



**Юридическая Компания «Ваше
Право»**

Компания под контролем. Исключаем риск убытков внутри организации

Качиури Владимир

Юрисконсульт I категории,

Управляющий партнер ЮК «Ваше Право»

- 1.** Убытки в организации. Действующие лица и границы их ответственности
- 2.** Сбор и анализ возможных доказательств. Как взыскать убытки до суда. Методы воздействия через надзорные органы
- 3.** Возмещение убытков в судебном порядке
- 4.** Внутренний контроль как метод исключения рисков

Убытки в



организации

Убытки в юридическом и экономическом смыслах

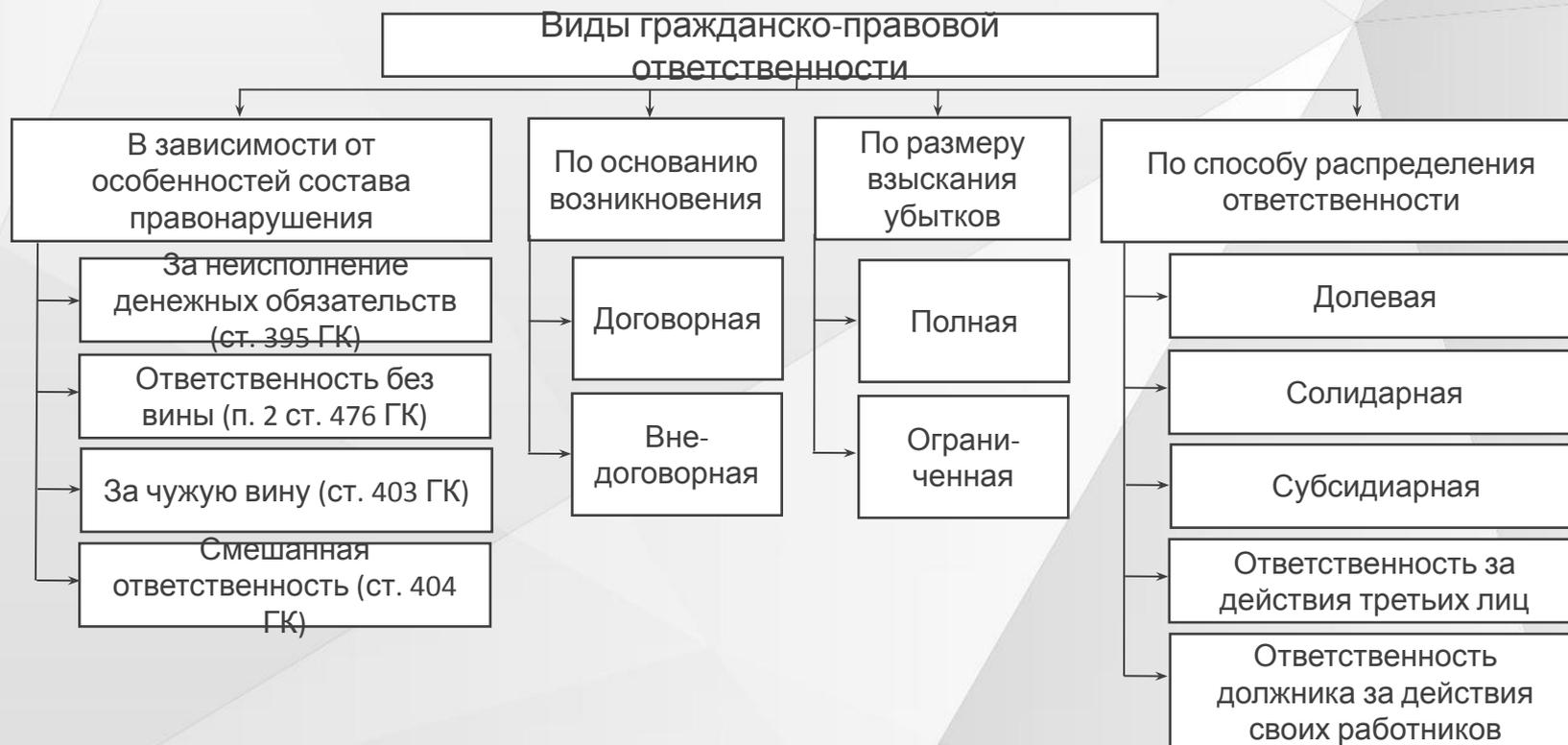
В юридическом смысле (возникают в результате действий других лиц или событий и подлежат возмещению в силу закона или договора) - не могут выступать результатом какого-то события, сил, за которые никакое лицо не несет ответственности. Как правило, они наступают в результате правонарушений, но в качестве исключения допустимо возмещение убытков при их причинении правомерным действием (п. 3 ст. 1064 ГК РФ). Как следует из и. 1 ст. 15 ГК РФ, убытки несет только обладатель нарушенного права. Формы убытков четко определены законом (и. 2 ст. 15 ГК РФ): расходы на восстановление нарушенного права, утрата или повреждение имущества, неполученные доходы

В экономическом смысле (возникают вследствие действий самого потерпевшего и не подлежат возмещению) - имущественные потери, не охватываемые понятием убытков в юридическом смысле, по остаточному принципу должны считаться чистыми экономическими. К ним, таким образом, относятся: потери, наступившие в результате событий и воздействия непреодолимой силы; потери, не явившиеся результатом нарушения субъективного права; потери в форме, не предусмотренной ст. 15 ГК РФ

Убытки в

организации гражданско-правовой

Гражданско-правовая ответственность — это форма государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного характера, направленная на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридических равноправных участников гражданского оборота



Действующие лица и границы их ответственности



Материальная ответственность работников и руководителей

Полная материальная ответственность	Ограниченная материальная ответственность
<p>К указанной категории относятся те работники, чьи должности или функции входят в Перечень должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, утверждённый постановлением Минтруда РФ от 31.12.2002 № 85 Пример: продавцы, кассиры, заведующие складом, инкассаторы, водители-экспедиторы и пр. Сюда же отнесены руководители (ст. 277 ТК РФ), заместители руководителя организации, главные бухгалтеры (ст. 243 ТК)</p>	<p>Данную категорию составляют все остальные лица, не включённые в Перечень. Пример: водитель без функций экспедитора, инженер по установке оборудования, токарь, юрист и пр.</p>
<p>Размер ответственности - в полном размере суммы материального ущерба</p>	<p>Размер ответственности - не выше среднего месячного заработка работника</p>
<p>Помимо основных документов, составляемых при приеме на работу, потребуются составление договора о полной материальной ответственности (форма предусмотрена Постановлением Минтруда № 85), за исключением руководителя, его заместителей и главного бухгалтера, с которыми условие о полной материальной ответственности можно предусмотреть в трудовых договорах</p>	<p>Для трудовых отношений ничего, кроме стандартного пакета документов при приеме на работу (переводе), не нужно</p>

- Решение Электростальского городского суда Московской области от 19.09.2017 г. по делу №2-1502/2017 (дело о взыскании убытков с работника)
- Решение Арбитражного суда Московской области от 11.05.2018 г. по делу № А41-60682/17 (дело о взыскании убытков с руководителя)

Сбор и анализ возможных доказательств

Сбор доказательств (организационная деятельность)

- закрепление за каждым подразделением и исполнителем обязанностей по подготовке определенных видов документов и совершению действий в рамках совместной работы по сбору доказательств с другими подразделениями и исполнителями, при этом должны устанавливаться дублеры, то есть лица, заменяющие основных исполнителей в случае их отсутствия
- закрепление временных рамок деятельности (в частности, сроков подготовки отдельных видов документов, сроки подготовки общего комплекта документов, сроки исправления ошибок в соответствующих документах)
- закрепление организационных и координирующих полномочий юридической службы либо юриста организации в сфере работы по сбору доказательств и расчету убытков
- установление ответственности исполнителей за несвоевременную и некачественную подготовку доказательств, за недостоверность содержащихся в них данных, за несвоевременную передачу собранных доказательств в юридическую службу

Предмет доказывания (договорные обязательства)

- нарушение договорных обязательств
- причинная связь между понесенными убытками и неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств
- размер убытков (реальных и упущенной выгоды), возникших в связи с нарушением обязательств по договору

Предмет доказывания (деликатные отношения)

- факт совершения противоправного деяния
- причинную связь между действиями нарушителя и причиненным ущербом
- размер убытков

Доказательства убытков (на примере предприятия)

Доказательства возрастания условно-постоянных затрат: справки производственного отдела о количестве соответствующего товара, требуемого для производства, о расходах комплектующих деталей и сырья на единицу продукции; справки о наличии материалов, необходимых для производства; справки о средней производительности на предприятии; акт о простое; балансовые данные, подтверждающие величину условно-постоянных затрат; калькуляция себестоимости; расчет убытков

Убытки во внесудебном порядке



Согласно ч. 1 ст. 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Неустойка

Является не только способом обеспечения исполнения обязательства, но и мера гражданско-правовой ответственности (неустойка подлежит взысканию с должника только при наличии оснований для его ответственности (п.2 ст.330 ГК)

Залог

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор (залогодержатель) вправе при неисполнении должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами (ст. 334 ГК)

Удержание имущества

Разновидность обеспечительных мер по исполнению требований взыскателя. Исходя из этого кредитор вправе держать у себя объект богатства должника до тех пор, пока не будут выполнены обязательства по оплате данного предмета и расходов, связанных с его хранением. (ст. 359 ГК)

Поручительство

Обязательство субъекта (поручителя) перед кредитором за то, что заёмщик (порученный) исполнит своё обязательство перед этим кредитором (ст. 361 ГК)

Банковская гарантия

Способ обеспечения исполнения обязательств, при котором банк, иное кредитное учреждение, страховая организация или иная коммерческая организация (гарант) выдает по просьбе должника (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору (бенефициару) денежную сумму при предоставлении им требования об её уплате (СТ. 368 ГК)

Задаток

Денежная сумма, которую одна сторона договора передаёт другой стороне этого же договора как доказательство заключения договора, в счёт исполнения обязательств по нему и в обеспечение исполнения обязательств по этому договору (ст. 380 ГК)

Взыскание с виновного работника

Взыскание работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя (ст. 248 ГК)

Методы воздействия через надзорные органы



Общий прокурорский надзор

Прокуратура осуществляет надзор:

- за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнение законов, действующих на территории Российской Федерации, федеральными органами исполнительной власти, Следственным комитетом Российской Федерации, представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, субъектами осуществления общественного контроля за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и содействия лицам, находящимся в местах принудительного содержания, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций (ст. 21 Закона о прокуратуре)
- за соответствием законам правовых актов, издаваемых указанными органами и должностными лицами; соблюдением прав и свобод граждан, юридических лиц, общественных объединений
- за исполнением законов судебными приставами

Уголовно-процессуальные способы возмещения вреда:

- гражданский иск в уголовном деле (ч. 2 ст. 44 УПК)
- возвращение отчужденного имущества его владельцу (уголовно- процессуальная реституция) (ч. 2 ст. 82 УПК)
- добровольное возмещение вреда и убытков (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК)

Возмещение убытков в судебном порядке

Претензионный порядок

Редакция ч. 5 ст. 4 АПК РФ устанавливает общее правило, согласно которому споры, возникающие из гражданских правоотношений, могут быть переданы на разрешение арбитражного суда после принятия сторонами мер по досудебному урегулированию по истечении тридцати календарных дней со дня направления претензии (требования), если иные срок и (или) порядок не установлены законом или договором

Исключение по следующим делам:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок
- о несостоятельности (банкротстве)
- по корпоративным спорам
- о защите прав и законных интересов группы лиц
- приказного производства
- связанным с выполнением арбитражными судами функций содействия и контроля в отношении третейских судов
- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений
- при обращении в арбитражный суд прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в защиту публичных интересов, прав и законных интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности

Возмещение убытков в судебном порядке

Подведомственность и подсудность

По общему правилу арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 27 АПК)

Родовая подсудность

Родовая подсудность разграничивает дела между арбитражными судами различного уровня. По общему правилу, установленному частью 1 статьи 34 АПК РФ дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются в первой инстанции арбитражными судами республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (далее - арбитражные суды субъектов Российской Федерации), за исключением дел, отнесенных к подсудности Суда по интеллектуальным правам и арбитражных судов округов

Территориальная подсудность

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает несколько видов территориальной подсудности:

- Общая территориальная подсудность – в соответствии с правилами общей территориальной подсудности иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК)
- Согласно п. 2 ст. 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не указано иное. Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах
- Местом жительства согласно п. 1 ст. 20 ГК РФ признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.
- Альтернативная подсудность – правила подсудности по выбору истца установлены ст. 36 АПК

Возмещение убытков в судебном порядке



Пример специальных

сроков

защита чести, достоинства и деловой репутации (п. 10 ст. 152 ГК)	1 год
по требованиям связанным с недостатками товара в случае отсутствия гарантии и срока годности (п. 2 ст. 477 ГК РФ)	2 года
по требованиям о признании оспоримой сделки недействительной (п. 2 ст. 181 ГК РФ)	1 год
продажа доли с нарушением преимущественного права (п. 3 ст. 250 ГК РФ)	3 месяца
требования по договору подряда (за исключением зданий и сооружений)	1 год
по требованиям, вытекающим из перевозки груза (п. 3 ст. 797 ГК РФ)	1 год

Возмещение убытков в судебном порядке

Упрощённое производство

В каких случаях (ст. 226- 229 АПК)

- Заявление от имени юридического лица о взыскании с контрагента денежных средства - до 500 000 руб.
- Заявление как индивидуальный предприниматель о взыскании с контрагента денежных средства - до 250 000 руб.
- Оспаривание решения государственных или муниципальных органов и оспариваемая сумма не превышает - 100 000 руб.
- Оспаривание привлечение к административной ответственности или решение административного органа - до 100 000 руб.
- Дела о взыскании обязательных платежей и санкций при взыскании суммы - от 100 до 200 тысяч руб.
- Иски, основанные на документах из которых четко определяется задолженность признанная ответчиком—
- в независимости от цены иска
- Требованиям, основанные на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, за исключением дел, рассматриваемых в порядке приказного производства
- Иные дела по соглашению сторон, за исключением дел, которые в принципе не могут быть рассмотрены в упрощенном производстве

Дела не рассматриваемые в упрощённом порядке (ст. 227 АПК)

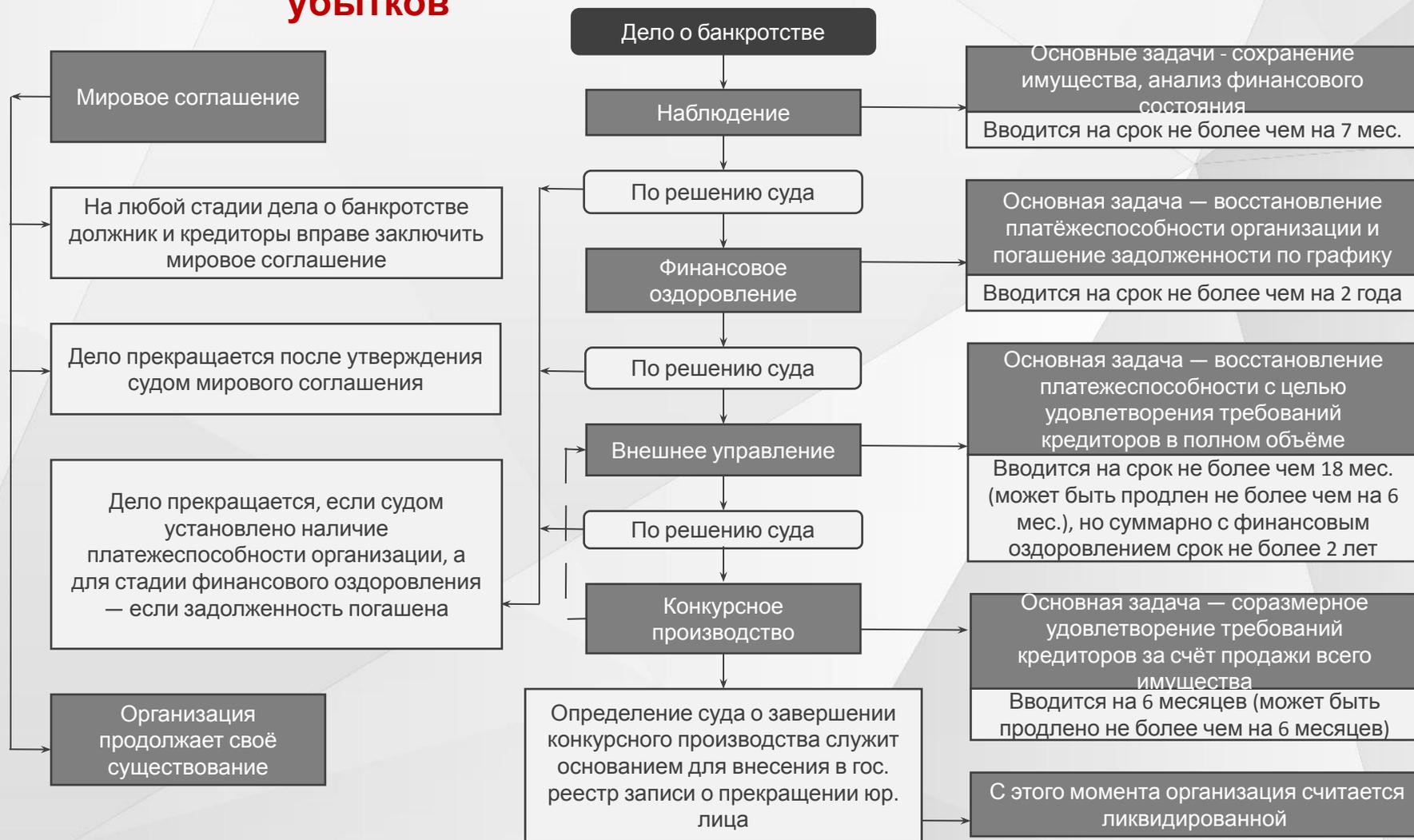
- Корпоративные споры
- Дела о защите прав группы лиц
- В деле подан встречный иск, не подлежащий рассмотрению в порядке упрощенного производства
- Когда упрощенный порядок может привести к разглашению государственной тайны
- Когда есть необходимость исследовать доп. доказательства, назначить экспертизы, опросить свидетелей.
- Если данное дела может затронуть интересы третьих лиц (не участников дела)

Сроки упрощенного производства

Срок рассмотрения дела составляет не более двух месяцев с момента поступления искового заявления в суд, продление срока упрощенного производства допускается – но только в исключительных случаях (ч.3. ст. 253 АПК)

Возмещение убытков в судебном порядке

Процедура банкротства с целью взыскания убытков



Внутренний контроль как метод исключения рисков



Внутренний контроль (понятие, цели, задачи)

Внутренний контроль - система мер, организованных руководством предприятия и направленных на повышение эффективности выполнения всеми работниками своих обязанностей. Внутренний контроль определяет законность и целесообразность хозяйственных операций.

Цели внутреннего контроля:

- осуществление упорядоченной и эффективной деятельности предприятия
- обеспечение соблюдения политики руководства каждым работником предприятия
- обеспечение сохранности имущества предприятия

Задачи внутреннего контроля:

- Обнаружение во внутренней и внешней среде организации факторов, влияющих на ее деятельность, и обеспечение своевременного реагирования на них
- Отслеживание нечетко выраженных тенденций
- Выявление нарушений, ошибок и помощь в принятии оперативных мер по их устранению
- Создание основы для оценки эффективности функционирования организации и работы персонала

Внутренний контроль как метод исключения рисков



Система внутреннего контроля (основные принципы)

- ответственность – каждый субъект внутреннего контроля за ненадлежащее выполнение контрольных функций, предусмотренных должностными обязанностями, должен нести экономическую и (или) дисциплинарную ответственность
- сбалансированность – субъекту внутреннего контроля нельзя поручать выполнение функций, не обеспеченных соответствующими организационными (приказ, распоряжение) и техническими (программы, счетные и мерные устройства) средствами для их надлежащего исполнения
- своевременное сообщение о выявленных существенных отклонениях ответственным лицам
- соответствие контролирующей и контролируемой систем – степень сложности системы внутреннего контроля хозяйствующего субъекта должна соответствовать степени сложности его бизнеса
- постоянство – система внутреннего контроля должна действовать на постоянной основе, что позволит своевременно выявлять отклонения от плановых заданий и норм
- комплексность – весь комплекс объектов внутреннего контроля в хозяйствующем субъекте должен быть охвачен его различными формами в зависимости от уровня риска
- распределение обязанностей – функции работников аппарата управления распределяются между ними таким образом, чтобы выполнялись требования к формированию контрольной среды

Внутренний контроль как метод исключения рисков



Способы внутреннего контроля

- документальное оформление: записи в регистрах бухгалтерского учета должны осуществляться на основе первичных учетных документов, бухгалтерских справок, расчетов
- подтверждение соответствия между объектами (документами) или их соответствия установленным требованиям: при принятии первичных учетных документов к бухгалтерскому учету должна производиться проверка их оформления на соответствие требованиям законодательства
- санкционирование (авторизация) хозяйственных операций, которое подтверждает правомочность совершения операций: авансовый отчет сотрудника должен быть утвержден руководителем или санкционирование (авторизация) платежей может осуществляться руководителями разного уровня в зависимости от суммы платежа
- сверка данных: должна производиться сверка расчетов с поставщиками и покупателями
- разграничение полномочий и ротация обязанностей: полномочия по подготовке первичных учетных документов, санкционированию (авторизации) хозяйственных операций и отражению результатов хозяйственных операций в бухгалтерском учете должны возлагаться на разных лиц на ограниченный период
- физический контроль: должны обеспечиваться охрана объектов, ограничение доступа к ним, их инвентаризация
- надзор: должна осуществляться оценка правильности выполнения хозяйственных и учетных операций, соблюдения установленных сроков составления бухгалтерской (финансовой) отчетности
- процедуры, связанные с компьютерной обработкой информации и информационными системами (правила и процедуры, регламентирующие доступ к информационным системам, правила внедрения и поддержки информационных систем, процедуры восстановления данных и другие процедуры, обеспечивающие бесперебойное использование информационных систем)

**Благодарю за
внимание!**

Вопросы?