оценщик заключил трудовой договор.

Поскольку лица, осуществляющие оценочную деятельность, вступают в те или иные гражданские правоотношения, дифференцирующие признаки можно выделить согласно структуре правоотношений: по субъекту, объекту и содержанию данных правоотношений. При этом, учитывая, что ключевыми правоотношениями в этой сфере являются те, которые возникают на основании договора об оказании оценочных услуг, дифференцирующие признаки выделим согласно структуре этого правоотношения.

Таким образом, можно выделить следующие дифференцирующие признаки профессиональной оценочной деятельности:

- субъектами основных правоотношений являются оценщик, либо юридическое лицо, с которым он заключил трудовой договор, а также Заказчик, которым может быть физическое или юридическое лицо, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования;
- объектом данных правоотношений является итоговая стоимость объекта оценки (рыночная, кадастровая или иная);
- содержанием данных правоотношений являются субъективные права и юридические обязанности по договору на проведение оценки.

Профессиональная деятельность характеризуется следующими унифицированными признаками: наличие профессионального образования и(или) профессиональной подготовки субъектов такой деятельности; субъектами такой деятельности являются только физические лица; к гражданско-правовому статусу субъекта, осуществляющего профессиональную деятельность, законом могут быть предъявлены повышенные требования.

Признак профессионализма оценочной деятельности заключается в том, что ее осуществляют физические лица, обладающие профессиональным образованием и (или) профессиональной подготовкой в области оценочной деятельности, обладающие особым гражданско-правовым статусом.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ

Сам термин «арбитражное управление» используется российским законодателем лишь косвенно в контексте, связанном с осуществлением деятельности арбитражного управляющего. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»¹ арбитражное управление упоминает только один раз при определении объема полномочий саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

Такая сформировавшаяся позиция законодателя вызывает дискуссию в научном сообществе, где исследуемый термин используется более активно. Аккумулировав точки зрения ученых разных лет на проблему понятийной нагрузки, можно прийти к выводу, что в науке «арбитражное управление» рассматривается в нескольких значениях: в широком и узком.

Некоторые авторы определяют арбитражное управление как некий особо специфический вид профессиональной деятельности, заключающийся в управлении несостоятельным должником и (или) его имуществом при осуществлении процедур банкротства.

Среди сторонников данной позиции следует назвать работы Д.А. Сергеева², А.А. Пахарукова, В.В. Шишкиной. Арбитражное управление в узком смысле сводится к непосредственно самой функциональной деятельности арбитражных управляющих, говорят Э.В. Сичинская, М.В. Яворович³, выделяя такие характерные его признаки как:

- профессионализм самого управляющего;
- возмездный и непредпринимательский характер осуществления;
- личное участие в делах;
- срочность.

На сегодняшний день проблемы регулирования правового статуса арбитражного управляющего активно обсуждаются в научной среде. Например, А.О. Каретникова⁴ отмечает, что во многом предъявляемые требования к статусу арбитражного управляющего на законодательном уровне

¹ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СПС «Консультант Плюс».

² Сергеев Д.А. Феномен управления, понятие и признаки арбитражного управления // Актуальные вопросы развития юридической науки: вопросы теории и практики. Сборник научных статей по материалам Вузовской научно-практической конференции. 2019. С. 557-560.

³ Яворович М.В. Правовой статус арбитражного управляющего в деле о банкротстве // Юридическая наука и практика в XXI веке. Материалы II международной научно-практической конференции студентов. Омск. 2021. С. 66-69.

⁴ Каретникова А.О. Правовой статус арбитражного управляющего в делах о банкротстве // Евразийское Научное Объединение. 2019. № 9-2 (55). С. 167–170.

оказывают влияние на эффективность организации его деятельности, что, в свою очередь, сказывается на увеличении количества неплатежеспособных должников, низком проценте удовлетворения требований кредиторов, низкой эффективности проведения финансового оздоровления (санации) как крупных, так и средних по масштабу деятельности организаций должников. С.М. Рустамова и М.М. Манатиллов¹ указывают на проблемы саморегулирования в области арбитражного управления, что влияет на квалификацию управляющего и эффективность его деятельности.

Исследуя деятельность саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, можно отметить, что проблемы их деятельности классифицируются на внутренние и внешние. К внутренним проблемам относятся те, которые исходят непосредственно от арбитражных управляющих.

К примеру, одной из проблем является многочисленность СРО и их членов. На практике большое количество арбитражных управляющих предоставляют свои услуги с невысоким качеством, несмотря на высокие требования. Это является одной из самых главных проблем деятельности арбитражных управляющих, так как это приводит к росту жалоб и обращений, которые поступают в регулирующий орган. Так, пропорционально росту процедур банкротства и оздоровления предприятий растёт и количество жалобна арбитражных управляющих.

При этом можно отметить ещё одну внутреннюю проблему, заключающуюся в недостаточном контроле саморегулируемых организаций за деятельностью своих членов. По нашему мнению, для уменьшения количества жалоб и улучшение работы арбитражных управляющих необходимо ужесточить меры дисциплинарной ответственности, применяемые саморегулируемыми организациями к их членам. Также считаем необходимым, увеличить количество внеплановых внутренних проверок, проводя тщательный анализ отчетов и работу над ошибками.

Ситуацию также осложняет и тот факт, что одного арбитражного управляющего назначают сразу на несколько предприятий, которые в свою очередь ещё и территориально рассредоточены. К примеру, изучая Единый Федеральный Реестр сведений о банкротстве можно заметить, что у одного управляющего может быть от десяти и выше должников, и все из разных областей России. При такой загруженности деятельность арбитражного управляющего может считаться достаточно доходным делом. Но не стоит забывать, что качество работы при такой загруженности ухудшается, что приводит к появлению все тех же жалоб. Для решения данной проблемы необходимо обучать помощников для разгрузки арбитражного управляющего.

В качестве внешней проблемы можно проанализировать ситуацию, которая происходила в 2020-2021 года, а именно пандемия и введение карантинных мер. Данные обстоятельства "тормозили" процесс. С момента

¹ Рустамова С.М., Манатиллов М.М. О саморегулировании в области арбитражного управления // Государственная служба и кадры. 2019. № 2. С. 82–83.

введения ограничений на передвижение у арбитражных управляющих появилась проблема организации собраний кредиторов, которые требуют личного присутствия. По закону заочные собрания кредиторов разрешены только при банкротстве физических лиц. Если проводить такие собрания по делу юридического лица, то арбитражный управляющий может обеспечить себе получение жалобы, и не факт, что суд войдет в его положение и вынесет решение как форс-мажорные обстоятельства.

Решением данной проблемы, как нам кажется, могло бы быть принятие обеспечительных мер по запрету проведения собраний или отложение таких собраний на определенный срок, однако никаких попыток разрешения данной проблемы сделано не было.

Арбитражные управляющие говорят ещё об одной проблеме, связанной с введением ограничительных мер. Проблема связана с проведением банкротных торгов, которые стали под вопросом. Из-за ограниченности доступа к осмотру предлагаемого к реализации имущества может возникнуть нарушение прав участников торгов, что ведёт к усложнению процедуры банкротства. Законодательно данный вопрос не урегулирован. Именно поэтому у арбитражных управляющих остаётся единственное решение этой проблемы - обращение в суд для приостановления уже назначенных торгов или запрета на их проведение до прекращения действия ограничений.

Также существует проблема определения добросовестности арбитражного управляющего. Арбитражный управляющий обязан действовать в интересах должника и кредиторов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве. Однако не всегда арбитражные управляющие исполняют добросовестно свои обязанности.

Решением проблемы может быть закон, проект которого 17 мая 2021 г. в Госдуме зарегистрировали, направленный на реформирование законодательства о банкротстве¹. В числе прочего законопроект предлагает разделить должников на группы и отбирать арбитражных управляющих для них на основе балльной системы, где каждой группе соответствует определенное количество набранных кандидатом баллов. Для повышения мотивации управляющих к добросовестному исполнению своих обязанностей предлагается внести изменения и в порядок выплаты им вознаграждения. Фиксированная сумма будет зависеть от процедуры банкротства, ежемесячного или единовременного порядка ее выплаты и суммы процентов по вознаграждению.

Предыдущая редакция законопроекта подверглась массовой критике. Арбитражные управляющие выступили против предложения по отбору управляющих на основе начисленных баллов за события, напрямую не зависящих от них. Ведь в каждой процедуре банкротства есть нюансы, не позволяющие устанавливать четкие критерии для стандартизации применяемых формул и правил начисления баллов. Стоит отметить, что данный законопроект до сих пор так и не приняли.

¹[Электронный ресурс] URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1172553-7> (дата обращения: 09.03.2023 г.)

С учетом изложенного представляется целесообразным дальнейшее формирование критериев добросовестности арбитражных управляющих на правоприменительном уровне. Вышестоящие суды должны выработать четкие позиции, указывающие на соответствие или несоответствие действий управляющего его правам и обязанностям в деле о банкротстве должника.

Таким образом, результат анализа работы арбитражных управляющих и системы несостоятельности (банкротства) в России показывает о наличии множества проблем. На наш взгляд, следует разработать и принять единый закон, полностью посвященный правовой регламентации деятельности арбитражных управляющих в рамках осуществления процедур банкротства, который в своем структурном содержании объединит все необходимые нормы, посвященные правовому статусу и деятельности арбитражных управляющих, что позволит наиболее эффективно осуществлять такой вид властно – профессиональной деятельности.

Мурадян В.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ САМОЗАНЯТЫХ ГРАЖДАН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Статья 34 Конституции Российской Федерации закрепляет, что каждый обладает правом свободно применять свои способности и имущество для осуществления предпринимательской деятельности и другой экономической деятельности, которая не запрещена законодательством. Также не допускается экономическая деятельность, которая направлена на монополизацию и недобросовестную конкуренцию¹. Это основное конституционное положение, которое является базой для любой предпринимательской и иной экономической деятельности.

Но также в сфере самозанятости действует специальный нормативный акт. Согласно статье 1 Федерального закона от 27 ноября 2018 г. № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее – закон № 422-ФЗ) режим самозанятости или, как регламентируется в законе, налоговый режим «налог на профессиональную деятельность», был введен в качестве эксперимента 01.01.2019г. в Москве, Московской и Калужской областях, а также в Республике Татарстан². С 01.01.2020 г. данный режим был введен в городах федерального значения.

Согласно ст. 2 данного федерального закона применять налог на профессиональный доход имеют право физические лица, а также индивидуальные предприниматели, местом ведения деятельности которых выступает территория субъекта РФ. Согласно статье 5 закона № 422-ФЗ, для

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. 2020. № 144.

² Федеральный закон «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» от 27.11.2018 г. № 422-ФЗ // СЗ РФ. 2018. № 49 (часть I). Ст. 7494.

того, чтобы перейти на специальный налоговый режим, физическое лицо либо индивидуальный предприниматель обязан встать на учет в налоговом органе как налогоплательщик. Постановка на учет в налоговом органе как налогоплательщика производится налоговым органом по заявлению о постановке на учет, с наличием сведений паспорта гражданина РФ, а также фотографии. Заявление о постановке на учет, сведения из паспорта гражданина РФ, фотография физического лица формируется с применением приложения «Мой налог», которое является программным обеспечением органа исполнительной власти, имеющего полномочия по контролю, надзору в сфере налогов и сборов, применяемое физическим лицом с использованием компьютера либо смартфона, подключенного к сети «Интернет».

Согласно статьи 6 закона № 422-ФЗ, объектами налогообложения выступают доходы: получаемые при трудовых отношениях; от продажи недвижимого имущества, транспорта; от передачи имущественных прав на недвижимое имущество (исключение составляет аренда жилых помещений); государственных и муниципальных служащих (исключая доход от сдачи в аренду жилых помещений); от продажи имущества, использовавшегося налогоплательщиком для личных нужд; от продажи долей в уставном капитале, паев, ценных бумаг, производных финансовых инструментов; от ведения деятельности в рамках договора простого товарищества либо договора доверительного управления имуществом; от оказания физическим лицом услуг по гражданско-правовым договорам при условии, что заказчиками являются работодатели таких физических лиц либо лица, бывшие их работодателями менее двух лет назад; от уступки прав требований; в натуральной форме; от арбитражного управления, от деятельности медиатора, оценочной деятельности, деятельности нотариуса частной практики, адвокатской деятельности. Датой получения доходов от продажи товаров, услуг, имущественных прав является дата получения денежных средств либо дата поступления денежных средств на счет налогоплательщика в банках, либо по его поручению на счета третьих лиц.

Интересно рассмотреть статистику. Так, по официальным данным Федеральной налоговой службы, за период от начала проведения эксперимента по введению налога на профессиональный доход к такому режиму налогообложения присоединилось более 7 миллионов граждан. За все время проведения действия данного режима рассчитанный налог от профессионального дохода составил 81 миллиард рублей. С 01.01.2023г. режим налога на профессиональную деятельность действует в Запорожской, Херсонской областях, Донецкой и Луганской Народных Республиках, а также территории города Байконур¹.

Из анализа данных можно сделать вывод о большой популярности самозанятости, которая растет с каждым днем, и особенно быстро начала развиваться в пандемию, когда предприниматели вынуждены были

¹ В России зарегистрировались более 7 миллионов самозанятых. [Электронный ресурс]: URL: https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities_fts/13203249/ (дата обращения: 03.03.2023).

пересмотреть особенности ведения своих бизнесов и выбрать более выгодный налоговый режим. Е.С. Павлова и Н.И. Яхонтова верно замечают, на наш взгляд, что «...самозанятость полезна для общества, так как решает проблему безработицы, вовлекая в свою предпринимательскую деятельность иных физических лиц, освобождая тем самым государство от выплат по безработице...»¹.

Вместе с этим, в рассматриваемой теме существуют правовые проблемы. Так, при обращении к законодательным формулировкам следует обратить внимание на отсутствие термина «самозанятый». Между тем, если обратиться к «ГОСТ 12.0.0004-2015. Международный стандарт. Система безопасности труда. Организация обучения безопасности труда. Общие положения», то увидим, что самозанятым является человек, который самостоятельно занят трудом по оказанию услуг в рамках договора гражданско-правового характера, в том числе в форме индивидуального предпринимательства².

Из представленной формулировки можно сделать вывод о том, что она не содержит в себе трудовых отношений, что, по сути, не делает самозанятого работником либо работодателем. Такая проблема является острой как для граждан, так и для бюджетной системы нашего государства. Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 25.05.2010г. №11-Празъяснил, что выбор гражданином формы осуществления права на труд влечет для него правовые последствия, определенные правовым статусом, являющимся совокупностью прав, обязанностей, государственных гарантий их осуществления и мер ответственности, исходя из существа рассматриваемой нами деятельности, ее целевой направленности и фактического положения лица в являемых этой общественно полезной деятельностью отношениях³. В данном же случае есть правовая коллизия.

Необходимо отметить, что деятельность самозанятых находится в такой области, где при взаимоотношении сторон отсутствуют посредники и третьи лица, а оплата осуществляется наличными средствами либо банковским переводом. Вопрос о важности установления правового поля самозанятых стал актуален из-за отсутствия для самозанятых регистрации как индивидуального предпринимателя (к примеру, из-за отсутствия необходимости найма сотрудников). Режим индивидуального предпринимателя является не лучшим решением для регулирования деятельности самозанятых, что в свою очередь порождает необходимость законодателю создать отдельную модель существования трудовой деятельности. Также, категория «самозанятый»

¹ Павлова Е.С., Яхонтова Н.И. Самозанятость в России: проблемы и перспективы реализации установленных мер // Путь в науку. Современная национальная экономика: молодые ученые – новый взгляд. 2020. № 1. С. 314-319.

² ГОСТ 12.0.0004-2015. Международный стандарт. Система безопасности труда. Организация обучения безопасности труда. Общие положения. [Электронный ресурс]: URL: https://minobrnauki.gov.ru/files/gost_12.0.004-2015.pdf (дата обращения: 03.03.2023).

³ Постановление Конституционного Суда РФ от 25.05.2010 г. № 11-П «По делу о проверке конституционности абз. 10 ст. 2 Закона РФ «О занятости населения в Российской Федерации» в связи с жалобой гражданина Н.И. Гущина» // СЗ РФ. 2010. № 23. Ст. 2934.

отсутствует в XII разделе Трудового кодекса РФ¹, в связи с чем у самозанятых, по факту, отсутствуют официальные трудовые права на нормирование рабочего дня, времени отдыха, правил об охране труда.

Главным различием правового статуса индивидуального предпринимателя и самозанятого является то, что область занятости самозанятых ограничивается услугами для личных, домашних и других нужд граждан, установленных законом, а у индивидуальных предпринимателей такие ограничения отсутствуют. Вместе с этим стоит отметить то, что у самозанятых, в отличие от индивидуальных предпринимателей, отсутствуют обязательные страховые взносы во внебюджетные фонды. Также самозанятым не начисляется трудовой стаж. Согласимся с Ю.М. Дацко, что модель определения статуса самозанятого должна давать положительные экономико-правовые условия для осуществления самозанятыми их деятельности, и для этого необходимо урегулировать вышеуказанные проблемы в законодательстве².

Отметим, что приравнять статус самозанятого к статусу индивидуального предпринимателя невозможно, так как это создаст правовую коллизию в применении норм правового регулирования деятельности данных субъектов. Поэтому представляется, что самозанятость является универсальным статусом, так как позволяет гражданину выполнять свою профессиональную деятельность в качестве работника посредством заключения договора на выполнение работ с работодателем, а также выполнять работу либо услуги в качестве самостоятельного субъекта. Статус самозанятого является неким пограничным статусом между работником и работодателем. Урегулирование перечисленных в статье правовых проблем позволит исключить пробелы нормативного регулирования и повысить эффективность института самозанятости.

Мулюкова А., Петрова Д.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БРОКЕРСКОЙ И ДИЛЕРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Согласно статье 3 Федерального закона от 22.04.1996 года № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» брокерской деятельностью признается деятельность по исполнению поручения клиента на совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами и (или) на заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, осуществляемая на основании возмездных договоров с клиентом³. Брокерами являются торговые лица, специализированные организации, которые действуют как агенты от лица

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 г. № 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022 г.) // СЗ РФ. 2002. № 1 (часть I). Ст. 3.

² Дацко Ю.М. Проблемы правового регулирования самозанятых граждан // Молодой ученый. 2020. № 45 (335). С. 81-82.

³ Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" // СПС «Консультант Плюс».

клиента, желающего продать или купить ценные бумаги. Статья 4 Федерального закона от 22.04.1996 года № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» дает определение дилерской деятельности, под которой понимается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и/или продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам. То есть, дилером является юридическое лицо – профессиональный участник рынка ценных бумаг, который торгует на бирже от своего имени и за свой счет.

Следует заметить, что деятельность данных субъектов на рынке ценных бумаг является по своей природе профессиональной. Данные участники получают от посреднической деятельности доход, поэтому заинтересованы качественно выполнять свои обязанности перед другими участниками рынка ценных бумаг.

Е.Н. Абрамова указывает, что «деятельность участников на рынке ценных бумаг является по своей природе предпринимательской, что следует учитывать при определении их финансово-правового статуса»¹. Данное утверждение в нынешних условиях справедливо и в отношении профессиональных субъектов рынка ценных бумаг.

Рассматривая судебную практику, можно сделать вывод, что профессиональная деятельность участников рынка ценных бумаг должна соответствовать нормам действующего законодательства, установленным требованиям. Например, Московским городским судом в апелляционном определении от 24 октября 2019 г. по делу № 33а7294/2019 удовлетворено требование о признании информационных материалов от форекс-дилера о предоставлении им услуг запрещенными². Согласно материалам дела, на сайтах размещалась информация об услугах, которые оказывал форекс-дилер, но выяснилось, что соответствующая лицензия на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг отсутствовала. Также было установлено, что форекс-дилер не состоял в саморегулируемой организации. Обращаясь к норме ст. 39 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», суд удовлетворил требование, поскольку размещенные в сети Интернет информационные материалы действительно содержали сведения об оказании запрещенных законом услуг.

Необходимо заметить, что на сегодняшний день регулирование рынка ценных бумаг усложняется и другими проблемами, связанными непосредственно с брокерской и дилерской деятельностью. Обращаясь к указанной выше статье 4 Федерального закона от 22.04.1996 года N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» дилер является профессиональным участником рынка ценных бумаг, осуществляющим дилерскую деятельность. То есть, будучи

¹ Абрамова Е.Н. Правовая природа договора счета депо // Банковское право. 2017. № 2. С. 48-58.

² Апелляционное определение Московского городского суда от 24.10.2019 г. по делу № 33а-7294/2019 [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 07.03.2022).

профессиональными субъектами рынка ценных бумаг, дилеры стремятся исполнить обязанности в полном объеме и как можно качественнее.

Далее анализируя судебную практику, можно прийти к выводу о том, что профессиональная деятельность брокеров и дилеров должна соответствовать требованиям, предъявляемым к профессиональным участникам рынка ценных бумаг, а также нормам действующего законодательства. Так, Казакова В. В. ссылается на определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации № 309-ЭС18-14765 от 17.02.2018 года¹. В определении говорится о том, что на брокера, как на профессионального участника рынка ценных бумаг, нельзя возлагать какие-либо обязанности, выходящие за рамки его законной деятельности.

Банк России в своих докладах обозначал некоторые проблемы осуществления брокерской и дилерской деятельности, например, в докладе для общественных консультаций «Совершенствование регулирования брокерской деятельности» 2016 года². Также Банк России в целях совершенствования механизма правового регулирования брокерской деятельности неоднократно предлагал двигаться в следующих направлениях: расширить терминологию брокерской деятельности и законодательно закрепить универсальные обязанности, которые позволят брокеру заниматься своей профессиональной деятельностью с должной степенью заботливости и осмотрительности.

Рассмотрим некоторые особенности и проблемы осуществления деятельности брокера. В отличие от иных финансовых организаций брокер осуществляет за счет клиентов операции с ценными бумагами, ликвидность и сохранность наличия которых проверить сложнее, чем при осуществлении операций только с денежными средствами. Более того, активы, привлеченные брокерами, не страхуются, что влечет риски невозвращения средств клиентам в случае краха организации³.

Именно поэтому устойчивое и качественное функционирование брокеров является ключевым для обеспечения развития и стабильного функционирования финансового рынка, а также формирования доверия потребителей к финансовым услугам. Однако статистика аннулирования брокерских лицензий свидетельствует о наличии некоторых проблем в их деятельности.

Регулирование, обеспечивающее прозрачность деятельности брокерских организаций, оперативность принятия решений в отношении брокеров фактически невозможно осуществить в силу их большого количества. В связи с этим Банком России в 2019 году была разработана

¹ Казакова В.В. К вопросу осуществления брокерской и дилерской деятельности с эмиссионными ценными бумагами // Цифровая наука. 2022. № 3. С. 22-30.

² Доклад для общественных консультаций «Совершенствование регулирования брокерской деятельности». М., 2016 [Электронный ресурс] URL: https://cbr.ru/content/document/file/50716/report_broker_161024.pdf (дата обращения: 20.02.2022).

³ Бикташев А.А. Регулирование брокерской деятельности на основе оценки ее рисков // Вестник Санкт-Петербургского университета. Экономика. Т. 37. Вып. 4. 2021. С. 546–569.

Концепция пропорционального регулирования¹. Анализируя данный документ, можно сделать вывод, что регулирование брокерской деятельности включает в себя ряд элементов индивидуализированного подхода, учитывающего риски отдельных субъектов. Вместе с тем в нормативных и методических документах отсутствуют показатели, на основе которых мог бы определяться уровень риска брокеров, а также методика его определения. Отсутствие таких показателей является основной проблемой, препятствующей присвоению уровня риска поднадзорным организациям, а значит, осуществлению дифференцированного применения регуляций.

Обращаясь к научным мнениям, можно обнаружить еще ряд проблем в области осуществления брокерской и дилерской деятельности. Так, А. Г. Гузнов говорит о существовании проблемы классификации мер принуждения, которые могут применяться Банком России при выявлении нарушений законодательства о рынке ценных бумаг субъектами брокерской и дилерской деятельности. Ученый отмечает, что «от полноты и правильности отнесения той или иной меры принуждения к определенной видовой категории зависит непосредственно и вся процедура ее применения на практике, определяется эффективность и качество воздействия на брокерские и дилерские отношения, складывающиеся между участниками рынка ценных бумаг»². Эта проблема приводит к появлению массы научных подходов, многие из которых являются несостоятельными.

Согласно статье 51 Федерального закона от 22.04.1996 года N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» мера принуждения, применяемая Банком России за совершение правонарушения, при установлении вины, наступает в зависимости от масштаба совершенного правонарушения и от размера причиненных последствий. Однако нормы Федерального закона «О рынке ценных бумаг» не достаточно четко классифицируют меры принуждения, которые используются для пресечения незаконной деятельности виновных, дестабилизирующей отношения между субъектами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

Тот арсенал мер принуждения, которым обладает Банк России, применим не только, собственно, к брокерам и дилерам, но и в отношении ситуаций иного характера, например, при несоблюдении участниками рынка ценных бумаг требований действующего законодательства, при совершении ими нарушений. Следовательно, существующие меры принуждения нельзя рассматривать лишь в качестве инструмента ответственности виновных субъектов брокерской и дилерской деятельности. Банк России, применяя меры принуждения, преследует цель предупреждения и пресечения возможных нарушений прав и интересов всех участников рынка ценных бумаг, что оказывает положительное влияние на стабилизацию отношений на рынке ценных бумаг.

¹ Концепция пропорционального регулирования и риск-ориентированного надзора за некредитными финансовыми организациями. 2019 [Электронный ресурс] URL: <https://www.cbr.ru/content/document/file/46871/prognadz.pdf> (дата обращения: 07.03.2022).

² Гузнов А.Г. Финансово-правовое регулирование финансового рынка в РФ. М. 2016. С 420.

Анализируя действующее законодательство и правоприменительную практику, можно сделать вывод о существовании ряда проблем, связанных с осуществлением брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг. Так, в науке отсутствует единообразный состоятельный подход к пониманию и классификации мер принуждения, которые Банк России имеет право применять в целях положительного воздействия на отношения, складывающиеся на рынке ценных бумаг при участии субъектов брокерской и дилерской деятельности.

Мурзина А., Тельгина В.,

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ КОНКУРСНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО

В настоящее время центральной фигурой конкурсного производства является конкурсный управляющий, который осуществляет весь комплекс полномочий по управлению делами должника в процессе конкурсного производства. Поскольку данное производство представляет собой завершающую стадию процедуры банкротства юридического лица, то совокупность прав конкурсного управляющего в рамках такой процедуры направлена на то, чтобы выполнить обязанности по обеспечению безопасности активов должника и максимально возможно удовлетворить требования кредиторов.

Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»¹ указывает, что конкурсный управляющий является арбитражным управляющим, утвержденным арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных установленных настоящим Федеральным законом полномочий, или государственная корпорация «Агентство по страхованию вкладов», осуществляющая указанные полномочия в случаях, установленных настоящим Федеральным законом.

После принятия арбитражным судом решения об утверждении кандидатуры конкурсного управляющего, на него возлагается значительная ответственность, ведь именно конкурсный управляющий играет наиболее существенную роль в процедуре конкурсного производства. Это связано с тем, что к конкурсному управляющему переходят полномочия руководителя и иных органов управления должника. В этой связи к конкурсному управляющему предъявляется большое количество требований. Требования выдвигаются законодателем, причем некоторые из них включают оценочные конструкции, и другими заинтересованными лицами.

В пункте 3 статьи 20.2 Закона о банкротстве приводится перечень требований, которые предъявляются для конкурсного управляющего.

¹ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СПС «Консультант Плюс».

Первое – наличие высшего образования. В Законе о банкротстве указано, что образование должно быть либо высшим юридическим или экономическим, либо образование по специальности соответствующей сфере деятельности должника. Получается, что высшее образование может быть любого направления (т.е. не только юридическим или экономическим, но и экологическим, техническим и т.п.) Конкурсные кредиторы могут предъявлять дополнительные требования к образованию арбитражного управляющего.

Вторым требованием является наличие определенного стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики.

Третье требование – проведение в качестве арбитражного управляющего определенного количества процедур, применяемых в деле о банкротстве. При этом законодательно не закреплено, какое именно количество процедур должен провести конкурсный управляющий. Следовательно, арбитражный суд при назначении конкурсного управляющего может учитывать любое количество процедур, проведенных кандидатом для соответствия требованиям на данную должность. Получается, что одни суды правомочны назначать на должность конкурсного управляющего, который провел две процедуры банкротства, а другим будет недостаточно и четырех процедур. Однако в практике по данному вопросу сложилось правило, что конкурсный управляющий должен провести не менее трех процедур банкротства юридического лица. По нашему мнению, данное положение должно быть закреплено и законодательно.

Четвертым требованием к конкурсному управляющему является сдача квалификационного экзамена комиссии, состав которой утверждается Федеральной регистрационной службой.

Для участия в конкурсном производстве специалист также должен соответствовать требованиям, которые предъявляет саморегулируемая организация.

Вопрос членства в саморегулируемой организации арбитражных управляющих был предметом рассмотрения Конституционного суда РФ, который отметил, что членство конкурсных управляющих в саморегулируемых организациях обусловлено специальным правовым статусом. Это связано также с тем, что на эти организации государство может налагать ответственность за обеспечение проведения процедур банкротства надлежащим образом.¹

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих устанавливает следующие обязательные условия членства в этой организации: наличие высшего образования; наличие стажа работы на руководящих должностях не менее чем год и стажировки в качестве помощника

¹ Постановление Конституционного суда РФ от 19 декабря 2005 года № 12-П «По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева» // СПС «Консультант Плюс».

арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее чем два года, если более продолжительные сроки не предусмотрены стандартами и правилами профессиональной деятельности арбитражных управляющих, утвержденными саморегулируемой организацией; сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих; отсутствие наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения либо в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью за совершение преступления; отсутствие судимости за совершение умышленного преступления; отсутствие в течение трех лет до дня представления в саморегулируемую организацию заявления о вступлении в члены этой саморегулируемой организации факта исключения из числа членов этой или иной саморегулируемой организации арбитражных управляющих в связи с нарушением настоящего Федерального закона, других федеральных законов, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, федеральных стандартов, стандартов и правил профессиональной деятельности, не устраненным в установленный саморегулируемой организацией срок или носящим неустранимый характер.

Конкурсный управляющий имеет право быть членом только одной саморегулируемой организации. Это условие вытекает из содержания пункта 4 статьи 5 Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»¹.

В настоящее время, несмотря на отсутствие обязанности регистрироваться в качестве индивидуальных предпринимателей конкурсные управляющие имеют право обладать данным статусом. Об этом говорится в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 марта 2014 года № 17283/13².

При реализации своих полномочий, предусмотренных правовым статусом и являющихся следствием реализации Закона о банкротстве, в обязанности конкурсного управляющего входит: принятие имущества должника, осуществление инвентаризации имущества, оценка имущества должника, обеспечение сохранности имущества, формирование конкурсной массы, реализация имущества должника в целях обращения его в денежные средства, выявление требований кредиторов, подлежащих удовлетворению (когда речь идет о кредиторах по заработной плате), и соразмерное удовлетворение этих требований в очередности, предусмотренной Законом о банкротстве, анализ сделок должника на наличие признаков недействительности, анализ возможности привлечения руководителя или участников должника к ответственности, предусмотренной законодательством.

Конкурсный управляющий является профессиональным участником дела о банкротстве, и на него возложена обязанность действовать

¹ Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (ред. от 02.07.2021) // Российская газета. 06.12.2007. № 273.

² Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 04.03.2014 № 17283/13 по делу № А26-10887/2012 // СПС «Консультант Плюс».

добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества (пункт 4 статьи 20.3 Закона о банкротстве). Кроме того, исходя из толкования положений Закона о банкротстве, результатом конкурсного производства должно быть максимальное удовлетворение требований кредиторов.

Безусловно, имеются случаи, когда арбитражный управляющий действует недобросовестно, нарушает требования закона и злоупотребляет правами. О.Н. Бармина обоснованно отмечает, что в законодательстве и судебной практике нет четкого представления о структуре понятий «добросовестность», «злоупотребление правами», а правовое регулирование данной сферы носит фрагментарный характер. Поэтому на деле привлечь арбитражного управляющего к ответственности весьма сложно.¹

Несмотря на то что статья 20.4 Закона о банкротстве содержит нормы только о гражданско-правовой и административной ответственности конкурсного управляющего, не исключается возможность привлечения его и к уголовной ответственности за совершение им деяния, предусмотренного уголовным законодательством.²

Особенность ответственности конкурсного управляющего проявляется и в возможности применения к нему регрессных требований. Обоснование регресса осуществляется при помощи доказывания противоправности в действиях конкурсного управляющего; направленности его действий на извлечение выгоды от своей деятельности; причинной связи между его действиями и наступившим вредом ликвидируемому юридическому лицу.

Также стоит уделить внимание вопросу о различиях правового статуса конкурсного и арбитражного управляющих. Конкурсный управляющий – это один из видов арбитражных управляющих. отождествлять арбитражного и конкурсного управляющих не следует, так как у конкурсного управляющего обязанности гораздо уже и сводятся к необходимости максимально качественной реализации существующего у должника имущества с целью получения достаточного количества средств для того, чтобы удовлетворить требования кредиторов.

Важно отметить, что арбитражный управляющий – это обобщающее понятие, которое включает в себя разные виды деятельности при ведении банкротного дела: в широкое понятие арбитражного управляющего входят временный, административный, внешний, финансовый и, в том числе, конкурсный управляющие. По сути, конкурсный управляющий – это лицо, которое осуществляет процедуру банкротства на одном этапе – этапе конкурсного производства, когда происходит реализация всего имеющегося у должника имущества для погашения имеющихся задолженностей перед кредиторами.

¹ Бармина О.Н. Оценочные категории в праве: по материалам судебно-арбитражной практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2019. № 2. С. 21-24.

² Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22 мая 2012 года № 150 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с отстранением конкурсных управляющих» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2012. № 8.

Конкурсный управляющий всегда является арбитражным управляющим, а наоборот – нет, так как на этапе конкурсного производства суд может назначить иного управляющего по сравнению с тем, который вел все дело ранее. В то же время по решению арбитражного суда на всех этапах банкротного процесса может быть один и тот же арбитражный управляющий, который будет выполнять возложенные на него обязанности и на этапе конкурсного производства, то есть в тот период, когда проводятся завершающие ликвидационные мероприятия.

Подводя итог вышеизложенному, можно отметить, что, безусловно, фигура конкурсного управляющего является ключевой при проведении конкурсного производства. Отсюда и целый ряд особенностей, которые можно отметить в статусе конкурсного управляющего. Из-за важности задач, стоящих перед конкурсным управляющим, к его кандидатуре предъявляется ряд требований, которые устанавливаются как законодательством, так и могут быть установлены иными заинтересованными лицами, участвующими в процедуре конкурсного производства. Кроме того, конкурсный управляющий несет ответственность за исполнение возложенных на него обязанностей. Также стоит иметь в виду, что нельзя в полной мере отождествлять положение конкурсного управляющего и арбитражного, так как конкурсный управляющий всегда является арбитражным управляющим, а арбитражный управляющий может стать конкурсным лишь в случае его вступления в процедуру конкурсного производства.

Мязитова Э.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО В РАМКАХ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»¹ арбитражный управляющий – это гражданин Российской Федерации, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих. Все положения, связанные с регулированием деятельности как организаций, так и самих управляющих содержатся в вышеуказанном законе (ст. 20-26.1).

Необходимо отметить, что на арбитражных управляющих в рамках проведения процедуры банкротства возложен достаточно обширный перечень обязанностей, а соответственно и большая степень ответственности.

Ст. 20.4 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрены меры правового воздействия на арбитражного управляющего в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей. К

¹Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» №127-ФЗ от 26.10.2007г. // СПС «Консультант Плюс».

числу основных мер ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации можно отнести:

1. отстранение от исполнения обязанностей;
2. гражданско – правовая ответственность в форме возмещения убытков;
3. административная ответственность в виде штрафа.

Вопросы ответственности арбитражных управляющих являются проблемными. По мнению О. А. Хорошиловой, причиной для этого является законодательство данной сферы, обладающее невысокой юридической техникой, так как зачастую его нормы имеют противоречивый характер.¹ Также свою сложность вносит и сама сфера деятельности арбитражного управляющего – хозяйственная деятельность. Как известно, в указанной сфере случается много непредвиденных обстоятельств и ситуаций.

По общему правилу п.1 ст. 20.04 указанного Закона, для отстранения управляющего необходима простая констатация факта ненадлежащего исполнения или неисполнения обязанностей арбитражного управляющего. Можно сделать вывод о том, что для отстранения арбитражного управляющего одного только наличия факта нарушения исполнения обязанностей недостаточно, а требуется также существование каких-либо юридических последствий: нарушение прав и законных интересов, причинение убытков. Причем данное правило распространяется в отношении административного, внешнего и конкурсного управляющего.

Следовательно, при обращении должника, конкурсного кредитора, саморегулируемой организации арбитражных управляющих и иных заинтересованных лиц об отстранении арбитражного управляющего от исполнения обязанностей ввиду неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, заинтересованная сторона должна предоставить доказательства наступления неблагоприятных последствий для нее действиями арбитражного управляющего и подтвердить наличие причиненных этими действиями убытков.

Анализируя основания для отстранения арбитражного управляющего от исполнения возложенных на него обязанностей, можно сделать вывод о том, что преимуществ по отстранению арбитражного управляющего больше у собрания кредиторов, так как для отстранения на основании жалобы лица необходимо предоставить доказательства нарушения прав, а также доказательства факта причинения или возможности причинения убытков, а в случае ходатайства собрания кредиторов необходимо лишь установить факт неисполнения либо ненадлежащего исполнения арбитражным управляющим обязанностей. По этому пути идет и судебная практика.

Касаемо механизма взыскания убытков с арбитражного управляющего анализ действующего законодательства свидетельствует о необходимости

¹Хорошилова О. А. Проблемы регулирования ответственности арбитражного управляющего // Вестник науки и образования. 2019. №21-1.

создания системы более гибкого регулирования.¹ На данный момент существуют трудности доказывания наличия убытков, а также их размеров, помимо прочего не исключена возможность злоупотребления арбитражного управляющего своими полномочиями. Связано это с тем, что несмотря на сложившуюся в России нейтральную систему законодательства о банкротстве, арбитражные управляющие зачастую неофициально становятся на сторону одной из заинтересованных сторон-должника или кредитора. Имея определенный опыт ведения дел в сфере банкротства, а также полную картину о «состоянии дел» должника, арбитражный управляющий может оценить риски своих действий, а также получение возможной выгоды для себя, а сложность доказывания и взыскания убытков с арбитражного управляющего еще больше подталкивает их к недобросовестному поведению. Таким образом, должник недостаточно защищен от возможных противоправных действий со стороны арбитражного управляющего.

Гражданско-правовая ответственность арбитражного управляющего возможна исключительно в форме возмещения убытков, а административная ответственность, в свою очередь, наступает в соответствии с арбитражным законодательством. Арбитражный управляющий несет ответственность в виде возмещения убытков только в случае, если таковые причинены в результате его неправомерных действий. Основанием для наступления гражданско-правовой ответственности арбитражного управляющего является судебный акт. С целью дополнительного обеспечения максимальной защиты интересов кредиторов в случае причинения убытков как дополнительные средства обеспечения ответственности арбитражного управляющего используются договор страхования и компенсация за счёт фонда саморегулируемой организации. Важно отметить, что необходим разумный подход в отношении привлечения арбитражных управляющих к ответственности. Сложившаяся практика свидетельствует, что достаточно распространены ситуации, когда арбитражного управляющего привлекают к жестким мерам ответственности даже за малейшие провинности, в том числе опечатки и отклонения от сроков публикаций информации в пару дней, нахождение на больничном даже при отсутствии негативных последствий².

Назарова В.

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЕ ОТНОШЕНИЯ В СФЕРЕ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ В АСПЕКТЕ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

¹ Мальбахова З.Б. Гражданско-правовая ответственность арбитражного управляющего // Инновационная наука. 2017. № 03/2.

² Жалобы на нарушения арбитражных управляющих растут на 20% в год [Электронный ресурс]. URL: ekb.rbc.ru (дата обращения: 06.03.2023).

Конституция Российской Федерации закрепила право каждого свободно использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. В связи с разнообразием общественных отношений и возможностей осуществления предпринимательской деятельности в различных секторах экономики, субъектами предпринимательской деятельности предоставляемые законом возможности реализуются в разных отраслях жизнедеятельности общества. Одной из подобных сфер является оказание медицинских услуг.

В 2022 году российская экономика столкнулась с многочисленными санкциями со стороны западных стран, что в том числе коснулось и области медицины. В связи с указанными сложностями в экономике государства возрастает значение частного сектора предпринимательской деятельности, к услугам которого обращается большое количество граждан страны. Стоит заметить, что частные медицинские клиники объективно помогают снять колоссальную нагрузку с государственных больниц. Кроме того, бюджетных средств регионов в ряде случаев может не хватать для быстрого наращивания необходимой медицинской инфраструктуры. В связи с этим возрастает актуальность государственно-частного партнерства в сфере оказания медицинских услуг.

Правовое регулирование данного института осуществляется Федеральным законом от 13.07.2015 №224-ФЗ (ред. от 29.12.2022) «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹. Его главной задачей является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику РФ и улучшения качества оказания услуг, организация которых относится к вопросам ведения органов государственной власти и органов местного самоуправления.

На сегодняшний день система здравоохранения имеет ряд объективных причин для сотрудничества государства и предпринимательства. Одной из них является зафиксированный дефицит средств для предоставления гражданам качественной медицины. Вследствие этого Министерством здравоохранения РФ для рассмотрения наиболее актуальных вопросов по разработке и внедрению механизмов привлечения частных инвестиций в систему здравоохранения был создан Координационный совет по ГЧП.

Механизм ГЧП в сфере здравоохранения, рассматриваемый как способ привлечения частного финансирования, способствует:

¹ Федеральный закон «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации № 224 // СПС «Консультант Плюс».

- оптимизации расходов государственного и регионального бюджетов;
- распределению рисков реализации проектов между государством и частным сектором;
- доступу к технологичным, наукоёмким и интеллектуальным ресурсам;
- инвестированию дополнительных ресурсов в реконструкцию существующих медицинских организаций;
- формированию цифровой медицины¹.

Согласно данным Министерства здравоохранения РФ, регионами-лидерами по реализации проектов ГЧП в сфере здравоохранения являются республики Татарстан, Кабардино-Балкария, Северная Осетия-Алания, а также Новосибирская, Ленинградская, Самарская, Нижегородская области и город Москва. В 2022 году Самарская область была признана победителем в номинации «Лучший субъект Российской Федерации по уровню развития ГЧП в здравоохранении». Успешное применение механизма ГЧП в ряде регионов России обуславливает необходимость внедрения и развития данного инструмента модернизации здравоохранения во всех субъектах Российской Федерации.

Наглядным примером ГЧП в медицинской сфере является создание образовательного центра высоких медицинских технологий в Казани. Это совместно разработанный проект Минздрава Республики Татарстан и компании «Johnson & Johnson» на основе ГЧП. Региональные власти предоставили здание, обеспечили его капитальный ремонт и административную поддержку. В свою очередь предприниматели вложили опыт проектного менеджмента, а также взяли на себя операционные расходы. Бюджет центра в 15 млн дол. был рассчитан и предоставлен на 5 лет. Опыт Татарстана по праву может быть рассмотрен как передовой по реализации инфраструктурного проекта ГЧП в сфере здравоохранения.

Другим примером эффективно реализуемого проекта ГЧП является создание совместного предприятия АФК «Система» и ГУП «Медицинский центр управления делами мэра и Москвы» на базе группы «Медси» в 2018 году. В рамках данного соглашения ГУП выкупает допэмиссию акций «Медси» объемом 6,043 млрд руб., а взамен получает около 25% акций объединенной компании. Доля АФК «Система» в новой компании составит 50%. Остальную четверть акций выкупят иностранные инвесторы, а также Российский фонд прямых инвестиций (РФПИ). Что касается самой «Медси», то у нее в активе после сделки состоят 22 поликлиники в Москве, 11 в регионах, более 80 медпунктов в России и 3 санатория в Московской области и Республике Крым.

Одним из безусловных достоинств ГЧП является применение принципов договорного регулирования предпринимательской деятельности с учетом особенностей контрагента-государства². Это означает, что стороны

¹ Лабуз Д. И. Применение механизма использования государственно-частного партнерства в здравоохранении // Статистика и экономика. 2012. № 1. С. 82-83.

² Варнавский В. Г., Клименко А. В., Королев В. А. Государственно-частное партнерство: теория и практика. М.: ГУ-ВШЭ. 2010. С. 7-9.

свободны определять корреспондирующие права и обязанности в конкретном соглашении. Также данные соглашения могут быть заключены на длительное время, что должно позволять прогнозировать те или иные краткосрочные и долгосрочные результаты ГЧП. Однако в данном случае необходимо помнить о тщательной проверке коррупционной составляющей любых экономических действий между государством и лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность. В российских реалиях редкостью являются случаи взаимодействия государства и частного капитала без аффилированности последнего к государственным структурам. В связи с этим считаем, что в антикоррупционное законодательство также должны будут внесены уточнения относительно государственно-частного партнерства.

В заключение необходимо отметить, что приведенные выше тезисы не означают необходимость превалирования ГЧП в сфере оказания медицинских услуг. Наличие частных клиник, которые самостоятельно с учетом требований действующего законодательства оказывают медицинские услуги, является неотъемлемым атрибутом рыночных отношений в государстве на современном этапе. В связи с этим, для эффективного функционирования системы здравоохранения необходимо дальнейшее расширение применения ГЧП с учетом интересов и субъектов малого и среднего предпринимательства, развивающихся в данной сфере экономики Российской Федерации.

Павлова А.Ю.

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОЦЕНЩИКОВ

На данный момент в Российской Федерации сформирована законодательная база и разработаны соответствующие механизмы для осуществления регулирования оценочной деятельности, однако, практические аспекты деятельности субъектов оценочной деятельности и оценочных компаний не всегда отвечают современным критериям. В связи с этим выявление, а также анализ проблем, определение тенденций развития, является необходимым инструментом для совершенствования механизма регулирования оценочной деятельности в Российской Федерации.

Современная оценочная деятельность регулируется большим количеством нормативных правовых актов. основополагающим является Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», который содержит общие положения о субъектах, объектах, основаниях, стандартах, условиях, видах оценочной деятельности и многое другое. Однако существуют и иные нормативные правовые акты, которые регулируют отношения, связанные с оценочной деятельностью. Например, Гражданский Кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», Федеральный

закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22.04.1996 № 39-ФЗ, Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и другими. Помимо Федеральных законов, к нормативным правовым актам Российской Федерации, регулирующим отношения, возникающие при проведении оценочной деятельности, относятся: Конституция Российской Федерации, Указы Президента Российской Федерации, Постановления Правительства Российской Федерации, Акты Министерства экономического развития и иных Федеральных органов исполнительной власти (например, Приказ Минэкономразвития России от 25.09.2014 №611 «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка недвижимости (ФСО №7)»). Стоит отметить, что на сегодняшний день нет ни одного подписанного Российской Федерацией международного договора, затрагивающего вопросы оценочной деятельности.

Под оценочной деятельностью понимается профессиональная деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной, кадастровой, ликвидационной, инвестиционной или иной предусмотренной федеральными стандартами оценки стоимости¹.

Таким образом, можно выделить три основных признака, которые присущи оценочной деятельности. Оценочная деятельность является профессиональной деятельностью. Это важно отметить, поскольку в более ранних редакциях Федерального закона в определении понятия «оценочная деятельность» отсутствовала такая составляющая как профессиональная деятельность.

1) Субъектами оценочной деятельности являются только субъекты, определенные настоящим законом.

2) Деятельность субъектов должна быть направлена на установление в отношении объектов оценки рыночной или иной стоимости.

На данный момент, несмотря на сформированную законодательную базу, где определены механизмы регулирования оценочной деятельностью в Российской Федерации, существуют спорные вопросы, касающиеся понятий и положений, изложенных в Федеральном законе от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

Отнесение оценочной деятельности к публично-значимым видам деятельности, представляется концептуально ошибочным, которое нарушает некоторые основополагающие положения гражданского законодательства РФ, и формирует вывод, что оценочная деятельность относится к профессиональным видам предпринимательской деятельности². Хотя анализируя гражданское законодательство, следует, что по своей гражданско-

¹ Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.1998 № 135-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 г. № 31 Ст. 3813.

² Воскресенская Е. В. О правовой природе оценочной деятельности // Инновационная наука. 2015. №4-3. [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-pravovoy-prirode-otsenочноy-deyatelnosti> (дата обращения: 20.03.2021).

правовой природе оценочная деятельность является предпринимательской и не носит публичный характер. Также из числа субъектов оценочной деятельности исключены юридические лица, что является нарушением положения о предпринимательской деятельности, субъектами которой являются юридические лица и индивидуальные предприниматели. Из этого вытекает снижение гарантий ответственности оценщиков перед потребителями их услуг, так как гражданско-правовая ответственность юридического лица как субъекта оценочной (предпринимательской) деятельности выше, чем такая же ответственность физического лица, не являющегося предпринимателем (п.1 и 3 ст.401 ГК РФ).

В 2018 году вступили в силу поправки в Федеральный закон № 135-ФЗ о необходимости сдачи квалификационных экзаменов¹. В связи с этим произошло сокращение на рынке оценочных услуг количества оценщиков, имеющих право подписи, а также саморегулируемых организаций. А это в свою очередь ведёт к дефициту услуг и, соответственно, к удорожанию стоимости их оказания. К этому же ведёт и то, что специалисты-оценщики, практикующие оценку нескольких видов собственности, теперь могут работать только по направлению, указанному в квалификационном аттестате, или должны сдавать экзамены по всем направлениям. Поэтому оценщики, практикующие оценку нескольких видов собственности, теперь могут работать только по направлению, указанному в квалификационном аттестате, или должны сдавать экзамены по всем направлениям.

К проблемам оценочной деятельности также относится вопрос возврата компенсационного фонда. Ведь с 1 апреля 2018 года из членов саморегулируемых организаций исключаются оценщики, не представившие квалификационные аттестаты, однако, законом не предусмотрен возврат компенсационного фонда, ни в этом случае, ни в случае перехода оценщика в другую саморегулируемую организацию, в этом случае оценщик должен заново оплатить взнос, и так далее. Очевидно, что данный вопрос требует урегулирования. Следует учесть, что на сегодняшний день не известно ни одного случая использования компенсационного фонда для погашения ущерба, принесенного членами саморегулируемой организацией по решению суда².

Помимо этого, для выбора оценщика бюджетные организации используют закупочные процедуры - аукционы, где приоритетом является низкая цена на оказание услуг, а не качество их оказания. Именно поэтому данная практика не позволяет добросовестным участникам-оценщикам стремиться к улучшению оценочной практики и не стимулирует развитие оценочной профессии. Также аукционы, в таком виде, в котором они существуют в настоящее время, способствуют демпингу цен на оценочные

¹Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 02.06.2016 № 172-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2016 г. № 23. Ст. 3296

²Медовый А.Е. Проблемы, перспективы и направления развития оценочной деятельности в России // Актуальные проблемы экономики, социологии и права. 2018. [Электронный ресурс] URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35314942> (дата обращения 08.03.2023).

услуги. Соответственно на основании этого, необходимо уходить от аукционной схемы ценообразования к конкурсной, и повысить уровень критериев качества оказываемых услуг в данной области¹.

Также в Федеральном законе №135-ФЗ должен быть установлен исчерпывающий список нарушений со стороны членов саморегулируемых организаций, влекущих за собой отлучение от профессии (в статье 24). Иначе в таком случае неизбежны произвол и коррупционные действия. Например, за открыто выраженное несогласие с действиями руководства СРО его членам может грозить запрет на профессию. То есть в таком случае дисциплинарные комитеты в некоторых саморегулируемых организациях вполне могут использоваться для пресечения оппозиции внутри организации со стороны членов, несогласных с теми или иными решениями его руководства.

В современном информационном мире также присутствует проблема отсутствия информационной и правовой базы в полном объеме³. Чтобы ориентироваться на адекватные рыночные данные, оценщик вынужден или самостоятельно такие базы создавать, или покупать информацию. На данный момент базы существуют, но в печальном состоянии.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что на сегодняшний день сформирована законодательная база об оценочной деятельности. Однако эта база имеет недостатки, как в теоретическом плане (законодательная база имеет противоречия с положениями гражданского законодательства, что требует приведения в соответствие), так и в практическом. Данные недостатки в свою очередь уже создают проблемы для осуществления профессиональной деятельности оценщиков, необходимой в Российской Федерации.

Паршиков М.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО

Арбитражный управляющий является неотъемлемым субъектом дела о банкротстве, поэтому сначала необходимо рассмотреть правовое регулирование банкротства. Банкротством, в соответствии со статьей 2 Закона о банкротстве, является признанная арбитражным судом или наступившая в результате завершения процедуры внесудебного банкротства гражданина неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и

¹Дорожкина Е. А., Холощак Н. С. Вопросы регулирования рынка услуг региона (на примере оценочных услуг) // Вестник ВУиТ. 2019. №3. [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/voprosy-regulirovaniya-rynka-uslug-regiona-na-primere-otsenochnyh-uslug> (дата обращения: 07.03.2023).

²Федеральный закон «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.1998 № 135-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 г. № 31 . Ст. 3813

³Тарасова А. Ю., Тарасов Ю. А. Основные проблемы оценочной деятельности в России // Apriori. Серия: Естественные и технические науки. 2018. [Электронный ресурс] URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35105171> (дата обращения 07.03.2023)

(или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Арбитражный управляющий признаётся должностным лицом, получающим полномочия от государства на основании Закона о банкротстве. Арбитражный управляющий наделен публично-правовым статусом. Такое мнение высказала ещё в 2021 году Малая палата Европейского суда по правам человека (далее – ЕСПЧ) по делу «Котов против России». При этом Большая палата ЕСПЧ отменила данное решение, указав, что «...конкурсный управляющий оперативно и институционально независим от государства...».⁴

Важным вопросом правовой природы арбитражного управляющего является вопрос о его назначении в деле о банкротстве. Действующий механизм назначения арбитражного управляющего, по мнению Ю.А. Тарасова и А.Ю. Тарасова, «...практически устраняет от участия в выборе кредиторов, поскольку в любом случае указанный выбор замыкается на саморегулируемой организации, которая, по существу, определяет арбитражных управляющих...»³. Согласимся с авторами, что при решении указанного вопроса необходимо исходить из назначения конкурсного права как совокупности норм, регулирующих отношения неплатежеспособного должника и его кредиторов. Именно кредиторам и должнику должно принадлежать право выбрать арбитражного управляющего по делу о банкротстве.

В статье 20 Закона о банкротстве закреплено, что арбитражным управляющим признается гражданин Российской Федерации, который является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой. Арбитражный управляющий вправе быть членом только одной саморегулируемой организации (далее – СРО). Саморегулируемая организация арбитражных управляющих в пункте 2 статьи 20 Закона о банкротстве устанавливает следующие обязательные условия членства в этой организации: 1) высшее образование; 2) стаж работы на руководящих должностях не менее чем год и стажировка в качестве помощника арбитражного управляющего не менее чем два года; 3) сдача теоретического экзамена; 4) отсутствие наказаний; 5) отсутствие судимости; 6) отсутствие факта исключения из СРО. Также СРО вправе устанавливать иные требования, то есть перечень не является закрытым.

Статья 20.3 Закона о банкротстве установила права и обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве. Так, он имеет право: 1) созывать собрание кредиторов; 2) созывать комитет кредиторов; 3) обращаться в арбитражный суд с заявлениями и ходатайствами; 4) получать вознаграждение; 5) привлекать на договорной основе иных лиц; 6) запрашивать необходимые сведения о должнике, о других лицах; 7) подать

⁴Постановление ЕСПЧ от 03.04.2012 г. «Дело «Котов (Kotov) против Российской Федерации» (жалоба № 54522/00) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2012. № 6.

³ Тарасов Ю.А., Тарасов А.Ю. Правовое положение арбитражного управляющего // Поколение будущего: взгляд молодых ученых. 2018. № 1. С. 265-270.

в арбитражный суд заявление об освобождении от исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве.

Также арбитражный управляющий в деле о банкротстве обязан: 1) принимать меры по защите имущества должника; 2) анализировать финансовое состояние должника и результаты его деятельности; 3) вести реестр требований кредиторов; 4) предоставлять реестр требований кредиторов лицам, требующим проведения общего собрания кредиторов; 5) в случае выявления признаков административных правонарушений и (или) преступлений сообщать о них; осуществлять иные функции.

Статья 20.2 Закона о банкротстве установила требования к арбитражному управляющему. Арбитражным судом не могут быть утверждены в деле о банкротстве арбитражные управляющие: 1) которые являются заинтересованными лицами по отношению к должнику, кредиторам; 2) которые полностью не возместили убытки, причиненные в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей; 3) в отношении которых введены процедуры, применяемые в деле о банкротстве; 4) которые дисквалифицированы или лишены права осуществлять профессиональную деятельность; 5) которые не имеют заключенных договоров страхования ответственности; 6) которые не имеют допуска к государственной тайне, если в деле это обязательно; 7) которые отстранены на основании судебного акта от исполнения обязанностей.

Также на основании пункта 3 статьи 20.2 Закона о банкротстве к кандидатуре арбитражного управляющего могут быть выдвинуты дополнительные требования: 1) наличие соответствующего образования; 2) наличие стажа работы на определенных должностях в экономической сфере; 3) опыт проведения соответствующих процедур и их количество. Это абсолютно логично и обоснованно, поскольку дела о банкротстве имеют свою специфику, в которой должен разбираться арбитражный управляющий.

В практике встречаются споры относительно несоответствия управляющего данным требованиям. Так, по мнению конкурсного кредитора, кандидатура управляющего не соответствует требованиям, установленным собранием кредиторов должника к кандидатуре конкурсного управляющего – наличие высшего юридического образования и одновременное ведение не более 5 дел, тогда как у управляющего отсутствует юридическое образование, и им одновременно ведется 9 процедур банкротства должников в разных регионах страны. На собрании кредиторов должника было принято соответствующее решение с дополнительными требованиями, что подтверждается протоколом. Суд первой инстанции не принял во внимание указанное решение, поэтому кассация отменила решение суда⁶.

В другом деле (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2018 г. по делу № А56-61228/2016) заявитель сослался на то, что дополнительное требование к кандидатуре конкурсного

⁶Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 11.06.2020 г. по делу № А65-34414/2009. Режим доступа: <https://sudact.ru/arbitral/doc/9kJAHDDqOQU0/> (дата обращения: 08.03.2023).

управляющего в виде высшего юридического образования было направлено на безосновательное затягивание процесса назначения управляющего, но суд не согласился с этим мнением по причине недоказанности⁵. Следовательно, из анализа законодательных положений и практических примеров можно сделать вывод о важности соблюдения как основных, так и дополнительных требований к кандидатуре арбитражного управляющего.

Сегодня одной из самых актуальных проблем статуса арбитражного управляющего является проблема страхования их ответственности. Многие российские страховщики в последние годы стали отказываться от страхования ответственности арбитражных управляющих из-за катастрофических убытков. Многие страховщики отказываются представлять своих продукты, указывая на непрозрачность данной деятельности и особенность законодательных требований, согласно которым выплатами могут покрываться умышленные ошибки арбитражных управляющих. К сожалению, общепризнанно, что модель страхования ответственности арбитражных управляющих на сегодняшний день является проблемной. Поэтому согласимся с А.А. Мининой и А.Т. Богатыревой, которые аргументируют, что сегодня нужны новые пути обеспечения финансовых гарантий их деятельности. Решением проблемы могло бы стать разрешение страховать ответственность обществами взаимного страхования².

Таким образом, арбитражным управляющим признается гражданин Российской Федерации, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой. Он должен соответствовать предъявляемым требованиям. Институт ответственности арбитражного управляющего гарантирует законность и обоснованность действий управляющего.

Паршикова Ю.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СЕКРЕТАРЯ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Одним из важных участников судебного делопроизводства является секретарь судебного заседания. Однако до сих пор законодательство не определяет термин «секретарь судебного заседания», не содержит единообразной и четкой схемы соподчинения работников аппарата суда, не регламентирует организационно-правовой статус секретаря судебного

⁵Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2018 г. по делу № А56-61228/2016. Режим доступа: <https://sudact.ru/arbitral/doc/2C70ZpcffVWc/> (дата обращения: 08.03.2023).

²Минина А.А., Богатырева А.Т. К вопросу о повышении гарантий независимости арбитражного управляющего и качества реализации им публично-правовой цели института банкротства // Право и государство: теория и практика. 2021. № 5. С. 91-92.

заседания как участника процессуальной деятельности. Именно эти проблемы являются предметом изучения в данной научной работе.

Действующее законодательство не содержит легального определения понятия «секретарь судебного заседания», что порождает ряд проблем не только в цивилистической науке, но и в практическом применении.

Секретарь судебного заседания относится старшей группе должностей категории «специалисты» аппарата суда и содержится в реестре должностей федеральной государственной гражданской службы на основании Указа Президента РФ от 31.12.2005 г. №1574¹.

К кандидатам, претендующим на роль секретаря судебного заседания, предъявляются требования в виде наличия гражданства Российской Федерации и высшего юридического образования. А.А. Коблова на основании данных требований сформулировала следующее определение секретаря судебного заседания: «гражданин Российской Федерации, обладающий высшим юридическим образованием и занимающий должность государственно-гражданского служащего в аппарате суда²». Вместе с тем, с данной формулировкой нельзя согласиться, поскольку автором не отражено положение секретаря судебного заседания как участника процессуальной деятельности.

Следующая проблема, которая непосредственно отражается на профессиональной деятельности судьи, это отсутствие четкого соподчинения.

При выполнении своих профессиональных обязанностей секретарь судебного заседания подчиняется непосредственно тому судье, в чьем аппарате он непосредственно закреплен. Положением об аппарате федерального суда общей юрисдикции³ должность секретаря судебного заседания находится в штате отделов обеспечения судопроизводства. В связи с этим, находясь в штате отдела обеспечения судопроизводства в аппарате районного суда, секретарь судебного заседания осуществляет свои должностные и процессуальные обязанности с тем или иным судьей по распоряжению начальника отдела, в чьем непосредственном подчинении находится. Такое переплетение иерархических взаимосвязей обусловлено должностной спецификой секретаря судебного заседания и, равно как и определение непосредственного термина, требует глубокой законодательной проработки на современном этапе развития судебной системы.

Зачастую некоторые практикующие юристы высказывают мнение о том, что должность секретаря судебного заседания не предполагает выполнение

¹ Указ Президента РФ от 31.12.2005 № 1574 (ред. от 24.10.2022) «О Реестре должностей федеральной государственной гражданской службы» // Собрание законодательства РФ. 2006. № 1. Ст. 118.

² Коблова А. А. Кто такой секретарь судебного заседания в уголовном процессе? // Юридический факт. 2020. №115. С. 53-55.

³ Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 21.12.2012 № 238 «Об утверждении Положения об аппарате федерального суда общей юрисдикции» // Бюллетень актов по судебной системе. № 6. 2013.

юридических обязанностей, более того, эта должность не должна, по их мнению, относиться к юридической специальности¹.

После реализации этой меры на должности секретаря суда и секретаря судебного заседания можно будет нанимать любых специалистов, имеющих высшее или незаконченное высшее образование. После обязательного прохождения профессиональной переподготовки (как и сейчас) вновь назначенные секретари приступают к своим обязанностям. Если сейчас председатели судов вынуждены выбирать из немногочисленных юристов и студентов-юристов, готовых пойти работать за низкую зарплату, то открытие доступа к этой работе представителям других специальностей позволит набирать более квалифицированных кандидатов. Более того, если сегодня председатели суда опасаются увольнять некачественно работающих секретарей (понимая сложность с наймом), то в новой ситуации будут открыты возможности для адекватной работы с кадрами.

Априори, данное мнение может быть реализовано, но результатом станет другая проблема, заключающаяся в обесценивании юридической специальности.

Следующей проблемой профессиональной деятельности секретаря судебного заседания выступает отсутствие должного технического оснащения. Введение с 01 сентября 2019 года обязательного аудио протоколирования хода судебных заседаний оказало влияние на правовой статус секретаря. На практике новая для секретаря обязанность вести аудио протоколирование судебных заседаний сопряжена с рядом проблем, среди которых: отсутствие в ряде районных судов и у мировых судей комплексов автоматической фиксации хода судебного заседания; незнание секретарями судебного заседания всех возможностей программы автоматической фиксации или неумение ими пользоваться; увеличение нагрузки на секретарей судебного заседания; слишком быстрая смена кадров секретарей судебного заседания..

Внедрение обязательного аудиопроколирования должно было решить ряд задач: повысить качество правосудия, доступность правосудия для населения, открытость судопроизводства, авторитет судебной власти, сократить сроки осуществления судопроизводства². Однако в настоящее время результатом внедрения аудиопроколирования является более длительное изготовление протоколов судебных заседаний, в результате чего сроки осуществления правосудия увеличиваются. Перечисленные выше проблемы порождают вывод о том, что обязательное аудиопроколирование судебных заседаний в судах общей юрисдикции закреплено в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации преждевременно, без надлежащей для этого подготовки, что может привести к результатам,

1 Бочаров Т. Ю., Волков В. В., Воскобитова Л. А., Дмитриева А. В., Смола А. А., Титаев К. Д., Цветков И. В. Предложения по совершенствованию судебной системы в Российской Федерации и изменения нормативных актов в целях их реализации. // Институт проблем правоприменения. М. 2018. С. 28.

² Силантьева И.Р. Анализ протоколирования судебного заседания с использованием средств аудио- и видеозаписи // Вестник Башкирского университета. 2013. Т. 18. № 1. С. 271 - 274.

обратным тем задачам, которые перед ним ставились, и тем самым ударить по судебной системе всей страны.

Большинство районных судов до сих пор не оснащены аппаратурой для ведения аудиопотоколирования, в связи с чем для соблюдения требований действующего законодательства секретари судебных заседаний с 1 сентября 2019 г. вынуждены вести аудиопотоколы при помощи диктофонов. Такая расстановка приоритетов только увеличивает нагрузку секретарей судебных заседаний, что также является актуальной проблемой их профессиональной деятельности.

На данном этапе секретарям судебного заседания пригодилась бы встроенная в комплекс аудиопотоколирования система автоматического распознавания голоса на основе самообучаемого искусственного интеллекта, которая отсутствует, например, в районных судах.

Таким образом, проблемы профессиональной деятельности секретарей судебного заседания основаны в основном на отсутствии эффективного технического оснащения рабочего места, а также большой загруженностью специалистов. Нормативные акты, регулирующие деятельность секретаря судебного заседания, не содержат единообразной и четкой схемы соподчинения работников аппарата суд, что также затрудняет качественное исполнение обязанностей секретарями.

Родыгина П., Солдатова К.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЮРИСТА

В сложных социально-правовых и экономических условиях совершенствования российской государственности и общества в целом все более значительно возрастают общие требования, предъявляемые общественностью и работодателями к уровню профессиональной компетентности специалистов юридического профиля, что неизбежно ведет к необходимости разрешения неизвестных ранее проблем.

Любая юридическая служба как сложный производственный процесс требует определенной совокупности компетенций для действенного регулирования как правовых вопросов жизнедеятельности личности, так и правовых проблем экономической и социальной жизнедеятельности общества.

На данный момент времени существуют такие проблемы, как: социальная адаптация, конкуренция между специалистами, злоупотребление специализированными знаниями и так далее.

Проблема социальной адаптации вызвана рядом причин. Первая из них состоит в противоречивости отношения российского общества к профессии юриста. Как уже отмечалось выше, юридические профессии в настоящее время престижны среди молодежи. Однако уровень уважения и доверия

большинства рядовых граждан нашей страны к сотрудникам юридических служб довольно низок. Недостаток вежливости, душевности, этики и других чисто человеческих качеств многих работников юридической сферы при коррумпированной и малоэффективной государственной системе юстиции вызывают у достаточно большой части населения элементарное неверие в силу закона вообще и резко негативное отношение к конкретным юристам.

Вторая причина сложной адаптации на рабочем месте связана с возникающей конкуренцией между молодыми и опытными специалистами. В этой конкуренции преимущество практически всегда – на стороне опыта. А ведь опыт полезно, наоборот, использовать как помощь младшим коллегам, как это принято на производстве, где налажена система наставничества.

Еще одна проблема связана с тем, что, обладая специализированными знаниями и исключительным доступом к этим знаниям, члены профессиональной группы могут испытывать искушение употребить их в корыстных целях за счет населения. Здесь необходим внутренний контроль за деятельностью членов профессиональных групп и внешний – для того, чтобы общество могло быть уверено в том, что профессия достаточно хорошо осуществляет самоуправление и способствует общественному благосостоянию.

Устранить перечисленные проблемы можно с помощью воспитания творческой и гуманистически ориентированной личности юриста¹.

Примем за основу подход С.Л. Рубинштейна, согласно которому направленность личности как динамические тенденции определяет саму человеческую деятельность в качестве ее мотивов.

Мотивы же определяются целями и задачами деятельности. Общая направленность личности отражает гражданскую позицию, мировоззрение, понимание своего места в жизни, идеалы, стремления и потребности.

На общей направленности базируется направленность профессиональная. Профессиональная направленность личности выражает структуру профессиональных мотивов и интересов в сложной системе личного профессионального самоопределения.

Определим гуманистическую направленность личности юриста через качественные характеристики профессиональной направленности. Гуманистическая направленность личности юриста – это система динамических тенденций².

К ним можно отнести активную гуманистическую жизненную позицию юриста, гуманистические идеалы, гуманистическое мировоззрение, мотивы и интересы общественного значения, общественно направленные жизненные цели юриста. В эту же систему входит общественно значимая перспектива – создание комплекса условий для счастливого всестороннего развития каждого человека через защиту интересов отдельной личности и общества от любого

¹Цамаева А.А. Актуальные проблемы профессиональной подготовки будущего юриста // Фундаментальные исследования. 2014. № 11-6. С. 1386-1389.

²Егоров Н.С. Советская конституция и юридическое образование // Вестник высшей школы. 1978. № 12. С. 4-15.

рода нарушений законных прав и морали. Формирование гуманистической направленности личности юриста требует разработки специальных подходов и технологий.

Обобщая результаты проведенного анализа современных исследований, можно утверждать, что в настоящее время на рынке востребованы юристы нового типа, способные действовать четко, быстро и эффективно, а главное – самостоятельно принимать решения в проблемном профессионально-правовом поле.

Основными показателями конкурентоспособности и профессиональной зрелости специалиста становятся сегодня умение, желание и готовность не просто осуществлять профессиональную деятельность в стандартных направлениях и объемах, но и реализовывать инновационное решение новых профессиональных задач нашего времени, для которых характерны: неопределенность в начальных условиях и в постановке самой задачи; избыточность или дефицит информации и ресурсов; противоречия, требующие разрешения; неоднозначность, вариативность допускаемых решений; наличие риска при реализации результатов.

Способность молодого юриста быстро находить эффективное решение возникающих в юридической практике задач становится главным критерием компетентности и профессионализма¹.

Романюк А., Маяковская Ю.

К ВОПРОСУ О ПРЕПЯТСТВИЯХ К ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНЫМ УПРАВЛЯЮЩИМ

Арбитражный управляющий является одной из ключевых фигур в процедуре банкротства, ведь именно он осуществляет реализацию имущества должника, полученные в связи с этим денежные средства распределяет между кредиторами, выясняет все обстоятельства, предшествующие возбуждению дела о банкротстве, определяет правомерность совершенных должником сделок, а также определяет, преднамеренным ли было банкротство должника, устанавливает аффилированные связи. Поэтому на арбитражного управляющего, назначаемого судом от имени государства², возложена серьезная ответственность, в связи с чем он вынужден просчитывать каждый шаг, чтобы не отступить от буквы закона, ведь в своей работе ему приходится встречаться с большим количеством препятствий для проведения процедуры банкротства в полном объеме.

Стоит начать с того, что, конечно же, достаточно часто весомую роль в затруднении осуществления деятельности арбитражного управляющего играют сами должники посредством отказа от взаимодействия с арбитражным управляющим, игнорирования его запросов. Ярким примером могут служить

¹ Дагель П.С., Овчинников Н.И., Резниченко И.М. Модель юриста // Правоведение. 1976. № 4. С. 82 - 89.

² Семенова Ю. В. Арбитражный управляющий – ключевая фигура в деле о банкротстве // Вестник Псковского государственного университета. № 6. 2017. С. 110.

также и действия или бездействия руководителя должника – юридического лица, признанного банкротом, для которого «внешний и конкурсный управляющие — это фактически единоличный исполнительный орган»¹.

Так, Г., являющаяся бывшим директором ООО «ХХХ», признанного банкротом, не исполняет свою обязанность, предусмотренную абз. 2 п. 2 ст. 126 Федерального закона от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)», а именно: «руководитель должника ... в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего обязан обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей конкурсному управляющему»². В связи чем, арбитражный управляющий вынужден обращаться в Арбитражный суд с ходатайством об истребовании документов. Впоследствии, определением суда данное ходатайство удовлетворяется, бывший директор ООО «ХХХ» Г. обязуется передать документы, согласно указанному в ходатайстве перечню. На основании данного определения конкурсный управляющий запрашивает исполнительный лист для принудительного исполнения Г. обязанности, возложенной на нее законодательством о банкротстве. Описанная процедура, безусловно, затрачивает немалое количество времени, отведенного для производства по делу, это зачастую приводит к «затягиванию» процедуры банкротства.

Необходимо акцентировать внимание на том, что создание препятствий арбитражному управляющему нецелесообразно по нескольким причинам.

Во-первых, безусловно, «от квалификации, умений и знаний арбитражного управляющего во многом зависит судьба предприятия или гражданина – должника, поэтому Законом о банкротстве установлены повышенные требования к кандидатам на должность арбитражного управляющего»³. В связи с этим, игнорирование запросов арбитражного управляющего, попытки скрыть от него какое-либо имущество очень часто не увенчаются успехом в связи с тем, что у высококвалифицированного арбитражного управляющего имеется отлаженный и эффективно действующий механизм установления необходимых фактов в отношении Должника, его финансового состояния, семейного и имущественного положения.

Так, арбитражный управляющий на основании абз. 6 ст. 20.3 Федерального закона от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» имеет право «запрашивать необходимые сведения о должнике, о лицах, входящих в состав органов управления должника, о контролирующих лицах, о принадлежащем им имуществе (в том числе имущественных правах), о контрагентах и об обязательствах должника у физических лиц, юридических

¹ Галимова С. А., Рущицкая О. А. Арбитражный управляющий – некоторые проблемы работы в рамках института банкротства в России / С. А. Галимова, О. А. Рущицкая // Аграрный вестник Урала. № 1 (119). 2014. С. 78.

² Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

³ Семенова Ю. В. Арбитражный управляющий – ключевая фигура в деле о банкротстве // Вестник Псковского государственного университета. № 6. 2017. С. 108.

лиц, государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации и органов местного самоуправления, включая сведения, составляющие служебную, коммерческую и банковскую тайну». Следовательно, арбитражным управляющим абсолютно свободно запрашиваются сведения об имуществе, о местах трудовой деятельности, а также о многих других обстоятельствах, имеющих значение в разрешении дела о банкротстве, в тех или иных регистрирующих государственных органах. А в случае получения от них отказа в предоставлении информации, арбитражный управляющий вправе воспользоваться институтом истребования сведений посредством подачи соответствующего ходатайства в Арбитражный суд.

Во-вторых, безусловно, наиболее положительным завершением процедуры банкротства для каждого должника является предусмотренное п. 3 ст. 213.28 Федерального закона от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» освобождение «от дальнейшего исполнения требований кредиторов, в том числе требований кредиторов, не заявленных при введении реструктуризации долгов гражданина или реализации имущества гражданина». Однако п. 4 указанного положения в качестве санкции за недобросовестность должника закрепляет перечень оснований недопущения освобождения от обязательств, который включает себя и рассматриваемый нами случай, когда «гражданин не предоставил необходимые сведения или предоставил заведомо недостоверные сведения финансовому управляющему...»¹.

К тому же, не стоит забывать и об уголовной ответственности должника за незаконное воспрепятствование деятельности арбитражного управляющего, которая предусмотрена ч. 3 ст. 195 Уголовного Кодекса Российской Федерации².

Стоит отметить, что несмотря на то, что «Закон о банкротстве требует от арбитражного управляющего не только законного поведения, но добросовестных, разумных действий»³, в своей деятельности он прибегает к вынужденной волоките при собирании необходимой информации о Должнике.

Так, с целью установления факта наличия или отсутствия у должника – физического лица, либо у руководителя (учредителя) должника – юридического лица детей, родителей, зарегистрированных или расторгнутых браков, арбитражный управляющий обращается в органы записи актов гражданского состояния. Данная информация необходима для выявления признаков недействительности сделок Должника, совершенных в период

¹Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

²Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ «Уголовный Кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

³Семенова Ю. В. Арбитражный управляющий – ключевая фигура в деле о банкротстве // Вестник Псковского государственного университета. № 6. 2017. С. 109.

подозрительности – период, предшествующий подаче заявления о признании лица несостоятельным (банкротом).

Недействительность сделки может выразиться, например, в фиктивной купле-продаже какого-либо имущества должника посредством его отчуждения в пользу родителя, ребенка или супруга банкрота (то есть лица, обладающего абсолютным доверием должника, в связи с наличием между ними семейных уз) за цену, значительно уступающую рыночной, с целью сокрытия имущества и фактического сохранения его во владении должника. В такой ситуации «речь идет о банкротстве состоятельных граждан, которые сознательно используют этот инструмент как возможность сохранить значительную часть своего имущества от требований кредиторов. Можно предположить, что данная категория граждан к процедуре банкротства готовится заранее, выводя часть имущества путем заключения различного рода сделок ... Такое положение дел явно не соответствует принципам справедливости судопроизводства»¹.

Однако в большинстве случаев арбитражный управляющий получает от органов ЗАГС отказ в предоставлении сведений. Данный отказ мотивируется тем, что арбитражный управляющий не входит в исчерпывающий перечень субъектов, по запросам которых органы ЗАГС обязаны предоставить сведения о государственной регистрации, закрепленный в ст. 13.2 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»² от 15 ноября 1997 г.

Получив данный отказ, арбитражный управляющий направляет типовое ходатайство об истребовании указанных сведений в Арбитражный суд, которое абсолютно во всех рассмотренных делах о банкротстве не удовлетворяется судом в связи с тем, что в кратчайшие сроки после отражения в картотеке дела о банкротстве информации о подаче указанного ходатайства, принятии его к производству, назначении судебного заседания по рассмотрению данного ходатайства, органы записи актов гражданского состояния направляют в материалы дела запрашиваемые арбитражным управляющим сведения, ознакомиться с которыми арбитражный управляющий может посредством направления в суд ходатайства об ознакомлении с материалами дела.

Таким образом, в деятельности арбитражного управляющего наблюдается некая штамповка запросов и ходатайств, итог исполнения которых заранее известен и приводит к удовлетворению требований арбитражного управляющего, однако через достаточно емкую череду документооборота, что, безусловно, не может благоприятно отражаться как на ведении конкретного дела о банкротстве, так и на судопроизводстве по делам о несостоятельности в целом в связи с искусственным затягиванием

¹ Гришмановский Д. Ю., Клочихин В. А., Цвилий-Букланова А. А. Вопросы реализации процедуры банкротства в отношении физических лиц в Российской Федерации / Д. Ю. Гришмановский, В. А. Клочихин, А. А. Цвилий-Букланова // Юридическая наука. № 10. 2020. С. 44.

² Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

гражданского процесса посредством осуществления «лишних» процессуальных действий.

В связи с этим, с целью преодоления сложившейся ситуации волокиты, необходимым является внесение изменений в законодательство посредством включения арбитражного управляющего как обязательного субъекта, имеющего право на получение сведений, в специальные законы.

К сожалению, нередко случаи ошибок в исполнении запросов арбитражного управляющего и со стороны регистрирующих государственных органов, предоставляющих необходимую для формирования конкурсной массы информацию об имуществе, зарегистрированном на имя должника. Такие ошибки могут проявиться как в виде предоставления неполных сведений (запрос может указывать на необходимость отражения сведений об имуществе, принадлежащем должнику в настоящее время, а также об имуществе, которое было им отчуждено или снято с регистрационного учета в течение 3 лет до подачи заявления о признании должника банкротом, а ответ на данный запрос может содержать лишь перечень имущества, зарегистрированного на имя должника на дату исполнения запроса), так и в существенном нарушении срока исполнения запроса, составляющего 7 дней со дня получения запроса, согласно п. 1 ст. 20.3 Федерального закона от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)».

Несмотря на то, что конкурсные кредиторы являются самыми заинтересованными лицами в полном и своевременном удовлетворении своих требований, именно с их стороны исходят некоторые препятствия к осуществлению всесторонней процедуры банкротства в разумные сроки.

Так, например, при реализации имущества должника, находящегося в залоге у кредитора, посредством его продажи на торгах, согласно абз. 2 п. 4 ст. 213.26 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г., именно конкурсный кредитор, требования которого обеспечены залогом имущества, определяет начальную продажную цену предмета залога, порядок и условия проведения торгов¹. Однако на практике встречаются случаи игнорирования кредиторами указанного правомочия.

Так, по делу А47-ТТТТ/2021 конкурсным кредитором, требования которого обеспечены залогом имущества, выступает ООО МФК «КарМани». Предметом залога по договору займа, заключенного между банкротом гражданином П. и ООО МФК «КарМани», было транспортное средство, принадлежащее на праве собственности гражданину П.

По итогам проведения мероприятий по оценке и описи имущества должника, финансовым управляющим было направлено уведомление в адрес ООО МФК «КарМани» о том, что данному конкурсному кредитору необходимо направить финансовому управляющему проект Положения о порядке, сроках и условиях продажи транспортного средства, являющегося предметом залога. Однако указанное Положение не было направлено в адрес

¹ Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

финансового управляющего и после направления повторного уведомления. В связи с чем, финансовый управляющий был вынужден воспользоваться правом, предоставленным абз. 3 п. 4 ст. 213.26 Федерального закона от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)», – обратиться в Арбитражный суд с целью вынесения судом определения об утверждении порядка и условий проведения торгов по реализации предмета залога, что, конечно же, существенно затягивает сроки производства по делу.

Итак, арбитражный управляющий, безусловно, является ключевой фигурой в процедуре банкротства, выступающей в роли независимого арбитра, призванного соблюдать баланс интересов должника и кредиторов, являющейся носителем воли государства, производящей меры, направленные на выявление и сохранение имущества, неся при этом огромную ответственность, находясь под риском привлечения к гражданско-правовой, административной или вовсе уголовной ответственности. К тому же, арбитражный управляющий вынужден постоянно сталкиваться и бороться с препятствующими его деятельности факторами, исходящими как со стороны должника, так и со стороны его конкурсных кредиторов, а также вызванных несовершенством действующего законодательства.

Салихов Т.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ АУДИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Одной из важнейших частей профессиональных услуг в деловой сфере является аудиторская деятельность. Она выделяется в отдельный подраздел, раздела, относящегося к оказанию услуг в общероссийском классификаторе видов экономической деятельности.

С момента перехода Российской Федерации к рыночной экономике, в стране происходит активный процесс развития предпринимательской и профессиональной деятельности.

В целях становления сильного и жизнеспособного предпринимательства в 2017 г. Президент РФ издал Указ «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции», в котором одним из главных принципов является развитие малого и среднего предпринимательства. Также Указ содержит положения, которые направлены на снижение доли хозяйствующих предприятий, контролируемых со стороны различных органов власти, а это означает, что государство планирует в дальнейшем полностью передать данную сферу в руки частному сектору.

Однако в полномочия государственных органов по-прежнему будут входить контрольные (надзорные) функции, поэтому на представителей бизнес-общества в первую очередь будут и далее возлагаться обязанности по предоставлению отчетности, в том числе и финансовой (бухгалтерской), так как все это является предпосылкой обеспечения экономической безопасности РФ.

И.В. Ершова считает, что интерес к правильному формированию предпринимательской прибыли носит частно-публичный характер. Основанием для данного утверждения служит то, что именно достоверная отчетность приводит к более правильному исчислению налоговой базы.

Именно поэтому государство остается главным разработчиком норм и правил, которые позволяют отследить правильность передаваемых самим субъектом предпринимательской деятельности сведений в контролирующие органы. Одним из современных способов подтверждения достоверности бухгалтерской отчетности, а также проверки того, насколько эффективно работает предприятие, является аудит. Разработкой нормативных правовых актов, а также определением государственной политики в сфере аудиторской деятельности занимается Министерство финансов РФ, а также созданный при нём Совет по аудиторской деятельности.

Основным источником служит Федеральный закон РФ от 30.12.2008 N 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности». С 1 января 2018 г. в силу вступили изменения о переходе на международные стандарты аудита. С этим связано также и обновление правового регулирования аудиторской деятельности. Исходя из анализа положений ФЗ № 307, можно прийти к выводу о том, что система нормативного регулирования деятельности аудиторов на современном этапе развития государства является четырехступенчатой.

Первым звеном этой системы являются международные стандарты аудиторов, принимаемые Международной ассоциацией бухгалтеров. Данные стандарты в том числе устанавливают методики проведения аудита, способы закрепления его результатов, в какую форму облекать полученные в ходе анализа деятельности данные¹.

Второе звено – внутренние нормативные правовые акты РФ, к которым непосредственно относится ФЗ № 307, Налоговый кодекс, Федеральный закон от 06.12.2011 N 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», а также иные. Внутреннее законодательство в большинстве своем закрепляет только общие нормы, например, касающиеся дисциплинарной ответственности аудиторов, полномочий государственных органов по контролю за деятельностью СРО, порядок формирования СРО и некоторые иные, отражает основную специфическую терминологию.

Третье звено – подзаконные акты, которые издаются, в частности, Министерством финансов РФ, к примеру, Приказ Минфина России от 27.07.2018 № 1668 «О внесении изменений в Методические рекомендации по осуществлению внутреннего финансового аудита, утвержденные приказом Министерства финансов Российской Федерации от 30.12.2016 № 822». Данные акты играют немаловажную роль, так как нередко именно подзаконными актами разъясняются действия аудиторов в переходные периоды (что, в частности, происходило в 2017 г.), описывают, на соблюдение каких актов нужно обращать особое внимание при составлении аудиторского заключения, также часто Федеральное казначейство, которое является

¹ Федеральный закон "Об аудиторской деятельности" от 30.12.2008 N 307-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

надзирающим органом, публикует обзоры по привлечению к административной ответственности лиц за отступление от императивных предписаний законодательства. Также именно подзаконными актами утверждаются и вводятся в действие международные стандарты.

Четвертое звено – стандарты аудиторской деятельности саморегулируемых организаций аудиторов и кодексы профессиональной этики аудиторов. Особо оговаривается в ч. 2 ст. 7 ФЗ № 307, что даже при предоставлении возможности ввода дополнительных ограничений по сравнению с установленными дополнительными звеньями, эти положения не должны являться препятствием для осуществления свободной аудиторской деятельности. Таким образом, выстраивается строгая иерархичная система источников правового регулирования аудиторской деятельности.

В ФЗ № 307 особо отмечено, что аудиторы обязаны руководствоваться международными и внутренними стандартами, законом об аудиторской деятельности.

Федеральное казначейство строго следит за исполнением данных требований выписывает предписания. Так, к примеру, апелляционная инстанция оставила в силе решение суда первой инстанции, которым СРО аудиторов было отказано в признании предписания Федерального казначейства недействительным. В данном случае Федеральное казначейство установило, что аудиторское заключение было составлено без соблюдения требований, предусмотренных Международным стандартом аудита №700 «Формирование мнения и составление заключения о финансовой отчетности», Международным стандартом аудита №250 «Рассмотрение законов и нормативных актов в ходе аудита финансовой отчетности». Таким образом, нарушение правил и норм, касающихся аудиторской деятельности, в конечном итоге привело к приостановлению членства аудиторской организации в саморегулируемой организации аудиторов.

Можно прийти к выводу, что система чрезвычайно структурирована, аудиторы находятся в рамках «двойных» стандартов: они должны соблюдать как международные стандарты, так и стандарты организации, в которой имеют членство. Причем единообразия в содержании стандартов СРО не имеется. Это в конечном итоге может привести к тому, что аудитор в период своей деятельности будет привязан лишь к одной организации¹.

Также это может привести к тому, что заказчик услуг аудиторской организации, неправильно истолковав положения законов, будет считать аудиторским заключением иные оказанные ему услуги, например, носящие рекомендательный характер. Так данный вопрос уже становился предметом рассмотрения арбитражных судов. Истец, считая, что перед ним имеется аудиторское заключение, строил свою позицию, основываясь именно на отраженных в нем данных. В итоге, суд отказал в удовлетворении его

¹ Ашмарина Е.М., Быля А.Б., Терехова Е.В. «Правовые основы системы правового регулирования бухгалтерского учета и аудита в Российской Федерации»: учеб. пособие /под ред. Е.М. Ашмариной. М.: КноРус. 2011. 240 с.

требований, сославшись на то, что данное заключение не является аудиторским.

На сегодняшний день существуют СРО, а также другие организации, в которых правовое регулирование представляется более лаконичным и понятным. К примеру, это адвокатура. По большому счету в её системе созданы единые акты, на основе которых функционируют все образования. Так, у коллегий адвокатов субъектов РФ нет обязанности принимать свои отдельные кодексы профессиональной этики. Существует единый кодекс, принятый Всероссийским съездом адвокатов.

В конечном итоге, правовое регулирование не должно сводиться к тому, чтобы возникала необходимость принятия огромного массива актов. Ведь разрастание системы источников регулирования в конечном итоге может привести к тому, что аудиторы не смогут сосредоточиться на выполнении своей работы, а будут вынуждены постоянно изучать меняющееся законодательство и стандарты. Регулирование прежде всего должно быть эффективным, и РФ уже приняла достаточные меры для того, чтобы деятельность аудиторов становилась более независимой и законной.

Сисимбаева М.

ПРОБЛЕМЫ НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ ДОХОДОВ САМОЗАНЯТЫХ ЛИЦ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ СИСТЕМЫ НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ САМОЗАНЯТЫХ ГРАЖДАН

Проект федерального закона о новом специальном налоговом режиме самозанятых с соответствующими поправками в Налоговый и Бюджетный кодексы был внесен в Государственную Думу 21 сентября 2018 г. Авторами данного законопроекта выступили заместитель председателя Совета Федерации Бушмин Е., сенатор Ульбашев М., а также группа депутатов Госдумы под руководством председателя комитета по бюджету и налогам А. Макаровым. Новый закон устанавливал введение эксперимента пока только в 4 субъектах государства (Москве, Московской области, Калужской области и Республике Татарстан), который, как ожидалось, продлится 10 лет: с 1 января 2019 года по 31 декабря 2028 года. Так к концу первого года проведения данного эксперимента, были подведены промежуточные итоги. Глава ФНС Мишустин М. в своём докладе в середине ноября отчитался Президенту РФ о более 284 тысячах зарегистрировавшихся, сумма доходов которых составила примерно 32,6 миллиардов рублей. Согласно статистическим

данным, большую часть участвующих в эксперименте составляют водители такси (18%), арендодатели (7%), консультанты (5%) и репетиторы (3%)¹.

30 октября 2019 года Министерство финансов опубликовало законопроект, в котором предлагалось распространить действие эксперимента с 1 января 2020 года на уже 19 субъектов России. Уже 1 ноября того же года Минфин выступил с другой, ещё более радикальной инициативой – распространить действие данного эксперимента с 1 июля 2020 года на все государство.

Данное явление в экономике страны, представляет возможным изучения налога для самозанятых лиц («налога на профессиональный доход») и подчеркивают актуальность и необходимость анализа его особенностей, проблем реализации.

Следует сказать о причинах введения «налога на профессиональный доход» (далее НПД). Основная идея заключается в борьбе государства с теневой экономикой. По некоторым подсчетам экспертов, почти половина (44,8%) работающих людей так или иначе работала в тени за последние годы, из них 31,4% работают «в тени» на постоянной основе. При этом суммы потери бюджетов в связи с теневой занятостью экономически активного населения достигают огромных цифр - практически 1 272 миллиардов рублей².

Самозанятые лица - это физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и оказывающие услуги другим физическим лицам для личных, домашних или иных нужд. Но их доходы не находили отражения в бюджете. Согласно подсчетам Министерства труда, таких лиц около 12 миллионов человек, а по оценке независимых экспертов - от 15 до 25 миллионов человек.

Налог на профессиональный доход — это не новый налог, а новый специальный налоговый режим для самозанятых граждан. Один из плюсов НПД: его низкие процентные ставки: 4% при расчетах с физическими лицами и 6% при расчетах с ИП и юридическими лицами. При этом, согласно закону о введении НПД, ставки налога не могут быть изменены в течение 10 лет. Уплата НПД освобождает физических лиц от уплаты НДФЛ, а индивидуальных предпринимателей - от уплаты НДФЛ, НДС и страховых взносов³.

Предусмотрено законом и большое количество ограничений для применения НПД. Одно из них – это ограничение по сумме дохода. Так, НПД доход нужно будет платить, пока сумма дохода в течение года не превысит 2,4 миллионов рублей. Ограничения по сумме месячного дохода отсутствуют.

Заслуживает внимания предоставление в рамках НПД налогового вычета в сумме 10 тысяч рублей. Ставка 4% таким образом уменьшается до 3%, а ставка 6% - до 4%.

¹ [Электронный ресурс] URL:<https://npd.nalog.ru> (Дата обращения 10.03.2023)

²[Электронный ресурс] URL: <https://www.nalog.ru/rn77/> (Дата обращения: 10.03.2023)

³ Там же см. 2

Выделим положительные и отрицательные стороны НПД. У налога на профессиональный доход, разумеется, есть как положительные, так и отрицательные стороны. К преимуществам НПД относятся, в частности, следующие факты:

1. НПД имеет низкую ставку в сравнении с налогами, которые он заменяет;

2. Удобное «пользование»: регистрация, учет доходов, оплата осуществляются через мобильное приложение «Мой налог» (под аналогичную систему, по заявлению Министерства финансов, планируется перевести весь малый бизнес);

3. Предоставление налогового вычета;

4. Вывод большого количества людей из теневой экономики и получение новых налоговых поступлений.

5. Вывод из тени компаний, раньше уходивших от уплаты налогов, теперь же легально работающих с самозанятыми (плательщиками НПД).

Тем не менее, часто встречается критика нового налогового режима.

Среди последовательных оппонентов нововведения можно отметить председателя комитета по труду, социальной политике и делам ветеранов Государственной думы Ярослава Нилова и проректора Академии труда и социальных отношений Александра Сафонова. Среди заявленных недостатков НПД:

1. Невозможность уменьшать полученные доходы на расходы. Особенно такая проблема касается тех, кто продает собственноручно изготовленные изделия;

2. Риск ухода налогоплательщиков других режимов в режим самозанятости;

3. Риски высоких издержек администрирования деятельности самозанятых;

4. Недоверие населения: государство может изменить законодательство, заставить плательщиков НПД платить 4 налога (не только НПД, но и НДС, НДСФЛ и взносы в ПФР).

Другой проблемой введения НПД стал массовый перевод компаниями своих работников в категорию самозанятых. Для борьбы с этим явлением ФНС предложила ограничить список профессий для НПД. Однако, возникает вопрос: что в таком случае делать лицам, уже зарегистрировавшимся в качестве самозанятых?

Представляется, что перед ними встает выбор:

а) прекратить свою деятельность. Однако подобное решение может вызвать вопросы со стороны налоговых органов, не пытается ли лицо «вернуться в тень»;

б) если лицо перешло на НПД из статуса ИП - осуществлять прежнюю деятельность в качестве индивидуального предпринимателя. Однако и в данном случае существуют риски: как правило, граждане не следят за новостями законодательства, могут узнать о прекращении своего действия в

рамках НПД постфактум. В таком случае доначисление НДФЛ, НДС и страховых взносов окажется для них неприятной неожиданностью¹.

Важный вопрос, также возникший вследствие массового перевода компаниями своих работников в категорию самозанятых - как отличить работника от самозанятого?

Закон предлагает для этого собственное решение - запрет уволившимся работникам применять НПД к доходам от бывших работодателей в течение 2 лет. Однако данный запрет легко обходится созданием сестринской компании и переводом на такую компанию всех «самозанятых», на деле являющихся работниками.

Тогда можно обратиться к предложению ФНС проверять и признавать отношения организаций с сомнительными трудовыми контрагентами.

Однако данное решение предусматривает судебный порядок, занимающий долгое время и, что более важно, препятствующий ведению хозяйственной деятельности субъектами.

Возможным решением определения фактического работника, скрывающегося за статусом плательщика НПД, является применение критерия одного заказчика, при этом «самозанятый» должен ранее быть устроен у этого лица или его взаимозависимых лиц.

Таким образом, «налог на профессиональный доход» имеет как свои плюсы, так и минусы. Но при этом с уверенностью можно сказать, что данный налоговый режим будет все больше распространяться. Так Минфин РФ рассчитывает, что уже к 2024 году количество самозанятых граждан, зафиксировавших свой статус с учётом введения налогового режима для самозанятых, увеличится до 2,4 млн по сравнению с 250 тыс. в 2019 году.

Смирнова Е.

СООТНОШЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ И ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Пожалуй, необходимо, начать с того, что в настоящее время в законодательстве нашей страны не имеется определения понятия предпринимательской деятельности. И, безусловно, в настоящий момент это является одним из актуальных вопросов в российской юриспруденции. Однако, в Федеральном законе «О саморегулируемых организациях» приводится понятие субъектов профессиональной деятельности. Ими признаются физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами. Также нам необходимо рассмотреть определение субъектов предпринимательской деятельности, поскольку мы рассматриваем

¹ Налог на профессиональный доход / Прусова В.И., Краснов С.А. // В сборнике: Современные информационные технологии в образовании, науке и промышленности. Сборник трудов: XIX Международная конференция; XVII Международный конкурс научных и научно-методических работ; VII Международный конкурс. Москва. 2021. С. 80-82.

соотношение именно предпринимательской и профессиональной деятельности. Оно приводится в п. 3 ст. 2 Федерального закона «О саморегулируемых организациях»: под субъектами предпринимательской деятельности понимаются индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие определяемую в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации предпринимательскую деятельность.¹

Подытожим всё вышесказанное: субъекты профессиональной деятельности и субъекты предпринимательской деятельности не тождественны, поскольку к первой категории законодательство относит физических лиц, а ко второй исключительно индивидуальных предпринимателей и юридических лиц.

Но указанный выше Федеральный закон не единственный правовой акт, в который содержит упоминание о профессиональной деятельности. Но ни в одном из них не содержится определения данной деятельности. Но при этом в нормативно-правовых актах законодатель причисляет к профессиональной деятельности следующие виды деятельности:

- оценочная деятельность (согласно ст. 3 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.1998 №135)²
- деятельность арбитражных управляющих (в соответствии с п. 1 ст. 20 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 №127)³
- деятельность патентных поверенных (ст. 4 Федерального закона «О патентных поверенных» от 30.12.2008 №316)⁴ и др.

Между всеми вышеназванными профессиями можно провести параллель: субъекты, которые её заняты, специализируются по определенному виду профессии, которая, в свою очередь, подразумевает под собой основной род занятий, трудовой деятельности.⁵ Хотя, безусловно, порой и осуществление предпринимательской деятельности неразрывно связано с наличием определенного багажа знаний в той или иной профессии. Поэтому, собственно, на современном этапе и возникают такие проблемные вопросы, как: можно ли говорить, что профессиональная деятельность и предпринимательская равнозначны и, если нет, то в чём выражаются их отличия. Найти ответы на указанные вопросы крайне важно, поскольку они позволят обозначить режим регулирования предпринимательской деятельности в связи с применением к ней отдельных

¹[Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_72967/dddf8b7479163800278859c5c106175a9058ccb7/ (Дата обращения: 11.03.2023)

²[Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_19586/e1cc1a2466ed060fcacf283706ea933816eed7ace/ (Дата обращения: 11.03.2023).

³[Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39331/0cf2ebf26570dcd2be1163a4dbf397ac46b773b3/ (Дата обращения: 11.01.2023)

⁴[Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_83197/0e0f68f568c465bc93198577783293a1b410fac3/ (Дата обращения: 11.03.2023)

⁵ Мозолин В. М. Современная доктрина в гражданском праве // Юстицинформ. 2008. №8. С. 19.

норм, касающихся предпринимательской деятельности.

Чтобы попытаться ответить на вышеуказанные вопросы были изучены законы, регулирующие деятельность оценщиков, аудиторов, а также арбитражных управляющих. Именно эти виды деятельности были рассмотрены в связи с тем, что их объединяет допуск к осуществлению названных видов деятельности – вхождение в саморегулируемую организацию.

Проанализировав Федеральные закон «Об оценочной деятельности в РФ», «Об аудиторской деятельности» и «О несостоятельности (банкротстве)» можно выделить черты, которые объединяют субъектов оценочной деятельности и арбитражных управляющих, а также отличия арбитражных управляющих и оценщиков от субъектов аудиторской деятельности. Первое отличие заключается в том, кем являются субъекты оценочной деятельности, арбитражные управляющие и аудиторы. Субъекты оценочной деятельности и арбитражные управляющие есть физические лица, которые при этом являются членами саморегулируемую организацию, субъектами же аудиторской деятельности являются аудиторские организации и индивидуальные предприниматели, входящие в саморегулируемую организацию аудиторов. Следующим отличие проявляется в том, что субъекты оценочной деятельности и арбитражного управления обязаны застраховать свою ответственность, а для аудитора же это обязательно лишь в том случае, если об этом сказано в Правилах саморегулируемой организации, в которой он состоит. Ещё одним отличием оценщики и арбитражные управляющие располагают общей правоспособностью, а аудиторы специальной. И, наконец, субъектам оценочной деятельности и арбитражным управляющим в обязательном порядке необходимо придерживаться правил и стандартов саморегулируемой организации, членами которой они являются, субъектам же аудиторской деятельности лишь в том случае, если такие правила и стандарты имеются в саморегулируемой организации, в которой они состоят.

Общим же для субъектов всех трёх видов деятельности является то, что им необходимо обладать необходимыми умениями, навыками, образованием и деловой репутацией и требования об этом закреплены на законодательном уровне. При этом, требования дифференцируется в зависимости от исполняемой субъектом деятельности.

Исходя из всего вышесказанного, можно дать следующие ответы на вопросы, которые были поставлены нами ранее: главным различием профессиональной и предпринимательской деятельности проявляется в субъектах и мерах защиты прав кредиторов субъектов профессиональной и предпринимательской деятельности. Так, по отношению к субъектам профессиональной деятельности (оценщики и аудиторы) официально закрепляются гарантии защиты прав кредиторов и третьих лиц с помощью установления заключения в обязательном порядке ими договоров

страхования ответственности и создания компенсационного фонда саморегулируемой организации. Касательно ответственности субъектов предпринимательской деятельности (аудиторов), то здесь права кредиторов обеспечиваются компенсационным фондом саморегулируемой организации, если дополнительных гарантий прав кредиторов нет в самой саморегулируемой организации. Профессиональная и предпринимательская деятельности аутентичны и вследствие чего, значит, что и к субъектам профессиональной деятельности режим регулирования предпринимательской деятельности не представляется возможным.

Смоленский И.

ПАРТНЁРСТВО С САМОЗАНЯТЫМИ

На сегодняшний день широкое распространение получил специальный налоговый режим, в простонародье именуемый «самозанятость», в связи с чем актуальными являются вопросы об особенностях взаимодействия лиц, в отношении которых действует специальный налоговый режим – физических лиц, включая индивидуальных предпринимателей, перешедших на специальный налоговый режим¹.

Специальный налоговый режим доступен как физическим лицам, так и индивидуальным предпринимателям, перешедшим в установленном порядке на специальный налоговый режим. При получении дохода от деятельности в результате реализации товаров, услуг, работ, имущественных прав физическое лицо, индивидуальный предприниматель не обременяются обязанностью платить налог на доход физического лица (Далее – НДФЛ) размером в 13%, обременяясь уменьшенной ставкой в 4% от дохода при реализации продукта в отношении физического лица и 6% при взаимодействии с индивидуальными предпринимательскими для ведения предпринимательской деятельности и юридическими лицами. О 13% НДФЛ, не принимая во внимание возможность взимания 15% НДФЛ, мы говорим в силу специфических требований к

¹Федеральный закон от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» от 27.11.2018 г. № 422-ФЗ (ред. от 28.12.2022 г.) // Собрание законодательства РФ. 2018. №49. Ст. 7494.

предельному размеру доходов лица со специальным налоговым режимом, который ограничен Федеральным законом от 27 ноября 2018 года № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» на отметке 2.4 млн рублей в года в пункте 8 части 2 статьи 4, в силу чего установление 15% НДФЛ невозможно.

Наиболее частым явлением в части собственно сотрудничества с самозанятыми является их сотрудничество с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, на практике чаще всего подобное сотрудничество осуществляется на длительной основе. В связи с данным фактом, возникают проблемы урегулирования отношений между самозанятым и юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, ведь, с одной стороны, статус самозанятого по своей природе предполагал особую категорию лиц, которые на особых налоговых условиях осуществляют разного рода деятельность вне рабочих отношений субординации. Особенно актуальна данная тема в условиях постоянного роста количества самозанятых в России, о чем свидетельствует статистика Федеральной Налоговой Службы¹.

В действительности же, что в большинство своем относится к крупным корпорациям, самозанятые становятся основным штатом работников, которые с точки зрения права и документов остаются самозанятыми в собственном смысле этого слова, но де факто превращаются в наёмных работников с некоторыми особенностями.

Для раскрытия темы, необходимо понимать, почему в некоторых сферах деятельности, компании гораздо более выгодно сотрудничать с самозанятыми, а не нанимать работников на условиях трудового договора. Это происходит по следующим причинам:

- нет необходимости платить НДФЛ
- нет необходимости платить страховые взносы

На данном этапе, фактически, самозанятыми становятся те лица, которые:

- начинают вести законную деятельность и платят на доход от неё налог на профессиональный доход (далее - НПД)
- те, кто легализуют ранее существовавший доход
- те, кто ранее имел статус ИП и не имел работников, поскольку при приобретении ИП статуса самозанятого, он переходит на более выгодный налоговый режим с автоматизацией налоговых отчётов в удобном приложении «Мой налог», но лишается возможности нанимать работников
- те, кто перешел в статус самозанятого из официальных трудовых отношений (при этом фактические трудовые отношения могут продолжаться, что не соответствует духу закона)²

¹ Официальная статистика ФНС на январь 2023 года. [Электронный доступ] URL: <https://geochecki-vpd.nalog.gov.ru/#/self-employment> (дата обращения 22.02.2023).

²Черных, Е. А., Локтюхина, Н. В. Актуальные социально-трудовые аспекты самозанятости в современной России // Экономическое возрождение России. 2021. №1. С. 140.

Так рассматриваемая тема довольно узкая, далее речь пойдет именно о тех лицах, которые сотрудничают с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, состоя в отношениях, скрывающих под собой трудовые отношения. В эту категорию лиц входят как те, кто ранее состоял в трудовых отношениях, но перешел на режим самозанятости, так и те, кто ранее в подобных отношениях не состоял. В первом случае есть особенность – самозанятый не может применять налогообложение по специальному налоговому режиму, если сотрудничает с физическим или юридическим лицом, которые в течение последних двух лет являлись его работодателями, тем не менее, из данной ситуации выходят путем создания дочернего предприятия, с которым заключить договор гражданско-правового характера возможно сразу же¹.

Такой тип самозанятости, когда скрываются фактические трудовые отношения, Р. И. Анисимов назвал «фиктивной самозанятостью»².

Выгоду от сотрудничества самозанятого с юридическими лицами или ИП получают не только ИП и юридические лица, но и сами самозанятые, так как за счет снижения налоговой базы для «работодателя», самозанятые чаще всего получают плату за работу на несколько процентов выше, чем штатные сотрудники на условиях трудового договора, для самозанятого нельзя установить рабочий день, возможно сотрудничество на срок, определяемый самим самозанятым, без необходимости проработывать две недели при прекращении сотрудничества, в отличие от того же увольнения.

С другой стороны, самозанятый лишается социальных гарантий. Такое лишение вполне приемлемо для фрилансеров или редких профессионалов, но неоправданно для лиц, с которыми компания скрывает фактические трудовые отношения. Проблема заключается в том, что законодательно не проведено четкое разграничение между отношениями в рамках сотрудничества с самозанятым и трудовыми отношениями, отчего эффективность применяемых санкций к партнёрам самозанятых ставится под сомнение. Хотя и в таком случае, предел в 2.4 млн рублей в год существенно осложняет деятельность самозанятого, работа которого высоко оценивается, так, самозанятый вынужден либо открывать ИП и продолжать осуществлять ту же деятельность, но на более строгих налоговых условиях, либо переносить часть доходов на счета других лиц, нарушая обязанности по уплате налогов. Рассматривать здоровые отношения партнёрства с самозанятым смысла не имеет, такие отношения как правило имеют краткосрочный характер, а при их длительном характере, оплата раздроблена на множество мелких частей, которые означают оплату за конкретную услугу, товар, работу и т.п.

Итак, партнёр самозанятого, пытающийся скрыть фактические трудовые отношения, предпринимает следующие действия:

¹Письмо Минфина РФ от 01.02.2019 № 03-11-11/5884 // СПС «КонсультантПлюс».

² Анисимов, Р. И. Прекаризированная занятость в России: опыт определения основных индикаторов // Социологические исследования. 2019. №9. С. 64-72.

- Партнёр не прописывает трудовую функцию, вместо этого, указываются услуги, работы, товары и другие обязательства самозанятого по договору. Так, самозанятый не может работать курьером, но может осуществлять услуги по доставке.

- Оплата за проделанную работу складывается исходя из её результата, на примере тех же услуг по доставке, самозанятый получает оплату в зависимости от количества доставок и их сложности, а не фиксированную ставку по определённым числам. На примере тех же услуг по доставке, расчет может происходить путем сложения сумм за расстояние от места получения доставочного материала до места его вручения, сумм за расстояние от местонахождения доставщика до места получения доставочного материала, дополнительных коэффициентов, а сам договор может называться иначе, на примере известного сервиса доставки еды, заключаются два договора: Договор по оказанию услуг, где оплата идет непосредственно за произведенные доставки и Договор продвижения сервиса, куда включены дополнительные платежи. Кроме того, возможно установление минимального предела оплаты для привлечения новых самозанятых для партнёрства, что приближает отношения по своей природе к трудовым

- Невозможно установить правила внутреннего распорядка, включая рабочее время, поэтому партнёры устанавливают специальные правила сервиса, иногда в форме оферты, при нарушении которых партнёрство может прекратиться в любой момент. Эти правила актуальны непосредственно во время выполнения работ и обязательны для выполнения, стоит напомнить, что так как мы говорим именно об отношениях партнерства, в которых усматривается природа трудовых отношений, подобные договоры между самозанятым и партнёром являются типовыми договорами присоединения.

- В отношениях партнёрства не устанавливаются меры дисциплинарной ответственности, вместо этого применяются штрафы за некачественное выполнение работы, которые могут взиматься и с суммы, причитающейся самозанятому по итогам выполнения работы.

Все перечисленные требования прямо не выходят из закона, но их необходимо соблюдать партнеру самозанятого, чтобы избежать неблагоприятных последствий в виду переквалификации отношений партнёрства в трудовые отношения согласно ст. 15 и ст. 19.1 Трудового Кодекса Российской Федерации, как следствие Федеральная Налоговая Служба при признании отношений партнёрства трудовыми отношениями доначислит недоимку по НДФЛ и страховым взносам работодателю и может потребовать пени и штрафы за нарушения порядка отчетности, кроме того, возможно привлечение партнёра, оказавшегося работодателем, к административной ответственности согласно ч. 4 ст. 5.27 КоАП, которая влечет наложение административного штрафа на должностных лиц вплоть до ста тысяч рублей.

Подводя итоги, стоит сказать, что институт самозанятости требует более строгой законодательной регламентации, стоит расширить лимит по доходу самозанятого и провести более строгое отграничение отношений партнёрства с самозанятыми и трудовых отношений, установить обязательные требования к договорам, предполагающим длительное сотрудничество с самозанятым и внести запреты на установления условий, сближающих договоры с самозанятыми и трудовые договоры.

Сороколетов А.Д.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СТРАХОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Страховой рынок выступает неотъемлемым элементом обеспечения устойчивости архитектуры социально-экономических институтов общества. Цель страховой деятельности находит свое выражение в защите имущественных интересов физических и юридических лиц, а также публично-правовых образований при наступлении страховых случаев¹.

На сегодняшний день, как отмечают Р.Н. Шалайкин и А.Н. Прасолова, услуги страхования являются фундаментом финансовой безопасности Российской Федерации. Степень развитости рынка страхования оказывает существенное воздействие на социально-экономические отношения, поэтому представляется необходимым создание устойчивого и эффективного механизма защиты как имущественных прав, так и личных нематериальных благ граждан и организаций². В свою очередь страховой механизм, будучи сложной системой экономических и финансовых взаимоотношений³, не лишен противоречий. Разрешение возникающих проблем в регулирование страховой деятельности, по нашему мнению, способствует гармонизации формы и содержания страховых правоотношений, созданию устойчивого и эффективного механизма защиты имущественных прав субъектов экономической деятельности при наступлении страховых случаев.

Как отмечается в научной работе Е.Л. Прокопьевой, проблема правовой инфраструктуры заключается в неэффективной нормативно-правовой базе, например, многократные случаи нарушения Федерального закона от 25.04.2002 № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств». В настоящее время, несмотря на повышение тарифов, ОСАГО остается одним из наиболее убыточных видов страхования, особенно в регионах⁴. Из предоставленной

¹ См. пункт 1 статьи 3 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27.11.1992 № 4015-1 // СПС «КонсультантПлюс».

² Шалайкин Р.Н., Прасолова А.Н. Основные тенденции развития рынка страховых услуг в России в условиях цифровизации // Юрист. 2021. № 11. С 57.

³ Гирицкий А.В. Некоторые проблемы развития и экономическое содержание страховой деятельности // Финансовая аналитика: проблемы и решения. 2012. № 47. С 36.

⁴ Прокопьева Е.Л. Современный страховой рынок России: проблемы и потенциал развития // Финансы и кредит. 2019. № 1. С. 183.

позиции, по нашему мнению, усматривается взаимосвязь между формой правового регулирования и экономической сущностью страховых правоотношений.

В этой связи важно обратиться с целью проведения ретроспективного анализа к Распоряжению Правительства РФ от 22.07.2013 № 1293-р «Об утверждении Стратегии развития страховой деятельности в Российской Федерации до 2020 года»¹, в котором выделен ряд проблем страховой отрасли, которые, по нашему мнению, сохранили свою актуальность, а именно: снижение качества выполнения обязательств страховщиками перед страхователями; пренебрежение правами и законными интересами страхователей со стороны отдельных страховщиков; ограниченность предложений страховых услуг, ориентированных на различные категории потребителей; повышение уровня расходов на ведение дела и управленческих расходов в объеме страховой премии, влияющих на исполнение обязательств по договорам страхования, снижение рентабельности и эффективности деятельности; наличие неконкурентных действий, а также высокий уровень концентрации на рынке страховых услуг.

Выделенные проблемы следует рассматривать как находящиеся в непосредственной взаимосвязи друг с другом, например, наличие неконкурентных действий, высокий уровень концентрации на рынке страховых услуг, а также снижение рентабельности оказания страховых услуг для страховщиков, как правило, могут повлечь снижение качества выполнения обязательств по договору страхования, а в отдельных случаях и пренебрежение правами и законными интересами страхователей.

Таким образом, наличествует общая черта поименованных проблем: дисбаланса между формой правового регулирования и экономической сущностью страховых правоотношений.

Следует отметить и проблематику правового регулирования частного и публичного элемента в страховых отношениях, например, как отмечается в «Концепции развития положений части второй Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре страхования» (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 25.09.2020 № 202/оп-1/2020)², в действующем правовом регулировании существует серьезная коллизия, которая оказывает существенное влияние на практику применения страхового законодательства: предполагалось, что положения о договоре страхования должны были содержаться в тексте Гражданского кодекса РФ, а административно-правовые нормы остаться в Законе РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (Закон об организации страхового дела), однако системного и последовательного круга источников страхового права так и не сложилось,

¹Распоряжение Правительства РФ от 22.07.2013 N 1293-р «Об утверждении Стратегии развития страховой деятельности в Российской Федерации до 2020 года» // СПС «КонсультантПлюс».

²«Концепция развития положений части второй Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре страхования» (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 25.09.2020 № 202/оп-1/2020) // СПС «КонсультантПлюс».

поскольку вносившиеся изменения в Закон об организации страхового дела носили комплексный характер, без соответствующего вычленения публично-правового и частно-правового компонентов. Следовательно, в действующей редакции Закона об организации страхового дела присутствуют как частно-правовые, так и административно-правовые нормы.

Применение диверсифицированного подхода (разделения публично-правового и частно-правового компонентов) нашло свое отражение в практике многих иностранных государств (США, Германии, Франции).

Преодоление названных проблем регулирования страховой деятельности, по нашему мнению, должно опираться на комплексный подход, основанный на установлении баланса взаимных прав и обязанностей сторон страховых отношений. Кроме того, следует учесть и гармонизировать правовую форму и экономическую сущность страховой деятельности с учетом ее дифференциации на частно-правовую и публично-правовую элементы.

Конкретизируя вышесказанное, следует обратиться к позиции Сплетухова Ю.А., выделявшего следующие ключевые направления повышения эффективности государственного (правового) регулирования страхования: обеспечения конкурентного страхового рынка; осуществление защиты прав и интересов потребителей страховых услуг; способствование развитию элементов саморегулирования в деятельности субъектов страхового дела; оптимизация реализации порядка надзора за субъектами страховой деятельности¹.

Таким образом, проблемы правового регулирования страховой деятельности в Российской Федерации основаны на дисбалансе правовой формы регулирования и экономической сущности страховых правоотношениях, наличия смешения гражданско-правовых и публично-правовых элементов в Законе об организации страхового дела. Разрешение возникших противоречий возможно путем применения комплексного подхода, направленного на достижение правовой гармонии между формой и содержанием страховых правоотношений.

Туева Д.В.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЕНИЯ

Понятие «арбитражное управление» используется в законодательстве Российской Федерации лишь косвенно, в контексте, связанном с осуществлением деятельности арбитражного управляющего.

Федеральный закон от 26.10.2022 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» арбитражное управление упоминает только один раз при

¹ Сплетухов Ю. А. Страховые рынки государств — членов ЕАЭС: современное состояние и эффективность // Финансовый журнал. 2017 г. № 2. С 111.

определении объема полномочий саморегулируемых организаций арбитражных управляющих¹.

Анализ цивилистической литературы позволяет обозначить два основных подхода к определению понятия «арбитражное управление» – в широком и в узком смысле.

Приверженцы широких суждений трактуют арбитражное управление как некий особо специфический вид профессиональной деятельности, заключающийся в управлении несостоятельным должником и (или) его имуществом при осуществлении процедур банкротства².

Арбитражное управление в узком смысле определяется, как властно-профессиональная деятельность, направленная на управление деятельностью должника и его имущества, осуществляемая в рамках самой процедуры банкротства непосредственно арбитражным управляющим в целях достижения баланса интересов всех участников такой процедуры путем наделения арбитражного управляющего специально-профессиональной компетенцией, устанавливаемой законодательством о банкротстве³.

В науке современного общества существует множество позиций относительно взаимоотношений между должником, кредитором и арбитражным управляющим. Данные подходы нуждаются в тщательном анализе, поскольку каждая теория имеет определенные достоинства и недостатки.

Первая теория – это теория представительства. Согласно данной теории, арбитражный управляющий выступает в качестве представителя. При этом мнения о том в качестве представителя, какой из сторон выступает арбитражный управляющий, также различаются. Так, по мнению М.В. Телюкиной, наиболее адекватной формой правоотношений между должником и арбитражным управляющим является институт представительства. Управляющий при этом рассматривается как законный представитель должника, который презюмируется добросовестным⁴. Но В.Ф. Попондопуло считает⁵, что арбитражный управляющий никого не представляет (ни должника, ни кредиторов, ни суд), он действует от своего имени в пределах полномочий, прав и обязанностей, определенных законом.

Некоторые авторы рассматривают арбитражного управляющего как представителя кредиторов, или одновременно должника и кредиторов. И.А. Вышегородцев считает, что управляющий делегирован судом представлять

1 Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 28.12.2022) «О несостоятельности (банкротстве)» // СПС «Консультант Плюс».

2 Пахаруков А.А. Понятие и виды арбитражного управления в российском праве // Социальная компетентность. 2019. № 3 (13). С. 221.

3 Ехлаков Е.П. Проблемы и перспективы правового регулирования деятельности арбитражного управляющего в рамках осуществления процедур банкротства // Право и политика. 2022. № 5. С. 43.

4 Телюкина М.В. Полномочия конкурсного управляющего и теоретические проблемы определения его статуса // Юридический мир. 1999. №1-2. С. 36.

5 Попондопуло В.Ф. Конкурсное право: правовое регулирование несостоятельности (банкротства). М.: Юристъ. 2001. С. 97.

государственный интерес, так как он финансово не заинтересован ни в делах должника, ни в делах кредиторов¹.

Интересной точки зрения придерживается А.И. Белоликов: «Права арбитражного управляющего «можно отнести к ограниченным вещным правам»². Как отмечает А.Э. Захарова, арбитражный управляющий, осуществляя свои полномочия, действует не в своем, а в чужом интересе, что не присуще вещно-правовым отношениям. Кроме того, неясно, к какому виду ограниченного вещного права можно было бы отнести право внешнего и конкурсного управляющего на имущество неплатежеспособного или несостоятельного должника³.

По мнению Е.В. Богданова, арбитражный управляющий выполняет публичные функции. То есть он – лицо, назначаемое судом от имени государства и контролируемое государством посредством суда, следовательно, его по своему правовому положению следует приравнять к должностному лицу⁴.

Кроме указанных выше теорий некоторые авторы предлагают свои особые точки зрения по данному вопросу. Например, правовую природу первой категории управляющих К.Б. Кораев определяет через теорию исполнительного производства и утверждает, что конкурсный управляющий является специальным субъектом, к которому переходит изъятое имущество, образующее конкурсную массу, для реализации и удовлетворения требований кредиторов⁵.

Н.В. Федоренко считает, что с позиции гражданского права правильно охарактеризовать статус арбитражного управляющего не представляется возможным: он не может являться в полной мере ни органом юридического лица – должника, ни представителем, ни доверительным управляющим, ни субъектом, сочетающим в себе элементы статуса каждого из указанных лиц, Однако наряду с этим он обладает совершенно особенными полномочиями, которыми не обладает ни один субъект гражданского права⁶.

Представляется, что главным недостатком вышеизложенных теорий является то, что с их помощью делается попытка объяснения правового положения арбитражного управляющего независимо от его вида. При таком подходе не учитывается, что возникновение и развитие большинства теорий арбитражного управляющего происходило тогда, когда в качестве арбитражного управляющего выступал только конкурсный управляющий.

¹ Вышегородцев И.А. Арбитражный управляющий в процессе банкротства / Гарант.ру [Электронный ресурс]. URL: <https://www.garant.ru> (дата обращения: 03.03.2023).

² Белоликов А.И. Фигура арбитражного управляющего / Право и экономика. 2004. № 12. С. 33.

³ Захарова А.Э., Лобазова И.А. Проблемы определения правового статуса арбитражного управляющего // Молодой юрист. 2021. № 48 (390). С. 276.

⁴ Богданов Е.В. Правовое положение арбитражного (судебного) управляющего // Законы России: опыт, анализ, практика. 2014. № 8. С. 76.

⁵ Кораев К.Б. Неплатежеспособность: новый институт правового регулирования финансового оздоровления и несостоятельности (банкротства): дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.03 / Санкт-Петербург. 2019. С. 225.

⁶ Федоренко Н.В., Пархоменко П.Н. Правовой статус и роль некоторых субъектов процедуры банкротства в свете Федерального закона 2002 года «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. 2005. № 5. С. 170.

Следовательно, указанные теории изначально были направлены на объяснение правового положения конкурсного управляющего, а не арбитражного управляющего, объединяющего различные виды управляющих.

Поскольку неоднозначность правового статуса арбитражного управляющего влияет на ход всего дела о банкротстве, порождает неопределенность в регулировании отношений с органами управления должника, кредиторами, саморегулируемыми организациями и иными лицами, участвующими в деле о банкротстве, поэтому рациональная и правильная организация деятельности арбитражных управляющих с правовой точки зрения будет оказывать воздействие на дальнейшее совершенствование норм действующего законодательства в сфере проведения процедур банкротства.

Франц О., Котова В.

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ АУДИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИИ

В Российской Федерации аудиторская деятельность все больше набирает обороты и выходит на качественно новый уровень развития. Аудит является достаточно молодым видом предпринимательской деятельности, сформировавшимся преимущественно в силу регуляторных требований, обязывающих определенные категории организаций проходить процедуру обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Вместе с тем за годы осуществления аудиторской деятельности была выявлена объективная необходимость государственного регулирования аудита, обоснованная в первую очередь тем, что результаты аудиторской проверки, подтверждающие данные отчетности аудируемых лиц, зачастую ложатся в основу принятия решений об инвестировании средств или иных форм выражения доверия такой организации.

Аудиторская деятельность в настоящее время вступила в новый уже четвертый этап своего развития. Опыт предшествующих трех этапов способствовал формированию представления о том, как должен выглядеть аудит современности, указал на недостатки и ошибки аудиторской деятельности и сформировал представление о долгосрочной стратегии развития аудита¹.

Этап современного аудита отличается от предшествующих этапов существенным изменением условий деятельности, связанных с такими обстоятельствами, как переход к применению Международных стандартов аудита, формированием двух саморегулируемых организаций аудиторов вместо ранее существовавших пяти, ужесточением регулирующего воздействия на деятельность аудиторов, усилением внимания контролю как за

¹Лосева Н.А., Прохоров И.В. Формирование и развитие аудиторской деятельности в России // Аудитор. 2014. № 9. С. 16-21.

деятельностью аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов, так и за проверяемыми аудиторами организаций.

Главной целью аудиторской деятельности в России является обеспечение качества аудиторских услуг, повышение конкурентоспособности и укрепление позиций аудиторской деятельности, как на внутреннем, так и на внешнем рынке¹.

На рынке аудиторских услуг в России можно выделить внутренний и внешний аудит. Внутренний аудит предоставляет объективную оценку достоверности состояния бухгалтерского (финансового) учета и отчетности, а также подготовку рекомендаций по повышению эффективности деятельности и улучшению финансового положения организации. Внешний аудит осуществляется аудиторскими организациями на основе договора, или же индивидуальными аудиторами.

В любой сфере деятельности можно выделить характерные особенности аудиторской проверки². Например, аудит крупных предприятий в значительной степени отличается от аудита малых предприятий, как правило, деятельность малых организаций узко специализирована, в данном случае целями проверки является получение данных по конкретному виду деятельности, в то время как для крупных организаций характерна более сложная система проверки.

Особенностью рынка аудиторских услуг в России является то, что она представлена двумя относительно самостоятельными сегментами: внутренний аудиторский рынок и внешне ориентированный аудит, представленный иностранными аудиторскими фирмами, прежде всего, компаниями «Большой четверки». Регламентация аудиторской деятельности осуществляется государством. Органы государственной власти осуществляют аттестацию аудиторских кадров и издают соответствующие нормативные документы, а также занимаются лицензированием.

Попытки формирования системы регулирования аудиторской деятельности в России предпринимались с начала 1990-х годов, однако первый профильный закон, регулирующий вопросы осуществления аудиторской деятельности, был принят лишь в 2001 году – Федеральный закон от 7 августа 2001 года № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности». Контроль качества аудиторской деятельности, осуществляемый государственным органом, впервые стал практиковаться в 2011–2012 годах.

Правовые основания реализации контроля качества работы аудиторских организаций закреплены в Федеральном законе от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон № 307-ФЗ), Федеральном законе от 26 декабря 2008 года № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и

¹Бодяко А.В. Аудит системы внутреннего контроля в соответствии с Международными стандартами аудита // Аудиторские ведомости. 2022. № 2. С. 22-28.

²Черемисина С.В. Развитие аудита в России // Проблемы учета и финансов. 2022. № 4. С. 48–51.

индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее – Закон № 294-ФЗ)¹.

До 2017 года вопросы реализации государственного контроля за аудиторскими организациями регулировались статьей 10 Закона № 307-ФЗ «Контроль качества работы аудиторских организаций, аудиторов», положения которой распространялись и на контроль, осуществляемый саморегулируемыми организациями аудиторов в отношении своих членов.

В 2021 году были приняты поправки в Закон № 307-ФЗ, в соответствии с которыми вопросы осуществления контроля качества работы аудиторских организаций, проводивших аудит общественно значимых хозяйствующих субъектов, были выведены в отдельную статью 10.2. Это позволило вывести функцию по государственному контролю качества работы аудиторских организаций из-под действия Закона № 294-ФЗ в части установления особенностей организации и проведения проверок, касающихся вида, предмета, оснований проведения проверок, сроков и периодичности их проведения, уведомлений о проведении внеплановых выездных проверок.

Результаты контроля, осуществляемого государством и саморегулируемыми организациями аудиторов, на систематической основе публикуются на официальном сайте Минфина России.

Статьей 20 Закона № 307-ФЗ определено, что саморегулируемая организация аудиторов в отношении своего члена, допустившего нарушение установленных требований, может применять различные меры воздействия (предписание, предупреждение, штраф, приостановление членства, исключение из членов и др.). В 2022 году саморегулируемыми организациями по результатам проведенных проверок было внесено 182 меры воздействия, из которых 86 – в отношении аудиторских организаций. В 2018 году данный показатель составил 161 меру, из которых 111 – в отношении аудиторских организаций².

Уполномоченный федеральный орган по контролю и надзору в соответствии положениями Закона № 307-ФЗ также вправе применять меры воздействия по результатам проведенных проверок. В 2021 году уполномоченным органом было вынесено 324 меры воздействия, а в 2022 – 216 мер по результатам проверок 376 и 299 аудиторских организаций в 2021 и 2022 годах соответственно.

Очевидна диспропорция в количестве мер воздействия по результатам проверок, проводимых саморегулируемыми организациями и уполномоченным федеральным органом. Следует подчеркнуть, что саморегулируемые организации, по результатам проверок исключая из своих реестров недобросовестных участников рынка аудиторских услуг, могут

¹Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26.12.2008 № 294-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

²Основные показатели деятельности по осуществлению внешнего контроля качества работы аудиторских организаций, аудиторов [Электронный ресурс]: офиц. сайт М-ва финансов Рос. Федерации. URL: https://www.minfin.ru/ru/performance/audit/audit_stat/MainIndex_monitoring/ (дата обращения: 12.03.2023).

перестать отвечать законодательно установленным требованиям к минимальной численности своих членов – не менее десяти тысяч физических лиц или не менее двух тысяч коммерческих организаций.

Учитывая тенденцию на ежегодное снижение количества участников рынка аудиторских услуг, перед саморегулируемыми организациями может возникнуть дилемма, применять ли строгую меру воздействия в отношении недобросовестного аудитора или аудиторской организации, тем самым подвергая опасности дальнейшее существование самой саморегулируемой организации аудиторов¹. Данный факт свидетельствует о наличии рисков нарушения независимости при осуществлении контроля деятельности членов саморегулируемых организаций аудиторов.

Ужесточения ответственности требуют и факты выдачи аудиторами заведомо ложных аудиторских заключений. В соответствии с частью 5 статьи 6 Законом № 307-ФЗ заведомо ложным признается аудиторское заключение, «составленное без проведения аудита или составленное по результатам аудита, но явно противоречащее содержанию документов, представленных аудиторской организации, индивидуальному аудитору и рассмотренных в ходе аудита». Практика насчитывает единицы случаев признания аудиторских заключений заведомо ложными, что объясняется сложностью доказательства умысла совершенного правонарушения и признания его в судебном порядке.

Резюмируя вышесказанное, необходимо отметить, что современный рынок аудиторских услуг переживает неблагоприятный период, обусловленный низкой привлекательностью аудиторской профессии, демпингом цен на аудиторские услуги, сосредоточением большей части доходов от аудиторских услуг в компаниях «большой четверки». Состояние рынка отражается и на системе регулирования аудиторской деятельности, выражается в уклонениях от проведения проверок, что приводит к низкой мотивации к осуществлению аудиторской деятельности добросовестно, учитывая недостаточные меры наказания за нарушения установленных требований.

С целью сохранения рынка аудиторских услуг и совершенствования системы регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации необходимо принятие комплекса мер, направленных на:

- усиление мер ответственности за качество оказания аудиторских услуг, в том числе за выдачу заведомо ложного аудиторского заключения;
- улучшение механизмов взаимодействия государства и саморегулируемых организаций в части уведомления о намерении аудиторской организации выйти из состава саморегулируемой организации перед прохождением процедуры обязательного государственного контроля;
- поддержку отечественных аудиторских организаций, относящихся к категории малого бизнеса;

¹Якимова В. А. Методические основы аудиторской проверки в условиях значимых комплаенс рисков аудируемого лица // Международный бухгалтерский учет. 2017. Т. 20, № 17. С. 1004–1023.

– совершенствование законодательства об аудиторской деятельности в части пересмотра субъектов, отчетность которых подлежит обязательному аудиту в целях исключения из существующего перечня категорий компаний, вынужденных формально проходить процедуру проверки.

Принятие всех вышеперечисленных мер в комплексе позволит укрепить рынок аудиторских услуг, что впоследствии может благоприятно сказаться на повышении предпринимательской активности, являющейся одним из драйверов экономического роста в рыночной экономике.

Шошин К.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕПЕТИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ СФЕРЕ

Говоря о репетиторской деятельности, хотелось бы обратиться к её истокам, ведь первые формы «репетиторства» мы можем увидеть в V–IV веке до н.э. – ученики древнегреческих мыслителей, например, Сократа. Древней Греции также известно и платное преподавание – софисты. Кроме того, королевские, богатые и знатные семьи всегда обращались к лучшим учителям своего времени, которые индивидуально занимались с их детьми. Не зря, Жан-Жак Руссо считал домашнее образование наилучшей формой получения знаний.¹

Данное веяние было популярно и в Российском государстве, во все его периоды развития, у всех ярких и выдающихся личностей – учёных, писателей, государственных деятелей были подобные учителя.

Безусловно с приходом советской власти, положение дел изменилось – введён запрет на индивидуальные занятия². Данный запрет привёл к снижению деловой активности репетиторов и их «уход в тень». Конечно же их деятельность полностью ликвидирована не была, а лишь была выведена из правового регулирования государством.

В настоящее время репетиторская деятельность приобретает особое значение, особенно это связано с введением в России Единого государственного экзамена (ЕГЭ). По результатам исследований, количество учащихся 8-11-х классов, занимающихся с репетитором, составляет более 70%³. Данные

¹Райхельгауз Л. Б. Репетиторство как социально-педагогический феномен // Социально-политические исследования. 2019. № 1. С. 12–19

² Гитис Л. Х. Репетиторство как элемент качественного образования // Горный информационно-аналитический бюллетень (научно-технический журнал). 2004. № 12. С. 24–28.

³Две трети школьников в России пользуются услугами репетиторов // Вести образования 20.03.2020 г.

результаты позволяют уверенно говорить о том, что репетиторская деятельность востребована, а соответственно и репетиторов, которые предоставляют образовательные услуги значительное количество, и их деятельность необходимо законодательно регулировать.

Правила оказания платных образовательных услуг содержатся в постановлении Правительства Российской Федерации от 15.08.2013 № 706 «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг»¹. Платные образовательные услуги предполагают осуществление образовательной деятельности по заданиям или за счет средств физических или юридических лиц по договорам об оказании образовательных услуг, заключаемым при приеме на обучение. Исполнители по данным договорам — образовательные организации, предоставляющие платные образовательные услуги. Репетиторство как образовательная услуга, не регламентируется ни в одном законодательном акте. Можно сделать вывод, что отсутствует специальное правовое регулирование репетиторской деятельности.

Рассмотрим какие варианты предоставляются репетитору для легализации его деятельности. По сути, можно выделить два варианта:

1. Официальный, оформить статус самозанятого или индивидуального предпринимателя, соответственно платить налоги.
2. Неофициальный – неоформленная деятельность, соответственно не платить налоги, что последующем может привести к определенной юридической ответственности.

Правовой статус индивидуальных предпринимателей, оказывающих образовательные услуги определен в статье 32 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации». Главная особенность и необходимость оформления статуса индивидуального предпринимателя возникает в том случае, если репетитор планирует нанимать на работу сотрудников. В налоговую инспекцию подаются следующие документы: заявление, свидетельство ИНН (копия), паспорт (копия), квитанция об уплате пошлины. Дополнительно нужно подобрать код общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД). В случае репетиторства, чаще всего используется код 85.41 — предоставление дополнительных образовательных услуг).

Статус индивидуального предпринимателя обязывает репетитора уплачивать налог в размере 13% (возможен переход на упрощенную систему налогообложения – 6%). Кроме того, репетитору придется уплачивать страховые взносы в Социальный фонд России.

Второй путь – оформление статуса самозанятого. Данный статус подойдет если репетитор планирует зарабатывать самостоятельно, без найма работников. По отношению к самозанятым применяется специальный налоговый режим появился совсем недавно. Процентная ставка является более

https://vogazeta.ru/articles/2020/3/10/analytics/11928dve_treti_shkolnikov_v_rossii_polzuyutsya_uslugami_repetitov (дата обращения 09.09.2022 г)

¹Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг» от 15.08.2013 № 706 // СПС «Консультант Плюс».

выгодной, нежели для индивидуальных предпринимателей: при оказании услуг физическим лицам — 4 %, юридическим лицам — 6 %. Перейти на рассматриваемый достаточно просто, необходимо уведомить налоговую инспекцию. Сделать можно даже удаленно, через приложение «Мой налог».

Обязанность по внесению страховых взносов у самозанятого отсутствует. В этом есть свои достоинства и недостатки. С одной стороны, это снижение финансовой нагрузки, с другой — отсутствие возможности взять оплачиваемый больничный, уйти в декрет, получать высокую пенсию. Самозанятые, желающие сохранить социальные гарантии, могут добровольно отчислять страховые взносы. Для этого необходимо заключить договор с Социальным фондом России. Н. Г. Аapresова утверждает, что самозанятость является чем-то средним между индивидуальным предпринимательством и работой по найму¹. По нашему мнению, статус самозанятого для репетитора является наиболее удачным и законным способом осуществления своей деятельности.

¹Аapresова Н. Г. Правовой статус самозанятых как налогоплательщиков // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина. 2020. № 7. С. 130–137.