

Семинар по теме: «Резервы повышения эффективности предприятия в кризис: юридический аспект»

Автор: Фадеева Ульяна Григорьевна, юрист



Причины неплатежей

Объективные причины неплатежей:

- Экономический кризис;
- Нарушение обязательств контрагентами;
- Форс-мажорные обстоятельства.

Скрытые причины неплатежей:

- Не лояльность к Вашей компании «нет денег для оплаты Ваших счетов» ;
- Желание контрагента воспользоваться дополнительным источником (полученными в кредит средствами): чем дольше ему удастся уклоняться от возврата полученного кредита, тем меньше становится реальная стоимость средств, которые он должен вернуть кредитору;
- Недобросовестность (планирование банкротства, перевод бизнеса на другие подконтрольные фирмы).

Кредитная политика

Кредитная политика фирмы представляет собой комплекс решений руководства компании по следующим вопросам:

- объемы продаж в кредит;
- сроки кредита;
- цены на продукцию и скидки, предоставляемые за быстрый платеж;
- политика взыскания долгов;
- стандарты фирмы для оценки кредитной надежности клиентов.

Профилактический этап в управлении дебиторской задолженности (до подписания договора)

- Этап 1. Проверка контрагента
- Этап 2. Классификация клиентов по степени риска
- Этап 3. Грамотное составление договора

Этап 1. Проверка контрагента

- Во время проверки контрагента используются все возможные источники, как открытые, так и закрытые:
- <http://egrul.nalog.ru/> (сведения из Единого государственного реестра юридических лиц и ИП);
- <http://fssprus.ru/iss/ip/> (сведения Федеральной службы судебных приставов);
- <http://kad.arbitr.ru/> (картотека арбитражных дел);
- http://www.chelarbitr.ru/Informacija/Informacija_o_bankrotstve_ (дела о банкротствах)
- <http://www.fedresurs.ru/> (Реестр о фактах деятельности);
- <http://www.vestnik-gosreg.ru/> (Вестник государственной регистрации о ликвидации и реорганизации).
- Таким образом, фирма страхуется от фирм однодневок, от подписания документов неуполномоченными лицами.

Если договор подписан неуполномоченным лицом

- Последствия:
- сделка может быть признана недействительной при определенных обстоятельствах. Сделка может быть признана недействительной, если контрагент по договору действовал в сговоре с «неуполномоченным подписантом»
- «Неуполномоченный подписант» самостоятельно будет нести права и обязанности по договору

Как подстраховаться в случае подписания документов неуполномоченным лицом

- Действиями, свидетельствующими об одобрении могут быть:
- полная или частичная оплата товаров, работ, услуг;
- их приемка для использования;
- действия работников представляемого, исходя из конкретных обстоятельств дела, могут свидетельствовать об одобрении, при условии, что эти действия входили в круг их служебных (трудовых) обязанностей, или основывались на доверенности, либо полномочие работников на совершение таких действий явствовало из обстановки, в которой они действовали.

Этап 2. Классификация клиентов по степени риска

- Класс риска клиента определяется на основании следующих факторов:
 - продолжительность работы клиента с компанией;
 - соблюдение клиентом платежной дисциплины;
 - потенциальная платежеспособность клиента на основе анализа текущей финансовой отчетности клиента.
- Все клиенты должны быть классифицированы по степени риска по следующей шкале:
 - 1. Очень высокая.
 - 2. Высокая.
 - 3. Средняя.
 - 4. Низкая.
- Присвоение степени риска, должно быть регламентировано внутренними документами.

Этап 3. Грамотное составление договора

- **Условия договора, которые необходимо предусмотреть:**
- Во-первых, существенные условия договора в соответствии с ГК РФ;
- Во-вторых, условие о мотивации клиентов на своевременный возврат денежных средств (бонусы за своевременную оплату по результатам месяца). Это чисто психологический прием, который рассчитан на желание клиента заплатить деньги за дополнительное вознаграждение;
- В-третьих, подписание в договоре возможности дальнейшей отсрочки платежа (условие о коммерческом кредите);
- В-четвертых, предусмотреть удержание суммы договорной неустойки из предстоящего платежа по договору в качестве зачета;
- В-пятых, иные обеспечительные правовые механизмы (залог; удержание имущества должника; поручительство (к примеру, директора или учредителя как физических лиц); банковская гарантия; задаток);
- В-шестых, соглашение о безакцептном списании кредитором денежных средств со счета дебитора в счет погашения долга.

Коммерческий кредит

- Так как формулировка в ст. 823 ГК РФ содержит слова «.. **может** предусматриваться предоставление кредита...», то обязательства коммерческого кредитования возникают не автоматически, а при достижении соглашения об этом.
- Как правильно оформить условие о коммерческом кредите:
- условие необходимо отдельно прописывать в договоре;
- оговаривать обязанность уплачивать по нему проценты ([Постановление](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 20.03.2012 г. № Ф05-1538/12 по делу N А40-61962/2011);
- определять момент, с которого начинают начисляться проценты.
- Пример формулировки:
- «отсрочка платежа предоставляется на условиях коммерческого кредита под ___% годовых. Проценты начисляются с момента отгрузки продукции до полной оплаты»;
- «денежные суммы, поступающие в виде авансовых платежей, предоставляются как коммерческий кредит с начислением на них процентов в размере ___% годовых. Проценты начисляются с момента перечисления авансового платежа до момента поставки товара»).

Неустойка

Что такое неустойка?

Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Штрафные санкции устанавливаются в договоре путем внесения формулировки: «Продавец (другое лицо договора) имеет право выставить неустойку в размере ...% за каждый день просрочки платежа».

Пример:

В договоре прописана неустойка 0,1% от неоплаченной суммы за каждый день просрочки. Получен товар на сумму 100 000 рублей. Срок оплаты наступил 01 февраля 2015 года. На дату 26 февраля 2015 году просрочка составляет – 26 календарных дней.

Расчет неустойки:

$(100\ 000\ \text{рублей} \times 0,1\%) \times 26\ \text{дней} = 2600\ \text{рублей.}$

Отличие неустойки от коммерческого кредита

- **Важно учитывать, что проценты за пользование коммерческим кредитом не являются штрафной неустойкой.**
- С осторожностью необходимо пользоваться формулировкой: «Проценты начисляются с **момента истечения срока на оплату продукции** до полной оплаты».
- В судебной практике случаются споры, относительно того, не является ли коммерческий кредит мерой ответственности (по сути штрафной неустойкой) ([Постановление](#) Федерального арбитражного суда Уральского округа от 24.04.2014 г. № Ф09-957/14 по делу N А60-25679/2013)

«Автоматический» зачет

- Необходимо учитывать некоторые правила взыскания неустойки зачетом («автоматического» зачета):
- обязательное указание на такое условие в договоре (Постановление Второго арбитражного апелляционного суда № А17-6256/2012 от 12.03.2013 г.);
- правильно оформить уведомление о применяемом зачете (указать суммы, периоды возникновения обязательств, периоды просрочки, реквизиты спорного договора, ссылку на ст. 410 ГК РФ, четкое намерение о проведении зачета требований), поскольку зачет- это односторонняя сделка.

Иные способы

- Способы обеспечения исполнения обязательств прямо предусмотрены законом (п. 1 ст. 329 ГК РФ в том числе:
- залог;
- удержание имущества должника (ст.359,360 ГК РФ);
- поручительство (к примеру, директора или учредителя как физических лиц);
- банковская гарантия;
- задаток.

Удержание вещи

- Кредитор вправе прибегнуть к удержанию в силу самого факта неисполнения обязательства должником (в силу закона). Согласие должника на удержание имущества кредитором статьей 359 ГК РФ не предусмотрено. Договором могут быть прописаны ограничения права удержания либо запрета на удержание.

Условия удержания

- Удержание может быть использовано при наличии одновременно трех условий:
- предметом удержания выступает вещь, принадлежащая должнику, которую кредитор обязан передать ему или указанному им лицу;
- удержанием обеспечивается обязательство, по которому должник обязан оплатить стоимость самой вещи или возместить связанные с этим издержки и другие убытки (например, по хранению вещи);
- обеспечиваемое удержанием обязательство не было исполнено в срок.

Безакцептное списание по счету

Законодательной базой для заключения подобных соглашений с банком являются положения п. 2 ст. 847 ГК РФ, где предусматривается возможность клиента, имеющего счет в банке, дать распоряжение банку о списании денежных средств со счета по требованию третьих лиц, в том числе связанному с исполнением клиентом своих обязательств перед этими лицами. Банк принимает эти распоряжения при условии указания в них в письменной форме необходимых данных, позволяющих при предъявлении соответствующего требования идентифицировать лицо, имеющее право на его предъявление.

Практические советы по работе с просроченной дебиторской задолженностью

Шаг 1. Подготовить акты сверок расчетов

Согласно п. 20 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ N 15/18 "О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности" действиями, свидетельствующими о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, являются:

- признание претензии;
- частичная уплата должником или с его согласия другим лицом основного долга и (или) сумм санкций, равно как и частичное признание претензии об уплате основного долга, если последний имеет под собой только одно основание, а не складывается из различных оснований;
- уплата процентов по основному долгу;
- изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга, равно как и просьба должника о таком изменении договора (например, об отсрочке или рассрочке платежа);
- акцепт инкассового поручения.

Шаг 2. Подготовить гарантийные письма



Шаг 3. Реструктуризация задолженности

- **Заключить дополнительное соглашение с оформлением графика погашения дебиторской задолженности**
- **Проработать альтернативные варианты**

Договор цессии

Когда выгодно использовать?

- Вы обладаете информацией о должниках Вашего должника (по отношению к ним он кредитор);
- Проблематично требовать в судебном порядке;
- Чтобы выручить деньги сейчас, пусть в меньшем размере.

Если планируется к покупке право требования-
проверьте срок исковой давности!

«Подводные камни» цессии

Во-первых, теперь задолженность можно продать, несмотря на запрет в договоре – она будет действительна. Поэтому в основном договорах прописывайте ответственность контрагента за такую продажу.

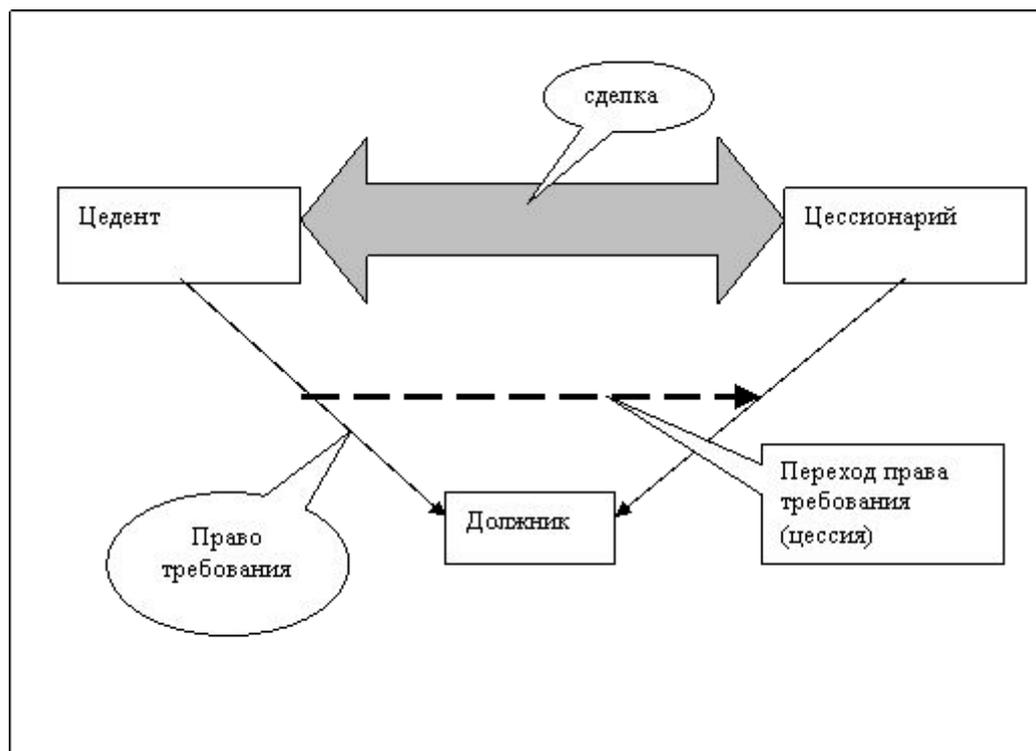
Во-вторых, если планируется к покупке право требования- проверьте срок исковой давности!

- **Как подстраховать себя в части оплаты**
- Постановление Президиума ВАС РФ от 30.03.2010 г. № 16283/09 по делу № А34-571/2009 "Условие договора уступки права требования, предусматривающее **переход права после его оплаты**, не противоречит гл. 24 ГК РФ"

Основные правила использования цессии

- В Информационном письме ВАС РФ от 30.10.2007 №120 отражены следующие существенные моменты, касающиеся предмета договора уступки права (требования):
- - уступка части права (требования) по обязательству, предмет исполнения по которому делим, не противоречит законодательству (пункт 5);
- - соглашение об уступке права (требования), предметом которого является не возникшее на момент данного соглашения право, не противоречит законодательству (пункт 4);
- - уклонение cedent от передачи цессионарию документов, удостоверяющих переданное последнему право (требование), само по себе не свидетельствует о том, что данное право (требование) не перешло к цессионарию (пункт 11);
- - уступка права (требования) на возмещение убытков не противоречит законодательству (пункт 17 Информационного письма ВАС РФ от 30.10.2007 №120);
- - уступка возникшего в связи с нарушением обязательства права (требования) на подлежащую уплате неустойку допустима и в том случае, когда на момент совершения уступки размер неустойки окончательно не определен (пункт 16 Информационного письма ВАС РФ от 30.10.2007 №120).

Документооборот по договору цессии



Зачет

Зачет возможен при одновременном выполнении трех условий.

- Во-первых, организации, которые намерены провести взаимозачет, должны иметь друг к другу встречные требования. Это означает, что между ними заключены как минимум два разных договора, в одном из которых организация является дебитором, а в другом – кредитором.
- Во-вторых, встречные требования организаций должны быть однородными (денежными).
- В-третьих, взаимозачет возможен, если срок исполнения встречного однородного требования:
 - уже наступил;
 - не был указан в договоре;
 - был определен моментом востребования.

Когда выгодно использовать зачет?

- Использование в обороте неденежных расчетов, которые не проходят через банковские счета («бартер»).

Что такое однородность?

- Однородность требования означает:
- однородность предмета обязательства (деньги, вещи одного и того же рода);
- предъявляемое к зачету требование может вытекать из обязательств разных видов (к примеру, возможно проведение зачета встречных однородных требований, вытекающих из обязательства по оплате работ, с одной стороны, и обязательства по возврату уплаченных процентов за пользование кредитом по договору поручительства, так как предметом обоих требований являлись деньги, хотя обязательства были разными).

Вопросы процедуры

- Для прекращения в порядке статьи 410 ГК РФ обязательства зачетом встречного однородного требования необходимо, чтобы заявление о зачете было получено соответствующей стороной.

«Подводные камни» зачета

- В судебной практике выявляется еще один признак зачета - бесспорность (определенность) требований. Судами нередко данный признак зачета (бесспорность предъявляемых к зачету требований) характеризуется следующим образом: на момент заявления о зачете указанные требования не должны оспариваться.
- **Частичный зачет**
- Согласно ст. 410 ГК РФ обязательство прекращается полностью или частично.

Запрет на зачет

- Зачет взаимных требований не допускается по обязательствам:
- если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;
- связанным с возмещением вреда, причиненного жизни или здоровью;
- связанным с взысканием алиментов;
- связанным с пожизненным содержанием граждан.
- А также зачет нельзя провести:
- если у одной из сторон взаимозачета не наступил срок исполнения ее обязательств ([ст. 410 ГК РФ](#));
- если в отношении одной из сторон взаимозачета возбуждено дело о банкротстве ([п. 14 информационного письма ВАС РФ от 29 декабря 2001 г. № 65](#)).

Новация: когда выгодно использовать?

- В случаях дефицита или отсутствия свободных денежных средств возможно провести переговоры с контрагентом и оформить договор новации в следующих случаях:
- просрочку оплаты новировать в займ с выплатой процентов;
- заменить обязательство по оплате на товар (или услугу), которая интересна кредитору (особенно выгодно при инфляционных процессах);
- вернуть аванс за не поставленные товары и начислить на него проценты (новация в займ);
- рассчитаться вместо денег товаром.

Условия новации

- Новое обязательство устанавливается на основании первоначального и предусматривает **другой предмет или способ исполнения.**
- При заключении договора о новации стороны явно выражают намерение о прекращении первоначального обязательства.

Отступное

- Отступное — это один из способов исполнить обязательства, например, по договору купли-продажи или займа, если нет возможности сделать это в обычном порядке, то есть деньгами. Кредитору в счет долга можно предложить любое имущество, к примеру, автомобиль, оборудование или недвижимость (ст. 409 Гражданского кодекса РФ). Или же, если по первоначальному договору компания должна была поставить товары или оказать услуги, то отступное она может уплатить и деньгами.

Процедура медиации

- (ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»)
-
- Процедура медиации - способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения.
- Медиатор, медиаторы - независимое физическое лицо, независимые физические лица, привлекаемые сторонами в качестве посредников в урегулировании спора для содействия в выработке сторонами решения по существу спора.
- Соглашение о применении процедуры медиации - соглашение сторон, заключенное в письменной форме до возникновения спора или споров (медиативная оговорка) либо после его или их возникновения, об урегулировании с применением процедуры медиации спора или споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.
- Соглашение о проведении процедуры медиации - соглашение сторон, с момента заключения которого начинает применяться процедура медиации в отношении спора или споров, возникших между сторонами.
- Медиативное соглашение - соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору и заключенное в письменной форме.
-
- Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора.
- Для решения вопроса о целесообразности привлечения медиаторов необходимо соотнести стоимость услуг медиаторов с возможными судебными издержками.

Уголовная ответственность руководителя должника

- ст. 315 УК РФ - злостное неисполнение, воспрепятствовании реализации предписаний, содержащихся в судебном акте;
- ст. 177 УК РФ - злостное уклонение руководителя организации от погашения кредиторской задолженности в крупном размере после вступления в законную силу соответствующего судебного акта .

Административная ответственность

- ст. 17.14 КОАП РФ - нарушение законодательства об исполнительном производстве;
- ст. 17.15 КОАП РФ - неисполнение содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера.

Банкротство должника

- Признание факт несостоятельности предприятия, позволяет кредитору юридического лица решить ряд следующих вопросов:
- Довольно часто ликвидация через банкротство является для юр. лица единственной возможностью взыскания своих долгов с «умирающего» предприятия или, наоборот, законного списания задолженности как невозможной к взысканию.
- Признание банкротства организации помогает в противодействии мошенническим действиям со стороны руководителей должников и акционеров. Возможно привлечение руководителей-должников к уголовной, а также к субсидиарной ответственности за преднамеренные действия, ведущие к банкротству юр. лиц, вывод активов и фиктивное банкротство предприятий.
- Возможность смены «неудобного» генерального директора или менеджмента предприятия-должника.

Кризис- не форс-мажор

- Мировой экономический кризис — явление чрезвычайное для любой компании. Но суды считают, что кризис глобальный, что в него погружены все без исключения коммерсанты. И раз так, то считать его обстоятельством непреодолимой силы никак нельзя. Тем более не может служить оправданием кризис, наступивший лишь в делах самой компании. Тяжелое положение на рынке, отсутствие финансирования, нарушение обязательств контрагентами судьбы в качестве оправдания не принимают.

Изменение условий трудового договора

- По общему правилу трудовой договор является **незыблемым источником прав и обязанностей** и его условия не могут быть пересмотрены без согласия сторон (ст.72 ТК РФ)

ая,
КОГД
ОТЫ
(сни

все условия трудового
договора, за
ИСКЛЮЧЕНИЕМ

Какие условия можно пересмотреть в одностороннем порядке

ател
ь
пла
тит
фикс
св
трат
ова
и с

пор
м
раб
очег
о
вре
мен
и с

об
ем
дол
жно
стн
сн
бх
обяз
анн

раб
оты
(обо
соб
ен
е
правил
е
пересматривают
стру

позволяет ст. 74 ТК
РФ в случае когда по
причинам, связанным
с организационными
или технологическими
изменениями, условия
трудового договора (в
том числе в части

ННУ | | | КТВД

Что нельзя изменять?

- **Что такое трудовая функция?**
- Согласно изменениям, внесенным в ст. 57 [Трудового кодекса РФ](#) Федеральным законом № 236 от 3 декабря 2012 года, обязательным условием трудового договора является трудовая функция, под которой понимается **работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации.**

Обоснование необходимости изменений условий трудового договора по инициативе работодателя

Изменением **технологических условий** :

- изменение объема и содержания производственных мощностей;
- совершенствование технологии изготовления товаров и технологии предоставления услуг в результате использования новых станков, машин, оборудования, внедрения результатов опытно-конструкторских, научно-исследовательских работ;
- изменение технической направленности, состава и профиля производства.

Изменением **организационных условий** :

- внедрение новых систем управления производственной деятельностью и персоналом; изменение количества звеньев управления, их соподчиненности;
- изменение соотношения между централизованной и децентрализованной формой управления; пересмотр и замена норм труда и норм выработки;
- внедрение новых систем учета финансовых и хозяйственных показателей.

Пример изменения технологических условий

- На практике в рамках технологических изменений работодатель имеет право:
- внедрить специальное программное обеспечение.

К примеру, в связи с необходимостью использовать специальное программное обеспечение была утверждена новая редакция должностной инструкции, конкретизирующая трудовые обязанности работницы (в том числе: обработка данных по учету и подготовки отчетности на электронном, а не бумажном носителе). От работы в измененных условиях работница отказалась. Уволена по п. 7 ч. 1 ст. 77 ТК РФ (Определение Московского областного суда от 21.09.2010 г. по делу № 33-18182).

- внедрение нового оборудования, которое изменяет технологию производства, влияет на уровни показателей факторов производственной среды и трудового процесса, уменьшение трудоемкости технологического процесса.
- К примеру, при рассмотрении спора суд согласился с доводами истца, что доказательствами изменения технологических условий труда докеров – механизаторов может являться изменение схемы механизации погрузочного комплекса, изменение технологии перегрузки грузов, и как следствие изменение нормативных показателей комплексной нормы выработки докеров-механизаторов, и нормы выработки одного рабочего комплексной бригады; внесения изменений в технологические карты погрузочно – разгрузочных работ, аттестация рабочих мест организованных по завершении технического перевооружения и внедрения новой техники или новых технологий, влияющих на уровни показателей факторов производственной среды и трудового процесса. Суд также учитывает, что ответчиком не представлены доказательства улучшения показателей перевалки грузов в результате внедрения новой техники, что свидетельствовало бы об уменьшении трудоемкости технологического процесса перевалки грузов выполняемого докерами - механизаторами. При таких обстоятельствах оценивая представленные доказательства, суд не усматривает наличия у ответчика изменений организационных или технологических условий труда докеров - механизаторов. Из представленных ответчиком документов следует, что организационные изменения фактически сводились к изменению системы оплаты труда. (Решение Ейского городского суда Краснодарского края от 11.02.2015 г. по делу № 2-441 2015).

Пример изменения организационных условий

- На практике в рамках организационных изменений работодатель имеет право:
- упразднить отдел или иное структурное подразделение, в котором трудился работник, передав его функции в другой отдел или управление или распределив их между несколькими управлениями.
- пересмотреть нормы труда.
- Работодатель с учетом своих производственных потребностей при проведении структурной реорганизации вправе, не затрагивая сути трудовой функции работника, добавить ему какие-либо функциональные обязанности с одновременным сокращением, или без такового, уже имеющихся у него должностных обязанностей. Как усматривается из материалов судебной практики, изменение объема должностных обязанностей по конкретной должности не является изменением трудовой функции (определение Московского городского суда от [14.11.2011 по делу № 4г/4-9268](#)).
- перераспределение производственных планов между структурными подразделениями.

Важный момент

- **Компания не может обосновывать изменения условий трудового договора такими причинами, к примеру, как финансовые трудности, поскольку это будет противоречить ТК РФ.**

Документальное обоснование

В качестве обоснования произошедших на предприятии организационных и технологических условий труда могут быть представлены доказательства:

- утвержденные планы организационно-технологических планов на текущий год;
- проекты создания цехов, новых участков производства;
- решение о передачи части функций на аутсорсинг сторонней компании;
- договоры поставки нового оборудования;
- первичные бухгалтерские документы о приобретении нового оборудования;
- акты ввода в эксплуатацию нового оборудования;
- расчеты по снижению трудоемкости производства;
- аттестация рабочих мест в части совершенствования условий труда;
- локальные акты (например, новые положения об отделах);
- служебные записки и иные документы.

Порядок внесения изменений в режим работы

При внесении изменений в режим работы работодатель должен руководствоваться **в совокупности правилами:**

- по принятию и изменению локальных нормативных актов, в которых прописан режим работы;
- по внесению изменений в трудовой договор.

Статья 74. Изменение определенных сторонами условий трудового договора по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда

Цитата:

«В случае, когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (изменения в технике и технологии производства, структурная реорганизация производства, другие причины), определенные сторонами условия трудового договора не могут быть сохранены, допускается их изменение по инициативе работодателя, **за исключением изменения трудовой функции работника**»

Варианты установления режима неполного рабочего времени в организации по инициативе работодателя

Вариант 1. По инициативе работодателя при отсутствии угрозы массовых увольнений (ч. 1-4 ст. 74 ТК РФ).

когда работодатель, реализуя свое право на установление режима рабочего времени, определяет чередование рабочих и выходных дней в зависимости от производственных или объективных экономических потребностей; при этом работодателю необходимо соблюдать порядок и последовательность действий, указанные в ч. 2-4 ст. 74 ТК РФ, в том числе прекращать трудовые договоры с работниками, отказывающимися от продолжения работы в изменившихся условиях по; **п.7ч.1ст.77 ТК РФ**

Вариант 2. По инициативе работодателя при угрозе массовых увольнений в целях сохранения рабочих мест

введение режима неполного рабочего времени работодателем в организации **при угрозе массового сокращения численности** или штата организации в качестве меры, предусмотренной ч.4 ст. 180 ТК как гарантии работникам по сохранению рабочих мест. В данном случае увольнение работников, не согласных с режимом неполного рабочего времени производится по **п. 2 ч.1 ст. 81 ТК РФ (сокращение штата).**

«Скрытые сокращения»

Все изменения в штатное расписание в части снижения окладов **без изменения должностей** производятся по правилам ст. 74 ТК РФ в случае наличия объективных организационных и технологических причин. При разрешении споров о квалификации мероприятий в качестве сокращения штатов или изменения условий трудовых договора решающим вопросом является **факт наличия или отсутствия изменений трудовой функции**.

Простой

- Изменение экономики- это предпринимательский риск, за который отвечает работодатель. Такие обстоятельства следует рассматривать как вину работодателя. Однако есть ли способ защиты прав работодателя в части снятия вины?

Поскольку ТК РФ не раскрывает понятия вины, для ее определения следует руководствоваться гражданским законодательством как наиболее близкой отраслью права. Согласно п. 1 ст. 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Простая по вине работодателя не возникает в случае, если причины, его вызвавшие, находятся вне сферы контроля работодателя и он предпринял все меры для предотвращения их наступления.

Увольнение по сокращению штата

Шаг 1. Издание приказа и утверждение нового штатного расписания

Шаг 2. Уведомление службы занятости

Шаг 3. Необходимо определиться с теми, кого сокращать нельзя

Шаг 4. Необходимо определить работников, которые имеют преимущественное право оставления на работе

Шаг 5. Уведомить работников, попадающих под сокращение

Шаг 6. Предложить письменно каждому подпадающему под сокращение сотруднику перевод на другую работу.

Шаг 7. Оформить увольнение, произвести выплаты.

Кого нельзя сократить

- Так, не могут быть уволены согласно ст. 261 ТК РФ в связи с сокращением штата:
- женщины, имеющие ребенка в возрасте до трех лет;
- одинокие матери, воспитывающие ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет или малолетнего ребенка - ребенка в возрасте до четырнадцати лет;
- другие лица, воспитывающие указанных детей без матери;
- родитель (иные законные представители ребенка), являющийся единственным кормильцем ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет либо единственным кормильцем ребенка в возрасте до трех лет в семье, воспитывающей трех и более малолетних детей, если другой родитель (иной законный представитель ребенка) не состоит в трудовых отношениях.

Кто имеет преимущественное право оставления на работе

- Работникам с более высокой производительностью труда и квалификацией предоставляется преимущественное право при оставлении на работе

Как сравнить производительность

- Производительность труда - показатель эффективности трудовой деятельности, измеряемый количеством произведенной за определенное время продукции, проектов, консультаций и т.д. ([решение](#) Ангарского городского суда Иркутской области от 26.06.2012 г. по делу № 2-2113/2012).
Как правило, работодатель учитывает качество сделанной работы и скорость ее выполнения. Кроме того, могут быть учтены и затраты на производство. В случае, если результаты труда не имеют конкретного вещественного выражения, и определить выработку затруднительно, могут учитываться такие факторы, как наличие дисциплинарных взысканий в связи с невыполнением должностных обязанностей (норм труда), наличие поощрений за высокие показатели в работе, а также иные факторы, влияющие на производительность труда работника (смотрите, к примеру, определение Судебной коллегии по гражданским делам Липецкого областного суда от 14.12.2011 по делу № 33-3432/2011, решение Ленинского районного суда г. Омска от 30.12.2010 по делу № 2-4210/2010).
- Для определения **производительности** могут сравниваться данные:
 - о выполнении норм выработки;
 - о качестве выполняемой работы;
 - об отсутствии брака;
 - о выполнении важных, срочных, ответственных заданий;
 - иные показатели.

Как сравнить квалификацию

- Квалификация работника ([ст. 195.1 ТК РФ](#)) - это уровень его знаний, умений, профессиональных навыков и опыта работы. Исходя из этого при оценке квалификации работника учитывается уровень его образования, подтвержденный документами об образовании (в том числе и наличие образования более высокого уровня, чем того требуют квалификационные требования к должности), наличие квалификационного разряда (категории, класса, классного чина и т.п.), факты повышения квалификации (по собственной инициативе и направлению работодателя), стаж работы (общий и в соответствующей должности), владение смежными профессиями и другие факторы.
- О более высокой **квалификации** свидетельствует:
- наличие у работника начального, среднего, высшего профессионального образования;
- получение второго образования;
- наличие ученой степени, ученого звания;
- повышение квалификации;
- стаж работы по специальности;
- результаты аттестации;
- награды, иные поощрения.

Если производительность и квалификация равные

- При равной производительности труда и квалификации предпочтение в оставлении на работе имеют:
 - семейные – при наличии двух или более иждивенцев;
 - лица, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком;
 - работники, получившие в период работы у данного работодателя трудовое увечье или профессиональное заболевание;
 - инвалиды боевых действий по защите Отечества;
 - работники, повышающие свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от производства.

В каких случаях визит инспектора является незаконным вмешательством в деятельность субъектов предпринимательства

Визит проверяющих будет незаконным вмешательством в хозяйственную деятельность, если:

- Вашего предприятия не было и не могло быть в плане проверок;
- если жалоба на Вас носила анонимный характер (ч.3 ст.10 Закона);
- если отсутствовал сам факт жалобы или заявления;
- проверка разными органами одних и тех же требований.

В каких случаях жалоба неправомерна

Анонимные обращения и заявления, а также обращения и заявления, не содержащие сведений о фактах, являющихся основанием для проведения внеплановой проверки, не могут служить основанием для проведения внеплановой проверки.

Однако личность физического лица органы могут «засекретить».

В каком виде предоставляются проверяющему документы

- В виде заверенных копий по акту приема-передачи.
- С 1 января 2011 года должностным лицам органа контроля запрещается требовать у организации, в отношении которой проводится проверка, сведения и документы, которые могут быть получены органом контроля от иных органов государственного (муниципального) контроля (Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»). Это снизит временные затраты и расходы по копированию документов.

Подмена проверки в рамках № 294-ФЗ административным расследованием в рамках КоАП РФ

- При административном расследовании предприниматель лишен многих «рычагов» защиты, которую ему предоставляет Закон (сроки уведомления о начале проверки, порядок оформления результатов проведенных контрольных мероприятий и др.).
- В связи с этим при поступлении жалобы вопрос квалификации ситуации и применения КоАП РФ или Закона решается **в зависимости от усмотрения контролирующего органа.**

Перекрестные проверки (если для проведения проверки к предпринимателю одновременно приходят представители нескольких органов контроля)

- Совместные плановые проверки допускаются. При этом полностью отсутствует организационно-методическая база для организации и проведения совместных плановых проверок.
- Таким образом, установленного запрета на проверки несколькими органами нет, главное - они возможны за счет разных предметов проверки (то есть разных требований).

Отдельные права предпринимателей при проверке

- Проверяемый вправе привлечь Уполномоченного по защите прав предпринимателей к участию в проверке. Для реализации этого права рекомендуется обратиться в Аппарат Уполномоченном по защите прав предпринимателей.

Защита прав предпринимателей при проведении проверок Рострудинспекцией

- Трудинспектор может явиться без предупреждения
- Это важно! В п. 2 ст. 12 Конвенции Международной организации труда № 81 "Об инспекции труда в промышленности и торговле" (1947 г.) говорится о том, что в случае проверки инспектор уведомляет о своем присутствии предпринимателя или представителя предпринимателя, кроме случаев, если инспектор не сочтет, что такое уведомление **может нанести ущерб эффективности контроля**. Из данной нормы можно сделать вывод, что инспектор ГИТ может не уведомить работодателя, а «нагрянуть» к работодателю с внеплановой проверкой внезапно. Однако проверяющий в документах о проведении мероприятий по контролю должен указать причины, по которым не уведомил представителей работодателя о проведении данных мероприятий. То есть решение инспектора ГИТ об отказе в уведомлении представителей работодателя о проведении мероприятий по надзору не может быть произвольным, **такое решение должно быть мотивировано.**

Что проверяют

- **Предмет проверки.** В первую очередь при плановой проверке подвергаются контролю кадровые документы. Формально такие документы можно поделить на две категории:
- **обязательные**, наличие которых прямо предусмотрено трудовым законодательством для всех работодателей;
- **факультативные**, перечень и порядок ведения которых определяет сам работодатель.

Расторжение договора в одностороннем порядке

- Если стороны не согласны на досрочное прекращение отношений, договор может быть расторгнут **в случаях, предусмотренных в законе или в самом договоре**.
- Все эти случаи можно разделить на три группы:
- существенное нарушение договора либо наступление иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором;
- существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- односторонний отказ от исполнения договора.

Формы расторжение договора в одностороннем порядке

- **Претензионно-исковой** (инициатор расторжения может обратиться в суд с требованием расторгнуть договор).
- По общему правилу Гражданский кодекс РФ (ст. 450) предусматривает возможность расторжения договора в одностороннем порядке через суд.
- **Односторонний отказ от исполнения договора** (стороне предоставляется не право требовать расторжения договора, а право расторгнуть договор своим волеизъявлением).

Особенности претензионно-искового порядка

- Процедура досудебного урегулирования состоит в том, что одна сторона до обращения в суд должна направить другой стороне свое предложение расторгнуть договор. И только после получения отказа другой стороны на предложение о расторжении договора либо неполучения ответа в определенный срок (срок для ответа может быть указан в самом предложении, установлен законом или предусмотрен договором, а при его отсутствии — в 30-дневный срок) заинтересованная сторона вправе обратиться с требованием о расторжении договора в суд.
- Законодательно установлены условия, при которых одна из сторон договора может обратиться в суд. Условиями такого расторжения являются:
 - существенное нарушение договора другой стороной;
 - существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК РФ);
 - случаи, предусмотренные договором.

Особенности претензионно-искового порядка

- Процедура досудебного урегулирования состоит в том, что одна сторона до обращения в суд должна направить другой стороне свое предложение расторгнуть договор. И только после получения отказа другой стороны на предложение о расторжении договора либо неполучения ответа в определенный срок (срок для ответа может быть указан в самом предложении, установлен законом или предусмотрен договором, а при его отсутствии — в 30-дневный срок) заинтересованная сторона вправе обратиться с требованием о расторжении договора в суд.
- Законодательно установлены условия, при которых одна из сторон договора может обратиться в суд. Условиями такого расторжения являются:
 - существенное нарушение договора другой стороной;
 - существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК РФ);
 - случаи, предусмотренные договором.

Односторонний отказ от исполнения договора

Ст. 450.1 ГК РФ устанавливает возможность одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, если такой отказ предусмотрен законом или договором. Однако такой отказ следует считать исключением из принципа нерасторжимости договора, закрепленного в ст. 310 ГК РФ.

Особенности одностороннего отказа от исполнения договора

- При внесудебном порядке расторжения договора по инициативе одной из сторон важно чтобы такая возможность была согласована сторонами в самом договоре либо прямо предусматривалась законом (например, статья 523 ГК РФ предусматривает право продавца отказаться от исполнения договора в случае невыборки товара покупателем в установленный срок либо потребовать от покупателя оплаты товара).
- Условиями такого расторжения являются:
- прямо указанные в законе случаи, связанные с должным выполнением обязанностей контрагентом;
- безусловное право в любое время отказаться от договора в случаях, указанных в законе;
- случаи, предусмотренные договором.

Как действовать в кризис?

- **Законным основанием для расторжения уже заключенного договора может стать нарушение его со стороны контрагента — и в таком случае расторгнуть договор можно без возмещения убытков и выплаты неустойки.**

Какие причины могут быть использованы (в зависимости от вида договора)

- Отказ покупателя принять и оплатить товар (п. 4 ст. 486 [ГК РФ](#))
- Просрочка оплаты покупателем очередного платежа по товарам, приобретенным в рассрочку (п. 2 ст. 489 [ГК РФ](#))
- Отказ продавца передать покупателю проданный товар, принадлежности и документы, относящиеся к товару (ст. 463, 464 [ГК РФ](#))
- Нарушение продавцом условия о количестве, ассортименте, качестве товара (п. 1 ст. 466, п. 2 ст. 467, ст. 468, п. 2 ст. 475 [ГК РФ](#))
- Недокомплектование товара продавцом в разумный срок (п. 2 ст. 480 [ГК РФ](#))
- Неосуществление страхования товара, если такое условие включено в договор (ст. 490 [ГК РФ](#))
- Неоднократное нарушение покупателем сроков оплаты товаров (п. 3 ст. 523 [ГК РФ](#))
- Неоднократная невыборка покупателем товаров (п. 3 ст. 523 [ГК РФ](#))
- Поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок (п. 2 ст. 523 [ГК РФ](#))
- Неоднократное нарушение сроков поставки товаров (п. 2 ст. 523 [ГК РФ](#))
- Неоднократное нарушение сроков оплаты товаров (п. 3 ст. 523, 546 [ГК РФ](#))
- Неоднократная невыборка энергии (п. 3 ст. 523, 546 [ГК РФ](#))
- Поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок (п. 2 ст. 523, ст. 546 [ГК РФ](#))
- Неоднократное нарушение сроков поставки товаров (п. 2 ст. 523, 546 [ГК РФ](#))
- В случае существенного превышения договорной цены вследствие необходимости проведения дополнительных работ подрядчиком (п. 5 ст. 709 [ГК РФ](#))
- Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным (п. 2 ст. 715 [ГК РФ](#))
- Если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков (п. 3 ст. 715 [ГК РФ](#))
- Если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора (ст. 717 [ГК РФ](#))
- Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми (п. 3 ст. 723 [ГК РФ](#))
- Отказ заказчика увеличить установленную в договоре цену работ при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора (ст. 451, п. 6 ст. 709 [ГК РФ](#))
- В случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (ст. 328, п. 1 ст. 719 [ГК РФ](#))
- В случае обнаружившейся невозможности использования предоставленных заказчиком материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ и отказа заказчика от их замены (п. 3 ст. 745 [ГК РФ](#))

За что отвечает руководитель: круг ответственности, нормативно-правовая база

- Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица» дает советы и предоставляет механизмы истцам по такого рода делам – как им строить свою позицию в суде, как защищать свои интересы в суде, а также содержит ориентиры для судей, подсказывая, в каких случаях подобные иски подлежат удовлетворению.

Возможные признаки финансовых проблем и несостоятельности компании

- убытки;
- недостаточная денежная наличность;
- отсутствие четкого бизнес плана;
- плохо организованная бухгалтерия или отсутствие какой-то финансовой отчетности;
- обязательства превышают активы;
- проблемы с продажей ценных бумаг или получением платежей/задолженностей от третьих лиц;
- несвоевременная оплата кредиторам;
- начало судебных процессов против компании;
- отказы банков/акционеров в предоставлении компании финансирования;
- неуплаченные налоги;
- рост дебиторской задолженности;
- конфликты и увольнения в рядах директоров компании и т. д.

- Директор несет полную материальную ответственность за прямой действительный ущерб, причиненный организации, в силу закона (статьи 277 ТК РФ). Заключать письменные договоры о полной материальной ответственности нет необходимости.

Как разграничить предпринимательский риск и виновное нанесение ущерба в действиях руководителя

К нормальному хозяйственному риску могут быть отнесены действия директора:

- соответствующие современным знаниям и опыту;
- когда поставленная цель не могла быть достигнута иначе;
- директор надлежащим образом выполнил возложенные на него должностные обязанности, проявил определенную степень заботливости и осмотрительности, принял меры для предотвращения ущерба.

Гражданско-правовая ответственность руководителя (субсидиарная ответственность по долгам организации)

- Круг потенциально ответственных лиц включает в себя:
- учредителей (участников);
- руководителей организации;
- доверительных управляющих акциями общества;
- любых других физических лиц, формально-юридически не связанных с обществом, но фактически управляющих или осуществлявших управление обществом в течение двух лет до возбуждения процедуры банкротства.

Условия привлечения к субсидиарной ответственности

- При решении вопроса о привлечении к субсидиарной ответственности суд в обязательном порядке устанавливает наличие вины.
- Директор не несет субсидиарной ответственности в описанных ситуациях, если докажет, что его вина в признании должника банкротом отсутствует. Он будет считаться невиновным, если он действовал добросовестно и разумно в интересах должника. В указанном случае понятие вины отождествляется с недобросовестностью, неразумностью директора.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!