

СОДЕРЖАНИЕ

Вступительное слово (С.Г. Пепеляев)27

Часть первая

АКТУАЛЬНЫЕ ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ БИЗНЕСА

РАЗДЕЛ 1. КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Новый порядок предоставления информации участниками и акционерами хозяйственных обществ 30

Внесены изменения в федеральные законы «Об акционерных обществах» и «Об обществах с ограниченной ответственностью» в отношении порядка предоставления информации участникам и акционерам

Сделки с заинтересованностью: указания Банка России 35

ЦБ РФ определил предельные значения для сделок АО и ООО, при превышении которых они могут признаваться сделками, в совершении которых имеется заинтересованность

Эскроу: новые возможности..... 38

Одним из наиболее популярных инструментов минимизации рисков сторон по сделке в международной практике является такой механизм расчетов, как эскроу. Каково регулирование этого инструмента в России и какие есть правовые проблемы?

РАЗДЕЛ 2. СТРОИТЕЛЬСТВО И НЕДВИЖИМОСТЬ

Некоторые практические последствия вступления в силу новых норм Градостроительного кодекса РФ 46

С июля 2017 г. действуют новые нормы ГрК РФ. Основные изменения касаются двух блоков: регулирования вопросов планировки территории и реформирования системы саморегулирования в строительной отрасли

РАЗДЕЛ 3. ТРУДОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Изменения в Трудовом кодексе в части регулирования рабочего времени 49

В ТК РФ внесены изменения в части регулирования неполного рабочего времени, уточнены нормы в части оплаты работы в выходные и нерабочие праздничные дни

РАЗДЕЛ 4. ЗДРАВООХРАНЕНИЕ И ПРАВО

Легализовано использование технологий телемедицины
в сфере здравоохранения 52

С 2018 г. действует новое регулирование данной сферы, а в отношении некоторых специально указанных положений по выдаче рецептов на отдельные категории сильнодействующих препаратов изменения еще предстоят

Институт взаимозаменяемости лекарственных препаратов:
перспективы развития 57

Изменение регулирования взаимозаменяемости лекарственных препаратов и сформированная правовая позиция ВС РФ окажут большое влияние на все аспекты обращения лекарств и в особенности на размещение государственного заказа

Новые Правила надлежашей аптечной практики
лекарственных препаратов для медицинского
применения 64

Установлен ряд требований для введения эффективной системы управления субъектами розничной торговли лекарственными препаратами, которые позволят обеспечить население качественными и безопасными товарами аптечного ассортимента

Консультирование по вопросам процедур, связанных
с госрегистрацией медизделий 67

Определен порядок консультирования по вопросам процедур, связанных с государственной регистрацией медицинских изделий

**РАЗДЕЛ 5. АНТИМОНОПОЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ,
ЗАЩИТА КОНКУРЕНЦИИ**

Дела о картелях: роль экономических доказательств 70

С введением обязательного анализа состояния конкуренции при расследовании дел о картелях большее, чем раньше, значение получили экономические показатели товарного рынка, на котором заключается антиконкурентное соглашение

Тесная связь: влияние доминирующих субъектов
на смежные рынки 76

В некоторых случаях действия компании, занимающей доминирующее положение на одном товарном рынке, вызывают последствия на другом товарном рынке. Проблема их взаимодействия особенно

актуальна для IT-сферы, где один продукт прямо зависит от другого. Свою позицию по этому вопросу высказала антимонопольная служба

Недискриминационный доступ операторов связи в жилые дома: судебные подходы в 2017 году 79

Анализ арбитражной практики позволяет сделать однозначный вывод, что проблема недискриминационного доступа операторов связи в МКД еще далека от своего разрешения, требуется вмешательство законодателя

Конституционный Суд о параллельном импорте. Результат, которого не ждали 87

Раз в несколько лет в публичных обсуждениях возникает тема параллельного импорта. На этот раз поводом послужило принятое Конституционным Судом РФ Постановление от 13 февраля 2018 г. № 8-П по делу о проверке конституционности ряда положений ГК РФ в связи с жалобой ООО «ПАГ». Результаты оказались неожиданными.

Тарифная политика: смена подходов 93

Тарифное регулирование в России ждут перемены. Меры по его оптимизации предусматриваются Указом Президента РФ 2017 г. № 618 об утверждении Национального плана развития конкуренции на 2017–2019 гг. Пакет законодательных изменений готовит антимонопольное ведомство

«Методичка» по убыткам 96

Подходы ФАС России, изложенные в разъяснениях, в силу специфики антимонопольной сферы возможно потребуют корректировки, в частности, в вопросе учета не только прямой, но и косвенной причинно-следственной связи при доказывании и расчете размера убытков

РАЗДЕЛ 6. ЭКОЛОГИЯ И ПРАВО

Реформа природоохранного законодательства: новые риски или новые возможности? 98

В течение 2017 г. — Года экологии в России вопросам реформирования природоохранного законодательства уделялось повышенное внимание: введены новые правила, возлагающие на природопользователей дополнительные обязанности, разрабатывались проекты новых нормативных актов

Отход или продукт? Правовые аспекты использования отходов в производстве.....	101
<i>Представлена оценка существующих способов легитимного использования отходов в качестве продукции и урегулированности данного вопроса</i>	
Государственная забота о природе: симуляция стимулов	113
<i>Стимулирующее назначение природоресурсных платежей утрачивается из-за сложностей процедуры применения вычета и обширной практики их нецелевого использования. Они становятся фискальным обременением</i>	
Новые правила взимания платы за негативное воздействие на окружающую среду.....	119
<i>В марте 2017 г. вступили в силу новые Правила исчисления и взимания платы за негативное воздействие на окружающую среду, принятые взамен Правил, действовавших с 1992 г.</i>	
РАЗДЕЛ 7. АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ, ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ, ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	
Добровольность требований ГОСТов: актуальная судебная практика.....	124
<i>Техническое регулирование ограничивается безопасностью продукции и производственных процессов, единством маркировки и охраны окружающей среды. Из сферы обязательного контроля исключаются потребительские достоинства продукции (их качество)</i>	
Требования к достоверности сведений об адресе (месте нахождения) юридического лица ужесточены	131
<i>У налоговых органов новая практика в части контроля за соблюдением Закона о госрегистрации юридических лиц</i>	
Персональные данные: санкции за нарушения существенно ужесточены.....	133
<i>С июля 2017 г. серьезно выросли штрафы за нарушения законодательства в области персональных данных</i>	
Ответственность работников за нарушения валютного законодательства.....	135
<i>Введена административная ответственность должностных лиц за нарушения в сфере валютного регулирования</i>	

Санкции за антиконкурентные соглашения и согласованные действия. Рациональный подход.....	137
<i>В КоАП РФ уточнены размеры санкций за заключение соглашений и совершение согласованных действий, направленных на ограничение конкуренции. Закреплен подход, учитывающий степень общественной опасности разных видов нарушений</i>	
Дисквалификация за долги банкрота: практика применения части 8 статьи 14.13 КоАП РФ.....	144
<i>Налоговые органы вправе требовать в суде дисквалификации лиц, не исполнивших судебный акт о привлечении к субсидиарной ответственности по обязательствам организаций-банкротов. Но в качестве безальтернативной эта санкция не всегда соответствует конституционному принципу справедливого и соразмерного наказания</i>	
Либерализация валютного законодательства для физических лиц, проживающих за рубежом	150
<i>С 1 января 2018 г. действуют важные изменения валютного законодательства в части правил определения резидентства физических лиц и правил, относящихся к счетам физических лиц-резидентов в зарубежных банках</i>	
РАЗДЕЛ 8. ТАМОЖЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И КОНТРОЛЬ	
Изменился порядок возврата излишне уплаченных таможенных платежей	157
<i>Внесены изменения в Порядок внесения изменений и (или) дополнений в сведения, указанные в декларации на товары</i>	
Применение таможенной процедуры переработки на таможенной территории стало экономически выгодной	160
<i>Стало возможным применение нулевой ставки НДС при вывозе продуктов переработки по договору поставки (купи-продажи) в соответствии с таможенной процедурой реэкспорта</i>	
Соблюдение принципов ВТО при взимании акцизов в отношении иностранной винодельческой продукции, ввозимой в Россию	163
<i>Изменившаяся позиция Минфина России относительно применения сниженных ставок акциза в отношении ввозимого вина и игристого вина с защищенным географическим указанием и защищенным</i>	

наименованием места происхождения создала дискриминационные условия и нарушила правило о толковании неясностей закона в пользу плательщика. Причина такой ситуации – расхождение в определении понятий в национальном законодательстве и международных договорах

Проблемы судебного доказывания таможенной стоимости товаров..... 170

При рассмотрении таможенных споров судами активно применяются правовые позиции, нашедшие отражение в Постановлении Пленума ВС РФ 2016 г. № 18. Наибольшее количество таких споров связано с порядком определения таможенной стоимости ввозимых на территорию Таможенного союза товаров

РАЗДЕЛ 9. НАЛОГОВОЕ АДМИНИСТРИРОВАНИЕ, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Статья 54.1 НК РФ: кодификация судебных доктрин или новые правила? 180

Предложенное авторами толкование новой статьи должно преодолеть кризис судебной доктрины необоснованной налоговой выгоды и дать налогоплательщикам дополнительные гарантии защиты прав

Соотношение оценки деловой цели и целесообразности действий налогоплательщиков..... 185

Налоговые инспекции зачастую вместо деловой цели налогоплательщика оценивают способ ее достижения, что недопустимо

О предоставлении налоговому органу информации ограниченного доступа 191

На примере операторов связи рассматривается вопрос о том, вправе ли налоговая инспекция требовать предоставления сведений, относящихся к информации ограниченного доступа

Противодействие налоговому контролю и его последствия 198

Есть риски, что противодействием будут признаны обоснованные возражения и правомерное поведение налогоплательщика

О злоупотреблении правом и умысле в налоговых отношениях 207

Распространение доктрины злоупотребления правом в равной степени и на налоговую службу позволит использовать в налоговых спорах аргумент о «совокупности неслучайных обстоятельств»

Об использовании налоговыми органами недостоверной информации	214
<i>Приводятся наиболее часто встречающиеся на практике методы и приемы получения налоговыми органами искаженных сведений, на которых впоследствии основываются решения о привлечении налогоплательщиков к ответственности</i>	
Процедурные особенности назначения экспертизы по налоговым делам	218
<i>Зная нюансы проведения экспертизы в ходе налогового контроля, налогоплательщикам легче добиться соблюдения своих прав</i>	
Учет смягчающих обстоятельств в процессе эффективного взаимодействия налоговых органов и налогоплательщиков	223
<i>Предлагаемый налоговыми органами подход по применению смягчающих обстоятельств не отвечает требованиям законодательства и не способствует открытым взаимоотношениям</i>	
Рекомендации ФНС и Следственного комитета России по доказыванию умысла: предложения по доработке	229
<i>Направленные нижестоящим органам рекомендации о выявлении и доказывании умысла на неуплату налогов вызывают много вопросов и должны быть усовершенствованы</i>	
Уголовная ответственность за уклонение от социальных страховых взносов	238
<i>В середине 2017 г. введена уголовная ответственность за уклонение от уплаты страховых взносов в государственные внебюджетные фонды</i>	
РАЗДЕЛ 10. ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ	
В Налоговый кодекс РФ введен институт инвестиционного налогового вычета по налогу на прибыль	242
<i>В конце 2017 г. Федеральным законом № 335-ФЗ в главу 25 НК РФ введена новая статья 286.1. Ее цель – стимулирование инвестиционной деятельности</i>	
Изменения в льготировании движимого имущества с 2018 г.	247
<i>С 2018 года отменена федеральная льгота по налогу на имущество в отношении движимого имущества, принятого на учет в качестве основных средств после 1 января 2013 г. Полномочия по предоставлению данной льготы переданы субъектам РФ</i>	

Налогообложение доходов иностранных специалистов в России: какую ставку НДФЛ применять?	251
-----------------------------------------------------------------------------------------------	-----

При налогообложении отличных от вознаграждения за труд доходов, полученных иностранными высококвалифицированными специалистами от российских работодателей, размер применяемой ставки налога связан с осуществлением деятельности по трудовому договору, а не с характером дохода

РАЗДЕЛ 11. МЕЖДУНАРОДНОЕ НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ

Займы или инвестиции? Новая попытка обойти правила недостаточной капитализации	254
--------------------------------------------------------------------------------------	-----

Признание налоговыми органами процентов по займам от взаимозависимых компаний инвестиционной деятельностью для целей налогообложения – не что иное, как попытка обойти правила ст. 269 НК РФ

Подходы к определению фактического получателя дохода	263
------------------------------------------------------------	-----

Какие обстоятельства могут служить подтверждением фактического права на доход, когда российская компания осуществляет выплаты иностранной организации?

Признаки фактического получателя дохода: позиция налоговых органов	270
--------------------------------------------------------------------------	-----

Концепция фактического получателя дохода в России развивается преимущественно за счет судебной практики и разъяснений контролирующих органов. Формируется особый подход к определению ФПД, отличный от имеющегося в международной практике

Российские правила КИК уточнены.....	278
--------------------------------------	-----

Федеральным законом № 436-ФЗ в конце декабря 2017 г. внесены изменения в НК РФ, которые в значительной части закрепляют подходы Минфина России к применению правил КИК

«Офшорная амнистия» возобновлена, безналоговая ликвидация продлена: стоит ли воспользоваться?	285
-----------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

В начале 2018 г. приняты законы, которые возобновили «офшорную амнистию» и продлили безналоговую ликвидацию иностранных организаций и структур без образования юридического лица

РАЗДЕЛ 12. ЛИЧНАЯ И ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ ПО ОБЯЗАТЕЛЬСТВАМ ОРГАНИЗАЦИИ

Новые правила привлечения к субсидиарной ответственности 290

Обширные изменения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», большая часть из которых относится к правилам привлечения к субсидиарной ответственности контролирующих должника лиц, с одной стороны, привели к существенному повышению гарантий для кредиторов, но, с другой стороны, значительно повысили риски ответственности контролирующих лиц

Конституционные аспекты ответственности граждан по налоговым недоимкам организаций 304

В Постановлении № 39-П КС РФ дал оценку судебной практике привлечения должностных лиц налогоплательщика к гражданско-правовой ответственности в форме возмещения вреда, причиненного налоговым преступлением

РАЗДЕЛ 13. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ СУДЕБНЫХ СПОРОВ

Суд стимулирует взятки? 309

Как поступить в случае выдвижения незаконных, необоснованных, надуманных претензий: «дать на лапу» и почти наверняка быстро решить проблему либо оплатить работу юристов и с той или иной степенью вероятности в отдаленной перспективе добиться положительного судебного решения?

Трудности подсудности 312

Сталкиваясь с недобросовестным поведением конкурентов, компании все чаще обращаются напрямую в суды. Какие для этого есть законные основания и кому подсудны такие дела? Проанализируем, как эти вопросы решаются в сфере интеллектуальных прав

Договор с иностранным контрагентом: какую юрисдикцию и какой суд выбрать? 319

При заключении договора с иностранным контрагентом необходимо уделить особое внимание выбору применимого права и места разрешения споров. Многообразие вариантов порождает вопросы

Возможные проблемы в отношении исполнения решений национальных судов: Россия-Китай 328

Особенности российского и китайского законодательства в некоторых случаях делают невозможным исполнение судебного акта и получение выигрыша

Правила Международной ассоциации юристов по получению доказательств: на что обратить внимание российским компаниям?	333
<i>Для целей унификации вопросов, связанных с представлением доказательств, Международной ассоциацией юристов разработаны соответствующие Правила</i>	

Часть вторая

СУДЕБНЫЕ РЕШЕНИЯ 2017 ГОДА: КОММЕНТАРИИ ЮРИСТОВ

РАЗДЕЛ 14. ДОГОВОРНЫЕ СПОРЫ

Стороны могут устанавливать особый порядок осуществления права на отказ от исполнения договора	340
<i>Постановление АС Московского округа от 14 февраля 2017 г. по делу № А40-61363/16</i>	

Аванс можно взыскать принудительно, даже если такое право стороны прямо не закреплено в договоре; фактически сложившиеся отношения сторон в рамках исполнения договора превалируют над его условиями	344
<i>Решение МКАС при ТПП РФ от 14 февраля 2018 г. по делу № М-35/2017</i>	

Суд вправе признать требование кредитора обеспеченным залогом на незарегистрированный объект, в отношении которого представлены достаточные доказательства его соответствия признакам объекта недвижимого имущества.....	347
<i>Определение СКЭС Верховного Суда РФ от 14 августа 2017 г. по делу № А12-12549/2015</i>	

РАЗДЕЛ 15. СПОРЫ В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ

Доля на рынке, широкая и продолжительная реклама – факторы, способствующие признанию товарных знаков общеизвестными в Российской Федерации	353
<i>Решение Суда по интеллектуальным правам от 16 ноября 2017 г. по делу № СИП-350/2017</i>	

РАЗДЕЛ 16. СПОРЫ В РАМКАХ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА

Суд может переqualифицировать требование участника должника с гражданско-правового на корпоративное	
-----------------------------------------------------------------------------------------------------	--

и отказать такому кредитору во включении его требования
в реестр требований кредиторов..... 358
*Определение СКЭС ВС РФ от 6 июля 2017 г. по делу
№ А32-19056/2014*

Права залогодержателя, вытекающие из установленного
в интересах кредитора запрета на распоряжение имуществом,
не предоставляют приоритета в деле о банкротстве
должника 361
*Определение СКЭС ВС РФ от 27 февраля 2017 г. по делу
№ А11-9381/2015*

Ограничение размера убытков, подлежащих взысканию
с арбитражного управляющего, и предмет доказывания
по данной категории споров..... 364
*Определение СКЭС ВС РФ от 26 октября 2017 г. по делу
№ А40-154653/2015*

РАЗДЕЛ 17. АДМИНИСТРАТИВНЫЕ СПОРЫ

Суд не признал отходами вскрышные породы,
используемые для рекультивации 368
*Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа
15 августа 2017 г. по делу № А74-12214/2016*

Связывание магазина приложений с иными приложениями
в рамках одного пакета и ряд иных действий компании
Google признаны злоупотреблением доминирующим
положением..... 371
Судебное дело № А40-240628/2015

Пояснения к ТН ВЭД не могут устанавливать дополнительные
классифицирующие критерии, отсутствующие в ТН ВЭД..... 375
*Решение Арбитражного суда Смоленской области от 7 апреля
2017 г., постановления Двадцатого арбитражного суда от 28 июня
2017 г. и Арбитражного суда Центрального округа от 26 октября
2017 г. по делу № А62-5766/2014*

Применение правил классификации при определении
кода ТН ВЭД для впитывающих гигиенических изделий:
суды не поддержали позицию таможенных органов и ЕЭК 382
*Постановление Арбитражного суда Центрального округа
от 26 сентября 2017 г. по делу № А09-61/2017*

РАЗДЕЛ 18. НАЛОГОВЫЕ СПОРЫ

Вышестоящий налоговый орган не вправе при пересмотре решения нижестоящего органа изменять к худшему положение налогоплательщика..... 386

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 16 октября 2017 г. по делу № А40-79866/17

Правомерность учета расходов прошлых отчетных (налоговых) периодов, в которых налогоплательщиком получен убыток 392

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 21 декабря 2017 г. по делу № А56-6734/2017

Верховный Суд РФ сформулировал позицию по применению пониженной ставки налога на прибыль резидентами ОЭЗ 395

Определение СКЭС ВС РФ от 2 ноября 2017 г. по делу № А55-12793/2016

Верховный Суд РФ подтвердил право на вычет НДС по работам и услугам на объектах, признанных памятниками архитектуры..... 397

Определения СКЭС ВС РФ от 27 ноября 2017 г. по делам № А56-35772/2016 и № А56-42572/2016

РАЗДЕЛ 19. ВОЗМЕЩЕНИЕ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Правило о полном возмещении представительских расходов в случае взыскания их с казны не работает даже в самых фактурных делах..... 401

Определение судьи ВС РФ от 4 сентября 2017 г. по делу № А56-16047/2016

Приложение к разделам 5, 17

Рейтинг событий в сфере антимонопольного регулирования 2017 г. 405

Приложение к разделам 9–11, 18

Рейтинг налоговых событий 2017 г. 406