

Аналитическая Записка для Руководителя

~~РИСКИ СОВРЕМЕННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА~~

№ 814 от 17 мая 2021 года ***Риск не только опасности! Риск - это возможности!***

(Подготовлена ООО «Инженеры информации» и Центром Правовой Информации «ЭКСПЕРТ» с использованием материалов систем Консультант Плюс)

Назначение аналитической записки – информировать руководителя организации о существующих и возникающих рисках законодательства, осложняющих его жизнь и работу.

Реклама является ненадлежащей и недостоверной

Для кого (для каких случаев): Обоснования превосходства не подтвердились.

Сила документа: Постановление Арбитражного Суда Округа РФ.

Схема ситуации: Одна Медицинская Организация обратилась в УФАС с жалобой на ненадлежащую, по её мнению, рекламу Конкурента. На городских улицах имелись щиты с надписью о том, что Конкурент Организации – «Лучшая медицинская организация».

УФАС обратилась к Конкуренту Организации с требованием обосновать свое заявление о превосходстве над другими медицинскими организациями – «какие ваши доказательства?»

Конкурент Организации ответил, что, во-первых, рекламное агентство на щитах допустило техническую ошибку: перед словами «Лучшая медицинская организация» пропустило слово «номинация», но ошибка давно исправлена – старые щиты убрали – поставили новые. А во-вторых, есть два национальных сертификата с синими печатями «Лучшее предприятие года – 2019» и «Лучшее предприятие отрасли 2019» в номинации «Лучшая медицинская организация».

Под впечатлением от мощных национальных наград УФАС отказало в возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе. Но Медицинская Организация не сдалась. Она обратилась в суд за признанием решения антимонопольного органа незаконным.

Суд оказался не таким впечатлительным как УФАС и стал разбираться, а кто же выдал эти «национальные» сертификаты? Суд стал внимательно всматриваться в сертификаты.

На первом сертификате имеются печати «Standard Chartered Rating GMBH», Международный экономический рейтинг «Лига Лучших» и «International Rating Association». Но у суда не было какого-то особого почтения к иностранным названиям – посмотрелись уже на всякое.

Суд перешёл к конкретике. Согласно данным ЕГРЮЛ на территории РФ была зарегистрирована только одна компания, в названии которой имеется словосочетание «Лига лучших», но она ликвидирована за два года до выдачи сертификата. Сведений об организациях, имеющих наименования на английском языке, в ЕГРЮЛ на территории РФ не содержится.

Зато в сети Интернет есть украинский гражданин, на странице которого приведены макеты соответствующих сертификатов, идентичных по внешнему виду с сертификатом, представленным Конкурентом Организации (содержат аналогичные печати и факсимиле подписей), но разных по содержанию, среди которых имеется «Предприятие года 2019», а также «Гордость профессии 2019», «Руководитель года 2019» и т.д. Данный украинский гражданин позиционирует себя в качестве дизайнера логотипов, различных наград и иных корпоративных знаков отличия, а также предлагает их экспресс изготовление с использованием графических редакторов. Суд так и не понял – кто выдал это сертификат, какие были полномочия у того, кто этот сертификат выдавал. Сертификат оказался бумажкой.

Второй сертификат был выдан ООО «Центр Аналитических Исследований» совместно с ООО «Межотраслевая рейтинговая компания». Исследователями был подготовлен экспертно-сравнительный анализ, свидетельствующий о том, что Конкурент Организации отнесен к числу рекомендованных и по итогу ранжирования вошел в Рейтинг надежных партнеров среди 1 189 компаний отрасли и предприятий федерального округа.

Ни в исследованиях, ни в самих сертификатах нет информации о том, что Конкурент Организации является лучшим по какому-либо критерию. Кроме того, изготовление частными компаниями от своего имени документов, в названии которых имеется словосочетание «НАЦИОНАЛЬНЫЙ СЕРТИФИКАТ», также вводит в заблуждение потребителей рекламы, поскольку воспринимается по смысловому значению как официальный государственный документ, удостоверяющий содержащуюся в нем информацию.

Суды признали отказ УФАС неправомерным. Конкурентная борьба вышла на новый виток. УФАС придётся взяться за Конкурента Организации. Штраф по ст. 14.3 КоАП РФ за ненадлежащую рекламу, который замаячил на горизонте Конкурента Организации, составляет от 100 000 до 500 000 рублей.

Выводы и Возможные проблемы: Фотошопом и другими графическими редакторами нынче умеет пользоваться каждый второй, и все (в том числе госорганы) это знают. Любые ООО могут проводить любые исследования, например, открыть в интернете сайт ФНС или Росстата и что-то там с чем-то сравнить, построить свои рейтинги. Однако это не дает им право выдавать «национальные сертификаты». Мало кому не приходили письма о том, что их предприятие оказалось самым-самым и осталось только получить диплом об этом прямо в Кремле. Но сначала надо внести некую сумму (100-200 тысяч рублей) за участие в празднике. Одним словом, «любой титул за ваши деньги!» Если есть лишние деньги, то можно и прикупить звучное звание. Но не надо им сильно размахивать. Легкомысленное использование таких «сертификатов» в рекламе может облегчить ваш бюджет на существенную сумму. Строка для поиска в КонсультантПлюс: «Реклама является ненадлежащей и недостоверной».

Цена вопроса: От 100 000 до 500 000 рублей.

Где посмотреть документы: КонсультантПлюс, Судебная Практика: [ПОСТАНОВЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА ОТ 29.04.2021 N Ф03-2101/2021 ПО ДЕЛУ N А51-9255/2020](#)

Пособие по беременности и родам индивидуального предпринимателя

Для кого (для каких случаев): Не захотел ФСС оплачивать больничный лист ИП.

Сила документа: Постановление Арбитражного Суда Округа РФ.

Схема ситуации: Жила-была одна Гражданка. И была она Индивидуальным Предпринимателем. В конце ноября 2019 года Гражданка зарегистрировалась в территориальном органе Фонда Социального Страхования в качестве лица, добровольно вступившего в правоотношения по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством.

Проще говоря, предчувствуя радостные события в своей жизни (больничный уже был на руках), Гражданка решила заплатить немного денег в Фонд Социального Страхования, как ИП, чтобы потом получить от того же Фонда денег побольше. Оно и понятно. Гражданка (как ИП) уплатила годовой взнос в размере 3 925 рублей 44 копейки. А ФСС должен будет выплатить ей по больничному в связи с беременностью и родами (за 140 дней – 70 дней до родов и 70 дней после родов) более 50 000 рублей.

Надо так же упомянуть, что кроме того, что Гражданка была ИП, она ещё и работала в одном ООО. В этом ООО она так же оформила больничный по беременности и родам, который с учетом продления закрылся только в марте 2020 года.

Гражданка была знакома с нормативными документами. В частности, ей был знаком пункт 6 Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 N 790 «О порядке уплаты страховых взносов лицами, добровольно вступившими в правоотношения по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством». Из этого пункта следовало, что если ты ИП и заплатил страховые взносы в 2019 году, то рассчитывать на выплаты из ФСС ты сможешь, только если страховой случай (болезнь или беременность) у тебя будет в 2020 году.

Ну а поскольку больничный лист у Гражданки начался в октябре 2019, то она понимала, что выплаты за 2019 год ей, как ИП, не светят. Поэтому, взяв наперевес пункт 6 Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 N 790, Гражданка-как-ИП обратилась в ФСС за выплатой пособия по беременности и родам за период с января 2020 по март 2020. Всё по-честному – Гражданка взяла год, следующий за годом уплаты страховых взносов, и рассчитывала в этом году получить оплату своих больничных.

Но у ФСС на этот счёт было совсем другое мнение. В 2019 году Гражданка заплатила страховые взносы за себя как ИП. Следовательно, страховые выплаты из ФСС Гражданке-ИП положены только если страховой случай у неё наступил в 2020 году. Чем фиксируется наступление страхового случая? Правильно – больничным листом! Когда Гражданка получила больничный лист? Правильно – в 2019 году! Значит страховой случай наступил в 2019, но не в 2020. Не будет Гражданке страховых выплат!

Тем более, что, по мнению ФСС, Гражданка и так уже получила положенные ей страховые выплаты через ООО, в котором она работала по трудовому договору.

Гражданка сильно огорчилась. Борешься тут понимаешь, не жалея здоровья, с отрицательной динамикой рождаемости в стране, а ФСС твою борьбу не поддерживает. И решила Гражданка поискать поддержку в Арбитражном Суде.

Суд, который разбирался с претензиями Гражданки к ФСС, посчитал, что Закон в данном случае на стороне Гражданки, как ИП. Поскольку к страховым случаям, приведенным в статье 1.3 Федерального закона N 255-ФЗ, отнесены, в том числе, беременность и роды, а не факт выдачи застрахованному лицу листка нетрудоспособности (в 2019 году), то для назначения и выплаты пособия по беременности и родам имеет значение наличие самого страхового случая (в 2020 году), подтвержденного в установленном порядке медицинской организацией. Так же имеет значение уплата застрахованным лицом, добровольно вступившим в правоотношения по Обязательному Социальному Страхованию, страховых взносов за календарный год, предшествующий календарному году обращения за пособием.

То обстоятельство, что листки нетрудоспособности выданы в 2019 году, не может препятствовать реализации Гражданкой в целом гарантированных государством прав на социальную защиту, предоставляемую гражданам по добровольному социальному страхованию.

Что касается заявления ФСС о том, что Гражданка-ИП уже получила пособие по беременности и родам у своего работодателя по трудовому договору и поэтому ей больше уже никаких страховых выплат не положено. С этим заявлением ФСС суд не согласился. Суд указал, что работа, осуществляемая Гражданкой-ИП по трудовому договору, является работой по совместительству! При исчислении пособия по беременности и родам должны применяться положения ч. 2 ст. 13 Федерального закона N 255-ФЗ, в связи с чем, она имеет право получить в 2020 году пособие по беременности и родам одновременно и как Индивидуальный Предприниматель, и как наемный работник ООО.

Выводы и Возможные проблемы: Оказывается, с точки зрения законодательства об обязательном социальном страховании деятельность в качестве ИП и наемная работа по трудовому договору – совместительство. ИП, работающий по трудовому договору, это совместитель! Оплата больничного положена такому совместителю по двум основаниям: как ИП и как работнику. И еще оказывается, что для оплаты больничного ИП не важно в каком году наступил страховой случай, важно, в каком году он имеет место быть. Строка для поиска в КонсультантПлюс: «Пособие по беременности и родам индивидуального предпринимателя».

Цена вопроса: Оплата больничного листа Индивидуального Предпринимателя.

Где посмотреть документы: **КонсультантПлюс, Судебная Практика:** [ПОСТАНОВЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА ОТ 26.04.2021 N Ф10-1347/2021 ПО ДЕЛУ N А14-9231/2020](#)

Замечание! В записке представлены лишь некоторые из документов, поступивших в системы КонсультантПлюс за последнюю неделю. Полную картину изменения законодательства Вы сможете составить, ознакомившись со всеми последними документами, добавленными в системы КонсультантПлюс.