Аналитическая Записка для Руководителя
~~РИСКИ СОВРЕМЕННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА~~

№ 940 от 30 октября 2023 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.

Когда материалы налоговой проверки направят в следственные органы

Для кого (для каких случаев): Доначисления больших сумм налогов по результатам проверки

Сила документа: Постановление Арбитражного суда округа

Схема ситуации: После обжалования Обществом решения выездной проверки в ФНС, доначислений налогов вместе с пенями осталось «всего-то» 110 774 514 рублей.

ИФНС сформировала требование об уплате налога N 1, отправила его по ТКС и обычной почтой. На следующий день по ТКС «прилетел» отказ в приеме электронного документа. Одновременно с этим Общество обратилось в суд с заявлением о признании недействительным решения ИФНС. Были приняты обеспечительные меры в виде приостановления действия решения налоговой службы до вступления в силу решения суда по данному делу.

ИФНС сформировала требование об уплате налога N 2, отправила его по почте, в сопроводительном письме попросила предыдущее требование оставить без исполнения. Общество обжаловало требование N 2 в вышестоящей инстанции, и его, как выставленное в период действия обеспечительных мер, отменили.

Пока в суде шли разбирательства о правомерности доначислений, время не стояло на месте, Инспекция тоже от своих обязанностей не отлынивала. Со ссылкой на отсутствие уплаты сумм налогов и пени по требованию N 1 в течение двух месяцев с даты истечения срока его исполнения, материалы проверки были направлены в Следственное управление для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

По признакам преступления, предусмотренного п. "б" ч. 2 ст. 199 УК РФ (Уклонение от уплаты налогов в особо крупном размере) уголовное дело было возбуждено.

Общество с таким поворотом дел не согласилось. Пострадала его репутация! Из-за публикации в сети Интернет информация об уголовном деле стала доступна широкому кругу лиц! На имущество в рамках уголовного дела наложен арест, финансово-хозяйственная деятельность затруднена! «Отмените незаконную передачу материалов в Следственный комитет, у нас тут обеспечительные меры приняты!» - такова была суть нового обращения Общества в суд.

Первая инстанция требование удовлетворила и Апелляционный суд её поддержал. В период действия обеспечительных мер отсутствует действующее требование об уплате налога, вследствие чего у налогового органа не возникает обязанности по направлению материалов проверки в следственные органы.

Кассационный суд сказал: «Минуточку! Требование N 1 никем не оспорено и объективно существует». Довод Общества о невозможности погашения долгов, суд отмел. Вот же, вы сами представили копию платежки об уплате 500 рублей с назначением платежа «НДС по выездной налоговой проверке»! Это свидетельствует о возможности добровольной уплаты Обществом недоимки и пеней. Общество само не воспользовалось возможностью добровольного исполнения налоговых обязательств в полном объеме, что нивелировало бы риски негативных последствий.

Кроме того, Общество вправе в случае несогласия с постановлением о возбуждении уголовного дела обжаловать его в установленном порядке. В итоге третья инстанция в иске полностью отказала.

Выводы и Возможные проблемы: Даже отозванное налоговиками требование об уплате налогов надо оспаривать, иначе его признают действующим. Даже уплаченные по решению выездной проверки 500 рублей могут свидетельствовать о возможности погашения 100 миллионов. Строка для поиска в КонсультантПлюс: *«направление материалов проверки в следственные органы».*

Цена вопроса: Возбуждение уголовного дела за уклонение от уплаты налогов

Где посмотреть документы: ***КонсультантПлюс, Судебная Практика:*** ПОСТАНОВЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА ОТ 29.09.2023 N Ф10-4388/2023 ПО ДЕЛУ N А64-9947/2022

Информационное сообщение или литературное произведение?

Для кого (для каких случаев): Копирайта

Сила документа: Постановление Суда по интеллектуальным правам

Схема ситуации: Один коучер основал онлайн-школу, где вел авторские обучающие курсы по обучению инвестированию. Его обучающие курсы и материалы размещены в сети Интернет, где осуществляется перенаправление в чат-бот Telegram, который в ответ на обращение пользователя отправляет текст: «Это еще не все подарки! У меня есть для тебя еще более ценная информация!!! Я отдам тебе на эфире уже сегодня в 19:00! Вы наверняка хотите контролировать свои финансы, чтобы больше откладывать. А хотите откладывать меньше, а накоплений получать больше? Тогда подключайте инвестиции! Это доступно для всех даже с 1000 рублей в кармане! В эфире вы узнаете: Какие возможности есть у тех, кто инвестирует; Какие инструменты можно для этого использовать; Какие первые шаги сделать для внедрения инвестиций в свою повседневную жизнь! Вы сможете собрать для себя набор инструментов, куда можно будет откладывать сэкономленное и зарабатывать на этом. Не упустите

возможность улучшить ваше финансовое состояние, и регистрируйтесь на БЕСПЛАТНЫЙ урок прямо сейчас».

Коучер прознал, что еще один, так сказать, коллега в своем чат-боте Telegram использует его переработанный текст без указания его как автора. Коучер был крайне возмущен такой наглостью и высказал свои претензии сопернику. Не получив ожидаемого фидбэка от него, наш коучер пошел в суд. В суде он просил признать за ним исключительное право на текст, считая его произведением литературы. Также коучер требовал разместить в Интернете информацию о том, что заимствование материала признано нарушением его авторских прав, требовал удалить текст соперника, отличающийся от оригинала всего на несколько слов. Ну и до кучи коучер просил компенсацию в размере 50 000 рублей за нарушение исключительного права на свое литературное произведение.

Второй текст был похож на первый, как брат-близнец, сразу видно, что текст позаимствовали, назовем это так, и переработали. Но суд сказал, что, во-первых, нет никаких доказательств, что чат-бот в мессенджере Telegram принадлежит именно сопернику. Во-вторых, непонятно, что именно в спорном тексте является объектом авторских прав. Где именно тут творческая составляющая или творческие усилия? В-третьих, у суда есть распечатки информации из другого чата, принадлежащего коучеру, где он сам же говорил, что тексты ботов пишет иное лицо, а не сам он. Так что, какое-то спорное вообще авторство. Согласно п. 1 ст. 1228 ГК РФ автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. Кроме того, в соответствии с пп. 4 п. 6 ст. 1259 ГК РФ не являются объектами авторских прав сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер. При установлении охраноспособности сообщений информационного характера суду необходимо определить, имеют ли таковые признаки оригинальности, неповторимости, индивидуального авторского стиля изложения текста, отражают ли собственный авторский взгляд на описываемые события либо же передают информацию о событиях объективной действительности с использованием устойчивых оборотов официально-делового и публицистического стилей. Суд должен понять, потребовало ли создание данной публикации индивидуальных творческих усилий, превышающих по своему уровню то, что для среднего журналиста представляет собой простую механическую работу. Именно от квалификации спорного текста в качестве литературного произведения либо информационного сообщения зависит установление наличия объекта авторского права. Суд ни в коей мере не хочет умалять интеллектуальные и творческие усилия автора текста, но, по его мнению, вышеприведенный текст рекламного и информационного характера лишен творческого начала и не является объектом авторских прав.

Выводы и Возможные проблемы: Если ваш текст в Интернете кто-то нагло «сплагиатил», готовьтесь доказывать, где там была творческая составляющая, иначе суд не станет защищать ваши авторские права, а ваше литературное произведение сочтет информационным сообщением Строка для поиска в КонсультантПлюс: *«исключительное право текст информационного сообщения».*

Цена вопроса: 50 000 рублей

Где посмотреть документы: ***КонсультантПлюс, Судебная Практика:*** ПОСТАНОВЛЕНИЕ СУДА ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫМ ПРАВАМ ОТ 18.10.2023 N С01-1716/2023 ПО ДЕЛУ N А40-182810/2022

У разбитого корыта

Для кого (для каких случаев): Уплаты авансов по договору об оказании услуг, выполнении работ

Сила документа: Постановление Арбитражного суда округа

Схема ситуации: ИП заключил с Обществом договор на проведение для него ряда работ по подготовке к участию в выставке, в том числе по изготовлению стенда, и перевел аванс в размере 480 000 рублей. В договоре было указано, что если выставка не состоится по независящим от сторон обстоятельствам, Общество приостанавливает работы, работы считаются выполненными, предоплата не возвращается. И конечно же, по закону подлости, выставка была перенесена организатором на неопределенный срок.

ИП направил в адрес Общества уведомление о расторжении договора в одностороннем порядке и потребовал возврата аванса. Но не тут-то было. Выбивать деньги пришлось через суд.

Первая инстанция со ссылкой на договор в иске полностью отказала. Апелляция толкнула качели в другую сторону. По её мнению, ИП реализовал установленное ГК РФ право на односторонний отказ от договора, а значит, положения этого договора не могут быть применены к правоотношениям сторон.

Кассация перехватила качели и снова толкнула их обратно. По мнению суда третьей инстанции, ИП попытался отказаться от договора после того как стало известно, что выставка не состоится по независящим от сторон обстоятельствам, а значит не применять договорные условия у суда апелляционной инстанции причин не было.

Выводы и Возможные проблемы: ИП остался без выставки и без денег. А ведь формулировку в договоре, ставящую заказчика в такую уязвимую позицию, сам пропустил. Выверяйте в договорах каждую строчку, в КонсультантПлюс есть для этого все необходимые материалы, например, *Путеводители по договорной работе: Подряд. Риски заказчика при заключении договора*, *Возмездное оказание услуг. Риски заказчика при заключении договора* Строка для поиска в КонсультантПлюс: *«риски заказчика по договору подряда» или «риски заказчика по договору оказания услуг».*

Цена вопроса: 480 000 рублей

Где посмотреть документы: ***КонсультантПлюс, Судебная Практика:*** ПОСТАНОВЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ОКРУГА ОТ 11.09.2023 N Ф07-11378/2023 ПО ДЕЛУ N А56-3148/2023