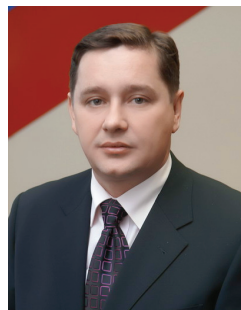


ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СОЗДАНИЯ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОБОСОБЛЕННОГО ПОДРАЗДЕЛЕНИЯ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ



М.А. Зинковский
кандидат юридических
наук, адвокат, ассистент
кафедры гражданского права
и процесса Белгородского
государственного
университета.



С.В. Тычинин
доктор юридических наук,
профессор, заведующий
кафедрой гражданского права
и процесса Белгородского
государственного
университета.

Статья посвящена особенностям правового регулирования создания и деятельности обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью.

Ключевые слова: общество с ограниченной ответственностью, обособленное подразделение общества с ограниченной ответственностью, торговля.

The article is devoted to features of legal regulation of creation and activity of the isolated division of a society with limited liability.

Keywords: society with the limited liability, isolated division of a society with limited liability, trade.

В практике ведения бизнеса юридического лица происходят случаи, когда та или иная деятельность осуществляется вне места нахождения единоличного исполнительного органа или вне места нахождения юридического (фактического) адреса предприятия. При этом деятельность юридического лица соответствует учредительным документам и носит законный характер. Это касается бизнес – структур специализирующихся, например на строительной, торговой деятельности и т. д.

Статья имеет практический характер. Мы постараемся осветить особенности правового регулирования создания и деятельности обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью, занимающегося торговой деятельностью. В статье не

будет затронуто правовое регулирование создания и деятельности филиалов и представительств общества с ограниченной ответственностью.

Предпосылки (причины) создания обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью. Одними из причин создания обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью является характер бизнеса. В нашем случае – торговля. Торговая деятельность тем или иным товаром, как правило, прописывается в уставе предприятия, практическая специфика такой деятельности заключается, например, в сезонности продаж (вода минеральная летом продается больше чем зимой) и в географии продаж (летом воду минеральную можно продавать по всем регионам страны). Получается, что сезонный бизнес требует работы предприятия на определенной территории и в определенное время года. Логичен вопрос: почему в соответствии со ст. 5 Федерального закона РФ от 8 февраля 1998 года № 14 – ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее по тексту – Закон об обществах) для ведения торговой деятельности в других регионах страны не открыть филиал или представительство общества с ограниченной ответственностью? Ответ прост. В соответствии с ч. 5 ст. 5 Закона об обществах устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах представляются в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц. Если предприятию, занимающемуся торговлей сезонным товаром идти по схеме работы филиала или представительства, тогда необходимо вносить изменения в устав каждый раз, при создании филиала или представительства. Это явно нецелесообразно и экономически не эффективно, так как филиалов или представительств можно создать 30, 40 и т. д. Более того, после окончания сезона продаж отдельные филиалы и представительства будут не нужны.

Одним из вариантов решения этой задачи – есть создание обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью вне места нахождения единоличного исполнительного органа и/или юридического (фактического) адреса предприятия без отражения данного факта в учредительных документах.

Понятие обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью.

В соответствии с п. 2 ст. 11 НК РФ обособленное подразделение организации – любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы ста-

ционарные рабочие места. Признание обособленного подразделения организации таковым производится независимо от того, отражено или не отражено его создание в учредительных или иных организационно-распорядительных документах организации, и от полномочий, которыми наделяется указанное подразделение. При этом рабочее место считается стационарным, если оно создается на срок более одного месяца. Место нахождения обособленного подразделения российской организации - место осуществления этой организацией деятельности через свое обособленное подразделение. При отсутствии у физического лица места жительства на территории Российской Федерации по просьбе этого физического лица место жительства может определяться по месту пребывания физического лица. При этом местом пребывания физического лица признается место, где физическое лицо проживает временно, определяемое адресом (наименование субъекта Российской Федерации, района, города, иного населенного пункта, улицы, номера дома, квартиры), по которому физическое лицо зарегистрировано по месту пребывания в порядке, установленном законодательством Российской Федерации^[1].

Что понимать под стационарным рабочим местом? В соответствии со ст. 209 ТК РФ, рабочее место - место, где работник должен находиться или куда ему необходимо прибыть в связи с его работой и которое прямо или косвенно находится под контролем работодателя.

Особенности правового регулирования создания обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью. Первым этапом в создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью будет принятие решения общего собрания участников (учредителей), в котором будут отражены следующие моменты:

- факт создания обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N» без отражения данного факта в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью.

- факт постановки на налоговый и иной государственный учет обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N» по месту нахождения такого обособленного подразделения.

- факт уведомления налоговых и иных государственных органов по месту регистрации и налогового учета общества с ограниченной ответственностью о факте создания обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N» без отражения данного факта в учредительных документах и о факте

1. П. 2 ст. 11 Налогового кодекса РФ (часть первая) от 31 июля 1998 года № 146 - ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 31. - ст. 3824.

постановки такого обособленного подразделения на налоговый и иной государственный учет в городе «N».

- факт утверждения наименования обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- факт разработки и утверждения положения об обособленном подразделении общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- факт назначения руководителя (например, директора) обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- факт издания приказа и доверенности о наделении полномочиями руководителя (директора) обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- факт изготовления печати для обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- факт определение адреса места нахождения обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N».

- иные вопросы.

Вторым этапом в создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью будет оформление приказа «О создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в городе «N». Данный приказ совершается в соответствии с ТК РФ, в нем детализируются все вышеизложенные факты решения общего собрания участников (учредителей) о создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью.

Третьим этапом в создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью будет оформление доверенности на руководителя (директора) обособленного подразделения. Доверенность выдается от имени общества с ограниченной ответственностью, в ней указываются определенные полномочия.

Четвертым этапом в создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью будет оформление положения об обособленном подразделении общества с ограниченной ответственностью в городе «N». Данный документ может содержать наименование, адрес, цели и предмет деятельности, правовой статус, имущество обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью, а также любые другие вопросы.

Пятым этапом в создании обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью является уведомление налоговых органов по месту нахождения обособленного подразделения. Также необходимо уведомить налоговые органы по месту нахождения общества с ограниченной ответственностью о факте создания обособленного подразделения юридического лица.

Особенности правового регулирования деятельности обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью. Порядок деятельности обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью регламентируется вышеназванным положением, контролируется со стороны головной организации. Отношения между работниками и работодателем строятся по общим правилам, предусмотренным ТК РФ в зависимости от характера бизнеса (вахта, гражданско – правовой договор, срочный/ бессрочный трудовые договоры, коллективная (бригадная) ответственность, сдельная работа и т. д.).

Не стоит забывать о порядке уплаты налогов, связанных с деятельностью обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью. Приведем пример из судебной практики:

«...признание в целях обложения НДС обособленного подразделения организации возможно при наличии факта осуществления деятельности на стационарном рабочем месте (создано на срок не менее 1 месяца), оборудованном вне места нахождения (регистрации) головной организации. При этом не имеет значения, имеется ли у такого обособленного подразделения собственный расчетный счет, печать, штамп и бланки, отдельный баланс.

...кассационная коллегия полагает необходимым согласиться с выводом суда первой инстанции о том, что вышеназванные территориально обособленные производственные участки (строительные площадки) общества в целях обложения НДС являются обособленными подразделениями предприятия. Общество в нарушение требований п. 7 ст. 226 НК РФ, в проверяемый период не перечисляло суммы удержанного НДС по месту нахождения обособленных подразделений (в бюджеты Брянского, Севского, Дятьковского районов и г. Почеп Брянской области), в связи с чем, как обоснованно указал суд первой инстанции, у налогоплательщика образовалась недоимка по налогу перед названными местными бюджетами»^[2].

Таким образом, создание обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью в некоторых случаях целесообразно для ведения бизнеса. С юридической точки зрения оформление всех необходимых документов по этому вопросу не связано с внесением изменений в учредительные документы общества с ограниченной ответственностью, и в этом плане работа более проста, нежели при создании филиала и/или представительства.

Выводы.

2. Постановление Федерального Арбитражного суда Центрального округа от 30 октября 2008 года по делу № А09-6369/07-29 (извлечение). Доступ из Справочной правовой системы Консультант Плюс.

1. В зависимости от характера бизнеса общество с ограниченной ответственностью может создавать обособленные подразделения, не имеющие статуса филиала или представительства.

2. Обособленное подразделение общества с ограниченной ответственностью может создаваться и функционировать без отражения данного факта в учредительных документах.

3. Обособленное подразделение общества с ограниченной ответственностью, как правило, осуществляет свою деятельность вне места нахождения юридического (или фактического) адреса и/или единоличного исполнительного органа общества с ограниченной ответственностью.

4. Создание обособленного подразделения общества с ограниченной ответственностью позволяет значительно сократить финансовые издержки.