



Правовые особенности ведения IT-бизнеса в России

Взгляд владельца компании
Евгений Потапов / Сумма АйТи



О докладчике

- Генеральный директор ООО «Сумма АйТи», город Иркутск
- ООО зарегистрировано в 2008 году
- Численность персонала – 20 человек
- Не юрист, не бухгалтер (совсем не юрист, и совсем не бухгалтер)



Содержание

- До регистрации – стоит ли вообще регистрировать компанию?
- Регистрация и учредительные документы
- Первые дни работы
- Персонал и наемные работники
- Регулярная деятельность
- Валютный контроль



А в чем проблема?

- Множество законов и уточнений
- (Местами) устаревшее законодательство
- Непонятные формулировки
- «Презумпция образованности предпринимателя и руководителя»
- непонимание ИТ-сферы гос. органами



До регистрации

А нужно ли регистрировать компанию вообще?

- Ответственность за деятельность (или отсутствие деятельности) компании
- Расходы на бухгалтерское и юридическое обслуживание (или проблемы от отсутствия такового)
- Сложность ликвидации



До регистрации

Ответственность за деятельность компании

Непредставление отчетности, помимо других законов, регулируется Кодексом об административных правонарушениях – дела рассматриваются в суде.



Ответственность за деятельность компании

Налоговая отчетность

- Статья 15.6 КоАП. Непредоставление сведений, необходимых для осуществления налогового контроля (от 300 до 500 рублей на должностное лицо). Уплата штрафа не освобождает от обязанности подать отчетность



Ответственность за деятельность компании

Отчетность в фонды

- Федеральный закон 212, статья 46 – непредоставление расчета, статья 47 – неуплата или неполная уплата страховых взносов, отказ или непредставление документов необходимых для осуществления контроля за уплатой страховых взносов



Ликвидация

- Обычно не менее полугода
- Назначение ликвидационной комиссии
- Уведомление в официальный печатный орган РФ
- Ликвидационный баланс
- Возможны налоговые проверки
- Дорого (от 30 000 рублей и в бесконечность)



А может не надо?

- Статья 2, Гражданский Кодекс РФ
«Предпринимательской является
самостоятельная, осуществляемая на
свой риск деятельность, направленная
на **систематическое** получение
прибыли...»



Регистрация

- Индивидуальный предприниматель?
- ООО?
- ЗАО/ОАО?



Индивидуальный предприниматель за

- Простая отчетность
- Низкое налогообложение («рай» для ИП без наемных работников)
- Менее пристальное внимание контролирующих органов
- Простота ликвидации (недели против месяцев у ООО, от 3000 рублей, легко – самостоятельно)



Индивидуальный предприниматель против

- ИП отвечает по обязательствам всем своим имуществом
- Не подходит для официального оформления бизнеса при нескольких учредителях
- Партнеры могут согласиться работать только с зарегистрированной компанией



ООО

за

- Ответственность только в пределах доли в уставном капитале
- Наличие нескольких учредителей
- Менее пристальное внимание контролирующих органов
- Возможность продажи бизнеса



ООО

против

- Внимание гос. органов и подача отчетности
- Планируется, что 2012 г. даже ООО на УСН будут обязаны вести бухучет в полном объеме
- Сложность ликвидации
- Учредитель может не только продать долю, но и **выйти из бизнеса**



ООО

Выход учредителя

- Если иное не оговорено в Уставе, любой из учредителей, на основании заявления, не зависимо от согласия других участников.
- В таком случае ООО, в течении 3 месяцев должно выплатить ему действительную стоимость его доли



Акционерные общества

за

- Невозможен выход из общества, возможна только продажа доли
- Более удобные возможности для привлечения инвестиций (в теории)
- Не так сложно как кажется



Акционерные общества

ПРОТИВ

- Государственная регистрация выпуска акций
- Сложность бухгалтерии даже при УСН (выплата дивидендов требует вести бух. учет)
- Обязательная публикация сведений



Подводные камни

Регистрация ООО

- «Типовой» Устав
- Местонахождение исполнительного органа
- Постановка на учет



Регистрация ООО

Проблемы «типового» Устава

- Определите процесс выхода учредителей из ООО (даже если сейчас вы единственный учредитель)
- Помните о том что Устав не единственный документ который регламентирует деятельность ООО



Устав

Выход учредителей

- В соответствии со ст. 26 Закона об ООО участник может выйти из общества только если это предусмотрено Уставом
- Не следует допускать возможность единоличного выхода участника («Участник Общества в праве выйти из Общества независимо от согласия других Участников») – встречается в «типовых» Уставах
- «По умолчанию» Участник может продать без согласия других Участников долю на сумму сделки до 25% стоимости компании.
- Если иное не предусмотрено Уставом участники обладают преимущественным правом выкупа доли.



Устав

Выплата дивидендов

- Дивиденды выплачиваются не чаще, чем раз в 3 месяца
- Наличие в Уставе положения о выплате дивидендов раз в месяц – нарушение закона



Юридический адрес

- «Юридического» адреса не существует, есть «место нахождения» организации (129 ФЗ)
- Выездные проверки будут осуществляться по месту нахождения организации
- Отсутствие исполнительного органа (генеральный директор) - статья 14.25, п.3 КоАП – предупреждение или 50 МРОТ (~ 200 000 рублей)



Первые дни работы

- Генеральный директор должен получать зарплату как наемный работник
- Возможно принять на 1/.... ставки, однако зарплата должна платиться в любом случае.
- Полная ставка должна быть не ниже МРОТ (на текущий момент 4330 рублей)



Генеральный директор – трудовой договор

- Письмо ФСС от 27 июня 2005 г. N 02-18/06-5674:
«случаи, когда руководитель организации является единственным собственником ее имущества, не регулируются трудовым законодательством»
- Проверяющие могут не согласится – лучше заключить



Финансирование организации

- Налоги, зарплаты, аренда – если денег нет?
- Можно проводить как займ учредителя
- Беспроцентный займ – возвращается без выплаты НДФЛ
- Необходимо вести кассу
- Может выглядеть как серая схема для налоговой



Право исключительной собственности

- Разработка ПО определяется частью 4 ГК РФ
- Исключительные права на ПО при работе по трудовому договору определяются статьей 1295
- Пояснения – п. 39.1 Постановление 5/29 о 26 марта 2009 года



Право исключительной собственности

- Отсутствие четкого указания разработки ПО среди трудовых обязанностей в должностной инструкции или договоре теоретически позволяет расценивать наемного работника обладателем исключительных прав на созданный продукт



Как защититься?

- Трудовой договор
- Должностные инструкции
- *Авторский договор*
- *Приложение к авторскому договору*
- *Техническое задание*
- *Акт приема-передачи исключительных прав*



Найм персонала

Соглашение о неконкуренции

- Статья 37 Конституции РФ определяет свободу труда
- Статья 2 ТК РФ – право на труд, который каждый свободно выбирает, равенство прав и возможностей работников
- Соглашение о неконкуренции в РФ незаконно, возможна только охрана коммерческой тайны



Коммерческая тайна

- Соглашение о неразглашении конфиденциальной информации
- Акт приема-передачи конфиденциальной информации
- *Уведомление об информированности третьих лиц*



Регулярная деятельность

- Продажа товаров и услуг через сайт
- Работа с зарубежными контрагентами



Продажи через сайт

- ОКВЭД 52.61.2 – электронная розничная торговля, осуществляемая через телемагазины и компьютерные сети
- Бухгалтерский и налоговый учет аналогичен учету в обычных магазинах
- Отношения регулируются п.2 гл. 30 ГК РФ и Законом «О защите прав потребителей»



Продажа товаров

- Дистанционный способ продажи товара.
Правила установлены Постановлением
Правительства РФ от 27.09.2007 №612



Оказание розничных услуг через интернет

Следующий доклад 😊



Работа с зарубежными контрагентами

- Валютные операции регулируются валютным контролем
- Жесткие требования к содержанию договоров и документации
- Жесткие требования к нарушению требований по ведению валютного контроля



Операции с валютой

- Валютный транзитный счет –
поступление валюты
- Валютный текущий счет – хранение
средств и оплата товаров/услуг



Оплата корпоративной пластиковой картой

- Список операций регулируется положение №23-П ЦБ РФ от 9 апреля 1998 года.
- Получение наличных средств в рублях
- Безналичные операции на территории РФ в валюте РФ
- Безналичная оплата расходов по командировкам
- Безналичная оплата представительских расходов
- Получение наличных средств в иностранной валюте во время командировки



Оплата корпоративной пластиковой картой

- Операции в иностранной валюте, связанные с основной деятельностью, не разрешены
- Следовательно – оплата услуг только банковским переводом – валютный контроль



Валютный контроль

- При заключении договора в банк предоставляется копия договора на иностранном языке и перевод на русский язык.
- Валютный контроль руководствуется русскоязычной версией



Валютный контроль

Договор должен содержать

- Дату заключения договора
- Срок действия договора
- Четко оговоренный перечень товаров/услуг
- *Стоимость по договору (не обязательно)*



Валютный контроль

Паспорт сделки

- «Документ, служащий целям валютного контроля»
- Заключается при сумме договора от 50 000 USD
- Или если в договоре сумма не указана (паспорт сделки без суммы)
- Под проверки валютного контроля попадает деятельность по договорам, по которым заключен паспорт сделки



Валютный контроль

Без паспорта сделки

- Договор
- Акт выполненных работ
- Подходят сканированные копии



Валютный контроль

С паспортом сделки

- Договор
- Справка о валютных операциях
- Справка о подтверждающих документах
- *Другие документы зависят от формы оплаты (работа по факту – акт выполненных работ)*



Валютный контроль

Поступление валюты

- Валюта поступает на транзитный счет
- Срок обязательной продажи валюты – 15 рабочих дней
- Минимальная сумма продажи – 0 (но продажа должна быть)
- Валюта не должна оставаться на транзитном счете



Валютный контроль

Как получать небольшие платежи?

- Прием пластиковых карт через агрегатора платежей
- Агрегаторы часто имеют опыт работы с российскими организациями
- Но все же могут накосячить



Валютный контроль

Нарушения

- Регулируются статьей 15.25 КоАП
- Большие штрафы
- Очень большие штрафы
- Проверки проводятся РосФинНадзором, либо по сигналу из банка, либо в ходе плановой проверки



Валютный контроль

Нарушения – продажа валюты

- Нарушение сроков обязательной продажи валюты – ч. 3, ст. 15.25 КоАП
- Штраф от 75 до 100 процентов суммы непроданной валюты



Валютный контроль

Нарушения – продажа валюты

- Не забывайте продавать валюту (сейчас – 15 рабочих дней)
- Если валюту продать не удастся (например, нет документов или документы не принимает банк) – письменно сообщите о том, что платеж пришел по ошибке
- Если нарушения нашли – можно попытаться объяснить (отсутствие возможности подписать документы)



Валютный контроль

Нарушения – ошибки в документах

- ч. 6, ст. 15.25 КоАП
- Штраф от 4 до 5 тысяч рублей на должностное лицо, от 40 до 50 тысяч рублей на юридическое лицо



Валютный контроль

Нарушения – ошибки в документах

- Не ошибайтесь в документах
- Если валюта будет проходить по паспорту сделки, принимать валюту до оформления паспорта – нельзя
- В соответствии с Инструкцией ЦБРФ №117 и Положением ЦБРФ №258-п банк обязан отказать в приеме неверно оформленных документов
- Банки проверяют не менее строго



Валютный контроль

Нарушения – срок поступления валюты

- Очень важный момент
- Валюта должна поступать в сроки, оговоренные в контракте



Валютный контроль

Нарушения – срок поступления валюты

- «Срок оплаты составляет 5 дней с момента подписания акта выполненных работ»
- «Срок оплаты составляет 10 дней с момента выставления счета»
- Если счет выставлен от 1 апреля, валюта должна быть получена до 6 апреля



Валютный контроль

Нарушения – срок поступления валюты

- Часть 4, ст. 15.25 КоАП
- От 75 до 100 процентов «неоплаченной» в срок суммы (даже если деньги все равно отправили позже)



Валютный контроль

Нарушения – срок поступления валюты

- Следите за сроками
- Если доверяете контрагенту – ставьте сроки оплаты с запасом, но разумные («оплата не позднее 5 календарных дней, если своевременная оплата невозможна в силу объективных причин, срок оплаты может быть продлен до 30 календарных дней»)
- РФН в разговоре предупредил о том, что не стоит указывать в договоре заведомо больших сроков оплаты – «в течении 180 дней», может быть расценено как преднамеренность нарушения



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной
выручки

- Сумма, поступившая на счет не совпадает с остальными документами (акт, счет и т.д.)
- Сумма, полученная за работу не совпадает с суммой, указанной в паспорте сделки (теперь – не так легко нарушить)



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной
выручки

- Банк контрагента взывает комиссию за перевод средств
- При этом, подобный случай не оговорен в договоре
- Счет – на \$1000, на счет пришло \$980, \$20 – не возвращено



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной
выручки

- Сумма договора / паспорта сделки - \$100000
- Клиент отправил \$1000 и пропал
- Невозвращенная сумма - \$99000



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной
выручки

- Часть 4, ст. 15.25 КоАП
- Штраф от 75 до 100 процентов суммы
невозвращенной валютной выручки



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной выручки

Позиция РосФинНадзора:

- Необходимо принять все возможные меры по возвращению валютной выручки на территорию РФ:
 - Письменные требования по выплате долга
 - Обращение в Торгово-Промышленную Палату
 - Суд



Валютный контроль

Нарушения – неполучение валютной
выручки

Позиция РосФинНадзора:

- В действиях должна отсутствовать преднамеренность:
 - взимание предоплаты за работу
 - пени, прописанные в договоре



Валютный контроль

Нарушения – невозвращение валюты

- Комиссия банка – вернуть платеж или переподписать акт выполненных работ.
- Документ о прощении долга (код вида документа 14)



Валютный контроль

Проверка

- Плановая
- Внеплановая (по сигналу из банка)



Валютный контроль

Проверка

- Штрафы начисляются по нарушениям за последний год
- Проверка ведется по паспортам сделки, действующим в проверяемый период
- Если нарушения по активному паспорту сделки были раньше – только предписание об устранении



Валютный контроль

Проверка

- Проверок, не выявляющих нарушений, практически не бывает
- В РФН тоже люди – покуда вы не отмываете деньги, к вам будут относиться положительно
- Штрафы – для преднамеренных нарушений, РФН не стремится их наложить (хотя и активно ищет нарушения)



Плановые проверки

- Начинаются после трех лет существования
- Практически ни одна проверка не обходится без выявления нарушений
- Планы проверок публикуются (но отсутствие организации в плане проверок не всегда гарантирует, что этих проверок не будет)
- Проверяющие просто выполняют свою работу и тоже люди



ИТОГИ

- Пока можно не регистрироваться – лучше не регистрироваться
- Если есть возможность нанять опытного юриста и бухгалтера – наймите.
- Пытайтесь выйти на контакт с представителями проверяющих органов – живой человек, представляющий компанию, лучше «обезличенной» организации, ведущей сомнительную деятельность
- Следите за законодательством
- И соблюдайте его 😊



Спасибо за внимание

- email: eaapotapov@gmail.com
- skype: eugene.potapov.irkutsk
- gtalk: eaapotapov@gmail.com
- <http://itsumma.ru>